

资本市场律师实务

主编 李志强



中国金融出版社

序

中国证券监督管理委员会上海监管局局长 张 宁

李志强律师主编的《资本市场律师实务》一书是一部由专业律师主笔较系统地总结资本市场律师提供法律服务的著作，也是第一部结合股权市场和债券市场的法律实务性论著。

我国资本市场的建立和发展是改革开放 30 年的一个重大成果，资本市场的健康运行离不开律师等社会中介组织的辛勤努力。无论企业进行私募，还是国内注册的股份有限公司在上海主板或深圳中小板及未来创业板上市，无论上市公司实施收购，还是重大资产重组，无论上市公司进行合并、分立、股份回购，还是上市公司实施股权激励，无论上市公司进行再融资，还是发行公司债券以及各类公司发行企业债券及其他债务融资性金融工具，无论企业在境外上市，还是在境外发行债券，都离不开律师的创造性劳动。同证券公司、会计师事务所等其他社会中介组织一样，律师为我国资本市场的建立和发展作出了不可磨灭的历史功绩。同时，我国资本市场的长足发展也培育了一批专业律师和专业律师事务所，他们是推动我国资本市场继续前行的一支重要力量。

当前，我国资本市场正处于“新兴加转轨”时期，律师为资本市

场健康发展建言献策和提供法律服务大有作为，也大有可为。作为一名监管者，我对本书的出版表示祝贺，也衷心祝愿为资本市场提供法律服务的律师们不断学习，不断总结，不断提高，以更饱满的工作热情，更规范的职业道德，更专业的服务水准，当好资本市场的“经济警察”，为资本市场的和谐发展保驾护航。

A handwritten signature in black ink, consisting of two characters, 'Ren' and 'Ping', written in a cursive style.

2008 年 12 月 20 日

Preface One

by Zhang Ning

Director of Shanghai Commission
of China Securities Regulatory Commission

Lawyer Practice of Capital Market with Lawyer Li Zhiqiang as editor-in-chief is not only a publication contributed by professional lawyers which systematically summarize legal services rendered by capital market lawyers but also the first book on legal practice combining both equity and bond market.

Establishment and development of China's capital market is the significant result of 30 years of reform and opening up. Sound operation of capital market depends on diligent effort of lawyers and other social intermediaries. Whether private placement of enterprises or public listing of domestic registered companies on Shanghai main board or Shenzhen small and medium-sized enterprise board and growth enterprise board in future; whether acquisition or material assets reorganization of listed companies; whether consolidation, split-off, share repurchase or equity incentive of listed companies; whether refinancing of listed companies or issuance of corporate bond and various enterprise bond issued by company and other debt financing instruments; whether overseas listing or overseas bond issuance of enterprise can't do without creative endeavor of lawyers. Just like other social intermediaries

such as securities companies, accounting firms and etc., lawyers make indelible historic contribution to the establishment and development of China's capital market. Meanwhile, considerable development of China's capital market has also fostered a number of professional lawyers and professional law firms, a major force boosting further development of China's capital market.

Currently, China's capital market is at the stage of "Emerging and Transition". Lawyers make and may make great accomplishments in offering constructive opinions and suggestions and providing legal services for sound development of capital market. As a supervisor, I would like to express my congratulations on publication of this book and also sincerely wish that lawyers providing legal services for capital market could keep on learning and summarizing and continuously make improvement and work as "Economic Police" of capital market with more passion for work, more standardized professional ethics and more professional service level so as to escort harmonious development of capital market.

序

中华全国律师协会会长 于 宁

送走难忘的 2008 年，我们迎来崭新的 2009 年，即我国律师制度恢复 30 周年之年。30 年来，我国律师事业取得了令人瞩目的长足发展，我国律师活跃在改革开放和社会主义现代化建设的许多重要领域，也作出了令人称道的成绩，资本市场的法律服务是其中的一个缩影。

《国务院办公厅关于当前金融促进经济发展的若干意见》中明确提出，加快建设多层次资本市场体系，发挥市场的资源配置功能。同时提出，完善中小企业板市场各项制度，适时推出创业板，支持有条件的企业利用资本市场开展兼并重组；扩大债券发行规模，积极发展企业债、公司债、短期融资券和中期票据等债务融资工具；完善债券市场发行规则与监管标准。这些都为我国律师进一步拓展资本市场法律服务指明了方向。《资本市场律师实务》一书比较系统地总结律师制度恢复 30 年来我国律师为资本市场提供法律服务的心得和感悟，为广大律师研讨业务和为各类公司、金融机构，特别是上市公司和拟上市公司、投资银行熟悉了解律师的专业服务提供了难得的教材。

祝愿我国资本市场健康发展，祝愿更多的专业律师在资本市场法律服务的新天地里大展宏图。

于予

2009 年元月

Preface Two

by Yu Ning

President of All China Lawyers Association

While waving goodbye to unforgettable 2008, we are embracing the brand-new 2009 and also the 30th anniversary of the restoration of China's lawyer system. In the past 30 years, China's bar sector has accomplished remarkable and favorable development. Lawyers of China play active role in many important fields of reform and opening up and socialist modernization construction and make commendable achievements. Legal service for capital market is one of the miniatures.

Several Opinions of the General Office of the State Council on Providing Financing Support for Economic Development clearly set forth acceleration of construction of multi-level capital market system and development of resource allocation function of market; amelioration of various systems of small and medium-sized enterprise board market, timely introduction of growth enterprise board and support for qualified enterprises to implement M&A and reorganization through capital market; expansion of bond issuance scale and active development of enterprise bond, corporate bond, short-term financing bond and medium-term note and other debt financing instruments; amelioration of issuing rules and supervision standards of bond market, which guide

the direction for Chinese lawyers to further explore legal services for capital market. The book *Lawyer Practice of Capital Market* gives relatively systematic summary on thoughts and insights of China's lawyers providing legal services for capital market for 30 years as of restoration of the lawyer system and provides rare teaching materials for business study and discussion of lawyers and understanding by various companies and financial institutions, in particular listed companies, companies to be listed and investment bank on professional services rendered by lawyers.

It's our sincere hope that China's capital market will grow still healthier and more and more professional lawyers achieve great success in the new field of capital market legal services.

目 录

第一章 资本市场律师实务概述	1
第一节 资本市场概述	1
第二节 资本市场律师实务的主要内容	2
第三节 资本市场律师服务的基本要求	3
第二章 股权市场律师实务	8
第一节 私募律师实务	8
第二节 国内主板上市律师实务	39
第三节 国内中小板上市律师实务	57
第四节 国内创业板上市律师实务	68
第五节 上市公司再融资律师实务	73
第六节 企业境外上市改制重组律师实务	85
第七节 企业境外上市律师实务	101
第八节 上市公司收购律师实务	122
第九节 上市公司重大资产重组律师实务	155
第十节 上市公司合并、分立、股份回购律师实务	168
第十一节 上市公司股权激励律师实务	178
第三章 债券市场律师实务	188
第一节 企业债券律师实务	188
第二节 公司债券律师实务	195
第三节 可转换债券律师实务	205

第四节	可分离债券律师实务	211
第五节	可交换债券律师实务	215
第六节	短期融资券律师实务	220
第七节	中期票据律师实务	227
第八节	金融债券律师实务	232
第九节	境外发行债券律师实务	238
附录		243
后记		275

CONTENTS

Chapter One Outline of Lawyer Practice on Capital Market	1
1.1 Outline on Capital Market	1
1.2 Primary Coverage of Lawyer Practice on Capital Market	2
1.3 Basic Requirements of Lawyer Practice on Capital Market	3
 Chapter Two Lawyer Practice on Stock Market	 8
2.1 Lawyer Practice on Private Placement	8
2.2 Lawyer Practice on Listing on National Main Board	39
2.3 Lawyer Practice on Listing on Small and Medium – sized Enterprises Board	57
2.4 Lawyer Practice on Listing on National Growth Enterprise Market	68
2.5 Lawyer Practice on Refinancing of Listed Co.	73
2.6 Lawyer Practice on Enterprise Reorganization and Restructuring for Overseas Listing	85
2.7 Lawyer Practice on Overseas Listing	101
2.8 Lawyer Practice on Acquisition of Listed Co.	122
2.9 Lawyer Practice on the Material Reorganizations of Listed Co.	155
2.10 Lawyer Practice on Merger, Splitting and Share Repurchase of Listed Co.	168
2.11 Lawyer Practice on Equity Incentive Plans of Listed Co.	178

Chapter Three	Lawyer Practice on Bond Market	188
3.1	Lawyer Practice on Enterprise Bond	188
3.2	Lawyer Practice on Corporate Bond	195
3.3	Lawyer Practice on Convertible Bond	205
3.4	Lawyer Practice on Equity Warrant Bond	211
3.5	Lawyer Practice on Exchangeable Bond	215
3.6	Lawyer Practice on Short – term Financing Bond	220
3.7	Lawyer Practice on Medium – term Note	227
3.8	Lawyer Practice on Financial Bond	232
3.9	Lawyer Practice on Overseas Bond	238
Appendix		243
Postscript		275

第一章

资本市场律师实务概述

第一节 资本市场概述

资本市场 (Capital Market) 有多种理解: 按照融通资金方式的不同, 可分为银行中长期信贷市场和证券市场; 按照金融工具的基本性质分类, 可分为股权市场和债券市场。资本市场是金融市场的一部分, 它包括所有关系提供和需求长期资本的机构和交易。有人把资本市场称为长期资金市场, 即指证券融资和经营一年以上的资金借贷和证券交易的场所, 也称中长期资金市场。一句话, 资本市场是一种市场形式, 是指所有在这个市场上交易的人、机构以及他们之间的关系。上市公司、投资者、金融机构、中介机构和监管机构是资本市场的重要参与主体。

中国证券监督管理委员会主席尚福林指出, 资本市场的产生和发展是与社会化大生产紧密相连的, 它既是现代市场经济发展的必要条件, 也是现代市场经济发达程度的重要标志之一。资本市场的发展推动了市场化资源配置机制的形成和完善, 从而帮助实现社会资源的优化配置。随着金融市场全球化的趋势不断增强, 各国资本市场和金融中心的竞争日益加剧, 资本市场的发展也日新月异, 其竞争力和发达程度已经成为一个国家竞争力的重要组成部分。

经考证, 作为资本市场的两大核心工具——股票和债券在我国历史上早已有之。春秋战国时期, 王国的举贷和王侯的放债, 形成了中国最早的债券。明末清初, 在一些高风险和高收益的行业, 采用了“招商集资、合股经营”的经营方式, 参与者之间签订的契约是中国历史上股票的雏形。1872年, 洋务派仿照西方发起设立了中国第一家股份公司——轮船招商局向社会公开招股, 出现了中国

最早的股票。

1986年11月14日，改革开放的总设计师邓小平先生将一张上海飞乐音响股份有限公司的股票赠送给美国纽约证券交易所董事长约翰·范尔霖先生，这张现代中国的“第一张股票”现珍藏于纽约证券交易所。

1992年，中共第十四次代表大会报告中提出“积极培育包括债券、股票等有价证券的金融市场”，2007年，中共第十七次代表大会报告中提出“优化资本市场结构，多渠道提高直接融资比重”。资本市场作为金融市场的重要组成部分，在国民经济和民族复兴的伟大事业中扮演着越来越重要的角色。

第二节 资本市场律师实务的主要内容

各国资本市场的发展离不开律师、会计师等“经济警察”，我国资本市场虽然发生了转折性变化，但“新兴加转轨”的基本特征还没有发生根本性变化。发挥律师事务所等社会中介机构的作用，是提升资本市场整体质量的有效途径。资本市场律师实务的主要内容可以概括为以下几个方面：

1. 理顺法律关系，消除法律隐患，为资本市场输送合格“商品”。上市公司是资本市场的基石，律师作为法律专业人士，按照法律规定的条件对发行上市进行独立把关，律师不仅是为发行人提供专业法律服务，更重要的是消除法律障碍，避免法律风险，从法律上保证上市公司及其发行的股票或债券的质量，从而确保对广大投资者负责和发挥资本市场的功能。实践证明，律师已经成为资本市场实现有效监管的重要依靠力量。

2. 担任企业改组改制和融资上市的法律顾问，提高发行人及其股东、实际控制人的诚信发展、规范运作的水平。律师按照《中华人民共和国公司法》（以下简称《公司法》）、《中华人民共和国证券法》（以下简称《证券法》）等法律、法规和规范性文件的要求，对国有企业、民营企业、外商投资企业和外国企业在中国境内上市进行辅导、提出改制重组和首次公开发行股票或债券及再融资的法律意见、对中国境内企业在境外发行股票或债券所涉及的中国法律问题出具专业法律意见是律师依法执业的重要途径，也是股票或债券发行上市的必经程序。律师在执业过程中发现问题，及时提出法律意见，对督促发行人及其股东和实际控制人强化法律意识、改进和完善其依法运行、避免法律风险都有着积极的作用。

3. 注重为境内外上市公司和金融企业提供持续性法律服务，提高预防资本市场风险的能力，推动资本市场健康发展和法制建设。律师通过担任境内外上市

公司法律顾问，可以对上市公司信息披露进行合规审核，及时发现问题，解决问题；律师通过为境内外上市公司股东大会提供法律见证，可以帮助上市公司提高法人治理结构的水平；律师通过为上市公司再融资和并购活动出具法律意见，为证券、基金、期货等机构申请资格和产品提供法律文件，可以及时揭示法律风险，为监管机构把关；律师通过出庭代理诉讼或仲裁案件，参加行政处罚听证，在公司破产中充当清算人角色等，可以有效地维护资本市场相关参与主体的合法权益，维护公平正义，从而为资本市场的健康发展和法制建设保驾护航。

第三节 资本市场律师服务的基本要求

律师为资本市场提供服务应当遵守律师行业公认的职业道德和职业操守，同时律师为资本市场提供服务所应承担的义务也是《公司法》、《证券法》等法律、法规和监管机构发布的规范性文件中所明确的基本要求。

由中国证监会与司法部联合颁布并于2007年5月1日起施行的《律师事务所从事证券法律业务管理办法》是律师为资本市场提供法律服务的重要规范性文件。该等文件明确了律师事务所从业的法律地位，确立了律师勤勉尽责的执业标准，规范了律师事务所执业质量的内控要求，丰富了律师监管的措施和办法，强化了律师执业责任的追究机制。从强化资本市场“守门员”的职责来看，《律师事务所从事证券法律业务管理办法》实则是一部资本市场从业律师的“责任法”，处处体现了律师在从事资本市场专业法律服务中的责任。

《律师事务所从事证券法律业务管理办法》在总则中提出，律师应当遵守法律、行政法规及相关规定，遵循诚实、守信、独立、勤勉、尽责的原则，恪守律师职业道德和执业纪律，严格履行法定职责，保证其所出具文件的真实性、准确性、完整性。具体表现为：

一、律师执业的责任要求

1. 回避责任

《律师事务所从事证券法律业务管理办法》第十一条规定：“同一律师事务所不得同时为同一证券发行的发行人和保荐人、承销的证券公司出具法律意见，不得同时为同一收购行为的收购人和被收购的上市公司出具法律意见，不得在其他同一证券业务活动中为具有利害关系的不同当事人出具法律意见。律师担任公司及其关联方董事、监事、高级管理人员，或者存在其他影响律师独立性的情形

的，该律师所在律师事务所不得接受所任职公司的委托，为该公司提供证券法律服务。”

这一规定体现了律师从事证券法律业务过程中的回避责任，要求律师保持充分、适格的独立性，确保律师在执业过程中不存在可能影响其作出独立判断的利益关系，使其能够保持专业的合理怀疑。

2. 勤勉尽责

《律师事务所从事证券法律业务管理办法》第十二条规定：“律师事务所及其指派的律师从事证券法律业务，应当按照依法制定的业务规则，勤勉尽责，审慎履行核查和验证义务。”

这一规定针对律师的执业标准提出了责任要求，要求律师在对有关证券业务活动进行尽职调查和规范指导时，具有责任意识，真正做到勤勉尽责，诚实守信。具体包括：

（1）核查验证责任

《律师事务所从事证券法律业务管理办法》第十三条规定：“律师事务所及其指派的律师从事证券法律业务，应当依法对所依据的文件资料内容的真实性、准确性、完整性进行核查和验证；在进行核查和验证前，应当编制核查和验证计划，明确需要核查和验证的事项，并根据业务的进展情况，对其予以适当调整。”

《律师事务所从事证券法律业务管理办法》第十七条中规定：“律师发现委托人提供的材料有虚假记载、误导性陈述、重大遗漏，或者委托人有重大违法行为的，应当要求委托人纠正、补充。”

上述规定对证券从业律师提出了核查验证的责任要求，并提出了“真实、准确、完整”的核查验证标准。核查验证责任是证券从业律师最基本的职责，是其基本价值所在，是其作为独立第三方的基本工作要求。基于核查验证的责任要求，证券从业律师肩负着投资者及中国证监会的信赖，其应当合法、审慎地开展并落实好尽职调查工作，真正起到证券市场“守门员”的作用。

（2）特别注意义务

《律师事务所从事证券法律业务管理办法》第十四条规定：“律师在出具法律意见时，对与法律相关的业务事项应当履行法律专业人士特别的注意义务，对其他业务事项履行普通人一般的注意义务，其制作、出具的文件不得有虚假记载、误导性陈述或者重大遗漏。”

这一规定体现了律师职业的特殊性，对其提出了高于普通人的专业技能要求。相对于核查验证责任所体现的律师基本价值，特别注意义务体现了律师的专