

学校编码：10384

分类号_____密级_____

学号：13620141150190

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

论有限责任公司股东强制股利分配请求权

The Right to Compel Declaration of Dividends of Limited
Company's Shareholders

刘 春

指导教师姓名：薛夷风 助理教授

专业名称：民 商 法 学

论文提交日期：2017 年 3 月

论文答辩时间：2017 年 月

学位授予日期：2017 年 月

答辩委员会主席：_____

评 阅 人：_____

2017 年 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

股利分配请求权,是指股东基于股东的身份和地位请求公司分配股利的权利。强制股利分配请求权,是指当公司没有作出决议或决议少分或不分股利时,股东向法院起诉请求强制分配股利的权利。股利分配请求权是股东权利的核心。然而,在股权集中的有限责任公司中,少数股东的股利分配请求权极易受大股东的侵害。我国现行公司法并没有给少数股东的权利提供充分的保护,我国公司法没有赋予股东强制股利分配请求权是一个重大疏漏。本文从强制股利分配请求权的必要性、理论基础、域外法参考及制度构建等方面论述了有限责任公司股东的强制股利分配请求权。

本文共分为五章。第一章是股利分配请求权基础知识性的介绍。第二章探讨了强制股利分配请求权的必要性。该章主要从股利纠纷的成因、侵害的手段、现行保护的不完善、公司发展的需要等角度论述了少数股东需要被赋予强制股利分配请求权。第三章讨论了强制股利分配请求权的理论基础,认为股东可以基于控制股东对少数股东的义务、股东的合理期待、股东平等原则等要素请求法院强制公司分配股利。第四章从域外法的角度介绍了美国、英国、德国等国对股东股利分配请求权的保护。第五章是对强制股利分配之诉的制度构建。股东强制股利分配请求权需要通过强制股利分配之诉予以实现。在这一章节中,笔者重点讨论了强制股利分配请求权成就的必要条件。此外,本章还就强制股利分配之诉的程序问题提出了几点笔者自己的见解。

---**关键词**: 股利; 强制分配; 司法救济

ABSTRACT

Right to dividends is the right of a shareholder to ask corporation to distribute dividends according to his status as a shareholder; Right to compel to the declaration of the dividends, means when the corporation hasn't declared a dividend or just declared a small amount of dividends, the shareholder has a right to ask the court to compel the corporation to declare and distribute the dividends. Right to dividends is a core right of a shareholder. However, in closed corporations, the right to dividends of minority shareholders can be easily damaged by controlling shareholders. It's a big omission that The Company Law does not give the shareholders in a limited company the right to compel the declaration of the dividends. This article will discuss the shareholders' right to compel the declaration of the dividends in limited corporations from several aspects, including the necessity, the theoretical basis, foreign law on protection of this right, and the construction of the action to compel declaration of dividends in our country.

This article is consisted of five chapters. The first chapter introduces some background of the right to compel to the declaration of the dividends. The second chapter discusses the necessity of the right, the reason of the dividends dispute, the means to damage the right, and current protection. The third chapter introduces the theoretical basic, it holds that as the shareholders' fiduciary duty, the shareholders' reasonable expects, the equality of the shareholder, the shareholder has the right to compel the company to declare the distribution of the dividends. The fourth chapter introduces the foreign law on the protection of the right to compel the declaration of the dividends. The fifth chapter discusses about the construction of the suit to compel declaration of dividends; In this chapter, the author discusses the necessary factor of the right to compel the declaration of the dividends; besides, this chapter also discusses on the procedure of the suit to compel declaration of dividends.

---- **Key Words:** Dividends; Compel to declaration; Judicial relieve

目录

引言	1
第一章 强制股利分配请求权的概述.....	3
第一节 股利分配请求权	3
一、概念辨析	3
二、股利分配请求权分类.....	5
第二节 强制股利分配请求权	5
一、强制股利分配请求权的含义.....	5
二、强制股利分配请求权的现状.....	6
第二章 强制股利分配请求权的必要性.....	7
第一节 股利分配中的利益冲突	7
一、股东与公司之间的利益冲突.....	7
二、大股东与小股东的利益冲突.....	8
三、小股东和董事的利益冲突.....	9
四、股东与国家之间的利益冲突.....	9
第二节 资本多数决的弊端	10
一、资本多数决的含义与发展.....	10
二、资本多数决与股利分配.....	11
第三节 现行保护的不足	12
一、股权转让权.....	12
二、股权回购权.....	13
三、股东会决议撤销/无效之诉.....	13
第四节 小股东保护对公司发展的必要性	13
一、公司稳定性的需要.....	13
二、公司融资的需要.....	14
三、外资引入的需要.....	14
第五节 小结	14

第三章 强制股利分配请求权的理论基础	16
第一节 股利分配请求权的来源	16
一、公司和股东的营利性.....	16
二、股东营利性的实现与股利分配.....	17
第二节 控制股东的特别义务	17
一、控制股东特别义务的含义.....	17
二、控制股东特别义务与股利分配.....	18
第三节 股东合理期待理论	19
一、合理期待理论的含义.....	19
三、合理期待理论与股利分配.....	20
第四节 股东平等原则	20
一、股东平等原则的含义.....	20
二、股东平等原则与股利分配.....	21
第五节 司法干预的正当性和可行性	21
一、司法干预的正当性.....	22
二、司法干预的可行性.....	22
第六节 小结	23
第四章 域外法考察与分析	24
第一节 英美法系股利分配请求权的保护	24
一、美国-强制股利分配之诉.....	24
二、英国-不公平损害救济.....	25
第二节 大陆法系股利分配请求权的保护	27
一、德国-决议撤销之诉.....	27
二、法国-权力滥用理论.....	27
第三节 小结	28
第五章 强制股利分配之诉的制度构建	29
第一节 强制股利分配请求权的条件	29
一、身份条件-原告具有公司股东身份.....	29

二、前提条件-公司存在可分配利润.....	29
三、必要条件-董事会失职/欺诈等.....	30
四、前置条件-股东向公司提出主张.....	33
第二节 强制股利分配之诉的程序问题	34
一、起诉条件	34
二、当事人资格.....	34
三、诉讼费用的承担.....	35
第三节 与强制股利分配之诉相关的其他问题.....	35
一、股利分配数额的确定.....	35
二、法院的处理.....	36
结论	38
参考文献	39

厦门大学博硕士学位论文摘要库

CONTENTS

Introduction	1
Chapter1Background of the right to compel declaration of dividends.	3
Subchapter1 Right to dividends.....	3
Section1 Conception	3
Section2 Classification.....	5
Subchapter2 Right to compel declaration of dividends.....	5
Section1 Conception	5
Section2 Present situation	6
Chapter2 Necessity of the right to compel declaration of dividends ...	7
Subchapter1 Interest conflicts in distribution of dividends	7
Section1 Interest conflicts between corporations and shareholders	7
Section2 Interest conflicts between majority and minority shareholders	8
Section3 Interest conflicts between minority shareholders and directors.....	9
Section4 Interest conflicts between shareholders and the nation	9
Subchapter2 The shortcomings of the Majority Rule	10
Section1 The conception and development of the Majority Rule	10
Section2 The effect of the Majority Rule on distribution of dividends	11
Subchapter3 Insufficiency of current protection	12
Section1 Right to transfer shareholder's rights.....	12
Section2 Right of share repurchase	13
Section3 The validity of the resolution of the meeting of the shareholders	13
Subchapter4 The necessity of protection of minority shareholder for the promotion of the company.....	13
Section1 Company's stability.....	13
Section2 Company's finance.....	14

Section3 Foreign investment.....	14
Subchapter5 Conclusion.....	14
Chapter3 Theoretical basic of the right to compel declaration of	
dividends	16
Subchapter1 Origin of the right to dividends.....	16
Section1 The characteristic of commercial of companies and shareholders	16
Section2 The characteristic of commercial of shareholders and dividends	17
Subchapter2 Controlling shareholders' duty	17
Section1 Conception of Controlling shareholders' duty.....	17
Section2 Controlling shareholders's duty in dividends	18
Subchapter3 Shareholders' reasonable expects	19
Section1 Conception of Shareholders' reasonable expects.....	19
Section2 Shareholders' reasonable expects in dividends.....	20
Subchapter4 The equality of shareholders	20
Section1 Conception of the equality of shareholders	20
Section2 The equality of shareholders in dividends	21
Subchapter5 Propriety and executability of judicial intervene	21
Section1 Propriety of judicial intervene.....	22
Section2 Executability of judicial intervene.....	22
Subchapter6 Conclusion.....	23
Chapter4 Foreign law on the protection of the right to compel the	
declaration of the dividends	24
Subchapter1 the protection in common law system	24
Section1 The USA- the suit to compel declaration of dividends	24
Section2 The UK- protection of members against unfair prejudice	25
Subchapter2 the protection in civil law system	27
Section1 German- suit to rescind the resolution.....	27
Section2 France- the abuse of the power	27

Subchapter3 Conclusion.....	28
Chapter5 Construction of the suit to compel declaration of dividends.	
.....	29
Subchapter1 Prerequisite of the right to compel declaration of dividends .	29
Section1 Plaintiff’s status as a shareholder	29
Section2 Surplus profits	29
Section3 Directors’ fraud etc.....	30
Section4 Shareholders’ application	33
Subchapter2 Procedure of the the suit to compel declaration of dividends	34
Section1 Prerequisite of the suit	34
Section2 Plaintiff’s qualification	34
Section3 Litigation costs	35
Subchapter3 Other issues on the suit to compel declaration of dividends ..	35
Section1 The amount of the dividends.....	35
Section2 Courts’ judgement.....	36
Conclusion	38
Bibliography	39

引言

2016年4月，最高人民法院发布了《关于适用〈中华人民共和国公司法若干问题的规定〉（四）》（征求意见稿）（以下简称“《公司法司法解释四征求意见稿》”），其20条第2款在规定“股东起诉请求公司分配利润，未提交载明具体分配方案的股东会或者股东大会决议的，应当驳回起诉”的前提下，又增加但书规定，“但有限责任公司的股东有证据证明其他股东滥用股东权利或董事、高级管理人员存在欺诈行为导致公司不分配利润的除外”，表现出最高人民法院欲赋予有限责任公司股东强制股利分配请求权的意图。

然而，最高人民法院在此问题上并非态度坚定。这在最高人民法院先后三次发布的《中华人民共和国公司法》（以下简称“《公司法》”）司法解释四征求意见稿的差异上即可看出。2009年，最高人民法院就曾发布《公司法》司法解释四征求意见稿，其中规定“有限责任公司小股东请求分配利润并提供证据证明公司有盈利但长期不分配，且大股东利用其控制地位，滥用多数表决权，压榨小股东利益的，人民法院应判决公司依照公司法或者公司章程的规定分配利润”。不过，该意见稿发布之后就再无后文。直至2015年，最高人民法院再度发布征求意见稿，该条却已被删除，取而代之的是“公司股东会或者股东大会重新决议不予分配利润的，人民法院应当判决驳回原告股东的诉讼请求”，再次将公司股利分配全权交于公司自治的范围之内。可见，最高人民法院对于是否应当允许司法介入公司的股利分配，即是否赋予小股东强制股利分配请求权这一问题上尚持犹疑摇摆的态度。

实务界的态度也不尽然支持。在高杉 legal 组织的关于“公司法司法解释四征求意见稿”专题讨论中，南京市鼓楼区商务局崔琦指出，建议修改或删除第20条第2款的但书部分。并列举四项理由：证明程度和标准困难；公司利润分配应严格由公司自治，不应由法院决定；对于小股东的权益保护更应从公司治理结构、知情权、参与经营权等角度出发；对于商事领域，应当将商事效率置于首位，没有原则地一味追求所谓公平和小股东权利，实质上是漠视资本回报和资本多数原则。

股利分配请求权是股东权利的重要组成部分，尤其对小股东而言，从公司经营利润中分取股利是他们投资公司的重要动机。然而，小股东的股利分配请求权

又极易受控制股东的侵害。利益冲突是少数股东股利分配权易受侵害的根本原因,尤其在股权集中的有限责任公司中,大股东与小股东之间往往存在严重的利益冲突。大股东期望扩张公司的发展或通过其他形式分走公司的利润,甚至直接不分配公司利润而直接将公司财产视为己有;而少数股东则眼巴巴地等着公司进行股利分配以期获得投资报酬。资本多数决的表决机制为多数股东侵害少数股东股利分配请求权提供了手段,少数股东在资本多数决的表决机制下并没有可与之抗衡的武器。然而,我们现行《公司法》并没有给少数股东提供足够的保护。

对少数股东股利分配请求权的保护在有限责任公司中尤为重要。首先,控制股东并不仅依赖公司分红才能获取投资回报,其通过担任公司管理层职位并获取报酬,或者进行关联交易都可以从公司经营中获取利益,而小股东因其股权持有比例低,可能被大股东排除在公司管理之外,其从公司获得投资回报的途径往往只有股利分配一种。其次,有限责任公司股东的退出机制颇受限制,有限责任公司较为封闭,且不存在公开的股权流通市场,股东转让股权还需征求其他股东的同意。最后,相较于有限责任公司而言,股份有限公司股东对公司分配股利的依赖性较低,如上市公司的股东,往往依赖于低买高出而非股利分配来获取收益。此外,王千惠^①在北大法意案例库中检索并筛选的 599 个“公司盈余分配纠纷”案例中,被告公司的类型全部为有限责任公司,公司类型为股份有限公司的案例数量为 0,可见我国司法实践中易出现股利分配纠纷亦为有限责任公司。鉴于此,本文对于强制股利分配请求权的探讨也主要限于有限责任公司。

^① 王千惠.论有限责任公司盈余分配争议的司法介入(硕士学位论文)[D].上海:华东政法大学,2016.11.

第一章 强制股利分配请求权的概述

第一节 股利分配请求权

一、 概念辨析

股利分配请求权,是指股东基于其公司股东的资格和地位所享有的请求公司向自己分配股利的权利。^①在论及股东的此项权利时,亦有学者使用盈余分配请求权^②、利润分配请求权^③等概念。根据最高人民法院发布的《民事案由规定》第八部分第254项,股东与公司之间的盈余分配纠纷为“公司盈余分配纠纷”。根据最高人民法院发布的《公司法司法解释四征求意见稿》,该类案件被称为“利润分配请求权案件”。纵观几处概念的差异,主要体现在“股利”、“盈余”以及“利润”之上。

学界对于“股利”概念的讨论已经较多,现在通说认为股利分为股息和红利,指的是公司依照法律或者章程,以一定数额和方式分配给股东的财产的税后利润。^④其中,股息为公司依特定比率向特定种类股东支付的股利,红利为公司向一般股东支付的不特定比率的股利。^⑤然而,学界较少有人对“股利”、“利润”以及“盈余”的概念进行辨析,以致现在不论是立法、司法还是学术界都存在混用的情形。

在美国法上,股利和利润完全是两个不同的概念。利润(profit),从所有权的角度来说,属于公司财产;而股利(dividend),是指存续公司基于股东的地位,在不影响其股东的身份、股票的持有且保证以后依然可以从公司获得回报的前提下,向股东支付的一笔财产。^⑥公司利润在未经董事会宣布分配之前,完全归公司所有,而股利需要经过董事会的分配决议才会产生,即股利来源于公司利润,但一经董事会宣布,即从利润中分离出来,形成股利,在公司将股利支付给股东

① 刘俊海.股份有限公司股东权的保护[M].北京:法律出版社,1997.79.

② 如梁上上.论股东强制盈余分配请求权—兼评“河南思维自动化设备有限公司与胡克盈余分配纠纷案”[J].现代法学,2015,(02):67-81.

③ 如陈颖.股东利润分配请求权纠纷之司法裁判困境与出路[J].人民司法,2009,(01):76-81.

④ 李建伟.公司法[M].北京:中国人民大学出版社,2014.203.

⑤ 刘俊海.股份有限公司股东权的保护[M].北京:法律出版社,1997.82-83.

⑥ 18B Am. Jur. 2d Corporations § 976.

之前，股东对其享有债权。

利润，是指一定的会计期间内企业的经营成果，包括收入减去费用后的净额、直接计入当期利润的利得和损失等。^①盈余的概念则较为广泛，根据邓峰教授的理解，主要为净资产减去资本的金额，也就是公司的资产减去负债，再减去资本的金额。^②根据王保树教授的理解，盈余则指的是“可分配利润”，指的是“公司弥补历年亏损和提取公积金后剩下的税后利润”。^③因此，利润和盈余，其实都是从公司的角度而来的。而股东从公司分配的财产，实际上是股利。因此，股东有权要求公司分配的，也称之为“股利”较为妥当。

公司的股利分配一般存在两个要件。^④一为实质要件：公司存在可供分配的盈余或利润。股利分配的来源在各国公司法的规定上存在着差异，如美国，根据各州的用语不同，公司股利分配的来源有“清偿能力说”、“盈余标准说”、“净利润标准说”、“支付不能标准”、“资产负债表标准”等；而我国公司法规定了股利应来自税后利润。但无论采取哪种标准，股利分配实质要件的设置都是为了平衡公司股东和债权人的利益，以及保证公司健康良好地持续运营下去。股利分配的第二个要件为程序要件，即公司的股利分配需要经过有权机关宣布方可形成。如美国公司法将股利分配的决定权交付于董事会，而我国公司法则把公司利润分配方案的审批决定权交给股东会。

此外，还有一种“事实股利”值得我们引起重视。事实股利，指的是股东获得的除经股利分配程序得到的股利之外的替代性利益。^⑤即股利分配是否是以股利的名义分配给股东并不影响对其的认定，那些非以股利名义分配出去的利益即被称为事实股利。有时，尽管公司并没有通过正式的程序来分配股利、或没有正式将这种分配定义为的股利分配，也不影响其被认定为股利分配的可能。^⑥例如在 *Erdman v. Yolles* 一案中，法官指出，公司向同时为公司员工的股东在每年末

① 王军.中国公司法[M].北京:高等教育出版社,2015.203.

② 邓峰.普通公司法[M].北京:中国人民大学出版社,2009.338.

③ 王保树,崔勤之.中国公司法原理[M].北京:社会科学文献出版社,2006.277.

④ 刘俊海.股份有限公司股东权的保护[M].北京:法律出版社,1997.85.

⑤ 参见王洪伟.公司股利分配法律制度研究-以相关主体利益平衡为中心[M].北京:中国民主法制出版社,2009.114.

⑥ 18B Am. Jur. 2d Corporations § 977.

发放的薪酬，且这种薪酬以公司当年的利润为基础，并基于该员工（股东）在公司的持股比例而分配，此种薪酬实质是是股利分配，而非工资福利。^①

二、 股利分配请求权分类

根据公司的股利分配是否已经经由股东会作出决议，学者们一般将股利分配请求权分为抽象的和具体的两个层面予以探讨。抽象的股利分配请求权，乃股东基于股东资格和地位享有的股东权能，具有固有性和期待性；具体的股利分配请求权，是股东基于公司的股利分配决议，享有的依自己的持股比例向公司要求股利支付的权利，具有债权性、社团性和既得权性。^②具体的股利分配请求权基于公司权力机关的决议已经确定股利分配的方式和数额，其实质为股利给付请求权。

具体的股利分配请求权具有债权性在各国的公司法理论上几乎都不存在争议，股利分配一经公司相关决策机构予以宣布或通过，股东便在其应分得的股利范围内对公司享有债权，如公司未能按照相关决议支付该等股利，股东通过一般的债权争议向法院提起诉讼即可获得救济。

富有争议的是抽象的股利分配请求权。一方面，股利分配政策是公司内部事务的范畴，公司决定是否向股东分配利润取决于多方面的因素，如公司扩大经营的发展策略，公司需要留足资金以备不时之需，市场变化可能会给公司带来的影响等。股东是否有权就抽象的股利分配请求权要求法院提供救济不论在司法层面上还是在法学界、实务界都存在着较大的争议。本文探讨的范围亦主要限于股东的抽象股利分配请求权。

第二节 强制股利分配请求权

一、 强制股利分配请求权的含义

强制股利分配请求权，是指公司过度提取任意公积金而不对股东分配股利或只分配很少股利时，股东向法院请求强制公司分配股利的权利。^③强制股利分配请求权通过强制股利分配之诉予以实现。赋予股东强制股利分配请求权的实质，

^① Erdman v. Yolles. 62 Mich. App. 594, 233 N.W.2d 667 (1975).

^② 参见刘俊海.现代公司法[M].北京:法律出版社,2011.263;王保树,崔勤之.中国公司法原理[M].北京:社会科学文献出版社,2006.278.

^③ 参见刘俊海.新公司法的制度创新:立法争点与解释难点[M].北京:法律出版社,2006.214.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库