

课程 6：基于新《公司法》与强监管背景下的公司治理与运作规范

(2 种讲法) (1 天)

▣ 课程思路

近 2 年来，随着《民法典》的出台，《刑法》、《证券法》、《上市公司治理准则》、《上市公司章程指引》、沪深交易所上市规则、监管规则、信批规则等大量的法律法规随即也作出了很多调整，在当前强监管的态势下，有限公司、股份公司、上市公司、国有企业等不同性质的企业在实际运营中如何做到合法合规，满足监管要求是本课程的出发点。

2023 年 12 月 29 日，《中华人民共和国公司法》修订稿经十四届全国人大常委会第七次会议审议通过，将于 2024 年 7 月 1 日起正式实施。本次修订删除 2018 版 16 个条文，新增、修改 228 个条文，其中实质性修改 112 个条文。全文共 15 章，266 条，3.08 万字。新《公司法》为未来“公司治理”监管与运作的指明了大方向。

本课程以公司治理的基本理论为主线，从股东大会、董事会、监事会、经理层、具体运作和信息披露为着重点，结合当前各领域新法规、新政策的变化，对大量近几年发生的热点案例进行深度解读，从不同侧面给出规范“公司章程”的写作范本，形成公司在顶层设计上对冲风险的一整套机制。

▣ 内容提要

本课程主要介绍公司治理概念、形式、要素和目标，股东大会、董事会构成及议事规则，公司法关于公司治理、担保等的规定，公司章程中应约定的大事。

▣ 课程收益

1. 了解公司治理的基本概念；
2. 了解股东大会设置、权利与决议；
3. 了解董事会权利与设置方式；
4. 了解公司法关于公司治理的规定；
5. 了解公司章程中应约定的大事；
6. 了解股权结构中最重要的 7 条生命线。

▣ 授课对象

公司董事会、监事会成员、公司总裁、副总裁、法律顾问等高级管理人员

▣ 课程大纲

讲法一

第一章 一张图快速了解公司治理

- 公司治理的起源及概念
- 一句话说清委托代理关系
案例：格力电器混改，董小姐玩儿的高啊！
- 概念解析：控股股东、实控人
案例：第一大股东变了，但控股股东+实控人都不变
案例：关于控制的认定——以国盛金控为例
案例：持股 65%的重要合资公司未纳入报表合并范围
案例：蚂蚁集团回应科创板问询：为何实控人是马云而非阿里巴巴
案例：阿里巴巴的“内部合伙人制度”
- 上市公司共同实际控制人的认定
- 公司为何要治理
案例：大股东利用优势地位作出向关联公司转移资产，小股东可照此办理
- 沪深交易所修订退市规则 2020.12.31.
案例：胆儿肥了，连上交所都敢怼？
案例：3 名董事对三季报不保真
- 《国有企业参股管理暂行办法》 国资委 2023.09.13.
案例：因内控报告被出具否定意见，鼎龙文化被 ST
- 内部控制缺陷的划分与披露
- 《关于强化上市公司及拟上市企业内部控制建设，推进内部控制评价和审计的通知》 财政部 证监会 2023.12.08.
- 上市公司监管指引第 8 号——上市公司资金往来、对外担保的监管要求 证监会、公安部、国资委、银保监会 2022.01.28.
- 什么是“治理”

- 公司治理结构中的制衡关系
- 良好的公司治理的特征
 - 案例：什么是激励机制
 - 案例：从机制角度看香港“卖楼花”为什么少有烂尾
- 要理解公司治理，还要明确主体和客体
- 公司治理与管理行为之比较
 - 案例：当当网
 - 案例：为什么把“利益相关者利益最大化”排在第三位
- 公司治理的基本目标
- 公司形式的划分

第二章 股东大会权利、决议与表决

- 股东大会的权利
- 《国有企业、上市公司选聘会计师事务所管理办法》 财政部、国资委、证监会 2023.02.20.
- 召开股东会、董事会提前通知的时间
- 股东会召集主体
- 股东会通知
- 股东会、临时股东会召开情形
- 股东会决议的种类和内容
 - 案例：杉杉股份（600884）控制权争夺解析——从《民法典》《公司法》角度
 - 案例：“…以上”还可以这么理解
- 上市公司什么情况下可回购公司股票 证监会 2023.12.15.
 - 案例：90亿离婚案被质疑变相套现？
- 新《证券法》关于5%的新规 2019.12.28.
 - 案例：我乐家居——让交易所都傻了
- 离婚、解散清算、分立等也需遵从以下限制
- 股东会“表决”的约定
 - 案例：大股东虚构股东会单方形成的决议不具有法律效力

案例：与持股 90%的大股东签订增资协议并实际投资，最终竟未取得股东资格

案例：工商登记并非公司章程的生效要件

- 关于未足额缴纳出资——新《公司法》2024
- 非货币财产出资存在的问题及规范

案例：非货币财产出资后出现财产贬值的如何处理？

- 关于虚假出资、抽逃出资——新《公司法》2024
- 《公司章程》可对“新增资本认缴”进行约定

案例：注册资本金的“认缴制”并不代表公司可以肆意妄为

- 关于认缴制——新《公司法》2024
- 关于实施《中华人民共和国公司法》注册资本登记管理制度的规定（征求意见稿）

国务院 2024 年 7 月 1 日起施行

- 关于提前缴纳出资——新《公司法》2024

案例：被免职法定代表人霸占公章，造成损失承担连带责任

- 关于法定代表人——新《公司法》2024
- 《公司章程》条款设计——“员工股东离职即退股”
- 获股权激励的员工离职怎么办？
- 关于有限公司回购股票的规定——新《公司法》2024

案例：身份证被借用登记为公司股东，被冒名股东是否需要对公司债务承担相应责任？

- 股东会议的表决方式
- 《公司章程》可对“表决权”自行约定
- 代理投票常态化、固定化——衍生“表决权委托”

案例：表决权委托+定增，碧水源摇身变央企

- 一致行动人
- 关于关联关系——新《公司法》2024

案例：只有经由全体股东一致同意，出资比例与股权比例不一致的约定才有效

- 关于同股不同权——新《公司法》2024

- 国内 AB 股架构的要求
- 金融资本对公司治理的影响
 - 案例：康美药业（600518）财务造假
- 关于赔偿责任——新《公司法》2024
- “完善的公司治理”是约束职业经理人的，不是激发企业家精神的
- 股东会能否授权董事会修改公司章程——不建议！
- 关于授权董事会——新《公司法》2024
 - 案例：公司转让主要财产时股东可请求回购股权，法院如何认定“主要财产”
 - 案例：实际出资人若要实现隐名股东显名化，须经公司其他股东半数以上同意
- 业务重组，如何判定主营业务发生/未发生重大变化？
- 隐名股东签署《股权代持协议》中应包含的七个重要条款
 - 案例：对于外部第三人而言，股权登记具有公信力，隐名股东对外不具有公示股东的法律地位
- 股权在上市公司不得代持
 - 案例：个人独资企业解散后原投资人需偿还企业债务
- 股东大会会议记录
- 关于“三会”记录

第三章 董事会的设置、权利与决议

案例：公司控制权争夺——董事长

案例：董事长是不是劳动关系？

案例：董事会召集通知中未直接载明议题，但载明将对公司章程某条款作出决议的，视为议题明确

- 《中央企业董事会工作规则（试行）》国资委 2021.09.08.
- 关于股东会的召集——新《公司法》2024
- 关于董事长的选任和罢免——新《公司法》2024
- 关于授权董事会——新《公司法》2024
- 关于临时提案权——新《公司法》2024

案例：把特定人名字写入公司章程具有永久效力吗？

案例：与公司董事长签署的合同也未必有法律效力

- 单层制董事会
- 关于股份有限公司董事会的设立——新《公司法》2024
- 关于审计委员会——新《公司法》2024

案例：从 Sam 被解雇，看 OpenAI 治理结构

- 各委员会的主要职责
- 双层制董事会
- 业务网络模式董事会
- 我国董事会模式探讨
- 关于董事会召开——新《公司法》2024
- 董事概念的界定
- 国有企业公司章程制定管理办法（国资委、财政部，2020.12.31.）
- 《上市公司独立董事管理办法》证监会 2023.09.04.起实施
- 《公司章程》关于独立董事条款范例

案例：因为独立董事发表独立意见，海利得败诉

- 如何界定独立董事的勤勉义务
- 关于董监高任职资格、不得兼任的要求——新《公司法》2024

案例：被罢免董事长带 50 多人冲击董事会

- 关于忠实义务与商业机会——新《公司法》2024
- 关于董事的人数和任期——新《公司法》2024
- 关于解任董事——新《公司法》2024
- 上市公司董事会提案合规管理
- 董事资格的界定
- 董事能力的要求
- 《公司章程》中可明确约束“董事的义务”

案例：董事的义务

案例：如何判断董事谋取公司的商业机会？

- 董事会的权利

- 董事会会议备忘录与集体责任
- 董事人数、任期、辞职
- 罢免董事应履行的程序
- 如何设置“金色降落伞”
- 董事辞职
 - 案例：如何认定表见代理
- 关于董事会表决——新《公司法》2024
 - 案例：董事会决议的撤销
- 关于股东会、董事会决议不成立——新《公司法》2024
- 关于董事投弃权票与尽到忠实勤勉义务——新《公司法》2024
- 董事的履职评价主要内容（共 10 条）

第四章 监事履职

- 新《证券法》第 82 条 2020 年 3 月 1 日起实施
- 关于监事、监事会——新《公司法》2024
- 对董事会的履职评价
- 对高管的履职评价
- 对监事的履职评价

第五章 公司担保与股权转让

- 关于担保——新《公司法》2024
- 关于解散公司——新《公司法》2024
- 关于股权转让——新《公司法》2024
- 关于股东知情权——新《公司法》2024
- 关于股东会/董事会决议撤销——新《公司法》2024
- 国有独资企业、国有独资公司对外担保
- 关于加强中央企业融资担保管理工作的通知 国资委 2021.10.09.
 - 案例：恒大事件始末
- 《国有企业参股管理暂行办法》 国资委 2023.09.13.
- 《公司章程》可对“担保”进行约定

- 《公司章程》可对“股权转让”进行约定

案例：股权转让价格发生重大变化，拟转让股权的股东应当重新通知其他股东行使优先购买权

案例：股权转让无须经配偶同意

- 关于股权继承

案例：股权转让协议解除后，出让方能自然恢复股东资格吗？

案例：股权转让双方“应当预见”，而没有“预见”，损失共同承担

第六章 与公司治理有关的特别事项

- 有限责任公司中小股东在特定条件下的退出机制（附 2 个案例）

- 有限责任公司的股东可以查阅公司财务会计账簿

案例：法人股东派出董事已对公司财务状况知情，并不妨碍其行使查阅账目的权利

- 股东知情权章程范例

- 关于股东知情权——新《公司法》2024

案例：法人股东派出董事已对公司财务状况知情，并不妨碍其行使查阅账目的权利

案例：公司有权拒绝股东查账，但需举证“有不正当目的且有损害公司利益的可能”

案例：新股东可以翻旧账

- 股东诉讼的规定

- 关于公司决议的撤销（附 1 个案例）

- 公司分配利润，由董事会制定分配方案、由股东会负责审批

- 何为轻微瑕疵

- 关于解散公司——新《公司法》2024

案例：公司虽盈利，但股东会长期失灵，仍可解散公司

案例：公司与股东约定公司未按时完成投产任务时须向股东赔偿，当属无效，但如有过错，部分赔偿

前六章综合案例：曙光股份年度股东大会惊现 2 份公告

第七章 国有企业公司治理

- 国有企业公司治理

- 关于国家出资公司的特别规定——新《公司法》2024
- 国有企业治理体制的多因素分析框架
- 目标约束下的国有企业治理原则
 - 案例：国有金股唯一案例
- 什么是“三重一大”？
- “三重一大”制度的基本原则
- “三重一大”事项的界定
- 总体上的程序要求
- 国企“三重一大”的决策程序及机理
- 党委、董事会、经理层的基本定位
- 到底什么是党委的“把方向、管大局、促落实”
- 关于进一步深化法治央企建设的意见（国资委 2021.11.01.）
- 国企党委书记、董事长、总经理权力清单

讲法二（每个小节约 15--20 分钟左右）

这个主题还可以用：《18 个要点讲清新《公司法》下的公司治理》

1. 什么是公司治理

- 2 个问题引导
- 科斯定理
- 企业制度演进
- 公司治理研究的主要问题究竟是什么
- 一句话说清委托代理关系
- 什么是“治理”
- 公司治理结构中的制衡关系

2. 公司为什么要治理

- 共 11 个问题需要研究

案例：大股东利用优势地位作出向关联公司转移资产，小股东可照此办理

案例：康美药业（600518）财务造假

案例：A 股史上财务造假时长排名 TOP3

➤ 《关于进一步加强财会监督工作的意见》中央办公厅、国务院办公厅 2023.02.15.

➤ 《关于加强上市公司监管的意见》（试行）证监会 2024.03.15.

案例：中信证券被现场督导

➤ 关于赔偿责任——新《公司法》2024

案例：大股东掏空上市公司

➤ 上市公司监管指引第8号——上市公司资金往来、对外担保的监管要求 证监会、公安部、国资委、银保监会 2022.01.28.

3. 公司治理要干什么

➤ 理解公司治理，首先转变两个观念

案例：什么是激励机制

案例：从机制角度看香港“卖楼花”为什么少有烂尾

➤ 要理解公司治理，还要明确主体和客体

➤ 国有企业授权评价体系

案例：当当网——争夺控制权，还能有这么骚的操作？

➤ 关于信息公示——新《公司法》2024

➤ 良好的公司治理的特征

➤ 治理与管理行为之比较

➤ 公司治理的形式

➤ 公司治理的基本目标

案例：为什么把“利益相关者利益最大化”排在第三位

➤ 设计公司治理结构遵循的一般原则

4. 实际控制人与控股股东

➤ 概念解析：实控人、控股股东

案例：第一大股东变了，但控股股东+实控人都不变

案例：关于控制的认定——以国盛金控（002670）为例

案例：持股65%的重要合资公司未纳入报表合并范围

案例：蚂蚁集团回应科创板问询：为何实控人是马云而非阿里巴巴

案例：阿里巴巴的“内部合伙人制度”

➤ 上市公司共同实际控制人的认定

5. 公司形式的划分与股权转让

➤ 公司形式的划分

案例：股权转让价格发生重大变化，拟转让股权的股东应当重新通知其他股东行使优先购买权

➤ 关于股权转让——新《公司法》2024

➤ 《公司章程》可对“股权转让”进行约定

案例：股权转让须经配偶同意吗

案例：股权转让双方“应当预见”，而“没有预见”，损失共同承担

➤ 股权转让所得税税率

➤ 关于股权继承

➤ 关于股东权利滥用以逃避债务——新《公司法》2024

6. 股东大会的通知、召开与决议

➤ 股东会权利

➤ 《国有企业、上市公司选聘会计师事务所管理办法》财政部、国资委、证监会 2023.02.20.

➤ 召开股东会、董事会提前通知时间

➤ 股东会通知

➤ 关于股东会的召集——新《公司法》2024

➤ 关于股东会召开情形——新《公司法》2024

➤ 关于临时股东会召开情形——新《公司法》2024

➤ 离婚、解散清算、分立等也需遵从以下限制

➤ 股东会决议的种类和内容

案例：杉杉股份（600884）控制权争夺解析——从《民法典》《公司法》角度

案例：“...以上”还可以这么理解

➤ 股东会能否授权董事会修改公司章程——不建议！

➤ 关于授权董事会——新《公司法》2024

7. 股东会表决与 AB 股架构

➤ 关于股东会表决——新《公司法》2024

案例：大股东虚构股东会单方形成的决议不具有法律效力

- 股东会议的表决方式
- 代理投票常态化、固定化——衍生“表决权委托”

案例：表决权委托+定增，碧水源摇身变央企

- 股东会会议记录
- 关于“三会”记录的注意事项

案例：与持股 90%的大股东签订增资协议并实际投资，最终竟未取得股东资格

案例：工商登记并非公司章程的生效要件

- 关于分配利润——新《公司法》2024
- 《公司章程》可对“表决权”自行约定——有限公司
- 关于同股不同权——新《公司法》2024
- 国内 AB 股架构的要求
- 金融资本对公司治理的影响

8. 股东出资与认缴制

- 关于未足额缴纳出资——新《公司法》2024
- 《国有企业参股管理暂行办法》 国资委 2023.09.13.
- 非货币财产出资存在的问题及规范——《公司法》（解释三）
- 关于虚假出资——新《公司法》2024
- 关于抽逃出资——新《公司法》2024

案例：注册资本金的“认缴制”并不代表公司可以肆意妄为

- 关于认缴制——新《公司法》2024
- 《关于实施《中华人民共和国公司法》注册资本登记管理制度的规定》（征求意见稿）国务院 2024 年 7 月 1 日起施行
- 关于提前缴纳出资——新《公司法》2024

9. 法定代表人与一致行动人

案例：被免职法定代表人霸占公章，造成损失承担连带责任

- 关于法定代表人——新《公司法》2024
- 关于有限公司回购股票的规定——新《公司法》2024

案例：身份证被借用登记为公司股东，被冒名股东是否需要对公司债

务承担相应责任？

➤ 一致行动人

➤ 关于关联关系——新《公司法》2024

案例：这个交易是否属于关联交易

➤ 一致行动人协议要素与2种签法

➤ 注册制下实控人变更的认定

案例：只有经由全体股东一致同意，出资比例与股权比例不一致的约定才有效

10. 企业家精神与隐名股东

➤ “完善的公司治理”是约束职业经理人的，不是激发企业家精神的

➤ 企业家精神是什么？

➤ 企业家精神不是什么？

案例：英特尔第五任 CEO 保罗·欧德宁辞职

➤ 基业长青的底层逻辑——核心是企业家精神（中国重要文件提法汇总）

➤ 股东并不总是对的

案例：“信托义务”的经典案例

案例：小股东，大权力——1手股票直接否决议案

案例：公司转让主要财产时股东可请求回购股权，法院如何认定“主要财产”

案例：实际出资人若要实现隐名股东显名化，须经公司其他股东半数以上同意

➤ 隐名股东签署《股权代持协议》中应包含的七个重要条款

案例：对于外部第三人而言，股权登记具有公信力，隐名股东对外不具有公示股东的法律地位

➤ 《国有企业参股管理暂行办法》 国资委 2023.09.13.

11. 董事长

案例：公司控制权争夺——董事长

案例：董事长是不是劳动关系？

案例：董事会召集通知中未直接载明议题，但载明将对公司章程某条款作出决议的，视为议题明确

➤ 《中央企业董事会工作规则（试行）》 国资委 2021.09.08.

- 关于董事长的选任和罢免——新《公司法》2024
- 《国有企业参股管理暂行办法》 国资委 2023.09.13.
- 关于临时提案权——新《公司法》2024

案例：把特定人名字写入公司章程具有永久效力吗？

案例：与公司董事长签署的合同也未必有法律效力

12. 董事会的形式

- 单层制董事会
- 关于董事会的设立——新《公司法》2024
- 关于审计委员会——新《公司法》2024
- 审计委员会的主要职责——《上市公司治理准则》（2018）
- 其他委员会的主要职责——《上市公司独立董事管理办法》 证监会 2023.09.04.起实施

案例：从 Sam 被解雇，看 OpenAI 治理结构

- 双层制董事会
- 业务网络模式
- 我国董事会模式探讨
- 关于董事会召开——新《公司法》2024
- 上市公司董事会提案合规管理

13. 董事概念的界定

- 董事概念的界定
- 《上市公司独立董事管理办法》 证监会 2023.09.04.起实施
- 国有企业公司章程制定管理办法（国资委、财政部，2020.12.31.）
- 2023 年独董被行政处罚情况汇总

案例：因为独立董事发表独立意见，海利得败诉

案例：独董辞职潮来了

案例：如何界定独立董事的勤勉义务

案例：独立董事发表意见前后不一致被罚

- 董事会提案、决议、会议纪要示例
- 董秘、董事会会议备忘录与集体责任

- 2023 年董秘行政处罚及市场禁入汇总

14. 董事资格与勤勉义务

- 关于董、监、高任职资格的要求——新《公司法》2024

案例：被罢免董事长带 50 多人冲击董事会

- 董、监、高不得兼任的要求
- 董事资格的界定
- 上市公司审议董事薪酬制度时，董事不需要回避表决
- 董事能力的要求

案例：如何判断董事谋取公司的商业机会？

- 关于忠实义务与商业机会——新《公司法》2024
- 关于董事投弃权票与尽到忠实勤勉义务——新《公司法》2024
- 如何认定商业机会

15. 董事人数、任期、辞任与履职（含监事）

- 董事的人数和任期——新《公司法》2024
- 关于解任董事——新《公司法》2024
- “金色降落伞”《公司章程》条款设计
- 董事辞职

案例：如何认定表见代理

- 《公司章程》可以规定：董事、高管的诚信义务不因任期结束而终止
- 关于董事会表决——新《公司法》2024
- 关于股东会、董事会决议不成立——新《公司法》2024
- 董事的履职评价主要内容（共 10 条）
- 国企专职外部董事履职评价
- 国企兼职外部董事履职责任
- 关于监事、监事会——新《公司法》2024
- 《公司章程》可明确约定监事财务检查权

前 15 节综合案例：曙光股份年度股东大会惊现 2 份公告

16. 公司担保

- 关于担保——新《公司法》2024
- 突破公司章程规定的担保限额，如何认定债权人善意
- 《上市公司信息披露指引》证监会 2022.01.
 - 案例：因虚假承诺，苹果判赔 4.9 亿美元
- 《股票上市规则》沪深交易所 2022.01.
- 国有独资企业、国有独资公司对外担保
- 关于加强中央企业融资担保管理工作的通知 国资委 2021.10.09.
- 上市公司下列担保事宜需公开披露

案例：公司法定代表人越权签署对外担保协议是否有效？

17. 股东知情权与轻微瑕疵

案例：法人股东派出董事已对公司财务状况知情，并不妨碍其行使查阅账目的权利

- 关于股东知情权——新《公司法》2024
- 《国有企业参股管理暂行办法》 国资委 2023.09.13.

案例：公司有权拒绝股东查账，但需举证“有不正当目的且有损害公司利益的可能”

案例：何为轻微瑕疵

- 轻微瑕疵的认定
- 关于解散公司——新《公司法》2024

案例：什么是公司经营管理发生严重困难？

18. 国有企业公司治理

- 关于国家出资公司的特别规定——新《公司法》2024
- 国有企业治理体制的多因素分析框架
- 目标约束下的国有企业治理原则

国有金股唯一案例：环宇燃气

- 不可能性困境 ——三个区分开来
- 什么是“三重一大”？
- 《国有企业参股管理暂行办法》 国资委 2023.09.13.
- 国企“三重一大”的决策程序及机理
- “三会”运作边界关系图

- 国企党委书记、董事长、总经理权力清单
- 关于进一步深化法治央企建设的意见（国资委 2021.11.01.）
- 关于社会责任——新《公司法》2024