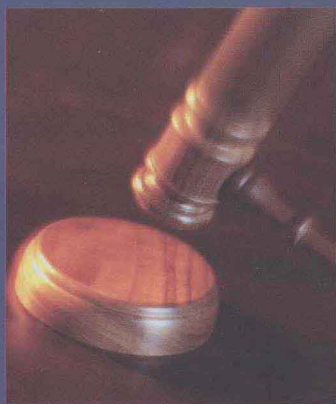


丛书主编：兰 花

教你打官司 丛书

企业法与税法 案 例

编著 高鹏程



为你打官司支招 为你赢官司献计



文化惠民

山西出版集团 山西教育出版社

· 山西省文化厅 · 山西省财政厅 ·

教你打官司 丛书

企业法与税法 案例

高鹏程 编著

丛书主编 兰 花

副主编 翟玉成 罗 敏

编委会

李 沁	巩学峰	白素芳	吴 蕾	汪 华	谢 翀
沈佳明	谢 恒	易 琪	杨 磊	杨美美	胡昌金
赵振士	谢 伟	王启亮	朱昕颖	张 毅	李宛蔓
郭景放	董闻昕	肖 静	李吉斌	杨 宁	赵 乾
王婵媛	曹 琳	马桂华	冯 皓	王光宗	李木杰
姚 琦	刘洪蛟	裴 露	阎 肃	高鹏程	蓝 楠
戈华清	李 铮	董 娟	孙桂萍	王 璟	江 源
刘 芳					

山西出版集团 山西教育出版社

图书在版编目 (C I P) 数据

企业法与税法案例/高鹏程著. —太原: 山西教育出版社, 2010. 4
(教你打官司)

ISBN 978 - 7 - 5440 - 4203 - 1

I. ①金… II. ①高… III. ①企业法 - 案例 - 分析 - 中国
②税法 - 案例 - 分析 - 中国 IV. ①D922. 291. 915 ②D922. 220. 5

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 205384 号

企业法与税法案例

责任编辑 魏雪萍

特邀编辑 赵 蕾

复 审 樊爱香

终 审 孙 轶

装帧设计 刘志斌

印装监制 贾永胜

出版发行 山西出版集团·山西教育出版社

(太原市水西门街馒头巷 7 号 电话: 4035711 邮编: 030002)

印 装 山西新华印业有限公司

开 本 850 × 1168 1/32

印 张 12.125

字 数 383 千字

版 次 2010 年 4 月第 1 版 2010 年 4 月山西第 1 次印刷

印 数 1—7000 册

书 号 ISBN 978 - 7 - 5440 - 4203 - 1

定 价 21.00 元

如发现印装质量问题, 影响阅读, 请与印刷厂联系调换。电话: 0351 - 4120948

序 言

俗话说：“无规矩不成方圆。”法律虽然抽象，但离我们的生活并不遥远。法律规则在现代社会人与人的交往中发挥着重要的作用，尤其是在预防和减少纷争、维护自身权益方面。我国正处在经济迅速发展、法制日臻完善的时期，法律的制定和修订也比较快，因此，对于普通百姓而言，我们不仅需要了解基本法律理念，还需要了解最新的、与我们生活密切相关的法律知识。

本套“教你打官司”丛书本着“为你打官司支招，为你赢官司献计”的宗旨，以通俗易懂的方式向读者宣讲法律知识，传播法治理念，让百姓明白自己有哪些权益是受法律保护的，应当怎样运用法律武器维护自己的合法权益。

本丛书共 23 册，各册的内容体系不是严格按照学术分类或是法律部门进行划分，而是以“与百姓的生活密切相关”为标准，将大量的法律概念、法律原理融入一个个典型而精彩的案例中，让读者在不知不觉中学到法律知识。每册书均采用以案说法的形式，运用简明通俗的语言、根据最新的法律规范深入浅出地解说法律问题。每个案例都由“事情是这样的”、“律师专线”、“法律规范”和“专家释惑”四个部分构成。其中“事情是这样的”旨在简要介绍法律问题的事实背景；“律师专线”是从律师

实务的角度指明所涉法律问题，判断问题处理得对错与否，为当事人妥善解决此类问题提出相应的建议与技巧，比如所涉纠纷的核心问题是什么、有效解决问题的措施是什么、该向什么部门反映等；“法律规范”是摘录与案件有关的核心法条，为读者指明解决问题所援引的法律依据；“专家释惑”则是对与案件有关的法律知识进行更专业的阐释与介绍。有些案例还附有“联系本案”的内容，为读者防范或处理相关问题进行提醒。

衷心希望本丛书能成为普通百姓学习基本法律知识的得力助手，使大家不再觉得法律陌生而遥远，为我们认知和维护自身权益略尽绵薄之力。

兰 花

2009年7月于中国政法大学

目 录

第一部分 企业法

第一章 公司法

第一节 公司设立

1. 股东是否可以用红股出资? 1

案例 1 宋某与 A 房地产开发有限公司、林某股东红股出资
纠纷案 1

2. 股东是否可以收回出资? 6

案例 2 罗某与 X 市 Y 区 A 酒家股权纠纷案 7

3. 金融机构虚假验资应当承担何种责任? 10

案例 3 B 公司诉 A 公司、工行 Y 市分行借款合同纠纷案 10

4. 法律对于一人公司的态度是怎样的? 18

案例 4 A 公司诉王某、鲍某、李某等确认股东资格案 19

5. 夫妻双方以家庭共同财产设立的有限责任公司如何承担责任? 25

案例 5 B 公司诉吴某、沈某借款合同纠纷案 25

第二节 股东资格、股东权利义务和股权转让

6. 出资未经工商登记能否取得股东资格? 32

案例 6 原告王甲等二十六人诉被告赵甲、闫某、李甲、王乙、
X 市 A 食品有限责任公司股东权侵权纠纷案 32

7. 瑕疵出资是否能享有股东资格和相应的股东权利?	41
案例 7 X 省 A 公司、A 公司机关工会与 B 公司股东瑕疵出资 纠纷案	41
8. 职工持股会的地位如何?	44
案例 8 王某诉山东省 Y 市 A 畜禽养殖有限公司等股东资格 纠纷案	44
9. 股东的资格是否可以被继承?	50
案例 9 X 市 A 有限公司与丁某股东资格继承纠纷案	50
10. 股东知情权的范围有多大?	58
案例 10 X 市 A 实业公司与李某股东知情权纠纷上诉案	58
11. 如何判断股东的盈余分配权是否受损?	65
案例 11 李某与王某、甲公司公司盈余分配纠纷案	65
12. 股东是否可以要求公司购回自己的股权?	68
案例 12 唐某诉 X 市工业园区 A 电力成套设备有限公司回购 股权案	68
13. 股东在何种情况下可以提起代表诉讼?	74
案例 13 甲诉乙损害公司权益纠纷案	74
14. 公司经营管理出现困难时, 股东是否可以要求法院解散公司?	79
案例 14 陈某等六人诉 A 公司股权纠纷案	80
案例 15 苏某与吴某、X 市 A 科技有限公司股东权纠纷案	85
15. 有限责任公司股权内部转让是否有限制?	90
案例 16 X 省 A (集团) 有限公司诉张某股权转让纠纷案	90
16. 股权对外转让需要满足哪些条件?	93
案例 17 秦某与 X 市 A 采石厂股权纠纷案	93
17. 公司股权是否可以强制转让?	95

案例 18 周某与 A 公司股权强行转让纠纷案	96
-------------------------	----

第三节 章程、公司组织机构的职权和义务

18. 程序违法的股东会决议是否有效?	99
---------------------	----

案例 19 姜某诉 X 市 A 房地产开发有限公司、Y 市 B 房地产开发有限公司、邢某股东会决议侵害股东权纠纷案	99
---	----

19. 超越了法定和章程规定职权的股东会决议是否有效?	106
-----------------------------	-----

案例 20 赵某等诉 X 市 A 房地产开发有限公司要求确认公司决议条款无效案	106
---	-----

20. 董事会决议在何种情况下无效?	111
--------------------	-----

案例 21 吕某、吴某与上海 A 企业发展有限公司股东权纠纷案	112
---------------------------------	-----

21. 公司代表人更换应该遵循何种程序?	115
----------------------	-----

案例 22 高某诉 X 市 A 自来水公司等要求撤销股东会决议案	115
----------------------------------	-----

第四节 公司解散、清算

22. 公司营业执照被吊销后未清算的, 其对外债务应由谁承担?	120
---------------------------------	-----

案例 23 秦某诉 A 房地产开发有限公司借款合同纠纷案	121
------------------------------	-----

23. 股东有何清算义务? 如不履行清算义务应承担何责任?	124
-------------------------------	-----

案例 24 X 市 A 置业发展有限公司诉谭某等四被告股东侵权纠纷案	124
------------------------------------	-----

第二章 合伙企业法

24. 个人合伙与合伙企业有何不同?	133
--------------------	-----

案例 25 徐甲诉杜某合伙纠纷案	133
------------------	-----

25. 合伙企业登记为公司, 合伙人对该“公司”应负何种法律责任?	137
-----------------------------------	-----

案例 26 任某诉周某等合伙纠纷案	137
-------------------	-----

26. 新合伙人加入合伙企业有何条件?	140
---------------------	-----

案例 27 谢甲诉严甲、严乙、李某、谢乙、谢丙、刘甲合伙 纠纷案	140
27. 合伙企业业务执行人有不当行为, 其他合伙人可否将其除名?	143
案例 28 马甲等与韩乙合伙企业纠纷案	144
28. 如何判断合伙人是否违反了竞业禁止义务?	151
案例 29 杨某诉李某等不正当竞争纠纷案	151
29. 合伙企业解散前的债务如何承担?	158
案例 30 银行与甲、乙、丙、丁债务清偿纠纷案	158
30. 合伙人是否可以承担有限责任?	161
案例 31 全国首家有限合伙形式的创业投资企业北京天绿创业 投资中心成立案	161

第三章 个人独资企业法

31. 个人独资企业和个体工商户是否是一回事?	166
案例 32 赵某与水陆集运 B 有限公司借款合同纠纷上诉案	166
32. 个人独资企业投资人变更后债务谁担?	171
案例 33 A 铸造有限责任公司诉 B 水泵厂、李某债务承担案	171

第四章 “三资”企业法

33. 设立中外合资经营企业是否必须要审批?	178
案例 34 原告翁某诉被告钟某、黄某出资纠纷案	178
34. 中外合作经营企业以土地权出资是否有效?	182
案例 35 韩 A 贸易株式会社诉 X 市 S 旅游开发总公司、X 市 S 地区 B 园艺场中外合作经营合同纠纷案	182

35. 外资企业未实际出资的股东转让股权的行为是否有效? 190

案例 36 A (集团) 公司转让并无实际出资的股权请求受让人 X 省 B 有限责任公司、香港 C 集团有限公司支付股权转让金被驳回案 190

第五章 其他企业组织形式

36. 农村股份合作社的相关纠纷应当通过何种途径解决? 197

案例 37 潘某、区甲、区乙诉 X 市 Y 区人民政府行政复议
上诉案 197

第二部分 税 法

第六章 流转税

第一节 增值税

37. 仓储费缴增值税还是营业税? 203

案例 38 某油气田企业为供货商储存货物所得仓储费纳税案 203

38. 提供免费服务是否是“视同销售”的行为? 207

案例 39 汽车修理厂免费提供维修服务不缴增值税案 207

39. 达到标准未申请一般纳税人的企业如何缴纳增值税? 210

案例 40 某矿业企业达到一般纳税人标准后缴纳增值税案 210

40. 承包企业如何缴纳增值税? 214

案例 41 某县水泥有限责任公司承包过程中以被承包方名义
申报纳税案 214

41. 外资企业分支机构如何缴纳增值税? 219

案例 42 某公司外地加工点增值税申报案 219

第二节 营业税

42. 缴纳营业税的营业额应如何确定? 223

案例 43 张某出售自建房屋缴纳营业税案 223

43. 网上商店是否要缴纳营业税?	226
案例 44 全国首例网店偷税案店主获刑案	226
44. 如何确定娱乐业营业额及适用税率?	234
案例 45 歌舞厅缴纳营业税案	234
45. 出租房屋的违约金是否也要缴纳营业税?	239
案例 46 李某出租房屋少缴营业税案	239

第三节 消费税

46. 消费品在哪些情况下可以不缴消费税?	241
案例 47 A 烟草公司多缴消费税案	241
47. 消费税调整对货物价格有何影响?	244
案例 48 某汽车卖场因汽车消费税变化案	244

第四节 关税

48. 偷逃关税有何后果?	248
案例 49 陈某等低报价格走私案	248

第七章 所得税法

第一节 企业所得税法

49. 企业有公益性捐赠时应缴纳的企业所得税应如何计算?	254
案例 50 某企业公益捐赠后缴纳所得税案	254
50. 企业“白条”是否可以作为企业所得税扣除依据?	263
案例 51 某企业“白条”税前扣除案	263
51. 计算企业所得税时如何处理关联企业交易问题?	266
案例 52 关联企业借款少计息补缴企业所得税案	266
52. 一人企业是否缴纳企业所得税?	269
案例 53 一人公司缴纳企业所得税案	269
53. 涉外企业现有优惠是否还能继续享有?	272

案例 54 外企剩余特许权使用费税收优惠案	272
54. 企业所得税预缴额应如何确定?	277
案例 55 某企业预缴企业所得税案	277
第二节 个人所得税	
55. 个人所得税应纳税额应当如何计算?	280
案例 56 王某缴纳个人所得税案(一)	280
56. 需缴纳个人所得税的收入及扣除包括哪些?	285
案例 57 王某缴纳个人所得税案(二)	285
57. 工资相同, 缴纳的个人所得税额是否有可能不同?	291
案例 58 小王和小张缴纳个人所得税案	291
58. 取得全年一次性奖金应如何缴纳个人所得税?	296
案例 59 某企业发放年度一次性奖金缴纳个人所得税案	296
59. 对于获得的实物奖励是否要缴纳个人所得税?	301
案例 60 A 公司发放实物奖励逃避缴纳个人所得税案	301
60. 因用人单位一次性解除劳动关系所获补偿如何缴纳个人所得税?	306
案例 61 王某被一次性买断工龄案	306
61. 外籍人员个人所得如何缴纳个人所得税?	308
案例 62 F 先生缴纳个人所得税案	308
62. 个人所得税如何进行申报?	313
案例 63 张某个人所得税申报案	313

第八章 财产税法

第一节 房产税

63. 房屋出租后用途不同, 税率是否一样?	319
案例 64 A 公司和张某出租房屋缴纳房产税案	319

64. 出租房屋应由谁缴纳房产税? 323

案例 65 王先生出租房屋约定由承租方缴纳房产税案 323

65. 继承和赠与的房产如何缴纳房产税? 326

案例 66 张老太太缴纳房产税案 326

第二节 契 税

66. 契税应该由谁缴纳? 329

案例 67 某房地产开发公司与曾某等契税承担纠纷案 329

第九章 资源和土地税法

67. 如何计算资源税纳税额? 332

案例 68 四单位缴纳资源税案 332

第十章 行为税法

68. 印花税的征税范围有哪些? 338

案例 69 某销售公司电子合同缴纳印花税金 338

69. 车辆购置税的税额应如何计算? 340

案例 70 王先生和李先生买车案 340

第十一章 纳税程序 and 法律责任

70. 税务机关应如何执法程序才合法? 345

案例 71 某国税分局税务检查案 345

71. 注销税务登记的决定能否撤销? 350

案例 72 税务机关撤销注销税务登记案 350

72. 进行税收简易申报是否就不用申报? 355

案例 73 个体工商户张某没有进行纳税简易申报案	355
73. 应该如何进行税收担保才有效?	359
案例 74 范某为丁某税收担保案	359
74. 采取税收保全措施的条件是什么?	362
案例 75 某地税局税收保全案	362
75. 行政复议和诉讼的关系如何?	366
案例 76 A 公司不服税务机关行政决定提起行政诉讼案	366
76. 何种行为构成偷税罪?	369
案例 77 某公司虚列成本未构成偷税行为案	369

第一部分 企业法

第一章 公司法

第一节 公司设立

1. 股东是否可以用红股出资？

内容提要

新《公司法》较旧《公司法》规定的出资方式更为灵活。对于非货币财产出资只要求满足三个要件：1. 具有货币价值，即可以用货币来估价；2. 可以依法转让；3. 法律、行政法规没有禁止的。

案例 1 宋某与 A 房地产开发有限公司、林某股东红股出资纠纷案

事情是这样的

2001 年 7 月 31 日，宋某、林某、蒋某、杨某、陈甲、陈乙六人签订了股东协议，约定：一、合作项目：Z 县“B 商贸广场”，征地 109 亩，建商住楼，总建筑面积 12 万平方米左右；二、股权配置：共 11 股，宋某一股红股（无股本投入仅参加净利润分红，但不承担亏损责任），X 省 Y 市 A 经济发展有限公司五股，陈乙三股，陈甲一股，杨某一股；三、投资比例：第一期投资人民币 1000 万元，每股出资 100 万元；四、组织机构：成立 A 公司，为股份制企业，……经协商决定董事会由六人组成，陈乙为董事长，蒋某为副董事长，林某为董事、总经理

(法定代表人), 陈甲、宋某、杨某均为董事、副总经理。协议还对各方的其他权利义务作出了约定。

2001 年 8 月 10 日, 在 A 公司的设立登记申请书中的公司章程载明: 公司股东为 X 省 Y 市 A 经济发展有限公司和李某, 注册资本为人民币 1000 万元, 两个股东的出资额分别为 500 万元, 出资形式为货币出资。

原告宋某起诉到法院, 要求确认其在被告 A 公司享有净利润十一分之一的红利分配权, 法院于 2005 年 7 月 25 日立案, 并判决认为: 此属股东权纠纷, 被告 A 公司的股东为 X 省 Y 市 A 经济发展有限公司与被告李某。原告宋某不是被告 A 公司的股东, 故原告的诉求理由不当, 不予支持。

律师专线

本案争议的焦点是应否确认宋某在 A 公司享有净利润十一分之一的红利分配权。

1999 年 12 月 25 日第九届全国人民代表大会常务委员会第十三次会议修正的《公司法》第 24 条规定: 股东可以用货币出资, 也可以用实物、工业产权、非专利技术、土地使用权作价出资; 对作为出资的实物、工业产权、非专利技术或土地使用权, 必须进行评估作价, 核实财产, 不得高估或低估; 土地使用权的评估作价, 依照法律、行政法规的规定办理。2005 年 10 月 27 日第十届全国人民代表大会常务委员会第十八次会议修订的《公司法》第 27 条规定: “股东可以用货币出资, 也可以用实物、知识产权、土地使用权等可以用货币估价并可以依法转让的非货币财产作价出资; 但是, 法律、行政法规规定不得作为出资的财产除外。对作为出资的非货币财产应当评估作价。核实财产, 不得高估或者低估作价。法律、行政法规对评估作价有规定的, 从其规定。”

最高人民法院于 2006 年 4 月 28 日公布并于 2006 年 5 月 9 日起施行的《关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定(一)》第 1 条规定: “公司法实施后, 人民法院尚未审结的和新受理的民事案件, 其民事行为或事件发生在公司法实施以前的, 适用当时的法律法规和司法解释。”第 2 条规定: “因公司法实施前有关民事行为或者事件发生纠纷起诉到人民法院的, 如当时的法律法规和司法解释没有明确规定时, 可参照适用公司法的有关规定。” 本案中涉案

的股东协议签订于2001年8月10日，法院立案时间为2005年7月25日。新《公司法》是2005年10月27日修订，2006年1月1日起实施。旧《公司法》对红股是否有效未有涉及。新《公司法》扩大了股东出资的形式，但对实物、知识产权、土地使用权等作为出资，限定了两个条件，一是可以用货币估价，二是可以依法转让。而红股既不能用货币估价又不能依法转让，故红股不符合新《公司法》关于股东出资的规定，因此，上诉人依据股东协议，请求支持其红股的有效性和合法性，不应得到法律保护。

法律规范

中华人民共和国公司法

（2005年10月27日第十届全国人民代表大会常务委员会第十八次会议修订，自2006年1月1日起施行）

第二十七条 股东可以用货币出资，也可以用实物、知识产权、土地使用权等可以用货币估价并可以依法转让的非货币财产作价出资；但是，法律、行政法规规定不得作为出资的财产除外。

对作为出资的非货币财产应当评估作价，核实财产，不得高估或者低估作价。法律、行政法规对评估作价有规定的，从其规定。

最高人民法院关于适用《中华人民共和国公司法》若干问题的规定（一）

（2006年3月27日最高人民法院审判委员会第1382次会议通过，2006年4月28日最高人民法院公布，自2006年5月9日起施行）

第二条 因公司法实施前有关民事行为或者事件发生纠纷起诉到人民法院的，如当时的法律法规和司法解释没有明确规定时，可参照适用公司法的有关规定。

专家释惑

旧《公司法》将股东出资方式限定为：货币、实物、工业产权、非专利技术、土地使用权五种方式，这给实践造成了障碍，例如：一些企业以净资产出资，或者以其所持有的股权出资等情况，如果严格按照旧《公司法》的规定，“净资产”和“股权”都不是法定