

李志强主编

企业改制 实务指引

The background features a blue-toned image of a cityscape at night, with lights reflecting on water. Overlaid on this are several concentric white circles, resembling a target or a stylized globe. The English title is centered over these circles.

Guidelines on
Practices of
Corporate
Restructuring

上海人民出版社

李志强主编

企业改制 实务指引



Guidelines on
Practices of
Corporate
Restructuring

上海人民出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

企业改制实务指引/李志强主编.

—上海: 上海人民出版社, 2004

ISBN 7-208-05093-7

I. 企... II. 李... III. 企业经济—经济体制改革—研究—中国

IV. F279.21

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2004)第 015680 号

责任编辑 陈敬山

封面装帧 杨德鸿

企业改制实务指引

李志强 主编

世纪出版集团

上海人民出版社出版

(200001 上海福建中路 193 号 www.ewen.cc)

世纪出版集团发行中心发行

商务印书馆上海印刷股份有限公司印刷

开本 787×1092 1/16 印张 16.25 插页 2 字数 274,000

2004 年 3 月第 1 版 2004 年 3 月第 1 次印刷

印数 1-7,000

ISBN 7-208-05093-7/D·888

定价 30.00 元

顾 问 (按姓氏笔画为序)

王成明	马新生	吕永杰	李 飞	李慈雄
毕建新	张 宁	张成钧	张道才	陈沛霖
杨国平	周勤业	胡茂元	凌宝亨	徐建华
钱 璘	缪晓宝	蔡敏勇	蔡鸿生	戴 柳

主 编 李志强

副主编 阮国英 黄治国

编 委 (按姓氏笔画为序)

马立行	叶永明	刘国林	阮国英	李志强
宋 涛	徐 伟	黄迪南	黄来纪	黄治国
高国富	韩国璋	柴庆来	范永进	

撰稿人 (按姓氏笔画为序)

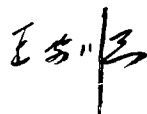
丁伟晓	王武生	王建轶	刘俊哲	阮国英
李志强	陈贷松	武 舸	陆永涛	赵 辉
顾承宇	黄治国	程彦敏		

序 言

国有企业改革是我国推进经济体制改革和建立社会主义市场经济体制的重大课题和重要任务之一。为了深化国有企业改革,加快建立现代企业制度,党中央和国务院根据经济体制改革不同阶段的目标和任务,陆续出台了一系列重要的政策和措施,有力地推动了国有企业的机制转变和制度创新,使之不断适应改革开放和社会主义市场经济发展的需要。

继续推动国有企业改革,就是要按照建立现代企业制度的要求,进一步明确国有资产出资人和国有企业的关系,健全国有资产的管理和监督制度;不断完善公司法人治理结构,形成权力机构、决策机构、监督机构和经营管理者之间的制衡机制;依法规范企业的运作,提高国有企业的市场竞争力,实现国有资本的保值增值。既维护国有资产所有者的权益,又维护企业作为市场主体依法享有的各项权利。同时,要在坚持公有制为主体,发挥国有经济的主导作用的前提下,积极推行公有制的多种有效实现形式,加快调整国有经济布局 and 结构,实现投资主体的多元化,完善国有资本有进有退、合理流动的机制,进一步增强国有经济的控制力。这些都是党的十六大和十六届三中全会关于深化国有企业改革,推动所有制结构和经济结构调整所确定的重要目标。努力实现这个目标是我们面临的重要任务。

近几年,上海市有关部门和从事企业改制工作的同志,在国有企业体制改革的过程中,在理论与实践的结合上,注意总结企业重组、购并和实行股份制等方面的试点经验,对国有企业改革的许多理论问题和实务问题进行了有益的探索。由上海市金茂律师事务所主任、高级律师李志强同志和其他有关同志共同撰写出版的《企业改制实务指引》一书,以其亲历的企业改制的大量实例和较为系统的分析概括,为从事企业体制改革的组织者和参与者提供了一本内容丰富、具有重要参考价值的可读之物。相信该书对广大从事企业改革理论研究和企业改制实务工作的同志会有所帮助。希望作者不断总结企业体制改革的经验,探索和破解企业改制中的疑难问题,继续推出更新、更好的研究成果。



2003 年 12 月



李志强，男，金茂律师事务所主任，中国国际经济贸易仲裁委员会及上海仲裁委员会仲裁员，高级律师，2001年上海十大杰出青年，2003年亚洲领先商务律师，中华全国律师协会和上海杰出青年协会理事，国际律师协会银行法委员会委员；办理了150多例各类企业改制、重组和购并的案例；著有《律师的舞台——李志强执业手记》、《涉外经济法》、《上市公司发展指南》、《投资中国完全指南——外企改制、外资购并和上市指引》、《项目融资法律实务》等多部著作。

目 录

序 言	王安顺	1
-----------	-----	---

第一章 国有企业改制	1
------------------	---

第一节 国有企业改制概述	1
--------------------	---

一、国有企业概念和称谓的历史沿革	1
------------------------	---

二、国有企业改革的历史回顾	2
---------------------	---

三、深化国有企业改革的背景	5
---------------------	---

四、国有企业改制的目的及其具体涵义	10
-------------------------	----

五、规范国有企业改制工作的要求	13
-----------------------	----

第二节 国有企业公司化改制方法	15
-----------------------	----

一、国有企业公司化改制的步骤	16
----------------------	----

二、国有企业改制为有限责任公司	17
-----------------------	----

三、国有企业改制为股份有限公司	19
-----------------------	----

四、公司设立的实务操作	20
-------------------	----

五、公司章程的意义及其必备内容	23
-----------------------	----

第三节 国有企业改制上市	26
--------------------	----

一、国有企业改制上市的做法和途径	27
------------------------	----

二、公司境内外上市的选择和相关条件	28
-------------------------	----

第四节 国有企业法人治理结构	33
----------------------	----

一、公司改制时股东权益的分配及方式	34
-------------------------	----

二、现今国有企业法人治理结构中存在的主要问题	36
------------------------------	----

三、完善国有企业法人治理结构的相应对策	38
---------------------------	----

附：文本示例	43
--------------	----

一、股东会议事规则	43
-----------------	----

二、累积投票制运用的选票	52
--------------------	----

三、董事会议事规则	53
-----------------	----

四、监事会议事规则	59
-----------------	----

五、总经理工作细则	64
-----------------	----

第五节 国有企业的管理层收购	67
一、管理层收购的定义与解释	67
二、管理层收购的意义及局限性	68
三、管理层收购的具体实施	68
第六节 国有企业债转股的运用	70
一、债转股的适用范围	70
二、债转股的利与弊	71
三、债转股的操作要求	71
四、债转股的法律要求	73
第七节 利用外资改组国有企业	73
一、利用外资改组国有企业的方式	75
二、外国投资者应具备的条件	75
三、利用外资改组国有企业应当遵循的原则	75
四、利用外资改组国有企业应当符合的要求	76
五、利用外资改组国有企业应当遵循的法律程序	77
六、外国投资者的强制性义务	78
第八节 国有企业激励机制的建设	79
一、绩效考评体系的建立	80
二、国有企业薪酬体系的结构改进	80
三、年薪制的设计与实施	81
四、股票期权制度	84
 第二章 民营企业的改制与发展	99
第一节 民营企业社会地位界定	99
一、民营企业的社会性质	99
二、民营企业的社会地位	101
第二节 民营企业发展的历史轨迹	103
一、民营企业起步阶段	103
二、民营企业步入发展阶段	104
三、民营企业进入快速发展阶段	105
四、民营企业步入高速创新发展阶段	105
第三节 民营企业改制的背景	107
一、民营企业改制的必要条件	107

二、民营企业改制的迫切性	109
第四节 民营企业改制的方式和步骤	110
一、管理层收购	112
二、经营者持股	116
三、员工持股计划	122
四、租赁经营	125
五、公司化改制	127
第五节 民营企业的发展与前景	130
一、民营企业需要改革“家族式”的管理模式	130
二、民营企业需要在“依法经营”和“诚信经营”的轨道上发展	132
三、营造有利于民营企业发展的环境	133
四、产业资本和金融资本的结合是民营企业未来发展的途径之一 ...	134
 第三章 外商投资企业改制	135
第一节 外商投资企业改制为外商投资股份有限公司概述	135
一、外商投资企业进行股份制改造的内在动因	135
二、外商投资企业进行股份制改造的外部环境	137
第二节 外商投资企业改制为外商投资股份有限公司的实务	141
一、外商投资企业改制为外商投资股份有限公司的条件	141
二、外商投资企业改制为外商投资股份有限公司的程序	146
三、外商投资企业改制为外商投资股份有限公司应当关注的事项 ...	150
 附录:有关企业改制的政策、法律法规、规范性文件和司法	
解释一览	152
1. 中共中央关于国有企业改革和发展若干重大问题的决定 (1999年9月22日)	152
2. 中共中央关于完善社会主义市场经济体制若干问题的 决定(节选)(2003年10月14日)	166
3. 国有大中型企业建立现代企业制度和加强管理的基本 规范(试行)(2000年9月28日)	169
4. 企业国有资产监督管理暂行条例(2003年5月13日)	180
5. 关于规范国有企业改制工作的意见(2003年11月30日)	187
6. 企业国有资产产权登记管理办法(1996年1月25日)	191

7. 关于国有企业改革中登记管理若干问题的实施意见 (1998年5月28日)	194
8. 关于实施债权转股权若干问题的意见(1999年7月30日)	197
9. 国家工商行政管理局关于股权转让有关问题的答复 (2000年11月10日)	200
10. 关于国有大中型企业主辅分离辅业改制分流安置富余 人员的实施办法(2002年11月18日)	201
11. 企业国有产权转让管理暂行办法(2003年12月31日)	206
12. 关于向外商转让上市公司国有股和法人股有关问题的 通知(2002年11月1日)	213
13. 利用外资改组国有企业暂行规定(2002年11月8日)	215
14. 外国投资者并购境内企业暂行规定(2003年3月7日)	221
15. 关于审理涉及金融资产管理公司收购、管理、处置国有 银行不良贷款形成的资产的案件适用法律若干问题的 规定(2001年4月3日)	228
16. 最高人民法院关于人民法院在审理企业破产和改制案件 中切实防止债务人逃废债务的紧急通知(2001年8月10日)	230
17. 最高人民法院关于冻结、拍卖上市公司国有股和社会法人股若干问题 的规定(2001年8月28日)	233
18. 最高人民法院关于加强涉及国有大中型企业债权纠纷案件 审判工作的通知(2002年4月12日)	236
19. 关于审理与企业改制相关民事纠纷案件若干问题的规定 (2003年1月3日)	238
后 记	243

Table of Contents

Preface	Wang Anshun	1
 Chapter I Restructuring of State-owned Enterprises		1
Part 1 A Brief Introduction about Restructuring of State-owned Enterprises		1
1. The Revolution of the Concept of State-owned Enterprises		1
2. The History Review of State-owned Enterprises' Reform		2
3. The Background of Deepening State-owned Enterprises' Reform		5
4. The Purpose and the Concrete Implication of State-owned Enterprises' Restructuring		10
5. Several Opinions on Standardization of State-owned Enterprises' Restructuring		13
Part 2 The Methods of State-owned Enterprises' Restructuring towards Corporation		15
1. The Procedures of State-owned Enterprises' Restructuring towards Corporation		16
2. Restructuring of State-owned Enterprises to Limited Liability Companies		17
3. Restructuring of State-owned Enterprises to Joint-stock Limited Companies		19
4. The Operation of Corporate Formation		20
5. The Significance of the Articles of Association and Essential Contents thereof		23
Part 3 The Listing of Restructured State-owned Enterprises		26
1. The Channels and Procedures for the Listing of Restructured State-owned Enterprises		27
2. Analysis on the Pros and Cons of Domestic and Overseas		

Listing and Relevant Conditions	28
Part 4 The Governance Structure of State-owned Enterprises	33
1. The Allotment of Shareholder's Equity and Allotment Methods	34
2. The Main Problems Presently Existing in the Governance Structure of State-owned Enterprises	36
3. The Countermeasure of Consummating the Governance Structure of State-owned Enterprises	38
Examples	43
Rules of General Meeting of Shareholders	43
Votes by Accumulative Total System	52
Rules of the Board of Directors	53
Rules of the Board of Supervisors	59
Details Working Rules of General Manager	64
Part 5 Management Buy-out of State-owned Enterprises	67
1. The Definition and Interpretation of Management Buy-out	67
2. The Significance and Limitation of Management Buy-out	68
3. The Concrete Procedures of Management Buy-out	68
Part 6 The Application of the Swap of Debt to Equity of State-owned Enterprises	70
1. The Application Scope of the Swap of Debt to Equity of State-owned Enterprises	70
2. The Pros and Cons of the Swap of Debt to Equity of State-owned Enterprises	71
3. The Operating Requirements of the Swap of Debt to Equity of State-owned Enterprises	71
4. Legal Requirements on the Swap of Debt to Equity of State-owned Enterprises	73
Part 7 Reorganization of State-owned Enterprises with Foreign Investments	73
1. The Methods for Reorganization of State-owned Enterprises with Foreign Investments	75
2. The Required Qualifications of Foreign Investors	75
3. The Principles to be observed in Reorganization of	

State-owned Enterprises with Foreign Investments	75
4. The Prerequisites on Reorganization of State-owned Enterprises with Foreign Investments	76
5. The legal Procedures to be followed in Reorganization of State-owned Enterprises with Foreign Investments	77
6. The Compulsory Obligation of Foreign Investors	78
Part 8 The Construction of Stimulating Systems of State-owned Enterprises	79
1. The Establishment of Performance Appraisal System	80
2. The Improvement of Salary System of State-owned Enterprises	80
3. The Design and Enforcement of Annual Salary System	81
4. The Stock Option System	84

Chapter II The Restructuring and Development of Private

Enterprises	99
Part 1 The Definition of the Social Status of Private Enterprises ...	99
1. The Social Nature of Private Enterprises	99
2. The Social Status of Private Enterprises	101
Part 2 The Developing Track of Private Enterprises	103
1. The Starting Phase of Private Enterprises	103
2. The Developing Phase of Private Enterprises	104
3. The Quickly Developing Phase of Private Enterprises	105
4. The Innovative High-speeded Developing Phase of Private Enterprises	105
Part 3 The Background of Private Enterprises Restructuring	107
1. The Necessity of Private Enterprises Restructuring	107
2. The Urgency of Private Enterprises Restructuring	109
Part 4 The Methods and Procedures of Private Enterprises Restructuring	110
1. Management Buy-out	112
2. Management Stock Ownership (Stock Stimulation)	116
3. Employee Stock Ownership Plan	122

4. Business Operation Under Lease	125
5. Restructuring towards Corporation	127
Part 5 The Development and Prospective of Private Enterprises ...	130
1. The Family Governing Mode needed to reform by Private Enterprises	130
2. Private Enterprises' Development Complying With Lawful and Faithful Managements	132
3. Creation of Environment in Favor of Private Enterprises Development	133
4. Integration of Industry Capital and Financial Capital is One of the Future Ways for Private Enterprises' Development	134

Chapter III The Restructuring of Foreign Invested

Enterprises	135
Part 1 A Brief Introduction about Foreign Invested Enterprises' Restructuring to Foreign Invested Joint-stock Limited Company	135
1. The Inner Motive of Shareholding Restructuring of Foreign Invested Enterprises	135
2. The Outer Environment of Shareholding Restructuring of Foreign Invested Enterprises	137
Part 2 The Practice of Foreign Invested Enterprises' Restructuring to Foreign Invested Joint-stock Limited Company	141
1. The Prerequisites of Foreign Invested Enterprises' Restructuring to Foreign Invested Joint-stock Limited Company	141
2. The Procedures of Foreign Invested Enterprises' Restructuring to Foreign Invested Joint-stock Limited Company	146
3. The Concerned Items on Foreign Invested Enterprise' Restructuring to Foreign Invested Joint-stock Limited Company	150

Appendix A list of the relevant laws, regulations, policies, judicial interpretations and documents with regard

to Enterprises' Restructuring	152
1. Decision of the Central Committee of the CPC on certain important issues of the Reform and Development of the State-Owned Enterprises	152
2. Decision of the Central Committee of the CPC on certain issues of consummating the System of Socialist Market Economy (Abridgement)	166
3. Essential Norms on Establishing Modern Enterprise System and Strengthening Administration of Large-scale and Medium-sized State-Owned Enterprises (Trial Implementation)	169
4. Interim Statute on Supervising and administrating State-own-assets in Enterprises	180
5. Opinions on Regulating the Work of System Reformation of State-Own-Enterprises	187
6. Administrative Measures on Register of State-owned assets of Enterprises	191
7. Opinions on Certain Issues in Implementing Register Administration in Reform of State-Owned Enterprises	194
8. Opinions on Implementing Transference of Creditor's Rights to Stockholder's Rights	197
9. Reply of State Administration for Industry & Commerce on Transference of Stockholder's Rights	200
10. Implementary Measures of Large-scale and Medium-sized State-Owned Enterprises on Separation of Primary and Accessorial Businesses and System Reformation of Accessorial Businesses and Distribution and Allocation of Surplus Employees	201
11. Interim Measures on Administration of Transference of State Owned Property Rights in Enterprises	206
12. Notification on Transference to Foreign Investors of State Owned and Legal Person Shares of Listed Companies	213
13. Interim Regulations on Reorganizing State-Owned Enterprises By Utilizing Foreign Investment	215

14. Interim Regulations on Merger and Acquisition of Domestic Enterprises by Foreign Investors	221
15. Regulations on Law Implementation in Trials of Cases Relating to Purchasing, Administrating and Disposing Assets caused by Bad Loans of State Owned Banks of Financial Assets Administration Companies	228
16. Emergent Notification of the Supreme People's Court on Effectively Preventing Debtors from Escaping in Trials of Cases of Bankruptcy and System Reformation of Enterprises ...	230
17. Regulations of the Supreme People's Court on Freezing and Auction of State-Owned and Social Legal Person Shares of Listed Companies	233
18. Notification of the Supreme People's Court on Strengthening Trial works of cases Relating to Debt Disputes of Large-scale and Medium-sized State-Owned Enterprises	236
19. Regulations on Trials of Civil Disputes Relating to System Reformation of Enterprises	238
Postscript	243

第一章

国有企业改制

第一节 国有企业改制概述

一、国有企业概念和称谓的历史沿革

伴随着国有企业改革的不断深入,国有企业的概念也在发生着不断的变化,有广义和狭义之分。狭义的国有企业是指企业财产所有权全部属于国家、依法具有独立法人资格的企业法人,一般是指依照《中华人民共和国全民所有制工业企业法》登记设立的全民所有制企业或者依照《中华人民共和国公司法》(以下简称《公司法》)的有关规定登记设立的国有独资公司。广义的国有企业则是指“国家或者国家授权的部门所拥有的或直接、间接(不管通过什么途径和方式)控制的经济实体”。包括全民所有制企业、国有独资公司、国家控股的有限责任公司和股份有限公司等多种组织形式。

伴随着对国有企业概念的不断认识,其称谓也经历了一个历史演变过程,历经了从“国营企业”到“国有企业”,再到党的十五大以后“国有和国有控股企业”的三次变化。最初的公有制企业统称为国营企业。“国营企业”的称谓反映了我国计划经济时期国有企业资产运营的状况,即国家不仅对自己出资兴办的企业享有财产所有权,而且同时享有企业生产经营的各项权利。

改革开放以后,在国有企业财产所有权与经营权发生分离的过程中,出现了企业或个人承包、租赁国营企业和国有资产,以及国营企业与其他性质的企业进行联合经营或实行股份制经营的情形。在这样的形势下,“国营企业”的称谓因脱离了对现实情况的内涵表现力而失去了意义。因此,在陆续出台的法律法规中,“国营企业”就改换为“全民所有制企业”。

随着我国国有企业改革向纵深方向的继续发展,“全民所有制”的称谓也无法充分涵盖和体现国有企业改革中出现的各类新情况。1993年八届全国人大一次会议通过的《中华人民共和国宪法修正案》,正式采用“国有企业”的