

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 13020141150268

UDC _____

厦门大学

硕士学位论文

商事不实登记的法律问题研究

Research on the Commercial False Registration

杨陈

指导教师姓名: 黄健雄教授

专业名称: 法律硕士

论文提交日期:

论文答辩时间:

学位授予日期:

答辩委员会主席: _____

评阅人: _____

2017年3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

商事登记承载着记录商事活动主体的信息并公示于众的媒介作用,在法律层面上说,其象征着承认了商事主体的合法性地位。因此,商事登记制度对于规范市场经济秩序,保护交易安全具有重要意义。在市场活动中,商事登记是很多商事行为的必要前置程序。不实的商事登记会直接导致商事活动主体的一方信赖利益遭受极大的损失,同时间接也会使商事登记的公信力遭受质疑,从而加大整个商业活动的交易成本,使得市场交易秩序遭到破坏。目前,在我国大陆地区,对于商事登记制度的研究总是局限于总体概括性介绍,但是对于商事登记中的不实登记问题缺乏系统性,深度性研究。在经济日益发展的今天,商事交易行为范围不断扩大,陌生人之间的商事活动亦日益频繁,为了保障自己的交易安全,确定交易对象的信息资料已成为商事交易活动前的必要准备。作为具有公信力的商事登记信息的真实性关系着商事交易的风险乃至整个社会商事交易秩序的稳定。可是在现代社会中,诚信的普遍缺失使得商事登记信息不实现象广泛存在,而我国在相关立法上却对商事不实登记的效力并没有做出详尽的规定,并且在对登记不实的法律责任方面大多以追究不实登记责任主体的行政责任与刑事责任为主,对于权利人最为关心的民事责任赔偿,却很少涉及。本文立足于实践中所面临的登记不实问题,意在探究现实中由于商事不实登记所引发的纠纷后的法律效力及民事责任承担,以保障权利人的合法权益及维护市场交易的安全。

本文共分为三个部分:

第一、阐明什么是商事不实登记以及其存在哪些形态,展开不实登记的类型并分析构成不实登记的成因,即从整体上将商事不实登记法律问题做一个总揽性的介绍。

第二、分析和研究商事不实登记效力。首先根据不实登记产生阶段不同,分别分析不实设立登记和不实注销登记对商事主体资格的影响,并在比较域外相关立法态度上的不同的基础上提出自己的构想。接下来笔者详细分析了不实登记的公信力和对抗力,并辅以案例说明不实登记的股权是否适用善意取得。

第三、研究构建商事不实登记的民事责任。本章先对不实登记的责任体系进行梳理,然后对我国立法中几乎没有涉及到的民事责任重点分析,并从不实登记责任主体的角度,分析研究登记申请人、登记机关、登记辅助人(以验资机构为

例) 如何承担对受损害的人的民事责任, 对不实登记行为人的民事责任的性质、归责原则及构成民事责任的要件等在研究分析后提出了自己的主张建议。

关键词: 商事不实登记; 不实登记效力; 民事责任

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

Commercial registration acts as a media of recording the information of commercial subject and displaying aforesaid information to the public, and it symbolizes that the legal status of commercial subject has been recognized. Therefore, the commercial registration system is of great significance to regulate the market economic order and protect the security of transactions. In market activities, commercial registration is a preposition procedure for many commercial acts. Commercial false registration will not only result in a great loss of reliance interest of one party of the commercial deal directly, but also indirectly make the credibility of commercial registration be questioned. Thereby it will increase transaction cost of commercial activities and destroy the market order. Currently, in mainland China, the research on the commercial registration system is always limited to the general introduction, lack of systematic and in-depth research on the problems of the commercial false registration. Nowadays, with the expansion of the scope of commercial transactions and the increase of commercial transactions between strangers, commercial subjects usually verify the information of both sides before transaction in order to protect the security of their transactions. The authenticity of commercial registration information, which has the credibility, has influence on the stability of market transaction order. But in modern society, the phenomenon of commercial false registration are prevalent due to the lack of integrity. Plus, there are no explicit regulations on the effectiveness of commercial false registration in legislation. And most legal provisions of commercial false registration focus on the administrative liability and criminal liability of the perpetrator, but rarely involves the civil liability that injured party is concerned about. Based on problems in practice of commercial false registration, this paper aims to explore the effectiveness and civil liability of the commercial false registration for protecting legitimate rights and interests of obligee and guarantee the security of market.

This paper has been divided into three parts: the first part is to clarify definition and the forms of commercial false registration, and to illustrate the types of false

registration and analyze the causes of false registration, which means to make an overall introduction on commercial false registration.

The second part is to analyze and study on the effectiveness of commercial false registration. First of all, this part analyzes the impacts of registration of incorporation and cancellation on commercial subject qualification respectively according to the formative stages of false registration. And then the author puts forward the conception based on comparing related legislation attitudes in foreign countries and regions. Next, the author analyzes credibility and confrontation force of false registration in details, and enumerates a case to illustrate the application of bona fide acquisition of shares.

The third part is to study on the structure of the civil liability of commercial false registration. To begin with, the author sorts out the responsibility system of false registration, and emphasizes analysis of civil liability which is barely involved in our laws. Then from the perspective of subjects of legal responsibility of commercial false registration, the author analyzes applicant, the registration authority, and registration assistant (with a capital verification institution as an example) on how to bear the civil liability for people who suffered losses respectively. Finally, the author puts forward his own suggestions after the research on the nature of the civil liability of the actors of false registration, doctrine of liability fixation, and components of civil liability.

Key Words: Commercial false registration; Effectiveness of false registration; Civil liability

目录

引言.....	1
第一章 商事不实登记之概述.....	3
第一节 商事不实登记的定义及形态.....	3
一、商事不实登记的定义.....	3
二、商事不实登记的形态.....	4
第二节 商事不实登记的行为类型.....	5
一、出资不实登记.....	5
二、股东人数和身份不实登记.....	6
三、股东（大）会和董事会决议的不实登记.....	6
四、公告事项与登记内容不一致.....	7
五、其他事项的不实登记.....	8
第三节 商事不实登记的原因分析.....	8
一、社会征信体系不成熟.....	8
二、审查制度的缺陷.....	9
三、法制观念淡薄.....	10
四、惩戒力度不足.....	10
第二章 商事不实登记的效力.....	11
第一节 商事不实登记对商事主体的效力.....	11
一、不实设立登记对商事主体的效力.....	11
（一）英美法系对不实设立登记商事主体资格的认定.....	11
（二）大陆法系对不实设立登记商事主体资格的认定.....	13
（三）对我国不实登记商事主体设立效力的立法模式的构想.....	15
二、不实注销登记对商事主体的效力.....	19
第二节 商事不实登记对第三人的效力.....	20
一、公信力.....	20
二、对抗力.....	22
三、股权善意取得.....	23

第三章 商事不实登记之民事责任	26
第一节 登记申请人导致的不实登记之民事责任	26
第二节 登记机关导致的不实登记之民事责任	28
一、登记机关对受害人的赔偿责任性质	28
二、归责原则及构成要件	29
第三节 登记辅助人导致的不实登记之民事责任	29
——以验资机构虚假验资之民事责任为例	29
一、验资机构虚假验资之民事责任的性质	30
二、归责原则中的过错认定	31
三、验资机构虚假验资之民事责任的构成要件	32
（一）虚假的验资行为	32
（二）有损害结果	32
（三）过错	33
（四）因果关系	33
结语	34
参考文献	35
后记	38

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Overview of the Commercial False Registration.....	3
Subchapter 1 The Definition and Forms of the Commercial False	
Registration	3
Section 1 The Definition of the Commercial False Registration.....	3
Section 2 The Forms of the Commercial False Registration	4
Subchapter 2 Behavior Types of the Commercial	
Registration.....	5
Section 1 False Funding.....	5
Section 2 False Numbers and identity of shareholders	6
Section 3 False Resolutions of the Shareholders' (General) Meeting and the	
Board of Directors.....	6
Section 4 The Content of the Announcement is Inconsistent with the	
Registration	7
Section 5 Other Matters of False Registration.....	8
Subchapter 3 The Analysis of Causes of the Commercial False Registration .	8
Section 1 Immature Social Investigation Credit System	8
Section 2 Defective Censorship	9
Section 3 Weak Consciousness of Law	10
Section 4 Inadequate Penalty	10
Chapter 2 The Effectiveness of the Commercial False Registration .	11
Subchapter 1 The Effectiveness of the Commercial False Registration to the	
Commercial Subject	11
Section 1 The Effectiveness of the False Registration of Incorporation to the	
Commercial Subject	11

Section 2 The Effectiveness of the False Deregistration to the Commercial Subject.....	19
Subchapter 2 The Effectiveness of the Commercial False Registration to the Third Parties	20
Section 1 Credibility	20
Section 2 Confrontation Forces	22
Section 3 Bona Fide Acquisition.....	23
Chapter 3 Civil Liability of the Commercial False Registration	26
Subchapter 1 The Civil Liability of False Registration Caused by the Applicant.....	26
Subchapter 2 The Civil Liability of False Registration Caused by Registration Authority.....	28
Section 1 The Nature of Civil Compensation Responsibility of Registration Authority	28
Section 2 The Nature of Civil Compensation Responsibility of Registration Authority	29
Subchapter 3 The Civil Liability of False Registration Caused by Registration Auxiliary Institutions--take the Civil Liability of False Capital Verification of Capital Verification Institution as an Example	29
Section 1 The Nature of Civil Liability of False Capital Verification of Asset Accreditation	30
Section 2 Identification of Fault	31
Section 3 Constitutive Requirements of the Civil Liability of False Capital Verification of Asset Accreditation	32
Conclusion	34
Bibliography	35
Postscript.....	38

引言

一、选题背景及意义

商事登记是对商事经营活动开展有着重要或者直接关系的事项的记载。^①商事登记制度雏形最早起源于古罗马时期,商事经营主体通过在店内公示其经营活动的基本情况信息来表明自己的经营状况。^②随着商事活动的不断发展,商事登记制度亦随着不断完善。现代意义上的商事登记制度载于 1861 年的《德国商法典》。而我国的商事登记制度始于清末,最初目的是为征收赋税所设。随着时代的推进,商事登记制度逐渐转变为服务于监督和保护商事主体、维护商事交易安全。^③新中国成立后,中央政府相继颁布了关于商事登记的条例、法规等。改革开放后,随着经济体制的变革,有关商事登记的规定亦在不断转变和细化。但是我国现行商法体系中并没有独立一部对于商事登记过程中所存在的不实登记问题进行解决的商事登记法。《公司法》、《商业银行法》、《合伙企业法》、《行政许可法》等法律虽然也有关于商事登记的规定,但都属于一般性规定,且内容均不完备。就目前而言,我国内地关于商事登记的具体性规定主要载于国务院制定的《公司登记管理条例》、《企业法人登记管理条例》以及各地方制定的相关法规,如《广东省商事登记条例》、《深圳经济特区商事登记若干规定》等之中。但是这些条例法规一方面效力层级较低,另一方面,其内容中关于不实登记的规定甚是单薄。商事登记的立法和制度已经滞后于商事活动的现实需要。在涉及商事不实登记的争议中,由于立法上没有明确不实登记的效力以及构建完善的民事责任体系,使得市场交易秩序遭受到了冲击。

二、文献综述

目前国内关于商事不实登记法律问题研究总体上较少,一些学者在其著作中会涉及商事登记制度,但只限于一般性简单介绍,重复者居多,对于其中的商事不

^①范健,王建文.商法总论[M].北京:法律出版社,2011.240.

^②范健.德国商法:传统框架与新规则[M].北京:法律出版社,2003.234.

^③覃有土.商法概论[M].武汉:武汉大学出版,2010.50.

实登记问题则甚少给予重点关注，如赵万一的《商事登记制度法律问题研究》、张国键的《商事法论》等著作，其研究的多为商事登记法律制度和理论分析，并未就商事登记不实的法律问题进行深入探究。又如王远明《公司登记效力探讨》等文章着力探究公司登记性质和效力问题，亦未分析研究商事不实登记所带来的民事责任问题。在域外，对于商事不实登记法律问题，美国学者罗伯特·W·汉密尔顿在《美国公司法》一书中提出瑕疵设立原则承认主义以及德国学者赫伯特·迈耶在《德国民法之公示原则》一文中为外观主义理论补充了与因主义理论。本文意在围绕商事登记不实问题，在理论分析基础上，结合现实案例和域外的商事登记不实有关立法，研究商事中不实登记的效力问题，以此来解决我国目前的有关商事纠纷，使商业市场秩序得到进一步完善。

第一章 商事不实登记之概述

何为商事不实登记？其有何具体定义？根据不同角度，商事不实登记又存在哪些不同形态，具体上商事不实登记有哪些行为类型，其产生原因究竟为何？这些都是了解商事不实登记的基础，笔者在此基础上探讨商事不实登记法律效力以及其最后的责任承担，以达到完善我国商事登记制度的目的。

第一节 商事不实登记的定义及形态

商事不实登记法律问题研究起始于“何谓商事不实登记”，只有将“商事不实登记”这一概念于特定的条件、范围内，才能在其定义内探究与其相关的法律问题。针对不同角度，商事不实登记亦呈不同形态，而这些形态是更深层次认识并以此探究商事不实登记的法律问题的有效方式。

一、商事不实登记的定义

定义是指对某种事物本质属性所做出的确切简要说明。正如哈特所指出的，定义乃是“在某类事物和他类事物之间划定界限或作区分的问题，这个界限乃是通过各别独立的语词在语言上所做出的划分。”^①商事登记，是指登记机关依照法定的程序和实体要求，对商事主体的设立、变更或解散的事实记载于登记簿册，并予以公示的法律制度。^②商事登记的过程必须经过四个阶段，即申请、审查、核准、公告。本文中，商事不实登记是指行为人故意或者过失提供、制作不真实的材料文件或者未按真实事项进行登记，使得登记事项、公告事项与实际事实不符的法律行为。

从构成商事不实登记的条件来看，商事不实登记不能完全等同于商事瑕疵登记。商事瑕疵登记是指商人在完成商事登记过程中违反商法的规定，不完全具备法律规定所需要的实质条件或者并没有完全需要遵循法定的程序。^③因此只要缺乏实质条件或者未履程序条件两者之一都会构成瑕疵登记，而对于不实登记来

^①[英]哈特.法律的概念[M].张文显等译,北京:中国大百科全书出版社,1996.14.

^②柳经纬,主编.商法[M].厦门:厦门大学出版社,2006.36.

^③张民安,龚赛红.商法总则[M].广州:中山大学出版社,2004.367.

说,只是程序上的瑕疵并不能称之为不实登记,本文中的不实登记特指为在商事登记中登记信息与事实不相符合,即实质条件的不实。从这个层面说,瑕疵登记与不实登记属于包含与被包含的关系。

从构成商事不实登记的范围来看,商事不实登记不能从表层字面理解为仅仅是与事实不符合的登记事项记载于登记簿中。登记的目的在于向潜在的交易相对方公示其经营状况信息,而公示的方法既包括按照一定的规则程序向公众提供查询商事登记信息的服务,也包括登记机关依照法定的程序方式向公众公告已登记的商事信息。两者都是公众获取相关登记信息的方式,因此两者应该具有的同等的公信力。公告不实会导致与登记不实同样的法律后果。从这个层面上来说,不能把公告孤立于登记之外,不实公告也应属于不实登记范围之内。

二、商事不实登记的形态

从不同的角度分类,商事不实登记可以分为多种形态。以商事登记产生的阶段不同划分,可以分为不实设立登记、不实变更登记与不实注销登记。此种形态分类以时间为轴涵盖了所有的不实登记的阶段。商事主体的设立原则经历了自由设立、特许主义设立、核准主义设立、单纯准则设立、严格准则主义设立。而我国在商事主体设立上,经过多年演进,现采严格准则主义为主。^①对于严格准则主义,是否能够满足法律准则所需要的条件是直接关系到商事主体资格的取得和丧失,而设立登记和注销登记不实则是对所需要满足的法律条件之否定,因此这两种不实登记的效力将会影响商事主体资格。相较而言,不实变更登记则主要涉及到不实变更登记事项的有效性,第三人并以此向商事主体主张登记的公信力。关于商事不实登记的效力问题,下文第二章关于不实登记的效力将会详细讲述。

根据造成商事不实登记的主体的不同划分,可以分为登记申请人导致的不实登记、登记机关导致的不实登记、登记辅助人导致的不实登记。这三者都是完成商事登记所必要的主体,任何一方在登记过程中的过错都可能导致不实的登记。而以此划分的意义,是根据不同主体所导致的不实登记来确定不同主体的责任构成要件、归责原则、赔偿范围等。下文第三章将会就不同主体导致的不实登记的民事责任进行详细讲述。

^①任先行,主编.商法总论[M].北京:中国林业出版社,2007.184.

不实登记的形态分类当然不仅限于上述两种分类。如从行为人主观过错进行分类,可以分为因故意而导致的不实登记和因过失而导致的不实登记。从不实登记的行为性质分类,可以分为积极主动实施不实登记的作为型不实登记和消极不履行应当变更登记的不作为型不实登记。根据不实登记事项的强制性要求不同,可以分为必要登记事项的不实和相对登记事项的不实。

第二节 商事不实登记的行为类型

实务中,商事不实登记频繁出现,而其类型则呈现出多样化。从制造不实登记的主体上看,三类主体(上文所提及的登记申请人、登记机关、登记辅助人)均可能涉及其中,甚至三者存在共谋以致造成虚假不实的登记。上文已经阐述了不实登记的行为性质可以分为作为型和不作为型。而商事不实登记行为类型可以进一步具体分为了出资不实、股东人数和身份不实、股东(大)会和董事会决议的不实、公告事项与登记内容不一致、其他事项的不实登记行为。

一、出资不实登记

出资不实是指股东未交付货币、实物或者未转移财产所有权,或实际支付价额明显低于公司章程规定,而通过虚假的银行收款证明,或者与第三方登记辅助机构串通出具虚假的财产所有权转移证明、资产评估证明等骗取公司登记,从而获得股权的行为。^①从本质上来说,即未支付相应对价却在登记上获得了股权。

出资不实一是会导致注册资本虚假的现象,虽然我国目前在绝大部分公司的设立上已经采取认缴制,但是证券类、基金类、信托类、银行类、保险类等多种类型公司以及股份有限公司的设立仍然要求实收资本,出资不实会对上述企业在设立上产生瑕疵,关乎企业法人主体资格能否继续存在。二是股东的虚假出资行为违反了股东之间的章程规定,而章程某种程度上属于股东之间的协议,因此构成了对其他股东的违约责任,同时客观上侵犯了公司的财产权,使得公司的财产直接减少,构成了对企业的侵权责任。

^①马新文.公司基本法律制度研究[M].郑州:河南人民出版社,2007.324.

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.

厦门大学博硕士学位论文摘要库