

法管释法
csriver.com
泰和书店

公司法

适用与审判实务

第二版

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

公司法

是与市场经济发展最为息息相关的一部法律，作为公司经济生活中的根本大法，是投资兴业的总章程。新公司法实施数年了，而今，这部法律已全面渗入商业生活和法律实务的每一个角落，公司、股东、债权人等市场主体纷纷通过新公司法维护自己的经济利益，法官、律师等法律界人士也在通过新公司法实现他们对法律正义和社会效率的信仰和追求。

“法律的生命不在于逻辑，而在于经验”。丰富多彩的法务实践、纷繁浩杂的审判难题，要求密切结合法律实务，对新公司法的重要制度进行深度地理解与分析。本书正是基于这样的理念，立足于实践的复杂性和丰富性，既对新公司法制度本身进行深入而全面的研究，对公司法适用中的争点和难点进行了详细地分析和解答，同时又对现实生活中的典型案例进行了点评。

本书自2009年第一次出版以来，得到了读者的好评和肯定。结合《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）》，本书全面修订，丰富了公司设立、股东权利、股权转让和法律责任等相关内容；结合最新理论前沿和审判实践，新增了实务疑点、难点问题和典型案例，以期对公司法律实践有所裨益。

The Application and Adjudication Practice of Company law

上架建议 公司法·法律实务

ISBN 978-7-5093-3297-9



9 787509 332979 >

定价: 86.00元

公司法

适用与审判实务

第二版

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

公司法适用与审判实务/张海棠主编. —北京: 中国法制出版社, 2012. 1

(法律适用与审判实务丛书)

ISBN 978 - 7 - 5093 - 3297 - 9

I. 公… II. 张… III. ①公司法 - 法律适用 - 中国
②公司法 - 审判 - 中国 IV. D922. 291. 91

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2011) 第 237703 号

策划编辑 冯雨春

责任编辑 张婧

封面设计 蒋怡

公司法适用与审判实务

GONGSIFA SHIYONG YU SHENPAN SHIWU

主编/张海棠

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/710 × 1000 毫米 16

版次/2012 年 2 月第 1 版

印张/34 字数/521 千

2012 年 2 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 3297 - 9

定价·86.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

网址: <http://www.zgfzs.com>

市场营销部电话: 66017726

传真: 66070041

编辑部电话: 66070046

邮购部电话: 66033288

目 录

第一章 总 则

一、公司法调整的公司种类	1
· 实务难题	
1. 我国公司法适用的公司类型范围为何仅限于依照本法在中国境内设立的公司? /2	
2. 我国公司法适用的公司类型范围为什么仅限于有限责任公司和股份有限公司? /2	
3. 本法为什么没有明确规制国有企业、集体企业、外资投资企业等企业, 如何理解公司法与有关法律法规的关系? /3	
二、法人财产权及股东责任	4
· 实务难题	
4. 新旧公司法对公司法人财产权的规定有何不同? /5	
· 案例释评	
1. 股东滥用权利下的公司人格认定/5	
三、股东权利	7
· 案例释评	
2. 公司股东享有哪些权利? /8	
四、公司登记	10
五、公司名称	11
六、公司性质变更	11
· 实务难题	
5. 有限责任公司如何变更为股份有限公司? /12	
6. 股份有限公司如何变更为有限责任公司? /13	
七、公司住所	13

八、公司章程	14
· 实务难题	
7. 公司章程与公司设立协议有何区别? /15	
8. 制定公司章程需注意哪些问题? /16	
· 案例释评	
3. 股份有限公司以公司章程对股份转让所作的限制性规定是否有效? /16	
九、经营范围	19
· 实务难题	
9. 如何认定公司超越经营范围从事经营活动的效力? /20	
· 案例释评	
4. 违反国家特许经营的规定, 委托协议被认定无效。/21	
十、法定代表人	22
· 实务难题	
10. 如何确定公司法定代表人行为的法律后果? /23	
十一、分公司与子公司	23
· 实务难题	
11. 分公司可否作为民事诉讼主体参加诉讼, 如准其参加诉讼, 谁享有实体上权利和义务? /25	
十二、公司的转投资	25
十三、公司转投资及对外担保	26
· 实务难题	
12. 违反本条规定, 签订的对外投资或担保合同的效力如何? /28	
13. 涉及公司担保的债权人应当尽到何种注意义务? /28	
14. 新、旧公司法对公司对外担保的差异何在? /29	
15. 公司在票据上进行背书或书写保证的行为是否属于《公司法》第16条所指的担保, 是否需要形成决议? /30	
· 案例释评	
5. 未经股东会或股东大会决议为公司股东提供担保被认定无效 /30	
十四、股东禁止行为	31
· 实务难题	

16. 公司法人人格否认制度的构成要件/32	
17. 公司法人人格否认之诉中原告、被告的确定/33	
18. 公司人格否认是一种对公司法人人格的个案否定/33	
· 案例释评	
6. 什么是公司人格混同? /33	
7. 隐名股东确认其股东地位应受何种限制? /40	
8. 公司恶意逃避债务的股东承担连带责任/42	
十五、关联交易	43
· 实务难题	
19. 法院对关联交易进行实质性审查的标准/44	
20. 关联交易主体的范围/44	
十六、公司决议的无效或被撤销	44
· 实务难题	
21. 实际控制公司的股东虚构公司股东会议及其会议决议, 承担怎 样的法律后果? /47	
22. 被告的确认/48	
23. 异议股东的权利行使/48	
24. 瑕疵决议补救措施的缺失/48	
25. 司法救济手段的不完善/48	
· 案例释评	
9. 未经依法召开股东会议并作出会议决议, 而是由实际控制公司 的股东虚构公司股东会议及其会议决议的, 其他股东申请确认 虚构的股东会议及其会议决议无效的, 人民法院应否支持? 其 提出的期限是多久? /49	
10. 公司决议被撤销原因的具体认定/50	
11. 股东会决议内容合法被认定为有效/51	
12. 股东以股东会决议不合法为由直接要求工商局变更登记遭驳回/51	

第二章 有限责任公司的设立和组织机构

第一节 设 立

一、有限责任公司的设立条件	53
· 实务难题	

26. 公司住所的确认/54	
二、股东人数	54
· 实务难题	
27. 有限责任公司与发起设立的股份有限公司的立法衔接/55	
28. 有限责任公司未成立时发起人对设立公司行为产生的费用和债务如何承担? /55	
· 案例释评	
13. 超过法定人数的“隐名股东”难获股东身份/56	
三、公司章程内容	57
· 实务难题	
29. 有限责任公司章程违法的救济/59	
· 案例释评	
14. 公司实际出资人因未载于公司章程被否认股东身份/59	
四、注册资本	60
· 实务难题	
30. 只认缴却未出资的投资人的权利和义务/61	
· 案例释评	
15. 股东未按期缴足出资被处罚/62	
五、出资方式	62
· 实务难题	
31. 出资的非货币资产未经评估作价引起诉讼时的处理/64	
32. 以划拨土地使用权或设定权利负担的土地使用权出资行为的处理/64	
33. 股权出资的条件/64	
34. 不同规定之间冲突的处理/65	
· 案例释评	
16. 出资协议约定以技术出资, 但该技术未履行评估作价手续, 且出资人未被登记为公司股东, 不能确认其为公司股东/65	
六、股东出资义务	66
· 实务难题	
35. 股东未尽出资义务时承担的责任是一次性责任, 还是重复责任? /69	

36. 股东在未尽出资义务民事责任中的抗辩限制/69
37. 股东资格解除规则的适用/69
38. 股东以房屋、车辆、船舶、土地使用权等作价出资，但未办理法定权属变更登记手续的效力认定/69
39. 瑕疵出资举证责任的负担/70
40. 有限责任公司的股东出资不足的，在公司设立后，有权请求该股东补足出资的主体是公司，而非其他股东/70

· 案例释评

17. 瑕疵出资的股东将股权转让，补充责任应由出让人还是受让人承担？/70
18. 公司急于履行要求股东足额出资的职责，未尽出资义务的股东转让股权时，受让人不知道未尽出资事由的，对补足出资不承担连带责任/73
19. 股东履行出资义务的认定/74

七、验资证明 75

· 实务难题

41. 对股东出资进行验资的合理性/75

八、设立登记 76

· 实务难题

42. 我国现行公司立法未对公司设立登记瑕疵的民事责任作出规定/78
43. 当事人申请公司设立登记，必须提交由验资机构出具的验资证明的合理性/78

九、出资不足的补充 78

· 实务难题

44. 股东虚假出资与抽逃出资的认定与法律责任的承担/80
45. 非货币财产出资在实践中存在哪些问题？法律和司法解释是如何规范的？/80
46. 使股东履行出资义务的方式包括哪些？/81
47. 对以现金方式出资的有限责任公司股东出资不到位的，其他股东是否承担资本充实责任？/81
48. 法院以公司股东出资不实为由追加其为被执行人，公司股东另行起诉，请求确认其已履行出资义务如何审理？/81
49. 关于瑕疵出资的股东资格认定问题/82

· 案例释评

20. 请求股东补缴出资的权利主体如何确定? /82

十、出资证明书 83

十一、股东名册 85

· 实务难题

50. 关于股东资格的认定标准/88
 51. 关于股权的性质及股权转让的生效标准/91
 52. 如何处理股权归属确认之诉? /92
 53. 名义股东对其名下股权处分效力的规定/92

· 案例释评

21. 股权转让合同签订并已实际履行, 但股东变更情况未经工商登记, 不影响股权转让合同的效力。/93
 22. 股东以股东名册的记载主张权利的应获支持。/94

十二、股东查阅权 95

· 实务难题

54. 公司股东退出公司后, 又以公司在其股东资格存续期间, 对其隐瞒真实经营状况为由, 诉请对公司行使知情权的, 法院应否支持? /97
 55. 公司被依法注销后, 原公司股东以公司其他股东、原法定代表人或高级管理人员为被告主张知情权的诉讼法院应如何处理? /97
 56. 公司股东以公司其他股东或公司董事、监事或高级管理人员为被告, 提起知情权诉讼法院应如何处理? /98
 57. 在新公司法生效之前提起的有限责任公司股东知情权诉讼, 应如何确定权利范围? /98
 58. 有限责任公司股东请求对公司账簿行使查阅权是否应受一定持股比例的限制? /98
 59. 存在出资瑕疵的股东是否可对公司行使知情权? /98
 60. 公司监事能否以其知情权受到侵害为由对公司提起知情权诉讼? /99
 61. 股东对公司提起知情权纠纷诉讼, 将会计师事务所列为第三人或申请会计师事务所作为第三人参加诉讼应如何处理? /99

· 案例释评

23. 股东要求查询公司财务会计账簿的正当性如何认定? /99	
24. 丧失股东身份的原公司股东能否主张知情权? /100	
25. 仍具有股东身份的离职职工能否主张知情权? /100	
26. 股东知情权的行使范围应如何确定? /101	
27. 股东是否有权查阅公司会计凭证? /101	
28. 公司章程无限制性规定, 瑕疵出资股东能否行使知情权? /102	
29. 股东查阅会计账簿有不正当目的, 公司是否可以拒绝提供查阅? /102	
十三、股东分红权与优先认购权	103
· 实务难题	
62. 中外合作经营企业的一方转让其本身所持有的其他公司的股份时, 该合作经营企业的另一方是否享有优先购买权? /104	
· 案例释评	
30. 公司新增资本时, 股东超出合理期间行使优先认缴权的主张能否得到支持? /104	
31. 出让股东对已出让的股权能否主张增资扩股的权利? /113	
32. 出让股东对股权转让之前公司应分配利润能否主张权利? /114	
十四、股东不得抽逃出资	114
· 实务难题	
63. 股东抽逃全部出资的法律后果/115	
· 案例释评	
33. 公司成立后, 股东要求返还出资的, 法院应否支持? /115	
第二节 组织机构	
十五、股东会组成、地位及职权	116
· 实务难题	
64. 股东可否委托他人在决定文件上签字、盖章? /118	
· 案例释评	
34. 部分股东未经股东会决议擅自解散公司被判赔偿/118	
十六、定期会议和临时会议	119
· 实务难题	
65. 具有临时股东会召集权的主体, 如代表十分之一以上表决权的股东和三分之一以上的董事同时提议召开临时会议, 会议如何	

召开? /120

66. 股东对临时股东会召集权发生争议, 是否可以提起诉讼? /120

十七、股东会会议的召集与主持 120

十八、股东会会议的通知与记录 121

· 案例释评

35. 股东会会议召集和主持程序违法下的效力认定/121

十九、股东的表决权 123

· 实务难题

67. 公司法第 43 条规定的股东表决权是否包括人数决? /124

· 案例释评

36. 公司章程对股东行使表决权作特别规定获支持/124

二十、股东会会议的议事方式和表决程序 125

· 实务难题

68. 公司法第 44 条规定的表决权是否包括人数决? /125

69. 违反公司法第 44 条第 2 款规定的决议是否无效? /126

· 案例释评

37. 经合法程序形成的股东会决议获支持/126

二十一、董事会的组成 127

· 实务难题

70. 国有独资公司的董事人数是否有限制? /129

71. 董事是否一定要具备股东身份? /129

72. 有限责任公司设立执行董事后是否还能再设董事会? /129

73. 董事会中职工代表的人数或所占比例是否有强制性规定? /129

74. 公司高级管理人员能否作为职工董事? /129

· 案例释评

38. 县政府操纵企业董事长选举被判违法/130

二十二、董事任期 131

· 实务难题

75. 股东会是否有权无理由解除董事的职务? /132

76. 中外合资经营企业董事的最长任期是四年还是三年? /133

二十三、董事会职权 133

· 实务难题

77. 国有独资公司的董事会会有哪些职权? /135	
· 案例释评	
39. 公司章程关于“董事会有权增补董事”的约定是否有效? /136	
二十四、董事会会议的召集与主持	137
二十五、董事会会议的议事方式和表决程序	138
· 实务难题	
78. 新公司法删除了董事会会议通知期限的内容, 如何把握通知的合理期限? /139	
· 案例释评	
40. 违背公司章程规定的董事会召开形式所作出的董事会决议效力如何? /140	
二十六、经理的设立与职权	140
二十七、执行董事	142
二十八、监事会的设立与组成	143
二十九、监事的任期	145
· 案例释评	
41. 监事在任期届满后, 新监事就任前能否起诉公司要求履行监督权? /145	
三十、监事会或监事的职权 (一)	146
· 实务难题	
79. 监事能否作为公司的诉讼代表人? /147	
· 案例释评	
42. 监事监督权的范围有哪些? /148	
43. 公司监事要求检查公司财务资料获支持/148	
三十一、监事会或监事的职权 (二)	150
三十二、监事会的会议制度	151
三十三、监事行使职责所需费用的承担	152
第三节 一人有限责任公司的特别规定	
三十四、一人公司的概念	153
· 实务难题	

80. 一人公司有哪些分类? /156
81. 我国《公司法》确认的一人公司包含一人股份有限公司吗? /157
82. 一人公司与个人独资企业有何异同? /157
83. 一人公司与外商独资企业有何异同? /157
- 案例释评
44. 上海华原房地产开发经营公司诉上海沈记餐饮经营管理有限公司股权转让纠纷案/158
45. 高某某诉林某某、胡某某股权转让合同效力纠纷案/159
46. 朱某某诉唐某某、陆某某、蒋某某股权转让合同效力纠纷案/160
- 三十五、一人公司的注册资本 161
- 实务难题
84. 一人公司注册资本与复数公司有何不同? /162
85. 公司资本与资产有何联系与区别? /162
- 案例释评
47. 一人公司股东未履行出资义务应当承担赔偿责任/162
- 三十六、一人公司的登记注意事项 163
- 三十七、一人公司的章程 164
- 实务难题
86. 国有独资公司的章程制定者与一人公司有何不同? /165
- 三十八、一人公司的股东决议 165
- 三十九、一人公司的财会报告 166
- 四十、一人公司的债务承担 167
- 实务难题
87. 在法人人格否认法律的适用上, 一人公司与复数公司有何区别? /171
- 案例释评
48. 德国最高法院对一人公司法人人格否认案/171
49. 日本最高法院首例适用法人人格否认法理案/171
50. 原告江西某建设集团公司诉被告景德镇市某水务公司及被告某某建设工程施工合同纠纷案/172

第四节 国有独资公司的特别规定

- 四十一、对国有独资公司的界定 172

· 实务难题	
88. 国有独资公司的基本特征是什么? /174	
89. 国有独资公司与国有企业的区别何在? /174	
90. 国有独资公司和普通的有限责任公司的区别何在? /175	
四十二、国有独资公司的章程	175
· 实务难题	
91. 公司章程对国有独资公司具有哪些效力? /176	
四十三、国有独资公司股东权的行使	177
· 案例释评	
51. 企业国有产权转让进行场外交易, 其效力如何认定? /178	
四十四、国有独资公司的董事会	183
四十五、国有独资公司的经理	185
四十六、国有独资公司高层职员的兼职禁止	186
· 案例释评	
52. 国有独资企业法定代表人在外兼职身份被否认/186	
四十七、国有独资公司的监事会	187

第三章 有限责任公司的股权转让

一、股权转让	189
· 实务难题	
92. 如何理解和把握“同等条件”? /192	
93. 如何理解公司章程对股权转让所作规定的效力? /192	
94. 如何理解公司股东就部分股权主张优先购买权的效力? /192	
95. 合作者一方转让其权利、义务, 转让合同成立但未报批, 合同效力如何认定? /193	
· 案例释评	
53. 实际出资人与名义出资人之间的股权转让纠纷如何处理? /193	
54. 未经其他股东同意对外转让股权被认定无效/195	
55. 离婚协议擅自处分公司股份被判无效/195	
二、强制执行的股权转让	196
· 实务难题	

96. 有限责任公司的其他股东如何在股权司法拍卖程序中行使其优先购买权? /197

三、股权转让的变更记载 198

· 实务难题

97. 股权转让后尚未向公司登记机关办理变更登记, 对请求认定处分股权行为无效的处理。/198

四、异议股东股权收购请求权 199

· 实务难题

98. 异议股东请求公司收购其股权的合理价格如何确定? /200
99. 法院在审理异议股东请求公司收购股权之诉时的注意事项有哪些? /201

· 案例释评

56. 持股职工因脱离公司而将所持公司股份退还给公司, 该退股行为是否有效? /201
57. 股东以不同意延长公司经营期限为由要求退股获支持/202

五、股东资格的继承 203

· 实务难题

100. 有限责任公司自然人股东死亡后有多数合法继承人时, 其股东资格继承问题如何解决? 继承后使股东人数超过 50 人的有限责任公司可否存续? /204

· 案例释评

58. 有限责任公司的自然人股东死亡, 公司章程没有限制性规定, 股权继承和收益分割如何处理? /204
59. 妻子据丈夫遗嘱继承其股东资格/206

第四章 股份有限公司的设立和组织机构

第一节 设 立

一、股份有限公司的设立条件 207

· 实务难题

101. 违反股份有限公司设立条件的法律后果/208
102. 如何认定发起人的合同责任? /208

二、股份有限公司设立方式	209
· 实务难题	
103. 设立股份有限公司的具体内容和步骤/210	
三、发起人的限制	210
四、发起人的义务	211
· 实务难题	
104. 股份有限公司发起人在设立中的职责及其发起人协议的性质和效力/211	
105. 发起人为设立公司而以自己名义对外订立合同，合同相对人向谁主张权利？/212	
106. 发起人以设立中公司名义对外订立合同，合同相对人向谁主张权利？/213	
五、注册资本	213
· 实务难题	
107. 关于特定行业的股份有限公司注册资本最低限额的特殊规定/214	
六、公司章程	215
· 实务难题	
108. 股份有限公司章程中必须记载、相对记载、任意记载事项如何甄别？/215	
七、发起设立的程序	216
· 实务难题	
109. 对分期缴纳出资制度的理解/217	
110. 董事会向登记机关申请设立报送材料的范围/217	
八、募集设立的发起人认购股份	218
· 实务难题	
111. 发起人认购股份最低限额的立法考量/218	
九、募集股份的公告和认股书	219
· 实务难题	
112. 制作和公告招股说明书、制作认股书、填写认股书的规范性要求/219	
十、招股说明书	220

· 实务难题	
113. 招股说明书内容记载的规范性要求/220	
十一、股票承销	222
· 实务难题	
114. 发起人向社会公开募集股份未经依法设立的证券公司承销的，其效力如何认定？/223	
115. 购买非法出售未上市公事股权（股票）的投资人权益应如何救济？/223	
十二、代收股款	224
十三、验资及创立大会的召开	225
十四、创立大会的职权	226
· 实务难题	
116. 创立大会与股东大会有何区别？/227	
十五、股本的抽回	228
· 案例释评	
60. 司法实践中如何认定股份有限公司股东抽回股本？/228	
十六、申请设立登记	230
十七、出资不足的补充	231
· 实务难题	
117. 如何确定股东非货币出资的实际价额“显著低于”公司章程约定的价额？/232	
118. 其他发起人承担连带责任后，是否可以取得相应股权？/232	
十八、发起人的责任	232
· 实务难题	
119. 公司不能成立时，发起人对认股人如何承担责任？/233	
120. 认股人是否可要求发起人赔偿实际损失？/234	
十九、公司性质的变更	234
· 实务难题	
121. 有限责任公司变更为股份公司，如何折合实收股本总额？/235	
二十、股东的查阅、建议和质询权	235
· 实务难题	

122. 股东知情权的范围是否包括股份有限公司下属公司的财务资料? /236	
123. 股东知情权是否可以通过第三方行使? /236	
124. 股份有限公司股东行使股东知情权是否可直接查阅会计账簿等原始材料? /237	
· 案例释评	
61. 股份公司股东行使股东知情权获支持/237	
第二节 股东大会	
二十一、股东大会的组成与地位	238
二十二、股东大会的职权	239
· 实务难题	
125. 公司可否以章程改变公司法规定的股东大会职权? /240	
126. 股东大会是否有权决定聘用注册会计师、会计师事务所? /240	
二十三、股东年会和临时会	241
二十四、股东大会会议的召集与主持	242
· 案例释评	
62. 王栋诉宏智公司股东大会决议效力案/243	
二十五、股东大会会议的通知	246
· 实务难题	
127. 股东大会会议通知主体有哪些? /247	
· 案例释评	
63. 因召集程序不合法, 股东大会决议被撤销/247	
二十六、股东表决权	248
二十七、重要事项的股东大会决议权	249
二十八、董事、监事选举的累积投票制	250
· 案例释评	
64. 小股东代表利用累积投票制进入董事会获法院认可/251	
二十九、出席股东大会的代理	252
第三节 董事会、经理	
三十、董事会组成、任期及职权	252

· 实务难题	
128. 如何理解董事会在股份有限公司的经营决策权? /253	
129. 如何理解董事会的职权? /254	
三十一、董事长的产生及职权	255
· 实务难题	
130. 如何正确理解股份有限公司董事长的职权? /256	
三十二、董事会会议的召集	257
三十三、董事会会议的议事规则	257
三十四、董事会会议的出席及责任承担	258
· 实务难题	
131. 如何正确理解代理董事出席董事会会议问题? /259	
132. 如何理解董事对董事会决议所应承担的责任? /259	
三十五、经理的设立与职权	260
· 实务难题	
133. 经理的任职资格及义务/261	
三十六、董事兼任经理	261
三十七、公司向高管人员提供借款的禁止	262
三十八、高管人员的报酬披露	262
第四节 监事会	
三十九、监事会的组成及任期	263
· 实务难题	
134. 股东是否有权就监事会成员的委任提起股东代表诉讼? /264	
· 案例释评	
65. 监事不履行职责时的救济/265	
四十、监事会的职权及费用的承担	265
· 实务难题	
135. 监事能否作为原告提起公司知情权诉讼? /267	
136. 股份有限公司陷入僵局时, 可否由监事会代表公司起诉、应 诉? /268	
四十一、监事会的会议制度	269

· 实务难题

137. 股东可否起诉要求撤销监事会决议或确认监事会决议无效? /270

第五节 上市公司组织机构的特别规定

四十二、上市公司的定义 271

· 案例释评

66. 如何处理非上市股份有限公司的股权交易? /272

四十三、上市公司特别事项的股东大会决议权 272

· 案例释评

67. 如何认定违反本条规定的资产转让合同或担保合同的效力? /273

四十四、独立董事 274

四十五、董事会秘书 275

四十六、关联交易的表决 276

· 案例释评

68. 董事会决议中的关联交易行为是否必然无效? /277

第五章 股份有限公司的股票发行和转让

第一节 股份发行

一、股份及其形式 281

· 实务难题

138. 股份和股票的相互关系? /282
-
139. 是否仅基于股票, 就能确定持票人的股东资格? /283
-
140. 股东资格的认定标准? /283

二、股份发行的原则 283

· 实务难题

141. 现行的股票的种类? /284
-
142. 公司法中删除了公开原则应如何理解? /285

· 案例释评

69. 股东不同股同价认购股份的, 应补足差价/285

三、股票发行价格 285

· 实务难题

143. 股票发行价格如何确定? /286

四、股票的形式及载明的事项 287

· 实务难题

144. 为什么规定股票由法定代表人签名? /288

145. 国务院证券监督管理机构具体指向谁? /288

146. 发起人和一般股东有何区别? /288

五、股票的种类 289

· 实务难题

147. 记名股票被盗、遗失或者灭失, 应采取什么样的措施恢复权利? /290

148. 对两种股票的所有人的通知方式有何不同? /290

· 案例释评

70. 个人所持有的法人股的转让是否有效? /290

六、股东信息的记载 290

· 实务难题

149. 股东名册上的记载有何效力? /291

150. 置备股东名册的公司机关是谁? /291

151. 公司未置备股东名册的法律责任? /292

152. 股东名册在股权质押中的效力如何? /292

153. 股东名册变更登记请求权人是谁? /292

154. 股东名册变更登记的须提交哪些材料? /293

155. 公司对股东名册变更登记审查与登记义务? /293

156. 未在股东名册上更换名义的股东的地位如何确定? /293

157. 受让人受让股份后股东名册变更前, 公司进行盈余分配或者认购新股时, 该利益应属于谁? /293

158. 股东名册与出资证明的异同? /293

159. 证券登记结算机构置备的股东名册和公司置备的股东名册两者之间的关系? /294

160. 置备股东名册的主体有何规定? /294

161. 股份有限公司的股东名册的配置时间? /295

162. 股东名册查阅主体的范围如何? /295

· 案例释评

71. 股东名册的置备主体? /295

七、其他种类的股份	296
八、向股东交付股票	299
九、发行新股的决议	299
· 实务难题	
163. 发行新股时，除需经股东大会通过相关协议外，还需要何种条件？/300	
· 案例释评	
72. 增发新股的条件/300	
十、发行新股的程序	300
· 实务难题	
164. 市场上简称的“配股”、“增发”与发行新股的关系？/301	
十一、发行新股的作价方案	302
· 实务难题	
165. 申购上网发行新股的程序如何？/303	
十二、发行新股的变更登记	304
· 实务难题	
166. 公司发行新股，募足股款后的后继手续如何？/304	
第二节 股份转让	
十三、股份可以依法转让	304
· 实务难题	
167. 股份有限公司可否通过公司章程规定股权转让的条件，限制公司股东转让股份？/305	
· 案例释评	
73. 法人股隐名持有的情况下，如何确定财产权的归属？/306	
十四、股份转让的场所	312
十五、记名股票的转让	312
十六、无记名股票的转让	313
十七、特定持有人的股份转让	314
· 实务难题	
168. 股份有限公司的发起人在公司成立后一年内与他人签订股权	

转让协议,约定公司成立一年后办理股权过户手续。公司董事、监事、高级管理人员与他在股票上市前签订股权转让协议,约定股票上市交易之日起一年后再办理过户手续。如何认定上述股权转让协议的效力? /315

十八、本公司股份的收购及质押 315

十九、记名股票丢失的补救 317

二十、上市公司的信息公开 318

· 实务难题

169. 上市公司违反信息披露义务进行虚假陈述的,如何承担民事赔偿责任? /319

· 案例释评

74. 丰华股份有限公司虚假陈述民事赔偿案/319

75. 大庆联谊公司虚假陈述民事赔偿案/320

第六章 公司董事、监事、高级管理人员的资格和义务

第一节 股份发行

一、董事、监事、高级管理人员的资格禁止 324

· 实务难题

170. 公司董事和高管人员是否可以兼任公司监事? /326

· 案例释评

76. 公司董事、监事、高管人员任职资格的限制/326

二、董事、监事、高管人员的忠实和勤勉义务 326

· 实务难题

171. 关于董事、监事、高管人员对公司负有忠实、勤勉义务的司法判断问题/327

· 案例释评

77. 董事违反勤勉义务的判断标准及证明责任如何分配? /330

78. 公司董事的忠实与勤勉义务/333

三、董事、高管人员的禁止行为 333

· 实务难题

172. 关于对公司章程效力认定的理解问题/335

173. 关于“以公司财产为他人提供担保”的程序性规定的理解问题/335
174. 关于公司董事、高管人员违反规定与本公司进行自我交易、自我订立合同的法律理解问题/335
175. 关于董事、高管人员未经合法程序许可，擅自谋取商机的效力认定问题/336
176. 如何理解本条第1款第5项和第2款所涉竞业禁止问题？/336
177. 关于竞业禁止案件的管辖问题/337
178. 关于竞业禁止的公司或企业的诉讼地位问题/338
179. 关于竞业禁止义务的豁免问题/338

· 案例释评

79. 董事长为实际控制人或关联人提供担保的责任/338
80. 董事、高管人员自我交易的责任认定/339
81. 关于董事长谋取属于公司商机的责任问题/339
82. 关于擅自披露公司商业秘密的责任/339

四、董事、监事、高管人员的损害赔偿责任的 340

· 实务难题

180. 关于董事、监事、高级管理人员向公司承担损害赔偿的构成要件问题/340
181. 关于董事、监事、高级管理人员承担民事责任的归责原则问题/340
182. 如何理解上述人员在执行职务时，违反“法律、行政法规或者公司章程的规定”？/341

· 案例释评

83. 关于公司董事长在任职期间违反竞业禁止规定的责任问题/341

五、董事、监事、高管人员对股东会、监事会的义务的 342

· 实务难题

183. 关于股东质询权的行使问题/343
184. 关于监事或监事会的职能问题/343

· 案例释评

84. 公司董事对股东会和监事会的说明义务/343

六、公司权益受损的股东救济 344

· 实务难题

185. 关于股东代表诉讼案件中原告身份的界定问题/345	
186. 关于股东代表诉讼案件中被告身份的界定问题/345	
187. 关于股东代表诉讼案件中公司诉讼地位的确定问题/345	
188. 关于对股东提起派生诉讼的诉因的审查问题/346	
189. 关于对股东提起派生诉讼的前置程序的审查问题/346	
190. 关于派生诉讼股东权利的限制问题/346	
191. 审理派生诉讼案件的管辖问题/346	
192. 派生诉讼案件的案由确定问题/347	
193. 派生诉讼案件的既判力问题/347	
· 案例释评	
85. 关于股东派生诉讼的案例/347	
七、股东权益受损的诉讼	348
· 实务难题	
194. 关于股东为本人权益直接提起诉讼的诉讼时效问题/348	
195. 关于股东权益受损诉讼中当事人诉讼主体的确立问题/348	
196. 关于股东权益受损诉讼案件的管辖问题/348	
· 案例释评	
86. 股东在何种情况下可以为本人权益直接提起诉讼/349	
第七章 公司债券	
一、公司债券的概念、公司债券发行的条件	350
· 实务难题	
197. 非法集资行为如何判定及处理? /352	
198. 持券人可否向包销公司债券的证券公司主张权利? /353	
· 案例释评	
87. 鞍山证券公司与中国工商银行沈阳信托投资有限公司、沈阳北方证券公司、辽宁省重点工程开发公司企业债券兑付纠纷一案/353	
二、公司债券募集办法	355
三、公司债券票面的记载事项	357
四、公司债券的分类	357
五、公司债券存根簿	359

六、公司债券的登记机构	360
七、公司债券转让的价格和场所	362
八、公司债券的转让方式	363
· 案例释评	
88. 公司债券的“买卖”是否适用《合同法》有关买卖合同中的全部法条? /364	
89. 未登记在公司债券存根簿的债券交易是否发生转让效果? /365	
九、可转换公司债券的发行	367
十、可转换公司债券的转换	370

第八章 公司财务、会计

一、公司财务与会计制度	372
二、财务会计报告	373
三、财务会计报告的公示	375
· 案例释评	
90. 股东要求公司将财务会计报告置备于公司获支持/376	
四、法定公积金与任意公积金	377
· 实务难题	
199. 公司是否需要提取公益金? /379	
· 案例释评	
91. 公司在未缴清税费、未提取法定公积金的情况下直接向股东分配利润被判无效/380	
五、股份有限公司的资本公积金	381
六、公积金的用途	382
七、公司聘用、解聘承办公司审计业务的会计师事务所的相关规定	384
八、会计资料的真实提供	385
九、会计账簿的法定设立	387
· 案例释评	

92. 公司要求客户向个人账户付款遭拒付/388

第九章 公司合并、分立、增资、减资

一、公司的合并	390
· 实务难题	
200. 公司新设合并是否等同于公司设立? /391	
201. 公司的合并与公司兼并是否等同? /391	
202. 公司的合并与法人型联营的区别/392	
203. 公司合并后的性质能否改变? /392	
204. 公司合并是否需要经过有关部门批准? /392	
二、公司合并的程序	393
· 实务难题	
205. 债权人对公司合并有异议, 债务人不能清偿且不能提供担保或债权人不接受债务人提供的担保的, 公司合并行为是否有效? /394	
206. 未经原公司决策机构表决通过, 即与其他公司签订合并协议的, 该协议是否有效? /395	
三、公司合并债权债务的承继	396
· 案例释评	
93. 合并后的公司应对合并前公司遗漏的债务承担责任? /396	
四、公司的分立	397
五、公司分立前的债务承继	398
· 案例释评	
94. 公司新设分立后, 新公司又被吸收合并的, 原公司债务如何承担? /399	
六、公司减资	400
· 案例释评	
95. 股东实际出资未到位下的减资法律是否允许? /401	
七、公司增资	402
· 实务难题	
207. 公司增加注册资本时, 是否可以分期缴纳注册资本金? /402	
208. 公司增加注册资本时, 是否可以以实物、知识产权、土地使	

用权等出资? /403

· 案例释评

96. 公司发出增资扩股的通知并接受认股股金, 增资扩股合同是否成立? /403

八、公司变更的登记 405

· 实务难题

209. 公司合并、分立、增资、减资, 应办理工商变更登记而没有办理的, 是否影响上述行为的效力? /406

第十章 公司解散和清算

一、公司解散原因 408

· 实务难题

210. 公司被行政主管部门吊销企业营业执照, 是否还具有民事主体资格? 其民事责任应如何承担? /409

· 案例释评

97. 股东要求解散公司的理由不合法被驳回/410

二、修改公司章程 411

三、股东请求法院解散公司的法定事由 412

· 实务难题

211. 公司股东请求人民法院解散公司的案件应如何确立诉讼当事人? /414
212. 如何认定公司已经陷入公司僵局, 继续存续会使股东利益受到重大损失? /415

· 案例释评

98. 公司陷入僵局应具备哪些要件? /415
99. 因未穷尽内部救济程序, 股东要求解散公司被驳回/417

四、清算组的成立与组成 418

· 实务难题

213. 公司逾期不清算, 经债权人申请由人民法院组织清算应如何进行? /419

· 案例释评

100. 公司解散后, 股东是否可以申请法院指定清算组进行清算? /420	
101. 公司股东未依法清算公司被判担责/421	
五、清算组的职权	422
· 实务难题	
214. 清算组织在诉讼中的法律地位应如何确定? /423	
六、债权人申报债权	424
· 实务难题	
215. 逾期向清算组申报债权的债权人是否还能受偿? /425	
216. 债权人申报债权后, 清算组未予登记, 应如何救济? /425	
七、清算程序	426
· 实务难题	
217. 公司清算过程中对外从事清算活动以外的经营活动行为, 其效力的认定及责任的承担/427	
八、破产申请	428
· 案例释评	
102. 停业整顿清算组发现公司资不抵债的应该申请宣告破产/428	
九、公司的注销	429
· 实务难题	
218. 公司被依法注销后其享有的财产权益应如何处理? /430	
十、清算组成员的义务与责任	431
· 实务难题	
219. 清算组承担责任的性质及范围/432	

第十一章 外国公司的分支机构

一、外国公司的概念	433
· 实务难题	
220. 公司法称中国的公司为“企业法人”, 是否要求外国公司也必须是“企业法人”? /434	
二、设立程序	434
· 实务难题	
221. 外国公司就设立分支机构事宜向中国主管机构申请批准时,	

提交的“有关文件”，除了公司章程、所属国的公司登记证书以外，还包括哪些文件？/435

三、设立条件	436
四、外国公司分支机构名称	437
· 实务难题	
222. 对在中国设立分支机构的外国公司的责任形式，我国法律是 否有限制？/438	
五、外国公司分支机构的法律地位	438
· 实务难题	
223. 外国公司分支机构是否能以“其他组织”的身份作为民事诉 讼主体？/440	
六、外国公司分支机构的活动原则	440
七、外国公司分支机构的撤销与清算	441

第十二章 法律责任

一、虚报注册资本的法律责任	443
二、虚假出资的法律责任	445
三、抽逃出资的法律责任	446
· 实务难题	
224. 审判实践中，如何区分与抽逃出资行为相关的几个概念？/447	
225. 实务中，股东（发起人）抽逃出资的一般表现形式有哪些？/447	
226. 实务中，哪些行为容易被误认为股东（发起人）抽逃出资的 行为？/447	
227. 审判实践中，抽逃出资的法律认定。/448	
四、另设会计账簿的法律责任	449
五、提供虚假财务报告的法律責任	450
六、违法提取法定公积金的法律责任	451
七、公司合并、分立、减资、清算中违法行为的法律责任	452
八、公司在清算期间违法经营活动的法律责任	454

九、清算组违法活动的法律责任	454
十、资产评估、验资或者验证机构违法的法律责任	455
· 实务难题	
228. 验资机构虚假验资应如何承担民事赔偿责任? /456	
十一、公司登记机关违法的法律责任	458
十二、公司登记机关的上级部门违法的法律责任	459
十三、假冒公司名义的法律责任	460
十四、逾期开业、停业、不依法办理变更登记的法律任	461
· 实务难题	
229. 吊销营业执照的企业的诉讼主体资格/462	
十五、外国公司擅自设立分支机构的法律责任	463
十六、公司严重违法行为的法律责任	464
十七、民事赔偿优先	465
· 实务难题	
230. 发起人因设立公司而发生的职务侵权行为如何承担责任? /466	
十八、刑事责任	466

第十三章 附 则

一、本法相关用语的含义	468
· 实务难题	
231. 尚未被任命为公司高级管理人员, 但实际负责公司相应职务, 是否可以认其为公司高管? /470	
232. 控股股东的出资额或者持有股份比例是否必须超过 50%? /470	
233. 公司间签订“控制契约”, 约定控制公司可以对从属公司之人事、财务或业务经营加以指挥, 此种情形是否属于“实际控制人”? /471	
234. 国有资产监督管理机构控制的企业之间是否具有关联关系? /471	
二、外资公司的法律适用	471
· 案例释评	
103. 中外合作企业的股权转让应适用特别规定/472	

三、施行日期	473
· 案例释评	
104. 事件发生于公司法实施以前, 起诉在公司法实施以后的案件, 应如何适用法律? /473	
附录	
中华人民共和国公司法	475
(2005 年 10 月 27 日)	
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)	501
(2006 年 4 月 28 日)	
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(二)	502
(2008 年 5 月 12 日)	
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)	505
(2011 年 1 月 27 日)	