

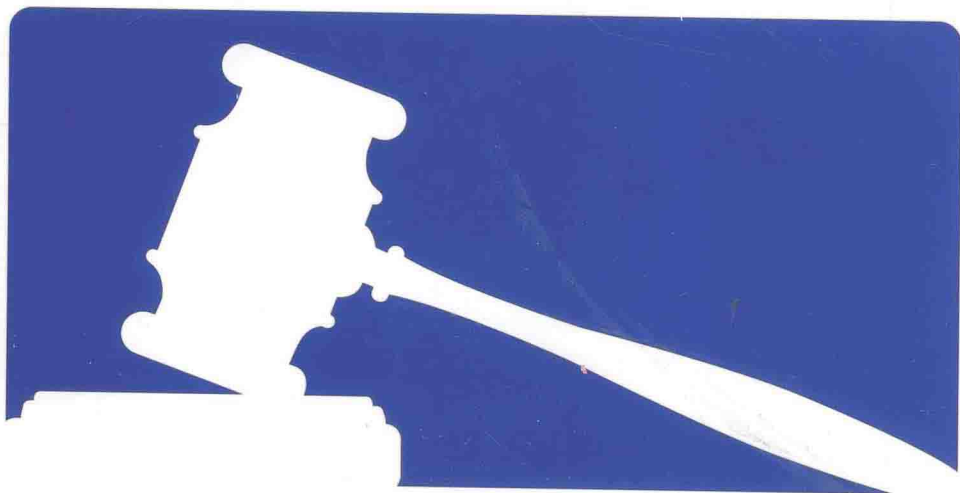
裁判理念与法官思维系列

公司纠纷 裁判思路与规范释解

(第二版)

上

王林清 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

裁判理念与法官思维系列

公司纠纷 裁判思路与规范释解

(第二版)

上



王林清 著



法律出版社
LAW PRESS • CHINA

第一版序

赵旭东*

2005年,《中华人民共和国公司法》(以下简称《公司法》)进行了重大修订。修订后的《公司法》在许多重要规则和基本制度上都作了突破性改革和实质性创新,成为我国公司立法最璀璨、最辉煌的华章。

2005年《公司法》的修改,在公司设立标准、公司治理结构、股东权利义务等实体内容规定上作了较大改进的同时,还对公司参与者权利义务的落实机制和手段方面进行了一定程度的完善,使这部法律的可操作性和可诉性大大增强。一方面,《公司法》对社会经济的推动作用得以更加积极地发挥;另一方面,《公司法》适用中的争点、难点和热点也在日积月累,逐渐反映到公司实践中,进而在公司参与者之间的形成的大

* 中国政法大学教授,博士生和博士后导师,中国政法大学民商经济法学院副院长,中国法学会商法学研究会会长,公司法修改专家小组成员。

量诉讼,可以通过司法程序得以裁判。

然而,由于立法技术、法律传统和法制习惯等多方面原因,这部法律还是遗留了许多缺陷和不足:一些制度虽经引入,但可操作性不强;一些规则虽经制定,但适用性不大;一些理念虽经确立,但权威性不高,这就使人民法院在审理公司诉讼案件时常常陷入被动,只能依照一般的民商法规则对公司诉讼进行处理。为弥补这些欠缺,自2006年以来,最高人民法院开展了大量的公司诉讼调研及审判指导工作,先后制定了三部《公司法》司法解释。在此期间,我和我的研究团队与最高人民法院司法解释起草小组的同志共同切磋、相互交流、优势互补、资源共享,一起对司法解释条文和相关疑难问题从实务和理论等多个角度进行深入探讨,从而使审判实务和理论研究更加有效地结合起来。上述三部司法解释的颁布实施,对于统一裁判标准,依法规范公司内外关系,激发投资者创业热情,维护公司稳定经营和平衡公司参与者利益具有重要意义。

尽管作为现代市场经济法律体系中最重要、最基本的商事法律——公司法得到了立法机构、理论学者和司法机关前所未有的关注和重视,然而,不可否认的是,当前公司诉讼遇到的疑难复杂问题依然繁多,处理难度依然很大,相关法律依据依然缺乏。上述三部司法解释只是部分解决了公司实务中的问题,大量实践问题仍然无据可依。因此,重视公司法、研究公司法、推广公司法乃至完善公司法,依然成为当前和今后学术界与实务界面临的共同任务和孜孜追求的目标。

司法实务中,因一些具体制度的适用问题缺乏细则性规定导致同一类纠纷案件有许多不同裁判观点的事例不胜枚举。如何相对准确地找到处理标准,确定裁判规范,让裁判结果更多地趋同而非特异独行,借以提升司法的可预见性和相对理性,是司法工作者应当深入思考的问题。林清博士撰写的《公司诉讼裁判标准与规范》一书,正是对此作出的有益探索。该书说理而不说教,通俗而不媚俗,创新而不求新,认真而不较真。仔细阅读全书,可以感受到作者站在裁判者的立场,公平解决当事人难题的“苦心”;可以感受到作者追求自由真实,保护公司真正意志的“良心”;

可以感受到作者试图统一裁判标准,倒逼立法进程的“野心”;可以感受到作者立足当前经济发展,放眼未来公司走向的“雄心”。该书的显著特色在于以公司法理论为经纬,以公司法实践为脉络,通过对纷繁复杂的公司诉讼中大量疑难问题进行高度凝练和归纳演绎,富有创意地剖析明理,富有新意地解惑释疑,从而清晰地展现理论骨架,系统地刻画实践纹理,以严谨的态度和分明的逻辑,打造成极具参考借鉴和研究价值的力作好书,并成为可以很好运用于司法实践的难得读本。

林清博士是我指导过的优秀博士之一。多年来,他在审判工作岗位上不断进取,坚持理论与实践创新相结合,出版和发表了许多成果,付出了辛勤汗水与非凡努力。对此,我十分赞赏与欣慰。这部著作的问世,必将引导公司法实践可操作性和可裁判性进一步提高,为我国公司法律制度进一步完善和发展提供宝贵经验。

是为序。

2012年7月

第二版自序

5年前,拙作《公司诉讼裁判标准与规范》由人民出版社出版,承蒙广大读者厚爱,销售情况非常好。这5年来,无论是公司法立法、司法还是理论研究,都发生了巨大而深刻的历史变革:一是,2013年12月28日,第十二届全国人大常委会第六次会议审议通过了关于修改公司法等法律的决定,针对公司资本制度与登记制度作了修改,修改内容自2014年3月1日起施行;二是,2014年2月国务院修订了《公司登记管理条例》和《企业法人登记管理条例》,2016年2月国务院又发布了《关于修改部分行政法规的决定》对两部条例作了修改,并且修改完善了相关行政法规和规章;三是,2014年2月,最高人民法院公布了《关于修改关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定的决定》,对最高人民法院之前公布的三个司法解释[对于这三个司法解释的称谓,本书分别简称为《公司法规定(一)》《公司法规定(二)》《公司法规定(三)》]进行相应的修改,并自2014年3月1日起施行;四是,2017年7月18日,国务院办公厅印发《中

央企业公司制改制工作实施方案》，要求到 2017 年年底前，国务院国资委监管的中央企业，要全部改制为有限责任公司或股份有限公司，加快形成有效制衡的公司法人治理结构和灵活高效的市场化经营机制，开始了中央企业全面进入公司制新时代，也为公司法的完善提供了契机；五是，2017 年 8 月，最高人民法院又公布了《关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定（四）》〔以下简称《公司法规定（四）》〕，自 2017 年 9 月 1 日起施行；六是，近年来学术界对公司法理论研究又取得了若干成果，提供了许多可资借鉴的养分。

应一些热忱读者的建议以及以出版精品图书为己任的法律出版社的鼓励，我决定结合近年来立法与司法变革，对《公司诉讼裁判标准与规范》一书进行全面修改。从结构到布局，从篇章到体例，从骨架到脉络，从内容到形式，对原作进行了脱胎换骨的修订，修订内容超过前版的 70%。修订过程中，我尤其注重把近 5 年来公司法学术研究成果中有益的、共性较多的部分消化吸收，甄别分类适用于审判实践，以此助益公司法实务研究的发展。值得一提的是，2017 年 3 月 15 日，中华人民共和国第十二届全国人民代表大会第五次会议通过并公布了《中华人民共和国民法总则》（以下简称《民法总则》），自 2017 年 10 月 1 日起施行。我又依据该法对书中相关内容作了增删修改，使相关内容与《民法总则》的条款宗旨相吻合，从而增强了时效性、合法性和权威性。

此次公布的《公司法规定（四）》就股东会决议的效力、股东知情权、优先认购权、股东代表诉讼等问题作了具体规定，对《公司法》相关制度的缺失进行了补充，并就原本较为抽象的规定进行了细化，为公司实践中的争议主体行使诉权提供了更加明晰的保障，增强了民事权益的可诉性。这些有着重要改革创新意义的司法实践成果，有待于在今后的实务中获得更深层次的检验和校正。但也不得不承认，公司实践的内容越来越具体，形式越来越丰富，公司法领域新的矛盾与问题层出不穷，这就必然导致包括《公司法规定（四）》在内的一系列司法解释，在面对社会经济生活急遽变迁、公司实践理念快速演变的当下显得有些力不从心，许多亟待解

决的实务问题终因处理方案争议较大而搁浅,这在一定程度上减损了司法解释的覆盖面和可适用性。面对层出不穷的公司争端、丰富多彩的法务实践、千奇百怪的诉讼争议、纷繁浩杂的审判难题,我竭尽所能,力求在现行法律框架下,尽量还原集行为法、组织法和程序法于一身的公司立法原意,通过对具体争议进行深意归纳与总结,对相关法律制度进行深度理解与剖析,对学术研究成果进行深刻领会与移植,试图为公司纠纷提供有价值的解决思路,为案件审理提供有意义的规范释解,为司法实践提供有比对的裁判尺度。

借用日本著名作家村上春树所言,每个人都有属于自己的一片森林。迷失的人,迷失了,相逢的人,会再相逢。13年前,在我国著名公司法学者、博士生导师赵旭东教授的带领下,我有幸参加了我国《公司法》的修改研讨、学术论证、课题研究、国际交流等活动,并直接参与了赵老师主编的公司法系列图书(人民法院出版社2005年出版)中多部著作的撰稿工作。从博士研究生毕业到最高人民法院就职的十余年来,因为工作原因,肩负起劳动争议和民间借贷司法解释执笔人的重任,大量的工作时间也就在审理案件和起草司法解释过程中悄然流逝。然而,时光的荏苒未曾让我减低对公司法研究的热情,岁月的脚步未曾带走我对公司法研究的挚爱,唯恐与它擦肩而过,从此不再觅到它的踪迹。工作之余,我会阅览、收集重要的公司法研究文献,适当时机我会向法学专家请教,以滴滴跬步累积知识和经验。“思想者用思想温暖自己,行为者以行为支撑心灵。”唯有不忘初心,方能不辜负命运的颌首欣赏;唯有不懈努力,方能不负恩师的精心培养。

我奢求能够高质量地完成本书,并将之打造成精品实务图书,然奈于资质愚钝、学术浅薄,恐力之不逮而事与愿违。《楚辞》中《渔父》篇曾曰:“沧浪之水清兮,可以濯吾缨;沧浪之水浊兮,可以濯吾足。”唯愿本书能为审判实务奉献些许有用的理论成分,为学术研究提供些许有益的实践视角。

本书付梓之际,多维的情愫由感而生:感谢家人,年迈的父母始终教诲

我做一个正直坦荡的人,可爱的孩子激励着我继续前行的步伐;感激师恩,我的导师赵旭东教授、师母陈丽苹教授从各个方面给予我难以回报的帮助,刘凯湘教授、姚辉教授在专业上对我关怀备至;感怀同事,我所在单位在各个方面给予了我难以抹去的记忆,无所谓喜或悲,毕竟有过陪伴;感念读者,正是有众多的你们热忱鼓励和不吝赐教,才使我有继续写下去的勇气,在此恳请理论与实务界各位旧友和初识继续批评指正,以使本书得以不断完善;感叹命运,生命里也许有些无奈和惋惜,也许有些愁苦和感伤,莫因路途坎坷而踟蹰,莫因时运不济而颓废;感喟岁月,人生是一条长流不息的奔涌之河,执着是一曲永无止境的奔流之歌,只要奋进、昂扬、向上,人生终将硕果累累,春华秋实;感慨自己,尽管在这个雾霾重重的都市里感受不到丝毫的沁心和凉爽,但我却依然昂首阔步在理论与实务交叉研究的坎坷路上;感动苍天,谨向那些为我默默付出、辛勤培育、认真辅佐和提供帮助的人们表达真挚的谢意!

本书从写作完成至今,进行了五次修改、完善和审稿。回想初稿刚刚完成的那个没有阳光的下午,一场纷纷扬扬的大雪瞬间弥漫了整个首都,给这座久旱枯凋的古老城市涂上了厚重的银装素裹,为饱经雾霾浓锁的树木花草带来了片刻清新。尽管这场久违的初雪有些姗姗来迟,甚至在2017年早春时节降临或许来得有些不是时候,然而,它毕竟来了,它终于来了,荡涤了尘埃,催促了花开。而今,时光又步入了秋季,物华丰实,硕果累累。是的,人生无处不精彩,只要精神昂扬、目标坚定和行动果敢,苍天必定给你一个蓬勃的答案。

王林清

2017年8月 谨识于北京东交民巷27号

缩略语说明及对照表

说明:本书中法律法规名称均使用简称,如《中华人民共和国民法总则》简称为《民法总则》;《中华人民共和国公司法》简称为《公司法》。

全称	文号	发布时间	简称
最高人民法院关于适用《中华人民共和国公司法》若干问题的规定(一)	法释〔2014〕2号	2014年2月20日	公司法规定(一)
最高人民法院关于适用《中华人民共和国公司法》若干问题的规定(二)	法释〔2014〕2号	2014年2月20日	公司法规定(二)
最高人民法院关于适用《中华人民共和国公司法》若干问题的规定(三)	法释〔2014〕2号	2014年2月20日	公司法规定(三)
最高人民法院关于适用《中华人民共和国公司法》若干问题的规定(四)	法释〔2017〕16号	2017年8月28日	公司法规定(四)
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民法通则》若干问题的意见(试行)	法(办)发〔1988〕6号	1988年4月2日	民法通则意见
最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》的解释	法释〔2015〕5号	2015年1月30日	民事诉讼法解释

续表

全称	文号	发布时间	简称
最高人民法院《关于人民法院执行工作若干问题的规定(试行)》	法释[1998]15号	1998年7月8日	执行规定
最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国担保法〉若干问题的解释》	法释[2000]44号	2000年12月8日	担保法解释
最高人民法院《关于审理民事案件适用诉讼时效制度若干问题的规定》	法释[2008]11号	2008年8月21日	诉讼时效规定
最高人民法院《关于审理民间借贷案件适用法律若干问题的规定》	法释[2015]18号	2015年8月6日	民间借贷规定
最高人民法院、最高人民检察院《关于印发〈关于办理受贿刑事案件适用法律若干问题的意见〉的通知》	法发[2007]22号	2007年7月8日	受贿案件意见
最高人民法院《关于审理外商投资企业纠纷案件若干问题的规定(一)》	法释[2010]9号	2010年8月5日	外商投资纠纷规定(一)
最高人民法院《关于审理与企业改制相关的民事纠纷案件若干问题的规定》	法释[2003]1号	2003年1月3日	企业改制规定
最高人民法院《关于民事诉讼证据的若干规定》	法释[2001]33号	2001年12月21日	民事诉讼证据规定
最高人民法院《关于审理买卖合同纠纷案件适用法律问题的解释》	法释[2012]8号	2012年5月10日	买卖合同解释
最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国合同法〉若干问题的解释(一)》	法释[1999]19号	1999年12月19日	合同法解释(一)
最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国合同法〉若干问题的解释(二)》	法释[2009]5号	2009年4月24日	合同法解释(二)

续表

全称	文号	发布时间	简称
最高人民法院《关于审理城镇房屋租赁合同纠纷案件具体适用法律若干问题的解释》	法释[2009]11号	2009年7月30日	房屋租赁合同解释
最高人民法院《关于审理商品房买卖合同纠纷案件适用法律若干问题的解释》	法释[2003]7号	2003年4月28日	商品房买卖解释
最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国物权法〉若干问题的解释(一)》	法释[2016]5号	2016年2月22日	物权法解释(一)
最高人民法院《关于人民法院民事执行中拍卖、变卖财产的规定》	法释[2004]16号	2004年11月15日	拍卖、变卖财产规定
最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国婚姻法〉若干问题的解释(二)》	法释[2003]19号	2003年12月25日	婚姻法解释(二)
最高人民法院《关于审理涉及会计师事务所审计业务活动中民事侵权赔偿案件的若干规定》	法释[2007]12号	2007年6月11日	会计师事务所侵权赔偿规定

上册

第一编	公司设立纠纷裁判思路与规范释解	1
	第一章 设立中公司纠纷裁判思路与规范释解	3
	第二章 公司设立无效纠纷裁判思路与规范释解	36
	第三章 股份公司发起人纠纷裁判思路与规范释解	61
	第四章 公司章程纠纷裁判思路与规范释解	103
第二编	公司融资、财务纠纷裁判思路与规范释解	153
	第五章 股东出资纠纷裁判思路与规范释解	155
	第六章 股份发行纠纷裁判思路与规范释解	284
	第七章 公司债券及对赌协议纠纷裁判思路与规范释解	301
	第八章 公司借贷纠纷裁判思路与规范释解	343
	第九章 公司财务、会计纠纷裁判思路与规范释解	380
第三编	股东权利纠纷裁判思路与规范释解	401
	第十章 股东资格纠纷裁判思路与规范释解	403
	第十一章 股东利润分配纠纷裁判思路与规范释解	470
	第十二章 股东知情权纠纷裁判思路与规范释解	503
	第十三章 股权转让纠纷裁判思路与规范释解	576
	第十四章 股份收购请求权纠纷裁判思路与规范释解	748

第四编

公司治理纠纷裁判思路与规范释解	771
第十五章 累积投票制纠纷裁判思路与规范释解	773
第十六章 表决权代理与表决权征集纠纷裁判思路与规范释解	794
第十七章 表决权信托纠纷裁判思路与规范释解	824
第十八章 公司决议瑕疵纠纷裁判思路与规范释解	857
第十九章 公司董事相关纠纷裁判思路与规范释解	933
第二十章 监事会相关纠纷裁判思路与规范释解	967
第二十一章 公司法定代表人相关纠纷裁判思路与规范释解	992
第二十二章 独立董事相关纠纷裁判思路与规范释解	1030
第二十三章 公司经理、董事会秘书相关纠纷裁判思路与规范释解	1050
第二十四章 公司实际控制人相关纠纷裁判思路与规范释解	1073
第二十五章 关联交易纠纷裁判思路与规范释解	1093
第二十六章 股东代表诉讼相关纠纷裁判思路与规范释解	1117

第五编

公司债权人保护纠纷裁判思路与规范释解	1195
第二十七章 一人公司纠纷裁判思路与规范释解	1197
第二十八章 公司担保纠纷裁判思路与规范释解	1215
第二十九章 公司法人人格否认纠纷裁判思路与规范释解	1248
第三十章 审计机构民事责任纠纷裁判思路与规范释解	1288

第六编

公司变更纠纷裁判思路与规范释解	1305
第三十一章 公司合并纠纷裁判思路与规范释解	1307
第三十二章 公司分立纠纷裁判思路与规范释解	1335
第三十三章 公司增资纠纷裁判思路与规范释解	1359
第三十四章 公司减资纠纷裁判思路与规范释解	1381

第七编	公司终止相关问题裁判思路与规范释解	1401
	第三十五章 公司解散、接管与重整相关问题裁判思路与规范释解	1403
	第三十六章 公司清算相关问题裁判思路与规范释解	1443
第八编	公司他类纠纷裁判思路与规范释解	1527
	第三十七章 公司社会责任纠纷裁判思路与规范释解	1529
	第三十八章 外国公司分支机构相关纠纷裁判思路与规范释解	1544
	第三十九章 公司其他纠纷裁判思路与规范释解	1553

第一编 公司设立纠纷裁判思路与规范释解

第一章 设立中公司纠纷裁判思路与规范释解

【本章导读】	3
一、发起人为设立公司以自己名义对外签订合同时,债权人可以向谁主张权利?	6
【同类问题】 设立中公司的起止时间如何确定?	10
企业集团在我国是否具有独立法律人格?	11
二、发起人以设立中公司名义对外签订合同时,债权人可以向谁主张权利?	13
【同类问题】 发起人以设立中公司的名义签订合同发生纠纷的,善意相对人如何认定?	17
三、设立中公司的法律性质如何认定?	17
【同类问题】 组成股份有限公司创立大会的认股人与发起人有何区别?	22

四、公司设立行为的法律性质如何认定?	22
【同类问题】 公司未成立的,应按照何种规则处理纠纷?	26
公司成立与公司设立有何区别?	26
公司名称权的法律性质如何认定?	28
公司分支机构的民事责任如何承担?	28
我国公司商号制度存在哪些问题,如何完善?	29
五、在不实登记未被登记机关责令改正或撤销登记之前,是否可以以 其登记事项不实对抗善意第三人?	32
【同类问题】 如何界定公司成立的日期?	35

第二章 公司设立无效纠纷裁判思路与规范释解

【本章导读】	36
一、公司设立协议无效是否必然导致公司不能成立?	38
【同类问题】 公司设立瑕疵与公司设立无效有何联系和区别?	41
二、如何确定有权提起公司设立无效之诉的主体?	42
【同类问题】 我国公司设立无效的原因有哪些?	45
公司设立无效之诉是否受诉讼时效的限制?	47
公司设立无效之诉中诉讼请求如何确立?	48
公司设立无效之诉的管辖法院如何确定?	48
三、撤销公司登记的效力如何认定?	49
【同类问题】 公司虚假登记的民事责任如何承担?	52
公司设立无效的判决是否具有溯及力?	53
四、公司设立行为部分无效能否引起其他发起人的资本充实责任?	54
【同类问题】 公司设立无效的法律后果如何认定?	57
股份有限公司可否请求延期缴纳股款的认股人承担赔偿责任 责任,承担责任的范围是否限于认股人未按期缴纳股款 的范围?	57
公司设立失败,发起人应当承担何种责任?	58