

# 公司法律顾问

——实务操作与案例解析

Corporate Legal Counsel

Practical Operation and Case Analysis

主编 万方

副主编 余凯 廖波



WUHAN UNIVERSITY PRESS

武汉大学出版社

# 公司法律顾问

——实务操作与案例解析

Corporate Legal Counsel

Practical Operation and Case Analysis

---

主 编 万 方  
副主编 余 凯 廖 波  
编 委 万 方 余 凯 廖 波 冯 丹  
胡 牵 熊 密 赵 静 静  
顾 问 蔡 学 恩



WUHAN UNIVERSITY PRESS

武汉大学出版社

## 图书在版编目(CIP)数据

公司法律顾问:实务操作与案例解析/万方主编.—武汉:武汉大学出版社,2021.5

ISBN 978-7-307-22201-4

I.公… II.万… III.公司法—研究—中国 IV.D922.291.914

中国版本图书馆CIP数据核字(2021)第063286号

责任编辑:陈帆 责任校对:李孟潇 版式设计:马佳

---

出版发行:武汉大学出版社 (430072 武昌 珞珈山)

(电子邮箱:cbs22@whu.edu.cn 网址:www.wdp.whu.edu.cn)

印刷:武汉市金港彩印有限公司

开本:720×1000 1/16 印张:25 字数:449千字 插页:6

版次:2021年5月第1版 2021年5月第1次印刷

ISBN 978-7-307-22201-4 定价:126.00元

---

版权所有,不得翻印;凡购我社的图书,如有质量问题,请与当地图书销售部门联系调换。

谨以此书向中国共产党百年华诞献礼



## 主编简介



### 万方

湖北得伟君尚（武汉自贸区）律师事务所创始合伙人、执行主任，中世律所联盟TMT行业法律研究中心主任。

万方律师毕业于武汉大学，获法律硕士学位。万方律师曾担任两家美国上市互联网公司法务部负责人，主导了公司法务合规体系的搭建，参与办理了数十起各类商事合同、知识产权及不正当竞争纠纷，同时还全程参与公司引入红杉资本、腾讯等风险投资和战略投资，对商事争议解决、网络安全与数据合规、投融资及股权激励、商业模式合规等领域有着丰富的实务经验。

邮箱：[fwan@dewellcn.com](mailto:fwan@dewellcn.com)

## 副主编简介



### 余凯

湖北得伟君尚（武汉自贸区）律师事务所合伙人律师，专利代理师，中国法学会会员，武汉知识产权研究会常务理事，武汉自贸区知识产权和商事调解中心调解员。

余凯律师毕业于中国社会科学院大学和华中科技大学，获法律硕士学位和工学学士学位。余凯律师曾执业于北京市金杜律师事务所。在争议解决领域，余凯律师代理及参与办理各类知识产权、不正当竞争及商业纠纷等案件近百起。在企业合规领域，余凯律师目前为众多本地知名互联网科技公司及游戏文娱企业提供法律服务。

邮箱：[kyu@dewellcn.com](mailto:kyu@dewellcn.com)



### 廖波

湖北得伟君尚（武汉自贸区）律师事务所合伙人律师。

廖波律师毕业于武汉大学，获法律硕士学位。廖波律师曾担任某上市公司法务部经理，主导了公司旗下三家子公司的产权结构调整和股权进场交易，四家子公司的破产重整、清算与注销，代理公司与某投资公司股权投资纠纷等数十起各类公司商事案件，对公司法务与合规、商事争议解决、股权纠纷与处置、破产重整等领域有着丰富的经验。

邮箱：[bliao@dewellcn.com](mailto:bliao@dewellcn.com)

## 顾问简介



### 蔡学恩

湖北得伟君尚律师事务所合伙人会议主席、管理委员会主任，法学博士。

#### ► 主要社会职务

第十二届、十三届全国人大代表

最高人民法院 特约监督员

最高人民检察院 特约监督员

湖北省律师协会 监事长

中国国际贸易仲裁委员会 仲裁员

湖北省知识分子联谊会律师分会 会长

湖北省政府专家咨询委员会 专家

湖北省法官检察官遴选委员会 专家委员

阿拉善生态保护协会SEE 章程委员会委员

蔡学恩律师执业将近三十年，具备深厚的法学理论功底、精湛的执业技巧和丰富的从业经验，其先后担任湖北省人民政府、武汉市人民政府、黄陂区人民政府、蔡甸区人民政府、湖北省联合发展投资集团有限公司等重要党政机关、企事业单位法律顾问，为客户提供全方位的法律解决方案，获得了客户的高度认可。此外，蔡学恩律师作为全国人大代表先后提出了五十多份议案和建议案，他提出的关于在我国法院系统设立“环保法庭”等多项建议被国家相关部门采纳。

## 网络安全法合规操作指引



作者：万方 余凯 著；顾问 蔡学恩

2019年9月出版

本书包括《网络安全法》的核心内容解读、十大核心法律责任梳理、典型案例评析、法律法规汇编等内容，同时提供了网络安全合规体系架构、尽职调查清单及常用表格，能够满足政府机关、金融、公共通信、能源、交通、水利、教育、医疗卫生、社保、环境保护、公用事业、国防科工、电子商务、电子政务、食品药品等主体网络安全合规常规需求，相关单位负责人和网络安全管理人员可以参照本书并结合本单位的实际情况履行网络安全法律义务。

## 法槌下的游戏江湖

——网络游戏行业典型案例裁判要旨汇编及解析



作者：万方 余凯 著；顾问 蔡学恩

武汉数字创意与游戏产业协会联合出品

2020年7月出版

本书以游戏行业为切入点，根据游戏本身的属性和行业运作规律来分析、总结、提炼行业内常见纠纷的裁判意见，形成通俗易懂的“游戏码”，并将本书分为网络游戏行业知识产权争议与网络游戏行业公司治理运营争议上下两篇。这种编写方式最大的好处就是以游戏从业者的语言来通俗地阐述游戏行业的法律纠纷，因此，本书不仅适用于游戏行业的法律从业者，更适用于游戏行业的其他从业人员。

# 法律顾问是公司价值的创造者

步入 21 世纪，互联网、大数据、人工智能等新技术飞速发展，数据等生产要素通过与金融、交通、能源、制造、医疗、建筑、农业等传统行业结合，诞生了数字经济，并逐渐成为社会经济发展的重要支柱。数字经济的涌现一方面极大地促进了经济的发展，激发了创新活力，但同时，各种新技术、新商业模式的应用也给传统的法律政策和监管体系带来了巨大的冲击。另一方面，为了转变经济发展动能，提升经济发展质量，我们对新经济的发展应该有一定的包容度，鼓励其健康快速发展，但与此同时，为了维护公平的竞争环境，我们又要防止出现资本无序扩张，市场过度集中的情形。因此，如何平衡经济发展和适度监管不仅是立法者思考的命题，也是创业者应关注的核心问题之一。

正是在发展与监管的博弈中，法律顾问的价值才得以最精彩地呈现。

一方面，公司法律顾问能够帮助企业解决现实法律问题，预防潜在法律风险。

近两年，我所带领的律师团队为几十家高科技公司提供常年法律顾问服务，这些服务涵盖了从股权设计、公司治理、劳动人事、融资并购、知识产权、诉讼仲裁甚至是破产清算等各个方面，基本上贯穿了公司经营的整个生命周期。我们的专业服务不仅仅体现在遇到法律问题后的被动防御上，更体现在对潜在法律风险的提前预防上，尤其是商业模式合规论证，我们在公司开发新功能之前就已经介入，协助公司研发和运营团队调整产品功能、流程设计以开发出合法合规的产品，这种坚持产品开发与合规论证协调推进的模式，很好地帮助企业预防法律风险，减少盲目投资带来的巨大损失，同时也赢得了客户的广泛好评。

另一方面，公司法律顾问能够帮助公司创造价值。

有经验的医生不仅善于解决单发性的疾病，更善于从单发性的疾病来辩证地分析潜在的病因，并通过系统化的手段将潜在的治病风险给消除掉。优秀的公司法律顾问和有经验的医生一样，在面对具体法律问题的时候，不仅要分析具体问题的具体特征，还要深刻剖析问题背后的深层次原因，从公司战略的高

度提供解决问题的系统性方案。如果只见树木，不见森林，那么很可能会导致解决了具体法律问题却同时隐藏了其他潜在的法律风险。因此，从这个角度来看，优秀法律顾问的价值不仅仅在于具体法律问题的解决，更在于完善公司的法律体系，构建合规竞争力，进而推进公司战略的实施，这是公司真正的价值创造者。

诚然，要做到真正为客户创造价值，法律顾问一定要具有扎实的理论知识和丰富的实务经验，鉴于此，笔者结合团队的工作经验，系统梳理了公司经营过程中常见的法律问题，编写成本书——《公司法律顾问——实务操作与案例解析》，希望能够为法律顾问在解决具体法律问题时提供一定的参考，更希望本书能够为公司的健康发展贡献一点绵薄之力。

本书是笔者及团队成员多年来的经验积累和研究总结，是团队的智慧结晶。本书的出版要特别感谢冯丹、胡牵、熊密、赵静静等同事的辛勤付出。由于法律不断更新与完善，新技术、新业态迭代演进，本书可能存在疏漏，请各位读者随时批评指正，我们将继续修订完善。

本书定稿于2020年初武汉封城期间，谨以此书向广大支持武汉抗击疫情的企业家们致以崇高的敬意！

本书出版之际，也恰逢中国共产党建党100周年。作为一名党员律师，谨以此书向党的百年华诞献礼。

万 方

2021年4月23日

# 目 录

第一章 公司设立法律事务	1
第一节 概述	1
一、公司的概念和特征	1
二、公司设立和公司成立	3
三、公司设立的立法原则	3
第二节 有限责任公司的设立	4
一、设立有限责任公司应具备的基本条件	4
二、有限责任公司设立程序	7
三、公司设立阶段常见法律责任	10
第三节 有限责任公司股东出资	10
一、股东出资形式	10
二、股东出资的法律责任	12
第四节 有限责任公司章程	13
一、公司章程与出资协议	13
二、公司章程核心条款解读	15
三、章程自由约定事项解读	19
第五节 公司设立阶段常用法律文书	24
一、出资协议	24
二、有限责任公司章程	29
第二章 公司股权设计法律事务	39
第一节 概述	39
一、什么是股权	39
二、什么是股权设计	40
三、什么是公司的控制权	40
四、股权与公司控制权的关系	41

第二节 股权设计的价值 .....	41
一、发展的价值 .....	42
二、平衡的价值 .....	43
三、制约的价值 .....	44
第三节 股权设计的法律基础 .....	45
一、《公司法》的相关规定 .....	45
二、《合伙企业法》的规定 .....	48
第四节 股权设计要素 .....	48
一、持股主体的选择 .....	48
二、持股比例 .....	50
三、协议 .....	52
第五节 股权设计实操 .....	54
一、引入合伙人 .....	54
二、初始分配 .....	55
三、动态调整 .....	55
四、分期成熟 .....	56
五、有序退出 .....	56
第六节 股权设计常用法律文书 .....	57
一、有限合伙协议 .....	57
二、一致行动人协议 .....	65
三、投票权委托协议 .....	68
<b>第三章 公司股权融资法律事务 .....</b>	<b>71</b>
第一节 概述 .....	71
一、创始人、投资人与目标公司的关系 .....	71
二、股权融资的基本概念与形式 .....	74
第二节 私募股权投资基金 .....	76
一、私募股权投资基金的概念 .....	76
二、私募股权投资基金的分类 .....	77
三、私募股权基金的运作体系 .....	79
四、TS、SPA、SHA 的基本概念及法律效力 .....	81
第三节 私募股权基金的投资流程 .....	83
第四节 私募股权融资实务操作 .....	86

一、融资的心理准备 .....	86
二、融资的实操准备 .....	87
三、签署 TS (投资意向书) .....	89
第五节 投资协议核心条款解读 .....	95
一、投资人优先行使类权利 .....	95
二、投资人保障投资待遇类权利 .....	101
三、投资人参与公司治理类权利 .....	111
第六节 对赌机制 .....	119
一、对赌的定义 .....	119
二、对赌的商业逻辑 .....	119
三、对赌的分类与触发条件 .....	120
四、对赌的法律效力 .....	121
五、对赌条款的设计 .....	124
第七节 交割 .....	124
一、什么是交割 .....	124
二、交割的先决条件 .....	125
三、过渡期义务 .....	126
四、交割程序 .....	126
第四章 劳动人事法律事务 .....	128
第一节 概述 .....	128
一、劳动合同的概念和主要条款 .....	128
二、《劳动合同法》的适用范围和基本原则 .....	130
三、常用劳动人事法律法规汇总 .....	132
第二节 劳动关系的建立 .....	133
一、劳动合同的订立 .....	133
二、劳动合同的效力 .....	134
三、保密协议和竞业限制的规定 .....	136
第三节 公司劳动人事规章制度 .....	138
一、劳动人事规章制度概述 .....	138
二、劳动人事规章制度的制定程序 .....	139
三、劳动人事规章制度的效力 .....	140
第四节 劳动合同的解除和终止 .....	142

一、劳动合同的解除	142
二、劳动合同的终止	146
三、经济补偿金的适用及计算	147
第五节 劳务派遣法律事务	149
一、劳务派遣	149
二、劳务外包	152
三、劳务派遣与劳务外包的区别和实操	153
第六节 集体合同与非全日制用工	155
一、集体合同的订立和主要制度	155
二、非全日制用工的特别规定	157
第七节 劳动争议处理	158
一、劳动争议概述	158
二、劳动争议处理程序	159
三、劳动争议的预防	164
第八节 劳动人事常见法律风险与防范	165
一、不与员工签订书面劳动合同	165
二、未依法足额向劳动者支付报酬	167
三、未依法安排劳动者休年假	168
四、违法解除劳动合同	170
五、未依法为劳动者缴纳社会保险	172
六、违法约定试用期	174
七、特殊员工的处理	177
第五章 公司合同管理法律事务	181
第一节 合同管理概述	181
一、合同管理的概念与意义	181
二、公司合同管理普遍存在的问题	183
第二节 公司常见合同类型及主要条款	185
一、公司常见的合同类型	185
二、公司常见合同的主要条款	187
第三节 公司常见合同的制定、修订主体和职责	191
一、公司合同的制定、修订主体	191
二、公司合同管理部门职责划分	193

第四节 公司合同管理制度构建	196
一、合同管理总则	196
二、合同签订阶段	197
三、合同履行阶段	201
四、合同的保管和归档	203
第五节 公司常见合同审查规则	203
一、合同审查基本原则	204
二、合同的审查方式	206
三、合同纠纷典型案例	212
<b>第六章 公司治理</b>	<b>220</b>
第一节 股东与股东大会的权利和运行	220
一、股东及其权利	220
二、股东会的性质和职权	222
三、股东会的召集	223
四、股东会的提案与通知	224
五、股东会的召开与表决	226
六、股东会的记录与归档	227
第二节 董事会的设立及其议事规则	227
一、董事会的意义及其职能	227
二、董事会的设立	228
三、董事会的议事规则	229
第三节 监事会的设立及其职权	230
一、监事会的设立	230
二、监事会职权	230
三、董事会与监事会召集股东会会议的权限比较	230
第四节 有限责任公司的章程修改制度	231
一、公司章程修改的主体、程序和限制	231
二、公司章程变更的备案登记	232
第五节 有限责任公司的规章制度的制定与修改	233
一、规章制度制定、修改的主体和程序	233
二、规章制度制定、修改后的公示	234
三、公司的财务管理制度	234

四、公司的人事管理制度	235
五、公司商业秘密保护制度	236
第六节 公司治理常见问题解析	237
一、隐名持股的风险和显名的条件	237
二、股东会决议的瑕疵及后果	239
三、股权转让之股东优先购买权	243
第七节 参考文书模板	244
一、有限责任公司第一次股东会议决议	244
二、召开股东会通知书	245
三、授权委托书（股东委托代表参加股东会）	247
四、公司登记（备案）申请书	248
第八节 重点法条指引	249
一、中华人民共和国公司法（2018年修正）	249
二、中华人民共和国公司登记管理条例（2016年修订）	255
三、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（三）	255
<b>第七章 知识产权法律事务</b>	<b>257</b>
第一节 知识产权的概念和范围	257
一、知识产权的概念和特征	257
二、知识产权的范围	258
第二节 知识产权法的体系和地位	259
一、知识产权法的体系	259
二、知识产权法的地位	260
第三节 专利权	261
一、专利权概述	261
二、专利的申请	263
三、专利无效宣告程序	266
四、专利的实施许可与转让	268
五、常见的专利纠纷及建议	269
第四节 商标权	272
一、商标权概述	272
二、商标的注册和使用	274

三、商标的异议和无效	276
四、驰名商标的特殊保护	278
五、商标的使用许可与转让	280
六、常见的商标纠纷与应对	281
第五节 著作权	284
一、著作权概述	284
二、著作权的取得与登记	287
三、著作权的限制、使用许可和转让	290
四、常见的著作权纠纷及应对	292
第六节 商业秘密	296
一、商业秘密概述	296
二、侵犯商业秘密行为的认定	298
三、保护商业秘密的措施	299
第七节 反不正当竞争	301
一、常见的不正当竞争行为类型	301
二、反不正当竞争领域常见的法律风险及应对	303
第八节 集成电路	304
一、集成电路概述	304
二、集成电路布图设计权	305
<b>第八章 公司自行清算法律事务</b>	<b>307</b>
第一节 概述	307
一、公司清算的含义	307
二、公司清算的目的	307
第二节 公司清算的原因	308
一、公司解散	308
二、公司解散的方式	309
三、公司解散纠纷典型案例解读	310
第三节 公司自行清算的程序	314
一、成立清算组	314
二、清算公告和债权登记	315
三、清算组接管公司	315
四、清查公司资产与了结公司业务	316