

学校编码: 10384

分类号 _____ 密级 _____

学号: X2008120091

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

股东派生诉讼理论及司法实务研究

Shareholder derivative litigation theory and Practice Research

万晶晶

指导教师姓名: 夏雅丽教授

专业名称: 法律硕士

论文提交日期: 2011年11月

论文答辩时间: 2011年 月

学位授予日期: 2011年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2011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

厦门大学博硕士学位论文摘要库

中文摘要

在我国公司的运作过程中，董事、大股东等利用其优势地位操纵公司活动，损害公司及小股东权益的行为时有发生，小股东权益的保护问题亟待解决。股东派生诉讼作为两大法系尤其是英美法系国家保护小股东权益的一种事后救济措施，在保护小股东权益，维护公司合法利益和监督董事、控股股东行为等方面发挥了很大作用，已被各国所普遍采用。

我国直到 2005 年《公司法》修改时才引入了这一制度，弥补了我国立法在这方面的空白。但由于立法上关于股东派生诉讼的规定过于原则和简陋，没有相应的法律解释以及程序上的规则进行回应，导致司法实践中面临着诸多程序制度上的新问题和疑难问题。针对争议的问题，目前国内尚无统一适用的立法或司法解释，因此完善我国的股东派生诉讼制度便显得尤为迫切和重要。

本文从股东派生诉讼制度的概念入手，分析了股东派生诉讼的法理基础，立足于司法实践，对我国股东派生诉讼制度的进一步完善提出看法。正文一共分为四个部分。第一部分是关于股东派生诉讼制度的概述，首先揭示了股东派生诉讼的含义和特征，比较股东派生诉讼与直接诉讼的区别，并阐述了股东派生诉讼的法理基础。第二部分是基于股东派生诉讼制度的本源考察，比较分析英美法系及大陆法系对于股东派生诉讼的相关规定，以期学习和借鉴。第三部分从我国的股东派生诉讼制度的现状出发，指出我国现行股东派生诉讼的不足，分析实践中存在的困难。第四部分从当事人、派生诉讼制度的前置程序、诉讼费用、诉讼后果等几个方面来全面系统的论述我国股东派生诉讼制度的完善，以期更好为司法实务所适用。

关键词：派生诉讼；前置程序；司法实务

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

In our country in the course of the operation , director of the company , a major shareholder make use of its advantages , such status to manipulate the company activities detrimental companies and small shareholders' rights acts occur from time to time , small shareholders' rights protection problems have yet to be resolved . Shareholders derivative proceedings as two big legal systems , particularly common law countries a subsequent relief measures for the protection of minority shareholders' interests , in the protection of the interests of minority shareholders , safeguarding the legitimate interests and supervision director , controlling shareholders of companies conduct , and so has played a great role in Has been by states.

Until 2005, "Company Law" to modify only the introduction of this system, make up our legislation in this area blank. However, legislative provisions on shareholder derivative litigation over the principle and simple, there is no corresponding legal interpretation of the rules and procedures to respond, resulting in a court in shareholder derivative litigation process when the system will face many new issues and problems the problem. For the Court in the face of these problems, there is no uniform application of domestic legislation or judicial interpretation, therefore improve our shareholder derivative litigation appears to be particularly urgent and important.

In this thesis, the comparative study is used in the comparison of advantages and disadvantages of both domestic and foreign institutional shareholders derivative litigation systems. A systemic introduction of the improvement about shareholders derivative litigation systems is also discussed in this thesis. In the discourse, this thesis applies the logical analysis, comparative analysis, historical analysis and value analysis method based on China's judicial practice to conduct a comprehensive introduction of the

improvement of shareholder derivative litigation in China.

This article from the system of shareholder derivative litigation concept, analysis of shareholder derivative litigation legal basis and existing value, based on the judicial practice, the shareholder derivative litigation system in our country to further improve it puts forward the author's view. The text is divided into four parts. The first part is about the shareholder derivative lawsuit system overview, first revealed the shareholder derivative lawsuit meaning and characteristics, comparison of shareholder derivative litigation and direct action of distinction, and explains the legal basis of shareholder derivative suit. The second part is based on the system of shareholders derivative action source investigation, through the comparative analysis of the Anglo-American law system and continental law system for shareholder derivative litigation of the relevant provisions, with a view to learn and draw lessons from. The third part from China's shareholder derivative litigation system in the current situation, pointed out that China's current shareholder derivative litigation practice, analysis of the difficulties in. The fourth part from the parties, derivative lawsuit pretage procedure, litigation costs, legal consequences of such several aspects discussed in the system of derivative action system in our country is perfect, in order for the judicial practice operation.

Key Words: shareholders derivative litigation; presuit demand; Judicial practice

目 录

前 言.....	1
第一章 股东派生诉讼制度概述	2
第一节 股东派生诉讼制度的概念和特征	2
一、股东派生诉讼制度的概念	2
二、股东派生诉讼制度的特征	2
第二节 与股东直接诉讼的比较	4
一、产生原因不同	4
二、诉权根据不同	4
三、诉讼目的不同	5
四、诉讼归属不同	5
第三节 股东派生诉讼制度的法理基础	5
一、股东派生诉讼诉权的实体法理依据	6
二、股东派生诉讼诉权的程序法理基础	7
第二章 域外股东派生诉讼制度	10
第一节 英美法系国家股东派生诉讼制度	10
一、英国的股东派生诉讼制度	10
二、美国的股东派生诉讼制度	11
第二节 大陆法系国家的股东派生诉讼制度	14
一、德国的股东派生诉讼制度	14
二、日本的股东派生诉讼制度	16
第三章 我国股东派生诉讼制度的现状及不足	18
第一节 我国股东派生诉讼制度的现状及司法实践	18
一、我国股东派生诉讼制度的现行法规定	18

二、我国股东派生诉讼制度的司法实践	19
第二节 我国股东派生诉讼制度的不足	20
一、适格原告的设置不合理	20
二、公司和其他股东的相关规定缺位	21
三、前置程序中规定过于粗陋	22
四、配套制度不完善	22
第四章 我国股东派生诉讼制度的具体实务问题研究	24
第一节 股东派生诉讼制度中的诉讼当事人	24
一、原告确定	24
二、被告的范围	26
三、公司和其他股东的诉讼地位	27
第二节 股东派生诉讼前置程序	31
一、股东派生诉讼前置程序的内涵	31
二、我国诉讼前置程序的完善	32
第三节 诉讼费用	33
一、诉讼费用的收取	33
二、诉讼费用担保	33
三、诉讼费用的补偿	34
第四节 其他相关实务问题	35
一、派生诉讼的管辖权问题	35
二、举证责任分情况分配	36
三、明确派生诉讼结果归属	36
结 论	38
参考文献	39

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Shareholder derivative action system	2
Subchapter 1 Shareholder derivative litigation system concept and characteristics	2
Section 1 Shareholder derivative litigation system concept.....	2
Section 2 Shareholder derivative litigation system characteristics.....	2
Subchapter 2 In contrast to the shareholder direct litigation	4
Section 1 Cause different.....	4
Section 2 Right of action according to different.....	4
Section 3 Litigation purpose.....	5
Section 4 Litigation belong to different.....	5
Subchapter 3 Shareholder derivative litigation system legal principle theory of law foundation	5
Section 1 Entity law.....	6
Section 2 Procedural law foundation.....	7
Chapter 2 Foreign shareholders derivative action system	10
Subchapter 1 Anglo-American law system Shareholder derivative action system	10
Section 1 The British system of shareholders derivative suit.....	10
Section 2 The United States of America shareholder derivative litigation system.....	11
Subchapter 2 Continental law system of shareholders derivative suit	14
Section 1 German shareholders derivative action system.....	14
Section 2 Japanese shareholders derivative action system.....	16

Chapter 3	The lack of Shareholder derivative litigation system in our country the current situation	18
Subchapter 1	The status and the practice of shareholder derivative litigation system in our country.....	18
Section 1	The status of shareholder derivative litigation system in our country	18
Section 2	The practice of shareholder derivative litigation system in our country	19
Subchapter 2	The lack of Shareholder derivative litigation system in our country	20
Section 1	On the proper plaintiff setting unreasonable.....	20
Section 2	The company and other shareholders vacancy	21
Section 3	Prepositional procedure stipulation is too rude	22
Section 4	No perfect supporting system	22
Chapter 4	The practice problem research shareholder derivative litigation system in our country	24
Subchapter 1	Litigant of shareholder derivative litigation.....	24
Section 1	The plaintiff's determination.....	24
Section 2	The defendant range	26
Section 3	The company and other shareholders litigation status.....	27
Subchapter 2	Prepositive procedure.....	31
Section 1	Prepositive procedure connotation.....	31
Section 2	Prepositive procedure improvement	32
Subchapter 3	Litigation costs	33
Section 1	Collect Litigation costs	33
Section 2	The cost of litigation guarantee	33
Section 3	Litigation expense compensation	34
Subchapter 4	Other related issues.....	35

Section 1	Derivative litigation jurisdiction.....	35
Section 2	The burden of proof distribution.....	36
Section 3	Clear derivative litigation results.....	36
Conclusion.....		38
Bibliography		39

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学博硕士学位论文摘要库

前 言

2005年10月27日修订通过的《中华人民共和国公司法》（以下简称《公司法》）以成文法形式正式确立了股东派生诉讼制度，此举对于完善我国公司治理结构、平衡保护中小股东合法权益乃至提升企业国际竞争力均具有深远意义。但同时亦应看到，我国现行股东派生诉讼制度还存在进一步充实、细化、明确和完善的空间，理论界和实务界对包括股东派生诉讼制度的相关问题的认识仍存在一定的分歧，在一定程度上削弱了该法律制度应有功能的发挥。因此，深入研究股东派生诉讼相关问题成为必要。

第一章 股东派生诉讼制度概述

第一节 股东派生诉讼制度的概念和特征

公司和股东的利益受公司法保护。但在现代企业所有权与经营权相分离的现实情况下,由于日益膨胀的公司决策机关及其他公司经营管理人员拥有广泛的权力,使得公司和小股东的利益保护受到巨大的挑战。实践中,少数股东提起派生诉讼的案件日渐增多,下面先就股东派生诉讼制度的概念和特征进行分析。

一、股东派生诉讼制度的概念

股东派生诉讼 (shareholders derivative litigation) 又称股东间接诉讼、股东代表诉讼,是公司诉讼的一种,它是指当公司合法权益遭受侵害,代表公司行使诉权的公司机关拒绝或怠于行使诉讼权利时,由具有一定资格的股东以自己的名义对侵害者提起的诉讼。间接诉讼是与直接诉讼相比较而言的,因为股东派生诉讼胜诉所获得的权益归属于公司而不是直接归属于股东个人。

二、股东派生诉讼制度的特征

股东派生诉讼应当属于民事诉讼的范畴,但它又是一种有别于一般民事诉讼的新的诉讼形态。与一般的民事诉讼相比,股东派生诉讼具有如下法律特征:

第一, 股东派生诉讼具有代位性。公司具有独立人格,能独立享有权利和决定是否行使权利,其中也包括独立决定是否行使诉权而不受他人左右。当其民事权利受到侵害却不愿行使诉权时,非经其委托授权,他人是不能代替行使的。但是,公司与其股东之间客观上存在着特有的财产关系,即公司的财产源于股东的投资并与股东相分离,股东是公司财产的所有者或共有者。因此,包括中小股东在内的公司全体股东与公司的利益有着直

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