

新公司法实务丛书

3

GSE

新公司法 疑难释解

徐 婧/著

中国工商出版社

威

实

用

精

确

新公司法实务丛书

新公司法疑难释解

徐 婧 著

中国工商出版社

责任编辑 张文锐 吴长清
封面设计 SUN 工作室

图书在版编目 (CIP) 数据

新公司法疑难释解/徐婧著. -北京:中国工商出版社, 2005. 10
ISBN 7-80215-037-X

I. 新… II. 徐… III. 公司法-法律解释-中国
IV. D922.291.915

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 125145 号

新公司法实务丛书

书名/新公司法疑难释解
著/徐 婧

出版·发行/中国工商出版社
经销/新华书店
印刷/北京翌新工商印制公司
开本/850 毫米×1168 毫米 1/32 印张/12.625 字数/335 千字
版本/2005 年 12 月第 1 版 2005 年 12 月第 1 次印刷
印数/01—6000 册

社址/北京市丰台区花乡育芳园东里 23 号 (100070)
电话/(010)63730074, 63748686 电子邮箱/zggsccbs@263.net
出版声明/版权所有, 侵权必究

书号: ISBN 7-80215-037-X/D · 255
定价: 22.00 元

(如有缺页或倒装, 本社负责退换)

出版说明

现代企业制度是一种适应现代化大生产和社会主义市场经济要求的产权明晰、权责明确、政企分开、管理科学的企业制度，是我国企业制度改革的方向。而公司则是现代企业中最重要、最典型的组织形式。但公司自发地作用有其天然的弊端，只有按照适应市场经济要求的公司法律规范设立、组织、活动的公司，才能发挥其现代企业形式在市场经济中应有的作用。

《中华人民共和国公司法》颁布于1993年。它的施行对于建立现代企业制度，规范公司的组织和行为，保护公司、股东、债权人的合法权益，维护社会经济秩序，促进社会主义市场经济的发展，都起到了积极作用。随着社会主义市场经济体制的逐步建立和健全，公司的行为样态发生了重大的变化，现行公司法已越来越不能适应当前的需要。经过充分论证，反复审议，第十届全国人民代表大会常务委员会第十八次会议于2005年10月27日通过了经全面修订的《中华人民共和国公司法》。新修订的公司法完善了公司设立、公司资本和公司法人治理结构方面的规定；充实了公司职工民主管理和保护职工权益的规定；健全了对股东尤其是中小股东利益的保护机制；增加了公司法人人格否认制度、关联交易控制制度、对外投资和担保限制制度等等。这些内容顺应了深化改革、促进发展的实践要求，为我国社会主义市场经济的

发展提供了更加有力的制度支持。

公司作为一种重要的企业形态，已显现出勃勃生机，在经济中的地位也日益彰显。如何正确理解和准确适用新修订的《公司法》，对于工商行政管理部门依法行政，对于保护公司及广大股东（股民）、债权人的合法权益，已不可或缺。深入学习和广泛宣传《公司法》的知识也日益重要。为此，我社组织国家工商行政管理总局、最高人民法院、最高人民检察院、中国人民大学、对外经济贸易大学的专家、学者共同编撰了本套《新公司法实务丛书》。

全套丛书的内容结合了新公司法及其他与之相关的法律法规、部门规章和司法解释。全书力求反映最新的立法成果和司法实践，力求体现法律规范的立法原意和实务运用。相信本套丛书的出版对于宣传新公司法、贯彻新公司法会有所帮助。

中国工商出版社

二〇〇五年十一月

目 录

第一章 总 则

- 如何理解公司的概念? (1)
- 公司和企业有什么区别? (4)
- 公司与独资企业有什么区别? (5)
- 公司与合伙企业有什么区别? (5)
- 公司与股份合作企业有什么区别? (7)
- 如何理解《公司法》上的“公司依法独立承担法律
 责任”? (8)
- 什么是公司股东? 如何确定公司的股东? (9)
- 哪些人不能作为公司的股东? (10)
- 股东身份在什么情况下丧失? (11)
- 什么是法人财产权? (12)
- 什么是股权? 股权是一种什么性质的权利? (13)
- 股权有什么法律特征? (15)
- 在我国, 股权的内容有哪些? (17)
- 什么是股东的自益权和共益权? (20)
- 股东的主要义务有哪些? (20)
- 什么是公司设立? (21)
- 公司设立是什么性质的行为? (22)
- 公司的设立与公司的成立有什么区别? (23)

- 公司设立的原则有哪些? (25)
- 公司名称由哪几个部分组成? (27)
- 公司对其名称享有的专用权局限在哪些范围? (28)
- 什么是公司的住所? (29)
- 什么是公司章程? (30)
- 公司章程的效力主要体现在什么地方? (31)
- 如何确定公司的经营范围? (33)
- 公司的法定代表人由谁担任? (35)
- 公司法定代表人的哪些行为构成公司的行为? (35)
- 新公司法对公司转投资有何限制? (36)
- 公司对外投资或担保应履行什么手续? (37)
- 我国《公司法》是怎样规定职工参加公司民主管理和维护职工权益的? (38)
- 什么是母公司? 什么是子公司? 两者之间是什么关系? (40)
- 什么是总公司? 什么是分公司? 两者之间是什么关系? (41)
- 如何理解公司形式的变更? (42)
- 公司形式变更具体有哪几种情形? (43)
- 公司形式变更的条件与程序是怎样的? (44)
- 什么是关联公司和关联交易? (45)
- 关联交易对公司有何影响? (46)
- 上市公司关联交易主要有哪些类型? (48)
- 上市公司关联交易应当遵循什么原则? (50)
- 上市公司的关联交易应当如何披露? (52)
- 什么是控股股东? (53)
- 控股股东诚信义务包括哪些内容? (54)
- 怎样理解公司法人人格独立? (55)

□ 公司股东的有限责任有何弊端?	(57)
□ 什么是公司法人人格否认?	(58)
□ 适用公司法人人格否认制度的条件是什么?	(59)
□ 公司人格否认制度适用于哪些范围?	(61)
□ 股东(大)会、董事会决议在什么情况下无效?	(63)
□ 股东(大)会、董事会决议在什么情况下可以请求 人民法院撤销?	(64)
□ 什么是公司的社会责任?	(65)

第二章 有限责任公司的设立和组织机构

第一节 设 立

□ 什么是有限责任公司?	(67)
□ 设立有限责任公司应当具备哪些条件?	(69)
□ 有限责任公司的设立程序是怎样的?	(72)
□ 什么是有限责任公司章程? 它有哪些效力?	(74)
□ 如何把握公司发起人?	(75)
□ 公司发起人的法律地位如何?	(76)
□ 自然人作为公司的发起人应当具备哪些条件?	(78)
□ 法人作为公司的发起人有什么限制?	(78)
□ 设立中公司处于什么法律地位?	(79)
□ 公司设立无效由哪个机关确认?	(81)
□ 公司设立无效有什么法律后果?	(82)
□ 在股东资格认定纠纷中如何把握股东资格的事实依 据?	(83)
□ 认定股东资格有哪些证明文件?	(84)
□ 有限责任公司股东证明文件相互冲突时如何认定?	

.....	(87)
□ 如何认定隐名股东?	(90)
□ 什么是公司资本?	(91)
□ 什么是授权资本制?	(92)
□ 什么是法定资本制?	(93)
□ 什么是折衷资本制?	(94)
□ 什么是公司出资?	(96)
□ 公司股东如何以货币出资?	(97)
□ 哪些无形资产可以用作出资?	(98)
□ 实物作为出资应当满足哪些条件?	(99)
□ 实物出资在什么时候缴纳?	(99)
□ 未按规定缴纳出资的股东应当承担什么责任?	(100)
□ 什么是资本充实责任?	(103)

第二节 组织机构

□ 什么是公司组织机构?	(104)
□ 股东会是有限责任公司的什么机构?	(105)
□ 股东会有什么职权?	(106)
□ 股东会会议有哪几种?	(106)
□ 股东会会议如何召集?	(107)
□ 股东会的议事规则是怎样的?	(108)
□ 什么是资本多数决原则?	(109)
□ 董事会的职权有哪些?	(109)
□ 如何组建有限责任公司的董事会?	(110)
□ 董事的任期有多长?	(111)
□ 董事会会议制度包括哪些内容?	(112)
□ 什么是执行董事?	(113)

- 监事会是一个什么性质的组织? (113)
- 监事会有哪些职权? (114)
- 如何组建有限责任公司的监事会? (115)
- 监事的任期有多长? (115)
- 监事会会议制度是怎样的? (116)

第三节 一人有限责任公司的特别规定

- 什么是一人公司? (116)
- 设立一人有限责任公司有什么特别要求? (118)
- 一人有限责任公司的组织机构有何特别之处? (120)

第四节 国有独资公司的特别规定

- 什么是国有独资公司? (121)
- 国有独资公司居于何种法律地位? (123)
- 国有独资公司的设立条件有哪些? (125)
- 国有独资公司的股权如何行使? (126)
- 国有独资公司的组织机构有什么特别的地方? (128)

第三章 有限责任公司的股权转让

- 什么是股权转让? (133)
- 什么是股权的内部转让和外部转让? (134)
- 行使股东优先购买权要满足哪些条件? (135)
- 如何理解股东优先购买权中的“同等条件”? (137)
- 股东如何行使优先购买权? (140)
- 两个以上股东都主张行使优先购买权的应当如何处

- 理? (141)
- 什么是股东的股份回购请求权? (141)
- 是否可以部分行使优先购买权? (143)
- 公司章程对股东优先购买权作出与《公司法》不同
规定时是否有效? (145)
- 强制执行股权时, 如何行使优先购买权? (146)
- 股权转让合同在什么时候生效? (147)
- 违反公司章程的股权转让合同效力如何认定? (149)
- 股权如何继承? (151)

第四章 股份有限公司的设立和组织机构

第一节 设 立

- 如何认定股份有限公司? (153)
- 设立股份有限公司应当满足哪些条件? (155)
- 股份有限公司的设立方式有哪几种? (156)
- 股份有限公司发起设立的程序是怎样的? (157)
- 股份有限公司募集设立的程序是怎样的? (158)
- 设立股份有限公司, 为什么发起人应当在 2 人以上
200 人以下? (161)
- 为什么股份有限公司的注册资本最低不得少于人民
币 500 万元? (162)
- 为什么以募集方式设立的股份有限公司的发起人,
其所认购的股份不得少于公司股份总数的 35%? ... (163)
- 如何签署发起人协议? (165)
- 公司创立大会是一个什么性质的机关? (167)
- 股份有限公司章程应包括哪些内容? 它有什么特点?

.....	(168)
□ 股份有限公司发起人要承担什么责任?	(173)
□ 股份有限公司股东有哪些权利?	(174)

第二节 组织机构

□ 股份有限公司股东大会是一个什么性质的机构?	(177)
□ 股份有限公司股东大会有哪些职权?	(178)
□ 股东大会会议有哪几种?	(179)
□ 股东大会会议如何召集?	(179)
□ 股东如何委托代理投票?	(180)
□ 什么是股东累积投票制?	(182)
□ 股东大会的决议原则有哪些?	(183)
□ 股份有限公司董事会居于什么法律地位?	(184)
□ 股份有限公司董事会的职权有哪些?	(186)
□ 股份有限公司的董事如何产生?	(186)
□ 董事长的地位和职权是怎样的?	(187)
□ 为什么董事的每届任期不得超过三年?	(188)
□ 董事会会议有哪几种?	(189)
□ 董事会会议如何召集?	(190)
□ 董事会的议事规则是怎样的?	(190)
□ 什么是经理? 如何理解经理的法律地位?	(191)
□ 股份有限公司经理如何产生?	(191)
□ 股份有限公司经理有何职权?	(192)
□ 股份有限公司监事会是一个什么性质的机构?	(193)
□ 股份有限公司的监事会如何组建?	(194)
□ 监事的任期有多长?	(194)
□ 监事会的职权有哪些?	(195)

- 监事会的议事规则是怎样的? (195)

第三节 上市公司组织机构的特别规定

- 什么是上市公司? (196)
- 股票上市的条件有哪些? (197)
- 我国的独立董事制度是怎么建立起来的? (198)
- 我国独立董事制度与监事会制度的冲突体现在什么地方? (200)
- 我国独立董事制度的主要内容有哪些? (202)
- 什么是董事会秘书? (204)
- 上市公司董事会会议决议有什么特别规定? (204)

第五章 股份有限公司的股份发行和转让

第一节 股份发行

- 什么是股份? (206)
- 股份的性质如何? (207)
- 什么是股票? (208)
- 什么是记名股票? 什么是无记名股票? (209)
- 什么是纸面股票? 什么是其他形式股票? (210)
- 什么是股份的发行? (210)
- 发行股份“三公”原则的具体内容是什么? (211)
- 股票发行价格如何确定? (212)
- 股份发行有哪几种形式? (213)
- 股份发行的方式有哪几种? (214)
- 新股发行的条件是怎样的? (215)

- 公司发行新股的程序是怎样的? (216)

第二节 股份转让

- 什么是股份的转让? (217)
- 记名股票如何转让? (218)
- 无记名股票如何转让? (219)
- 发起人持有本公司股份的转让有何限制? (219)
- 公司董事、监事、高级管理人员转让其所持有本公司
的股份有何限制? (221)
- 股东名册是什么性质的法律文件? (223)
- 股东名册变更登记是不是股份转让的生效要件? (224)
- 股东名册变更登记有何效力? (225)
- 为什么公司在一般情况下不得收购本公司股份或接
受本公司股票作为质押权的标的? (226)
- 公司在什么情况下可以收购本公司股份? (227)
- 股份转让的场所包括哪些? (228)
- 记名股票被盗、遗失或者灭失, 股东如何依法进行
救济? (229)

第六章 董事、监事、 高级管理人员的资格和义务

- 担任公司的董事、监事和高级管理人员的任职资格
有何限制? (231)
- 董事、监事、高级管理人员的义务有哪些? (232)
- 什么是董事、监事、高级管理人员的忠实义务? (233)
- 董事、监事、高级管理人员的勤勉义务包括哪些内

- 容? (235)
- 对于董事、高级管理人员的哪些行为, 股东可以直
接向人民法院起诉? (236)
- 什么是股东派生诉讼? (237)

第七章 公司债券

- 什么是公司债券? (240)
- 公司债券是什么性质的文件? (241)
- 公司债券与股票有什么区别? (241)
- 公司债券与借贷有何区别? (243)
- 什么是记名债券? (244)
- 什么是无记名债券? (245)
- 什么是可转股公司债券? (245)
- 发行公司债券应当具备哪些条件? (246)
- 在什么情况下, 公司不得发行债券? (249)
- 发行公司债券的程序是怎样的? (250)
- 公司债券的转让场所与转让价格是怎样的? (251)
- 公司债券转让方式是怎样的? (252)
- 公司债券在证券交易所上市交易的程序是怎样的?
..... (252)
- 公司债券的质押和继承如何进行? (256)
- 什么是公司债券的转换? (256)
- 公司债券转换如何行使? (257)
- 公司债券怎么清偿? (259)

第八章 公司财务、会计

- 什么是公司财务、会计制度? (260)

□ 公司财务会计制度包括哪些内容?	(262)
□ 编制公司财务会计报告有何要求?	(265)
□ 编制公司财务会计报告前应当做好哪些准备工作?	(266)
□ 公司如何报送公司财务会计报告?	(268)
□ 公司如何分配利润?	(270)

第九章 公司合并、分立、增资、减资

□ 什么是公司的合并?	(273)
□ 什么是吸收合并?	(274)
□ 吸收合并与公司转投资有什么区别?	(275)
□ 什么是新设合并?	(276)
□ 公司合并的程序是怎样的?	(276)
□ 公司合并将产生什么法律后果?	(278)
□ 什么是公司的分立?	(279)
□ 公司分立的形式主要有哪几种?	(280)
□ 公司分立的程序是怎样的?	(281)
□ 公司分立将产生什么法律后果?	(281)
□ 公司分立与公司设立子公司有什么区别?	(282)
□ 什么是公司增资?	(283)
□ 公司增资的方式有哪些?	(283)
□ 公司增资的程序是怎样的?	(284)
□ 什么是公司减资?	(284)
□ 公司减资有哪几种方式?	(285)
□ 公司减资的程序是怎样的?	(286)

第十章 公司解散和清算

- 什么是公司的解散? (287)
- 在什么情况下公司应当解散? (288)
- 什么是司法强制解散? (290)
- 公司解散时的登记如何处理? (291)
- 公司解散有什么效力? (293)
- 什么是公司清算? (293)
- 公司清算应遵循哪些程序? (294)
- 什么是公司任意清算和法定清算? (296)
- 什么是公司的普通清算和特别清算? (297)
- 什么是公司的破产清算和非破产清算? (297)
- 清算组有何职权? (298)
- 清算组的义务有哪些? (299)
- 公司解散与公司破产的主要区别有哪些? (300)
- 公司清算完毕, 法人资格消灭后, 如发现公司尚未清偿债务的, 如何补救? 对公司的罚款怎样落实?
..... (301)

第十一章 外国公司的分支机构

- 什么是外国公司? (302)
- 我国对公司国籍的认定采取什么标准? (303)
- 什么是外国公司的分支机构? 其法律地位如何? (304)
- 外国公司分支机构如何设立? (306)
- 外国公司在中国境内设立分支机构应当满足哪些条件? (307)