

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号: 13020091150303

UDC\_\_\_\_\_

厦门大学

硕士学位论文

夫妻离婚时股权分割法律问题研究

Study on the Division of Common Stock Rights in Divorce

林迪黎

指导教师姓名: 徐雅芬教授

专业名称: 法律硕士

论文提交日期: 2012年4月

论文答辩时间: 2012年 月

学位授予日期: 2012年 月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评阅人: \_\_\_\_\_

2012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

---

## 内容摘要

在离婚率不断攀升的今天，作为离婚诉讼中最重要的问题之一的离婚财产分割逐渐成为人们争议的焦点。在离婚财产的诸多种类中，股权作为无形财产具有很大的特殊性，这种特殊性使得离婚诉讼中对股权的分割变得非常的复杂。而伴随着市场经济的发展，关于公司股权的法律制度也日益得到人们的关注。本文立足于现实的需求以及理论发展的需要，针对离婚诉讼中的股权分割问题展开论述。

本文除前言和结语外，正文共分四章。

第一章为夫妻离婚时股权分割概述。本章分析了股权的概念与性质，并在此基础上界定了夫妻离婚时的股权分割，为下文的进一步论述奠定了基础。

第二章提出了夫妻离婚时股权分割存在的问题。主要包括：在学界，学者们对夫妻一方名下股权能否共有以及夫妻共同股权能否分割存在着分歧；而在司法实务中则存在着夫妻共同股权难以认定，股权的价值难以确定的处理难点。

第三章分析了夫妻离婚时股权分割存在问题的原因。笔者认为，股权分割不同于传统的离婚财产分割，也不能等同于公司法上的股权转让，其具有自身的特殊性，股权分割的这种特殊性需要有针对其处理的专门立法，但我国目前有关股权分割的立法却存在着缺陷，这是造成实践中股权分割存在诸多问题的根本原因。

第四章是完善夫妻离婚时股权分割的具体构想。主要从夫妻共同股权的认定、夫妻共同股权分割的基本原则、不同形态公司股权的具体分割以及具体制度的完善等角度入手，提出了相关建议以解决实践中的难题。

**关键词：**离婚； 共同股权； 分割

## ABSTRACT

With today's consistently rising divorce rate, the division of divorce property, among the most important legal issues involved in a matrimonial action, has been discussed wildly and hotly by the public. Among all kinds of properties concerned in divorce proceedings, stock equity is very special due to its nature of an incorporeal property. The characteristics which it bears as an incorporeal property make its division in divorce proceedings a very complex task. Plus along with the development of the market economy, the legislation about shares of the company has attracted massive public attentions. In order to meet the needs from our reality lives and the requirements to advance our legal theory, this dissertation is all about the legal issues caused by stock equity's division in divorce proceedings.

Besides the preface and the conclusion, this dissertation is divided into 4 chapters.

The first chapter is a general introduction of the stock equity's division as a divorce property. This chapter defines the division of the divorce stock equity basing on the analysis of stock equity's concept and nature. This chapter serves as the foundation of the next chapters.

The second chapter raises the problems involved in the divorce stock equity's division, which includes: the disputes which the academic circle has upon whether or not the stock equity under one spouse's name belongs to both parties of a couple, and whether the stock equity as the matrimonial property can be divided or not; also the difficulties of recognizing matrimonial stock equity and determining the value of the stock equity in legal practice.

The third chapter discusses the reasons why there are so many problems in division of the divorce stock equity. The paper believes the division of stock equity is different from the transfer of stock equity and the division of traditional divorce properties. The division has its own characteristics which

---

call for a special legislation targeting to handle its legal issues. However, there are defects in the existing relevant laws and regulations in China serving as the root cause of the practical difficulties which we have in dividing divorce stock equity.

The last chapter provides visions to perfect the legislation relevant to the division of the divorce stock equity. Basing on the efforts in recognizing the matrimonial stock equity, summarizing the basic principles in dividing the matrimonial stock equity, discussing different methods applied to dividing different kinds of company equities, and establishing corresponding legal systems, this chapter succeeds in resolving the practical problems which China has in dividing the divorce stock equity today.

**Key Words:** Divorce; Matrimonial Stock Equity; Division.

廈門大學博碩

# 目 录

前 言 .....	1
第一章 夫妻离婚时股权分割概述 .....	3
第一节 股权的概念及性质 .....	3
一、股权的概念 .....	3
二、股权的性质 .....	4
第二节 夫妻离婚时的股权分割 .....	7
第二章 夫妻离婚时股权分割存在的问题 .....	8
第一节 夫妻一方名下股权能否作为夫妻共同财产 .....	8
第二节 夫妻共同股权能否分割 .....	10
第三节 夫妻离婚时股权分割存在的其他问题 .....	13
一、夫妻共同股权认定难 .....	13
二、涉诉股权的价值认定难 .....	13
第三章 夫妻离婚时股权分割存在问题的原因 .....	15
第一节 股权分割具有自身的特殊性 .....	15
一、股权分割不同于传统离婚财产分割 .....	15
二、股权分割不等于股权转让 .....	16
第二节 现行有关股权分割的立法不完善 .....	17
第四章 完善夫妻离婚时股权分割制度的具体构想 .....	18
第一节 明确夫妻共同股权的范围 .....	18
第二节 确立针对夫妻共同股权的分割原则 .....	22
一、协调统一原则 .....	22
二、有利生产、方便生活原则 .....	22

---

三、股权保全原则.....	23
<b>第三节 明确不同类型公司股权的分割方法.....</b>	<b>23</b>
一、普通有限责任公司股权的分割.....	23
二、夫妻有限责任公司股权的分割.....	25
三、一人公司股权的分割.....	26
四、股份有限公司股权的分割.....	28
<b>第四节 建立股权共有制度 .....</b>	<b>29</b>
<b>第五节 建立股权价值评估机制.....</b>	<b>31</b>
一、申请股权价值评估的主体.....	31
二、确立股权价值的评估机构.....	32
三、评估结论的效力和法律地位.....	32
<b>结 语.....</b>	<b>33</b>
<b>参考文献 .....</b>	<b>34</b>



# CONTENT

<b>Preface</b> .....	<b>1</b>
<b>Chapter 1 General Introduction of Stock Equity in Divorce</b> .....	<b>3</b>
<b>Subchapter 1 Concept and Nature of Stock Equity</b> .....	<b>3</b>
Section 1 Concept of Stock Equity .....	3
Section 2 Nature of Stock Equity.....	4
<b>Subchapter 2 Division of Divorce Stock Equity</b> .....	<b>7</b>
<b>Chapter 2 Problems of Dividing Divorce Stock Equity</b> .....	<b>8</b>
<b>Subchapter 1 Whether or Not the Stock Equity under One Spouse’s Name         Belongs to Matrimonial Property</b> .....	<b>8</b>
<b>Subchapter 2 Whether or Not Matrimonial Stock Equity Can Be Divided..</b>	<b>10</b>
<b>Subchapter 3 Other Problems of Dividing Divorce Stock Equity</b> .....	<b>13</b>
Section 1 Difficulty in Recognizing Matrimonial Stock Equity.....	13
Section 2 Difficulty in Determining Value of Stock Equity.....	13
<b>Chapter 3 Reasons to Problems of Dividing Divorce Stock Equity</b>	<b>15</b>
<b>Subchapter 1 Characteristics of Dividing Stock Equity</b> .....	<b>15</b>
Section 1 Difference from Dividing Traditional Divorce Property .....	15
Section 2 Difference from Transferring Stock Equity.....	16
<b>Subchapter 2 Imperfection of Existing Relevant Legislation</b> .....	<b>17</b>
<b>Chapter 4 Perfecting Legal System of Dividing Divorce Stock         Equity</b> .....	<b>18</b>
<b>Subchapter 1 Determining Scope of Matrimonial Stock Equity</b> .....	<b>18</b>
<b>Subchapter 2 Establishing Principles of Dividing Matrimonial Stock Equity</b> .....	<b>22</b>

---

Section 1	Principle of Coordination and Unification.....	22
Section 2	Principle of Benefiting Producing and Facilitating Life.....	22
Section 3	Principle of Preserving Stock Equity.....	23
<b>Subchapter 3</b>	<b>Clarifying Methods of Dividing Different Kinds of Equities ..</b>	<b>23</b>
Section 1	Dividing Equity of Ordinary Limited Liability Company .....	23
Section 2	Dividing Equity of Matrimonial Limited Liability Company .....	25
Section 3	Dividing Equity of One-Man Company .....	26
Section 4	Dividing Equity of Stock Limited Company .....	28
<b>Subchapter 4</b>	<b>Constructing System of Common Stock Equity.....</b>	<b>29</b>
<b>Subchapter 5</b>	<b>Building Mechanism of Valuing Equity.....</b>	<b>31</b>
Section 1	Parties Apply for Equity Valuation.....	31
Section 2	Organization for Equity Valuation.....	32
Section 3	Legal Validity and Status of Equity Valuation.....	32
<b>Conclusion</b>	.....	<b>33</b>
<b>Bibliography</b>	.....	<b>34</b>

廈門大學博碩



## 前 言

随着经济的发展，夫妻共同财产的形式日益多样化、无形化，股权也逐渐被纳入到夫妻共同财产的范围，在我国离婚诉讼的审判实践中，涉及股权分割的纠纷越来越多。股权分割属于部门法交叉领域的法律问题，而我国现行《婚姻法》和《公司法》对此均未作出具体的规定。只有 2004 年最高人民法院颁布的《关于适用〈中华人民共和国婚姻法〉若干问题的解释（二）》（以下简称《婚姻法司法解释（二）》）第 16 条对此有所涉及。但该条所能解决的，只是夫妻双方已经达成共识，尚需法院依法做进一步努力和必要工作的情形，如果夫妻未能就股权分割协商一致，则难以适用该条。而且该条规定主要是建立在原《公司法》的相关规定之上，随着 2006 年《公司法》的修订，该条规定失去了相应的法律依据，在实践中的可操作性降低。而股权作为一种新型的无形财产，其分割也不能完全参照传统离婚财产的分割方式。这种立法上的缺失加上股权自身的特殊性，使得股权能否作为夫妻共同财产，是否可以分割，作为夫妻共同财产的股权如何分割等问题成为了理论界争论的焦点，也成为法院审理离婚案件的难点。这些问题的存在促使笔者对夫妻离婚时的股权分割问题进行深入的研究。

近年来，我国从理论界到实务界，对离婚诉讼中的股权分割问题进行了一定程度的探讨。在早期一些学者发表的文章或所著的著作中，只是提纲挈领地指出了股权能否共有以及能否分割的相关问题。近几年也有文章较集中的探讨了司法实践中的股权分割问题，但可能是受篇幅的限制，多数文章虽对离婚诉讼中的股权分割作了些许论述，但对于夫妻共有股权的法律关系没有进行系统的梳理。在学位论文方面，中国政法大学的王晓云在其硕士论文《析离婚夫妻共同无形财产之股权分割》中明确了夫妻共同股权的归属与认定。华东政法大学的钟青恋在其硕士论文《论我国夫妻一方名下股权的归属及分割》中论证了股权共有的法理基础，并提出了未登记在册的配偶实际处于隐名股东地位的观点。目前国内尚无专门研究夫妻

离婚时股权分割问题的专著，笔者所阅读和参考的公司法和民法方面的专著主要是从法理角度来分析如何解决夫妻离婚时的股权分割问题，如戈宇所著《公司股权转让操作指南》，蒋月的《夫妻的权利与义务》等等。而梅夏英博士的《财产权构造的基础分析》以及杨立新教授的《共有权的理论与适用》则开拓了笔者分析问题的视野。

厦门大学博硕

## 第一章 夫妻离婚时股权分割概述

### 第一节 股权的概念及性质

#### 一、股权的概念

何为股权，股权的概念是什么？无论是我国 1993 年颁布的《公司法》，还是 2005 年新修订的《公司法》，对此均未作出明确的规定。在学术界，由于对股权性质认定的差异，学者们对股权的界定和表述也不尽一致。比如：有人认为“股权是股东因出资而取得的，依法定或公司章程规定的规则和程序参与公司事务，并在公司中享有财产利益的，具有转让性的权利。”<sup>①</sup>有人主张“股权是股东权的简称，是出资人基于出资购买的公司股份而享有的权利，性质上属于社员权。”<sup>②</sup>另有观点认为“股权是股东基于其股东身份和地位而享有从公司获取经济利益并参与公司经营管理的权利。”<sup>③</sup>

笔者认为，股权作为股东身份最具实质性的内容，其含义可从不同的角度加以解说：（1）股权是投资人基于股东资格而享有的权利。股东资格是股权存在和发生作用的基础，股权是股东对公司享有的权利。要享有公司的股权必须取得股东资格，股东资格的明确关系到公司的正常运营，以及公司外的第三人与公司的交易安全，因此，股东的产生与变更必须遵循法定的程序，才能依法取得股东资格。（2）股权是基于投资而产生的权利，一般而言，股东享有股权的大小与投资的多少是成正比的，按股投票、按股分红是公司成立和存续应当遵循的基本准则。（3）股权体现了股东与公司的权利义务关系。股东投资行为的结果是在投资财产的基础上形成了公司，股东丧失投资财产的权利而获得股权，而公司则取得法人财产权，公司以全部公司财产承担公司债务，股东以其全部出资额为限对公司承担责任，公司与股东是相对独立的两个民事主体，相互享有不同的民事权利，承担不同的法律义务。因此，股权从一方面看是股东对公司享有的权利，

<sup>①</sup> 江平,孔祥俊.论股权[J].中国法学,1994,(1):77.

<sup>②</sup> 王保树,崔勤之.中国公司法原理[M].北京:社会科学文献出版社,1998.168.

<sup>③</sup> 施天涛.公司法论[M].北京:法律出版社,2006.237.

而从另一方面而言，则又构成公司对股东所负的义务。（4）股权还反映出股东彼此间的权利义务关系。公司除了特殊形式外，均为多数股东共同投资组建。股东投资数量上的不同，决定了股东享有股权的差异。股东彼此在利益上尽管存在着一致性，但也存在着冲突，在公司实务中股东行使某些权利，其义务主体除了公司，往往还包括其他股东在内。正因为如此，在研究股权分割的问题时不仅要着眼于夫妻之间的权利义务关系，还应考虑股东与公司之间的关系，而且还要关注股东彼此间的利益协调尤其是有限责任公司人合性的保护问题。

## 二、股权的性质

在股权分割的过程中，对于股权能否共有以及股权的可分割性争论都牵涉到对股权性质的认识，因此有必要对股权的性质加以研究。在我国，由于受在公有制体制下发展公司法人制度这一特殊国情的影响，学者们非常热衷于股权性质的探讨，近年来形成了各种学说，众说纷纭，新论迭出。以下笔者就列举几种比较具有代表性的观点，并结合自己的认识加以分析。

### （一）所有权说

该学说认为，股权源于所有权，归于所有权，股权是所有权的一种特殊的表现形态。但持该学说的学者在具体表述上又存在着不同，大致可以分为双重所有权说、终极所有权说及虚拟所有权说。双重所有权说认为公司的财产由公司享有，形成公司法人所有权，而公司的财产作为一个整体由股东所共有，所以公司的财产结构是公司的财产由公司所有，公司本身由股东共有的二重结构。<sup>①</sup>终极所有权说认为如果把股权仅仅作为投资人失去出资所有权后得到的法律对价，那么股权就成为了根据法律或公司章程而拟制的权利，可以通过修改法律或章程而随意伸缩或变塑，这样难免威胁到投资者的权益。因此，只有从股东的终极所有权和公司经营所有权分离和契合的角度来阐明股权，才能构成完整的适应市场经济和公司发展的现代公司产权制度。<sup>②</sup>而虚拟所有权说则认为“在公司法人制度形成之后，

<sup>①</sup> 王利明.论股份制企业所有权的二重结构——与郭锋同志商榷[J].中国法学,1989,(1):47-52.

<sup>②</sup> 马长山.论股权的性质[J].求是学刊,1995,(4):52-56.

财产的所有权已经被分解成两部分，即出资者所有权和公司法人财产所有权。前者是抽象的或虚拟的所有权，后者是具体的或实在的所有权。与此同时，同一财产就发生了两种完全不同的和相对独立的运动过程：一种是虚拟财产权的运动过程，即股权的运动过程，这种运动过程独立于生产过程之外，在股东市场上实现自我的繁衍与增殖，有时也可实现虚拟所有权向具体所有权的回归（比方将股权出卖），其中包括放大和缩小规模的回归；另一种是实际的产权运动过程，即法人财产所有权运动过程，这种运动过程通常都包括投入和产出的全部生产和再生产过程，通过这种运动过程，不仅创造物质产品，而且使公司法人财产所有权不断放大，即价值的或大或小部分的增殖。”<sup>①</sup>

笔者认为，所有权说在企业财产上设置了两个所有权，违反了物权法上“一物一权”的所有权规则。而且，根据现行的公司法的规定，股东出资既可以是货币或实物，还可以是其他可估价、可转让的财产，假如股东以知识产权或建设用地使用权入股，那么依所有权说的理论，这些原非所有权性质的权利在投入公司后反而变为了所有权，这显然是荒谬的。更为重要的是，所有权说造成了公司财产权和经营权的“两权分离”，动摇了确保公司人格独立的物质基础，这与现代公司制度的发展是背道而驰的，因而该说不可取。

## （二）债权说

该学说针对现代公司制度中公司实际控制权由股东向管理层转移的现象，指出现代公司股东往往已不再参与公司的经营管理活动，所以传统意义上的股东权已不复存在，现代公司法上的股权只是股东依据自身所认购的股份，以请求利益分配为目的的附条件的债权。根据该理论，股权是股东以其出资从公司取得的对价。在主体上，债的权利人和义务人都是特定的，而股权也正是一种在股东和公司之间发生的相对权；在内容上，债权是请求权，而股权也必须借助于公司来完成权利之行使。因此股权符合债权的法律特征，是债权的一种。<sup>②</sup>

<sup>①</sup> 宋养琰.论公司法人制度和公司法人财产权[J].学术月刊,1996,(11):62.

<sup>②</sup> 陈健松.股权性质——新债权论[J].商业研究,2000,(6):24-26.



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](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

廈門大學博碩