

创业理论与实务丛书

主编 邹广严

创业 法制管理

陈高林等 编著



清华大学出版社

创业理论与实务丛书

主编 邹广严

创业 法制管理

陈高林等 编著

清华大学出版社
北 京

内 容 简 介

本书根据创业活动的逻辑顺序,依次论述了企业创业的法制环境;创业活动的知识产权保护;创业融资;新创企业的组织形式选择和法律地位确立;投资者、经营者、员工权益的法律保护;新创企业生产经营活动的法制管理;新创企业社会责任的法制管理,以及创业争议的法制管理等。在各部分论述中,都突出了对相关法律制度和规则的阐释,并运用典型案例对重点问题进行了有针对性的说明,帮助读者掌握企业创业过程中的相关制度和规则的具体运用。

本书可作为 MBA 和工商管理专业本科生、硕士生的创业课程教材,也可以作为对社会其他人员进行创业培训或自学的教材和行动手册。

版权所有,翻印必究。举报电话:010-62782989 13501256678 13801310933

本书封面贴有清华大学出版社防伪标签,无标签者不得销售。

本书防伪标签采用特殊防伪技术,用户可通过在图案表面涂抹清水,图案消失,水干后图案复现;或将表面膜揭下,放在白纸上用彩笔涂抹,图案在白纸上再现的方法识别真伪。

图书在版编目(CIP)数据

创业法制管理/陈高林等编者. —北京:清华大学出版社, 2005.8

(创业理论与实务丛书)

ISBN 7-302-11292-4

I. 创… II. 陈… III. 企业法-中国-高等学校-教材 IV. D922.291.91

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 070920 号

出 版 者: 清华大学出版社

地 址: 北京清华大学学研大厦

<http://www.tup.com.cn>

邮 编: 100084

社 总 机: 010-62770175

客户服务: 010-62776969

组稿编辑: 王 威

文稿编辑: 吕小玲

封面设计: 一克米工作室

版式设计: 赵丽娜

印 装 者: 三河市春园印刷有限公司

发 行 者: 新华书店总店北京发行所

开 本: 170×240 印张: 18.5 字数: 313 千字

版 次: 2005 年 8 月第 1 版 2005 年 8 月第 1 次印刷

书 号: ISBN 7-302-11292-4/F·1239

印 数: 1~5000

定 价: 29.00 元

序

1999年，在斯图加特召开的欧洲大会，明确提出了教育要向学生提供创业的机会和知识。会议主题：“企业家独立性——欧洲教育的一个目标”，强调教育要有企业家的战略思维，不仅要向学生提供他们步入社会时最需要的知识和技能，更要培养他们适应社会的观念和意志。

21世纪的今天，人类进入了科技创新的知识经济时代，世界经济的竞争，其实质是知识的竞争，是人才的竞争，是民族创新能力的竞争。新世纪需要既具有广博理论知识和技能，又具备创新、创业和经营能力的“双创型”高素质人才以适应高速发展的生产力的需要。对于一个国家来说，综合国力的提高依赖于科技进步，科技创新能力是一个国家在国际竞争和全球地位中的重要因素。江泽民同志曾多次强调：“创新是一个民族进步的灵魂，是一个国家兴旺发达的不竭动力。没有科技创新，总是步人后尘，经济就只能永远受制于人，更不可能缩短差距。”因此，我们可以说：创新，是时代的精神，是民族进步的灵魂！

近几年经济发展较快的发展中国家中，中国、俄罗斯、印度等，创业活动都十分活跃。特别是中、俄等原计划经济国家，实现了由国家创业向个人创业的转变，极大地调动了人民群众创业的积极性。在我国，经济发展最快的地区像北京的中关村、上海的浦东、浙江的温州、广东的珠三角等，都是民营经济发展最快的地方。这充分说明，无论一个国家或地区，创业活动都是经济发展的主要推动力，创新和创业是经济活力的源泉和发展的灵魂。

而在这个竞争激烈的时代，高校所扮演的角色，无疑应该成为创业者的“熔炉”，成为响应时代号召的前沿者。而创业教育就是这个前沿者最响亮的回应。创业是一个发现和捕捉机会并由此创造出新的组织且由它提供新颖的产品或服务以实现其潜在价值的过程，它包括新创企业同时新创业务，也包括现有企业内部新创业务。创业的目的是为了获得相应的回报，因此就必须承担相应的风险，包括财务的、精神的和社会的风险。创业要成功就要防范和回避风险，而这需要知识和技能。包括创业机会的选择、创业方案的策划、创业市场的把握和细分、创业管理的设计实施、融资和法律等有关知识。要获得这些知识和技能，其途径有二：一是通过教育和培训，即由学校开设创业课程，让学生学而知之；二是在学生毕业后所从事的某行业工作中学习

和积累,包括从书籍、杂志、讲座、以及对别人创业的观察和对自身经验的总结等方面获得。一个人如果缺乏创业知识和技能,学术和职业方面的能力就难以发挥,甚至被埋没。创业不是单凭匹夫之勇、心血来潮就能成功的,而是需要有坚实的创业知识和技能做基础。而现阶段创业者最缺的也是最需要的就是系统的创业教育。

有学者将创业教育界定为企业家精神的教育,并且指出,“我们提倡的‘创业教育’,不仅仅是为了培养创业人才,更希望学生学会如何主动地获取新知、创造新知,并通过有效地配置自身的各种资源,将知识转化成现实的个人和社会价值,最终实现知识的最大效用。”创业教育中首先是对学生创业意识的培养,学生转变就业观念要做到“三破三立”。即,破等待安置的旧观念,立自主创业的新观念;破一业而终的旧观念,立随机应变的新观念;破安于现状的旧观念,立开拓进取的新观念。创业意识的培养,要使得学生明白创业是实现远大理想、塑造辉煌人生的一种途径,是社会进步和发展的需要。

其次,创业品质的熏陶。在创业的过程中,必然会遇到许多困难和挫折。创业者要具有艰苦奋斗、自强不息、敬业爱岗的精神,要有与别人合作的能力和团队意识,要有强烈的使命感和事业心。经过创业教育,才能树立信心,使得他们不畏困难、积极进取,勇敢地面对各种竞争和挑战,以平和的心态坚韧不拔地去努力奋斗,创造人生的辉煌。

最后,创业能力的训练。创业能力一般来说包括两个方面:第一是基本知识技能和人际交往沟通的能力;第二是创新能力和自我发展能力。学校里大学生一般接受到的是基本知识和技能的训练,这种间接经验的接受是很被动的而且没有机会实践验证;而如果想要具有创业能力,就必须主动地不断接受新知识,根据实践的需要不断更新知识,善于学习,敢于创造,自强不息。创业能力的训练,也是创业教育的关键所在。

比较遗憾的是,目前我国高等教育中的创业教育还很薄弱,与美国和欧洲等发达国家相比,差距甚大,还刚刚处在创业教育的起步阶段,在这种大趋势下,四川省工商管理学院、四川大学工商管理学院为适应西部大开发的需要,自1999年以来,把培养成千上万未来企业家作为培养目标,把创业教育作为重点,开设创业课程并推行TOPMBA的教学模式,将MBA教育与创业实现有效搭接。通过自愿组成创业团队,虚拟各种管理职务,提出并设计出创业方案,这些方案通过教师指导和专家评估成为评价学生成绩和水平的重要依据。通过创业项目教育着重培训学员的创业、创新意识、倡导团队合作精神,通过项目的全过程设计、运作,全方位锻炼学员的管理技能,培育良好的管理思想,提高学生创业的能力,激活他们创业的积极性,这些做

法得到学生高度认同，截止 2004 年，四川省工商管理学院历届毕业生策划设计的创业项目已达数百项，并有 1/3 已经实施，收到良好效果。为培养一批创业企业家探索了道路，为发展西部经济作出了贡献，应该说是一个成功之举。

创业教育的实施是一项庞大的系统工程，需要教育行政部门、高校、社会各界及大学生本身的通力协作，但是作为一项新世纪的人才培养工作，作为直接培养高级人才的高校在这项工作中必然要担任主角，当前最需要做的就是尽快在高校大学生中普及创业教育，开设创业教育系列课程，这将是一项于学生、于社会、于高校自身都有利的事业。

通过几年的教学实践，我们深刻认识到，创业教育和管理教育的一个崭新的领域，也是高等教育的一个新的增长点，尤其是在现阶段中国和平崛起的年代，创业教育者都大有可为。为了适应社会需要，组织了一批有经验的专家、教授编写了这套创业丛书，一是对近几年我校创业教育经验的总结，二是想通过这套丛书建立一个和全国高等院校、培训机构和立志创业教育与创业的社会各界人士交流的平台。我相信这套丛书的出版和应用，必将促进高校创业教育内容、方法和目的的改善，必将促进全社会创业活动的活跃，必将促进千千万万创业者的成长和成功，必将对我国经济持久发展增添新的活力！

创新与创业教育利在当代，功在千秋；利在自己，功在国家。我们期待着并深信，创新与创业教育一定能够撑起高校教育的一片蓝天！

四川大学工商管理学院院长

四川省工商管理学院院长

邹广严 教授

2005 年 2 月

前 言

一、本书的定位和特色

本书作为《创业理论与实务丛书》之一，其目的是为创业者提供解决创业活动中遇到的法律问题所需要的基本知识和技能。由于市场经济是法制经济，创业者必须考虑法律对企业创业活动的影响和作用，只有通过对有关法律法规的正确掌握和运用，才能达到成功创业的预期目标。

基于这种写作目的，本书在内容组织和写作思路，采取了以问题为导向、突出操作性、注重实用性的方针，突出与企业创业活动密切相关的法律制度和规则的研究，并注重对创业者运用这些法律制度和规则的技巧和方法的探讨，让读者既能把握与创业活动相关的法律法规确立的基本制度和规则，又能紧密联系企业创业的实践加以正确运用。贯彻这一写作方针，形成了本书与一般法学教材不同的特色：

在内容组织上，本书根据创业活动展开的逻辑顺序，依次对企业创业法制环境，创业活动知识产权保护，创业融资，新创企业组织形式选择和法律地位确立，投资者、经营者、员工权益的法律保护，新创企业生产经营活动的法制管理，新创企业社会责任的法制管理，以及创业争议的法制管理等进行了细致的论述。

在各部分具体写作的思路，弱化理论研讨，突出对相关法律制度和规则的阐释，并运用典型案例对一些重点问题进行了有针对性的解释、说明，通过实际案例和问题讨论的展开，帮助读者掌握制度和规则的具体运用。

二、使用说明

在教学过程中使用本书时，主要应注意从提高学生解决创业活动中遇到的法律问题的实际能力出发，处理好教学中法律制度和规则的掌握与典型案例和重点问题的讨论之间的关系。其中，掌握相关法律制度和规则是提高实际运用能力的基础，启发和引导学生对相关法律制度和规则进行灵活运用是教学的目的。同时，在具体教学过程中，对法律制度和规则的学习、案例的

使用以及一些问题的讨论方式有以下建议:

1. 对有关法律制度和规则的学习

创业活动涉及的法律制度和规则很多,本书只能选取与创业活动关系最密切的部分作重点研究,教师可根据具体的教学对象的需要,补充教材没有涉及的法律制度和规则,但应尽量注意与教材内容的衔接和协调。另外,我国市场经济的立法尚处于过渡期,法律法规会时有变动,教师使用时应随时注意法律法规的变化,如因此出现与教材内容有出入时,请在教学过程中对学生给予说明并更正。

2. 案例使用

本书的案例,有穿插在各章正文之中和放在各章正文之后的两种。穿插在文中的案例,主要是帮助学生理解某一具体制度和规则;正文之后的案例,则是为学生铺垫一个现实的环境,并且附带有问题供延伸思考或讨论,主要是帮助学生用所学的法律规则来应对现实问题。在具体的教学中,教师还可以根据需要补充相关的案例。

3. 问题讨论

本书中安排的各类问题讨论,主要是帮助学生识别学习重点,以及引导学生能更深入地理解和掌握所学内容,教师可将这些题目作为作业题目、辩论题目、课堂讨论题目、小组研究题目等使用。教师也可以根据对象的特点,以及自己的教学安排,自行设计一些思考题让学生预习或复习时使用。

三、教学建议

《创业理论与实务丛书》可以作为高校工商管理专业和社会创业培训的教材,也可以供创业者、中小企业管理者等自学提高使用。本书的使用范围和读者对象,与《丛书》一致。在具体使用中,可以单独采用,也可以与《丛书》其他部分配合使用。

在教学时间方面,本书可按2个学分、2~3个学时安排课程进行学习。同时,根据不同教学对象的具体情况,在教学内容和时间分配上有所侧重。

当教学对象为本科生时,建议对本书的内容作全面性的较为细致的讲述,并适当补充相关法学理论的内容,以帮助学生比较深入地掌握相关的法律制度和规则。并形成对企业法律体系的较完整的概念,同时突出对学生思维的深度和广度的训练,鼓励学生联系《丛书》其他部分的内容和相关学科的理论 and 知识,加深对本书内容的理解。

当教学对象为MBA学生和社会的创业者时,建议教师突出与企业创业

实践密切相关的法律制度和规则的部分，同时适当补充一些有关的案例，并增加对案例的分析研究，以及法律制度和规则实际操作的讨论和作业，例如让学生设计企业的合同管理制度等。

当创业者和中小企业管理者使用本书进行自学时，应当注意同时参考主要的相关法律法规，并联系自身的创业和管理实践中的实际案例进行思考，以加深对有关内容的理解和掌握。

四、编著者和致谢

本书由四川大学工商管理学院和四川省工商管理学院的教师为主的编写小组编著完成。编写小组由陈高林任主编，各章的执笔人分别为：第一章，陈高林；第二章，黄幼陵；第三章，曾勤文；第四章，蔡小于；第五章，陈高林；第六章，李仕民；第七章，唐丽蓉；第八章，吕建平。

在本书的编写过程中，参阅和吸收了有关的书报、杂志。本书的出版，得到了清华大学出版社的大力支持和帮助。在此，对有关人员和单位一并表示诚挚的感谢。

由于创业法制管理问题涉及到市场经济、创业管理和法律等多个领域，学科跨度较大，对这方面问题的研究具有较大的难度和较强的探索性。笔者虽然力图在相关法律知识和实务操作两方面都作了较好的阐述，但也难以达到十分完满。对本书存在的不足之处，恳请各位读者、企业家和专家学者批评指正。

编著者

2005年4月21日

目 录

第一章 我国企业创业法制环境	1
第一节 创业活动及其涉及的法律问题	2
一、我国企业创业发展概况	2
二、企业创业活动的基本特征和一般过程	4
三、企业创业活动面临的法律问题	7
第二节 我国企业创业活动的法律调整	9
一、我国企业创业法制环境的逐步完善	9
二、调整创业活动的法律体系和创业法律关系	13
三、企业创业法律关系的确立	15
第三节 企业创业活动的法律保护	17
一、法律对企业创业活动的重要作用	17
二、国家对创业法律关系的保护	18
三、企业创业法制管理的自我保护	21
本章小结	25
问题讨论	26
第二章 创业活动知识产权法律保护	27
第一节 知识产权法律制度概述	28
一、知识产权概述	28
二、商标权获取与保护的法律规定	30
三、专利权获取与保护的法律规定	35
四、商业秘密权及其法律保护	39
第二节 企业创业方案的法律保护	40
一、企业创业方案与商业秘密	40
二、企业创业方案的商业秘密化	44
第三节 新创企业名称与商标的法律保护	45
一、新创企业名称的法律保护	45
二、新创企业商标的法律保护	49
第四节 创业企业核心技术的法律保护	51
一、企业创业核心技术法律保护途径的选择	52
二、创业核心技术的专利保护	53

本章小结	56
问题讨论	58
第三章 创业融资的法制管理	59
第一节 创业与融资渠道	60
一、融资的有关概念、分类及特点	60
二、创业融资渠道选择	64
三、创业企业融资现状	68
第二节 债权融资的法制管理	69
一、创业企业银行贷款的法制管理	69
二、创业企业民间借贷的法制管理	77
三、创业企业典当融资的法制管理	80
第三节 股权融资的法制管理	83
一、发行普通股票融资的法制管理	83
二、创业资本市场融资法制管理	84
本章小结	88
问题讨论	89
专题案例	89
第四章 新创企业组织形式的选择和经营主体资格的确立	93
第一节 影响新创企业组织形式选择的因素	94
一、资金来源	94
二、行业特点	100
三、利润分配、风险承担和纳税管理	101
第二节 新创企业组织形式的选择	105
一、有限责任公司	105
二、股份有限公司	106
三、合伙企业	107
四、个人独资企业	108
第三节 确立新创企业法律主体地位的途径和方法	109
一、有限责任公司的设立条件和登记管理	110
二、股份有限公司的设立条件和登记管理	113
三、合伙企业的设立条件和登记管理	115
四、个人独资企业的设立条件	116
本章小结	119
问题讨论	119
专题案例	120

第五章 新创企业投资者、经营者、员工权益的法律保护	126
第一节 新创企业及其投资者财产权的法律保护	127
一、财产所有权关系的法律调整	127
二、新创企业产权关系的基本类型	129
三、依法保护新创企业投资者的财产权益	131
第二节 新创企业投资者与经营者权益的法律保护	139
一、各类企业组织机构和治理结构的法律调整	140
二、依法规范企业组织机构和治理结构的必要性	146
三、新创企业组织机构和治理结构的规范	148
第三节 新创企业员工权益的法律保护	151
一、企业劳动关系的法律调整	152
二、企业劳动关系的现状及对企业发展的影响	156
三、依法协调和保护新创企业员工权益	158
本章小结	160
问题讨论	161
专题案例	161
第六章 新创企业经营活动的法制管理	164
第一节 新创企业产品（服务）质量的法制管理	165
一、加强企业产品（服务）质量法制管理的重要性	165
二、企业产品质量及质量管理的法律调整	168
三、依法加强新创企业的产品质量管理	173
第二节 新创企业市场竞争的法制管理	175
一、我国市场竞争法律体系	176
二、我国市场竞争活动的法律调整	177
三、依法加强新创企业市场竞争的法制管理	183
第三节 新创企业合同活动的法制管理	186
一、企业合同活动概述	186
二、企业合同活动的法律调整	190
三、依法加强新创企业合同法制管理	205
本章小结	211
问题讨论	213
专题案例	214
第七章 新创企业社会责任的法制管理	218
第一节 新创企业的社会责任	219
一、企业社会责任的概念	219

二、企业社会责任的种类	223
三、新创企业面临的社会责任	227
第二节 新创企业纳税义务及法制管理	228
一、我国现行税法体系	228
二、税法的构成要素	229
三、新创企业涉及的主要纳税义务	231
四、新创企业纳税的法制管理	235
第三节 新创企业环保义务及法制管理	241
一、我国现行环境保护法体系	242
二、环境保护的基本法律制度	243
三、新创企业涉及的环保义务	247
四、新创企业环境保护的法制管理	249
本章小结	251
问题讨论	252
第八章 创业活动争议的法制管理	253
第一节 创业活动争议产生	254
一、创业争议产生的原因	254
二、创业活动争议的分类	254
第二节 创业活动商事争议的协商与调解	255
一、创业活动商事争议的协商	255
二、创业活动商事争议的调解	256
第三节 创业活动商事争议的仲裁	256
一、仲裁的概念与特征	256
二、仲裁协议	258
三、仲裁程序	260
四、仲裁裁决的撤销与执行	262
第四节 创业活动商事争议的诉讼	263
一、诉讼管辖	263
二、诉讼时效	265
三、诉讼中当事人的权利	267
四、商事争议的诉讼程序	269
第五节 创业活动行政争议的诉讼	272
一、创业活动行政争议诉讼的特点	272
二、行政诉讼案件受理范围	274
三、行政诉讼案件的起诉	274

本章小结	275
问题讨论	275
专题案例	275
参考文献	278

第一章

我国企业创业法制环境

市场经济是法制经济，在市场条件下开展的各种经济活动，无一不是在法律的引导、规范和保护之下才能正常进行和取得预期成果。企业创业活动同样是在一定的法制环境下进行的，创业者必须考虑法律的这种影响和作用，对其创业活动所面临的法制环境要有充分的了解和掌握，并在创业活动的各个环节采取相应的对策，才能达到成功创业的预期目标。

第一节 创业活动及其涉及的法律问题

一、我国企业创业发展概况

一般地说,创业泛指人们在一定环境和条件下,为了更有效地创造物质和精神财富,改善生存环境,发现并捕捉机会,有目的、有组织地创建新事业的行为和过程。它包括创建经济、社会、文化等方面的新事业的活动。这种创业活动,对于推动经济和社会发展起着重要的作用。本书研究的企业创业,主要是指创业者从无到有、自主创建新企业的活动,属于创建经济方面的新事业的活动,即创业企业家发现和捕捉市场机会,有目的、有组织地创建新企业,创造新的产品或服务以满足市场需求,并实现其潜在价值的活动和过程。自主创立新企业,是企业成长过程中的重要环节,对于企业的产生和发展具有决定性的作用。

改革开放二十多年以来,我国的自主创业活动从以个人和家庭为主的个体工商户创业,逐渐发展到创立私营企业。20世纪90年代后,随着我国社会主义市场经济体制的逐步建立、创业环境的不断改善,我国的创业活动日趋活跃,出现多次创业高潮。从“全球创业观察(GEM)研究项目”^①的机构——“全球创业研究协会”发布的“全球创业观察报告”,可以具体看出我国创业活动的总体发展情况。由GEM中国研究单位——清华大学中国创业研究中心发布的“全球创业观察中国报告”的数据表明,目前我国的创业活跃程度处于较高水平,生存型创业活动居主导地位(见表1-1)。

表 1-1 2002 年度主要国家创业活动概况^②

国 别	全员创业活动指数*	生存型创业*指数	机会型创业*指数
中 国	12.3	7.8	5.6
韩 国	14.5	4.1	8.6
印 度	17.5	5.0	12.4
泰 国	18.9	3.4	15.3
美 国	10.5	1.1	9.1

^① “全球创业观察(GEM)研究项目”,是由英国伦敦商学院和美国巴布森学院发起并组织的全球创业观察项目,有37个国家和地区参加,参加国家和地区的国内总产值合计约占世界总量的90%,人口总数约占世界总量的60%,中国2002年第一次进入监测。

^② 经济日报,2003-04-03

续表

国 别	全员创业活动指数*	生存型创业*指数	机会型创业*指数
英 国	5.4	0.7	4.4
德 国	5.2	1.1	3.9
意大利	5.9	0.5	3.3
日 本	1.8	0.5	1.2

* 全员创业活动指数：描述每百人中的创业人数的指数；

* 生存型创业：创业者没有更多就业选择机会，创业只是最后不得已而为之的行为；

* 机会型创业：创业者有众多的就业选择机会，自主创业是其理性考虑后的一个最佳选择。

在“全球创业研究协会”发布的“全球创业观察年度中国报告”中，我国“全员创业活动指数”2002年为12.3，在参加国家和地区中综合排名第9位，2003年为11.6，排名第11位，表明我国的创业活跃程度已经进入世界前列。

在自主新创企业活动达到的绝对量方面，具有代表性的是我国改革开放以来私营企业经济的发展。据国家工商总局统计，截至2004年上半年，我国私营企业累计登记达到334万户，注册资本达42146亿元，从业人员达4714万人。企业创业活动，正在对推动我国经济的高速发展发挥着越来越重要的作用。

但另一方面，GEM的报告也表明，在创业活动的特性方面，中国的生存型创业的比例高于机会型创业，居主导地位，两者2002年分别为7.8和5.6，2003年生存型创业仍略高，但二者基本持平，而全球范围内生存型创业比例约占1/3、机会型创业约占2/3；在创业活动效果方面，全球范围创造出新的市场的创业活动约占7%，在中国这一比例只有4%，并且创业企业的倒闭率也比较高，2003年比世界平均水平高出一倍。^①这表明中国的创业基础还有待加强和完善，创业者的创业能力还有待进一步培养和提高，而帮助创业者掌握创办企业的途径、方法和法律政策是其中重要的方面。

本书研究企业创业活动中的法制管理，重点为自主创立新企业的法制管理。通过分析企业自主创业活动的基本特征和过程，研究其中必然涉及到的法律问题，明晰相关的法律制度和规则，探索企业在各种情况下的应对策略，为创业者处理这些问题提供指导和参考。

^① 廖雷，李蒙．中国创业机会多创业能力低．惠州日报，2004-10-09