

公司律师论纲 PDF转换可能丢失图片或格式，建议阅读原文  
[https://www.100test.com/kao\\_ti2020/483/2021\\_2022\\_\\_E5\\_85\\_AC\\_E5\\_8F\\_B8\\_E5\\_BE\\_8B\\_E5\\_c122\\_483649.htm](https://www.100test.com/kao_ti2020/483/2021_2022__E5_85_AC_E5_8F_B8_E5_BE_8B_E5_c122_483649.htm) 公司律师理念，  
一种与现代企业(公司)制度相融合的全新意识和工作领域。  
集多年从事大型企业集团法律事务工作之经验，我们率先提出公司律师理念，从法律与现代企业(公司)制度的逻辑关系中揭示这一理念的深层内涵。这种理性思考的结论是：公司律师是现代企业制度化结构中不可或缺的法律资源，他是公司制度中的一个要素。他既不同于企业的法律顾问，又不同于律师事务所的专职律师。在形式上他是专职律师，在内容上他是公司的法律顾问。他享有专职律师的身份，又专一为公司提供法律服务。他克服了专职律师的业务之广，又弥补了企业法律顾问业务之狭。

??一、公司律师与现代企业制度??

“现代企业制度”不等于在现代社会里存在的企业制度。近代的合伙制企业、独资企业、甚至自给自足的家庭生产单位等等，都可以在现代社会里找到。但是现代企业制度是相对过去的、更先进的、能代表主流、在企业制度领域处于主导地位而且具有普遍意义的企业制度。从时间上，一般把20世纪以来的企业制度新形式视为“现代企业制度”。它是在股份公司基础上的再发展，一般称之为“现代公司制度”或“现代股份公司制度”。这种制度化结构的基本框架为：两权分离、有限责任、董事会、经理、监事会、股东大会的机构设置和职能界定，并形成如下结构机制：权义对等的财产组织机制，独立运行的公司法人机制和科学完善的公司管理机制。?? 由此我们认为，“现代股份公司制度”正是符合现代市场概念的科学、合理、规范的现代企业制度。在这一制度

化结构中，法律早已是内化其中的一个要素。公司律师作为一个新的理念，不再是一般意义上企业法律顾问。他同样涉及和处理律师职业方面的传统法律业务，但更重要的是一个深层次的制度性问题。公司律师如同法律一样，都是公司制度中的一个要素，它是现代企业制度化结构中必须配置的法律资源，它是制度化结构诸要素中掌握专门法律技术的人的要素，或称法律人力资源。公司律师的最高价值是在创立和运作现代企业制度的工作中担负起制度安排和制度创新的历史重任，并使内化于结构中的法律资源得到效率最大化的实现。??这种法律资源的存在，始然于社会经济活动中公司法律现象的大量出现和相应法律规范的增多及其专业强制性。仅就公司法律实践中的几个主要问题就不难发现，从公司内部股东会、董事会、监事会的职权及其结构的实现，到关联公司的法律问题，公司人格问题和股东有限责任原则，以及企业改制、兼并和公司并购以及上市公司的收购问题，等等，其法律含量是不言而喻的。这种法律现象的出现造就了律师的一项重要工作，同时也产生了一个新的律师群体，那就是专门从事公司法律事务的职业律师公司律师。??二、公司制度化结构的法律意义??规范的公司是法律规则与制度安排的结果。公司首先是作为一种经济现象存在的，为了适应和推动社会经济的发展，人们通过法律对公司进行制度设计和创造，赋予了公司普遍适用的规范性质，公司才得以从经济现象跃进到企业组织形式的层次，从而对社会经济的发展和企业的进步产生巨大的推动作用。美国著名法学教授伯纳德施瓦茨在评价公司法律制度对美国经济发展的巨大作用时指出：在企业公司领域，法律制度的发展与适用成为一种特别

适合发展中的美国经济所需要的工具，如果仅仅依靠企业家的积极性和财力，将难以实现这个社会性质的工业发展，正是公司法律制度使这一发展变成了现实。如果说市场经济是公司产生和存在的基础，那么法律就是公司发展和繁荣必不可少的条件。??从动态的角度观察公司，我们将进入法社会学领域。在这一领域中，公司形态将社会经济、政治因素和法律制度整合为公司活动，即法社会学意义上的公司行为，它是一般社会行为的特殊化形态，它是公司组织机构和人员依法履行公司工作的一种社会活动。如上文所述，这种行为具有强烈的法律色彩，人们如能仔细思考，就不难发现，公司活动的一般过程，就是一个法律运行的过程，如公司的设立、变更、撤销(破产)，公司各类业务行为的展开资产整合与重组、股份制改造、股权转让、投资、谈判、签约以及公司决策与发展战略方面的法律运作等等。由此我们认为，现代股份制公司是法律意义上的一项规则治理的组织形态，而公司律师的使命就是创造这项规则治理的事业。??三、公司律师的特点??公司律师属于行业律师的一个类别。在美国，行业律师的数量是庞大的，例如，美国的曼哈顿银行共有金融律师二百多人，专门处理银行法律事务，具有较强的行业色彩。因此，行业律师与一般律师相比，有其自身的特点。公司律师有以下特点：??(一)公司律师与现代企业相融共存??现代企业，无论作为一种制度结构还是作为一种行为模式，都是法律安排和制度创新的结果，所以，法律和律师作为现代企业的需求是必然和现实的。那么，参与企业工作的律师就获得了这样一个机会1．对企业内部经营及发展战略的理性认识；2．对企业经营管理活动中每一个环节的了解和把握

；3．参与企业高层决策及管理工作。这种置身其中的机会，使律师认知了企业，并融入了企业。因此，《公司法》及相关法律以较高的法观念、法原则和法技术的知识含量，预示着这样一种职业律师的存在他们必须是对企业、公司，特别是大型企业集团有过亲身职业经历的了解，且能够有效的运作公司法律业务，而成为这方面的专职律师，甚至成为专家型律师。

?? (二)公司律师的专业强制性 这一特点表现在两个方面：一是公司法律现象及涉及公司行为的法律现象的大量出现。两部分现象所展示给人们的法律问题都具有较强的专业性，例如公司治理结构的制度安排及各机构职权、功能的发挥；公司股权及资本经营中法律技术的有效运用；公司在融资、投资等重大决策及经营行为中法律预警措施的设立；单位法人及高管人员涉嫌刑事犯罪的法律风险规避，等等。二是高技术法律规范的增多。以《公司法》、《证券法》为核心，与两法配套的法律、法规及部门规章、政策在不断的完善，其技术要求和知识含量都是很高的。因此，公司律师的工作具有较强的专业性质。

?? (三)公司律师工作内容的复杂多样性?? 公司法律现象和涉及公司行为的法律现象是复杂多样的，因此，公司律师的工作内容也是如此。首先，公司律师经常会面临新的法律现象，例如公司股权投资，企业债券(债权)转股权的法律规避和控制等。其次，公司律师的业务领域宽泛且复杂，例如，公司法人治理结构的建立与运行；公司股权及资本经营；公司融资及投资；公司人力资源管理；上市公司业务；公司兼并及收购；公司产品经营；公司涉税财务；公司知识产权保护；等等。上述业务中，每一项下都有几项甚至十几项工作内容。

?? 四、公司律师作用?? 公司律

师是现代企业制度化结构中不可或缺的法律资源。公司律师的工作内化于企业经营管理过程的每一个环节，公司律师把揭示企业法律风险、采取有效的预警措施、营造良好的企业法律环境作为自身存在的价值。其作用有以下三个方面：?? (一)制度安排和制度创新?? 所谓制度安排和创新，就是企业组织结构制度化(法律化)的过程，其结果是建立并实行有效的法人治理结构和完善的组织管理系统。决定一个公司能否最终建立起现代企业制度，其法人治理结构的有效实现是至关重要的一环，这早已被中外现代公司制度的实践所证实。它不仅作为现代企业的组织结构标志，而且作为权利、职责的制衡机制，将为企业的现代管理提供规则治理的条件和可能。公司法人治理结构，即公司组织机构，其实质是实现对公司决策与管理上的制衡，保证决策的民主化和科学化。其基本特征是：所有者、经营者和生产者之间通过公司的权利机构、决策机构、执行机构和监督机构形成各自独立、责权分明、相互协调又相互制衡的关系。由此可见，只有股东会、董事会、监事会及其执行部门的功能实现，才能说现代企业制度是真实的。在这方面，公司律师参与其中，提供管理和决策方面的咨询意见，其作用是相当重要的。?? (二)公司决策及发展战略方面的法律运作?? 公司律师置身企业之中的机会，使他们真正认识了企业的经营、管理及未来发展的内在机理。此时，他们是企业不可缺少的法律谋士，他们在诸如资本及股权经营、公司资本扩张及未来发展的投资决策、重大项目的确认与实施、重大经营活动的运作中，将提出卓有成效的法律意见和管理咨询意见。这种法律支持，给企业带来的利益和好处是全方位多元化的。?? (三)揭示和降低法律风险

，寻求预警措施?? 如前所述，在复杂的社会生活中，公司作为一种社会组织形态，是将社会经济、政治因素和法律制度整合为公司行为，且这种行为的法律含量是相当高的。实质上，公司的行为过程，确实是一个法律运行的过程。所以，在这个过程中，既存在着法律机会，又存在着法律风险，诸如投资风险是较为常见的，还有公司、特别是集团企业首席高管和执行官，其决策和经营行为所面临的法律风险是相当高的。公司律师的作用就在于揭示并降低法律风险，进行有效的防范。这对于整个企业安全稳定的经营与发展将起到保驾护航的作用。 100Test 下载频道开通，各类考试题目直接下载。详细请访问 [www.100test.com](http://www.100test.com)