

学校编码: 10384

分类号 _____ 密级 _____

学号: 200208067

UDC _____

学 位 论 文
出资适格性下的知识产权出资法律
问题研究

**A Study on Capital Subscription by Intellectual Property under
the Qualification of Subscribed Capital**

何选良

指导教师姓名: 丁丽瑛 副教授

申请学位级别: 硕 士

专业名称: 经 济 法 学

论文提交日期: 2005 年 5 月

论文答辩时间: 2005 年 6 月

学位授予单位: 厦 门 大 学

学位授予日期: 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2005 年 月

内容摘要

在如今的知识经济时代，知识产权类财产的投入对于创业投资起着关键作用，以知识和技术为核心的创业已经成为最主要的创业形式之一。经济的发展产生对与之相适应的生产关系的迫切要求，而作为生产关系的重要体现——法律制度的设计，也应随着经济的发展作出调整，从而能促进生产力的发展。我国《公司法》现行立法关于对知识产权出资的规定在范围、比例、程序和责任制度存在不完善之处，已无法适应经济发展的时代要求，与国外相关立法也存在差距。因此，本文力图重新定位公司资本制度的价值目标，修正现物出资的适格性标准，并以知识产权与出资适格性的对照分析以及实证考察为基础，对知识产权出资制度的重构提出建议。

本文的论述除导言与结语外，共分为四章：第一章，公司资本制度的价值目标与出资适格性，主要解决本文论述的理论基础问题。将公司资本制度的核心价值目标定位为：保障资本效率和鼓励投资自由；将出资适格性标准修正为：有益性、可支配性、利害关系人利益保护可能性。第二章，知识产权出资的理论分析。在对知识产权的内涵及其作为出资财产的特定性进行分析的基础上，讨论知识产权的出资适格性，并对知识产权出资行为进行分析。第三章，知识产权出资的实证考察。对我国现行知识产权出资立法与实践进行对照考察，以及对国外立法例的相关制度作简单的比较分析，为我国知识产权出资制度的重构提供依据。第四章，知识产权出资制度的重构。主要阐述知识产权出资制度重构的意义及主要内容。

关键词：资本；知识产权；出资

ABSTRACT

In the knowledge economic era, intellectual property plays a key role in the field of beginning business investment. Beginning business with the core being knowledge and technique has been one of most important types in their family. The development of economics raises an urgent need for corresponding production relations. Therefore, legal institution, as an important embodiment of production relations, should be adjusted to fit the economic development and push the development of productivity. Existing regulation on the capital subscription by intellectual property in PRC's Corporate Law, being faulty in respect of the scale, the proportion, the procedure and the relevant liabilities, has turned out to be far from satisfying the requirement of the economic development in today's world, and also left behind the advanced legislation of other countries. Thus, this thesis tries to re-position the value targets of the institution of corporate capital, modify the criteria for the qualification of prompt goods as subscribed capital. Further, based on the analysis of intellectual property and the qualification of subscribed capital, and the relevant positive observation, suggestion on re-constructing the institution of capital subscription by intellectual property is advanced.

Except the parts of exordia and conclusion, this thesis is divided into four chapters. Chapter 1, named "The Value Targets of the Institution of Corporate Capital and Qualification of Subscribed Capital", focuses on the basic theory. In this chapter, the core value targets of the institution of corporate capital is positioned to be ensuring capital efficiency and encouraging the freedom of investment; the criteria for qualification of subscribed capital are revised to be: profitability, controllability, and possibility of protecting the stakeholders. Chapter 2, named "Theoretical Analysis of Intellectual Property as Subscribed

Capital”, analyzes the connotation of intellectual property and the specialty of it when being subscribed capital, discusses the qualification of intellectual property as subscribed capital, and analyzes the behavior of capital subscription by intellectual property. Chapter 3, named “Positive Observation of Capital Subscription by Intellectual Property”, observes the legislation and practice of capital subscription by intellectual property in China, compares the relevant legislations of other countries, in this way prepares for re-constructing of the institution of capital subscription by intellectual property. Chapter 4, named “Re-construction of the Institution of Capital Subscription by Intellectual Property”, illustrates the significance and major contents of re-construction of capital subscription by intellectual property.

Keywords: Corporate Capital; Intellectual Property; Capital Subscription

目 录

| | |
|-----------------------------|----|
| 导 言 | 1 |
| 第一节 问题的提出 | 1 |
| 第二节 本文的研究意义 | 3 |
| 第一章 公司资本制度的价值目标与出资适格性 | 4 |
| 第一节 公司资本制度的价值目标 | 4 |
| 一、公司资本的含义与功能 | 4 |
| 二、公司资本制度的价值目标 | 8 |
| 第二节 出资适格性 | 13 |
| 一、出资适格性理论的主要内涵 | 14 |
| 二、出资适格性限制的实质：利益的制约与平衡 | 15 |
| 三、出资适格性标准的修正 | 19 |
| 第二章 知识产权出资的理论分析 | 23 |
| 第一节 知识产权概述 | 23 |
| 一、知识产权的内涵 | 23 |
| 二、知识产权作为出资财产的特性 | 24 |
| 三、知识产权的范围划定 | 26 |
| 第二节 知识产权的出资适格性对照分析 | 28 |
| 一、知识产权具有对公司的有益性 | 28 |
| 二、知识产权的可支配性 | 28 |
| 三、知识产权出资的利害关系人利益保护可能性 | 30 |
| 四、知识产权出资的评价性 | 30 |
| 第三节 知识产权出资行为 | 32 |

| | |
|--|-----------|
| 一、知识产权出资行为的内涵..... | 32 |
| 二、知识产权出资行为的特性..... | 32 |
| 第三章 知识产权出资的实证考察..... | 35 |
| 第一节 我国知识产权出资实践与立法的对照考察..... | 35 |
| 一、过窄的知识产权出资范围界定已难以满足实践的需要..... | 35 |
| 二、过低的知识产权出资比例规定阻碍了知识产权成果的产业化.. | 37 |
| 三、知识产权出资程序和责任制度有待完善..... | 40 |
| 第二节 国外立法例考察..... | 41 |
| 第四章 我国知识产权出资制度的重构..... | 45 |
| 第一节 重构知识产权出资制度的意义..... | 45 |
| 一、降低交易成本、提高效率是现物出资制度产生的初衷与最 终归属..... | 45 |
| 二、放宽知识产权出资的条件更能降低交易成本、提高效率和 保障安全..... | 46 |
| 三、规定有益于减少契约谈判成本、增进资源配置效率的法定 条款..... | 48 |
| 第二节 知识产权出资制度重构的主要内容..... | 50 |
| 一、放宽知识产权出资的范围..... | 50 |
| 二、取消对知识产权出资比例的最低比例限制..... | 51 |
| 三、完善知识产权出资的程序制度..... | 51 |
| 四、健全知识产权出资的民事责任制度..... | 55 |
| 结 语..... | 57 |
| 参考文献..... | 58 |

CONTENTS

| | |
|---|-----------|
| Exordia | 1 |
| Subchapter 1 A New Issue on the Capital Subscription by Intellectual Property | 1 |
| Subchapter 2 The Significance of the Issue..... | 3 |
| Chapter 1 The Value Targets of the Institution of Capital and Qualification of Subscribed Capital..... | 4 |
| Subchapter 1 The Value Targets of the Institution of Corporate Capital | 4 |
| Section 1 The Connotation and the Function of Corporate Capital..... | 4 |
| Section 2 The Value Targets of the Institution of Corporate Capital ... | 8 |
| Subchapter 2 Qualification of Subscribed Capital..... | 13 |
| Section 1 Major Connotation of the Theories of Qualification of Subscribed Capital..... | 14 |
| Section 2 The Substance of Qualification of Subscribed Capital: Restricted and Balanced by the stakeholders | 15 |
| Section 3 The Revision of Qualification of Subscribed Capital | 19 |
| Chapter 2 Theoretical Analysis of Intellectual Property as Subscribed Capital..... | 23 |
| Subchapter 1 Introduction of Intellectual Property | 23 |
| Section 1 The Connotation of Intellectual Property | 23 |
| Section 2 The Specialty of Intellectual Property as Subscribed Capital..... | 24 |
| Section 3 The Scope of Intellectual Property | 26 |
| Subchapter 2 Analysis of Qualification of Intellectual Property as | |

| | | |
|---------------------|---|-----------|
| | Subscribed Capital..... | 28 |
| Section 1 | The Profitability of Intellectual Property as Subscribed Capital | 28 |
| Section 2 | The Controllability of Intellectual Property as Subscribed Capital..... | 28 |
| Section 3 | The Possibility of Protecting the Stakeholders when Intellectual property being Subscribed Capital..... | 30 |
| Section 4 | The Possibility of Intellectual Property being valuated | 30 |
| Subchapter 3 | Analysis of the Behavior of Capital Subscription by Intellectual Property | 32 |
| Section 1 | The Connotation of the Behavior | 32 |
| Section 2 | The Specialty of the Behavior | 32 |
| Chapter 3 | Positive Observation of Capital Subscription by Intellectual Property | 35 |
| Subchapter 1 | A Contrast Analysis between the Practice and the Legislative Regulation | 35 |
| Section 1 | The Existing Scope Regulation of Intellectual Property being Subscribed Capital cannot satisfy the Need of Practice | 35 |
| Section 2 | The Existing Proportion Regulation of Intellectual Property being Subscribed Capital hinder the Intellectual Property Investment | 37 |
| Section 3 | The Existing Regulation of the procedure and the Relevant Liabilities on the Capital Subscription by Intellectual Property must to be Perfected | 40 |
| Subchapter2 | Observation of the Legislative Regulation from Abroad | 41 |
| Chapter 4 | Re-construction of the Institution of Capital | |

| | |
|---|-----------|
| Subscription by Intellectual Property | 45 |
| Subchapter 1 The Significance of Re-construction of the Institution of Capital Subscription by Intellectual Property | 45 |
| Section 1 Accord with Original Intention and Ending of the Institution of Capital Subscription | 45 |
| Section 2 Relax Restriction to Reduce Business Costs and Raise Capital Efficiency and Ensure Safety | 46 |
| Section 3 Provide some Legal Provision to Reduce Negotiation Costs and Raise Capital Efficiency | 48 |
| Subchapter 2 Major Contents of Re-construction of the Institution of Capital Subscription by Intellectual Property | 50 |
| Section 1 Relax the Scope Restriction of Intellectual Property Being Subscribed Capital..... | 50 |
| Section 2 Abolish the Proportion Restriction of Intellectual Property being Subscribed Capital | 51 |
| Section 3 Perfect the Regulation of the Procedure on the Capital Subscription by Intellectual Property | 51 |
| Section 4 Perfect the Regulation of the Relevant Liabilities on the Capital Subscription by Intellectual Property | 55 |
| Conclusion..... | 57 |
| Bibliography | 58 |

厦门大学博硕士学位论文摘要库

导 言

第一节 问题的提出

在工业经济时代，机器、土地、房产等有形的物质资料的投入对于创业投资则起着更为关键的作用，而在如今的知识经济时代，专利、商标、技术秘密等知识产权类资产的投入对于创业投资起着关键作用，以知识和技术为核心的创业已经成为最主要的创业形式。经济的发展产生对与之相适应的生产关系的迫切要求，而作为生产关系的重要体现——法律制度的设计，也应随着经济的发展作出调整，从而能促进生产力的发展。我国《公司法》及其它相关法律法规虽然对知识产权出资问题作出了规定，但从目前知识产权的投资孵化来看，现行法律法规对于知识产权出资的规定已经不能满足创业投资的需要，在法律制度上需要改革。

我国现行《公司法》对出资物的范围采用列举式规定了货币、实物、工业产权、非专利技术、土地使用权五类，并将工业产权和非专利技术两类出资的比例限制在 20% 以下。在研习公司法的过程中，笔者对此规定背后的立法动因产生了极大的兴趣，然而，在现存资料中却无从考证。而在众学说中，可以找到的是诸多批评和攻击，如方流芳教授认为：对股东出资类别的列举型立法，是“《公司法》摆出‘为民做主’的姿态，立法者表现出一种过分的自信，代替当事人作出安排……自以为规定很全面”，但却忘了某些可以用于出资的财产。^①

现行《公司法》之所以限制知识产权出资的范围及比例，或许是出于立法者立法当时的一种防御性心态，因为我国是发展中国家，经济和技术

^① 方流芳.走出立法观念的误区[A].郭锋,王坚.公司法修改纵横谈[C].北京:法律出版社,2001.500.

各方面都相对落后于发达国家，在引进技术与引进资金之间进行比较，技术相对来说存在着较多的不确定性因素，并且在发展过程中“资金不足”的问题似乎更为突出。为此，我国一直非常强调经济意义上的资本，采取了各种优惠措施以引进外资，对引进技术在条件上作出更为严格的限制，然而此举却忽视了资本制度的法律意义——将资产活化的法律制度。具体到公司法领域，就是许多有用的资产，尤其是许多知识产权类财产，无法便捷、快速地进入生产、经营领域的空间。

限制知识产权出资的范围及比例，或许还有出于评估困难这方面的考虑。但是事实上，在以货币以外的财产出资时，都将面临着评估作价的问题。知识产权出资的评价可能性是可以肯定的。对于出资评价所可能导致的一些诸如对公司债权人和其他出资人的利益产生侵害的问题，立法应该在出资程序和出资责任制度等方面作出规定，从而保证在知识产权出资的场合下公司各方利益主体的利益都能得到兼顾和平衡。

事实上，在立法上否定或限制对公司经营有益的知识产权财产作为出资标的，一方面使一些新的知识成果产业化面临着法律障碍，不利于技术创新和投资创业；另一方面，一些公司不得不采取迂回的方式（如财产承受）来取得公司经营急需的知识产权类财产，而这种迂回的方式，既减损了公司设立效率，又使得那些包括公司债权人在内的利害关系人的利益面临着更不确定的风险。

就目前而言，我国现行《公司法》对知识产权出资方面的规定存在着“因噎废食”之嫌疑，似乎在“泼脏水”的时候竟然把“孩子”一起“泼掉”。现行公司资本制度过分强调了资本的债权人担保功能，以致于资本价值增值的原有经济内涵，以及公司原本所应追求的效率最大化的目标，却相反受到忽视。效率是最大的公平，也是安全的基础，如果缺乏了效率的公司资本制度又如何体现维护交易安全的功能！

第二节 本文的研究意义

现行《公司法》中关于知识产权出资的规定显然已不合时宜了。本文的论述力图重新定位公司资本制度的价值目标，修正现物出资的适格性条件，并且以知识产权与出资适格性的对照分析以及实证考察为依据，对知识产权出资制度的重构提出建议。

本文的研究意义，从实践的角度来看，是公司法学研究对知识经济时代社会经济发展所做出的一个初步回应。知识产权的核心因素就是创新的知识和技术，笔者认为减少对知识产权出资的限制，既可为知识成果创新者通过出资入股的形式将其成果产业化提供便利，又能进一步激励知识和技术的创新。从公司法制建设的角度来看，知识产权出资问题的深入研究，尤其通过对知识产权出资适格性以及制度设计中风险预防措施的研究，可以减少对知识产权出资的不必要的顾虑，也有助于我们重新审视公司资本制度的价值目标、制度设计，从而为《公司法》的修改提供参考，使其更符合经济发展的现实需要。从理论的层面来看，知识产权出资问题研究涉及公司法学与知识产权法学两个领域，虽然本文在研究深度上有所欠缺，但也可算是对公司法学与知识产权法学之交叉领域进行探讨的一次尝试。

第一章 公司资本制度的价值目标与出资适格性

第一节 公司资本制度的价值目标

一、公司资本的含义与功能

(一) 公司资本的含义

1、经济学意义的资本

经济学含义上的资本通常是指与物质性生产过程密切联系的一种能够带来增值的生产要素，是企业从事经济活动所必不可少的物质源泉，此含义上的资本既是一种物质存在，又是一种能带来剩余价值的价值。经济含义上的“资本”关注的是“资本”增值性，从而能为公司股东们带来更多的利润。

马克思在《资本论》中认为，资本是能够带来剩余价值的价值，体现的是资本主义的生产关系，是一个历史范畴。^①奥地利经济学家庞巴维克认为：“一般来说，我们把那些用来作为获得财货手段的产品叫做资本。”^②萨缪尔森认为：“资本是一种不同形式的生产要素。资本(或资本品)是一种生产出来的生产要素，一种本身就是经济的产品耐用投入品。”^③经济学家们对资本的定义表述各不相同，但都揭示了资本能够带来价值增值。从资本的本质和所起的作用来看，资本具有以下属性：第一，资本具有生产要素属性。资本是任何企业不可缺少的生产要素，资本要素与人、管理制度等要素结合，企业方能进行有效的生产经营活动。第二，资本具有价值属性。资本除自身具有价值外，更重要的是资本的运动能够带来现实的或

^① 马克思.资本论(第一卷)[M],中共中央编译局译,北京:人民出版社,1975.167-200.

^② 庞巴维克.资本实证论[M],陈端译,北京:商务印书馆,1964.73.

^③ 萨缪尔森,诺德豪斯.经济学[M],萧琛等译,北京:华夏出版社,1999.26.

潜在的经济利益或竞争优势。第三，资本形态具有多样性。货币形态是资本的基本形态。除货币形态外，还有实物形态、证券形态、知识产权形态（其中又包括商标形态、专利权形态、商业秘密形态、版权形态、商誉形态）等。

2、法律意义上的资本

理解了资本的经济学意义，还没有把握资本的全部含义。作为事实状态的物质存在的资本（严格来说应称资产），其创造剩余价值的能力要经历一个“合法化”的过程。只有被法律制度所表述，资产才能成为资本。法律意义上的资本，通常指公司的注册资本，即依法由章程所确定的、股东认缴的出资总额，是指公司已经获得或能够获得的用来开始、启动和拓展其事业的实物和金钱。法律意义上的资本须将股东出资以货币来体现，在于对股东投入公司的满足“经济意义上资本属性”的出资财产的确认为。法律意义上的资本，其实质是一种财富转换机制，是一种令资产及其创造能力合法化的制度。正是因为资本的这些功能，也正是因为美国等发达资本主义国家通过其法律来表述资产，才使资本主义在西方国家经济领域中取得了巨大的成就。^①

（二）公司资本的功能

包括股份有限公司和有限责任公司在内的现代公司，其最重要的特征是股东的有限责任制度。自19世纪中叶以来，公司有限责任制度逐渐发展成为当今公司制度的基本准则，股东对公司债务只负有限责任的公司形式成为公司的基本形式。我国《公司法》则干脆否认无限公司的合法性，只规定有限责任公司和股份有限公司为公司的法定形式。然而，为何有限责任制公司能在短期内迅速取代无限责任制公司呢？法律经济学者认为，有限责任制公司在经济上具有无可比拟的优越性：有利于减少交易成本、

^① 蒋大兴.公司法的展开与评判[M].北京:法律出版社,2001.130-131.

鼓励投资和提高资本效率、有效分配风险等等。

也正是现代公司的有限责任制特点，其对公司资本的依赖也远远强于其他的企业形式。当现代公司的投资者一旦完成出资行为，以其拥有产权的财产作为出资标的投入公司，公司即拥有了对出资财产的产权，实现了拟制的法人人格独立，而投资者则失去了对其出资财产的产权，取得作为交易对价的股东权，成为公司的“主人”。至此，公司和其股东实现分离，有限责任制方能得以实现。事实上公司承担着两种角色，一方面，它是拟制的“人”，有着独立名义、独立意思、独立财产，且独立承担责任；另一方面，它又是股东们为追求自身利益最大化而创设的“物”，带有工具的特性。现代公司的双重角色，使得现代公司的资本承载着以下功能：

1、公司资本是启动运营和人格独立的物质基础

首先，资本是公司启动运营的物质基础。公司的运营是以营利为目的，公司设立的初衷和最终的归属都是为了股东追求利益最大化服务的。而公司的运营，需要一定的物质基础。此时的公司资本就是一种能为股东带来股息、分红等财产增值利益，体现其经济功能的生产要素。

其次，资本不但在经济意义上作为启动资金为带来增值利益，更重要的还在于，作为启动资金在法律意义上构成公司人格独立的物质基础。有学者认为，需要一定的物质基础进行运营是包括公司在内的所有企业的共同要求，并且在市场经济条件下，公司可以通过多种途径获得其运营所需财产；由此否认了资本作为物质基础对于公司制度的重要影响。^①该观点显然是忽视了资本对于公司的特殊法律意义——公司独立于股东、债权人等成为独立法律主体的物质基础。事实上，正是资本构成了公司的独立法律人格和信用基础，现代公司与其它企业组织形式相比，筹资方便灵活，原因在于有限责任制度降低了股东的投资风险，使股东的出资更为自由。

^① 李友根.人力资本出资问题研究[M].北京:中国人民大学出版社,2004.79-80.

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.

廈門大學博碩士論文摘要庫