

- 成功创业从依法创业开始
- 企业创办筹备法律实务
- 企业登记法律实务
- 企业经营法律实务
- 企业解散法律实务
- 常见创业法律纠纷处理

大学生创业 法律实务

主 编 叶 虹
副主编 柴始青 占光胜



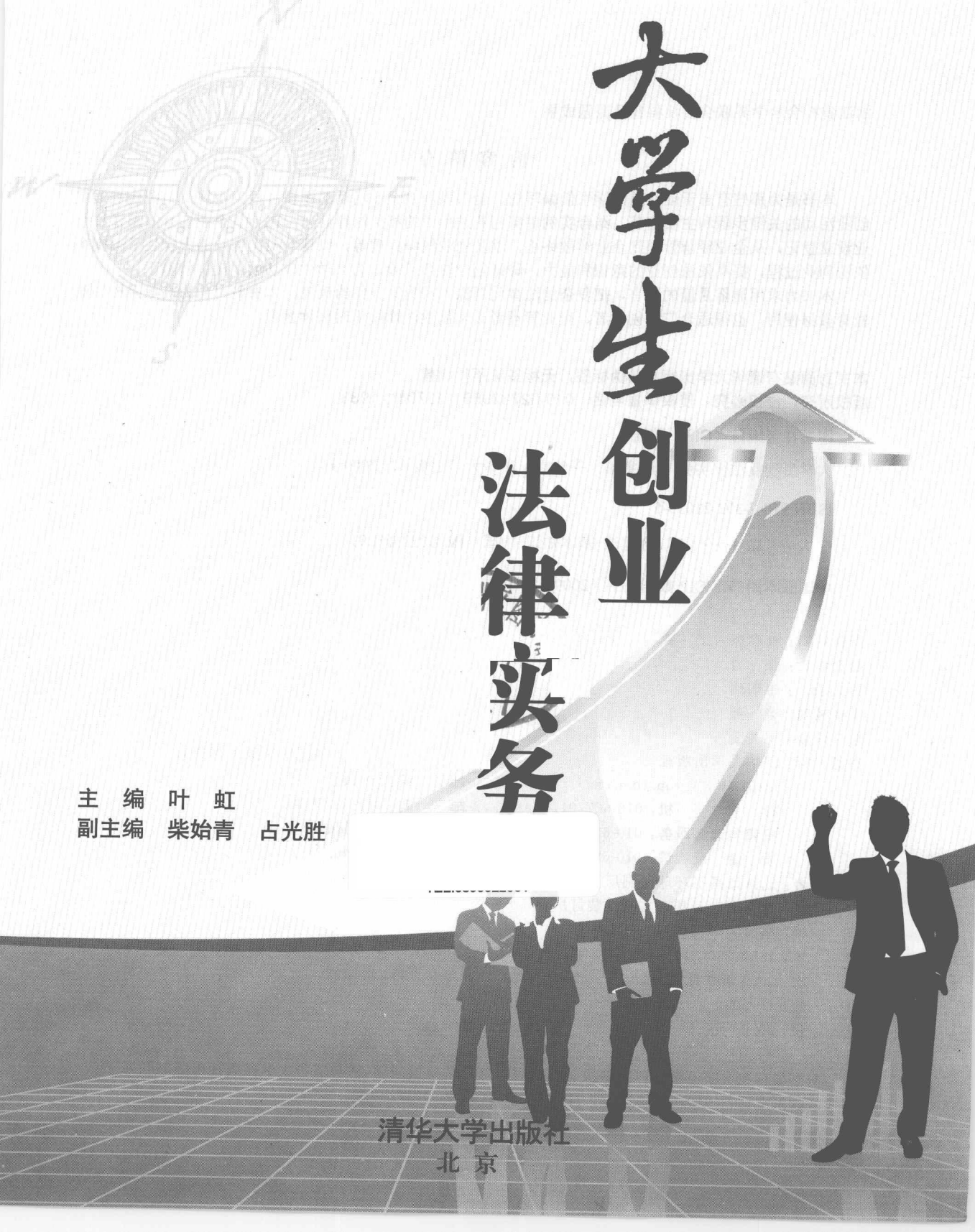
清华大学出版社

大学生创业

法律实务

主 编 叶 虹
副主编 柴始青 占光胜

清华大学出版社
北 京



浙江省社会科学界联合会社科普及课题成果

内 容 简 介

本书是为那些有志于创业的大学生们编写的,全书以创办企业活动的逻辑过程为主线,力图全程展现创业活动的关键步骤和主要细节,结合实例讲解创业过程中的相关法律问题,包括从企业创办的筹备到企业设立登记,从企业经营管理到企业解散终止,以及创业纠纷处理等,以帮助初次创业的大学生了解整个依法创业过程,提高依法创业的意识 and 能力,降低创业法律风险,为大学生成功创业提供保障。

本书力求用通俗易懂的语言,把复杂的法律问题深入浅出地介绍给读者。本书既可作为高等院校创业教育教材使用,也很适合广大创业者、企业管理者自学创业法律知识时阅读参考。

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。

版权所有,侵权必究。侵权举报电话:010-62782989 13701121933

图书在版编目(CIP)数据

大学生创业法律实务/叶虹主编. —北京:清华大学出版社, 2009.9

ISBN 978-7-302-21095-5

I. 大… II. 叶… III. 企业法-基本知识-中国 IV. D922.291.91

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 157792 号

责任编辑:杜春杰 王 威

封面设计:张 岩

版式设计:牛瑞瑞

责任校对:柴 燕

责任印制:王秀菊

出版发行:清华大学出版社

地 址:北京清华大学学研大厦 A 座

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

邮 编:100084

社 总 机:010-62770175

邮 购:010-62786544

投稿与读者服务:010-62776969, c-service@tup.tsinghua.edu.cn

质 量 反 馈:010-62772015, zhiliang@tup.tsinghua.edu.cn

印 刷 者:北京市昌平环球印刷厂

装 订 者:北京市密云县京文制本装订厂

经 销:全国新华书店

开 本:185×230 印 张:17 字 数:347 千字

版 次:2009 年 9 月第 1 版 印 次:2009 年 9 月第 1 次印刷

印 数:1~5000

定 价:25.00 元

本书如存在文字不清、漏印、缺页、倒页、脱页等印装质量问题,请与清华大学出版社出版部联系调换。联系电话:(010)62770177 转 3103 产品编号:034727-01

序

近年来，全国各地高等院校越来越重视大学生创业教育，创业教育的重要性已经不言而喻，现在的问题是怎样开展。

浙江科技学院作为较早开展大学生创业教育活动的一所工科院校，立足自身实际，围绕“具有国际化背景的高层次应用型人才”的培养目标，对大学生创业教育和校园创业文化建设的开展进行了积极的探索和实践，将大学生创业教育打造成充分展现学校办学特色的一张新名片。经全国青联、国际劳工组织（ILO）批准，我校在浙江省内首家建立 KAB 俱乐部，大学生 KAB 俱乐部被评为省级优秀社团；制定了关于资助学生自主创业的试行办法，专门设立了“大学生创业专项自主基金”，扶持大学生的创业活动；先后创建“新生创业实践教育”、“导师制下的贯穿四年专业实践”、“以创业实践社团为载体的校园文化活动”以及“大学生创业广场”等创业平台；2008 年又被杭州市列入首批大学生创业培训机构。

当然所有这一切还远远不够，多年的大学生创业教育实践告诉我们，大学生们最需要的不仅是通过系统的创业课程教学传授全面的创业知识，而且要培养创业实践能力，这是创业教育不可或缺的基础环节。令人欣喜的是，越来越多的教师自觉地加入到大学生的创业教育的事业中来，把他们的专业知识、实践经验和大学生创业教育紧密结合起来，开设了针对性很强的创业教育相关课程，对大学生创业教育作了有益的探索和研究，这对于充实创业教育队伍，推动创业教育进一步发展是十分重要的。

本书的编写者长期从事大学生法律素质教育，同时十分关注大学生创业教育的开展，他们敏锐地发现当前创业教育存在的一个薄弱环节，即创业法律素质的培养。为全程指导创业大学生依法创业、合法经营以及应对创业纠纷，提升大学生创业法律素质，他们开设了《大学生创业法律实务》课程，并编写了本书。在当今法治社会的背景下，创业活动的每一个环节都离不开法律，创业者的一个基本素质就是要懂得如何依法开展创业活动。如果一个创业者不懂法或者不重视法律，不但可能深陷违法的深渊，而且也无法很好地保护自身权益。与创业相关的法律问题相当复杂，编写者努力把复杂的法律问题讲得简明易懂，使得本书具有较强的可读性。除了有志于创业的大学生们，本书对于任何想要了解创业过

程中的法律问题的读者都很有指导意义。

不是人人都需要去创业，但是每一个大学生都需要接受创业教育。希望本书能够成为大学生们的良师益友，也希望能有更多更好的创业教育类著作不断涌现出来。

是为序。

陈 浩

前言

伴随着自主创业热潮，创业教育类书籍也如雨后春笋般涌现于市。但综观这些书籍，编者发现当下创业教育存在一个问题，就是法律在创业中的地位和作用没有得到应有的重视。

这不能不说是个令人困惑和遗憾的现象。成功创业需要什么？资金，技术，管理，人才？……这些固然都没错，但是在法治社会里，创业活动必不可少的一个要素就是法律！《汤姆森商法教程》告诉我们，“那些踏入商业世界的人会发现他们要服从数不清的法律和政府规定”。创业事实上是一个法律行为，一旦开始创业，哪怕你只是设立一家规模很小的企业，也会涉及许多复杂的法律问题。你的任何创业活动，在没有创造财富之前，就已经开始创造法律关系、引致法律后果，而你则需承担相应的法律义务和责任。一个创业者如果不懂法，最危险的就是可能触犯法律，甚至导致犯罪；而另一个严重的后果就是可能在经济活动中吃亏，不能很好地保护自己的利益。忽视法律的创业者，就像一个表演空中飞人的杂技演员拒绝使用保险绳，是对企业、对自己的不负责任，危险随时都可能降临。

“曲突徙薪”的故事大家都很熟悉，说的是战国时齐国人淳于髡到别人家去做客，看到主人家的烟囱太直了，火势很猛，灶边又堆放着柴禾，于是建议主人把烟囱改装得曲折一些，把柴禾搬远一点，以免遭受火患。但主人没当回事。没过几天，这家果然失火了，邻居们都赶来救火，最终把火扑灭了。为了感谢救火者，主人大办宴席，但唯独没有请淳于髡。大家觉得很奇怪，当中一个人说，“如果你早听了他的话，这次大火根本就是可以避免的。你感谢我们帮忙救火，难道就忘了他提出‘曲突徙薪’的一片好心吗？”在现实生活中不乏和这则故事中的“主人”犯同样错误的创业者，他们往往在吃了苦头之后才知道法律的重要性，其实法律风险防范的关键在于防患于未然，也就是把危险消灭在萌芽状态。

法律对成功创业的重要性特别体现在法律的影响是根本性的、长远性的，一个错误的法律决定，也许在决策的当时并没有显示出它的危害，但在若干年后却可能导致企业陷入麻烦和被动之中，甚至走向倒闭。

本书编写的初衷就是帮助创业者：

□ 全面了解与创业相关的法律知识；

- ❑ 熟悉依法创业整个流程;
- ❑ 尽可能远离创业的违法陷阱;
- ❑ 尽可能降低创业的法律风险;
- ❑ 提高运用法律手段保护创业成果的能力。

为便于读者阅读和自学,本书试图站在创业者的角度解读创业问题,每节下均采用问题式的小标题,让读者跟着问题去寻找答案。编写过程中力求用通俗易懂的语言,把复杂的法律问题深入浅出地介绍给读者。每章开头有本章要点提示,每节开头有关键词提示,正文中穿插案例、法条、小贴士,每章结尾安排了超级链接、实务演练、案例评析等内容。创业过程中涉及的法律问题是复杂而繁多的,鉴于本书的法律普及性质,篇幅有限,同时考虑到初次创业者的特点,因此,本书不求面面俱到,在编写过程中强调简明扼要、通俗易懂,在保证信息量的同时,压缩了一些可有可无的内容。对于希望进一步学习法律知识的读者,建议研读一些更专业的法律类书籍。

本书是集体合作的结晶,编写分工情况如下:第一章、第六章,叶虹;第二章,何志刚、王劲、柴始青;第三章,王劲;第四章,占光胜、柴始青、叶虹;第五章,占光胜、柴始青;第七章,顾建亚。叶虹负责全书的统稿。

浙江科技学院党委副书记陈浩(已调任台州学院党委书记)在百忙之中欣然为本书作序;本书编写出版过程中得到了浙江科技学院社科部王学川老师、创业教育研究所吴益仙老师、团委刁利珍老师、清华大学出版社杜春杰女士、浙江科技出版社莫老师等的关心和帮助,在此一并表示衷心的感谢。

最后还要特别感谢各位读者朋友们。或许您是正在求学的莘莘学子,或许您已经义无反顾地踏上了激情的创业旅程,在阅读本书或者创业的过程中,有什么问题和想法尽管提出来。以下邮箱专门为您开设:cyflfw@yeah.net,欢迎来信。

目 录

第一章 成功创业从依法创业开始.....	1
第一节 创业与法律的关系.....	1
一、什么是创业.....	1
二、什么是法律.....	2
三、创业者为什么必须学法、懂法.....	3
四、创业与法律的关系.....	4
第二节 创业相关法律法规及政策.....	6
一、与创业密切相关的法律.....	6
二、国家出台了哪些大学生创业的扶持性政策.....	7
第三节 大学生创业法律素质培养.....	9
一、大学生怎样学习法律知识、提高依法创业能力.....	9
二、怎样查询法律、政策信息.....	9
【超级链接】.....	12
【实务演练】.....	15
【案例评析】半途夭折的开店梦想.....	16
第二章 企业创办筹备法律实务.....	17
第一节 确定企业的法律形式.....	17
一、什么是企业.....	18
二、企业有哪些形式.....	18
三、什么是有限责任,什么是无限责任,它们有什么区别.....	20
四、选择企业形式时应考虑哪些因素.....	21
五、大学生初次创业更适合选择怎样的企业形式.....	22
六、加盟连锁经营企业要注意什么问题.....	25
七、开设网店有哪些法律风险.....	28
八、如何购买一家企业.....	32
第二节 企业名称登记.....	36

一、什么是企业名称.....	36
二、企业名称由哪些部分组成.....	36
三、给企业取名字还有哪些必须遵守的规定.....	40
四、个体工商户如何取名.....	40
五、如何进行企业名称登记注册.....	41
六、如何保护企业名称.....	43
第三节 企业章程的拟订.....	45
一、什么是企业章程.....	45
二、拟订企业章程需要做哪些准备工作.....	46
三、如何制定企业章程.....	48
第四节 前置审批.....	53
一、什么是前置审批.....	53
二、我的企业是否需要前置审批.....	54
三、如何办理前置审批.....	55
第五节 筹资、出资、验资.....	61
一、创业之初如何筹集资金.....	61
二、什么是出资.....	63
三、没有资金,但是有管理能力,能不能以管理作为出资入股.....	64
四、什么是抽逃出资.....	65
五、什么是验资.....	65
【超级链接】.....	67
【实务演练】.....	72
【案例评析】国家工商局剑指“花都机”有力保护企业名称权.....	73
第三章 企业登记法律实务.....	74
第一节 企业设立登记.....	74
一、我的企业该到哪里办理设立登记.....	74
二、设立登记要经过哪些程序.....	75
三、设立登记要提交哪些材料.....	77
四、如何使用营业执照.....	83
第二节 设立登记的后续工作.....	84
一、如何刻制企业印章.....	84
二、如何办理组织机构代码证.....	84
三、如何办理税务登记.....	85

四、如何开立企业账户	86
五、如何办理社保登记	88
第三节 企业年检	90
一、什么是年检	90
二、如何办理年检	91
三、如何办理企业变更、注销登记	96
【超级链接】	97
【实务演练】	99
第四章 企业经营法律实务（上篇）	100
第一节 企业经营决策权	100
一、企业的事谁作主	100
二、企业的投资人意见不一致时听谁的	103
三、如何召开股东会会议	104
四、企业的财产是谁的，股东可否支配企业的财产	105
五、股东有哪些权利，如何进行自我保护	105
六、企业是自己管理还是请别人来管理	108
第二节 人力资源管理	109
一、什么是人力资源管理	109
二、劳动者有哪些权利	110
三、如何拟订招聘文件	113
四、订立劳动合同需注意哪些问题	113
五、劳动合同的内容应如何约定	115
六、如何解除劳动合同	119
七、哪些情形下用人单位必须支付经济补偿	121
第三节 知识产权	121
一、什么是知识产权	122
二、什么是专利、专利权	122
三、如何取得专利权	123
四、如何保护专利权	127
五、什么是商标、注册商标、商标权	128
六、如何申请注册商标	129
七、使用注册商标应注意哪些问题	132
八、如何保护商标权	133

九、如何保护商业秘密	134
十、如何保护计算机软件著作权	135
第四节 合同管理	137
一、什么是合同管理	137
二、经济活动中有哪些常见的合同	138
三、合同订立要经过怎样的程序	140
四、订立合同需要注意哪些问题	141
五、合同履行中需要注意哪些问题	143
【超级链接】	145
【实务演练】	147
【案例评析】“新华书店”的驰名商标保护之路	148
第五章 企业经营法律实务（下篇）	150
第一节 产品（服务）质量管理	150
一、什么是产品（服务）质量管理	150
二、国家制定了哪些产品质量监督管理制度	151
三、生产者负有哪些产品质量责任和义务	153
四、销售者负有哪些产品质量责任和义务	154
五、生产者、销售者违反《产品质量法》要承担哪些责任	154
六、如何加强产品（服务）质量管理	156
第二节 市场竞争行为管理	156
一、什么是企业竞争行为管理	156
二、什么是不正当竞争	157
三、什么是垄断行为	160
四、企业做广告要注意哪些问题	162
第三节 财务、税务管理	163
一、什么是企业财务管理	163
二、企业如何建账做账	164
三、企业如何使用现金	168
四、企业如何使用发票	169
五、税法的构成要素有哪些	171
六、什么是分税制	172
七、与企业有关的主要税种有哪些	173
八、企业如何依法纳税	176

九、什么是税收筹划.....	177
第四节 环境保护义务	178
一、什么是企业的环保义务.....	178
二、什么是环境影响评价制度.....	179
三、什么是“三同时”制度.....	180
四、什么是排污许可证制度.....	181
五、什么是排污收费制度.....	181
六、什么是限期治理制度.....	182
七、什么是循环经济促进法.....	183
第五节 融资管理	184
一、企业为什么要融资，融资要注意什么.....	184
二、企业融资有哪些渠道.....	185
三、企业发行债券有哪些规定.....	186
四、如何利用创业资本融资.....	188
五、企业如何上市融资.....	195
六、什么是创业板.....	200

三、清算组有哪些职责	214
四、清算要经过哪些程序	214
五、清算后的企业财产怎么分	215
六、清算过程中发现企业“资不抵债”怎么办	215
第三节 破产	215
一、什么是破产	215
二、如何申请破产	216
三、法院受理破产申请后,产生哪些法律后果	216
四、破产企业的事务由谁作主、由谁管理	217
五、企业申请破产了,高管可以立即另谋高就吗	219
六、什么是宣告破产,有哪些法律后果	219
七、企业如何避免被宣告破产	221
【超级链接】	222
【实务演练】	223
【案例评析】亿元家族企业因遗产纠纷被强制解散	223
第七章 常见创业法律纠纷处理	226
第一节 常见创业纠纷的种类	226
一、常见法律纠纷有哪些类型	227
二、法律纠纷如何解决	228
第二节 如何申请仲裁	229
一、什么是仲裁	229
二、仲裁的适用范围有哪些	230
三、如何写仲裁申请书	230
四、如何签订仲裁协议	231
五、如何申请劳动仲裁	232
第三节 如何打官司	233
一、什么叫打官司	234
二、如何提起民事诉讼——起诉	234
三、如何完成举证义务	235
四、如何申请财产保全	236
五、打官司要交多少钱	237
六、如何申请法院执行	238
七、如何答辩、反诉	239

八、如何提起上诉.....	240
第四节 如何聘请律师	241
一、哪些情况需要聘请律师	241
二、如何选聘律师	241
三、律师费如何收取	242
四、怎样解聘不合适的律师	243
【超级链接】	243
【实务演练】	247
【案例评析】大学生创业遭遇骗局 父母给的辛苦钱全亏了	248
参考文献	249
附录 主要法律法规索引	251

第一章

成功创业从依法创业开始

本章要点提示

- ☑ 创业与法律的关系
- ☑ 创业者必须了解的法律规定
- ☑ 大学生创业相关的扶持性政策
- ☑ 如何提高依法创业能力
- ☑ 如何查询法律法规

成功创业需要什么？资金，技术，管理，人才？……这些都没错，但是在法治社会里，创业活动必不可少的一个要素就是法律！《汤姆森商法教程》的作者说：“对于想在商界有所建树的人来说，当今时代对他们需要拥有的基本法律原理 and 知识提出了很高的要求。”^①对于渴望创业的大学生来说，在真正创业之前学习相关的法律知识、掌握基本的法律实务，是重要的准备工作。如果你确实没有时间，那么拿着这本书，找到你最需要的东西，哪怕是临时抱佛脚，相信也一定会对你的创业大计颇有裨益。

第一节 创业与法律的关系

关键词：创业、法律、创业与法律的关系

一、什么是创业

创业（Venture）是一个激动人心的词语，当今时代的大学生正生逢一个号召和鼓励创业的时代。从不同角度出發，人们给创业下的定义有很多种，就本书而言，我们所说的创业是指通过创办企业，开展营利性活动的行为。通俗地说，就是“自己当老板”。

^①（美）罗杰·勒鲁瓦·米勒，汤姆森商法教程，阎中坚等译，北京：中国时代经济出版社，2003，1

正如英文 Venture 所具有的“冒险”之义,创业是一项高风险的冒险活动,据不完全统计,创业企业的失败率达 70%,而大学生创业的成功率仅为 2%~3%。然而这些并不能浇灭创业者创造财富的巨大热情。事实上,尽管对于有些人来说,创业是迫于就业压力而作出的颇有些无奈的选择,但越来越多的人钟情于创业,是为了实现自己的豪情壮志。阿里巴巴创始人马云曾经立下宏愿:创办全世界最伟大的中文公司。今天,像马云这样的创业者已经成为众多后来者心中的偶像。

创业是一项价值创造活动。创业者从无到有开创新的事业,在为自己积累财富的同时,也积极推动了整个社会的繁荣发展。

二、什么是法律

有人说,在法制日益健全的今天,法律已经渗透我们生活的每一个角落。

那么什么是法律?

按照社会生活的经验,法律是我们任何人都必须遵守的规定。

按照我国法学界的通说,法律(广义的法律)^①是反映统治阶级意志的,由国家制定或认可并以国家强制力保证实施的行为规范的总和。^②

当然制定法律的主体在实际操作时不可能是“国家”,而是依法取得立法权的国家机关。不同类别、不同级别的国家机关制定的法律又有不同的名称、不同的效力,了解这点非常重要。我国《立法法》对此作出了详细规定,具体如表 1-1 所示。

表 1-1 不同机关制定的法律

名 称	制 定 机 关	效 力	适 用 范 围	示 例
宪法	全国人民代表大会	国家的根本大法,效力最高	全国	《中华人民共和国宪法》
法律(狭义的法律)	全国人大或者全国人大常委会	效力仅次于宪法	全国	《中华人民共和国企业所得税法》
行政法规	国务院	效力次于宪法和法律	全国	《中华人民共和国企业所得税法实施条例》(国务院令 第 512 号)
地方性法规	地方(省、自治区、直辖市和较大的市 ^③)人大及其常务委员会	效力次于宪法、法律、行政法规	该地方	《浙江省实施〈中华人民共和国道路交通安全法〉办法》

^① “法律”这一概念在使用时有广义和狭义之分。

^② 刘宗桂. 法律基础教程. 北京: 法律出版社, 2003, 1

^③ “较大的市”指省、自治区人民政府所在地, 经济特区所在地或国务院批准的市。

续表

名 称	制 定 机 关	效 力	适 用 范 围	示 例
自治条例和单行条例	民族自治地方(自治区、自治州、自治县)的人大	效力次于宪法、法律、行政法规	该民族自治地方	《云南省玉龙纳西族自治县自治条例》
部门规章	国务院下属部门	效力次于宪法、法律、行政法规	全国	《商品零售场所塑料购物袋有偿使用管理办法》(商务部令2008年第8号)
地方政府规章	地方政府	效力次于宪法、法律、行政法规、地方性法规	该地方	《浙江省技术秘密保护办法》(浙江省政府令第198号) 《杭州市商业特色街区管理暂行办法》(杭州市政府令第216号)

一般规律是：同级人民代表大会（以下简称为人大）制定的要比政府制定的效力高；上级制定的要比下级制定的效力高。

根据法律调整社会关系的领域和调整方法的不同，还将法律分成不同的法律部门，如宪法、行政法、民商法、经济法、刑法、诉讼法等。

三、创业者为什么必须学法、懂法

学法当然就是为了懂法。创业者如果不懂法，最危险的就是可能触犯法律，甚至导致犯罪。“不知情者得免责，不知法者不免责”（拉丁法谚），一旦犯了法，就得承担法律责任，要想以自己不懂法为由要求网开一面那是行不通的。

【案例】大学生创业先锋竟被判刑（来源：中华网）

小卢是广东一所知名高校的学生，早在上大三的时候，小卢就和同学一起创办了一家数码科技公司，筹建广州首家城市生活指导网站，被媒体誉为“广东大学生IT界创业第一人”，同学们也公认其才华横溢。然而，几年后当他再次引起人们关注时，却是因为在网络上传播淫秽物品牟利而被判刑。原来，为吸引更多客户以获利，小卢的公司在2004年开始建立电影网站，开设成人区上传淫秽电影，在短短几个月的时间里，已经有近千名会员注册、浏览其上传的淫秽电影。最终法院对其判处有期徒刑18个月，此时的小卢刚刚过了26岁的生日。

评析：从年轻有为、才华横溢的大学生创业先锋到阶下囚，违法经营不但不能赢得创业的成功，反而让小卢吞下了难言的苦果。