



2018

第 30 期/总第 343 期

每周法规速递  
热点信息

成功，始于助人成功



天達共和律師事務所  
East & Concord Partners

## 导 读

尊敬的各位客户、各位同事：

近日，央行试点金融债券弹性招标发行：单期调整比例不超 50%，证监会修改《证券登记结算管理办法》等两规章，最高人民法院发文要求妥善审理民间借贷纠纷案件，两部委发布 2018 年农产品进口关税配额再分配公告，更多法规详见本周速递。

今年 3 月，国务院办公厅印发的《城乡建设用地增减挂钩节余指标跨省域调剂管理办法》（以下简称《管理办法》）将增减挂钩政策再次“升级”，允许深度贫困地区节余指标跨省调剂。近日，自然资源部印发《城乡建设用地增减挂钩节余指标跨省域调剂实施办法》，进一步明确有关要求。运用这一政策要遵循哪些原则？节余指标如何使用和再分配？自然资源部国土空间规划工作小组负责人对此进行了解读，具体请见本期“法规解读”栏目。

本期“法律观察”栏目为您带来《划拨用地未登记在项目公司名下，该如何办理工程施工许证》，以供参考；“实务聚焦”栏目为您带来的是《能否对未按期缴足出资股东的表决权进行限制》，敬请阅读。



## 目 录

### 天达共和热点动态

业绩 | 天达共和助力国内首单储架式小微融资租赁资产证券化产品发行

活动 | 天达共和杭州办举办虚假诉讼认定问题讲座

资讯 | 天达共和律师获聘杭州市市场监督管理局特邀行政执法监督员

荣誉 | 天达共和杭州办在“第四届杭州律师论坛” 荣获佳绩

活动 | 企业知产风险防范及应对 助力企业知产战略构建

### 法 规 速 递

#### ➤ 金融领域

1. 央行试点金融债券弹性招标发行: 单期调整比例不超 50% \2018-08-14

#### ➤ 证券领域

2. 证监会修改《证券登记结算管理办法》等两规章\2018-08-16

3. 财政部发文要求做好地方政府专项债券发行工作\2018-08-15

#### ➤ 最高人民法院

4. 最高人民法院发文要求妥善审理民间借贷纠纷案件\2018-08-13

#### ➤ 其他领域

5. 两部委发布 2018 年农产品进口关税配额再分配公告\2018-08-14

6. 两部门: 严禁水泥、平板玻璃行业新增产能\2018-08-14

7. 国办发文划分医疗卫生领域中央与地方财政事权\2018-08-14

8. 海关总署调整完善加工贸易监管有关事宜\2018-08-15

9. 自生态环境部制发《环境影响评价技术导则 大气环境》\2018-08-15

10. 国务院决定在浦东新区暂时调整实施有关行政法规规定\2018-08-16

11. 财政部印发中小学校执行政府会计制度补充和衔接规定\2018-08-17

12. 两部门发文要求推动医疗服务高质量发展\2018-08-17

13. 国家医保局: 18 种抗癌药纳入 2018 年医保准入专项谈判范围  
\2018-08-17

14. 国办发文部署深化“放管服”改革\2018-08-15



15. 国税总局制发税务机构和税务人员代码标准\2018-08-17

## 法规解读

城乡建设用地增减挂钩政策升级 节余指标跨省 助力脱贫攻坚

## 热点信息

## 法律观察

之 划拨用地未登记在项目公司名下 该如何办理工程施工许证?

## 实务聚焦

之 能否对未按期缴足出资股东的表决权进行限制

## 天达共和热点动态

### 业绩 | 天达共和助力国内首单储架式小微融资租赁资产证券化产品发行

《上海证券报》8月13日报道，“海通恒信小微1-5号资产支持专项计划”获得上海证券交易所出具的无异议函，成为国内首单储架式小微融资租赁资产证券化产品。此单项目的成功推出是上海证券交易所通过资产证券化手段助力小微企业、服务实体经济的又一重要举措，进一步增强了金融服务实体经济的作用。通过储架发行提高发行效率、降低发行成本，具有较好示范性和可复制性。此外，本次专项计划具有资产池高度分散、资产优质、增信措施合理有效以及证券期限相对较短等多重特点，业内预期将受到资本市场关注。

该专项计划发行总规模50亿元，基础资产为海通恒信投放给小微企业的融资租赁债权。海通恒信国际租赁股份有限公司（“海通恒信”）为原始权益人，海通证券股份有限公司（“海通证券”）担任销售机构，上海海通证券资产管理有限公司担任计划管理人，北京天达共和（深圳）律师事务所担任专项计划法律服务机构。

本所律师汪涛、王喆、唐素兰等人组成的团队为本项目提供全程法律服务，包括法律尽职调查、交易结构设计，起草和审阅资产支持专项计划说明书、资产支持专项计划标准条款、托管协议、资产买卖协议、资产服务协议、认购协议与风险揭示书等全套交易文件，并根据上海证券交易所的要求出具法律意见书。

## 律師 名片



汪濤

天達共和合夥人

郵箱: wangtao@ concord-lawyers com

電話: +86755 2633 8908

汪濤律師系天達共和深圳辦公室合夥人，武漢大學民商法碩士，深圳市第六屆人大常委會法律顧問。汪律師主要從事銀行與信託、公司兼併與收購、企業重組、企業發行債券、資產/債權收購、資產證券化、商業訴訟等方面的法律事務。

## 律師 名片



王喆

天達共和律師

深圳辦公室

郵箱: [wangzhe@concord-lawyers.com](mailto:wangzhe@concord-lawyers.com)

電話: +86755 2633 8900

王喆律師系天達共和深圳辦公室律師，經濟法學碩士，主要從事企業併購重組、銀行、信託、私募債券、私募基金、資產證券化及港股上市等方面的法律服務。

## 律師 名片



唐素兰

天达共和律师

深圳办公室

邮箱: [tangsulan@concord-lawyers.com](mailto:tangsulan@concord-lawyers.com)

电话: +86755 2633 8900

唐素兰律师系天达共和深圳办公室律师，中南财经政法大学法学硕士。主要从事民商事诉讼、融资并购、资产证券化、银行及信托等方面的法律事务。

## 活动 | 天达共和杭州举办虚假诉讼认定问题讲座



2018年8月10日，天达共和律师事务所杭州办公室举办由吴萃律师主讲的“刑民领域中虚假诉讼的认定问题”专题讲座。

吴萃律师开篇即切入要害，明确阐释根据现行法律规定，民事领域的虚假诉讼和刑事领域的虚假诉讼定义存在较大区别，不可以先入为主地认为最高人民法院司法解释中有关民事诉讼中虚假诉讼的描述概念自然地套用到刑事虚假诉讼罪中。



在讲座的精华部份，吴萃律师精准、系统地讲述了虚假诉讼认定中的诸多关键问题，包括虚假诉讼罪中民事诉讼的范围，何谓“捏造的事实”，虚假诉讼罪中的客体问题、既遂问



题、犯罪主体问题。通过提问互动的方式，对上述几大问题抽丝剥茧、去伪存真，使现场听众对虚假诉讼罪的认定有了清晰且深入的了解。

最后，吴萃律师梳理了虚假诉讼罪与诈骗罪，贪污罪，诬告陷害罪，帮助毁灭、伪造证据罪等其他犯罪之间的比较与衔接。虽然现行立法对虚假诉讼罪的入罪标准尚无明确规定，吴萃律师推荐大家区分不同的虚假诉讼关注点，横向比较不同的罪名准确把握虚假诉讼罪的入罪标准。

参会人员结合司法实践对讲述过程中涉及的诸多具体问题展开了激烈的讨论，在提问、讨论的热烈氛围中，比较深入的学习了虚假诉讼罪的概念及内涵，从中受益匪浅。

## 律师 名片



吴萃

天达共和合伙人

杭州办公室

邮箱：wucui@east-concord.com

电话：+86571 8501 7005

吴萃律师擅长刑事案件的辩护和代理工作，曾在基层公安机关工作五年，成功侦破故意杀人、抢劫、爆炸、绑架、贩毒、走私、盗窃、诈骗等重特大刑事案件百余起。

## 资讯 | 天达共和律师获聘杭州市市场监督管理局特邀行政执法监督员

杭州市市场监督管理局办公室于 2018 年 7 月 24 日印发《关于聘任杭州市市场监督管理局第二批特邀行政执法监督员的通知》，聘任杭州办公室合伙人夏家品律师为杭州市市场监督管理局第二批特邀行政执法监督员，任期三年。

特邀行政执法监督员的主要工作是对杭州市及其所辖区市场监督管理局的各类行政执法活动进行专项性、针对性的监督。监督员结合自身的专业知识，对监管局的执法工作提出相应的监督意见，对促进严格守法、规范市场秩序、公正文明执法起到积极的作用。

### 律师 名片



夏家品

天达共和合伙人

邮箱: xiajiapin@east-concord.com

电话: +86571 8501 7025

夏家品律师自 2006 年执业以来已承办民商、公司、刑事及行政案件近四百起，如玉环某家私公司诉莆田某汽运公司买卖合同纠纷（历时八年，最高院提审），南京南瑞集团公司被侵害商标权、不正当竞争纠纷（傍驰名商标、恶意域名注册，高院二审），杭州朱某等非法吸收公众存款（P2P）3.2 余亿元案（判三年三个月）及王某被诉民间借贷纠纷案（高院再审）等，积累了丰富的诉讼仲裁经验，历练了扎实的争议解决能力近年来，夏家品律师开始致力将诉讼经验意识融汇于非诉业务、用争端化解思维贯通于商业运营，磨砺“一站式、多维度”综合法律服务。

## 荣誉 | 天达共和杭州办在“第四届杭州律师论坛”

### 荣获佳绩

2018年8月11日，在杭州市律师协会举办的“第四届杭州律师论坛”中，天达共和杭州办荣获“优秀组织奖”，天达共和四名律师撰写的论文分别荣获一等奖、三等奖及优秀奖。



其中，沈希竹律师撰写的《竞争法视角下数据掠夺行为的法律规制——以抓取用户标记信息行为为例》一文荣获一等奖，吴军威律师撰写的《我国“车位首先满足权”制度的反思与重构——兼对区分所有权司法解释第五条的合理性探讨》一文荣获三等奖，黄芳律师撰写的《计算机软件产品交易的法律关系问题研究》一文荣获三等奖，董冬律师撰写的《合作开发房地产新增利益分配问题研究》一文荣获优秀奖。

会上，王坤顾问代表杭州办分享了事务所论文研讨的组织经验：“具备一个认识、发挥二个优势、设置三个关口、实现四个应用”。撰写论文是推进专业化的重要抓手以及培养年

轻律师的重要途径，杭州办充分利用公司制以及学术资源优势，经过选题、所内初评、外聘专家评审三个环节向论坛选送优秀论文。同时，鼓励律师将论文应用于刊物投稿、微信公众号投稿、授课、学术交流等。



沈希竹律师作为优秀论文作者代表围绕获奖论文作了主题演讲并参与大会研讨。



另，杨健等七名律师撰写的论文分别荣获各专业委员会分论坛一、二等奖及优秀奖。

天达共和一直致力于提升律师的执业技能和理论水平，全所同仁将继续砥砺前行，共创佳绩。



## 活动 | 企业知产风险防范及应对 助力企业知产战略构建



8月16日下午，由天达共和律师事务所合伙人管冰律师主讲的“企业知识产权风险防范及应对”研讨会如期召开。这也是天达共和律师事务所合规系列研讨会第五次研讨会。来自诸多知名企业的法务、高管参加本次研讨会。



知识产权部合伙人张青华律师致欢迎辞



### 知识产权部合伙人管冰律师主旨演讲

知识产权部合伙人张青华律师简短欢迎致辞后，管冰律师从中美贸易战分析开篇，系统讲述了“企业知识产权风险防范及应对”，从何为企业知识产权风险、企业知识产权风险来源、企业知识产权危机、企业知识产权风险类型与实例分析、企业知识产权风险防范与应对策略五个方面和参会嘉宾深入探讨。

在第一部分何为企业知识产权风险中，管冰律师从知识产权的起源讲起，向大家阐明知识产权的概念，知识产权涵盖的范围，和我国知识产权保护法律体系、我国知识产权保护主要的保护对象，以及知识产权风险如何定义。

在第二部分企业知识产权风险来源中，管冰律师分别从企业研发环节、生产环节、销售环节三个方面详细阐述可能引起知识产权风险的因素。

在第三部分企业知识产权危机中，管冰律师就知识产权的地域性——国内市场、海外市场，危机意识薄弱，知识产权诉讼—烧钱的战争，企业 IPO 过程中的知识产权危机四个方面，结合实际案例阐述企业知识产权的重要性，以及企业忽视知识产权带来的严重后果。

在第四部分，企业知识产权风险类型与实例分析中，管冰律师就常见知识产权纠纷类型谈起，在实际案例剖析中，分别阐述著作权纠纷、专利权纠纷、商标权纠纷、不正当竞争纠纷。

在第五部分企业的知识产权风险防范与应对策略中,管冰律师分别从建立知识产权专门机构和人员、建立知识产权管理体系、健全知识产权管理制度、制定知识产权管理策略四个方面给企业提供详细的应对方法。

在企业发展战略中,知识产权战略是很重要的组成部分。而知识产权战略也往往容易被企业忽视,管冰律师通过精彩的演讲和翔实的案例分析再次给参会的诸位企业法务和高管敲响了知识产权的警钟,相信参加本次研讨会的诸多企业高管及法务将更清晰明了企业战略发展中如何避免和解决知识产权风险,怎样构建知识产权战略,助力企业更好创新,提升企业竞争力。

---

## 律师 名片

---



管冰

天达共和合伙人

邮箱: [guanbing@east-concord.com](mailto:guanbing@east-concord.com)

电话: ++8610 6510 7040

管冰律师从业十数年间,管冰律师代理多家中外企业的商标权、著作权及不正当竞争侵权诉讼、知识产权行政投诉案件、知识产权海关保护、为企业提供知识产权许可、转让和保护相关的专业法律意见、协助企业制定知识产权策略等。同时,管冰担任数家国内外文娱传媒公司的法律顾问。

## 法规速递

### ➤ 金融领域

#### 1. 央行试点金融债券弹性招标发行：单期调整比例不超 50% \2018-08-14

日前，中国人民银行金融市场司发出《关于试点开展金融债券弹性招标发行的通知》，自发布之日起施行。《通知》规定，试点初期弹性招标发行暂适用于开发性、政策性金融债券的发行，金融市场司可根据试点情况逐步扩大试点范围。试点阶段单期金融债券发行规模弹性调整比例不得超过其初始发行规模的 50%。同时，《通知》明确，金融债券招标触发发行规模弹性调整机制的，发行人应严格按照事先披露的规则进行调整操作。调整结果经发行人和中国人民银行观察员签字确认后方能生效，有关决策材料应妥善保管。《通知》还要求，金融债券发行应坚持市场化原则合理定价，充分体现金融债券的风险收益特征，不得以互持等方式扭曲金融债券定价。

[阅读原文](#)

### ➤ 证券领域

#### 2. 证监会修改《证券登记结算管理办法》等两规章\2018-08-16

近日，中国证券监督管理委员会发布《关于修改〈证券登记结算管理办法〉的决定》以及《关于修改〈上市公司股权激励管理办法〉的决定》，同时，中国结算也出台《关于符合条件的外籍人员开立 A 股证券账户有关事项的通知》。上述文件均自 9 月 15 日起施行。根据《决定》，本次修改涉及两方面：一是修改《证券登记结算管理办法》有关规定，在原有中国公民、中国法人等投资者范围基础上，增加“符合规定的外国人”作为投资者类别之一，并规定外国人申请开立证券账户的具体办法，由证券登记结算机构制定，报证监会批准。根据这一修改，目前将允许在境内工作的外国自然人投资者开立 A 股证券账户。二是修改《上市公司股权激励管理办法》，将可以成为股权激励对象的境内上市公司外籍员工范围，从在境内工作的外籍员工，扩大到所有外籍员工。

[阅读原文](#) [《关于修改〈证券登记结算管理办法〉的决定》](#)  
[《关于修改〈上市公司股权激励管理办法〉的决定》](#)

#### 3. 财政部发文要求做好地方政府专项债券发行工作\2018-08-15

近日，财政部发布《关于做好地方政府专项债券发行工作的意见》。《意见》提出“加快专项债券发行进度”“提升专项债券发行市场化水平”“优化债券发程序”等 6



方面要求。《意见》明确，今年地方政府债券发行进度不受季度均衡要求限制，各地至9月底累计完成新增专项债券发行比例原则上不得低于80%。《意见》指出，省级财政部门应当根据专项债券发行规模、债券市场情况等因素，选择招标（含弹性招标）、公开承销等方式组织专项债券发行工作。《意见》强调，承销机构应当综合考虑同期限国债、政策性金融债利率水平及二级市场地方债券估值等因素决定投标价格，地方财政部门不得以财政存款等对承销机构施加影响人为压价。

[阅读原文](#)

## ➤ 最高人民法院

### 4. 最高人民法院发文要求妥善审理民间借贷纠纷案件\2018-08-13

日前，最高人民法院下发《关于依法妥善审理民间借贷案件的通知》。《通知》明确，有违法犯罪等合理怀疑，代理人对案件事实无法说明的，应当传唤当事人本人到庭，就有关案件事实接受询问。《通知》提出，民间借贷行为本身涉及违法犯罪的，应当裁定驳回起诉，并将涉嫌犯罪的线索、材料移送公安机关或检察机关。刑事判决认定出借人构成“套路贷”诈骗等犯罪的，人民法院对已按普通民间借贷纠纷作出的生效判决，应当及时通过审判监督程序予以纠正。《通知》强调，对于各种以“利息”“违约金”“服务费”“中介费”“保证金”“延期费”等突破或变相突破法定利率红线的，应当依法不予支持。

[阅读原文](#)

## ➤ 其他领域

### 5. 两部委发布 2018 年农产品进口关税配额再分配公告\2018-08-14

近日，国家发改委、商务部发布《2018 年农产品进口关税配额再分配公告》。《公告》提出，持有 2018 年小麦、玉米、大米、棉花、食糖进口关税配额的最终用户，当年未就全部配额数量签订进口合同，或已签订进口合同但预计年底前无法从始发港运出的，均应将其持有的关税配额量中未完成或不能完成的部分于 9 月 15 日前交还所在地省级发改委、商务主管部门。国家发改委、商务部将对交还的配额进行再分配。根据《公告》，获得小麦、玉米、大米、棉花、食糖 2018 年进口关税配额并全部使用完毕的最终用户，以及符合国家发改委 2017 年第 14 号公告、商务部 2017 年第 59 号公告中所列申请条件但在年初分配时未申请 2018 年进口关税配额的新用户，可提出再分配申请。

[阅读原文](#)**6. 两部门：严禁水泥、平板玻璃行业新增产能\2018-08-14**

近日，工信部办公厅、国家发改委办公厅下发《关于严肃产能置换 严禁水泥平板玻璃行业新增产能的通知》。《通知》要求严格把好水泥熟料、平板玻璃建设项目备案源头关口，不得以其他任何名义、任何方式备案新增水泥熟料、平板玻璃产能的建设项目；各相关部门和机构不得办理土地供应、能评、环评审批和新增授信支持等相关业务。《通知》明确，对确有必要新建的水泥熟料、平板玻璃建设项目，必须严格按照《水泥平板玻璃行业产能置换实施办法》实施等量或减量置换，需持有经当地省级工信主管部门公告的产能置换方案。《通知》提出，对项目业主报送的拟建项目的产能置换方案，坚持采信企业承诺与现场核实查验相结合。

[阅读原文](#)**7. 国办发划分医疗卫生领域中央与地方财政事权\2018-08-14**

近日，国务院办公厅印发《医疗卫生领域中央与地方财政事权和支出责任划分改革方案》，自2019年1月1日起实施。《方案》明确，从公共卫生、医疗保障、计划生育、能力建设四个方面划分医疗卫生领域中央与地方财政事权和支出责任。其中，在医疗保障方面，主要包括城乡居民基本医疗保险补助和医疗救助，明确为中央与地方共同财政事权。《方案》提出，以全国性或跨区域的公共卫生服务为重点，适度加强中央财政事权和支出责任；属于中央与地方共同财政事权的，由中央统一制定国家基础标准或提出原则要求；统筹推进项目优化整合，提高财政资金使用效益。《方案》同时下发了《医疗卫生领域中央与地方财政事权和支出责任划分情况表》。

[阅读原文](#)**8. 海关总署调整完善加工贸易监管有关事宜\2018-08-15**

近日，海关总署发布《关于加工贸易监管有关事宜的公告》，自公布之日起执行。《公告》明确了《中华人民共和国海关加工贸易货物监管办法》第二条、第六条、第九条、第二十一条、第二十二条、第二十五条、第二十七条、第三十一条、第四十条等规定以及到期手册未报核、纸质单证使用等问题。根据《公告》，经营企业应当在手册有效期内办理保税料件或者成品内销、结转、退运等海关手续。《公告》明确，有“以企业为单元管理的，抵押期限超过一年的”等8种情形之一的，不予办理抵押手续。

《公告》指出，加工贸易企业改变或者增加存放场所，应经主管海关批准。除外发加工等业务需要外，加工贸易货物不得跨直属海关辖区进行存放。

[阅读原文](#)

## 9. 自生态环境部制发《环境影响评价技术导则 大气环境》\2018-08-15

日前，生态环境部发布《环境影响评价技术导则 大气环境》国家环保标准，自 12 月 1 日起实施。《导则》参考国际先进的大气质量环境影响评价技术方法以及我国相关环境质量标准、技术导则规范进行优化和调整，改进了评价等级判定方法、简化环境空气质量现状监测内容和三级评价项目的评价内容。其对大气环境影响预测模型、参数、计算方法和评价内容等方面都进行了细致、系统和规范的规定，增加了达标区和不达标区的环境影响评价要求，改进大气环境防护距离的确定方法，提高了大气环境影响评价的科学性和可操作性。同时，《导则》结合排污许可证制度的推广实施，规范了大气环境影响评价结果及结论，满足排污许可证制度与环境影响评价制度衔接的管理要求。

[阅读原文](#)

## 10. 国务院决定在浦东新区暂时调整实施有关行政法规规定\2018-08-16

近日，国务院发布《关于在上海市浦东新区暂时调整实施有关行政法规规定的决定》。根据《决定》，即日起至 2018 年 12 月 31 日，在上海市浦东新区暂时调整实施下列行政法规规定：一、暂时调整实施《医疗器械监督管理条例》第三十四条第二款关于大型医用设备配置许可证核发的规定，对试点区域内的社会办医疗机构配置乙类大型医用设备不实行许可管理，加强事中事后监管。二、暂时停止实施《饲料和饲料添加剂管理条例》第十五条第一款关于设立饲料添加剂、添加剂预混合饲料生产企业审批程序和审批期限的规定，实行告知承诺制。《决定》还要求国务院有关部门、上海市政府及时对本部门、本市制定的规章和规范性文件作相应调整，建立与试点工作相适应的管理制度。

[阅读原文](#)

## 11. 财政部印发中小学校执行政府会计制度补充和衔接规定\2018-08-17

日前，财政部发出《关于中小学校执行〈政府会计制度——行政事业单位会计科目和报表〉的补充规定》以及《关于中小学校执行〈政府会计制度——行政事业单位会计科目和报表〉的衔接规定》，《规定》自 2019 年 1 月 1 日起施行。《规定》明确了“事业支出”科目的明细核算要求、报表及编制说明、中小学校食堂业务的会计处理、固定资产折旧年限等事项。关于新增项目及填列方法，《规定》要求，中小学校应当在收入费用表的“（十一）其他收入”项目下增加“其中：食堂净收入”项目；应当在预算收入支出表的“（九）其他预算收入”项目下“其中：”后所列项目中增加“食堂净预算收入”项目。《规定》还指出，中小学校应在财务报表附注中按附表 1 的格式披露事业支出的基本情况。

[阅读原文](#)

## 12. 两部门发文要求推动医疗服务高质量发展\2018-08-17

日前，国家卫生健康委员会和国家中医药管理局联合发布《关于坚持以人民健康为中心推动医疗服务高质量发展的意见》。《意见》明确，大力推进“互联网+医疗健康”，创新运用信息网络技术开展预约诊疗、缴费等，运用互联网、人工智能、可穿戴设备等新技术，建设智慧医院；推进区域内医疗机构就诊“一卡通”，实现医联体内电子健康档案和电子病历共享、检查检验结果互认。《意见》提出，落实分级诊疗制度，实施分级诊疗过程中医疗质量连续化管理；进一步完善医疗相关法律法规和医疗质量管理体系，严格依法执业，落实医疗质量管理规章制度。《意见》还要求依法保障医务人员基本权益，营造调动医务人员积极性的良好环境等。

[阅读原文](#)

## 13. 国家医保局：18种抗癌药纳入2018年医保准入专项谈判范围\2018-08-17

近日，国家医疗保障局发出《关于发布2018年抗癌药医保准入专项谈判药品范围的通告》。《通告》提出，按照国务院要求，国家医保局加快推进抗癌药医保准入专项谈判工作，组织了来自全国20个省份的70余名专家通过评审、遴选投票等环节，并经书面征求企业谈判意愿，确认12家企业的18个品种纳入本次抗癌药医保准入专项谈判范围。《通告》发布了《2018年抗癌药医保准入专项谈判药品范围》，其包含阿西替尼片（主要治疗领域：肾细胞癌）、尼洛替尼胶囊（主要治疗领域：慢性髓性白血病）、瑞戈非尼片（主要治疗领域：肝细胞癌/结直肠癌）等。

[阅读原文](#)

## 14. 国办发文部署深化“放管服”改革\2018-08-15

近日，国务院办公厅印发《全国深化“放管服”改革转变政府职能电视电话会议重点任务分工方案》。《方案》提出“进一步压缩企业开办时间”“推行市场主体简易注销改革”“深化商标注册、专利申请等便利化改革”等36项重点任务，并一一部署有关措施，明确分工安排。《方案》要求，优化企业银行开户服务，2018年底前完成取消企业银行开户行政许可试点，2019年修订《人民币银行结算账户管理办法》及相关配套制度；尽快在全国范围内将银行开户核准改为备案。《方案》明确，2018年底出台《互联网诊疗管理办法》、《互联网医院管理办法》等规范“互联网+医疗健康”的政策文件；2020年底前推动远程医疗服务覆盖所有医联体和县级医院。

[阅读原文](#)

## 15. 国税总局制发税务机构和税务人员代码标准\2018-08-17

近日，国家税务总局发出《关于发布税务机构和税务人员代码标准的通知》，相关标准自发布之日起实施。根据《通知》，税务机构和税务人员代码标准分别给出了代码结构、编码规则以及管理维护等内容，并明确了国税地税合并后对新成立税务机构和新增税务人员进行赋码的转换规则。其中，《通知》规定，税务机构代码是标识全国



范围内所有税务机构的唯一识别码，包括各级税务机关及其内设机构和派出机构的代码，该代码广泛应用于核心征管、管理决策等各类税收征管业务和行政管理系统。国税地税机构合并后，各省级税务局要根据“三定”暂行规定，按“对纳税人办税的影响最小、对税务人员业务操作的影响最小、对税收业务信息系统调整最小”原则，对辖区内的税务机构和人员进行赋码。

[阅读原文](#)



## 法规解读

### 城乡建设用地增减挂钩政策升级 节余指标跨省 助力脱贫攻坚

城乡建设用地增减挂钩是土地利用的一大政策工具。这项政策在促进节约集约用地和城乡统筹发展中发挥了重要作用。近年来，为支持扶贫开发，增减挂钩政策先后两次拓展范围，允许集中连片特困地区、国家级贫困县，以及省级贫困县的节余指标在省域内流转使用，为贫困地区脱贫攻坚拓展了资金来源，有力推动了农村人居环境整治，促进了城乡公共服务均等化和区域均衡发展。

今年 3 月，国务院办公厅印发的《城乡建设用地增减挂钩节余指标跨省域调剂管理办法》（以下简称《管理办法》）将增减挂钩政策再次“升级”，允许深度贫困地区节余指标跨省调剂。近日，自然资源部印发《城乡建设用地增减挂钩节余指标跨省域调剂实施办法》，进一步明确有关要求。运用这一政策要遵循哪些原则？节余指标如何使用和再分配？自然资源部国土空间规划工作小组负责人对此进行了解读。

#### 调出地区限定在“三区三州”及其他深度贫困县

当前，脱贫攻坚和决胜全面建成小康社会进入关键时期，为了集中力量帮扶深度贫困地区脱贫攻坚，增减挂钩节余指标跨省域调剂的调出地区限定在“三区三州”（即西藏、四省藏区、南疆四地州和四川凉山州、云南怒江州、甘肃临夏州）及其他深度贫困县。根据经济承担能力，确定北京、上海、天津、江苏、浙江、广东、福建、山东 8 个省（市）为主要帮扶省份。

用好这一政策要把握哪些原则？该负责人强调，增减挂钩节余指标跨省域调剂

由国家统一下达调剂任务，统一确定调剂价格标准，统一资金收取和支出，实现节余指标调剂的资金区域整体平衡。

调剂资金分两个阶段向调出省份支出，核定资金总额后支出 70% 调剂资金；确认完成拆旧复垦安置后，再支出剩余 30% 调剂资金。

按照《管理办法》规定，节余指标调出价格根据复垦土地的类型和质量确定，复垦为一般耕地或其他农用地的每亩 30 万元，复垦为高标准农田的每亩 40 万元。节余指标调入价格根据地区差异相应确定，北京、上海每亩 70 万元，天津、江

苏、浙江、广东每亩 50 万元，福建、山东等其他省份每亩 30 万元。

“帮扶地区要落实好帮扶责任，全额完成调入节余指标任务，鼓励多买多用；合理安排跨省域调剂工作，节约集约用好节余指标。深度贫困地区要按任务配额实施拆旧复垦安置和产生节余指标，把握地域差异，注重保护历史文化和自然风貌，因地制宜实施复垦；充分尊重农民意愿，坚决杜绝强制拆建。”该负责人强调。

### 坚持生态优先，绿色发展

“增减挂钩节余指标跨省域调剂政策，是落实乡村振兴战略、区域协调发展战略、可持续发展战略，实现全国范围内土地资源统筹的重要探索，是东西部扶贫协作和对口支援地区在土地存量、流量政策上的制度创新，希望通过这一政策的落实，有效促进区域协调、绿色、可持续发展。”该负责人表示。

增减挂钩节余指标跨省域调剂要按照生态优先、绿色发展要求，落实最严格的耕地保护制度、节约用地制度和生态环境保护制度，加强国土空间用途管制，发挥国土空间规划的引导和约束作用，优化配置区域城乡土地资源，保持土地产权关系稳定。各有关省（区、市）统筹组织本地区跨省域调剂有关工作，并做好与省域内城乡建设用地增减挂钩的协调工作。

考虑到深度贫困地区多为生态环境脆弱区域，按照生态文明建设要求，增减挂钩拆旧复垦区域应按宜耕则耕、宜林则林、宜草则草的原则复垦。

### 弄虚作假将被严肃查处

城乡建设用地增减挂钩节余指标跨省域调剂政策要怎样落实？该负责人从帮扶省份和调出省份的不同任务、节余指标使用和再分配等方面进行了阐述。

对于帮扶省份来说，以落实调剂任务为目标，省级人民政府每年 11 月 30 日前函告自然资源部，确认调剂任务；使用调入节余指标进行建设的，建新方案通过自然资源部城乡建设用地增减挂钩在线监管系统进行备案。

对于调出省份来说，深度贫困地区所在省份应因地制宜拆旧复垦，省级自然资源主管部门将节余指标任务明确到市、县；市、县自然资源主管部门编制拆旧复垦安置方案，并通过在线监管系统进行备案；省级人民政府每年 11 月 30 日前函告自然资源部，提出节余指标调出申请。

在节余指标使用和再分配过程中，已确认的帮扶省份调入节余指标既可跨年度结转使用，也可与其他计划指标配合使用；已核定的调出节余指标，深度贫困地区满 3 年未完成拆旧复垦验收的，扣回未完成部分对应的调剂资金。



用活用好政策，离不开有效监管。该负责人表示，这既要求相关部门落实监管责任，也要健全监管制度。在健全监管制度方面，自然资源部将对节余指标调剂任务完成情况定期开展监督检查评估，评估结果作为调剂任务安排的测算依据。国家土地督察和各级自然资源主管部门也将加

大日常动态巡查力度，及时发现并督促纠正查处弄虚作假等违法违规行为。

来源：人民日报



## 热点信息

1. 【证监会建立行政处罚专家库 提升执法专业性】据证监会网站消息，近日，证监会在充分总结吸取前期邀请专家参与案件讨论经验基础上，建立了法律、会计、评估、金融等相关领域的行政处罚专家库，包括中国政法大学终身教授应松年在内的法学家、知名学者、政府部门资深专家和行业精英成为加入专家库的首批专家。随着资本市场日新月异，违法行为花样不断翻新、数量持续增加、表象日趋复杂。行政处罚专家库的建立，有利于充分听取专家意见，借助专家力量更好解决行政处罚工作中遇到的复杂问题，不断提高依法行政水平，提升执法专业性、权威性和公信力。证监会将用好专家资源，继续依法全面从严执法，不断净化市场环境，有效遏制违法违规行为的发生。（人民网）
2. 【规范涉黑案件证据证明标准】日前，福建省高级人民法院与省检察院、省公安厅联合制定下发《办理黑社会性质组织犯罪案件的证据指引》，规范黑社会性质组织犯罪案件证明标准，持续深入推进扫黑除恶专项斗争，确保有效打击黑社会性质组织犯罪。《证据指引》分为六个部分，对办理黑社会性质组织犯罪案件的基本原则，办案的一般思路，黑社会性质组织罪应当同时具备“组织特征”“经济特征”“行为特征”“危害性特征”的内涵及取证重点作了具体规定。要求各级法院、检察院、公安机关要坚持证据裁判原则、全面客观原则、依法规范原则、权利保障原则，坚持依法办案、坚持法定标准、坚持以审判为中心，加强法律监督，强化程序意识和证据意识，严格落实罪刑法定、疑罪从无、证据裁判、非法证据排除、程序公正等法律原则，统一执法标准，确保办案质量和办案效率的统一。（人民法院报）

3. 【妥善审理民间借贷纠纷案件 防范化解各类风险】新华社 8 月 12 日电，最高法日前下发关于依法妥善审理民间借贷案件的通知，要求各级人民法院充分发挥民商事审判工作的评价、教育、指引功能，妥善审理民间借贷纠纷案件，防范化解各类风险。《通知》指出，近年来，社会上不断出现披着民间借贷外衣，通过“虚增债务”“伪造证据”“恶意制造违约”“收取高额费用”等方式非法侵占财物的“套路贷”诈骗等新型犯罪。《通知》提出，要加大对借贷事实和证据的审查力度。人民法院要结合款项来源、交易习惯等因素综合判断借贷的真实情况。有违法犯罪等合理怀疑，代理人对案件事实无法说明的，应当传唤当事人本人到庭，就有关案件事实接受询问。要适当加大调查取证力度，查明事实真相。（新华网）



4. 【三部委印发《关于支持打造特色载体推动中小企业创新创业升级的实施方案》】8 月 14 日从工业和信息化部获悉，工业和信息化部、科技部配合财政部印发了《关于支持打造特色载体推动中小企业创新创业升级的实施方案》。三部门印发的《实施方案》是推进落实《中小企业促进法》的一项积极举措，对推动“双创”升级具有重要意义，是

深入贯彻党的十九大指出的“要加强对中小企业创新的支持”、中央经济工作会议提出的“打造‘双创’升级版”、政府工作报告强调的“促进大众创业、万众创新上水平”的重要行动。旨在通过支持优质实体经济开发区打造大中小企业融通等不同类型的创新创业特色载体，提升各类载体市场化专业化服务水平，提高创新创业资源融通效率与质量，促进中小企业专业化高质量发展，推动地方构建各具特色的区域创新创业生态环境。（中国证券网）

5. 【前7个月全国执行到位金额增52%】近日，记者从最高人民法院执行局了解到，人民法院“基本解决执行难”不断取得进展，今年1月至7月，全国法院受理执行案件480.24万件，执结361.54万件，执行到位金额0.65万亿元，同比增长52%。最高法执行局执行指挥调度室主任万会峰介绍说，人民法院把推进联合信用惩戒体系建设作为工作的重点之一。最高法与60个单位签署文件，采取惩戒措施150项，对失信被执行人形成全面威慑。从2013年10月至今年6月30日，全国法院累计发布失信被执行人名单1123万例；共限制1222万人次购买机票，限制458万人次购买动车、高铁票；限制失信被执行人担任企业法定代表人及高管28万人。仅中国工商银行一家就拒绝失信被执行人申请贷款、办理信用卡160万多次，涉及资金达到107亿元。（法制网）
6. 【司法部就民办教育促进法实施条例公开征求意见】新华社8月13日电，司法部日前公布《中华人民共和国民办教育促进法实施条例（修订草案）（送审稿）》，征求社会各界的意见。送审稿对在线教育进行了规范，对在线实施学历教育、培训教育和利用互联网平台提供教育服务等作出规定。送审稿提出，利用互联网技术在线实施学历教育的民办学校，应当取得同级同类学历教育的办学许可和互联网经营许可。（新华网）
7. 【国家广电总局：对快手、抖音开办单位作出警告和罚款】据国家广播电视总局微信公众号消息，继上半年国家广播电视总局联合北京市新闻出版广电局对多家视听网站突出问题开展系列整治工作后，北京市文化市场行政执法总队近日分别对“快手”开办单位北京快手网络科技有限公司，“今日头条”“西瓜视频”开办单位北京字节跳动科技有限公司和“抖音”“火山小视频”开办单位北京微播视界科技有限公司存在的问题作出警告和罚款的行政处罚。广电总局称，继上半年国家广播电视总局联合北京市新闻出版广电局对多家视听网站突出问题开展系列整治工作后，为进一步巩固治理工作成效，严肃问责效果，压实主体责任，遏制问题反弹，北京市文化市场行政执法总队按照国家广播电视总局要求，根据《互联网视听节目服务管理规定》，近日又分别对“快手”开办单位北京快手网络科技有限公司，“今日头条”、“西瓜视频”开办单位北京字节跳动科技有限公司和“抖音”、“火山小视频”开办单位北京微播视界科技有限公司存在的问题作出警告和罚款的行政处罚。（新华网）
8. 【国办：开展政务失信专项治理 追责拒不履行承诺】国务院办公厅昨天发布通知，印发《全国深化“放管服”改革转变政府职能电视电话会议重点任务分工方案》（以下简称《方案》），明确开展政务失信专项治理，对拒不履行承诺、严重损害企业合法权益的要依法依规追责，2018年年底通报一批典型案例。此项任务由发展改革委负责。




《方案》明确，2018 年年底前制定出台基础设施和公共服务领域政府和社会资本合作条例。具体由司法部、发展改革委、财政部负责。（法制日报）

9. 【全国首例大数据产品不正当竞争纠纷宣判 被告被判赔偿 200 万元】8 月 16 日，全国首例大数据产品不正当竞争纠纷案在杭州互联网法院进行网上公开宣判，法院判决被告美景公司不正当竞争需赔偿原告淘宝公司 200 万元该案件原告为淘宝（中国）软件有限公司（以下简称“淘宝公司”），被告为安徽美景信息科技有限公司（以下简称美景公司），互联网法院就美景公司涉“生意参谋”零售电商数据平台（以下简称涉案数据产品）不正当竞争纠纷案进行宣判，认定美景公司的被诉行为构成不正当竞争，判令美景公司停止侵权行为并赔偿淘宝公司经济损失及合理费用共 200 万元。（杭州网）
- 
10. 【发改委：下半年经济发展有六项工作要抓紧】8 月 15 日国新办召开的新闻发布会上，国家发展改革委秘书长、新闻发言人丛亮表示，中国经济发展的骨气和底气不断增强，信心和信念更加坚定。“下半年我们将坚持稳中求进的工作总基调，统筹推进稳增长、促改革、调结构、惠民生、防风险各项工作，保持经济运行在合理区间。”经济稳定运行在合理区间，经济发展“大盘”是稳的。丛亮用三个关键词概括了当前中国经济运行情况，即“形稳”“质优”“势好”。（人民网）
11. 【工信部印发污染防治攻坚战三年行动计划】工业和通信业迎来绿色转型窗口期。“此次《计划》强调，要推进工业绿色转型发展，加快形成人与自然和谐相处的绿色发展方式，实现环境、经济和社会效益多赢。”“到 2020 年，规模以上企业单位工业增加值能耗比 2015 年下降 18%，单位工业增加值用水量比 2015 年下降 23%，工业绿色发展整体水平显著提升……”这是工业和信息化部日前发布的《坚决打好工业和通信业污染防治攻坚战三年行动计划》（以下简称《计划》）提出的总体要求。（科技日报）
12. 【最高法发布第一批涉互联网典型案例】最高人民法院 16 日发布了第一批涉互联网典型案例，共 10 个，包含涉互联网领域内的小额借款合同纠纷、网络购物合同纠纷、网络服务合同纠纷、隐私权纠纷、知识产权与竞争纠纷等多类型案件。（新华社）
13. 【公安机关公布 9 起打击整治网络乱象典型案例】自今年 2 月公安部部署全国公安机关深入开展打击整治网络违法犯罪“净网 2018”专项行动以来，在专项行动办公室统一组织指挥下，各地公安机关深挖犯罪链条和源头，查破了一批网络违法犯罪案件，查处了一批网络服务提供者，有效整治了网络乱象。据介绍，针对网络乱象，公安机关已实行“一案双查”制度，即在对网络违法犯罪案件开展侦查调查工作时，同步启动对涉案网络服务提供者法定网络安全义务履行情况的监督检查。对拒不履行法定网络安全义务、为网络违法犯罪活动提供帮助的网络服务提供者，公安机关将依法对其进行严厉查处，努力从源头遏制网络违法犯罪案件发生。公安部有关负责人表示，公安机关将继续加大打击整治力度，集中侦破一批大案要案，切断一批违法犯罪链条，处理一批网络违法犯罪分子，全力维护网络安全。同时，欢迎社会各界和广大群众积



极举报网络违法犯罪活动线索（举报网站：<http://www.cyberpolice.cn>），公安机关将及时受理处置。日前，公安部公布了 9 起打击整治网络乱象典型案例。（人民日报）

14. 【国务院调查组要求继续做好长春长生公司不合格百白破疫苗处置工作】根据线索，国务院调查组在对长春长生公司调查中进一步查明，该公司生产的效价不合格百白破疫苗涉及同一批次的 201605014-01 和 201605014-02 两个批号的产品，共计 49.98 万支。调查发现，长春长生公司生产的批号为 201605014-01 百白破疫苗共有 252600 支，全部销往山东省，已使用 247359 支，损耗、封存 5241 支。批号为 201605014-02 百白破疫苗共有 247200 支，其中销往山东 223800 支，封存 10000 余支；销往安徽 23400 支，损耗、封存 3277 支。接种过长春长生公司生产的批号为 201605014-01 不合格百白破疫苗的儿童，已按照今年 2 月 6 日的补种工作通知进行了补种。截至目前，已完成应补种儿童总数的 76.2%。尚未补种的后续剂次需根据受种儿童的实际接种情况确定间隔时间。接种过长春长生公司生产的批号为 201605014-02 不合格百白破疫苗的儿童补种工作，国家卫生健康委、国家药监局已作出部署和安排。（新华网）
- 
15. 【人大常委会将首次审议民法典各分编草案】十三届全国人大常委会第十一次委员长会议今天下午在北京人民大会堂举行，栗战书委员长主持。会议决定，十三届全国人大常委会第五次会议 8 月 27 日至 31 日在北京举行。委员长会议建议，十三届全国人大常委会第五次会议审议电子商务法草案、土壤污染防治法草案、个人所得税法修正案草案、刑事诉讼法修正草案；审议全国人大常委会委员长会议关于提请审议民法典各分编草案的议案；审议国务院关于提请审议耕地占用税法草案的议案、车辆购置税法草案的议案等。（法制日报-法制网）



## 法律观察

### 之 划拨用地未登记在项目公司名下 该如何办理工程施工许证？

某市政工程类项目，采用 PPP 模式实施，由中标社会资本方与政府方合资设立项目公司，实施机构授权项目公司负责投融资、建设、运营维护和移交，项目用地划拨到了政府方出资代表名下。项目公司办理施工许可证过程中，发证机关认为项目用地土地使用权在政府出资代表名下，并不符合施工许可证办理的相关规定，不予办理施工许可证。

本案例的焦点是何为：项目公司是否具备申请施工许可证的资格？建设工程用地批准手续是否是申请施工许可证的必备条件？该如何解决办证问题？

#### 一、关于项目公司是否具备申请施工许可证的资格

《建筑工程施工许可管理办法》（2014 年）第二条，“在中华人民共和国境内从事各类房屋建筑及其附属设施的建造、装修装饰和与其配套的线路、管道、设备的安装，以及城镇市政基础设施工程的施工，建设单位在开工前应当依照本办法的规定，向工程所在地的县级以上地方人民政府住房城乡建设主管部门（以下简称发证机关）申请领取施工许可证”。

同时，该项目招标文件亦规定由项目公司办理施工许可证等手续。

该项目中，经过 PPP 招投标，由政府方出资代表与中标人设立项目公司，项目公司负责项目投融资、建设、运营维护等全面工作，项目公司是 PPP 项目建设单位，项目公司具备申请办理施工许可证的资格。

#### 二、关于申请施工许可证的必备条件

根据《建筑工程施工许可管理办法》（2014 年）第四条，“建设单位申请领取施工许可证，应当具备下列条件，并提交相应的证明文件：

（一）依法应当办理用地批准手续的，已经办理该建筑工程用地批准手续。

（二）在城市、镇规划区的建筑工程，已经取得建设工程规划许可证。

(三) 施工场地已经基本具备施工条件，需要征收房屋的，其进度符合施工要求。

(四) 已经确定施工企业。按照规定应当招标的工程没有招标，应当公开招标的工程没有公开招标，或者肢解发包工程，以及将工程发包给不具备相应资质条件的企业的，所确定的施工企业无效。

(五) 有满足施工需要的技术资料，施工图设计文件已按规定审查合格。

(六) 有保证工程质量和安全的具体措施。施工企业编制的施工组织设计中有根据建筑工程特点制定的相应质量、安全技术措施。建立工程质量安全责任制并落实到人。专业性较强的工程项目编制了专项质量、安全施工组织设计，并按照规定办理了工程质量、安全监督手续。

(七) 按照规定应当委托监理的工程已委托监理。

(八) 建设资金已经落实。建设工期不足一年的，到位资金原则上不得少于工程合同价的 50%，建设工期超过一年的，到位资金原则上不得少于工程合同价的 30%。建设单位应当提供本单位截至申请之日无拖欠工程款情形的承诺书或者能够表明其无拖欠工程款情形的其他材料，以及银行出具的到位资金证明，有条

件的可以实行银行付款保函或者其他第三方担保。

(九) 法律、行政法规规定的其他条件。县级以上地方人民政府住房城乡建设主管部门不得违反法律法规规定，增设办理施工许可证的其他条件。

依据上述规定，项目公司在办理施工许可证时，需要提供已经办理用地批准手续的证明文件；发证机关认为项目用地土地使用权在政府出资代表名下，不符合施工许可证办理的相关规定，不予办理施工许可证，并无不当。

### 三、解决方案

若要解决上述风险，需要创新办理 PPP 项目施工许可证的方式。本文提供了四个解决方案供探讨。

### 四、土地使用权再划拨

把划拨土地再划拨到项目公司名下之后，项目公司办理施工许可证。即由政府方收回政府方出资代表的划拨土地使用权，再把该土地使用权划拨到项目公司名下，项目公司得到该土地使用权后，再向办证机关申请办理施工许可证。分析该方式的可行性如下：

#### 1. 政府方可以收回已经划拨的土地使用权

本项目中，政府方已经把项目用地划拨到了政府方出资代表名下。

根据《土地管理法》第五十八条，“因单位撤销、迁移等原因，停止使用原划拨的国有土地的，由有关人民政府土地行政主管部门报经原批准用地的人民政府或者有关批准权的人民政府批准，可以收回国有土地使用权”；《中华人民共和国城镇国有土地使用权出让和转让暂行条例》第四十七条的规定，“无偿取得划拨土地使用权的土地使用者，因迁移、解散、撤销、破产或者其他原因而停止使用土地的，市、县人民政府应当无偿收回其划拨土地使用权”。

本项目已经不再采用传统投资方式，而是采用 PPP 模式实施，在项目公司设立后，项目建设单位已经由“政府方出资代表”变更为“PPP 项目公司”，政府方出资代表因为项目采用 PPP 模式而停止使用了该块划拨用地，土地行政主管部门报经原批准用地政府后，可以收回该块土地的国有土地使用权。

## 2.政府方可将该块土地使用权再划拨到项目公司名下

(1) 项目公司具备获得划拨土地使用权的资格

根据《划拨用地目录》(国土资源部令第 9 号)规定：符合本目录的建设用地项

目，由建设单位提出申请，经有批准权的人民政府批准，方可以划拨方式提供土地使用权；以划拨方式取得的土地使用权，因企业改制、土地使用权转让或者改变土地用途等不再符合本目录的，应当实行有偿使用。《关于改革土地估价结果确认和土地资产处置审批办法的通知》(国土资发〔2001〕44 号)规定：企业原使用的划拨土地……改制后只要用途符合法定的划拨用地范围，仍可继续以划拨方式使用。改制或改变用途后不再符合法定划拨用地范围的，应当依法实行有偿使用。

根据上述文件规定，结合近年来国家出台的有关产业用地政策，对于建设项目只要土地用途符合法定的划拨用地范围，仍可以继续以划拨方式使用；土地用途不符合法定划拨用地范围的，应当依法实行有偿使用。划拨国有建设用地使用权的主体性质不受限制。本项目采用 PPP 模式，项目公司设立后，项目公司已经成为本项目的建设单位，从划拨用地目录以及“国土资发〔2001〕44 号”文件规定等层面，均有获得划拨取得土地使用权的资格。

(2) 本项目建设用地符合划拨目录，可以划拨

根据《划拨用地目录》(国土资源部令第 9 号)规定：“符合本目录的建设用地项目，由建设单位提出申请，经有批准权

的人民政府批准，方可以划拨方式提供土地使用权”，再者，本项目用地原已采用划拨方式供地。

因此，本项目为城市基础设施用地，符合关于《划拨用地目录》规定的情形，经政府依法批准后，可以以划拨方式提供项目土地使用权。

### **3.项目公司在办理完成划拨用地后，再办理施工许可证**

根据《建筑工程施工许可管理办法》（2014 年）第四条，“建设单位申请领取施工许可证，应当具备下列条件，并提交相应的证明文件：1.依法应当办理用地批准手续的，已经办理该建筑工程用地批准手续。2……”

项目公司在办理完成划拨用地后，根据《建筑工程施工许可管理办法》的规定，并按照办证机关的要求办理施工许可证。

### **4.该方式的不符合招标文件的规定**

根据《招标投标法》第 46 条规定，招标人和中标人应当按照招标文件和中标人的投标文件订立书面合同。

该项目招标文件“社会资本须知前附表”规定，“本项目土地使用权获得方式为：划拨。政府将建设用地按照法定程序划拨给政府方出资代表，由出资代表无偿提供给项目公司使用。同时约定，社会资

本一旦中标，则不得在中标后要求变更”。

因此，关于该项目的土地供应，应执行招标文件的规定，划拨给政府方出资代表，由出资代表无偿提供给项目公司使用。若采用土地使用权再划拨的方式，则不符合公开招投标的要求，不合规。

### **5.该方式的实务操作分析**

#### **(1) 程序复杂及耗时**

若采用土地使用权再划拨的方式，需要先收回土地使用权，再进行划拨，程序复杂，办理再划拨所需要的时间较长，将严重影响到项目工期。

#### **(2) 项目资产归属问题**

若采用土地使用权再划拨的方式，则土地使用权属项目公司，根据《中华人民共和国物权法》的规定，则其地上新建的附着物应归项目公司所有，此时，将不符合 PPP 项目合同相关规定：“本项目形成的固定资产所有权归甲方所有；在必要情况下，经高新区政府同意，项目资产可转移到项目公司名下。”

#### **(3) 合作期满项目移交问题**

本项目为 BOT 项目，项目合作期满，需要进行项目移交。在项目资产及划拨土地使用权属项目公司的前提下，若按



PPP 项目合同采用无偿方式将资产移交给政府方或其指定机构的话，亦会再次涉及划拨土地使用权的转让或者再划拨的问题，操作较为复杂。

此时，最好的期满移交方式是股权移交，股权移交并不涉及土地使用权的移交。但变更为股权移交方式可能违反招标投标法的规定，即在中标后对 PPP 项目合同的实质性条款的进行变更，因为 PPP 项目合同规定，“特许经营期届满，乙方将本项目相关土地、项目设施及其上的相关权益等无偿返还给实施机构或其指定机构”，PPP 项目合同确定的移交方式为资产移交。

#### (4) 结论性分析

若考虑到时间紧迫性、项目资产所有权等情形，从招投标合规性以及实务操作角度，该项目不适合土地使用权再划拨方式。

### 五、土地使用权出租

即由政府方出资代表将其划拨土地使用权，无偿出租给项目公司，由项目公司根据承租到的土地使用权，向办证机关申请办理施工许可证。分析该方式的可行性如下：

#### 1.只有在依法报批并补缴土地出让金的情况下,划拨国有土地使用权才允许出租

根据《中华人民共和国城市房地产管理法》(2009 年)第二十三条的规定：土地使用权划拨，是指县级以上人民政府依法批准，在土地使用者缴纳补偿、安置等费用后将该幅土地交付其使用，或者将土地使用权无偿交付给土地使用者使用的行为。依照本法规定以划拨方式取得土地使用权的，除法律、行政法规另有规定外，没有使用期限的限制。

因此，以划拨方式取得的土地使用权，一般是无偿的或者是缴纳了土地补偿、安置等较低的费用后取得的,相对国家来说也是无偿的。但划拨土地使用权的出租受到严格的条件限制。

根据《划拨土地使用权管理暂行办法》第六条规定，符合下列条件的，经市、县人民政府土地管理部门批准，其土地使用权可转让、出租、抵押：

- (1)土地使用者为公司、企业、其他经济组织和个人;
- (2) 领有国有土地使用证;
- (3)具有合法的地上建筑物、其他附着物产权证明;

(4) 依照《《中华人民共和国城镇国有土地使用权出让和转让暂行条例》》和本办法规定签订土地使用权出让合同，向当地市、县人民政府交付土地使用权出让金或者以转让、出租、抵押所获收益抵交土地使用权出让金。

由此可见,任何单位和个人不得将划拨国有土地使用权随意出租,只有在依法报批并补缴土地出让金的情况下,划拨国有土地使用权才允许出租。

## **2.未经批准擅自出租划拨土地使用权应承担相应法律责任**

国务院《关于加强国有土地资产管理的通知》(国发[2001]15 号)第二项中指出:要进一步加强国有土地收益的征收和管理,任何单位和个人不得减免和挤占土地出让金、租金等土地收益。对于低价出让、租赁土地,随意减免地价,挤占挪用土地收益,造成国有土地资产流失的,要依法追究责任。

《中华人民共和国城镇国有土地使用权出让和转让暂行条例》第四十六条规定:对未经批准擅自转让、出租、抵押划拨土地使用权的单位和个人,市、县人民政府土地管理部门应当没收其非法收入,并根据情节处以罚款。

## **3.该方式的不符合招标文件的规定**

根据《招标投标法》第 46 条规定,招标人和中标人应当按照招标文件和中标人的投标文件订立书面合同。

该项目招标文件“社会资本须知前附表”规定,“本项目土地使用权获得方式为:划拨。政府将建设用地按照法定程序划拨给政府方出资代表,由出资代表无偿提供给项目公司使用。同时约定,社会资本一旦中标,则不得在中标后要求变更”。

因此,关于该项目的土地供应,应执行招标文件的规定,划拨给政府方出资代表,由出资代表无偿提供给项目公司使用,而不是出租给项目公司使用。采用土地使用权出租的方式,不符合公开招投标的要求,不合规。

综上,暂且不论承租的土地使用权是否可以办理施工许可证,在未补缴土地出让金的情况下,划拨土地无偿出租方式不合法不合规,亦不符合招投标要求,不具有可行性。

## **六、政府协调办理**

即由政府方出资代表将其划拨取得的土地使用权无偿提供给项目公司进行项目建设和运营;政府协调建设等行政主管部门,在本项目不动产权属不归于项目公司的前提下,将施工许可证办理至项目公司名下,由项目公司承担建设主体责任。

### 1.该方式符合招标文件的要求

根据招标文件社会资本须知前附表 10.9 条规定,“本项目土地使用权获得方式为:划拨。政府将建设用地按照法定程序划拨给政府方出资代表,由出资代表无偿提供给项目公司使用。同时约定,社会资本一旦中标,则不得在中标后要求变更”。以及,根据招标文件规定:“由项目公司办理项目选址意见书、建设用地规划许可证、建设工程规划许可证、土地使用权证、施工许可证、节能、安监、质监等手续。”

该项目目前已经进入建设期,且土地已经划拨给政府方出资代表,出资代表应根据招标文件的规定将土地无偿提供给项目公司使用,此时,需要由政府方协调建设等行政主管部门,在本项目不动产权属不归于项目公司的前提下,将施工许可证办理至项目公司名下,由项目公司承担建设主体责任。

### 2.政府有义务协调办证部门将施工许可证办理至项目公司名下

虽然根据《建筑工程施工许可管理办法》(2014 年)第四条的规定,建筑工程用地批准手续是申请施工许可证的必备条件,但是本项目为 BOT 项目,需要期满移交回政府,且根据上述招标文件“社会资本须知前附表”规定,政府方有义务协调办证机关,在本项目土地使用权不在项

目公司的前提下,将施工许可证办理至项目公司名下,保证项目施工的合法性。

#### (1) 从政府主导的角度分析

政府方依法确定采用 PPP 模式实施本项目,并经过了合法合规的程序选择了社会资本方,与社会资本方合资设立项目公司,赋予项目公司建设单位的职责,若政府方不协调办证机关为项目公司办理施工许可证,那么政府方主导发起的 PPP 项目也将面临违法施工的困境。

#### (2) 从运作方式分析

本项目采用 BOT 方式,合作期后需要将项目移交给政府方或者其指定机构,从政府方义务以及最终的移交角度分析,本方式可行。

### 3.本方式也是众多划拨供地 PPP 项目的惯常做法

BOT 项目已经在我国实施多年,在市政工程、交通设施等基础设施领域,大多是采用划拨方式供地至政府方机构,再将施工许可证办理至项目公司名下的方式,网上有可供参考案例(<http://www.zbytb.com/s-zb-2000659.html>)。

### 4.该方式符合 PPP 项目合同中关于项目资产归属的规定

若采用该方式，则土地使用权仍属政府方出资代表，满足 PPP 项目合同的规定，“项目资产的形成包括项目公司建成后形成的固定资产。本项目形成的固定资产所有权归甲方所有；在必要情况下，经高新区政府同意，项目资产可转移到项目公司名下。通过项目运营所得到政府付费收益等归项目公司所有。”

### 5.合作期满项目移交问题

根据 PPP 项目合同规定，“特许经营期届满，乙方将本项目相关土地、项目设施及其上的相关权益等无偿返还给实施机构或其指定机构”“本项目形成的固定资产所有权归甲方所有”。

项目合作期满，需要进行项目资产移交。在本方式下，土地使用权仍在出资代表名下，且资产所有权也在政府方名下，资产无偿移交具有可行性。若土地使用权及资产所有权在项目公司名下，当资产进行移交时，可能会涉及税的征收问题。

### 6.该方式程序简单，方便快捷

若采用该方式，只需要政府方协调，在本项目不动产权属不归于项目公司的前提下办理施工许可证，方便快捷，保障工期。

### 7.该方式存在法律瑕疵

根据《建筑工程施工许可管理办法》（2014 年）第四条，“建设单位申请领取施工许可证，应当具备下列条件，并提交相应的证明文件：1.依法应当办理用地批准手续的，已经办理该建筑工程用地批准手续。2……”

在本项目中，项目公司在办理施工许可证时，需要提供已经办理用地批准手续的证明文件，建筑工程用地批准手续是申请施工许可证的必备条件。若由政府方进行协调，则存在法律上的瑕疵。

但在 PPP 模式下，土地使用权与施工许可证分别归属于不同主体的状态将是 PPP 项目的新常态，根据《建筑工程施工许可管理办法》（2014 年）第一条，办理施工许可证是为维护建筑市场秩序，保证建筑工程的质量和安全。在 PPP 项目操作过程中，由政府协调办证机关在本项目不动产权属不归于项目公司的前提下将施工许可证办理至项目公司名下的方式，并未破坏建筑市场秩序，也未影响到建筑工程的质量和安全，关于建筑市场秩序以及建筑工程质量与安全亦牢牢掌握在政府手中。本方式的出发点符合《建筑工程施工许可管理办法》的宗旨。

综上，考虑到时间紧迫性、项目资产所有权等情形，从招投标文件及实务操作角度，本方式相对可行，虽有一定的法律瑕疵，但符合办理施工许可证的宗旨，为



在 PPP 项目新常态下办理施工许可证提供了思路。

## 七、政府方出资代表办理施工许可证

即由“政府方出资代表”作为建设单位，办理施工许可证，并在合作期内履行建设单位职责。可行性分析如下：

### 1. 政府方出资代表已经不具备申请施工许可证的主体条件

根据《建筑工程施工许可管理办法》（2014 年）第四条，“建设单位申请领取施工许可证，应当具备下列条件，并提交相应的证明文件：依法应当办理用地批准手续的，已经办理该建筑工程用地批准手续。2……”

该项目经过招标后，建设单位已经变更为项目公司，政府方出资代表只是建设单位的股东，已经不是建设单位，不具备申请办理施工许可证的条件

### 2. 政府方出资代表不具备申请施工许可证的合规性条件

根据招标文件规定：“由项目公司办理项目选址意见书、建设用地规划许可证、建设工程规划许可证、土地使用权证、施工许可证、节能、安监、质监等手续。”

该项目中，应当由项目公司根据招标文件及 PPP 合同的规定办理施工许可证，政府方出资代表不具备申请施工许可证的合规性条件。

综上，从招投标文件及实务操作角度，本方式不可行。

综合各方面的因素后，笔者认为最优方案为方式三，即：由政府协调办证机关，在本项目不动产权属不归于项目公司的前提下，将施工许可证办理至项目公司名下，由项目公司承担建设主体责任。

来源：微言谈法

## 实务聚焦

### 之 能否对未按期缴足出资股东的表决权进行限制

**裁判要旨:** 公司可自主决定股东表决权的行使依据是出资比例还是股权比例。股东表决权实质上为一种控制权, 兼有保障自益权行使和实现的功能, 具有工具性质; 公司可通过公司章程或股东会决议对瑕疵出资股东的表决权进行合理限制。

#### 案情简介

一、云帆公司原注册资本为 88 万元, 其中股东俞苗根投入 48 万元、华和平投入 12 万元、范甲投入 8 万元、李某某投入 20 万元。

二、2010 年 3 月, 云帆公司做出增资扩股的股东会决议: 梁大力增资 300 万元, 持股比例为 51%, 范某增资 20 万元, 持股比例为 5.39%。云帆公司股权结构变更为: 俞苗根持股 26.166%; 梁大力持股 51%; 李某某持股 10.9025%, 郑某持股 5.39%, 华和平持股 4.361%; 范甲持股 2.1805%。

三、2010 年 5 月, 云帆公司变更工商备案登记, 为适应工商部门持股比例和出资比例相一致的原则, 股权结构登记为: 俞苗根、梁大力、李某某、郑某、华和平、范甲各出资 48 万元、300 万元、20 万元、20 万元、12 万元、8 万元, 出资比例分别为: 11.77%、73.53%、4.9%、4.9%、2.94%、1.96%。

四、工商变更后, 云帆公司又做出股权结构按照 2010 年 3 月股东会决议内容执行的股东会决议, 并决议梁大力首期出资 130 万, 剩余 170 万在 24 个月内缴足。随后, 梁大力注资 130 万元, 范某注资 20 万元, 云帆公司实收 228 万元。

五、此后, 云帆公司股东会决议俞苗根为执行董事和法定代表人, 梁大力为总经理。但是, 因财务等问题, 二者矛盾激化, 梁大力召开股东会, 决议免去俞苗根执行董事及法定代表人职务, 选举梁大力为执行董事和法定代表人, 该决议经过了梁大力、李某某、范某签字同意。

六、俞苗根提起诉讼认为, 梁大力认缴出资 300 万元, 占总股权比例 51%, 实际出资 130 万元, 故梁大力只能行使 22.1% ( $130 / 300 \times 51\%$ ) 的表决权, 加上其他同意股东的股权比例, 股东会决议未达到 2 / 3 以上表决权, 应当无效。

七、梁大力则认为，无论按出资比例 73.53%还是按股权比例 51%计算，三名同意股东的表决权均已经超过了 2 / 3；即便按实际出资计算，其实际出资 130 万，占公司实收资本 238 万元的 54.62%，加上其他两位同意股东各占实际出资比例 8.4%，股东会决议也超过了 2 / 3 表决权，应当有效。

八、本案经南京玄武中院一审、南京中院二审最终认定，股东会决议有效。

### 裁判要点

首先，公司法第四十三条规定：“股东会会议由股东按照出资比例行使表决权；但是，公司章程另有规定的除外。”也即，是依据出资比例还是依据股权比例来确定股东表决权，属于公司自治权。本案中，云帆公司股东会决议“股东依据股权比例行使股东权力，而非依出资比例”，而梁大力虽出资 300 万元，出资比例占 73.53%，但其股权比例为 51%，所以其依据股权比例行使表决权。

其次，股东表决权是股东通过股东大会上的意思表示，可按所持股份参加股东共同的意思决定的权利。表决权应否因股东未履行或未全面履行出资义务而受到限制，公司法对此并未作出明确规定。《公司法司法解释三》第十七条规定虽明确规定公司可对瑕疵出资股东的利润分配请求权、新股优先认购权、剩余财产分配请求权等

股东权利进行限制，但限制的权利范围只明确为股东自益权，并未指向股东共益权。自益权是股东获取财产权益的权利，共益权是股东对公司重大事务参与管理的权利。表决权作为股东参与公司管理的经济民主权利，原则上属于共益权，但又具有一定的特殊性，股东通过资本多数决的表决权机制选择或罢免董事、确立公司的运营方式、决策重大事项等，借以实现对公司的有效管理和控制，其中也包括控制公司财产权，故表决权实质上是一种控制权，同时亦兼有保障自益权行使和实现之功能，具有工具性质。如果让未尽出资义务的股东通过行使表决权控制公司，不仅不符合权利与义务对等、利益与风险一致的原则，也不利于公司的长远发展。因此，公司通过公司章程或股东会决议对瑕疵出资股东的表决权进行合理限制，例如，股东表决权按照已缴出资占应缴出资的比例行使表决权。但是，本案中梁大力行使表决权时还未逾期出资，不属于瑕疵出资；另外，云帆公司的公司章程和公司决议均无按实际出资比例折算股权比例来行使表决权等类似规定，故无权限制梁大力的表决权。

### 实务经验总结

前事不忘、后事之师。为避免未来发生类似败诉，提出如下建议：

第一：公司可以自主决定股东表决权的依据是出资比例还是股权比例，公司章程可以规定“同钱不同股”，也即出资比例不一定等于股权比例。

第二：公司章程或股东会决议可以对未按期缴足出资的股东的表决权进行合理的限制，例如规定股东表决权按照已缴出资占应缴出资的比例行使表决权，该规定可以遏制某些股东通过认缴公司大部分出资霸占多数表决权却又不按期缴足出资的现象，倒逼股东按期足额缴纳出资。

#### 相关法律规定：

##### 《公司法》

第四条 公司股东依法享有资产收益、参与重大决策和选择管理者等权利。

第四十二条 股东会会议由股东按照出资比例行使表决权；但是，公司章程另有规定的除外。

第一百零三条 股东出席股东大会会议，所持每一股份有一表决权。

##### 《公司法司法解释三》

第十七条 股东未履行或者未全面履行出资义务或者抽逃出资，公司根据公司章程或者股东会决议对其利润分配请求权、新股优先认购权、剩余财产分配请求权等股

东权利作出相应的合理限制，该股东请求认定该限制无效的，人民法院不予支持。

以下为本案在最高法院审理阶段，裁判文书中“本院认为”部分就该问题的论述：

本院认为：本案是一起股东会决议效力纠纷案件，双方争议的焦点问题是云帆公司 2011 年 1 月 26 日的股东会决议是否经过了有 2 / 3 以上表决权的股东表决通过。上诉人俞苗根认为，梁大力认缴出资 300 万元，占总股权比例 51%，实际出资 130 万元，故梁大力只能行使 22.1%（ $130 / 300 \times 51\%$ ）的表决权，加上其他同意股东的股权比例，股东会决议未达到 2 / 3 以上表决权，应当无效；被上诉人梁大力认为，无论按出资比例 73.53%还是按股权比例 51%计算，三名同意股东的表决权均已经超过了 2 / 3；即便按实际出资计算，其实际出资 130 万，占公司实收资本 238 万元的 54.62%，加上其他两位同意股东各占实际出资比例 8.4%，股东会决议也超过了 2 / 3 表决权，应当有效。对此，本院认为，本案双方争议的股东会决议效力问题主要围绕两个方面展开：一是如何确定梁大力享有的表决权数；二是梁大力在未足额出资前其表决权的行使应否受到限制。

关于如何确定梁大力享有的表决权数的问题。本院认为，公司法第四十三条规



定：“股东会会议由股东按照出资比例行使表决权；但是，公司章程另有规定的除外。”该规定在允许出资与表决权适度分离的同时赋予了公司更大的自治空间，换言之，是依据出资比例还是依据股权比例来确定股东表决权，可归于公司自治权。本案中，经工商备案的2010年4月25日公司章程载明“梁大力出资比例为73.53%”、“股东会会议按股东出资比例行使表决权”，而经各股东签名确认的2010年4月25日股东会决议和俞苗根提供的2010年4月5日公司章程却载明“梁大力出资货币300万元，占公司股权51%”。虽然工商备案的公司章程与股东会决议之间以及两个版本的公司章程之间出现部分内容不一致，但结合俞苗根、梁大力等股东于2010年5月20日签名确认的《股东会协议书》的有关内容，如“股东依据股权比例行使股东权力，而非依出资比例”，“工商备案的公司章程中部分内容（例如：股权比例）与我公司实际情况不同，于此共同声明公司章程以2010年4月5日股东签署的云帆公司章程为准”等，可以确认，关于梁大力出资300万元、按股权比例51%行使股东权利的约定应是云帆公司各股东的真实意思表示，符合公司法第四十三条规定，应当作为确定梁大力的股权比例及表决权的依据。依据公司法第一百零四条之规定：“股东出席股东大会会议，所持每一股份有一表决

权”，梁大力在云帆公司享有的表决权数应为51%。

关于梁大力在未足额出资前其表决权的行使应否受到限制的问题。本院认为，股东表决权是股东通过股东大会上的意思表示，可按所持股份参加股东共同的意思决定的权利。表决权是股东的一项法定权利，公司法第四条规定：“公司股东依法享有资产收益、参与重大决策和选择管理者等权利。”但表决权应否因股东未履行或未全面履行出资义务而受到限制，公司法对此并未作出明确规定。《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定（三）》第十七条规定：“股东未履行或者未全面履行出资义务或者抽逃出资，公司根据公司章程或者股东会决议对其利润分配请求权、新股优先认购权、剩余财产分配请求权等股东权利作出相应的合理限制，该股东请求认定该限制无效的，人民法院不予支持。”该条司法解释虽然明确规定公司可对瑕疵出资股东的利润分配请求权、新股优先认购权、剩余财产分配请求权等股东权利进行限制，但限制的权利范围只明确为股东自益权，并未指向股东共益权。自益权是股东获取财产权益的权利，共益权是股东对公司重大事务参与管理的权利。表决权作为股东参与公司管理的经济民主权利，原则上属于共益权，但又具有一定的特殊性，股东通过资本多数决的表决权机制选择或罢免董事、确立公司的运营方式、决策重大事项

等，借以实现对公司的有效管理和控制，其中也包括控制公司财产权，故表决权实质上是一种控制权，同时亦兼有保障自益权行使和实现之功能，具有工具性质。如果让未尽出资义务的股东通过行使表决权控制公司，不仅不符合权利与义务对等、利益与风险一致的原则，也不利于公司的长远发展。因此，公司通过公司章程或股东会决议对瑕疵出资股东的表决权进行合理限制，更能体现法律的公平公正，亦符合公司法和司法解释有关规定之立法精神，可以得到支持。

就本案而言，上诉人俞苗根主张被上诉人梁大力 51%股权只能行使 22.1%表决权，剩余 28.9%因未实际出资而应受到限制，因缺乏限制的前提和依据，故本院难以支持。首先，梁大力在行使表决权时尚不属于瑕疵出资股东，不具备限制其表决权的前提。梁大力认缴出资 300 万元，分两期缴纳，第一期 130 万元已实际出资，第二期 170 万元的缴纳期限是 2011 年 5 月 9 日，本案争议的股东会决议作出之日是 2011 年 1 月 26 日，即梁大力在行使其表决权时第二期出资期限尚未届满，其分期出资的行为具有合法性，亦不违反约定的出资义务。其次，无论是工商备案的

或者俞苗根提供的云帆公司章程，还是股东会决议或者股东会协议书，均未作出有关梁大力在第二期出资期限届满前应按其实际出资比折算股权比例来行使表决权等类似规定，不具有限制其表决权的依据。最后，即便按俞苗根主张依据实际出资计算，梁大力实缴出资 130 万元，占公司实收资本 238 万元的 54.6%，加上李某某、郑某的实际出资比例各 8.4%，同意股东的表决权也已超过 2 / 3。据此，本院认为，云帆公司 2011 年 1 月 26 日的股东会决议经过了梁大力 51%、李某某 10.9025%、郑某 5.39%的表决通过，已超过了有 2 / 3 以上表决权的股东同意，应当有效。至于诉讼中梁大力在第二期出资期限届满后仍未出资的问题，俞苗根可另行主张权利。

### 案件来源

南京市中级人民法院，梁大力与南京云帆科技实业有限公司、俞苗根等股东会决议效力纠纷民事判决书[（2012）宁商终字第 991 号]。

来源：法客帝国

唐青林 李舒 张德荣

成功，始于助人成功



自信和希望是青年的特权。 —— 大仲马

天达共和律师事务所  
East & Concord Partners



咨询热线 +8610 6590 6639

北京市朝阳区东三环北路8号亮马河大厦写字楼1座20层

网址：[www.east-concord.com](http://www.east-concord.com)

邮箱：[beijing@east-concord.com](mailto:beijing@east-concord.com)



北京



上海



深圳



武汉



杭州