

GONGSI GUQUANYUNZUO
SHIWU XIANGJIE YU ANLI POUXI

李建阳◎著

公司股权运作 实务详解与案例剖析

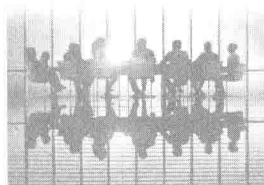
精解公司股权架构设计、股权激励、股权投资、股权转让、控制权争夺等9大专题，深度剖析22个典型案例，为公司管理者、创业者和法律实务人士提供必备实务参考。



中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

公司股权运作 实务详解与案例剖析

GONGSI GUQUAN YUNZUO SHIWU XIANGJIE YU ANLI POUXI



李建阳◎著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

公司股权运作实务详解与案例剖析 / 李建阳著. —北京: 中国法制出版社, 2017.10

ISBN 978-7-5093-8782-5

I. ①公… II. ①李… III. ①公司—股权—案例—中国
IV. ①D922.291.915

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2017) 第 210682 号

策划编辑 / 责任编辑: 马金凤 (editormjf@163.com)

封面设计: 李 宁

公司股权运作实务详解与案例剖析

GONGSI GUQUAN YUNZUO SHIWU XIANGJIE YU ANLI POUXI

著者 / 李建阳

经销 / 新华书店

印刷 / 三河市国英印务有限公司

开本 / 710 毫米 × 1000 毫米 16 开

版次 / 2017 年 10 月第 1 版

印张 / 24.5 字数 / 413 千

2017 年 10 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978-7-5093-8782-5

定价: 69.00 元

值班电话: 010-66026508

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 010-66031119

网址: <http://www.zgfzs.com>

编辑部电话: 010-66070046

市场营销部电话: 010-66033393

邮购部电话: 010-66033288

(如有印装质量问题, 请与本社编务印务管理部联系调换。电话: 010-66032926)

自序

与其说是研究，
不如说是求实。
与其说是论证，
不如说是思考。

公元 1555 年，俄罗斯公司成立。这是人类历史上第一家具有现代意义的特许股份公司。股权的母体——公司的诞生，使人类经济发展进入了快车道。

股权已深刻影响着我们每个人的事业和生活。在民众眼里，股权就是财富的代名词；在社会经济学家眼里，股权就是创造人生价值的机会；在法学家眼里，股权被称为充满希望的新的“独立的权利”。我们可以把股权与人身权、财产权和知识产权并列，将其称为民商法体系中的“第四大权利”。

公司，被称之为人类发明的最伟大的经济组织，而股权是公司运营的“枢纽”，谁掌握了股权，谁就掌握了公司的运营。股权来自哪里？有什么价值？它是怎样运行的？股权的操作实务、法律规则和风险有哪些？股权类诉讼纠纷如何解决？等等，这些与股权相关的问题正是我们要面对的。我们通过剖析客观实在的股权微观运行状况，结合公司金融学知识和法律常识，深入浅出地解读这些问题，找到有效可行的解决方案。

本书共分上下两篇。上篇为“公司股权运作实务详解”，共九个专题。其中，专题一“股权概述”的主要内容包括股权的内涵、股权的来源、股权的母体——国内外公司的发展简史、股权的特性、股权的价值和股权的运行等，以使您对股权有一个多视角的整体理解。专题二至专题九为精选的八个热点论题，其内容属于股权的背景和技术性操作细节，包括股权架构设计、股权激励、股权投资、小股东权益保护、股权转让、收购和收购防御、股权税务

和委托理财等，使您能够对各个论题的理论和实践及可能的未来发展趋势，有一个较为深入的了解和把握。下篇为“股权纠纷典型案例深度剖析”，所选案例均来自中国裁判文书网，多数为最高人民法院审理并公布的终审案例。我们删减了部分不影响案件事实的内容，尽可能地保留原裁判文书的说理部分，增加了律师评析，提出了一些新的观点和看法，以使您能够对案例所涉及的法律问题有一个完整的把握。

对于多数创业者、公司管理者和法律实务从业者来说，对股权和股权事务有一个基本的了解，把握股权的本质，能够更准确、科学地决策，提高工作和服务的水准，防范或减少市场和法律风险，有助于事业的顺利推进。

本书旨在尽可能地使用通俗、精简的语言，和您分享股权世界的秘密。

上篇 公司股权运作实务详解

专题一 股权概述 // 003

- 一、股权的内涵 // 003
- 二、股权的来源 // 004
- 三、股权特性 // 004
- 四、股权的母体——国内外公司发展简史 // 005
- 五、股权的价值 // 008
- 六、股权的运行 // 010
- 七、股权的终结 // 017

专题二 创立公司基础工程：股权架构设计要素的统筹 // 018

- 一、股权架构设计的价值 // 018
- 二、公司的契约属性决定股权架构可以设计 // 018
- 三、股权架构设计需要考量的要素 // 019

四、不仅仅是股权 // 022

专题三 审视股权激励：股权激励原理与实务 // 024

- 一、股权激励概述 // 024
- 二、股权激励基本原理 // 026
- 三、股权激励计划的法律性质分析 // 028
- 四、股权激励模式 // 032
- 五、股权激励模式选择 // 035
- 六、上市公司股权激励计划操作流程 // 035
- 七、员工持股计划操作规则指引 // 038
- 八、国有企业推出股权激励计划须谨慎 // 042
- 九、股东能否作为股权激励对象 // 042
- 十、股权激励计划效果和反思 // 043
- 十一、未来的可能选项 // 044

专题四 守护股权要积极行动：小股东权益保护新视角 // 046

- 一、认识小股东 // 046
- 二、小股东权益受损的种种表现 // 048
- 三、小股东权益受损原因 // 049
- 四、中国现行法律保护股东权益的制度规则 // 049
- 五、中国现行上市公司股东权益保护制度 // 052
- 六、手铐和高墙——悬挂的利剑 // 055
- 七、软弱的制度设计：以《公开发行证券的公司信息披露内容与格式准则第34号——发行优先股募集说明书》为例剖析信息披露全过程 // 060
- 八、小股东权益保护制度的重构 // 062

专题五 股权投资是个精细活：股权投资深度剖析 // 066

- 一、股权投资的内涵 // 066
- 二、股权投资分类 // 067
- 三、股权投资的标的 // 067
- 四、股权投资中的法律关系 // 068
- 五、股权投资的运作机制 // 069
- 六、私募股权投资基金运作全扫描 // 070
- 七、公募股权投资基金运作全扫描 // 081
- 八、对赌条款在中国的实践和运用 // 097
- 九、股权投资存在的问题 // 108

专题六 股权变现细节多：股份转让疑难问题解析 // 110

- 一、股份转让的含义 // 110
- 二、股份转让的分类 // 110
- 三、新时期环境下股份转让应遵循的基本原则 // 111
- 四、股份转让行为 // 112
- 五、股份转让中的股东优先购买权 // 114
- 六、股份转让限制问题分析 // 118
- 七、特殊股份转让分析 // 124
- 八、认缴资本制下股份转让问题 // 140
- 九、股份转让要注意的风险点 // 143

专题七 股权税务风险管理：股权税务法律规则指引 // 146

- 一、股权转让个人所得税问题 // 146
- 二、股权激励计划个人所得税问题 // 150
- 三、转赠股本所得个人所得税 // 152

- 四、股权激励计划企业所得税问题 // 153
- 五、企业捐赠股权税务 // 154
- 六、企业重组中股权税务 // 154
- 七、非居民企业股权转让所得税问题 // 160
- 八、房地产企业转让股权的税务特别处理 // 160
- 九、劳动分红购买股权的税务处理 // 161
- 十、专题研究：逃税罪新论 // 161

专题八 控制权之争：收购与收购防御 // 167

- 一、强制收购、恶意收购和收购 // 167
- 二、收购上市公司 // 167
- 三、中国现行上市公司收购规则 // 168
- 四、收购防御 // 171
- 五、对收购和收购防御的评价 // 173

专题九 理性投资莫冲动：透视委托理财 // 174

- 一、委托理财的内涵 // 174
- 二、委托理财的属性 // 175
- 三、委托理财的法律关系 // 175
- 四、委托理财的主体 // 176
- 五、委托理财纠纷的分类 // 177
- 六、金融中介组织从事理财业务的规制 // 178
- 七、部分法院关于委托理财合同法律效力的认定规则 // 181
- 八、委托理财合同法律效力的应然处理方式 // 183
- 九、保底条款的法律效力认定 // 184
- 十、理财合同或条款无效的法律責任 // 185
- 十一、委托理财风险管理指引 // 186

下篇 股权纠纷典型案例深度剖析

1. 万某某与丽江宏瑞水电开发有限公司等股东资格确认纠纷案 // 191
2. 山东省昌邑市华星矿业有限责任公司与姜某某股东资格确认和公司盈余分配权纠纷抗诉案 // 205
3. 天津北方食品有限公司与香港捷成有限公司股东知情权纠纷案 // 213
4. 封某某与泰兴市天鑫热工机电有限公司股东知情权纠纷申请再审纠纷案 // 218
5. 武汉中英集团股份有限公司等与武汉中英实业有限公司决议无效纠纷上诉案 // 223
6. 三亚保力房地产投资开发有限公司与宝恒投资有限公司公司决议撤销纠纷申请再审案 // 237
7. 海南三亚国家级珊瑚礁自然保护区管理处与周某某等股东出资纠纷案 // 240
8. 东平中联美景水泥有限公司与聊城美景中原水泥有限公司股东出资纠纷案 // 255
9. 山东汉诺集团有限公司与山西寿阳段王集团平安煤业有限公司、山西寿阳段王煤业集团公司其他合同纠纷案 // 259
10. 陈某某与蓝某某等损害股东利益责任纠纷案 // 267
11. 叶某某等与朗豪贸易（上海）有限公司公司减资纠纷案 // 272
12. 浙江新湖集团股份有限公司与浙江玻璃股份有限公司、董某某、冯某某及第三人青海碱业有限公司公司增资纠纷案 // 278
13. 十堰中东房地产开发有限公司、包头市永生房地产开发有限公司等与十堰中东房地产开发有限公司、李某某公司解散纠纷申请再审案 // 287
14. 北京中财利缘房地产开发有限公司与西藏中财龙桑房地产开发有限公司公司清算案 // 292
15. 深圳市意汇通投资发展有限公司与上海港银投资管理有限公司股票权利确认纠纷案 // 297
16. 段某与盛捷贸易公司、盛捷（郑州）服装有限公司隐名投资纠纷案 // 302
17. 淦某义与深圳前海会丰嘉誉艺术品投资管理有限公司、广西会丰文化产业集团有限公司金融衍生品交易纠纷案 // 313
18. 薛某某等四人与西藏国能矿业发展有限公司、西藏龙辉矿业有限公司股权转让

让合同纠纷案 // 322

19. 招商银行股份有限公司大连东港支行与大连振邦氟涂料股份有限公司、大连振邦集团有限公司借款合同纠纷案 // 327

20. 何某某与李某某、周某某等证券投资咨询纠纷案 // 340

21. 陆某与华泰证券股份有限公司淮安涟水红日大道证券营业部证券交易代理合同纠纷案 // 347

22. 陈某等七人与鲜某证券虚假陈述责任纠纷案 // 355

附录：中国现行有效的 106 件公众公司（包括上市和非上市公众公司）信息披露
规范性规则 // 369

参考文献 // 378

后 记 // 380

上篇

公司股权运作实务详解

第一章 公司股权运作实务概述

一、公司股权运作的意义

二、公司股权运作的原则

三、公司股权运作的程序

四、公司股权运作的风险防范

第二章 公司股权运作的法律基础

一、公司股权运作的法律依据

二、公司股权运作的法律后果

三、公司股权运作的法律责任

四、公司股权运作的法律救济

专题一 股权概述

一、股权的内涵

股权,英文为 stock right,在英文中难以查找到与股权相对应的专用单词。股权的法律含义为公司股份持有人依法规定和约定拥有的一束权利(right)。在社会经济学中,股权可以看作权力和利益(power and profit)的复合。法学上的股权,也称为股东权益,可分为三类:财产权、管理权和监督权。具体内容包 括:剩余财产索取权,优先受让和认购新股权,转让权,决策权,选择、监督管理者权,提议、召集、主持股东会临时会议权,知情权,代位诉讼权等。

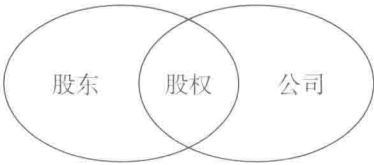
据现在中国法学界的通说,股权也可分为自益权和共益权。自益权主要包括剩余财产索取权、知情权、股利分配请求权、新股认购优先权、退股权、股份转让权、股东名单变更请求权、股票交付请求权等。共益权主要包括表决权、提案权、质询权、股东会和董事会决议无效确认请求权、公司解散请求权等。

中国现行法律概念比较混乱,譬如,在现行《公司法》中,多处使用“股权”一词。在“有限责任公司的股权转让”法律条文中,“股权转让”这一称谓值得商榷。“股权”是法学上的独立的权利,是不能用来交易的,股权依附于股份,其客体是股份。现实中,交易的标的是股份,“股权转让”修正为“股份转让”更符合实际和法理。在本书中,股份是指公司的资本份额,不仅包括一般有限责任公司中的资本权益份额,也包括现行公司法概念中股份有限公司的“股份”。

2017年3月15日,第十二届全国人民代表大会第五次会议通过了《中华人民共和国民法总则》,其中第一百二十五条规定:“民事主体依法享有股权和其他投资性权利。”这是中国第一次以法律的形式确认了股权的民事权利地位。股权法律地位的明确,必将对国民权益保护、资本市场发展和市场经济建设起到重要的促进作用。

二、股权的来源

股权在人类社会发展中产生，是人类自由解放的产物。旧时股权需要王室授予，是少数人享有的特权，发展到近代，已成为人人皆可享有的权利。股权不是天生的，它随着公司的出现而出现，股权的母体是公司。没有公司，就不会有股权。



现代市场经济国家，有创业意愿，象征性出资或认缴出资，自然人就可注册成立公司。在公司章程契约上签名、记载于股东名册的人，便成为股东。股东持有股份，依法律规定和合同约定享有股权。即自然人失去投入财产的所有权或为公司债务提供担保，取得纸面上股东的注记，承担一定责任，享有约定俗成和国家强制力保护的权利。

公司股东拥有并行使股权，股东是股权的主体；持有公司股份，自然享有股权，股权的客体是股份。

最低注册资本制在多数国家的取消和便利的注册制，还原了公司的本来面目。创立公司、拥有股权的先决条件已不是财资投入的多少，而是取决于人们的意愿，即公司是人们的自治事业，是一束契约。

财产是自由的翅膀。建立公司，拥有股权，创造财富，追求梦想，实现人生价值，已成为社会发展的重要动力。

三、股权特性

基于股权的现实状态，我们可以抽剥出股权的特性，从中可以透视出股权之所以为股权的本质。

（一）不可感知

在现实空间中，股权的客体——股份，摸不到，看不到，也无法用书面或其他载体予以呈现，无法感知。而知识产权等权利，其客体为发明、外观设计等，有相对应的物，或有形，或可感知。

（二）负担性

股权的激活和行使，需要股权持有人（股东）积极地付出和作为。从这一点上来说，股权与其说是权利，不如说是负担或义务。这种行使权利需要付出和积极作为的现实，与其他权利大有不同。

（三）受制约性

股权的行使受各地区法律规则和公司章程的制约，其决策、索利等权利受到其他权利和条件的约束，每一项权利的行使均无完全的自由。

（四）不确定性

拥有股份，行使股权，不仅具有负担性，且其未来经济收益结果不确定，可能为零，也可能无限大。对股权持有人来说，具有较大的风险，这种特性与其他民事权利形成鲜明对比。

（五）股权持有人经济责任有限

股权持有人，支付或认缴确定数额的财产，即可以拥有股份，获得并行使股权。对于股权持有人来说，承担的经济责任是确定的、有限的。有限责任，加上未来可能获得无限大收益的刺激，解除了人们的后顾之忧，促使人们敢于创业冒险，努力劳动，创造财富，最终使股权持有人和社会每个人受益。

（六）价值多重

股权的价值在于追求幸福生活，创造物质财富和服务，充实人生经历，实现人生价值。一切物质只是人之生存工具，追求物质不是人之目的，股权的核心价值在于人之精神的追求和体验。

股权对人类经济发展的直接促进作用重大又明显。我们可以把股权与人身权、财产权和知识产权并列，将股权称之为民商法体系中的“第四大权利”。在经济法和商法中，股权应是最为重要的权利。

四、股权的母体——国内外公司发展简史

公司被称为人类最伟大的革命性组织，一种唯有家庭可以与之相提并论

的人类组织。没有公司，就不会有股权，公司是股权的母体。了解公司的发展历程，有助于我们全方位地理解股权。

（一）国外公司发展简史

经济史，是以人类基本需求为主线的历史。人类经济的基本推动力，是来自人们求生存、谋幸福之动机。在远古时代，生产力低下，个人的生存基本附属于以血缘、地缘而联结在一起的各种团体之中，如当时的家族、氏族和村落，等等。个人依附于团体，通过团体劳动协作，获得个人基本食、衣、居、安全等需要，过着共产式的生活。个人离开团体难以存活。生产分工的发展、财物的剩余使交换成为可能，不同主体之间出现财物交换，产生了贸易。

贸易打破了血缘、地缘对个人的限制，使个人能够在更广阔的空间，甚至在异族人群中流动。随着生产和分工的发展，财产私有的出现，个人逐渐脱离团体，使得个人逐渐得以解放，个人可以走出固有的居住地，游离家族团体之外，摆脱宗法族规的束缚，成为一个较为自由的人。

自由人，他们可以自主地支配自己的身体和劳动，自由人的出现为工厂或作坊（企业最早的组织形式）的成立提供了必备的社会条件。最早的工厂或作坊，开办者为官府、贵族或者自由民。生产的物品多用于自给，剩余时才会出卖。

随着人类从自然经济走向商品经济，提供商品和服务的组织形式越发多样，有个体或家庭开设的商户，也有多人共同设立的合伙商号。此时，生产的物品多用于出卖，专门携物品流转各地的商人亦越来越多。

文艺复兴运动打破了奴役、特权思想。自由、平等的观念深入人心。随着商业的发展，对财富和未来美好生活的渴望，人们已不满足于一个区域内的贸易，1492年至1504年期间，哥伦布四次远航发现新大陆，给西班牙带来贸易机会，使西班牙获得巨额财富。受此刺激，西方多个国家纷纷组建航海船队，探索贸易航线。而航海需要大笔的资金，且有很大的风险，官府无法给予充足的资金支持，此时最好的办法就是向社会筹集资金，于是，以出资额为限承担风险并分取未来不确定利益的“有限责任”被聪明人提了出来，以保护每个出资人的权益，激发其积极性。1555年，俄罗斯公司成立，这是人类历史上第一家特许的股份公司。有限责任公司制的发明，开启了人类经济生活乃至现代文明的新篇章，被称为“人类最伟大的商业创新”。

特许股份公司系权力和金钱结合的产物，不仅带来了财富，也带来了灾