

学校编码: 10384

分类号 _____ 密级 _____

学号: 13620081150790

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

有限责任公司股权转让合同问题探析

Limited liability company shares transfer contract problems
probing

韩 雪 明

指导教师姓名: 朱泉鹰副教授

专 业 名 称: 法律硕士

论文提交日期: 2011 年 4 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 4 月

厦门大学博硕士学位论文摘要库

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

随着现代公司的发展壮大，股权已成为社会财富的重要法律载体，股权转让日益频繁。公司通过签订股权转让合同的形式转让股权既可以确保老股东顺利退出公司，又可促成新股东平稳加盟，在促进社会财富流转方面有着诸多的益处。股权转让指向的公司既包括有限责任公司，也包括股份有限公司（含上市公司）。与有限责任公司相比，股份有限公司尤其是上市公司的股权流通性更强。然而，鉴于我国司法实践中数量最多、法律关系最复杂的股权转让纠纷案件往往发生在有限责任公司，本文拟就有限责任公司股权转让合同存在的问题作一初探，通过对几种特殊情形下的有限责任公司股权转让合同进行剖析，提出了看法和建议，以期有益于有限责任公司股权转让合同问题的研究和实际纠纷的解决。全文共分三部分：

第一章主要介绍有限责任公司股权转让合同的定义和分类，并详细陈述了我国关于有限责任公司股权转让的立法现状，在此基础上提出尽管我国现行《公司法》对有限责任公司股权转让的规定较之 1993 年颁布的《公司法》有了很大的进步，然而在对有限责任公司股权转让问题上其规定仍然过于简单，不利于我国市场经济的健康发展。

第二章对未出资或出资不足或抽逃出资的有限责任公司股东与他人签订的股权转让合同、以转让股权中的部分权能为内容的股权转让合同、有限责任公司股东违反公司章程的禁止或限制性规定而与他人签订的股权转让合同、未办理有关变更登记手续的股权转让合同以及违反股东优先购买权的股权转让合同等问题进行探讨，分析论证并提出具体解决方案。

第三章针对以上在有限责任公司股权转让合同中存在的争议和问题提出了制度建构：完善股权转让规则、对侵犯股东优先认购权的股权转让进行法律规制等。

关 键 词：股权转让；有限责任公司；合同

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

With the development of modern company, Equity has become important laws carrier of social wealth, equity transfer increasingly frequent. The company through the form of signed stock transfer contract can ensure the old partner exit a company smoothly, But also contributed to a new shareholder joining in smoothly, and has many benefits to promote circulation of social wealth. Equity transfer point to the company includes both limited liability company, including joint stock limited company (including listed company). Compared with limited liability company, the liquidity of joint stock limited company equity especially listed companies is more stronger. However, as the judicial practice in China, the largest number of equity transfer disputes often occur in a limited liability company, This paper intends to discuss the validity of limited liability company shares transfer contract problems. The author in this paper analyzed some special conditions the limited liability company shares transfer contract, and proposes some opinions and suggestions, expecting to benefit the research of limited liability company equity transfer contract and the settlement of the actual dispute. Full text includes three parts:

The first chapter mainly introduces a limited liability company shares transfer contract definition and classification, and detailed statements for China's limited liability company equity transfer legislative situation, Based on this, advances in spite of current company law of limited company equity transfer prescribed comparing with the 1993 company law, but it's regulations about limited company equity transfer are still too simplifies, unfavorable to the healthy development of the market economy in our country.

The second chapter to the contract of not capital or insufficient or smoke escape capital contribution of the shareholders of a company signed with others; the contract of the part of equity transfer; the contract that the shareholders of a company violates the company's articles of association prohibited or restricted regulation and signed with others, and the author put forward my own views and opinion.

The third chapter in view of the above dispute and problems in limited

liability company equity transfer contract, the author put forward the following Suggestions: to perfect the capital stock transfer rules, for the infringement of the right of priority subscribe shareholders equity transfer legal regulation.

Key Words: Equity transfer; Limited liability company; contract

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录	
引 言.....	1
第一章 有限责任公司股权转让合同概述	2
第一节 有限责任公司股权转让合同的法律性质	2
一、有限责任公司股权转让合同的定义.....	2
二、有限责任公司股权转让合同的种类.....	2
第二节 我国关于有限责任公司股权转让的立法现状	3
一、股权转让限制的法理基础.....	3
二、股权的对内转让及其限制规定.....	4
三、股权的对外转让及其限制规定.....	4
第三节 《公司法》规定存在的问题	5
一、股权转让合同生效时间未确定.....	6
二、某些股权转让合同的效力不明确.....	6
三、股权变动时间未规定.....	7
第二章 有限责任公司股权转让合同的具体应用	8
第一节 股权转让合同的成立与生效	8
一、股权转让合同自成立时起生效.....	8
二、附生效条件股权转让合同的生效问题.....	8
第二节 有限责任公司的瑕疵股权转让合同	9
一、有限责任公司瑕疵股权转让合同绝对无效说.....	9
二、有限责任公司瑕疵股权转让合同区分说.....	10
三、有限责任公司瑕疵股权转让合同有效说.....	10
四、有限责任公司瑕疵股权转让合同可撤销说.....	10
第三节 以转让股权中的部分权能为内容的股权转让合同	12
一、部分转让股权的股权转让合同无效说.....	12
二、部分转让股权的股权转让合同有效说.....	12

第四节	公司股东违规签订的股权转让合同	14
第五节	股权转让合同与股权变动的效力关系	16
第六节	违反股东优先购买权的股权转让合同	18
第三章	有限责任公司股权转让合同的法律规制	20
第一节	完善股权转让规则	20
	一、对股权内部转让进行规制.....	20
	二、瑕疵出资的股东转让股权为可撤销合同.....	20
	三、禁止单独转让股权权能.....	21
	四、章程制度的完善.....	22
第二节	侵犯股东优先认购权的股权转让	23
	一、《公司法》对优先购买权行使程序的没有规定.....	23
	二、《公司法》对股权转让价格如何确定没有规定.....	23
结 语	25
参 考 文 献	26

厦门大学博士学位论文摘要

CONTENTS

Preface.....	1
Chapter 1 Limited liability company shares transfer contract	
overview	2
Subchapter 1 The legal nature of limited liability company shares transfer contract.....	2
Section 1 Limited liability company shares transfer contract definition	2
Section 2 Limited liability company shares transfer contract species	2
Subchapter 2 For China's limited liability company equity transfer legislative situation	3
Section 1 The legal theory of equity transfer limitation	3
Section 2 The equity transfer and its inner restrictions.....	4
Section 3 The equity transfer and external restrictions.....	4
Subchapter 3 The problems existing in the Company law provide.....	5
Section 1 Equity transfer contract comes into effect time has not yet been determined.....	6
Section 2 The effectiveness of some equity transfer contract is not clear	6
Section 3 Equity changes not stipulated time	7
Chapter 2 The specific applications of limited liability company sharetransfer contract.....	8
Subchapter 1 The formation of equity transfer contract and effect	8
Section 1 Equity transfer contract takes effect immediately	8
Section 2 The effective probleme of quity transfer contract with attach conditions precedent	8
Subchapter 2 Defects equity transfer contract of limited liability company.....	9
Section 1 Defects equity transfer contract of limited liability company absolutely effective theory	9
Section 2 Defects equity transfer contract of limited liability company distinguish theory	10

Section 3	Defects equity transfer contract of limited liability company absolutely effective theory	10
Section 4	Defects equity transfer contract of limited liability company revocable theory	10
Subchapter 3	The part equity transfer contract	12
Section 1	Part of the equity transfer contract shall be invalid theory	12
Section 2	Part of the equity transfer contract effective theory	12
Subchapter 4	The shareholders of a company violate compasses sign equity transfer contract	14
Subchapter 5	The effect relationship of equity transfer contract and the equity changes	16
Subchapter 6	Equity transfer contract that violated the shareholders pre-emptive right	18
Chapter 3	The legal regulations for limited liability company shares transfer contract.....	20
Subchapter 1	Perfecting the defects of capital stock transfer rule.....	20
Section 1	For equity internal transfer resources	20
Section 2	Defects equity transfer contract of limited liability company is Revocable.....	20
Section 3	Banned equity transfer power alone	21
Section 4	Perfect registration system	22
Subchapter 2	Infringe the right of priority subscribe shareholders' equity transfer	23
Section 1	Company law have no provisions of shareholders preemptive right exercise program	23
Section 2	Company law have no provisions of how to make sure equity transfer price	23
Conclusion		25
Bibliography		26

引 言

随着现代公司的发展壮大，股权已成为社会财富的重要法律载体，股权转让日益频繁。股权转让具有四大功能：一是既能促成财富流转，又不妨碍公司的正常经营。股权转让只改变股东身份，而不影响公司的法人资格、财产权利、资产状况以及公司对外业已缔结的债权债务关系。二是既能确保老股东顺利退出公司，又能促成新股东平稳加盟。三是股权的交易成本要低于分项资产的交易成本。“控制股东尤其是全资控制股东转让股权与转让公司资产虽具有异曲同工之妙；但整体出售股权的交易成本在通常情况下低于逐项转移公司资产或营业的交易成本。对卖方而言，卖活牛总比杀牛卖肉赚钱多；对买方而言，购买正常运营公司的股权有助于避免新设公司之累。”^①买方入住公司后如果缺乏经营管理的兴趣与能力，大可沿袭公司原有营利模式和经营思路，甚至保留公司原班人马。四是股权转让可依法节税。例如，甲公司要取得乙房地产公司的烂尾楼项目，面临两种思路可资选择：一是购买乙公司的建筑物所有权及国有土地使用权，但意味着巨额的流转税负担；二是购买乙公司股东的股权。鉴于股权转让款不仅取决于建筑物所有权以及国有土地使用权的市场价格，还取决于公司的对外负债及其营利能力，股权转让款往往低于建筑物所有权和国有土地使用权的市场价格，流转税负担因此而水落船低。

股权转让指向的公司既包括有限责任公司，也包括股份有限公司（含上市公司）。与有限责任公司相比，股份有限公司尤其是上市公司的股权流通性更强。鉴于我国司法实践中数量最多、法律关系最复杂的股权转让纠纷案件往往发生在有限责任公司，本文拟就有限责任公司股权转让合同效力问题作一初探。

^① 苗壮. 美国公司法：制度与判例[M]. 北京：法律出版社，2007：122.

第一章 有限责任公司股权转让合同概述

第一节 有限责任公司股权转让合同的法律性质

一、有限责任公司股权转让合同的定义

民事主体可以通过原始取得和继受取得两种方式取得有限责任公司股权。所谓有限责任公司股权的原始取得，是指民事主体在有限责任公司设立时或增加资本时通过向公司出资的方式而取得股权。所谓有限责任公司股权的继受取得，是指民事主体通过实施民事法律行为而取得已经存在的有限责任公司的股权。有限责任公司股权的原始取得属于广义的有限责任公司股权转让概念。而本文所探讨的股权转让是在狭义的有限责任公司股权转让范围内，特指民事主体通过签订股权转让合同而取得已经在先存在的股权的民事法律行为。因此，我们可以将有限责任公司股权转让合同定义为：有限责任公司股东依法将自己的股东权益全部或部分有偿转让给他人，使他人取得该股权的民事法律行为。

将有限责任公司股权转让合同划归为民事法律行为的一种，是因为其具有民事法律行为的一般特征：（1）以意思表示为核心。所谓意思表示是指表意人将其内心意思以一定方式表现于外部的行为。有限责任公司股东与他人签订股权转让合同是股东转让股权的明确意思表示。（2）以民事法律效果的发生为目的。法律行为的目的在于民事法律关系的设立、变更、终止。签订有限责任公司股权转让合同，一方面使转让出资的股东退出公司收回投资，另一方面使受让人通过股权转让而成为公司新的成员。（3）必须符合法律的规定。民事法律行为之所以能按照其表示的内容发生法律效力，在于其行为的合法性，违法的民事行为是不会受到法律保护的。因此，有限责任公司股权转让合同也必须符合法律的限制性规定，才能实现股权转让的效果。

二、有限责任公司股权转让合同的种类

有限责任公司股权转让合同可依不同标准进行分类：第一、内部转让

合同和外部转让合同。这是根据受让人身份的不同而作的分类，前者指有限责任公司股权转让中的受让人为原有股东，后者指有限责任公司股权转让中的受让人为原有股东以外的第三人。第二、股权全部转让合同与股权部分转让合同。这是根据拟转让的股权在转让中是否可以分割而作的划分。股权部分转让合同是指股东将其股权的一部分转让给受让人或者是将股权转让给复数受让人；股权全部转让合同即股东将其所有股权一并转让给同一个受让人。

第二节 我国关于有限责任公司股权转让的立法现状

股权又称股东权，是指股东基于股东资格而享有的从公司获取经济利益并参与公司经营管理的权利。股东权是股份转让得以发生的权利基础和依据。“股权转让，是股东的一项法定权利，在公司制度中，投资人除依据公司清算程序或减资程序外，不得撤回投资。”^①股东要放弃公司股份收回投资，只能通过股权转让来实现。公司法为照顾相关利益，虽然确立了股东可以转让其拥有的股权，但却对某些股权的转让作出一定的限制性规定。由于有限责任公司兼具资合与人合的性质，因此股东要转让股权就要受到更大限制。

一、股权转让限制的法理基础

现今大部分国家都规定有股权的自由转让原则。事实上，只有赋予股东以股份转让权，才能保证公司资产的连续性和公司的长远发展规划。“公司具有独立的财产和独立的人格，允许股权的自由转让可进一步印证股东的人格与公司人格是分离的。另外，股权的自由转让可促进资源的优化配置，并可为小股东退出困境提供制度保障。”^②股东在履行一定的通知义务后，其他股东要么同意转让股权，要么购买拟转让的股权，除此之外没有其他选择。这一规定有效保障了股权转让自由，有利于资本的自由流动。但有限责任公司的股权转让不同于股份有限公司，人合性和封闭性的特征使其股权转让不能像纯资合的股份有限公司那样自由，资合性的特征也使

^① 田继红. 有限责任公司股权转让的法律限制问题研究[J]. 科学论坛, 2009, (2).

^② 施天涛. 公司法论[M]. 北京: 法律出版社, 2006: 69.

得股东受到资本维持原则的限制从而不允许轻易退股。“订立股权转让合同转让了股东所有的股权，不仅必然会引起公司成员的变化、股权结构的变化，还会涉及到转让股东、受让股东、剩余股东以及公司利益之间的平衡问题。”^①有限责任公司既是资合公司，又是人合公司，股东往往同时又是公司的管理者，对股权转让加以限制即可以保证剩余股东有权不接受陌生的同事，同时也有利于公司控制权的平衡。

二、股权的对内转让及其限制规定

股东与股东之间转让股权不会导致产生新股东并破坏股东之间的人合关系，理应允许股东之间自由转让。因此我国《公司法》第72条第1款规定：“有限责任公司的股东之间可以相互转让其全部或者部分股权。”该款表明，《公司法》在股东内部转让股权问题上采用的是自由转让原则。但该条第4款又规定：“公司章程对股权转让另有规定的，从其规定。”可见章程可根据公司的实际情况对股东与股东之间转让股权附加限制性条件。

三、股权的对外转让及其限制规定

股权向外转让与内部转让最大的不同在于股东之间的相互信赖关系可能因第三人的介入受到影响甚至破坏。为此，《公司法》对向股东以外的第三人转让股权进行了较为严格的限制，表现为规定了其他股东的同意权和优先购买权。

1.其他股东的同意权。“《公司法》第72条第2款规定了股东向股东以外的人转让股权时其他股东的同意权。这里《公司法》基于有限责任公司人合因素的考虑，采取的是“人头主义”，即以股东人数计算表决票数，这是整部《公司法》中唯一没有采取“资本多数决”表决规则之处。”^②第2款紧接着规定的“其他股东半数以上不同意转让的，不同意的股东应当购买该转让的股权；不购买的，视为同意转让”。目的是为了保障出让方最终能出让其股权，乃体现了对出让方股东意思的尊重。

^① 潘福仁、邹碧华、石育斌. 股权转让协议效力司法疑难问题[M]. 北京: 法律出版社, 2007: 25.

^② 马林. 有限责任公司股权对外转让规则分析[J]. 法制与社会, 2009, (4).

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