

学校编码: 10384

分类号 _____ 密级 _____

学号: 12920071150394

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

公司捐赠法律问题研究

On the Legal Issues of Company Donation

邹 明

指导教师姓名: 刘永光 副教授

专业名称: 民商法学

论文提交日期: 2010 年 4 月

论文答辩时间: 2010 年 月

学位授予日期: 2010 年 月

答辩委员会主席:

评 阅 人:

2010 年 4 月

公司捐赠法律问题研究
邹 明
指导教师
刘永光
厦门大学

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

厦门大学博硕士学位论文摘要库

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

厦门大学博硕士学位论文摘要库

摘 要

公司捐赠是指公司在不违反法律和公司章程的前提下, 自愿无偿将其有权处分的合法财产(资金、实物或无形资产等)赠与他人的行为。公司捐赠作为一种公司社会责任, 其正当性在西方呈现一个明显的历史趋势, 即从最初的严格禁止发展到例外的放松并最终走向有限制的鼓励。在我国, 公司捐赠作为社会领域的“三次分配”机制, 虽然体现了现代企业高度的社会责任感, 但仍不可避免的会在公司利益相关者之间产生各种利益冲突, 如何平衡这些利益冲突以及完善我国公司捐赠制度, 使其在一定的运作机制中更好的发挥其对社会公益以及公司自身发展的促进作用, 成为本文研究的重点。

除引言和结语外, 本文共分五个部分。第一部分为公司捐赠概述。笔者首先针对现行法律中对公司捐赠进行的界定, 在对该界定缺陷的分析中给出了更为完善的公司捐赠定义, 并进而对几种重要的公司捐赠类型进行分类。第二部分为公司捐赠合法性的发展历程以及正当性基础。在该部分中, 笔者以美国法为例介绍了公司捐赠从最初的严格禁止发展到例外的放松并最终走向有限制的鼓励的发展历程, 在该发展历程中体现公司捐赠的正当性基础, 即公司社会责任理论, 并对其进行分析。第三部分为公司捐赠中的利益冲突和平衡。在该部分中, 笔者分别分析了在现行法律制度的规范下, 公司捐赠与股东利益、公司债权人利益、董事利益以及受益人利益的冲突, 并提出了如何平衡这些利益冲突的想法。第四部分为公司捐赠的运作机制。在该部分中, 笔者从公司捐赠的决策机制、激励机制和不当公司捐赠的救济制度三个方面进行分析, 使公司捐赠更加具体和可操作。第五部分为完善我国公司捐赠制度的思考。在该部分中, 笔者从建立与整合我国公司捐赠行为的法律制度、激励机制以及约束与监督机制三方面入手, 从内、外两个角度对我国公司捐赠制度的完善建言献策。

关键词: 公司捐赠; 利益冲突和平衡; 运作机制

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

Company donation means the companies donate legality estate which they had the right to deal with, without going against the law and rules. Company donation is treated a social responsibility of a company, the right of it is presenting an current is the west world. The company donation is developed from totally forbidden to extra open and limited encourage finally. In China, company donation is treated to a “third time admeasure system” in society area, do embodiment the highly social responsibility of nowadays companies, but it still can't avoid making kinds of benefit collisions between the man who has the benefit relationship to companies. How to balance the collisions? How to consummate the system of company donation? How to make company donation exerts better effect to society and company itself, is the key point of this paper.

This paper is plotted out to five parts except brief and ending words. The first part is define and class the company donation. In this part, the author define a better circumscription to company donation than the exist law's. Then classed a few main kinds of company donation. The second part introduce the development of company donation. The third part analyses the benefit collisions and balance in company donation. In this part, the author analyses the collisions between donation and shareholder; the collisions between creditor and beneficiary; and the way to balance the collisions. The fourth part analyses system of company donation form three parts—the decision-making system, the inspire system and the almsgiving system to impropriety donations. The fifth part is a thinking of the consummate Chinese company donation system. In this part, the author tried to consummate the company donation system form local and abroad two sides, including legal system of company donation, inspire system, restrict system and intendance of company donation.

Key Words: Company donation; Benefit collisions and balance; Runing system

目 录	
引 言	1
第一章 公司捐赠概述	2
第一节 公司捐赠的概念界定	2
第二节 公司捐赠的种类	3
第二章 公司捐赠合法性的发展历程和正当性的理论基础	5
第一节 公司捐赠合法性的发展历程	5
一、否认公司捐赠的合法性阶段	5
二、承认以公司直接利益为目的的捐赠合法性阶段	6
三、承认以公司远期利益为目的的捐赠合法性阶段	7
四、规范的法律管理阶段	8
第二节 公司捐赠的正当性基础——公司的社会责任理论	9
第三章 公司捐赠的利益冲突和平衡	11
第一节 公司捐赠与股东利益之冲突和平衡	11
第二节 公司捐赠与公司债权人利益之冲突和平衡	13
第三节 公司捐赠与董事利益之冲突和平衡	15
第四节 公司瑕疵捐赠与受益人利益之冲突和平衡	16
第四章 公司捐赠的运作机制	19
第一节 公司捐赠的决策制度	19
一、公司捐赠的决策机关	19
二、公司捐赠目的、对象的选择	20
三、公司捐赠的来源和数额的限制	23
四、公司捐赠的依据和程序	26
第二节 公司捐赠的激励机制——公司捐赠的动因	27
一、公司捐赠的租税因素	28
二、公司策略性捐赠	28
第三节 不适当公司捐赠的救济制度	30

一、公司对不适当捐赠的撤销.....	30
二、股东对不适当公司捐赠提起股东代表诉讼.....	31
三、债权人对不适当公司捐赠提起撤销之诉.....	32
第五章 完善我国公司捐赠制度的思考	34
第一节 建立与整合我国公司捐赠行为的法律制度	34
第二节 进一步完善公司捐赠的激励机制	35
一、财税激励制度.....	35
二、声誉激励制度.....	35
第三节 完善公司捐赠制度的约束与监督机制	36
结 语	38
参 考 文 献	39
致 谢 语	42

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 The outline of company donation	2
Subchapter 1 Conception of company donation	2
Subchapter 2 Classification of company donation	3
Chapter 2 The development of validity and theory foundation	5
Subchapter 1 The development of validity	5
Section 1 Negate the validity of company donation	5
Section 2 Admit the validity of company donation which for the benefit itself.....	6
Section 3 Donate for the far-off benefit	7
Section 4 Canonical legal management	8
Subchapter 2 Theory foundation –the social responsible of company	9
Chapter 3 Benefit collisions and balance in company donation	11
Subchapter 1 Collisions and balance between donation and shareholder	11
Subchapter 2 Collisions and balance between donation and creditor	13
Subchapter 3 Collisions and balance between donation and director	15
Subchapter 4 Collisions and balance between blemish donation and beneficiary	16
Chapter 4 The running system of company donation	19
Subchapter 1 The decision-making system	19
Section 1 The decision-making department	19
Section 2 The purpose and object of company donation.....	20
Section 3 The limit to source and amount of company donation.....	23
Section 4 The thereunder and procedure of company donation.....	26
Subchapter 2 The inspiring system of company donation	27
Section 1 The taxation factor of company donation	28
Section 2 The tactical company donation	28
Subchapter 3 The redress system of impropriety company donation	30
Section 1 The remove of impropriety donation	30
Section 2 The delegate suit by shareholder for impropriety donation.....	31
Section 3 The remove suit by creditor for impropriety donation.....	32

Chapter 5 The thinking of the donate system's improvement	34
Subchapter 1 Set up the legal system of company donation	34
Subchapter 2 Perfect the inspiring system	35
Section 1 Duty inspiring system	35
Section 2 Creditableness inspiringsystem	35
Subchapter 3 Consummate the restrict and intendance system of company donation	36
Conclusion	38
Bibliography	39
Thankful Words	42

厦门大学博硕士学位论文摘要库

引 言

2008年5月12日14时28分04秒，我国四川省汶川县发生里氏8级特大地震，这是新中国成立以来破坏性最强、波及范围最大的一次地震，此次地震造成了巨大的人员伤亡和财产损失。在这之后的抗震救灾工作中，全国各族人民表现出了极大的团结和捐助意识，很多企业捐款捐物。截止至2008年6月4日12时，全国共接收国内外社会各界捐赠款物总计436.81亿元，实际到账款物389.76亿元，已向灾区拨付捐赠款物合计126.71亿元。在这当中，国内外的公司进行的捐赠成为善款的主要来源。

公司捐赠作为一种公司社会责任，其正当性在西方呈现一个明显的历史趋势，即从最初的严格禁止发展到例外的放松并最终走向有限制的鼓励。在我国，公司捐赠作为社会领域的“三次分配”机制，虽然体现了现代企业高度的社会责任感，但仍不可避免的会在公司利益相关者之间产生各种利益冲突，如何平衡这些利益冲突以及完善我国公司捐赠制度，使其在一定的运作机制中更好的发挥其对社会公益以及公司自身发展的促进作用，成为本文研究的重点。

第一章 公司捐赠概述

第一节 公司捐赠的概念界定

我国现行《公司法》第5条规定，公司在从事经营活动时，除应遵守法律、行政法规的规定外，还应承担相应的社会责任。这一规定为公司捐赠提供了坚实的法律基础。但是，我国《公司法》并未为公司捐赠下一个确切的定义。

在我国，有关公司捐赠行为的立法规定最早见于1999年6月28日第九届全国人民代表大会常务委员会第十次会议通过的《公益事业捐赠法》之中。该法第2条明确规定：“自然人、法人或者其他组织自愿无偿向依法成立的公益性社会团体和公益性非营利的事业单位捐赠财产，用于公益事业的，适用本法”。该规定明确了公司可以进行公益性捐赠，但是没有给公司捐赠下一个明确的定义。2003年财政部下发了《关于加强企业对外捐赠财务管理的通知》，该《通知》首次明确了企业捐赠的内涵，即企业捐赠是“企业自愿无偿将其有权处分的合法财产赠送给合法的受赠人用于与生产经营活动没有直接关系的公益事业行为”，并且还规定：“企业对外捐赠应当遵循《中华人民共和国公益事业捐赠法》以及国家其他有关法律、法规和规定，通过依法成立的公益性社会团体和公益性非营利的事业单位或者县级以上人民政府及其组成部门进行。特殊情况下，也可以通过合法的新闻媒体等进行。”尽管如此，笔者依旧认为，上述对于公司捐赠的界定仍存有不妥之处。

首先，上述定义中将捐赠方式严格限定为间接捐赠，即只能先捐赠给公益性的社会团体和公益性非营利的事业单位以及在特殊情况下的县级以上人民政府部门，然后再由其转交给受赠人，这是不合理的。在我国，公益性社会团体是指依法成立的，以发展公益事业为宗旨的基金会、慈善组织等社会团体。公益性非营利的事业单位是指依法成立的，从事公益事业不以营利为目的的教育机构、科学研究机构、医疗卫生机构、社会公共文化机构、社会公共体育机构和社会福利机构等。《公益事业捐赠法》将公益捐赠的捐赠方式进行了严格的限制，这主要是因为《公益事业捐赠法》中规定的捐赠都具有很强的公益性质，

同时考虑到公司捐赠税收减免等因素。但这一考虑不利于发挥公司社会捐赠的积极性，将公司对个人、私立学校等的直接捐赠排除在外。然而，在实践中，如果有需要，公司完全可以直接向受益人进行捐赠，不一定非要通过公益性社会团体或公益性非营利事业单位。

其次，上述定义从行为动机——“为了社会公益事业或公共目的”来界定公司捐赠的定义是不合理的。公司捐赠并非以其行为的公益性质为必要条件，公司捐赠除包含公益目的的捐赠之外，还应包括其他目的的捐赠。现代公司在捐赠时旨在树立公司良好的社会形象，扩大公司产品品牌的影响，与公司发展战略有紧密联系。在此情况下，国外流行的那种策略性公司捐赠也应是公司捐赠的一种类型。笔者认为，应当在公司捐赠的定义中强调其行为应当在不违反公司章程和法律的前提下做出即可，而无论其进行捐赠的行为动机为何。

综上所述，笔者认为，公司捐赠可以定义为：公司在不违反法律、行政法规以及公司章程的前提下，自愿无偿将其有权处分的合法财产(资金、实物或无形资产等)赠与他人的行为。

第二节 公司捐赠的种类

公司捐赠在演变发展的过程中，其种类也变得多样化。公司捐赠根据不同的标准，可以进行不同的分类，下文着重分析三种分类形式：

一、根据捐赠方式的不同，公司捐赠可以分为直接捐赠和间接捐赠。直接捐赠与间接捐赠的区别在于捐赠时是否经中介机构。直接捐赠，即公司将意欲捐赠的财物直接交付受赠的单位或个人；间接捐赠，是指公司不直接对受赠对象进行捐赠，而是通过法定的非营利性公益机构进行。目前我国法律规定公司捐赠应通过公益性的社会团体和公益性非营利的事业单位以及在特殊情况下的县级以上人民政府部门进行捐赠，即属于间接捐赠。

二、根据公司捐赠的行为模式的不同可以分为利他型捐赠、自利型捐赠和互利型捐赠。^①利他型的公司捐赠以促进公共利益、增进社会福利为公司捐赠的唯一目的和行动逻辑。在公司捐赠发展的初期，公司捐赠一般采用此捐赠模式，

^①葛道顺. “企业的社会责任”论坛综述[EB/OL]. http://www.sociology.cass.cn/shxw/cyshx/t20040525_2159.htm, 2009-10-04.

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