



“十二五”普通高等教育本科国家级规划教材  
面向 21 世纪课程教材

全国高等学校法学专业必修课、选修课系列教材

# 公司法

Corporation Law

(第三版)

赵旭东 主编



高等教育出版社  
HIGHER EDUCATION PRESS

配教学课件

013040843



“十二五”普通高等教育本  
面向 21 世纪课

D922.291.911  
07-3

全国高等学校法学专业必修课、选修课系列教材

# 公 司 法 学

Gongsifaxue

## Corporation Law

(第三版)

主 编 赵旭东

撰稿人 (以姓氏拼音为序)

甘培忠 刘智慧

时建中 王 涌

赵旭东



D922.291.911



高等教育出版社·北京

HIGHE

ING



07-3

## 内容提要

本教材是面向 21 世纪课程教材,普通高等教育“十五”、“十一五”国家级规划教材和“十二五”普通高等教育本科国家级规划教材,也是公司法教学的最新教材。本书第一版、第二版分别于 2003 年 8 月、2006 年 5 月出版,此为教材的第三版。本教材在总结和比较研究现有教材、坚持教材通说性和规范性的前提下,内容和体系都有较大的发展和创新。在内容上,力求突出先进性,对现有教材进行更新,吸收和反映了公司法领域的最新成果。在体系结构上进行创新,使其更具学理性和接近课堂教学的实际情况和需要。为强化其理论性和实务性,在各章或节专设“理论探讨”和“实务研究”栏目介绍理论热点和常见的实践问题,还特设了“导语”、“参考文献”、“思考练习题”部分,加强了教材应有的导学、助学功能。本书丰富、先进的内容和体系,适合于高校本科生和研究生教学的需要。

## 图书在版编目(CIP)数据

公司法学/赵旭东主编.--3 版.--北京:高等教育出版社,2012.12  
ISBN 978-7-04-036368-5

I. ①公… II. ①赵… III. ①公司法-法的理论-中国-高等学校-教材 IV. ①D922.291.911

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2012)第 262300 号

法律资料分享, docsriver.com

策划编辑 姜洁 责任编辑 姜洁 特约编辑 宋丽 李爱平 封面设计 杨立新  
版式设计 童丹 责任校对 张小镝 责任印制 张泽业

出版发行 高等教育出版社  
社址 北京市西城区德外大街 4 号  
邮政编码 100120  
印刷 中国农业出版社印刷厂  
开本 787mm×960mm 1/16  
印张 32.75  
字数 580 千字  
购书热线 010-58581118  
咨询电话 400-810-0598

网 址 <http://www.hep.edu.cn>  
<http://www.hep.com.cn>  
网上订购 <http://www.landaco.com>  
<http://www.landaco.com.cn>  
版次 2003 年 8 月第 1 版  
2012 年 12 月第 3 版  
印次 2012 年 12 月第 1 次印刷  
定价 47.20 元

本书如有缺页、倒页、脱页等质量问题,请到所购图书销售部门联系调换  
版权所有 侵权必究  
物料号 36368-00

# 作者简介

**赵旭东** 中国政法大学教授、法学博士、博士生和博士后导师。现任中国政法大学民商经济法学院副院长,中国商法学研究会常务副会长。1999年被评为北京市优秀中青年法学家,2002年被评为第三届全国杰出中青年法学家。2005年,入选教育部新世纪优秀人才支持计划。同年,担任国家社科基金重大课题首席专家。公司法修改过程中,担任公司法起草专家小组成员。2008年当选为教育部长江学者特聘教授。主要致力于民商法尤其是法人制度、公司法、证券法、合同法方面的研究。著有《企业法律形态论》、《法人制度论》、《民商法实务研究》等学术著作。在《中国社会科学》、《法学研究》、《中国法学》等刊物上发表多篇学术论文。

**甘培忠** 北京大学法学院教授、博士生导师。著有《企业与公司法学》、《中国经济审判》、《企业法新论》、《经济法学》、《中国经济法律百科全书》等。1999年被评为北京市优秀中青年法学家。

**时建中** 中国政法大学教授、法学博士、博士生导师。兼任中国经济法学研究会副会长、中国科学技术法学会副会长、国务院反垄断委员会专家咨询组成员。著有《可转换公司债法论》、《三十一国竞争法典》、《反垄断法——法典释评与学理探源》等。

**王 涌** 中国政法大学教授、法学博士。现任中国政法大学民商经济法学院商法研究所所长。著有《一人公司导论》、《现代公司法人人格的本质与结构》、《私权的分析与建构》等。

**刘智慧** 中国政法大学教授,法学博士。现任中国政法大学民商经济法学院民法研究所副所长。著有《占有的法律性质研究》、《不正当竞争的法律问题研究》、《隐名合伙制度研究》、《国有股权研究》(专著)、《普通法的历史基础》(译)等。

# 编写说明

公司法是普通高校本科法学专业的必修课程和专业核心课程,也是其他许多相关专业的重要课程。本教材是普通高等教育“十五”、“十一五”国家级规划教材和“十二五”普通高等教育本科国家级规划教材,也是公司法教学的最新教材。本书在总结和比较研究现有教材的基础上,在坚持教材的通说性和规范性的前提下,内容和体系都有突破和创新。

在内容上,本书突出其先进性,对现有教材进行更新,吸收和反映了公司法领域的最新成果。在体系结构上,本书进行创新,使其更具学理性和接近课堂教学的实际情况和需要。为强化其理论性和实务性,本书在各章或节专设“理论探讨”和“实务研究”栏目介绍理论热点和常见的实践问题。为加强教材应有的导学、助学功能,本书还特设了“导语”、“参考文献”、“思考练习题”部分。

本书不仅为全国许多高校选为主用教材,也为社会上的法律教学所广泛使用,不仅用于法科高校,而且也用于大多数各类高校的多样化人才培养,并受到普遍的好评。2002年被评定为普通高等教育“十五”国家级规划教材;2006年被评定为普通高等教育“十一五”国家级规划教材;2006年获司法部法学教材与法学科研成果奖三等奖;2007年被教育部评为普通高等教育精品教材;2006年被评为北京高等教育精品教材;2009年获北京市教育教学成果(高等教育)二等奖;2012年入选第一批“十二五”普通高等教育本科国家级规划教材。

本教材第一版问世于2003年,其编写依据的是我国1993年颁

布的《公司法》。第二版修订于2006年,时值2005年新《公司法》颁行之后。因新《公司法》修订内容广泛,改动幅度大,涉及条款多,且许多修改属于实质上的制度和规则的突破和创新,是对许多重要制度和规则的重新设计。因此,我们以2005年《公司法》的内容和结构为基础,对本教材进行了全面的修订和补充,借鉴各国公司立法和理论的最新发展,对其中的某些重大问题进行深入的探讨和分析,对某些法律原理和学说作出新的阐释和说明,进一步丰富、完善和发展了具有时代特征、符合中国现实需要的公司法原理。其中包括增加了“公司法人人格否认制度”、“一人公司”、“股东代表诉讼”等专节或专题内容。

此次修订编写的是本教材的第三版。本次修订的重要背景是公司法实践的不断深入和最高人民法院三个公司法司法解释的出台。公司法实施的重要方面是司法适用,由于公司立法的原则性和概括性,无法完全解决司法实践中解决公司纠纷的需求,因此,最高人民法院从2006年起开始进行公司法的司法解释,并先后发布了《关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定(一)》、《关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定(二)》和《关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定(三)》<sup>①</sup>。这些规定既是司法实践经验的总结,也是对我国公司法制度的进一步细化和发展,将这些司法解释中的具体规定提炼和总结为公司法的最新理论和原理,并将之融入公司法的教科书和课堂教学之中,就成为本教材此次修订的直接动机和目的,这也是本教材跟踪理论与实践、不断更新丰富的重要特点。

同时,本教材也根据近几年来公司法理论和实务的最新发展对每章后的“本章理论探讨”和“本章实务研究”的专题内容作了较多的更新和补充。其中包括“法人人格否认的连带责任与适用”、“章程自治与中小股东保护”、“股东股权的保全与对公司资产的查封、冻结”、“公司法上的表决权协议制度”、“公司债权人追究瑕疵出资

---

<sup>①</sup> 这三个司法解释在本书中分别简称为:《公司法司法解释一》、《公司法司法解释二》和《公司法司法解释三》。

股东出资责任的理论根据”、“股东抽逃出资与股东借款的区别”等最新的理论和实务问题。

本书发展和创新的内容和体系及其最新的修订,将使其更能适应高校本科生和研究生教学的实际需要。

本书由赵旭东教授任主编,各章撰写分工如下:

赵旭东:第一、二、六、七章及第九章和第十三章之“理论探讨”与“实务研究”部分;

刘智慧:第三、八、十四章;

时建中:第四、十、十一章;

王 涌:第五、十二章;

甘培忠:第九、十三章。

编 者

2012年6月

## 郑重声明

高等教育出版社依法对本书享有专有出版权。任何未经许可的复制、销售行为均违反《中华人民共和国著作权法》，其为人将承担相应的民事责任和行政责任；构成犯罪的，将被依法追究刑事责任。为了维护市场秩序，保护读者的合法权益，避免读者误用盗版书造成不良后果，我社将配合行政执法部门和司法机关对违法犯罪的单位和个人进行严厉打击。社会各界人士如发现上述侵权行为，希望及时举报，本社将奖励举报有功人员。

反盗版举报电话 (010) 58581897 58582371 58581879

反盗版举报传真 (010) 82086060

反盗版举报邮箱 dd@hep.com.cn

通信地址 北京市西城区德外大街4号 高等教育出版社法务部  
邮政编码 100120



# 目 录

第一章 公司与公司法 .....	1
第一节 公司概况 .....	2
一、公司的概念 .....	2
二、公司的特征 .....	3
三、公司法人人格否认制度 .....	8
【本节理论探讨】 .....	13
• 关于公司财产权的性质 .....	13
• 企业集团的统一管理与人格混同 .....	14
【本节实务研究】 .....	15
• 股东股权的保全与对公司资产的查封、冻结 .....	15
• 法人人格否认的连带责任及其适用 .....	16
• 公司与股东的财产混同与出资责任、侵权责任 .....	17
第二节 公司与其他企业法律形态 .....	18
一、企业法律形态概述 .....	18
二、公司与独资企业 .....	21
三、公司与合伙企业 .....	22
【本节理论探讨】 .....	25
• 独资企业与个体工商户的关系 .....	25
• 合伙是否应作为第三民事主体 .....	26
• 合伙企业的财产 .....	27
【本节实务研究】 .....	28
• 独资企业、合伙企业能否以自己的名义起诉和应诉 .....	28

第三节 公司的沿革和作用 .....	29
一、公司的沿革 .....	29
二、公司的作用 .....	39
第四节 公司法概述 .....	41
一、公司法的概念和性质 .....	41
二、公司法的特点 .....	43
三、公司法的基本原则和立法目标 .....	46
四、公司法在法律体系中的地位 .....	52
【本节理论探讨】 .....	55
• 公司法究竟属于公法还是私法,属于商法还是经济法 .....	55
• 如何界定公司法的强制性和任意性 .....	56
• 公司纠纷的司法救济与公司法的可诉性 .....	57
【本节实务研究】 .....	58
• 公司可否以章程改变公司法规定的股东会和董事会的 职权 .....	58
第五节 公司法的形式 .....	59
一、统一公司法 .....	59
二、单行公司法或特种公司法 .....	60
三、商法典 .....	60
四、民法典 .....	61
五、特别法律、法令 .....	61
六、其他单行法中有关公司的规定 .....	61
【本章参考文献】 .....	62
【本章思考练习题】 .....	62
第二章 公司的类型 .....	64
第一节 公司的分类 .....	65
一、无限公司、有限公司、股份有限公司与两合公司 .....	65
二、封闭式公司与开放式公司 .....	67
三、人合公司、资合公司与人合兼资合公司 .....	67
四、国营公司、公营公司与民营公司 .....	68
五、母公司与子公司 .....	69
六、关联公司与公司集团 .....	71
七、本公司与分公司 .....	72

八、本国公司、外国公司与跨国公司 .....	73
【本节理论探讨】 .....	74
• 美国公司类型与大陆法系国家公司类型的比较 .....	74
• 我国公司类型改革:是否应取消发起设立的股份有限 公司 .....	75
• 关联企业与企业集团的法律地位与法律调整 .....	76
• “次级债权”理论 .....	77
【本节实务研究】 .....	78
• 分公司能否以自己名义签约和作为诉讼主体 .....	78
• 企业集团的下属企业对集团的债务是否承担责任 .....	78
第二节 有限责任公司 .....	79
一、有限责任公司的概念和特征 .....	79
二、有限责任公司的评价和适用 .....	80
第三节 股份有限公司 .....	81
一、股份有限公司的概念和特征 .....	81
二、股份有限公司的评价和地位 .....	83
第四节 一人公司 .....	85
一、一人公司的概念和特征 .....	85
二、对一人公司的承认 .....	86
三、一人公司的特别法律规则 .....	88
【本节理论探讨】 .....	89
• 一人公司的财务监督问题 .....	89
【本节实务研究】 .....	90
• 因股权转让而形成一人公司的法律适用 .....	90
第五节 国有独资公司 .....	91
一、国有独资公司的概念和特征 .....	91
二、国有独资公司的适用和评价 .....	92
【本节理论探讨】 .....	93
• 国有独资公司是否应当与一人公司并存 .....	93
第六节 上市公司 .....	94
一、上市公司的概念和特征 .....	94
二、公司上市的目的和作用 .....	95
三、公司上市的条件 .....	96

四、公司上市的程序 .....	96
<b>第七节 外商投资企业(公司)</b> .....	96
一、外商投资企业的概念和特征 .....	96
二、外商投资企业的法定类型 .....	97
三、外商投资企业的法律性质 .....	98
四、外商投资企业的法律适用 .....	100
<b>【本节理论探讨】</b> .....	100
• 外商投资企业法与公司法的冲突与融合 .....	100
<b>【本章参考文献】</b> .....	102
<b>【本章思考练习题】</b> .....	102
<b>第三章 公司的设立</b> .....	104
<b>第一节 公司设立概述</b> .....	105
一、公司设立的概念和特征 .....	105
二、公司设立的原则 .....	107
三、公司设立的方式 .....	109
<b>【本节理论探讨】</b> .....	112
• 公司发起人的法律地位 .....	112
• 公司设立行为的性质 .....	113
<b>【本节实务研究】</b> .....	114
• 发起人在公司成立前所为的与设立无关的行为是否有效 .....	114
<b>第二节 公司的设立登记</b> .....	115
一、公司登记概述 .....	115
二、公司设立登记 .....	116
三、公司设立登记的程序 .....	117
四、公司设立登记的法律效力 .....	119
五、分公司的设立登记 .....	119
<b>【本节实务研究】</b> .....	120
• 公司设立登记与第三人利益保护 .....	120
<b>第三节 公司设立的条件</b> .....	121
一、有限责任公司设立的条件 .....	122
二、股份有限公司设立的条件 .....	124
三、公司的名称和住所 .....	126
<b>【本节理论探讨】</b> .....	131

• 公司名称权的法律性质 .....	131
<b>第四节 公司设立的程序</b> .....	131
一、有限责任公司的设立程序 .....	132
二、股份有限公司的设立程序 .....	133
三、一人公司与国有独资公司的设立程序 .....	137
<b>【本节理论探讨】</b> .....	137
• 认股人认股行为的法律性质 .....	137
<b>第五节 公司设立的效力</b> .....	138
一、公司设立完成 .....	138
二、公司设立失败 .....	141
三、公司设立无效 .....	142
<b>【本节理论探讨】</b> .....	145
• 设立中公司的法律性质 .....	145
• 公司设立无效诉讼的原告范围的确定 .....	146
<b>【本节实务研究】</b> .....	146
• 发起人以设立中公司的名义签订合同纠纷中善意相对人的认定 .....	146
• 公司设立无效制度的确立及适用 .....	147
<b>【本章参考文献】</b> .....	148
<b>【本章思考练习题】</b> .....	148
<b>第四章 公司章程</b> .....	151
<b>第一节 公司章程概述</b> .....	152
一、公司章程的概念 .....	152
二、公司章程的性质 .....	152
三、公司章程的特征 .....	154
<b>【本节理论探讨】</b> .....	156
• 章程的公示效力与第三人的审查义务 .....	156
<b>【本节实务研究】</b> .....	157
• 追究股东出资义务的依据是设立协议还是章程 .....	157
<b>第二节 公司章程的制定和修改</b> .....	158
一、公司章程的制定 .....	158
二、公司章程的内容 .....	160
三、公司章程的修改 .....	162

【本节理论探讨】	163
• 公司法与公司章程在公司治理中的协调	163
• 章程自治与中小股东保护	164
第三节 公司章程的效力	165
一、公司章程的时间效力	165
二、公司章程的对人效力	167
【本节实务研究】	170
• 章程范本、章程指引与章程制定的自主性与个性的关系	170
【本章参考文献】	171
【本章思考练习题】	171
第五章 公司的能力	173
第一节 公司的权利能力	174
一、公司权利能力的概念和意义	174
二、公司权利能力的开始和终止	174
三、公司权利能力范围的限制	174
【本节理论探讨】	180
• 权利能力与法律人格的差异	180
【本节实务研究】	181
• 公司对外投资或担保时,相对人应否审查董事会或股东 (大)会决议	181
第二节 公司的行为能力	182
一、公司行为能力的概念和特点	182
二、公司的法定代表人	183
三、董事长的代表行为及其构成要件分析	184
四、代表行为和非代表行为的不同法律后果	186
五、公司意思表示的外在推定形式	186
六、公司在对外活动中的代理	187
【本节理论探讨】	187
• 法定代表人变更的生效要件和对抗要件	187
【本节实务研究】	188
• 法定代表人代表公司从事非法活动时代表行为的效力	188
• 法定代表人代表公司的赠与行为是否有效	188
第三节 公司的侵权行为能力	189

一、公司侵权行为能力的概念 .....	189
二、公司侵权行为的构成要件 .....	190
三、公司侵权行为的法律责任 .....	191
【本章参考文献】 .....	193
【本章思考练习题】 .....	194
第六章 公司资本制度 .....	195
第一节 公司资本概述 .....	196
一、公司资本的概念和特点 .....	196
二、公司资本的不同含义和形式 .....	197
三、公司资本与相关概念的比较 .....	198
四、公司资本的法律意义 .....	200
【本节理论探讨】 .....	201
• 资本信用与资产信用 .....	201
• 注册资本与投资总额的关系 .....	203
第二节 公司资本原则与资本形成制度 .....	204
一、公司资本原则 .....	204
二、公司资本形成制度 .....	207
【本节理论探讨】 .....	211
• 我国法定资本制的改革 .....	211
【本节实务研究】 .....	212
• 职工股份期权计划与股份预留 .....	212
第三节 最低资本额制度 .....	213
一、最低资本额制度的意义 .....	213
二、最低资本额的立法例 .....	213
三、我国的最低资本额制度 .....	214
四、最低资本额制度的评价与改革 .....	215
【本节实务研究】 .....	216
• 注册资本不实的民事责任 .....	216
第四节 公司资本募集与股份发行 .....	217
一、公司资本的募集 .....	217
二、股份发行分类 .....	219
三、股份发行原则 .....	222
四、股份公开发行条件 .....	223

五、股份发行程序 .....	225
【本节理论探讨】 .....	227
• 股份私募发行的意义和法律规制 .....	227
第五节 增加资本与减少资本 .....	228
一、增加资本 .....	228
二、减少资本 .....	231
【本节理论探讨】 .....	232
• 公司增资中的股东利益冲突与保护 .....	232
【本章参考文献】 .....	234
【本章思考练习题】 .....	234
第七章 股东出资制度 .....	236
第一节 股东出资概述 .....	237
一、股东出资与公司资本 .....	237
二、股东出资与有限责任 .....	237
三、股东出资与股权 .....	237
四、股东出资义务与履行 .....	238
五、股东出资责任 .....	239
【本节理论探讨】 .....	245
• 股东出资责任的性质 .....	245
• 公司债权人追究瑕疵出资股东出资责任的理论根据 .....	246
• 公司债权人追究非股东出资责任的理论根据 .....	247
• 股东瑕疵出资责任中的补充责任与连带责任 .....	248
【本节实务研究】 .....	250
• 股东抽逃出资与股东借款的区别 .....	250
• 债权人追究瑕疵出资股东责任的条件 .....	251
• 瑕疵出资股东权利限制的形式和范围 .....	252
第二节 股东出资的形式 .....	253
一、股东出资形式的法定性 .....	253
二、法定股东出资形式的要件 .....	254
三、公司法列举的股东出资形式 .....	255
四、其他股东出资形式 .....	259
【本节理论探讨】 .....	261
• 劳务出资的法律问题 .....	261



• 信用出资与挂靠企业的产权认定 .....	262
【本节实务研究】 .....	264
• 债转股及其适用 .....	264
• 工业产权出资是以专有权出资还是以使用权出资 .....	264
• 以违法犯罪所得的非货币财产出资的法律效力 .....	265
• 已经设定抵押的财产可否出资 .....	266
<b>第三节 股东出资的法定要求</b> .....	267
一、出资的价值评估 .....	267
二、出资的比例结构 .....	269
三、出资的履行 .....	270
四、出资的验资 .....	272
【本节实务研究】 .....	273
• 土地使用权出资履行不当的法律效果 .....	273
【本章参考文献】 .....	274
【本章思考练习题】 .....	274
<b>第八章 股东与股权</b> .....	277
<b>第一节 股东</b> .....	278
一、股东的含义和构成 .....	278
二、股东资格的取得、限制、认定与丧失 .....	279
三、股东的法律地位 .....	283
四、股东的权利与义务 .....	285
五、股东代表诉讼 .....	295
【本节实务研究】 .....	299
• 如何认定股东要求查阅公司会计账簿时的目的是否正当 .....	299
<b>第二节 股权</b> .....	300
一、股权的分类 .....	300
二、股权的法律性质 .....	302
三、股权法律关系 .....	305
四、股权的委托行使 .....	306
五、股权的救济 .....	307
【本节理论探讨】 .....	309
• 股权的法律性质 .....	309

• 股权转让的合同行为与权利的实际移转 .....	310
<b>【本节实务研究】</b> .....	311
• 被冻结的股权是否享有股东大会的召集权、投票权、 新股认购权 .....	311
• 股东代表诉讼的诉后利益与有关责任的承担 .....	312
<b>第三节 有限责任公司股东的股权</b> .....	312
一、股权与出资的概念 .....	312
二、出资证明书 .....	313
三、股东名册 .....	315
四、股东与股权登记 .....	316
五、股权的转让 .....	316
<b>【本节理论探讨】</b> .....	320
• 股东对转让的股权是否可以部分行使优先购买权 .....	320
<b>【本节实务研究】</b> .....	321
• 股东优先购买权中“同等条件”的确定标准 .....	321
• 夫妻家庭财产分割及股权赠与时其他股东的优先 购买权问题 .....	322
<b>第四节 股份有限公司股东的股份</b> .....	323
一、股份的概念和特征 .....	323
二、股份的表现形式 .....	324
三、股东名册 .....	325
四、股份的分类 .....	325
五、股份的转让 .....	329
六、记名股票被盗、遗失或者灭失的处理 .....	335
<b>【本节理论探讨】</b> .....	336
• 股权证明文件相互冲突时的效力认定 .....	336
• 股份转让是否可以由公司章程给予限制 .....	337
<b>【本章参考文献】</b> .....	338
<b>【本章思考练习题】</b> .....	338
<b>第九章 公司组织机构</b> .....	341
<b>第一节 公司组织机构概述</b> .....	342
一、公司治理 .....	342
二、公司组织机构的设置 .....	343