

云亭法律实务书系

# 公司法律服务 全流程手册

涵盖公司设立、运营成长、合规治理、解散清算全生命周期

梳理大量

指导案例  
公报案例  
典型案例

剖析

167个

实务要点

梁玉茹

编著

为公司管理者和  
创业者提供专业

法律  
意见

结合公司法

25个

诉讼案由

中国法制出版社  
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE



云亭法律实务书系

# 公司法律服务 全流程手册

梁玉茹 / 编著

中国法制出版社  
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE



## 自序

《公司法》是“公司经济生活中的根本大法，是投资兴业的总章程”<sup>①</sup>，截至2019年4月我国登记在册的公司制企业3172万户<sup>②</sup>，占全部企业类型的30%，其中有限责任公司占比98.4%，股份公司占比约1.6%。伴随着五部公司法解释的逐一出台和《全国法院民商事审判工作会议纪要》、《民法典》的面世，作为商事裁判核心依据的公司法相关规定也在不断完善中。而企业管理者日常管理经营需要具备一定的公司法理论与实务基础，公司法律师、法务从业者亦需要不断更新公司法知识库，提升处理实践中纷繁复杂商事案件的能力。

本书作者近年来，陆续在喜马拉雅FM开设公益课程“公司法实务100问”，通过简单明了的最高人民法院（以下简称最高院）相关案例，融合公司法具体规定，将复杂抽象的公司法律用简明实用的语言展现出来，受到了广大听众的喜爱与关注，其中不少听众沟通表示希望能将这些实务案例编辑成书，其间更是受到北京律协公司法专委会副主任唐青林律师和北京云亭律师事务所主任李舒律师的大力支持。

基于公司法相对于民法、刑法等其他学科，更具抽象和难度，作者希冀用具体案例剖析实务中存在的焦点与难点问题，并通过公司生命周期将公司法的脉络清晰展现，使得公司运营者可以从最高院案例、典型案例中掌握相关公司法实务要点，从而明晰股东权利义务与责任，完善公司运营发展与合规，促进企业管理者对公司法的理解，提高对公司运营中法律风险的认识，进而更好地防范日常经营法律风险。

本书尝试做了如下工作：

一、按照公司生命周期贯穿全程，即从公司初创立、运营成长、合规治理、解散清算直到公司消亡，同时结合公司法25个诉讼案由来编排全书纵轴体系。

二、在每个具体章节里，以核心167个实务要点为问题切入点，并结合相关最高院指导性案例、公报案例、典型案例，以及北京、上海、江苏等法院发布的典型案例、同类裁判指引等为全书横向体系，通过案例要点剖析、法官裁判思路解读，

---

① 面向21世纪教材·《公司法》，北京大学出版社，刘俊海。

② 《2019年中国资本市场法治论坛会议实录》刘俊海教授发言稿。

进而提出要点实务建议，以期对理解掌握公司法中的实务问题有所裨益。

三、“法律的生命不在于逻辑，而在于经验”。本书主要依托《公司法》及其五部解释和《全国法院民商事审判工作会议纪要》《民法典》《证券法》等公司法渊源，将公司法枯燥的法条通过具体案例鲜活起来，从而使得这部与市场经济发展息息相关的法律更具实践指导意义。

本书在写作过程中，得到了诸多读者的诚挚建议，在此一并表示感谢。同时，本书中可能还有错误或疏漏之处，还望读者予以批评指正。也欢迎各界朋友与笔者联系商讨公司法诉讼纠纷预防与争议解决等问题，笔者的邮箱是 18910838878@163.com。

梁玉茹

2022年2月

## 目 录

### Contents

#### 第一章

---

#### 公司设立

- 01 创业伊始，选择什么样的组织形式？ / 002
- 02 认缴注册资本 1 个亿，出资不到位有什么风险？ / 004
- 03 法定代表人需不需要是公司的股东？ / 006
- 04 公司可否把别人的商标名拿来当字/商号？ / 008
- 05 公司章程照搬法条，是“暗爽”还是“暗礁”？ / 010

#### 第二章

---

#### 发起人责任

- 01 公司设立失败，发起人承担什么责任？ / 014
- 02 公司成功设立，发起人责任知多少？ / 016
- 03 发起人须与设立时未履行出资义务股东承担连带补充赔偿责任吗？ / 018

#### 第三章

---

#### 股东出资

- 01 知识产权出资后被宣告无效，出资人是否需要补足出资呢？ / 022
- 02 以土地使用权或房产等实物出资未过户就要被认定为未出资吗？ / 024
- 03 股东协议约定一方以技术出资有效吗？ / 027
- 04 股东实际出资比例与工商登记的不一樣，哪一个为准？ / 030
- 05 股东未履行出资义务便转让股权是否还要承担补足出资义务呢？ / 033
- 06 股东在认缴期前转让股权还须对债权人承担补充赔偿责任吗？ / 034
- 07 股东出资后又无正当理由转出的构成抽逃出资吗？ / 038

- 08 典型抽逃出资行为有哪些？协助抽逃的股东、董事承担责任吗？ / 040
- 09 股东未实缴出资，哪些权利受影响？ / 042
- 10 股东出资瑕疵，其他股东承担什么责任？ / 045
- 11 董事未履行向股东催缴出资义务是否承担责任？ / 049
- 12 瑕疵出资股东是否还具有股东资格？ / 051

---

## 第四章

### 股东资格确认

- 01 确认股东资格的标准是工商已经登记还是股东实际出资？ / 056
- 02 被冒名登记为股东就是真实的股东吗？ / 058
- 03 继受取得股权情形下如何确认股东资格呢？ / 060
- 04 登记的是我的名，实际上是你的股？ / 062
- 05 隐名股东和显名股东到底谁是股东，双方博弈又该如何胜出？ / 063
- 06 未签订股权代持协议时如何认定隐名股东资格？ / 065
- 07 有限公司章程对股东资格继承作出排除性规定，股东资格还能继承吗？ / 067
- 08 虚假增资稀释原股东股权份额的行为有效吗？ / 070
- 09 全体股东可以约定不按实际出资比例持有股权比例吗？ / 071
- 10 采用股权转让与担保方式的股东能否确认股东资格？ / 073

---

## 第五章

### 股东名册记载

- 01 依法改制后股东诉请变更公司股东名册能否获得法院支持？ / 078
- 02 隐名股东在什么情况下可请求确认股东资格并变更股东名册？ / 080

---

## 第六章

### 变更公司工商登记

- 01 法定代表人变更是否需经代表 2/3 以上表决权的股东通过？ / 084
- 02 原法定代表人离职后是否起诉要求公司变更工商登记？ / 085
- 03 新法定代表人如何通过工商变更登记之诉成功夺权？ / 087



- 04 股权转让人去世, 受让人可否直接请求其继承人配合变更股权登记? / 089

## 第七章

### 股权转让

- 01 有限公司股东间转让股权, 其他股东可以行使优先购买权吗? / 092
- 02 有限公司向股东以外的人转让股权, 应当如何履行通知程序? / 093
- 03 有限公司转让股权, 原股东在什么条件下可以行使优先购买权? / 096
- 04 侵犯其他股东优先购买权的股权转让合同有效吗? / 097
- 05 转让股东与第三人恶意串通的股权转让合同是否有效? / 099
- 06 股东可否无限期地行使优先购买权? / 101
- 07 未经夫妻一方同意转让婚后所得股权是否有效? / 103
- 08 离婚时, 不是股东一方可否直接要求分割公司股权? / 104
- 09 如发生股权继承、赠与、强制执行时, 如何保护其他股东优先购买权? / 106
- 10 如何确定股权转让合同中股权价格? / 108
- 11 阴阳股权转让合同的法律效力如何? / 110
- 12 转让股东瑕疵出资是否影响股权转让合同效力? / 112
- 13 股东未履行出资义务便转让股权, 受让人在什么情形下连带承担补足出资义务? / 114
- 14 股东可否将对公司的债权转为股权出资? / 117
- 15 伪造股东签名的股权转让协议是否有效? / 119
- 16 股份公司章程可否对股权转让进行限制, 违反章程规定的股权转让协议又是否有效? / 120
- 17 名义股东擅自转让股权是否有效? / 123
- 18 股权转让后未办理工商登记又二卖, 原受让人如何维护合法权益? / 125
- 19 转让人可以股权受让人未支付剩余股权转让款为由解除合同吗? / 127
- 20 分期支付股权转让款可否以未付款项达五分之一为由解除合同吗? / 130
- 21 转让人主张解除股权转让合同超过行使解除权合理期间的法院还予支持吗? / 132
- 22 有限公司可否通过章程对股权转让进行人走股留的限制? / 133
- 23 上市公司高管因股权激励签订的股份锁定协议效力如何? / 135
- 24 股份公司发起人约定禁售期满后转让股份是否有效? / 137
- 25 能否通过股权转让实现土地使用权、矿业权等资产转让? / 139

- 26 外国人可以委托中国人代持内资公司股份吗? / 141
- 27 国有股权转让未经审批程序合同效力如何? / 144
- 28 是否参与公司的经营决策及管理是区分“股权让与担保”与“股权转让”的标准吗? / 147

---

## 第八章

### 公司增资

- 01 增资扩股的正确法律打开模式是什么? / 152
- 02 未经代表 2/3 以上表决权股东通过的增资决议是否有效? / 154
- 03 未办理工商登记, 增资行为是否无效? / 156
- 04 增资后不得抽逃出资, 上市公司可以例外? / 157
- 05 被恶意增资的股东可否主张维持原股权比例? / 159

---

## 第九章

### 新增资本认购

- 01 增资侵犯其他股东优先认缴权部分是否有效? / 162
- 02 主张优先认缴权的股东可否无限期行使优先权? / 164
- 03 股东对其他股东放弃的增资份额有优先认购权吗? / 166
- 04 股份有限公司股东可以行使增资优先认购权吗? / 168

---

## 第十章

### 公司减资

- 01 公司减资未通知已知债权人, 减资股东要背负债务吗? / 172
- 02 减资过程中需要通知的债权人有哪些? / 174
- 03 未完全履行出资义务的股东不当减资需要承担责任吗? / 175
- 04 未减资股东与瑕疵减资股东承担连带责任吗? / 178
- 05 股东会决议不同比例减资需要全体股东一致同意吗? / 179
- 06 股东定向减资也需要全体股东一致同意吗? / 180

---

## 第十一章

### 公司合并

- 01 公司合并需要经过的法定程序是什么? / 184
- 02 合并协议解除的条件是什么? / 187

---

## 第十二章

### 公司分立

- 01 公司分立需要经过的法定程序是什么? / 192
- 02 公司分立时财产应当如何分配? / 195

---

## 第十三章

### 公司决议

- 01 公司决议类诉讼的原被告如何确立? / 200
- 02 侵犯股东权利的公司决议是否有效? / 201
- 03 公司决议无效主要有哪些情形呢? / 204
- 04 控股股东以多数决通过的修改股东出资期限决议有效吗? / 205
- 05 公司决议任命的职工监事非公司职工是否有效呢? / 207
- 06 股东会对股东进行罚款作出的决议是否有效? / 209
- 07 未按规定提前发送会议通知,决议是否可撤销? / 212
- 08 召集程序违法的股东会决议是否可以撤销? / 215
- 09 解聘总经理职务的决议可以撤销吗? / 217
- 10 决议内容违反股东协议约定的是否可以撤销? / 219
- 11 未实际召开的会议作出的决议是否成立? / 221
- 12 违反章程规定“董事会决议须全票通过”的决议是否成立? / 224
- 13 未合理履行催告程序,且违反法定程序作出的除名决议是否成立? / 226
- 14 伪造签名的决议是否成立? / 228
- 15 轻微瑕疵情形下的决议如何处理? / 230
- 16 决议被撤销或者无效后是否影响公司已对外签署的合同? / 233
- 17 增资决议被否定,工商已变更登记将被撤销吗? / 236

- 18 公司未经股东会决议或者决议存在瑕疵，公司对外签署的担保合同是否有效？ / 239
- 19 上市公司提供担保需要什么流程才合法合规？ / 244

---

## 第十四章

### 股东知情权

- 01 行使股东知情权的前提是享有股东资格吗？ / 252
- 02 股东行使知情权的法定程序是什么？ / 254
- 03 股东行使知情权的查阅范围有多大？ / 256
- 04 公司如何正当地阻却股东行使知情权？ / 259
- 05 营利性民办学校举办者可以行使知情权吗？ / 261

---

## 第十五章

### 公司盈余分配

- 01 股东身份是提起盈余分配请求权的前提？ / 266
- 02 股东出资不实是否影响盈余分配请求权？ / 268
- 03 盈余分配方案审批权可否由董事会行使？ / 270
- 04 股东主张盈余分配权的前提条件是什么？ / 272
- 05 股东分红权利被侵犯该如何救济？ / 274
- 06 不按出资比例分红需要全体股东一致同意吗？ / 277

---

## 第十六章

### 请求公司收购股份

- 01 请求有限公司收购股权法定前提条件有哪些？ / 282
- 02 对股东会决议投反对票是请求公司收购股份的必经程序吗？ / 284
- 03 公司章程规定或股东约定回购情形是否有效？ / 286
- 04 对赌协议中与目标公司约定股权回购的合同效力如何？ / 288
- 05 股份公司哪些情形下可以收购股份？ / 291

---

## 第十七章

### 证照返还

- 01 公司印章证照到底应该由谁保管? / 296
- 02 公司谁有权提起证照返还纠纷诉讼? / 298
- 03 法定代表人变更时公司证照纠纷之诉如何进行? / 300
- 04 公司在证照返还之诉中还需要证明被告是非法侵占吗? / 302

---

## 第十八章

### 损害公司利益责任

- 01 名为高管就一定是损害公司利益的责任主体吗? / 308
- 02 高管与公司的自我交易行为是否有效? / 311
- 03 实践中如何认定高管劫取公司商业机会? / 314
- 04 高管违反竞业禁止义务需要承担什么法律责任呢? / 317
- 05 高管挪用、侵占公司资金又将承担什么样的法律后果? / 320
- 06 高管侵犯公司商业秘密面临法律风险有哪些? / 323
- 07 公司可以直接告法定代表人损害公司利益吗? / 328
- 08 股东代表诉讼未履行前置程序法院一律驳回起诉吗? / 332
- 09 股东代表诉讼中要注意哪些问题呢? / 335

---

## 第十九章

### 损害股东利益责任

- 01 损害股东利益责任纠纷与损害公司利益责任纠纷有何不同? / 340
- 02 侵害股东参与重大事项决策权的行为会有什么样的法律后果? / 343
- 03 对于董事高管损害股东利益的股东应如何举证呢? / 346
- 04 股东违法注销公司侵犯股东权利的承担什么责任? / 348
- 05 一番“神操作”伪造股东签名稀释并转让其股权承担什么法律后果呢? / 350

## 第二十章

---

### 股东损害公司债权人利益责任

- 01 一人公司股东如何才能避免成为公司债务的连带责任人? / 354
- 02 夫妻公司经营不当需对公司债务承担连带责任吗? / 356
- 03 从最高院指导案例 15 号来看揭开法人面纱需要满足什么条件? / 359
- 04 股东认缴出资未到期需对公司债务承担责任吗? / 363
- 05 股东抽逃出资及协助抽逃的要对公司债务承担责任吗? / 365
- 06 股东抽逃增资后转让全部股权的是否仍应对债权人承担责任? / 368
- 07 减资/解散时未依法通知债权人, 后果有多严重? / 371
- 08 简易注销真的简约而不简单吗? / 374
- 09 被吊销营业执照怠于履行清算义务的股东须对债务承担责任吗? / 378
- 10 股东以虚假的清算报告注销公司须对公司债务承担什么责任呢? / 381

## 第二十一章

---

### 公司关联交易损害责任

- 01 称谓形式上非法定高管是否属于关联交易主体? / 386
- 02 司法实践中一般如何认定关联关系呢? / 388
- 03 合法的关联交易应当满足什么条件? / 392
- 04 违法的关联交易司法实践中如何认定呢? / 394
- 05 已经股东会决议但实质不公平的关联交易还能得到法院支持吗? / 396

## 第二十二章

---

### 公司解散

- 01 谁有权提起公司解散之诉? / 402
- 02 公司处于盈利状态也可以提请解散吗? / 404
- 03 大股东擅自转移公司资金, 小股东有权解散公司吗? / 407
- 04 股东一发生矛盾就可以提请解散公司吗? / 409
- 05 被吊销营业执照将导致公司直接解散吗? / 412

## 第二十三章

---

### 申请公司清算

- 01 哪些主体有权申请公司强制清算? / 416
- 02 申请公司强制清算的前提条件是什么? / 418
- 03 强制清算和强制解散可以同时进行吗? / 421

## 第二十四章

---

### 清算责任

- 01 清算义务人未依法履行清算义务的,需对公司债权人承担责任吗? / 424
- 02 有限公司股东违反清算义务须对债权人承担什么责任呢? / 426
- 03 九民纪要后对小股东承担清算责任限制有哪些? / 429
- 04 股东需对公司债务承担责任的情形有哪些? / 432

## 第二十五章

---

### 上市公司收购

- 01 上市公司的收购人条件及要约收购信披义务有哪些? / 442
- 02 收购方撤回要约申请是否应当承担责任? / 445
- 03 如何认定上市公司收购纠纷中的一致行动人? / 448

100

101

102

103

104

105

106

107

108

109

110

111

112

113

114

115

116

117

118

119

120

121

122

123

124

125

126

127

128

129

130

131

132

133

134

135

136

137

138

139

140

141

142

143

144

145

146

147

148

149

150

151

152

153

154

155

156

157

158

159

160

161

162

163

164

165

166

167

168

169

170

171

172

173

174

175

176

177

178

179

180

181

182

183

184

185

186

187

188

189

190

191

192

193

194

195

196

197

198

199

200



# 第一章 公司设立

## 01 创业伊始，选择什么样的组织形式？

很多创业者在创业时遇到的第一个问题就是，如今万事俱备，工商组织形式是选择个人独资企业？一人公司？合伙企业？还是干脆一步到位来个股份公司？知己知彼，方能百战不殆，对于组织形式的选择亦是如此。

### （一）创业者首先需要了解各种企业组织形式特点

先看个人独资企业：优点显而易见，个人对企业享有绝对控制权，企业资产所有权、控制权、经营权、收益权高度统一，设立门槛低，财务核算简单，只需缴纳一层税，即个人所得税，技术和经营方面也易于保密。但它最大的风险就是个人承担无限责任，而且如果在申请企业设立登记时明确以其家庭共有财产作为个人出资的，还会让家庭共有财产暴露在风险里，即以家庭共有财产对企业债务承担无限责任。另外，独资企业囿于规模小，难以筹集大量资金，不易发展壮大。

再看一人公司：优点是最小的法人组织，股东可以是一个自然人，也可以是一个法人，同时可以实现公司财产和个人财产的分离，最重要的是个人不用再承担无限责任，组织形式灵活，具有可持续发展能力。但是一人公司的死穴是如果“一人有限责任公司的股东不能证明公司财产独立于股东自己的财产的，应当对公司债务承担连带责任”，另外，法律为了防范债务风险，规定了一个自然人只能投资设立一个一人公司，同时该公司不能再设立新的一人公司。因一人公司缺乏信任体系，筹资壮大能力亦有限。

至于合伙企业，它和个人独资企业一样只承担一次税务，即对合伙企业本身不征税，只对合伙人征税。合伙人是自然人，缴纳个人所得税；合伙人是法人或其他机构，缴纳企业所得税。合伙企业分为普通合伙企业和有限合伙企业，其中有限合伙企业因结合了有限合伙人承担有限责任、普通合伙人承担无限责任的优势，应用更为广泛，一般运用在轻资本运作的职业服务公司，如咨询行业、中介行业、事务所、管理中心、基金、投资类型的企业等。股权激励、持股平台等也大多采取有限合伙企业的形式。

对于大多数初创者，最好的选择还是设立有限公司，公司拥有独立法人资格，能够独立行使民事权利，拥有完善的决策机制，可以承担更大的责任和义务，同时通过股东会、董事会和监事会有序进行公司治理，经营权和所有权分离的产权结构便于科学决策，更有利于资本积累，将公司做大做强。最重要的是公司股东仅以出资额为限承担有限责任。不过要面临双重征税的情况，如股东分红，除公司缴纳企业所得税外，股东个人尚需缴纳个人所得税，同时将来如果上市，需要进行股改变



更多法律电子书尽在 [docsriver.com](http://docsriver.com) 商家巨力书店

成股份公司形式方能进入资本市场。

最后来看“高大上”的股份公司。股份公司是进入资本市场的必经之路，有利于快速吸引第三方投资，利于公司快速成长，而且投资的人可能占有的股份并不高，对于投资者的风险不是很大；但在实务中其注册时的繁杂，各种会议的召开、报备等会极大地降低公司运营效率，而且公司受人关注较多，一些商业秘密容易暴露，如果是上市企业，则应严格履行监管部门的信息披露和报告义务，所以创业之初并不建议直接采用这种形式。

## （二）了解各类组织形式的优缺点后，创业者还可综合考虑以下方面

首先考虑自己创业项目定位及主营范围，对于一些特殊的行业，我国法律规定只能采取特定的形式，如律师事务所不能采用公司制形式，而对于银行、保险等金融行业，则法律有着严格的要求必须采用公司制形式。如果拟从事零售业、手工业、农林渔、服务业、家庭作坊等，更多采用个人独资企业形式，如网咖、保健专营店、汽车清洗店、美容店之类等，但如果考虑连锁经营，建议最好还是采用公司形式，最少也要成立一人公司，运作更容易。同时也要考虑资金实力、团队人员、盈利模式和回收资金周期等因素。另外，应当根据所处行业考虑具体采用的企业组织形式，如果法律有强制性规定的行业，创业者只能遵循执行，而对于法律没有强制要求的，创业者可以根据实践中通常的做法以及自身具体要求进行确定。

其次创业者需要考虑自身风险承担能力。创业伊始，各种风险接踵而至，而企业组织形式的选择决定了创业者日后所需要承担的责任。从上述企业组织形式的优劣分析可见，公司制有限责任制度起到了防火墙作用，可以有效控制创业者的风险，而采用合伙企业或个人独资企业，创业者所承担的风险不仅限于投资额，还包括全部个人财产甚至家庭全部财产，面临风险较大。

另外，还可以考虑税务筹划，选择合伙制企业一般所需要缴纳的税赋比公司制企业低。不过对于一些特殊的行业，如高新技术企业和小微企业，在享受到税收优惠政策的情况下，公司制企业或许更加节税。

最后是否有投资需求、企业规范管理等也是需要综合考虑的方面，拟投资的事业所需资金不多，采用个人独资企业或合伙制均可；如果发展业务投资需求较多则建议设立公司制企业。另外，从公司经营管理规范角度来讲，个人独资企业和合伙企业的运营更多的体现个人意志，实践中经营期限均不长。但公司制企业除出现法定解散事由或约定解散事由外，是可以长久存续的。因此，如果创业者希望企业长久发展，建议采取公司制企业形式。

综上，企业组织形式“各有神通”，没有最好只有更适合的，建议创业者结合自身情况和实际需求，在进行风险评判的前提下，选择最适合自身发展的组织形式。