

新公司法系列丛书②

XIN GONGSIFA
JIANGYI

新公司法讲义

主编 赵旭东

人民法院出版社

新公司法系列丛书②

XIN GONGSIFA
JIANGYI

新公司法讲义

主编 赵旭东

撰稿人 (以姓氏拼音为序)

金海平 孔令政 王林清 吴伟央

张靖 赵文岩 赵旭东

主编助理 金海平

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

新公司法讲义/赵旭东主编.-北京:人民法院出版社,
2005.12

(新公司法系列丛书)

ISBN 7-80217-145-8

I. 新… II. 赵… III. 公司法-基本知识-中国
IV. D922.291.91

中国版本图书馆CIP数据核字(2005)第129867号

新公司法讲义

主编 赵旭东

责任编辑 辛言 王林清 高林
出版发行 人民法院出版社
地 址 北京市东城区东交民巷27号(100745)
电 话 (010) 85250579(责任编辑)
85250516(出版部) 85250558 85250559(发行部)
网 址 www.courtpress.com
E-mail courtpress@sohu.com
印 刷 鲁中晨报印务公司
经 销 新华书店

开 本 890×1240毫米 A5
字 数 440千字
印 张 15.5
版 次 2005年12月第1版 2005年12月第1次印刷
书 号 ISBN 7-80217-145-8
定 价 33.00元

版权所有 侵权必究

序

为社会各界广泛关注、盼望已久、历时近两年的公司法修改终成正果，第十届全国人民代表大会常务委员会第十八次会议已经修订通过了新的《中华人民共和国公司法》。公司法是我国社会主义市场经济法律体系中的一部重要法律，它对于建立现代企业制度，规范公司组织和行为，保护公司、股东和债权人的权利和合法利益，维护社会经济秩序，促进社会主义市场经济的发展有着举足轻重的作用。此次公司法修改内容广泛，改动幅度大，涉及条文多，足以构成一次大修大改。据粗略统计，新公司法增、删、改条文总数达224条之多，其中新增条文41条，删除条文46条，修改条文137条，没有任何改动的条文仅占原公司法条文总数不到10%。同时，这种大修大改不只是表面上条文和文字的简单改动，而是广泛的实质上的制度和规则的突破和创新，是许多重要制度和规则的重新设计。

公司法的修订和改革意义重大，将对中国公司法的立法、司法和执法、公司实务、公司法理论以及我国整个市场经济发展和现代化建设产生直接而现实的作用和影响。而在理论上，本次公司法修改在许多制度和规则上做了重大的突破和创新，这势将促使和推动我国公司法理论原理的进一步突破和创新，新公司法颁行后，公司法学界的重要任务将是全面总结和评价本次公司法修改的成果，借鉴各国公司立法和理论发展的最新发展，对其中的某些重大问题进行深入的探讨和分析，对某些法律原理和学说作出新的阐释和说明，进一步丰富、完善和发展具有时代特征、符合中国现实需要的公司法理论。

新公司法颁行后，整个社会将会出现新一轮学习、宣传和研

究新公司法的热潮，全国各地、各部门、各系统，尤其是法律院校、司法机关、公司企业、律师事务所等都将面临重新学习和充实更新的任务，现有的各种公司法的教材和读物也都需要根据新公司法进行全面的修订和更新。值此时机，我们以新公司法的内容和结构为基础，组织编写了这套新公司法系列丛书。本套丛书共分八本，每本书根据各类不同领域、不同层次、不同专业背景和不同业务方向的读者的情况和需求，按不同内容、不同体例、不同深度和不同风格分别编写。

本套丛书由中国政法大学公司法修改课题研究小组的成员分工编写。近两年来，本课题组先后承担了国务院法制办“完善我国公司法人治理结构立法研究”、中国法学会商法学研究会“公司法修改有限责任公司部分立法建议”、上海经济法律研究所等安排的公司法修改立法课题，完成了境外公司立法例、公司法修改立法建议稿及其论证报告等多项课题成果。丛书中的部分内容就是在这些课题成果基础上根据新公司法最终修改的内容进行再加工、再整理、再凝炼而成。

本书的写作在许多方面得益于全国人大法工委、国务院法制办、最高人民法院、中国证监会等有关机关在立法和司法解释过程中进行的意见征询、座谈讨论、会议交流等各种立法和学术活动，也得益于国务院发展研究中心、中国法学会商法学研究会、上海证券交易所、上海经济法律研究所等机构或团体主办的各种公司法修改的学术活动和研讨会议，在此谨致最诚挚的敬意和感谢。

本套丛书内容广泛，编写时间紧迫，许多问题尤其是新公司法重大突破和创新的制度和规则尚待进一步的研究和阐释，其中的错漏在所难免，敬请读者批评指正。

赵旭东

二〇〇五年十二月

编写说明

自1993年《公司法》颁布以来，我国公司法理论与实践发生了重大变化，一部新的公司法需应时而出。2005年金秋，我国新公司法在国人的殷殷期盼中呱呱坠地，这是商法学界的盛事，是公司实务界的福音。我们以虔诚之心，迎接她的莅临。为此，我们编写了这本《新公司法讲义》。

本书是《新公司法系列丛书》之一。在吸收国内外公司法研究的成果基础之上，在坚持教材的普适性的前提下，试图在内容和体系上有所突破，以独特的体例、以朴实的语言对我国新《公司法》进行权威的全面介绍。

在内容上，本讲义主要目的在于全面介绍我国新《公司法》的内容，以及时反映我国公司立法的最新成果。由于我国新《公司法》作出许多制度上的创新和突破，因此，我们在讲义中对公司法的新制度作了突出的阐释。同时，本讲义的出版将及时更新我国现有的以原《公司法》为基础的教材，让更多的读者了解和学习新《公司法》的立法精神和基本内容，让更多的读者领略到我国新《公司法》的魅力。

在体系结构上，为忠实于新《公司法》的立法体例，我们采取了分编制，既对公司基本制度理论进行了深度研讨，也对我国公司法具体制度进行了详细讲解。为强化本讲义的可用性，我们还在每章后编选了适量的思考练习题，以利于读者对本章知识的温习和巩固，也在于训练培养读者的法学思维能力。本讲义在每章正文前还特设有“本章导读”，以利于读者在读前对各章内容概括了解，达到

事半功倍的阅读效果。

本讲义精心设计的体系和内容，力求满足各类读者的需求。既可以用作高等院校本科生和研究生的教学用书，也可以用作司法机关、行政执法机关、公司企业、律师等实务部门的培训教材和处理公司法律事务的日常参考文献。

编 者

二〇〇五年十二月

目 录

上 编 总 论

第一章 公司与公司法概述

【本章导读】	(3)
第一节 公司概况	(3)
一、公司的概念和特征	(3)
二、公司的种类	(12)
第二节 公司法概述	(23)
一、公司法的概念和性质	(23)
二、公司法的特征	(25)
三、我国公司法概况	(29)

第二章 公司设立制度

【本章导读】	(45)
第一节 公司设立概述	(45)
一、公司设立的概念和法律特征	(45)
二、公司的设立与成立	(47)
三、公司设立的基本原则	(49)

四、公司设立的方式	(52)
第二节 公司设立登记	(56)
一、公司设立登记的含义	(56)
二、公司设立登记的程序	(57)

第三章 公司章程

【本章导读】	(62)
第一节 公司章程概述	(62)
一、公司章程的概念	(62)
二、公司章程的性质	(64)
第二节 公司章程的制定和修改	(66)
一、公司章程的制定	(66)
二、公司章程的修改	(70)
第三节 公司章程的效力	(70)
一、公司章程的主体效力	(71)
二、公司章程的时间效力	(72)

第四章 公司人格制度

【本章导读】	(77)
第一节 公司人格概述	(77)
一、公司人格的法律内涵	(77)
二、公司人格的法律特征	(78)
第二节 公司名称与住所	(80)
一、公司名称	(80)
二、公司住所	(84)
第三节 公司的权利能力与行为能力	(87)
一、公司的权利能力	(87)

二、公司的行为能力	(96)
第四节 公司法人人格否认制度	(99)
一、公司法人人格否认的含义	(99)
二、公司法人人格否认的适用	(100)
三、我国公司法人人格否认制度的立法和实践	(103)

第五章 公司资本制度

【本章导读】	(109)
第一节 公司资本制度概述	(109)
一、公司资本的概念和特征	(109)
二、公司资本的具体形式	(111)
三、公司资本与相关概念	(113)
第二节 公司资本三原则	(115)
一、资本确定原则	(116)
二、资本维持原则	(117)
三、资本不变原则	(118)
第三节 公司资本形成制度	(119)
一、法定资本制	(120)
二、授权资本制	(122)
三、折中资本制	(123)
第四节 股东出资制度	(125)
一、股东出资的意义	(125)
二、股东出资形式	(126)
三、股东出资的责任	(132)
第五节 公司资本的变动	(134)
一、增加资本	(135)
二、减少资本	(138)

第六章 公司股东

【本章导读】	(143)
第一节 公司股东概述	(143)
一、股东的概念和构成	(143)
二、股东资格	(145)
第二节 股东权和股东义务	(152)
一、股东权	(152)
二、股东义务	(163)

第七章 公司组织机构

【本章导读】	(169)
第一节 公司组织机构概述	(169)
一、公司组织机构的含义及构成	(169)
二、公司组织机构与公司治理	(171)
三、公司组织机构的不同模式	(172)
第二节 董事、监事、高级管理人员的资格、义务 及责任追究	(175)
一、董事、监事、高级管理人员的资格	(175)
二、董事、监事、高级管理人员的义务	(176)
三、董事、监事、高级管理人员的责任追究	(180)

第八章 公司债

【本章导读】	(186)
第一节 公司债概述	(186)
一、公司债的概念及特征	(186)

二、公司债的种类·····	(188)
三、公司债与普通债务、股票的比较·····	(192)
第二节 公司债的发行 ·····	(195)
一、公司债的发行主体·····	(195)
二、公司债发行的条件·····	(196)
三、公司债发行的程序·····	(199)
第三节 公司债的转让与上市 ·····	(202)
一、公司债的转让·····	(202)
二、公司债券上市·····	(204)
第四节 公司债的转换、偿还 ·····	(205)
一、公司债的转换·····	(205)
二、公司债的偿还·····	(208)

第九章 公司财务会计制度

【本章导读】 ·····	(212)
第一节 公司财务会计制度概述 ·····	(212)
一、公司财务会计制度的内涵·····	(212)
二、公司财务会计制度的作用·····	(213)
第二节 公司财务会计报告的内容 ·····	(215)
一、会计报表·····	(215)
二、会计报表附注·····	(218)
三、财务情况说明书·····	(218)
第三节 公司财务会计报告的编制和报送 ·····	(219)
一、公司财务会计报告的编制·····	(219)
二、公司财务会计报告的审计·····	(221)
三、公司财务会计报告的提供·····	(222)
第四节 公司的利润分配 ·····	(224)
一、利润分配方案的提出与批准·····	(224)

二、公司利润分配的顺序..... (224)

第十章 公司合并、分立和公司组织变更

【本章导读】..... (230)

第一节 公司合并..... (231)

一、公司合并的概念和意义..... (231)

二、公司合并的方式..... (233)

三、公司合并的程序..... (234)

四、公司合并的法律效果..... (236)

第二节 公司分立..... (237)

一、公司分立的观念..... (237)

二、公司分立的方式..... (238)

三、公司分立的程序..... (238)

四、公司分立的法律效果..... (240)

第三节 公司组织变更..... (241)

一、公司组织变更的概念..... (241)

二、公司组织变更的类型..... (242)

三、公司组织变更的条件..... (243)

四、公司组织变更程序..... (245)

五、公司组织变更的效力..... (246)

第十一章 公司解散和清算

【本章导读】..... (250)

第一节 公司的解散..... (250)

一、公司解散的概念..... (250)

二、公司解散的原因..... (251)

三、公司解散的登记和效力..... (257)

第二节 公司的清算	(259)
一、公司清算的概念	(259)
二、公司清算的制度意义	(260)
三、公司清算的种类	(262)
四、清算组	(264)
五、清算程序	(267)

第十二章 法律责任

【本章导读】	(274)
第一节 法律责任概述	(274)
一、法律责任的概念及特征	(275)
二、法律责任的种类	(276)
第二节 公司设立过程中相关主体的法律责任	(279)
一、公司设立过程中相关主体的民事责任	(279)
二、公司设立过程中相关主体的行政责任	(280)
三、公司设立过程中相关主体的刑事责任	(282)
第三节 公司存续过程中相关主体的法律责任	(284)
一、公司存续过程中相关主体民事责任	(284)
二、公司存续过程中相关主体行政责任	(287)
三、公司存续过程中相关主体刑事责任	(288)
第四节 公司清算过程中相关主体的法律责任	(291)
一、公司清算过程中相关主体民事责任	(291)
二、公司清算过程中相关主体行政责任	(292)
三、公司清算过程中相关主体刑事责任	(293)

下 编 分 论

第十三章 有限责任公司

【本章导读】	(297)
第一节 有限责任公司概述	(297)
一、有限责任公司的概念	(297)
二、有限责任公司的特征	(298)
三、有限责任公司的分类	(301)
四、有限责任公司的评价	(304)
第二节 有限责任公司的设立	(305)
一、有限责任公司设立的条件	(305)
二、有限责任公司设立的程序	(310)
第三节 有限责任公司的组织机构	(314)
一、股东会	(314)
二、董事会	(319)
三、监事会	(323)
四、高级管理人员	(325)
第四节 有限责任公司的股权转让	(328)
一、股权的一般转让	(328)
二、有限责任公司股权转让的特殊形式——股份的强制执行	(331)
三、有限责任公司股权转让的特殊形式——异议股东股份回购请求权制度	(332)
四、有限责任公司股权转让的特殊形式——股权继承	(333)
第五节 一人有限责任公司和国有独资公司	(334)
一、一人有限责任公司	(334)

二、国有独资公司·····	(340)
---------------	-------

第十四章 股份有限公司

【本章导读】 ·····	(351)
第一节 股份有限公司概述 ·····	(351)
一、股份有限公司的概念和特征·····	(351)
二、股份有限公司的评价·····	(354)
第二节 股份有限公司的设立 ·····	(357)
一、股份有限公司设立的概念和特点·····	(357)
二、股份有限公司的设立条件·····	(358)
三、股份有限公司的设立程序·····	(366)
四、股份有限公司发起人的民事责任·····	(373)
第三节 股份有限公司的组织机构 ·····	(376)
一、股东大会·····	(376)
二、董事会·····	(382)
三、监事会·····	(394)
四、经理·····	(399)
第四节 股份的发行与转让 ·····	(402)
一、股份概述·····	(402)
二、股份发行·····	(411)
三、股份转让·····	(421)

第十五章 外国公司的分支机构

【本章导读】 ·····	(434)
第一节 外国公司分支机构概述 ·····	(434)
一、外国公司分支机构的概念及法律特征·····	(434)
二、外国公司分支机构的法律地位·····	(436)

三、外国公司分支机构与相关概念的区别·····	(438)
第二节 外国公司分支机构的设立 ·····	(439)
一、外国公司分支机构设立的含义·····	(439)
二、外国公司分支机构的设立条件·····	(439)
三、外国公司分支机构的设立程序·····	(441)
第三节 外国公司分支机构的权利与义务 ·····	(444)
一、外国公司分支机构的权利·····	(444)
二、外国公司分支机构的义务·····	(445)
第四节 外国公司分支机构的撤销与清算 ·····	(446)
一、外国公司分支机构的撤销·····	(446)
二、外国公司分支机构的清算·····	(447)

附 录

中华人民共和国公司法·····	(450)
-----------------	-------