

独立董事制度

公司治理的创新与革命

DULI DONGSHI ZHIDU

GONGSI ZHILI DE CHUANGXIN YU GEMING

孙敬水 / 著

安徽大学出版社

独立董事制度

公司治理的创新与革命

孙敬水 著

安徽大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

独立董事制度:公司治理的创新与革命 / 孙敬水著.
合肥:安徽大学出版社,2003.9
ISBN 7-81052-674-X

I.独... II.孙... III.股份有限公司—企业管理
—研究 IV.F276.6

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 073197 号

独立董事制度:公司治理的创新与革命 孙敬水 著

出版发行	安徽大学出版社	印刷	中国科学技术大学印刷厂
	(合肥市肥西路3号 邮编230039)	开本	850×1168 1/32
联系电话	编辑室 0551-5108458	印张	19.75
	发行部 0551-5108397	字数	520千
责任编辑	王先斌	版次	2003年9月第1版
封面设计	孟献辉	印次	2003年9月第1次印刷

ISBN 7-81052-674-X/F·65

定价 32.00 元

如有影响阅读的印装质量问题,请与出版社发行部联系调换

前 言

独立董事制度作为公司治理中的重要组成部分,在现代企业的发展中,发挥着越来越大的作用。这已被西方发达国家的发展实践所证明。为完善上市公司治理结构,促进上市公司规范运作,提升上市公司质量,中国证监会先后于2001年8月、2002年1月颁布了《关于在上市公司建立独立董事制度的指导意见》和《上市公司治理准则》。这标志着独立董事制度在中国上市公司、基金公司及证券公司中开始全面铺开。建立独立董事制度是我国上市公司治理结构的一大制度创新。随着这一政策的出台,应该建立什么样的独立董事制度、如何有效地发挥独立董事的作用、怎样对独立董事进行合理规范和建设等,已经成为经济理论界与证券界讨论的热点与焦点问题。

建立独立董事制度是完善中国上市公司治理的重要举措。公司治理在不同国家都面临不同的“特色问题”。在中国香港和东南亚各国的市场中,家族公司控股居多;在德国、日本证券市场中,银行持股、法人持股色彩浓厚;而在美国、英国、法国与德国、日本又各不一样。由于我国经济处在体制转轨过程中,同时又面临着加入WTO后经济全球化带来的诸多挑战,中国上市公司治理结构的完善成为一项艰巨的任务,既要按照市场经济的要求解决旧体制遗留的问题和影响,又要积极借鉴国际上进行公司治理的有益经验和方法。

中国大部分上市公司由于从国有企业改制而来,多有机制转换不彻底的问题,导致法人治理结构存在诸多弊端,突出地表现为股权结构过于集中而导致的一股独大;控股股东和上市公司之间

没有完全分开,国有股权出资人不到位,导致内部人控制;董事会运作不规范,董事未尽诚信勤勉义务;监事会未能发挥应有的监督作用;经理层缺乏规范的激励和约束机制等。无论存在什么样的“特色”问题,在全球经济、资本市场一体化,中国加入 WTO 的背景下,都应遵从共同的国际准则,这就是要努力实现股东价值的最大化;体现公平、公正和透明的原则;讲求诚信和富有责任心,不欺骗投资者和消费者。

在实践中,独立董事的引入为我国上市公司的发展和规范运作起到了一定的作用。然而,独立董事制度在中国的实行毕竟刚刚开始,尚未体现在立法之中。独立董事制度缺乏足够的经验积累,实践中还存在不少障碍与问题。尽管国内理论界也对此展开了广泛的研究和探讨,发表了数量非常可观的文章,但这些文章都只是分别对独立董事制度的某一个或几个方面进行论述,尚缺乏对独立董事制度与中国上市公司治理进行全面、深入、系统的研究和分析的论著,而这一工作不仅是必要的,而且是非常迫切的。本书就是在这种情形下应运而生的。

第一,选题的意义。建立与完善上市公司独立董事制度不仅有助于提高董事会的决策水平,有利于公司的专业化运作和公司战略的科学化,而且有利于减轻内部人控制,完善公司治理,加强内部制衡;不仅有利于维护公司整体利益和保护中小股东利益,而且也有利于树立公司形象,增加公司价值。

(1)理论意义:本书通过理论研究、对策研究、问卷调查、典型案例和实证分析,努力将我国上市公司独立董事制度研究推到一个新高度,进一步丰富和充实独立董事制度理论,对管理经济学、公司经济学的发展具有一定的推动作用。

(2)实践意义:由于独立董事制度在中国刚开始实行,尚未体现在立法中;独立董事制度缺乏经验积累,在实践中还存在很多问题与缺陷;独立董事的诚信勤勉义务、权利与法律职责、激励与约

束、业绩考核、职权的行使、风险与防范、外部环境建设;独立董事制度与公司绩效等诸如此类问题的解决还都缺乏全面、深入、系统的理论与实证分析,作者力求站在一个新的高度,以全新的视角,在典型案例剖析与实证分析的基础上,系统深入地探讨上述诸多问题。本书的研究成果对进一步完善我国独立董事制度与上市公司治理水平,提升上市公司质量,具有重要的现实意义。

第二,研究方法。作者力求把理论研究建立在问卷调查、典型案例剖析与实证分析上。在阐述独立董事制度理论进展与国际经验时,作者把历史分析与逻辑分析结合起来,采取先一般、后特殊、再综合的方法;在论述独立董事的功能与作用、诚信勤勉义务、权利与法律职责、运作机制与外部环境时,采用德尔菲法,走访、咨询上市公司的一些知名独立董事、有关专家和权威人士,征求他们对这些问题的看法与观点,将理论与实践相结合、定性分析和定量分析相统一,力求有所创新;在论证独立董事制度与公司绩效关系时,则强调实证分析;在论述我国上市公司独立董事制度建设时,则把静态分析和动态分析、定性分析和定量分析等方法恰当地运用于研究中。从宏观、中观和微观三个角度,从制度、社会、公司、个人四大层面,提出建立和完善我国上市公司独立董事制度建设的对策。

第三,主要观点。

(1)独立董事制度在我国公司治理中需要明确定位,如独立董事与董事会、监事会、经理层的关系,特别是独立董事与监事会的功能定位。独立董事制度具有事前监督、内部监督、决策过程监督的特点,监事会具有经常性监督、事后监督、外部监督的特点,两者可以实现功能上的互补。

(2)为了充分发挥独立董事的作用,独立董事必须享有一定的职权(如一般性职权与特别职权),并设立相关的行权机构,向独立董事授权;同时要强化独立董事的诚信勤勉义务(如注意义务、忠

实义务与特别义务),建立独立董事个人信誉体系与业绩评估指标体系十分必要。

(3)培育和建立独立董事人才市场,设立独立董事协会等自律组织,规范独立董事行为。

(4)设立独立董事薪酬基金,确保独立董事的“独立”性。

(5)为独立董事投保责任险,建立独立董事职责追究制度与风险防范体系。

(6)引入独立监事制度,从而使独立董事与独立监事相互配合,以形成公司内部制衡机制。

(7)我国独立董事制度建设是一项复杂的系统工程,需要从制度、社会、企业和个人四个层面来建立和完善。

第四,理论创新程度或实际应用价值。独立董事制度是一个开放性的课题,虽然在理论与实践上取得了一定的成果,但还存在不少问题与缺陷,目前我国尚没有一部全面、深入、系统地论述独立董事制度问题的专著。本书是国内专门研究和分析上市公司独立董事制度的论著,既具有承前启后、抛砖引玉的作用,又是对原有成果的检验、修正和发展。本书的研究建立在问卷调查、典型案例剖析与实证分析的基础之上,力求居于学科前沿,具有创新性或开拓性,以弥补我国上市公司独立董事制度研究上的不足,丰富和完善独立董事制度理论。

(1)理论创新程度:① 通过对独立董事与董事会、独立董事与监事会、独立董事与经理层关系的研究,进一步明确独立董事在公司治理中的定位,丰富公司治理理论。② 通过对独立董事选择机制、激励机制、约束机制、风险防范机制等的研究,为进一步深化我国上市公司独立董事制度研究提供一个理论框架。③ 通过对独立董事风险(如制度风险、环境风险、企业风险、个人风险)的分析以及对独立董事责权利的研究,设计一整套独立董事职责追究与风险防范体系、个人信誉体系和业绩评估指标体系,为衡量独立董

事的诚信、业绩、责任与道德风险提供了一个有效的手段。

(2)实际应用价值:① 通过对独立董事选择机制、激励机制、约束机制、风险防范机制等的研究以及对独立董事行权机构的设计,为上市公司独立董事制度的实际运作提供指导与借鉴。② 通过对独立董事的个人信誉体系、业绩评估指标体系、风险防范体系和独立董事协会运作方案的设计,为证券监管部门和上市公司进行分类指导与决策提供有关量化依据。③ 首次系统地提出从制度、社会、公司和个人四个层面来建设我国上市公司独立董事制度,可以为政府、证券监管部门、上市公司董事会、公司经营管理者、独立董事等进行宏观分析与微观决策提供参考。

由于作者水平有限,搜集资料尚欠全面,加之独立董事制度在我国还是全新的问题,作者在研究的深度、广度及观点等方面还存在很多不足,望业内人士和专家学者不吝赐教,共同推动我国独立董事制度的完善,以便提升上市公司的治理水平。

作 者

2003 年 3 月

目 录

前 言	(1)
第一章 独立董事制度的演进与变迁	(1)
第一节 独立董事的定义	(2)
一、对独立董事的一般理解	(2)
二、我国对独立董事的界定	(5)
三、各国对独立董事定义的比较	(6)
第二节 独立董事制度的演进与变迁	(18)
一、独立董事制度赖以存在的理论基础	(18)
二、独立董事制度的发展历程	(26)
三、独立董事制度的发展趋势	(32)
四、独立董事制度的发展动因	(37)
第二章 独立董事制度与公司治理	(42)
第一节 公司治理	(42)
一、公司治理的基本问题	(42)
二、公司治理的产生和发展	(49)
三、公司治理的重要性	(57)
四、公司治理的发展趋势	(63)
第二节 公司治理模式	(69)
一、公司治理模式的一般框架	(70)

二、公司治理模式	(82)
第三节 我国上市公司治理	(92)
一、我国上市公司治理机制的形成与发展	(92)
二、我国上市公司基本情况	(105)
三、我国上市公司治理的现状与存在的问题	(113)
四、完善上市公司治理的必要性	(123)
五、完善我国上市公司治理的主要途径	(126)
第四节 独立董事制度与公司治理	(130)
一、我国独立董事在公司治理中的定位	(131)
二、独立董事与股东大会	(133)
三、独立董事与董事会	(135)
四、独立董事与监事会	(141)
五、独立董事与经理层	(147)
 第三章 独立董事的角色与作用	 (151)
第一节 设立独立董事的目的	(151)
一、将外部的、客观的观点引入董事会	(152)
二、挑战公司内部的一致性思维	(152)
三、为公司带来新的知识、技能和经验,对公司 战略、投资、项目计划等提出客观的意见和建议	(153)
四、驾驭公司渡过困难或敏感的时期	(153)
五、控制董事长、首席执行官的不当行为	(154)
六、代替企业家的才能	(154)
七、规范董事会的工作程序	(154)
八、为公司建立更广泛的外部联系,帮助公司 识别和驾驭联合与并购的机会	(155)
九、帮助公司遵守和维护社会道德	(155)
第二节 独立董事的功能定位	(155)

一、监督角色	(156)
二、战略角色	(157)
三、政治角色	(158)
第三节 独立董事的作用	(159)
一、独立董事对公司经营管理的监督作用	(162)
二、独立董事对提高公司绩效的作用	(164)
三、独立董事对保护股东权益的作用	(165)
四、独立董事对解决所有者虚置引起的 企业管理不善问题的作用	(167)
五、独立董事对解决政企分开问题的作用	(168)
六、独立董事对保障社会利益的作用	(168)
七、独立董事对推动公司治理改革的作用	(169)
八、独立董事对提高公司持续发展能力的作用	(169)
第四节 独立董事制度缺陷分析	(169)
一、独立性问题	(171)
二、信息问题	(172)
三、时间问题	(172)
四、公司治理水平与业绩的改善	(173)
五、激励问题	(174)
六、监督问题	(175)
七、“结构性的偏见”问题	(175)
第五节 独立董事发挥作用的条件	(178)
一、董事会广泛的集体领导权力是 独立董事发挥作用的平台	(178)
二、独立董事具备相关的技能与经验	(179)
三、加强独立董事代表公司起诉的权力	(179)
四、加强与独立董事的联系和沟通	(179)

五、要有保护独立董事行使职权的 专项制度和办公条件·····	(179)
六、董事会内独立董事的数量使他们 有能力影响公司的决策·····	(180)
七、独立董事要有足够的时间与精力参与、 研究、分析公司的活动·····	(180)
八、建立必要的激励和约束机制·····	(180)
第四章 独立董事的资格与任免 ·····	(181)
第一节 独立董事的任职资格·····	(181)
一、独立董事任职资格的分类·····	(182)
二、独立董事任职资格的规定·····	(182)
三、担任独立董事需要具备的其他条件·····	(188)
第二节 独立董事的提名·····	(192)
一、提名人:谁有权提出独立董事候选人名单·····	(193)
二、提名程序·····	(195)
第三节 独立董事的选举·····	(196)
一、普通投票制·····	(197)
二、累积投票制·····	(197)
三、回避和异议制度·····	(199)
第四节 独立董事的聘用·····	(200)
一、独立董事的聘任时机·····	(200)
二、独立董事的聘用合同·····	(200)
三、独立董事的选任流程·····	(203)
第五节 独立董事的更换·····	(207)
一、独立董事的任期·····	(207)
二、独立董事的更换条件·····	(207)
三、独立董事的更换程序·····	(209)

第五章 独立董事的激励机制与约束机制	(210)
第一节 独立董事的激励机制	(210)
一、激励制度概述	(210)
二、独立董事激励:两难选择	(214)
三、独立董事的激励模式选择	(216)
第二节 独立董事的业绩考核	(225)
一、对独立董事进行业绩考核的必要性	(225)
二、建立考核指标体系	(228)
第三节 独立董事的约束机制	(229)
一、独立董事约束机制概述	(230)
二、自我约束	(230)
三、外在约束	(231)
第六章 独立董事的权利、义务与责任	(235)
第一节 独立董事的权利	(236)
一、独立董事的基本利益	(236)
二、独立董事的一般性权力	(240)
三、独立董事的特别职权	(246)
四、独立董事对重大事项的独立意见	(251)
五、独立董事与关联交易	(253)
第二节 独立董事的义务	(255)
一、独立董事的注意义务	(255)
二、独立董事的忠实义务	(260)
三、独立董事的特别义务	(264)
第三节 独立董事的责任	(265)
一、独立董事的一般性责任	(265)
二、独立董事的法律责任	(268)

三、独立董事的责任追究	(273)
四、独立董事的责任消灭	(274)
第四节 独立董事的赔偿法律机制	(276)
一、少数股东权益保护的必要性及理论依据	(276)
二、投资者损失赔偿的现行法律依据	(281)
三、建立投资者保护基金	(287)
四、英美投资者赔偿制度的经验	(289)
 第七章 独立董事的行权机制	(295)
第一节 独立董事的辅导和培训	(295)
一、独立董事的任前辅导	(295)
二、独立董事的任前培训	(296)
第二节 独立董事行权的制度保障	(297)
一、独立董事行使职权的前提条件	(298)
二、独立董事行使职权的组织机构	(303)
三、独立董事行使职权可能出现的障碍 及其解决办法	(306)
第三节 审计委员会的职责与运作	(309)
一、审计委员会的产生与发展	(309)
二、审计委员会的作用	(313)
三、审计委员会的组成和任职要求	(315)
四、审计委员会的职责	(321)
五、审计委员会的运作方式	(329)
六、设计审计委员会应注意的问题 ——处理好与监事会的关系	(332)
第四节 薪酬委员会的职责和运作	(335)
一、薪酬委员会的组成和任职要求	(335)
二、薪酬委员会的主要职责	(339)

三、薪酬委员会设计薪酬制度时应该注意的问题	(353)
四、薪酬委员会建立合理薪酬制度	
应遵循的基本原则	(360)
五、我国上市公司设立薪酬委员会的政策建议	(364)
第五节 提名委员会的职责与运作	(367)
一、提名委员会的概念和性质	(368)
二、提名委员会的意义	(369)
三、提名委员会的组成和任职要求	(370)
四、提名委员会的职责	(374)
五、提名委员会的工作方式	(376)
第六节 战略发展委员会的职责与运作	(378)
一、战略发展委员会的概念和性质	(378)
二、战略发展委员会的意义	(379)
三、战略发展委员会的职责和运作	(380)
 第八章 独立董事的风险防范机制	(383)
第一节 风险概述	(383)
一、风险的含义	(383)
二、风险的一般特点	(384)
三、风险的分类	(386)
第二节 独立董事在履行职责时面临的风险	(389)
一、制度风险	(390)
二、环境风险	(390)
三、企业风险	(391)
四、个人风险	(392)
第三节 独立董事的风险防范	(395)
一、慎重选择上市公司	(395)
二、任职不宜过多	(395)

三、积极参加证监会及其授权机构组织的培训	(395)
四、发挥独立专业中介机构的作用	(396)
五、与其他公司的独立董事加强联系和交流	(396)
六、杜绝“寻租”的想法	(397)
七、保证足够的时间来关注任职公司在经营、 管理、财务、投资、关联交易等方面的动态	(397)
八、态度审慎、表态稳健	(398)
九、提高自身的业务素质和执业水准	(398)
十、加强自律教育	(398)
十一、在推出独立董事责任保险之后,应积极投保	(399)
第四节 独立董事的责任保险	(399)
一、董事和经理责任保险的历史	(400)
二、独立董事责任保险的含义	(401)
三、独立董事责任保险的分类	(402)
四、确定投保公司标准和承保对象	(403)
五、确定保险范围和保险责任	(403)
六、确定保险期间和保险费率	(405)
七、损失的界定	(405)
八、索赔的通知	(406)
九、独立董事责任保险的除外责任	(408)
第九章 独立董事制度与公司绩效的实证分析	(410)
第一节 国外独立董事的绩效	(411)
一、独立董事制度与公司绩效之关系研究概述	(411)
二、独立董事制度在美国的绩效	(414)
三、独立董事制度在英国的绩效	(417)
四、独立董事制度在其他国家的绩效	(419)
第二节 我国上市公司独立董事制度现状统计分析	(419)

一、聘请独立董事的状况分析	(420)
二、聘请独立董事的企业分类	(424)
三、“独立的声音”在哪里	(429)
四、谁是合适人选	(430)
五、有所为有所不为	(432)
六、典型模式分析	(433)
第三节 我国独立董事制度与公司业绩的实证分析	(436)
一、独立董事并非虚设	(436)
二、独立董事也有规模效应	(437)
三、沿海地区独立董事聘请工作超前	(439)
四、结论与建议	(441)
 第十章 独立董事制度的国际经验及启示	(444)
第一节 美国独立董事制度的实践	(444)
一、独立董事制度在美国的演进与发展	(444)
二、实现独立董事制度有效运行的支持措施	(452)
三、独立董事在企业中所起的作用	(456)
四、美国独立董事制度的缺陷	(460)
第二节 英国独立董事制度的实践	(472)
一、独立董事制度在英国的发展	(472)
二、独立董事的权利和义务	(473)
三、独立董事所获报酬	(474)
四、独立董事的选择和任命	(475)
五、独立董事的作用	(476)
第三节 独立董事制度中外差异比较	(478)
一、独立董事制度的强制性比较	(478)
二、独立董事独立性规定比较	(479)
三、独立董事的任职资格比较	(482)