

# 民营企业 法律风险防范手册

MINYING QIYE FALÜ FENGXIAN  
FANGFAN SHOUCHE

重庆市司法局 重庆市普法办 组织编写

 重庆大学出版社



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

# 民营企业法律风险防范手册

重庆市司法局 重庆市普法办 组  
织编写

重庆大学出版社

## 图书在版编目（CIP）数据

民营企业法律风险防范手册/重庆市司法局，重庆市普法办组织编写. --  
重庆：重庆大学出版社， 2019.12

ISBN 978-7-5689-0963-1

I.①民... II.①重...②重... III.①民营企业—企业法—中国—手册  
IV.①D922.291.91-62

中国版本图书馆CIP数据核字（2019）第255483号

# 民营企业法律风险防范手册

MINYING QIYE FALÜ FENGXIAN FANGFAN SHOUCÉ

重庆市司法局 重庆市普法办 组织编写

---

责任编辑：敬 京 赵艳君

责任校对：刘志刚 责任印制：张 策

---

重庆大学出版社出版发行

出版人：饶帮华

社址：重庆市沙坪坝区大学城西路21号

邮编：401331

电话：（023）88617190 88617185（中小学）

传真：（023）88617186 88617166

网址：<http://www.cqup.com.cn>

邮箱：[fxk@cqup.com.cn](mailto:fxk@cqup.com.cn)（营销中心）

全国新华书店经销

重庆升光电力印务有限公司印刷

---

开本：890mm×1240mm 1/16 印张：19.75 字数：329千 插页：16开2页

2019年12月第1版 2019年12月第1次印刷

ISBN 978-7-5689-0963-1

---

版权所有，请勿擅自翻印和用本书制作各类出版物及配套用书，违者必究

# 目 录

---

[编写委员会](#)

[编写说明](#)

[第一章 企业设立及变动的法律风险与防范](#)

[第一节 企业组织形式选择及股权架构](#)

[一、企业组织形式选择与总体股权构架](#)

[风险1：选择不适当的企业组织形式](#)

[风险2：一人有限公司财务混同](#)

[风险3：股权结构均衡](#)

[风险4：股权平均分散](#)

[风险5：将公司注册为夫妻两人所有](#)

[风险6：完全以出资的多少确定股权比例](#)

[二、股权激励及股权代持](#)

[风险7：用于激励的股权配置不合理](#)

[风险8：采用虚拟股权进行激励](#)

[风险9：设置动态股权](#)

[风险10：股权代持](#)

[风险11：家族企业让未出资的家族成员做挂名股东](#)

[风险12：对外转让股权未征得其他股东同意](#)

[风险13：法院生效裁判变动股权](#)

[风险14：违反“优先购买权”的行使规则](#)

[风险15：出让方未履行或者未全面履行出资义务就转让股权](#)

[第二节 公司合并与分立](#)

[风险16：违反合并法定流程](#)

[风险17：承继合并企业的债务](#)

风险18：未履行法定通知义务

风险19：企业合并分立后违法解除原企业与职工签订的劳动合同

风险20：股权回购

### 第三节 公司的资本

#### 一、股东出资的风险防控

风险21：未注意所经营企业注册资本有特殊规定

风险22：超出实际缴纳能力认缴注册资本金额

风险23：股东认缴期届满前公司破产

风险24：用于出资的非货币财产未评估或者评估不当

风险25：股东对用于出资的非货币财产不享有处分权

风险26：非货币财产出资不到位

风险27：缺少书面股东出资协议或出资协议约定不完备

风险28：用知识产权出资

风险29：出资协议中保密条款缺失

#### 二、公司增资减资中的风险防控

风险30：增资未登记

风险31：公司减资未履行公告义务

风险32：股权收购未减资登记

### 第四节 章程

#### 一、章程的程序性问题

风险33：法定代表人以及负责人超越章程规定的权限对外活动

风险34：公司存在多个版本的章程

风险35：违反公司章程

风险36：修改章程未进行工商登记

#### 二、章程的内容性问题

风险37：章程遗漏绝对必要记载事项

风险38：章程对股权转让没有约定或约定不明

风险39：章程对股东会的议事范围、表决范围规定不明确

风险40：章程中股东会和董事会的权限划分不明

风险41：章程对股东知情权的保护不足

风险42：章程忽视对出资瑕疵股东的权利限制

风险43：公司对外担保

风险44：章程对股东的退出约定不明

第五节 企业设立失败

一、企业的注册登记及发起人协议问题

风险45：发起人不符合主体资格要求

风险46：违反法定条件和法定程序

风险47：企业设立时未签订发起人协议

风险48：未约定公司设立前以及设立过程中发生的债务、费用的处理方式

风险49：缺失资本“回转”规则

二、企业设立过程中的侵权责任、合同责任

风险50：发起人对外侵权

风险51：发起人为处理成立中公司事务以自己名义对外签订合同

风险52：发起人为处理成立中公司事务以公司名义对外签订合同

风险53：公司设立中雇佣工人

第二章 企业内部管理风险与防范

第一节 股东、法定代表人、董监高法律风险

一、企业股东法律责任风险

风险1：名义股东侵犯实际出资人权益

风险2：股东违反出资义务

风险3：小股东权益易受损

二、企业法定代表人法律责任风险

风险4：法定代表人常见民事法律风险

风险5：法定代表人常见刑事法律风险

风险6：因违规导致承担行政责任

三、企业董监高的法律责任风险

风险7：董监高任职无效

风险8：董监高违反忠实勤勉义务

风险9：董监高不履行清算环节义务

第二节 财务管理

一、企业资金管理不当的法律风险

风险10：董事、高级管理人员违法使用公司财产

风险11：公司的发起人、股东抽逃出资

风险12：合伙人私自转移或处分合伙企业财产

风险13：清算人侵吞企业资产

风险14：企业外汇管理不当

二、会计资料保管不当的法律风险

风险15：会计档案不全

风险16：原始凭证不真实，财务报告数据失真

风险17：隐匿、销毁会计资料

三、财务人员的法律责任风险

风险18：财务岗位人员设置欠缺或者不规范

风险19：公司内部财务审核监督流于形式

第三节 企业印章管理

风险20：混淆不同印章的用处及效力

风险21：伪造印章

风险22：印章管理不善

风险23：印章使用不当

风险24：印章丢失

风险25：对公章管理不善

风险26：合同所盖非合同专用章，而是其他类型专用章

风险27：企业财务章的错误使用

#### 第四节 公司决议

##### 一、股东会（股东大会）决议

风险28：混淆股东会决议与董事会决议

风险29：会议召集程序不合法

风险30：会议未通知导致决议被撤销

风险31：会议决议方法导致决议不成立

风险32：解除股东资格决议程序违规

风险33：公司对外担保股东会决议效力瑕疵

风险34：股东会决议无效

##### 二、董事会决议风险

风险35：董事会决议事项超过法定范围

风险36：董事会决议时表决内容不当

风险37：董事会决议取消股东资格被认定无效

#### 第三章 合同法律风险与防范

##### 第一节 合同的订立

风险1：合同当事人无主体资格

风险2：合同条款约定不规范

风险3：合同签订的形式不规范

风险4：要约或承诺存在瑕疵

风险5：合同成立的时间与地点不明确

风险6：表见代理产生信赖风险

风险7：订立合同时遭受诈骗

风险8：当事人订立合同时存在缔约过失行为

风险9：商业秘密被泄露

风险10：合同档案管理不当

## 第二节 合同的履行

风险11：未全面履行合同及违背诚信原则

风险12：合同条款约定不明

风险13：涉他合同履行不当

风险14：不当行使不安抗辩权

风险15：因债权人缘故使合同履行受阻

风险16：债务人提前履行、部分履行债务损害债权人利益

风险17：债务人故意不履行债务

风险18：债务人不履行债务

风险19：买卖合同的货物毁损、灭失后，风险承担不明

风险20：在买卖合同中，货物的交付时间或地点没有约定或者约定不明

风险21：在买卖合同中，买方拖欠货款

风险22：在买卖合同中，买方检验货物不及时或者未及时通知卖方

## 第三节 合同变更与解除

### 一、合同变更

风险23：变更合同时当事人未达成一致或者未办理相应的手续

风险24：合同变更内容约定不明确

### 二、合同解除

风险25：未履行后合同义务

风险26：合同违法解除

风险27：未及时行使合同解除权

## 第四章 劳动用工法律风险与防范

### 第一节 招聘入职

风险1：招聘广告存在就业歧视或虚假承诺

风险2：未制定录用条件并让劳动者确认

风险3：未仔细审查应聘者身份资料或相关信息

风险4：在法定时间内未签订书面劳动合同

风险5：应当签订而不与劳动者签订无固定期限劳动合同

风险6：以签订劳务合同、实习协议等来规避劳动关系

风险7：超出《劳动合同法》规定约定违约金

风险8：违法约定试用期

风险9：劳动合同中对岗位、工作地点的约定过宽或过窄

风险10：培训服务期的相关约定不符合法律规定

风险11：不约定或广泛约定竞业限制协议

## 第二节 在职管理

### 一、员工手册与规章制度

风险12：不制定规章制度或员工手册

风险13：规章制度或员工手册的制定程序违法或内容违法

风险14：用人单位不当处理违规违纪劳动者

### 二、工作时间与休息休假

风险15：未经审批，擅自适用特别工时制度

风险16：加班操作不规范

风险17：安排带薪年假不合规

风险18：将医疗期等同于病假

风险19：未按时或未足额支付工资

### 三、社会保险与工伤

风险20：不缴纳社会保险费

风险21：劳动者发生工伤超期未申请认定

风险22：工伤赔偿和解协议的约定不符合法律规定

风险23：以商业险代替工伤保险

### 四、劳动合同的变更

风险24：调整工作岗位、工作地点的理由不具备正当性

## 第三节 离职管理

风险25：与劳动者违法约定劳动合同解除或终止的条件

风险26：对解除劳动合同的具体依据适用错误

风险27：解除劳动合同的程序不规范

风险28：协商解除劳动合同但未签订书面协议或协议内容违法

风险29：劳动者被迫辞职

风险30：用人单位与过错员工解除劳动合同的操作不规范

风险31：用人单位与无过错劳动者解除劳动合同的操作不规范

风险32：违法解除或终止受特殊保护劳动者的劳动关系

风险33：拒不支付或未足额支付经济补偿金

## 第五章 企业税务法律风险与防范

### 第一节 纳税行为常见法律风险与防范

风险1：设置账簿不健全、不规范

风险2：欠缴税款

风险3：关联企业间业务往来违背独立交易原则

风险4：企业并购重组税务规划不合规

风险5：纳税人多缴税款，未及时申请退还

风险6：纳税人因失误少缴税款

风险7：符合条件却未及时认定为一般纳税人

风险8：申报纳税异常

风险9：享受企业税收优惠未留存备查资料

风险10：企业政策性搬迁补偿收入未缴企业所得税

风险11：股权转让过程中缴税不规范

风险12：虚开增值税专用发票

风险13：取得虚开的增值税专用发票

风险14：偷逃税款

风险15：申请税务行政复议不规范

### 第二节 重点税收优惠政策解读

#### 一、增值税

二、小微企业税收优惠政策

三、个人所得税

四、社会保险

五、地方税费降低50%

六、西部大开发政策优惠

第六章 民营企业知识产权风险防控

第一节 企业商标、商号

一、商标注册法律风险

风险1：商标未注册

风险2：周边商标未注册

风险3：商标被抢注

风险4：未规避商标禁用条款

风险5：注册商标侵犯他人先在权利

风险6：注册商标无正当理由连续三年不使用

风险7：注册商标变更注册人名义、地址未提出申请

风险8：注册商标有效期满未续展

风险9：申请注册的商标不符合注册条件

二、商标使用的风险

风险10：违法使用商标

三、商标转让和许可使用法律风险

风险11：同一种或同类产品上近似或相同商标未一同转让

风险12：不按规定办理商标转让申请

风险13：商标使用许可合同双方未履行法定义务

风险14：未经许可或被许可人超越权限使用注册商标

四、企业商标商号侵权法律风险

风险15：企业商标与他人商标混淆或类似

风险16：企业混淆行为构成不正当竞争

风险17：域名注册、使用不当

风险18：突破商标正当使用界限

## 第二节 企业专利

### 一、专利申请前法律风险

风险19：专利权被他人抢先申请

风险20：发明创造不具备新颖性

风险21：忽视专利优先权申请

风险22：专利《权利要求书》撰写不当

风险23：一项发明创造申请两项专利授权

### 二、专利归属法律风险

风险24：忽视对员工职务发明奖励

风险25：单位与员工发明人因专利权属产生纠纷

风险26：合作完成的发明创造专利申请权约定不明

风险27：未及时缴纳专利年费

### 三、专利转让法律风险

风险28：专利转让主体不合法

风险29：专利权存在瑕疵

风险30：转让的专利已被许可第三方实施

风险31：专利权出资评估不准确

### 四、专利实施许可法律风险

风险32：专利许可边界模糊

风险33：专利许可合同未备案

风险34：专利许可条款约定过于严苛

### 五、专利侵权法律风险

风险35：企业生产经营侵害他人专利权

风险36：专利侵权认定不准确

风险37：忽视专利权的有效稳定

### 第三节 其他知识产权

#### 一、商业秘密法律风险

风险38：企业侵犯他人商业秘密

风险39：员工离职导致商业秘密泄露

风险40：企业日常经营保护商业秘密不力

#### 二、企业著作权法律风险

风险41：职务作品著作权约定不明

风险42：企业著作权侵权

风险43：企业宣传资料著作权侵权

### 第七章 企业融资法律风险与防范

#### 第一节 债权融资模式

##### 一、民间借贷

风险1：订立不当借款合同

风险2：企业间不当借贷

风险3：非法集资

风险4：借款利息约定不当

风险5：保证约定不当

##### 二、银行贷款

风险6：提供虚假材料骗取银行贷款

风险7：擅自改变贷款用途导致合同解除

风险8：企业联保

风险9：慎用“过桥贷款”

##### 三、信用担保

风险10：弄虚作假以骗取融资担保

风险11：担保机构选择不当

风险12：企业互联互保无法偿债

##### 四、融资租赁

风险13：名为融资租赁合同实为借贷

风险14：当事人违约

风险15：租赁物出现瑕疵

风险16：融资租赁物毁损、灭失

## 第二节 股权融资模式

### 一、股权转让

风险17：股权转让合同的瑕疵履行

风险18：股权转让比例结构设置不当

风险19：股权融资过程中泄露商业秘密

风险20：股权众筹融资操作不当

### 二、增资扩股

风险21：增资扩股决议履行的召集程序或表决方式存在重大瑕疵

风险22：未核实出资人非货币出资的产权归属与实际价值

风险23：以提供借款为目的签订《增资扩股协议》

风险24：公积金转增比例过高

### 三、产权交易

风险25：产权交易风险披露不全面

风险26：产权权属关系不明确

风险27：知识产权价值不稳定

风险28：知识产权的时效性引起融资的不确定性

### 四、对赌协议

风险29：高估企业未来发展前景

风险30：为快速融资过度让步自身利益

风险31：签订无效的对赌协议

## 第三节 其他融资模式

### 一、项目融资

风险32：违法项目融资

## 二、互联网融资

风险33：互联网融资中非法集资

风险34：侵犯隐私权

## 第八章 其他常见法律风险

### 第一节 环境保护

#### 一、企业项目建设环境责任法律风险

风险1：应办理而未办理环境影响评价手续

风险2：建设项目“未批先建”

风险3：配套建设的环境保护设施未经验收

风险4：办理环保竣工验收手续弄虚作假

#### 二、企业日常环境管理责任法律风险

风险5：无排污许可证排放污染物

风险6：污染物排放不合规

风险7：违法设置排污口

风险8：危险废物处置不善

### 第二节 产品质量

风险9：产品瑕疵

风险10：产品缺陷

风险11：食品质量安全不达标

风险12：保健食品不当添加药用成分

风险13：食品、药品领域职业打假

风险14：药品企业质量管理体系不健全

### 第三节 广告宣传

风险15：广告用词不合法

风险16：侵犯著作权、肖像权等权利

风险17：虚假宣传

风险18：对母乳代用品、烟草、特殊药品等商品进行广告宣传