

中川裕茂 著

日本并购法律实务

JAPANESE M&A LAW & PRACTICE



中国政法大学出版社

中川裕茂 著

日本并购法律实务

JAPANESE M&A LAW & PRACTICE



中国政法大学出版社

2011·北京

图书在版编目(CIP)数据

日本并购法律实务 / (日) 中川裕茂著. —北京: 中国政法大学出版社,
2011. 8

ISBN 978-7-5620-3996-9

I. 日… II. 中… III. 企业合并-企业法-日本 IV. D931.322.9

中国版本图书馆CIP数据核字(2011)第155738号

- 书 名 日本并购法律实务 RIBEN BINGGOU FALÜ SHIWU
- 出版发行 中国政法大学出版社(北京市海淀区西土城路 25 号)
北京 100088 信箱 8034 分箱 邮编 100088 zf5620@263.net
<http://www.cuplpress.com> (网络实名: 中国政法大学出版社)
(010) 58908285(总编室) 58908325(发行部) 58908334(邮购部)
- 承 印 固安华明印刷厂
- 规 格 880mm×1230mm 32 开本 7.625 印张 150 千字
- 版 本 2011 年 9 月第 1 版 2011 年 9 月第 1 次印刷
- 书 号 ISBN 978-7-5620-3996-9/D·3956
- 定 价 30.00 元

- 声 明
1. 版权所有, 侵权必究。
 2. 如有缺页、倒装问题, 由印刷厂负责退换。

协助撰写

李加弟，日本安德森·毛利·友常律师事务所顾问。中国人民大学毕业（法学硕士），日本同志社大学研究生院法学研究科研修，日本庆应义塾大学研究生院法学研究科（商法专业硕士）。2000年3月取得中国律师资格。从事包括公司法、知识产权法、外商投资法、国际贸易法、M&A、纠纷、对日投资及在日融资等有关中国的案件。主要著作和论文包括：《日本商务法律实务》（法律出版社，2009年版，合著）；“中国企业以红筹方式在境外上市及股份交换——境外SPV股权融资的新潮流”（Lexis企业法务，2006年11月）；“中国企业的破产及重整（上、下）”（Lexis企业法务，2007年8月及9月）；“中国商事法务Q&A从外汇管理条例的修改看今后外汇管制的缓和（上、下）”（商事法务月刊，2008年12月）；“与中国企业的合同实务入门——一目了然的风险图解”（商事法务月刊，2009年12月）。

滨本浩平（Mr. Kohei Hamamoto），日本安德森·毛利·友常律师事务所律师，日本执业律师。东京大学法学部毕业

(法学学士)。2009年9月注册日本律师。主要论文包括：“经营者破产时的确定付给企业年金的处理”(NBL No. 951, 2011年4月15日, 合著);“银行将商事留置权的标的物票据在再生程序开始后进行折价时, 将其折价款作为对再生债务人的债权的偿还而不被认可的事例”(民事研修 No. 638, 2010年6月, 合著)。

李 彬, 日本安德森·毛利·友常律师事务所顾问。湖南大学日语专业毕业, 湖南大学毕业(法学硕士)。2009年12月取得中国律师资格, 从事公司法、知识产权法、外商投资法、纠纷案件等有关中国的案件。

陈龙美, 日本帝京大学法学部毕业(法学学士), 日本帝京大学大学院法学研究科毕业(法学硕士)。

金玉兰, 北方工业大学日语专业毕业。

王曙莹, 上海外国语学院日语专业毕业。

蔡雪静, 首都师范大学外国语学院日本语言文学专业毕业。

杜云华, 日本安德森·毛利·友常律师事务所顾问。河北大学外国语学院日语专业毕业, 2010年11月取得中国律师资格。

序

本书以对日本的法律，尤其是对 M&A 相关的法律规制以及实务感兴趣的中国企业的实务工作者、中国律师、从事中国的 M&A 咨询的人员、学生等社会各界人士为对象，从实务的角度对日本并购法律进行了解说。

中国企业对日本企业的投资案件在过去的 2 年中有着飞跃性的增加。笔者受中国企业的委托，对众多的中国企业提供了法律服务，由于中国法与日本法存在一定的差异，因此中国企业普遍难以理解日本的 M&A 相关法令，同时笔者也发现中国目前还不存在对相关的基本法律制度进行解说的书籍。因此，笔者根据自身对日本法的了解以及过去受理的 M&A 案件的实务中所积累的知识撰写了本书。

笔者所属的日本安德森·毛利·友常律师事务所自 1952 年创设以来历经半个多世纪，以外国企业在日法律业务作为其主要业务之一，为众多的外国企业提供了优质的法律服务，经过不懈的努力，它早已跻身日本为数不多的大规模律师事务所之列。就中国业务而言，本所早在 1998 年便创办了北京事务所，在中日经济交流的贡献方面迈进

了一大步。而本书正是凝聚了我们在法律服务的各领域积累下的先进知识与丰富经验。

在法律运用方面，与中国相比，日本更依赖于目前为止积累的法院案例。日本的法令本身也较中国复杂，且根据案例进行裁判的情况较为常见，在该背景之下，在外国企业对日本企业的 M&A 案件中，法律专业人士的帮助在实务中是非常重要的。虽然本书不能对日本的 M&A 相关的法令进行详尽的解说，但如能对希望简单地了解相关基本事项的各界人士提供一些参考，将不胜荣幸。

在本书出版之际，特向协助本书撰写的本所的李加弟律师、李彬律师、浜本浩平律师、陈龙美女士、金玉兰女士、王曙莹女士、蔡雪静女士、杜云华律师表示衷心的感谢，是他们热情支持使本书得以顺利出版。

中川 裕茂

2011 年 4 月

目 录

第一章 总论 / 1

一、并购日本企业 / 1

1. 并购日本企业的目的 / 1

2. 并购日本企业的类型 / 3

二、失败原因和应注意事项 / 4

1. 收购的风险 / 4

2. 收购失败的原因 / 5

第二章 对日本企业进行 M&A 的一般流程 / 9

一、收购案件的契机 / 9

二、与对象公司进行接触、交换信息 / 11

三、保密合同的内容 / 11

四、Memorandum of Understanding, Letter of Intent / 16

五、尽职调查 / 17

1. 尽职调查的目的 / 17

2. 进行尽职调查之前向对象公司要求提交文件 / 18

3. 尽职调查的实施 / 18

4. 日本企业尽职调查中的要点 / 18

- 5. 尽职调查的结果 / 21
- 6. 将尽职调查中获得的信息用于收购目的之外 / 21
- 六、收购合同的内容 / 22
 - 1. 对价 / 22
 - 2. 对价的调整条款 / 22
 - 3. 对价的支付方法 / 25
 - 4. 声明保证条款 / 25
 - 5. 损害赔偿条款 / 26
 - 6. 准据法条款、仲裁和裁判管辖条款 / 27
- 七、交割 / 27
- 八、收购后的经营整合 (Post Merger Integration) / 28

第三章 对日本企业的并购和外资管制 / 29

- 一、基于外汇法的对内直接投资管制的概要 / 30
- 二、对内直接投资 / 30
- 三、外国投资者 / 32
- 四、事后报告制度 / 33
 - 1. 事后报告的对象行为 / 33
 - 2. 事后报告的提交 / 33
- 五、事前申报制度 / 34
 - 1. 须事前申报的情况 / 34
 - 2. 事前申报的时期 / 36
 - 3. 待机期限和期限的缩短 / 37
 - 4. 审查与待机期限的延长、变更、中止劝告、变更命令、中止命令 / 38

- 5. 事前申报行为完成后的实施报告 / 40
- 六、报告人、申报人 / 41
- 七、无需任何手续的情况 / 41

第四章 日本公司的股份 / 44

- 一、通过取得股份进行收购之总论 / 44
- 二、股份的种类 / 45
 - 1. 股东平等的原则和例外 / 45
 - 2. 种类股份 / 45
 - 3. 转让限制股份 / 49

第五章 日本股份公司的组织机构 / 53

- 一、机构的设置 / 53
- 二、股东大会 / 56
 - 1. 总论 / 56
 - 2. 股东大会的权限 / 57
 - 3. 股东大会的决议条件 / 58
 - 4. 股东大会的召开 / 61
 - 5. 少数股东权利的保护 / 61
- 三、董事会 / 66
 - 1. 总论 / 66
 - 2. 董事会的权限 / 67
 - 3. 董事会和代表董事的关系 / 68
 - 4. 董事会的召开、决议方法和决议条件 / 69
 - 5. 特别利害关系人 / 70

- 6. 董事的选任、解任、任期 / 71
- 四、代表董事 / 71
- 五、监事 / 72
 - 1. 总论 / 72
 - 2. 监事的权限 / 73
 - 3. 监事会 / 73
- 六、会计监察人 / 74
 - 1. 总论 / 74
 - 2. 会计监察人的职权 / 74
 - 3. 监察法人 / 74
- 七、会计参与 / 75

第六章 并购日本企业的种类 / 76

- 一、通过取得股份进行收购之总论 / 76
- 二、通过收购现有股份进行并购 / 77
 - 1. 现有股份的收购 / 77
 - 2. 股份转让的生效 / 78
 - 3. 在股份市场上收购股份 / 80
 - 4. 要约收购 / 80
- 三、通过向第三人定向增发进行并购 / 81
 - 1. 总论 / 81
 - 2. 新股发行的流程 / 82
 - 3. 募集事项的决定（发行决议） / 84
 - 4. 总数认购合同 / 85
 - 5. 出资的履行（出资的缴付） / 86

6. 不公正发行等的停止请求 / 86	
四、通过取得新股预约权进行并购 / 88	
1. 总论 / 88	
2. 发行的流程 / 89	
3. 新股预约权的内容 / 91	
4. 新股预约权的诸条件 / 92	
5. 募集事项的决定（发行决议）、总数认购合同、缴付、不公正发行等的停止请求 / 94	
6. 新股预约权的行使程序 / 94	
五、通过合并进行并购 / 98	
1. 合并的使用方法 / 98	
2. 现金合并 / 99	
3. Squeeze Out（少数股东的排除） / 100	
4. 三角合并 / 101	
5. 吸收合并的程序 / 103	
六、通过公司分立进行并购 / 109	
1. 公司分立的使用方法 / 109	
2. 公司分立中职工的继承 / 114	
3. 分立程序的概要 / 116	
七、通过股份交换及股份转移进行并购 / 121	
1. 何谓股份交换及股份转移 / 121	
2. 股份交换和股份转移程序的概要 / 123	
八、通过业务转让进行并购 / 127	
1. 何谓业务转让 / 127	
2. 股东大会、董事会的批准决议 / 128	

3. 继续使用企业名称时的注意事项 / 129

第七章 日本的上市公司收购 / 132

一、日本的证券交易所 / 132

1. 总论 / 132
2. 东京证券交易所（东证） / 133
3. 大阪证券交易所（大证） / 134
4. JASDAQ 证券交易所（JASDAQ） / 136
5. TOKYO AIM 交易所 / 136

二、要约收购 / 137

1. 日本要约收购概要 / 137
2. 什么情形下被强制进行要约收购 / 137
3. 不强制进行要约收购的情形 / 143
4. 特别关系人的范围 / 145
5. 要约收购的期限 / 147
6. 要约收购的价格及条件 / 148
7. 选定要约收购代理人 / 148
8. 要约收购的流程 / 149
9. 撤回要约收购和股东的合同解除权 / 153
10. 违反者的民事责任 / 153

三、内幕交易规制 / 154

1. 总论 / 154
2. 公司关联人进行内幕交易 / 154
3. 要约收购人等关联人进行内幕交易 / 159
4. 有关内幕交易的处罚 / 162

- 四、大量持有报告书 / 163
 - 1. 5% 规则 / 163
 - 2. 股票等持有比例 / 164
 - 3. 报告书内容 / 164
 - 4. 报告书提交期限和提交对象 / 165
- 五、适时披露 / 165
 - 1. 概要 / 165
 - 2. 披露的方法 / 166
 - 3. 披露事由 / 166
- 六、M&A 和取消上市 / 170
 - 1. 概要 / 170
 - 2. 取消上市标准例 / 170

第八章 M&A 和日本的反垄断法 / 172

- 一、总论 / 172
 - 1. 规制的摘要 / 172
 - 2. 实质上的规制 / 172
- 二、向公正交易委员会进行的事先申报 / 174
 - 1. 总论 / 174
 - 2. 关于股份取得的事先申报 / 177
 - 3. 合并时的事先申报 / 178
 - 4. 共同新设分立时的事先申报 / 178
 - 5. 吸收分立时的事先申报 / 180
 - 6. 受让事业时的事先申报 / 181
- 三、事先商谈制度 / 182

1. 事先商谈制度的目的和申请条件 / 182
2. 第一次审查 / 183
3. 第二次审查 / 183
4. 事先商谈的终止 / 184
5. 解除问题措施 / 185
- 四、申报程序 / 185
- 五、申报后的程序 / 186
 1. 股份取得禁止期限 / 186
 2. 审查期限 / 187
- 六、对违反行为的执行 / 187
 1. 排除措施命令 / 187
 2. 合并、公司分立无效诉讼 / 188

第九章 M&A 和日本的劳动法、外国人的入境管理 / 189

- 一、总论 / 189
- 二、日本劳动法上应注意的若干问题 / 191
 1. 就业规则 / 191
 2. 工资 / 195
 3. 劳动时间、休息、休息日、休假 / 197
 4. 雇用终止 / 200
 5. 工会 / 204
 6. 集体谈判 / 205
 7. 非法劳动行为 / 206
- 三、通过股份转让、第三者配售增资、股份的交换和转移进行 M&A 时的劳动问题 / 207

1. 总论 / 207
 2. 剩余人员的重新配置 / 207
 3. 削减剩余人员（任意削减~招募有退职意向者） / 210
 4. 裁员（强制性人员削减） / 211
 5. 劳动条件的变更 / 213
- 四、合并时的劳动问题 / 218
1. 合并中的职工的承继和就业规则的统一 / 218
 2. 合并后集体合同如何处理 / 219
- 五、公司分立中的劳动问题 / 219
1. 公司分立中职工的继承 / 219
 2. 劳动合同承继的有无 / 221
- 六、外国人入境手续、签证、在留资格 / 221
1. 入境手续 / 221
 2. 签证和在留资格 / 222
 3. 工作资格的种类 / 223
 4. 日本开展业务的形式与在留资格之间的关系 / 225
 5. 外国人登录 / 226

第一章

总 论

一、并购日本企业

1. 并购日本企业的目的

最近中国企业收购日本企业的案件增多。

何为其目的呢。

笔者向很多中国企业提供过关于中国企业收购日本企业的咨询服务，通过这些经历了解到了中国企业的想法。空前的收购趋势的关键原因在于中国市场的急速成长。

日本的市场已经成熟，而中国的市场正处于急剧扩大