

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学 号: X200108082

UDC\_\_\_\_\_

## 学 位 论 文

# 论有限责任公司股东对公司的清算义务

——兼论有限责任公司清算制度的完善

## On The Liquidating Obligation of Shareholders in The Case of A Limited Liability Company

——And Concurrently Talks About The Perfection of Limited Company's  
Liquidating System

陈 水 湖

指导教师姓名: 丁丽瑛 副教授

申请学位级别: 硕 士

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交时间: 2005 年 月

论文答辩日期: 2005 年 月

学位授予单位: 厦 门 大 学

学位授予日期: 2005 年 月

答辩委员会主席\_\_\_\_\_

评 阅 人\_\_\_\_\_

2005 年 月

## 内容摘要

现代公司法确定了有限责任公司股东对公司债务以其出资额为限承担责任的原则。这一原则的确立，促进了公司的迅速发展和经济的繁荣，使人类社会的物质财富迅速积累、丰富。但这一保护股东利益的制度对债权人是不公平的，它将经营的风险由股东转嫁给了债权人。因此，必须对股东的清算义务和责任加以明确规范，确保公司在退出市场时给债权人合理的清偿，给社会合理的交代。我国公司清算制度不完善，对股东的清算义务和责任缺乏相应的规范，导致众多股东借公司解散逃避债务。司法实践中，大量以公司为被执行人的案件因公司下落不明而无法执行，当事人以及法官均无可奈何，造成了诸如诚信缺失等一系列严重的社会问题，影响了经济的发展。因此，有必要对股东的清算义务和责任加以研究，采取措施杜绝此类现象的发生。

本文拟从有限责任公司股东的权利义务入手，阐述股东在公司退出市场时所应承担的清算责任的性质、内容，并对股东怠于履行清算义务造成债权人损失数额的确定、股东间责任份额的分担进行分析。同时结合我国及有关国家的立法例，对我国公司清算制度的完善提出立法建议。

本文除引言和结语外，主要分为四个部分，第一部分主要分析股东的权利义务，特别是清算义务的具体内涵，以及股东承担清算义务的情形，这也是股东承担清算义务的基础。第二部分主要分析股东怠于清算所应承担的赔偿责任的性质，通过对当前主要学说的评述，提出建立股东清算赔偿责任制度以侵权责任为主、法人人格否认原理为辅的主张，并对举证责任、最高赔偿限额及股东间赔偿责任的分担进行分析。第三部分对我国及其他国家和地区的公司清算制度进行比较研究。第四部分主要分析我国公司立法存在的问题。

题并提出相应的完善建议。

注：如未特别说明，本文所指公司，是指有限责任公司；本文所指股东，是指有限责任公司股东。

**关 键 词：** 股东；清算义务；赔偿责任

厦门大学博硕士论文摘要库

## **ABSTRACT**

Modern Company Law has established a principle that in the case of a limited liability company, the shareholders are liable thereto to the extent of their capital contribution. The establishment of this principle has brought about a great advance in the development of companies, has played an important role in encouraging the prosperity of economy and has enriched the social wealth of human beings. However, this system, which protects the interest of shareholders, is unfair to creditor. It transfers the risk of operation to the creditor. Therefore, the liquidating obligation of shareholders in a limited liability company should be clearly regularized in order to guarantee that when a company withdraws from the market it would pay off the creditor and justify itself to the society reasonably. In our country, the imperfection of the liquidating system of company --the lack of regularity of shareholders' liquidating liability and obligation--leads that many shareholders evade their debts using the dissolution of the company as a pretext. In the judicial practice, a great number of cases that take company as execute cannot be executed because the whereabouts of the company is unknown, and both the person concerned and the judge could do nothing about this, which leads to a series of social problems such as the missing of honesty and credit and inferences the development of economy. Therefore, it is necessary to make a research on the liquidating obligation and liability of shareholder in order to put an end to this kind of phenomenon.

This thesis intends to proceed from the right and obligation of shareholder in the case of a limited liability company, and then expound the nature and content of the liquidating liability that should be carried by shareholder when the company withdraws from the market, and make an analysis on how to fix the amount of losses that created by the shareholder out of its neglect to carry out its liquidating obligation and the proportion of liability among shareholders. At the same time,

## ABSTRACT

---

combined with many examples of legislation of our country and many other countries, this thesis puts forward some suggestions on how to perfect the liquidating system of company in our country.

This thesis is mainly divided into four chapters, except preface and conclusion. The first chapter mainly concentrates on the right and obligation of shareholder, especially the definite connotation of liquidating obligation and the situation, under which shareholder should carry out liquidation, which is the foundation of shareholder carrying out liquidating obligation. The second chapter mainly analyses the nature of shareholder's slacking to carry out its compensative obligation and throughout the comment on the current major theories the author puts forward the idea that concerned about the liquidating liability, it should take the liability of tort as the core and take the theory on removing the veil of the personality of legal person as supplement, and analyses the burden of proof, the highest quota of compensation and the sharing of compensative liability among shareholders. The third chapter mainly states the comparison and research on liquidating system of company in our country and other countries. The fourth chapter is the analysis on problems existing in our current company's legislation and puts forward the legislative suggestion.

P.S.: The company and the shareholder mentioned here in this thesis refer to the Limited Liability Company and the Shareholder in the Limited Liability Company, unless there is a special interpretation.

**Key Words:** shareholder; obligation on liquidation ; liability for compensation

目 录

引 言.....	1
<b>第一章 股东清算义务的法理分析.....</b>	<b>2</b>
<b>第一节 股东.....</b>	<b>2</b>
一、股东的定义及特征.....	2
二、股东的权利义务.....	3
<b>第二节 清算.....</b>	<b>4</b>
一、清算的定义.....	4
二、清算的分类.....	5
三、清算中公司的法律地位.....	5
<b>第三节 股东清算义务的内容及法理基础.....</b>	<b>6</b>
一、清算义务的定义及内容.....	6
二、股东清算义务的法理基础.....	7
三、股东承担清算义务的情形.....	8
<b>第二章 股东对债权人承担清算赔偿责任的性质分析.....</b>	<b>10</b>
<b>第一节 关于股东承担清算赔偿责任性质的学说.....</b>	<b>10</b>
一、义务违反说.....	10
二、代位权说.....	11
三、法人人格否定说.....	13
四、债权侵权说.....	15
<b>第二节 股东对债权人承担清算赔偿责任的性质分析.....</b>	<b>16</b>
<b>第三节 股东怠于清算的民事责任.....</b>	<b>19</b>
一、股东怠于清算的民事责任.....	19
二、股东的赔偿限额.....	21
三、股东之间赔偿责任的分担.....	23

<b>第三章 有限公司清算制度比较研究</b> .....	25
<b>第一节 外国及我国台湾地区清算制度</b> .....	25
一、外国及我国台湾地区相关规定.....	25
二、评析.....	27
<b>第二节 我国清算制度的规定</b> .....	27
一、清算人的产生和就任.....	28
二、清算的期限.....	28
三、怠于清算或不当清算的法律责任.....	28
<b>第四章 我国股东清算制度的完善</b> .....	30
<b>第一节 我国现行公司清算法律规范存在的问题</b> .....	30
一、清算义务主体不明确.....	30
二、清算组产生办法不科学.....	30
三、缺乏清算责任的规定.....	31
四、清算程序不具体.....	32
五、处罚对象不科学.....	32
六、未设置清算监督机制.....	32
<b>第二节 立法完善建议</b> .....	33
一、统一公司法中的清算义务主体.....	33
二、明确怠于清算的法律责任.....	33
三、构建清算时限制度.....	34
四、完善清算程序规定.....	34
五、严格怠于清算的行政和刑事责任.....	34
<b>结 束 语</b> .....	35
<b>参考书目</b> .....	36

## CONTENTS

<b>Preface</b> .....	1
<b>Chapter 1 The Analysis on Legal Theory of Shareholder’s Liquidating Obligation</b> .....	2
<b>Subchapter 1 Shareholder</b> .....	2
Section 1 The Definition and Characteristics of Shareholder.....	2
Section 2 The Right and Obligation of Shareholder.....	3
<b>Subchapter 2 Liquidation</b> .....	4
Section 1 The Definition of Liquidation.....	4
Section 2 The Classification of Liquidation.....	5
Section 3 The Legal Status of Company in Liquidation.....	5
<b>Subchapter 3 The Content and The Foundation of Legal Theory of Shareholder’s Liquidating Obligation</b> .....	6
Section 1 The Connotation and Content of Liquidating obligation.....	6
Section 2 The Foundation of Legal Theory of Liquidating Obligation... 7	7
Section 3 The Situation Under Which The Shareholder Should Carry O u t   T h e   L i q u i d a t i n g O b l i g a t i o n . . . . .	8
<b>Chapter 2 The Analysis on Nature of Shareholder’s Carrying Out Compensative Liability to Creditor On Liquidation</b> .....	10
<b>Subchapter 1 The Theory on Nature of Shareholders’ Compensative Liability OnLiquidation</b> .....	10
Section 1 Theory On The Violation of Obligation.....	10
Section 2 Theory On Subrogation.....	11
Section 3 Theory On Removing The Veil of The Personality of Legal Person.....	13



Section 4 Theory On The Tort of Creditor's Rights.....	15
<b>Subchapter 2 The Analysis on Nature of Shareholder's Carrying Out Compensative Liability to Creditor On Liquidation.....</b>	<b>16</b>
<b>Subchapter 3 The Civil Liability of Shareholders' slacking on Liquidation.....</b>	<b>19</b>
Section 1 The Civil Liability of Shareholders' slacking on Liquidation...	19
Section 2 The Quota of Compensation of Shareholder.....	21
Section 3 The Sharing of Compensative Liability Among Shareholders...	23
<b>Chapter 3 Comparison and Research On Liquidating System of Limited Liability Company.....</b>	<b>25</b>
<b>Subchapter 1 The Liquidating System of Foreign Countries and Taiwan.....</b>	<b>25</b>
Section 1 The Related Laws and Regulations of Foreign Countries and Taiwan.....	25
Section 2 Comment.....	27
<b>Subchapter 2 The Liquidating Laws and Regulations of Our Country.....</b>	<b>27</b>
Section 1 The Form and Appointment of Liquidating Committee.....	28
Section 2 The Time Limit of Liquidation.....	28
Section 3 The liability of Slacking On Liquidation or Unreasonable Liquidation.....	28
<b>Chapter 4 The Improvement on Shareholder's Liquidating System in Our Country.....</b>	<b>30</b>
<b>Subchapter 1 The Problem Existing in Our Current Company's Liquidating Laws and Regulations.....</b>	<b>30</b>
Section 1 The Ambiguity of Legislation About The Subject of Liquidating Obligation.....	30
Section 2 The Unreasonable Ways of Forming The Liquidating Committee.....	30
Section 3 The Blank Legislation of The Liability of The Liquidation.....	31

## CONTENTS

---

Section 4	The Lack of The Concrete Liquidating Process.....	32
Section 5	The Improper Object of Punishment.....	32
Section 6	The Lack of Establishing Liquidating Supervisor System.....	32
<b>Subchapter 2</b>	<b>Legislative Suggestion.....</b>	<b>33</b>
Section 1	The Unification of The Subject of Company's Liquidating Obligation.....	33
Section 2	The Explicitness of The Legal Liability of Slacking on Liquidation.....	33
Section 3	The Establishment of The Time Limit System on Liquidation...	34
Section 4	The Improvement of The Laws and Regulations on Liquidating Process.....	34
Section 5	The Enforcement of The Administrative and Criminal Liability on Liquidation.....	34
<b>Conclusion.....</b>		<b>35</b>
<b>References.....</b>		<b>36</b>

## 引言

“有限责任形态的公司乃现代最伟大的创举，以至于蒸汽机以及电子的发明亦无法与其相媲美。”<sup>1</sup>但有限责任制度这一现代公司法“传统奠基石”自诞生之日就伴随着相应缺陷，那就是对债权人利益保护不力的问题。因此，在公司法的发展过程中，如何保护债权人的合法权益成为学者关注的一个重点。公司资本三原则、股东清算责任制度、法人人格否认学说逐步出现并不断发展、完善。从我国公司法的实践来看，公司清算制度，特别是股东怠于清算责任制度的不完善成为股东逃避债务的一项重要手段，众多的公司在被吊销营业执照后未进入清算程序，导致债权人的债权无法通过清算程序获得清偿，而债权人又无法在现行法律框架下通过法律途径获得有效救济，股东也无须对其怠于清算的违法行为承担任何成本。这些问题不仅侵犯了债权人利益，也严重损害了司法权威。在公司法的修改过程中，如何完善这一制度成为学者、立法者的一项重要研究课题。目前的公司法修改建议稿虽然有针对性地制定了相应的罚则，但对债权人利益的保护力度仍显不够。因此，有必要对此作进一步研究和探讨。

---

<sup>1</sup> 虞政平. 股东有限责任——现代公司法律之基石[M]. 北京: 法律出版社, 2001. 1

## 第一章 股东清算义务的法理分析

### 第一节 股东

#### 一、股东的定义及特征

股东，是指“在公司成立时向公司投入资金或在公司存续期间依法继受取得股权且其名字登记在股东名册而享有权利和承担义务的人。”<sup>2</sup>目前不少学者简单地将股东定义为向公司出资的人，如“股东就是有限责任公司的出资人”<sup>3</sup>。后一种表述过于宽泛，容易混淆股东与投资人这两个概念。笔者认为，出资人不一定是公司的股东，只有向公司出资，并直接对公司享受权利、承担义务的人才是公司股东。上述定义的差别就在于是否将隐名投资人纳入股东范围。我国公司法目前尚不承认隐名投资人的股东法律地位，故在股东定义上，尚不宜将隐名股东纳入公司法上的股东范畴。

从各国公司法的规定看，股东具有以下法律特征：

第一，股东是公司的投资人。股东必须向公司投入一定资金（包括现金或实物、知识产权等）。

第二，股东享有股权。股权是股东法律地位的集中体现，是股东与公司之间法律关系的纽带，股东通过股权行使对公司的各项权利。

第三，股东责任有限。股东对公司债务，只在出资范围内承担责任，超出其出资部分的债务，股东无须承担任何责任。

第四，股东之间地位平等。股东按其持有的股份比例或拥有的出资额享有权利，承担义务。股东持有股权比例、股份性质可以有差别，这并非对股东平等原则的否定，“因为公司法中的股东平等，从来都是在资本平等基础上

---

<sup>2</sup> 赵万一.商法（21世纪高等院校法学系列基础教材）[M].北京:中国人大出版社,2003.95.

的平等，是同股同权、一股一票表决权。”<sup>4</sup>

## 二、股东的权利义务

关于股东权利的内容，目前学界意见比较统一，差别主要在于表述以及概括方法的不同。有的分为“公司法上规定的权利和公司章程上规定的股东权利”<sup>5</sup>，有的分为“自益权和共益权”<sup>6</sup>，其中自益权包括红利派发权、剩余财产分配权、优先认购权，共益权包括经营权、监督权、表决权、查阅公司账簿权、起诉权等，有的则依照公司法的规定直接列举。综合以上观点，股东的权利除了公司章程上规定的权利外，其法定权利主要包括：投资受益权、参与公司经营管理权、股份或出资的转让权、知情权、剩余财产分配请求权、优先认股和认购权、诉权等。

关于股东的义务，目前学界一般认为股东有以下四项义务：“1、缴纳所认缴的出资；2、依其所认缴的出资额为限对公司承担责任；3、在公司登记后，不得抽回出资；4、遵守公司章程。”<sup>7</sup>笔者认为，股东的义务同样可以分为法定义务和章程义务。上述四项义务中，前三项均属于法定义务。其中第一项和第三项义务的内容基本一致，均属于维持公司资本充足的义务范畴，而依其所认缴的出资额为限对公司承担责任的义务并无实质内容。因为股东的出资已转化为公司财产，股东对其出资财产已无所有权。既如此，就不存在以其出资额为限承担责任的义务问题。

笔者认为，以上关于股东义务的观点均具有其合理性和侧重性，但并不全面，均忽视了一个非常重要的问题，即在公司解散后，作为公司的股东，必须承担对公司进行清算的义务。前述义务只涵盖了公司成立时或经营过程中的义务，但对公司退出市场时股东的义务却未作界定。而只有清理了公司的债权债务，才能使经济关系回复到稳定的状态，使债权人的合法权益得到

---

<sup>3</sup> 江平.中国公司法原理与实务[M].北京:科学普及出版社,1994.22.

<sup>4</sup> 范健.商法[M].北京:高等教育、北京大学出版社,2002.158.

<sup>5</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,1998.81-83.

<sup>6</sup> 江平.中国公司法原理与实务[M].北京:科学普及出版社,1994.23.

合理而有效的保护。理论界对这一问题的忽视，导致公司法对股东清算义务的规定十分含糊，更谈不上对其怠于履行清算义务而应承担的责任的明确。

“清算就是要通过法律规定的程序，在企业解散时，将企业所有的全部财产用于公平地清偿给债权人。清算程序能够保障每一个债权人受到公平的清偿；同时，清算程序也能保证在企业财产大于企业所欠债务的情况下，剩余财产在投资人或股东之间能够公平地得到分配，弥补了有限责任制度对债权人造成的伤害。”<sup>8</sup>

## 第二节 清算

### 一、清算的定义

公司的清算，“是指在公司面临终止的情况下，负有公司清算义务的主体按照法律规定的方式、程序对公司的资产、负债、股东权益等公司的状况作全面的清理和处置，使得公司与其它社会主体之间产生的权利和义务归于消灭，从而为公司的终止提供合理依据的行为”<sup>9</sup>有的学者表述为“清理已解散的法人尚未了结的事务，使法人归于消灭的程序。”<sup>10</sup>有的则表述为“指公司解散后，清点公司财产，清理债权债务，以消灭公司法人资格的一种法律程序”。不管哪一种表述方式，均体现了我国“先解散后清算”的公司法人消灭制度，即公司解散必须依法清算并办理注销登记手续后，其法人人格始得终止。

从以上定义看，清算具有以下法律特征：第一，清算始于公司解散后。未发生公司解散情形，不产生公司法规定的清算义务和责任。但并非所有的公司解散均发生清算的效果，如公司因分立或合并而解散；第二，清算是一

<sup>7</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,1998.83-84.

<sup>8</sup> 王妍.我国企业清算中的法律问题[J].当代法学,2002,(4).142

<sup>9</sup> 李鹏飞.公司的清算[EB/01]. [http://www.law-lib.com/lw/lw\\_view.asp?no=4582,2005-3-10](http://www.law-lib.com/lw/lw_view.asp?no=4582,2005-3-10).

<sup>10</sup> 刘敏.公司的解散和清算[N].人民法院报,2003-10-8(3).

种程序。清算是清点企业财产、清理债权、偿还债务、分配剩余财产的一个过程；第三，清算是法人归于消灭的一个前置程序。未经清算的法人不得消灭，这也正是清算过程中的法人主体资格仍然存在的一个主要依据。

设立清算制度，主要着眼于两点，一是维护债权人的合法权益，二是保护股东特别是中小股东、非控股股东的合法权益，即通过对公司财产的清理，对债权人的债权进行清偿，并及时将剩余财产分配给股东。

## 二、清算的分类

按照现行的学说，清算一般分为以下三类，“一是根据公司财产是否足以清偿公司债务分为破产清算和正常清算，二是根据清算程序的依据分为任意清算和法定清算，三是根据清算是否受到法律或行政机关的干预分为普通清算和特别清算。”<sup>11</sup>本文所要探讨的是狭义的清算，即按照第三种标准进行分类的公司清算。

普通清算，是指由公司自行依法组织清算组，选任清算人，按照公司法规定的一般清算程序进行的清算。特别清算，是指当公司实行普通清算出现显著困难，不能正常进行时，由人民法院或者行政机关强制命令组织清算组，选任清算人进行清算，并对清算加以监督的一种清算程序。特别清算是介于普通清算和破产清算之间的一种特别程序，它与普通清算同属于法定清算类型，其主要区别是：第一，适用的情形不同。在公司解散的一般情况下，只要能进行清算的，适用普通清算，在普通清算不能正常进行时，才适用特别清算。第二，清算人的选任方式不同。普通清算由公司及其股东自愿选任清算人，特别清算由人民法院或行政机关指定清算人。

## 三、清算中公司的法律地位

清算中公司的法律地位，即公司在解散或被吊销营业执照后、注销登记前是否仍具有法人人格，依不同的立法例，观点也不同。目前世界各国对解

---

<sup>11</sup> 石少侠.公司法教程（高等政法院校规划教材）[M].北京:中国政法大学出版社,2002.182-183.

散和清算的关系有二种不同的立法制度，“一是‘先清算后解散’，一是‘先解散后清算’。”<sup>12</sup>前一种立法例，解散意味着法人人格的消灭，后一种立法例，解散并不表示法人人格消灭。从我国公司法第一百九十七条的规定看，我国采用的是后一种立法例，即清算中的公司仍具有法人人格。“企业法人必须经合法清算并办理注销登记时起才构成法律意义上的终止，即在实质上必须经合法清算，了结现有债权债务关系；在形式上履行法定的注销登记。只有上述两个条件同时具备，企业法人才能从法律上退出市场。”<sup>13</sup>但司法部门对这一问题的认知却经历了一个过程，从最高法院《关于贯彻执行〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的意见（试行）》、《关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的意见》、法经（2002）24号《关于企业法人营业执照被吊销后民事诉讼地位如何确定的答复》的精神看，清算中公司的主体资格已被清算组织所取代。这种观点直到2002年才发生变化，最高法院在2002年《关于审理解散的企业法人所涉民事纠纷案件具体适用法律若干问题的规定（征求意见稿）》中明确“企业法人解散后，其债权债务未清理完毕的，其性质为清算法人；清算法人可以作为当事人起诉、应诉；清算组织的负责人为清算法人的诉讼代表人。”现有的公司法修改草案第二百二十六条第四款规定“清算期间，公司视为存续，但不得开展新的经营活动。”这一规定明确了清算中公司的法人资格仍然存在，但其权利能力和行为能力已受限制，营业资格已被取消，仅保留清算资格，“只能进行与清算事务相关的行为，不得再进行营利为目的行为。”<sup>14</sup>“故在清算终结前，只要在清算之必要范围内，该法人之清算均得以法人之名义为行为，亦即在此限度内，法人之人格仍然存续。”<sup>15</sup>

### 第三节 股东清算义务的内容及法理基础

<sup>12</sup> 刘敏.公司的解散和清算[N].人民法院报,2003-10-8(3).

<sup>13</sup> 刘敏.债务人解散时,债权人的司法救济途径[A].中国民商审判(1)[C].北京:法律出版社,2002.189.

<sup>14</sup> 沈贵明.公司法[M].北京:法律出版社,2003.372.

<sup>15</sup> 黄茂荣.民法总则(增订版)[M].台北:植根法学丛书编辑室,1982.264.



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.

厦门大学博硕士论文摘要库