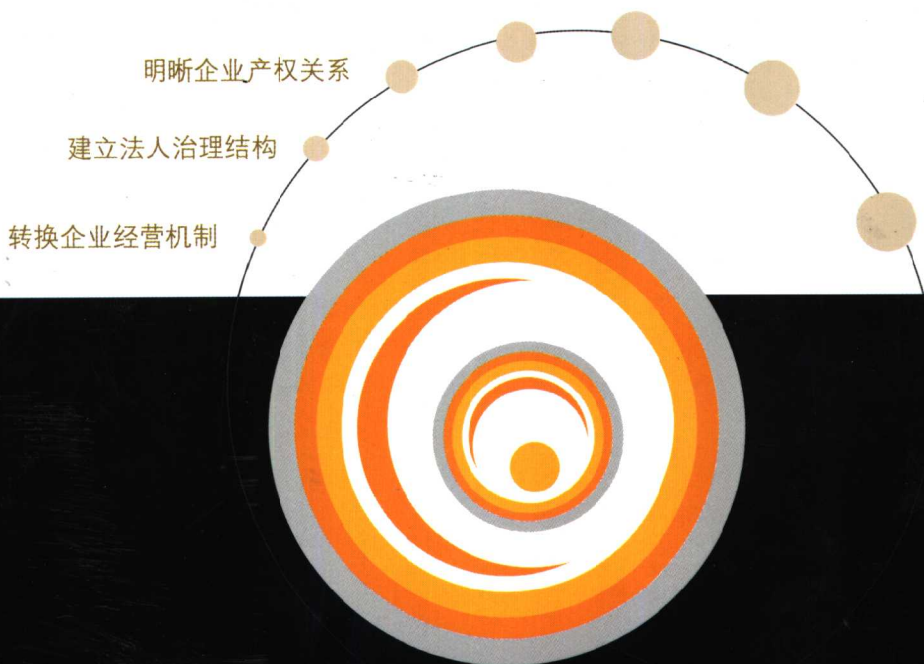


企业资本运作法律实务与案例丛书

QIYE ZIBEN YUNZUO FALU SHIWU YU ANLI CONGSHU

企业改制上市

◎ 主编 许海峰 ◎



人民法院出版社

企业资本运作法律实务与案例丛书

企业改制上市

主 编 许海峰

撰稿人 (按姓氏笔画排序)

王凤荣 王德强 田建功

许海峰 张 伟 张炳辉

杨华岩 孟祥刚 尚福平

柳 磊 曹林灿

人 民 法 院 出 版 社

图书在版编目 (CIP) 数据

企业改制上市 / 许海峰主编. — 北京: 人民法院出版社, 2004. 12
(企业资本运作法律实务与案例丛书)
ISBN 7-80161-907-2

I. 企… II. 许… III. ①企业经济—经济体制改革—法规—中国②上市公司—公司法—中国 IV. D922.291.91

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 127280 号

企业资本运作法律实务与案例丛书
企业改制上市
许海峰 主编

责任编辑 陈建德 赵作棟
出版发行 人民法院出版社
地 址 北京市朝阳区安慧北里安园甲 9 号 (100101)
电 话 (010) 85250566 (责任编辑) 85250516 (出版部)
85250558 85250559 (发行部)
网 址 www.courtpress.com
E-mail courtpress@sohu.com
印 刷 保定市恒艺印务公司
经 销 新华书店

开 本	890×1240 毫米 A5
字 数	317 千字
印 张	13.125
版 次	2005 年 1 月第 1 版 2005 年 1 月第 1 次印刷
书 号	ISBN 7-80161-907-2/D·907
定 价	182.00 元 (全 7 册)

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装, 请与出版社联系调换)

前 言

随着中国证券市场的建立和发展，企业改制重组、发行股票上市，被认为是企业发展过程中由产品经营到资本运营的一次转折。企业改制上市，不仅给企业带来大量不用偿还的募集资金，而且在证券交易所挂牌本身，就是一笔无形的巨大财富，有时比花巨资做广告的收效还要大，所以，很多企业热衷于改制上市。

其实这种想法是中国证券市场发展初期不太健全的一种表现，也的确如此，很多业绩不太优良和发展前景不太光明的公司被巧妙包装上市，圈来大批股民多年积攒的血汗钱任意挥霍，而后留下一个空壳公司。当年留下的后遗症现在逐步显现，很多公司乃至公司的高层领导逐步走上法院的被告席，他们要为当初的潇洒付出沉重的代价。所以，抱有这种心态的企业，还是不改制上市为好，踏踏实实把企业做好，争取多交一些税收，多为国家和人民做些贡献，岂不更好。

中国证券监管部门也早就发现这些问题，只是在逐步力争把各项工作做好，毕竟中国的证券市场才刚刚起步十几年，与国外几百年发展历史的证券市场相比，还有许多不太尽如人意的地方，规范和发展需要有个过程，而这个过程当然需要一定的时间。所以，我们不难看到，最近这几年，中国证监会接二连三出台了大量的规章，用以规范不太健全的证券市场。可以说，中国的证券监管法规的数量并不比国外少多少，但是在监管力度和执法水平上还存在不少折扣，以至于出现了大批的违规公司，有的竟敢违规顶风而上，公然向监管部门挑衅。大量

的募股资金被挪用，信息披露遮遮掩掩，母公司侵占上市公司的利益，等等，这些无不伤透广大股民的心。一旦证券市场缺乏诚信意识，到处是欺诈，那么到头来中国证券市场就会变成无源之水、无本之木，甚至影响中国市场经济的发展。所以企业改制上市工作一定要认真对待，不可轻率从事。

中国证监会对企业改制上市工作出台了一系列的规章，用以指导和规范企业改制工作；沪深两个证券交易所也颁布了很多的规范和指引，引导企业发行股票工作。这些构成企业改制上市工作必须的参考文献。只有按照这些规定，认真踏实去做好改制规范工作，才有可能顺利进入证券市场，而且才能保证进入证券市场后的业绩优良和健康发展。

本书在借鉴大量资料的基础上，根据最新公布的企业改制上市的法律法规，通过浅显易懂的语言使读者对企业改制上市有一种感性的认识，同时本书还具有一定的可操作性。在此对提供资料者表示衷心的感谢，限于本书体例的编排，资料的引用尚存在不完善之处，恳请各位多加谅解。

本书编写时间仓促，疏漏之处在所难免，竭诚希望广大读者朋友批评指正。

编 者

2004年12月

目 录

第一章 我国企业制度分类	(1)
一、非公司制企业概述	(2)
二、非公司制企业的分类	(4)
三、公司制企业概述	(14)
四、公司制企业的分类	(15)
案例分析 山东某纺织集团股份公司改制案	(20)
第二章 股份公司的设立	(23)
一、股份公司的设立条件	(24)
二、股份公司的章程	(26)
三、股份公司的发起人	(27)
四、发起人出资的方式	(29)
五、有限责任公司整体变更为股份有限公司	(31)
六、股份公司的合并、分立、增资与减资	(33)
案例分析 某电子信息产业集团公司独家 发起股份公司案	(36)
第三章 改制重组原则与模式	(43)
一、改制重组的原则	(44)
二、改制重组的要求	(46)
三、企业重组时资产和人员剥离	(50)
四、关联交易和同业竞争的处理	(56)
五、技术入股和激励机制的安排	(59)
案例分析 企业改制重组的模式	(62)

第四章 对土地和商标等无形资产的处置	(71)
一、无形资产的具体界定	(72)
二、土地使用权的处置	(76)
三、关于工业产权和非专利技术的处置	(78)
第五章 定向募集公司和内部职工股的处理	(79)
一、定向募集股份公司概述	(80)
二、定向募集股份公司的清理过程	(84)
三、定向募集股份公司发行股票上市	(89)
四、关于职工持股会和工会持股问题	(92)
案例分析 内部职工股纠纷	(95)
第六章 企业改制的操作程序和需要材料	(101)
一、确定企业改制总体方案	(102)
二、进行改制前的准备工作	(104)
三、改制阶段的需要材料	(106)
四、企业改制上市基本程序和要求	(109)
案例分析 天地科技股份有限公司的改制	(115)
第七章 企业改制中介机构的选择	(125)
一、证券公司的选择	(126)
二、律师事务所的选择	(128)
附：××律师事务所承办××集团改组设立 股份公司所需资料清单	(133)
三、会计师事务所的选择	(139)
四、资产评估师事务所的选择	(141)
五、土地评估师事务所的选择	(143)
第八章 股份公司财务会计制度	(145)
一、会计制度的基本原则	(146)
二、会计制度的基本内容	(148)
三、股份公司的建账	(151)

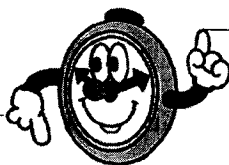
四、审计和评估结果的调整·····	(152)
案例分析 山东某食品集团有限公司 改制方案比较·····	(153)
第九章 企业改制中所得税的处理·····	(161)
一、企业合并、兼并的税务处理·····	(162)
二、企业分立的税务处理·····	(165)
三、股权重组的税务处理·····	(167)
四、资产转让、受让的税务处理·····	(169)
案例分析 某纺织集团股份公司改制规范案·····	(170)
第十章 股份公司的法人治理结构·····	(175)
一、股东大会制度·····	(176)
二、董事会制度·····	(182)
三、经理制度·····	(188)
四、监事会制度·····	(190)
案例分析 山东某器械股份有限公司改制 上市案·····	(192)
第十一章 股票发行上市的辅导·····	(195)
一、股票发行上市辅导的内容·····	(196)
二、辅导工作的程序·····	(202)
三、辅导企业独立性的具体要求·····	(204)
四、辅导阶段的具体内容·····	(207)
五、辅导工作的监管·····	(224)
第十二章 股票发行的核准制度·····	(227)
一、证券市场发展的历史回顾·····	(228)
二、审批制、注册制与核准制的主要区别·····	(230)
三、核准制的法规体系·····	(236)
四、核准制对企业和证券公司的影响·····	(239)
五、核准制对证券市场的影响·····	(240)

六、实行股票发行核准制可能出现的风险·····	(242)
第十三章 改制企业的股票发行上市 ·····	(245)
一、股票发行审核委员会介绍·····	(246)
二、股票发行审核程序·····	(252)
三、股票发行上市条件和程序·····	(255)
第十四章 新股的发行方式 ·····	(259)
一、新股发行方式的演变·····	(260)
二、影响股票价格的因素·····	(261)
三、新股发行定价方法·····	(263)
四、新股发行的定价过程·····	(265)
五、核准制下的新股发行方式·····	(266)
第十五章 上市公司的信息披露制度 ·····	(273)
一、完善信息披露的重要意义·····	(274)
二、信息披露制度的基本原则·····	(277)
三、定期报告和临时报告的信息披露·····	(278)
四、收购、出售资产的信息披露·····	(280)
五、关联交易的信息披露·····	(282)
六、其他重大事件的信息披露·····	(285)
案例分析 某软件有限公司整体变更为 股份公司案·····	(288)
第十六章 股票的停牌、复牌和退市制度 ·····	(291)
一、股票的停牌制度·····	(292)
二、股票的复牌制度·····	(294)
三、股票的特别处理制度·····	(296)
四、股票的暂停上市制度·····	(299)
五、股票的终止上市制度·····	(302)
案例分析 PT 水仙退市案·····	(306)

第十七章 中小企业板上市	(313)
一、中国中小企业板历程回顾.....	(314)
二、中小企业板的实施方案.....	(318)
三、中小企业板和主板的关系.....	(321)
四、中小企业板的风险防范.....	(325)
案例分析 美欣达中小企业板上市案.....	(326)
第十八章 企业改制纠纷的处理	(333)
一、企业改制纠纷产生的原因.....	(334)
二、企业改制纠纷的主要类型.....	(336)
三、企业改制中债务承担纠纷的处理.....	(340)
四、企业改制中劳动纠纷的处理.....	(347)
案例分析 王勇勇、李兴忠与黄兆明、林楚香、 黄和峥股权转让及投资权益纠纷案.....	(350)
附：企业改制上市相关法律法规	(365)
最高人民法院	
关于审理与企业改制相关的民事纠纷 案件若干问题的规定 (2003 年 1 月 3 日)	(366)
国土资源部	
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 (2001 年 2 月 13 日)	(373)
国土资源部	
关于严格按土地评估机构资质等级加强 评估业务管理的通知 (1999 年 5 月 11 日)	(377)
中国证监会	
关于职工持股会及工会能否作为上市	

公司股东的复函 (2000 年 12 月 11 日)	(380)
国家体改委 国家工商行政管理局 国家国有资产管理局 关于对原有股份有限公司规范中若干 问题的意见 (1996 年 9 月 3 日)	(381)
中国证监会 关于拟发行股票公司聘用审计机构等 问题的通知 (2000 年 9 月 22 日)	(386)
中国证监会股票发行审核委员会 关于首次公开发行股票审核工作的指导意见 (2001 年 5 月 11 日)	(388)
证券发行上市保荐制度暂行办法 (2003 年 12 月 28 日)	(393)
参考资料	(410)

第一章



我国企业制度分类

企业制度建设是一国经济发展必须高度重视的内容，一国的企业制度是影响企业发展、经济发展的深层次原因。我国推进企业建立以股份制为主的现代企业制度的建设，其目的也是为企业发展创造良好的制度环境。

现代企业制度是适应市场经济需要的企业制度，现代企业制度本质上是财产在现代市场经济中的组织和营运形式。它以产权明晰、权责明确、政企分开、管理科学为特征。所谓产权明晰是指企业出资者的财产所有权与企业自身的法人财产权要彻底分开，企业要真正成为拥有独立财产、享有民事权利、承担民事责任的法人实体。从西方国家的市场经济发展形式来看，公司可谓是现代企业制度的典型形态，而我国直到 1993 年颁布《公司法》，才确立了公司在现代企业制度中的地位。

过去我们习惯于按照生产资料所有制的性质和形式来划分企业，把企业分为国有企业、集体所有制企业、私营企业、联营企业、外商投资企业等。目前，我国《公司法》只规定了有限责任公司和股份有限公司两种。现代企业制度则依据企业的资本构成、责任形式及在法律上的地位把企业划分为独资企业、合伙企业和公司。现代企业制度的主要形式是股份制，独资经营与合伙经营是它必要的有益的补充形式。

一、非公司制企业概述

根据产权主体的不同，将我国的企业大致作两种分类：公司制企业和非公司制企业。所谓非公司制企业，是指不受《中华人民共和国公司法》、《中华人民共和国中外合资经营企业法》、《中华人民共和国中外合作经营企业法》、《中华人民共和国外资企业法》调整，目前仍依法存续，从事生产、经营、服务的企业。

我国非公司制企业的设立和运行存在明显的时代特征，在《公司法》颁布之前，我国有关企业的立法，采取的是以企业所有制性质的不同而单独立法的方式。这类法律有：全民所有制企业法律、集体所有制企业法律、私营企业法律、三资企业法律。其中三资企业法律因其性质已属于公司法调整的范畴，在此不作介绍。全民所有制企业法律有：《中华人民共和国全民所有制工业企业法》、《全民所有制工业企业承包经营责任制暂行条例》、《全民所有制小型工业企业租赁经营暂行条例》等。集体所有制企业法律有：《中华人民共和国城镇集体所有制企业条例》、《中华人民共和国乡村集体所有制企业条例》、《中华人民共和国乡镇企业法》。私营企业法律有：《中华人民共和国私营企业暂行条例》。

非公司制企业的法律特征：投资者对企业的投资形成产权；（私营企业除外）企业对其所有的财产享有经营权；企业的投资者可以依法转让或者无偿划拨其投资形成的产权，企业可以依据经营权，有限制地处分其拥有的资产。企业由

党委会、职工代表大会、工会、厂长（经理）分别决策、管理。特别是全民所有制企业的财产所有权属中央人民政府所有。

二、非公司制企业的分类

(一) 全民所有制工业企业

全民所有制工业企业即指通常所称的国有工业企业，是指以生产资料国有制为基础的依法自主经营、自负盈亏、独立核算、从事生产和经营的经济组织。

全民所有制工业企业的设立，必须具备以下条件：

1. 产品为社会所需要；
2. 有能源、原材料、交通运输的必要条件；
3. 有自己的名称和生产经营场所；
4. 有符合国家规定的资金；
5. 有自己的组织机构；
6. 有明确的经营范围；
7. 法律、法规规定的其他条件。

设立全民所有制工业企业，必须先经政府主管部门审核批准，再经工商行政管理部门核准登记，发给营业执照，企业即设立完毕，同时具有法人资格。

全民所有制工业企业实行厂长（经理）负责制。厂长（经理）负责企业的生产经营管理，厂长（经理）是企业的法定代表人，对内领导企业，对外代表企业。根据《全民所有制工业企业法》的规定，全民所有制工业企业的厂长，除国务院另有规定以外，采取政府主管部门委任或招聘和企业职工代表大会选举两种方式产生。在政府主管部门委任或招聘厂长时，须征求职工代表大会的意见。在企业职工代表大会选举厂长时，须

报政府主管部门批准。全民所有制工业企业厂长的职权为：

1. 依照法律和国务院规定，决定或者报请审查批准企业的各项计划；
2. 决定企业机构的设置；
3. 提请政府主管部门任免或者聘任、解聘副厂级行政领导干部。法律和国务院另有规定的除外；
4. 任免或者聘任、解聘企业中层行政领导干部。法律另有规定的除外；
5. 提出工资调整方案、奖金分配方案和重要的规章制度，提请职工代表大会审查同意。提出福利基金使用方案和其他有关职工生活福利的重大事项的建议，提请职工代表大会审议决定；
6. 依法奖惩职工；提请政府主管部门奖惩副厂级行政领导干部。

全民所有制工业企业设立职工代表大会。职工代表大会是企业实行民主管理的基本形式，是职工行使民主管理权利的机构。但职工代表大会并不是企业的权力机构或最高权力的机构，企业生产经营的决策权并不由职工代表大会行使。职工代表大会的工作机构是企业的工会委员会。企业工会委员会负责职工代表大会的日常工作。

职工代表大会行使的职权为：听取和审议厂长关于企业的经营方针、长远规划、年度计划、基本建设方案、重大技术改造方案、职工培训计划、留用资金分配和使用方案、承包和租赁经营责任制方案的报告，并提出意见和建议。

全民所有制工业企业的财产所有权属于全民所有，政府代表全民行使对企业财产的最终所有权。因此根据《全民所有制工业企业法》和《全民所有制工业企业转换经营机制条例》，政府机构对企业具有以下几方面的职责：

1. 按照政企职责分开的原则，政府依法对企业进行协调、监督和管理，为企业提供服务；

2. 企业财产属于全民所有，即国家所有，国务院代表国家行使企业财产的所有权。

企业财产包括国家以各种形式对企业投资和投资收益形成的财产，以及其他依据法律和国有资产管理行政法规认定的属于全民所有、由企业经营的财产。

为确保企业财产所有权，政府及其有关部门分别履行下列职责：

1. 考核企业财产保值、增值指标，对企业资产负债和损益情况进行审查和审计监督；

2. 根据国务院的有关规定，决定国家与企业之间财产收益的分配方式、比例或者定额；

3. 根据国务院的有关规定，决定、批准企业生产性建设项目，按规定应由企业自主决定的投资项目除外；

4. 决定或者批准企业的资产经营形式和企业的设立、合并（不含兼并）、分立、终止、拍卖，批准企业提出的被兼并申请和破产申请；

5. 根据国务院的有关规定，审批企业财产的报损、冲减、核销及关键设备、成套设备或者重要建筑物的抵押、有偿转让，组织清算和收缴被撤销、解散企业的财产；

6. 依照法定条件和程序，决定或者批准企业厂长的任免（聘任、解聘）和奖惩；

7. 拟订企业财产管理法规，并对执行情况进行监督、检查；

8. 维护企业依法行使经营权，保障企业的生产经营活动不受干预，协助企业解决实际困难。

从全民所有制企业的性质而言，投资银行业务所涉的企业