



企业经理人法律书架

公司与产权法律实务 ⑫

中华全国律师协会
经济专业委员会 推荐

THE PRACTICAL GUIDANCE FOR
M&A IN CHINA

中华全国律师协会于宁会长作序

公司并购重组 操作实务

关景欣 著

成功进行公司并购重组的 **必备工具**

上市公司反收购措施

要约收购

协议收购

管理层收购

上市公司资产并购

如何设计并购的交易结构

后股权分置时代的并购前沿法律问题

外资并购的前沿法律问题

律师办理公司并购业务操作指引

公司并购重组法律文书范本

随书附赠超值光盘
下载打印即可使用



法律出版社
LAW PRESS·CHINA



企业经理人法律书架

公司与产权法律实务 ⑫

D922.291.91

44D

2007

中华全国律师协会 推荐
经济专业委员会

THE PRACTICAL GUIDANCE FOR
M&A IN CHINA

公司并购重组 操作实务

关景欣 著



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

图书在版编目(CIP)数据

公司并购重组操作实务/关景欣著. —北京:
法律出版社, 2007. 1
ISBN 978 - 7 - 5036 - 6888 - 3

I. 公… II. 关… III. ①企业合并—企业法—
中国②企业管理—资产重组—企业法—中国
IV. D922. 291. 92

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2006)第 140265 号

法律出版社·中国

责任编辑/戴伟 周瑾

装帧设计/于佳

出版/法律出版社
总发行/中国法律图书有限公司
印刷/北京中科印刷有限公司

编辑统筹/法规出版分社
经销/新华书店
责任印制/吕亚莉

开本/787×960毫米 1/16
版本/2007年3月第1版

印张/44.75 字数/844千
印次/2007年3月第1次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn
网址/www.lawpress.com.cn

销售电话/010-63939796
咨询电话/010-63939622

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782 西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908
上海公司/021-62071010/1636 北京分公司/010-62534456
深圳公司/0755-83072995 苏州公司/0512-65193110

书号:ISBN 978 - 7 - 5036 - 6888 - 3
光盘:ISBN 978 - 7 - 900160 - 88 - 1

定价:78.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

公司并购重组操作实务



作者简介

关景欣

资深律师：中华全国律师协会经济专业委员会秘书长/兼并购论坛副主席，北京市律师协会并购与重组法律事务专业委员会主任委员，中国证监会上市公司独立董事，中国民主建国会会员，中国欧美同学会/商会会员/法律委员会委员，北京市大成律师事务所高级合伙人/律师。

商、法学院双重教育背景：南开大学国际商学院MBA研究生，中国政法大学民商经济法学院经济法学硕士研究生，曾在美国芝加哥肯特法学院攻读LL.M学位。

特聘教授：深圳证券交易所、中华全国律师函授中心特聘教授。

演讲嘉宾：应邀出席国际级并购重组、国际私募、风险投资和上市融资方面的论坛并演讲数十次。

参加立法：参加或组织了《宪法》、《公司法》、《上市公司收购管理办法》等多部法律、法规及《征求意见稿》的修改工作。

学术成果：在国家级核心法学和经济学期刊上发表学术论文数十篇，并被选为2005年《人物周刊》封面人物。

荣誉：2006年被北京律师协会评选为“最佳专业委员会主任”，2005年被全国律协选为“第五届中国律师论坛”专家评委，2005年在“建北京有我一份，办奥运有我一功”活动中，被北京市政府、首都精神文明办评选为“首都文明之星”，2003年在“第三届中国律师论坛”上，荣获司法部中华全国律师协会最高奖“优秀论文奖”，2000年世纪之交，在人民大会堂成为唯一一位被授予“中华爱国之星”荣誉称号的律师，并且多次受到司法部副部长和中华全国律师协会会长、副会长的接见及表扬。

主要业绩：关律师是很多跨国并购案、国内并购案的高级顾问，是多家高科技企业、境内外上市公司、国有资产管理公司、金融机构及境外跨国企业和集团的常年法律顾问，为多起国内影响较大的境内外IPO、买壳上市、私募融资以及经济案件诉讼仲裁和国有资产纠纷提供过法律服务。

电邮：guanlawyer@yahoo.com.cn

企业经理人法律书架

1. 企业产权改革法律实务
李雨龙 著
2. 公司股权转让操作指南
戈宇 著
3. 公司法疑难问题解析
上海市高级人民法院 编
4. 企业产权交易法律实务
赵曾海 主编
5. 企业改制并购文书范本与操作指南
李雨龙 郭智慧 著
6. 股权激励与公司治理法律实务
陈文 著
7. 公司企业设立运营转让全程指南
李正清 等 编著
8. 公司法新型疑难案例判解
北京市高级人民法院 编
9. 企业改制并购法律实务
华洋 主编
10. 公司治理法律实务
李雨龙 朱晓磊 著
11. 公司章程制定指南
李雨龙 乔路 编著
12. 公司并购重组操作实务
关景欣 著
13. 公司登记操作指南
赵晓光 主编
14. 破产程序运作实务
李永祥 主编
15. 信用·法律制度及运行实务
陈潜 主编
16. 用人单位劳动法操作实务
左祥琦 著
17. 国际反倾销应诉和申诉操作指南
李圣敬 著
18. 企业经理人的自我法律保护
汪洋 著
19. 企业知识产权管理战略
何敏 刘良炎 主编
20. 外商投资企业设立运营全程指南
李正清 等 编著

致 谢

本书的写作,得到了中华全国律师协会会长于宁先生的高度支持,于宁会长拨冗为本书欣然作序,我在此谨深表诚挚的谢意;还要感谢中华全国律师协会经济专业委员会主任郭振忠律师的热情扶持,感谢他百忙之中为本书提出了大量的宝贵意见。

感谢中华全国律师协会金山副会长、里红副秘书长、洪家鸣副秘书长、朱英副主任、马铭志先生和《中国律师》杂志社原总编刘桂明先生,感谢北京市律师协会李大进会长、巩沙副会长、彭雪峰副会长、业务指导委员会张学兵主任、陈文副主任为本书出版给予的大力支持。

感谢中国民主建国会中央主席成思危先生以及中国证监会各位领导的巨大鼓励。

感谢法律出版社戴伟先生、周瑾女士做为本书的责任编辑。

本书在编写过程中阅读和参考了大量有关并购内容的刊物和书籍,那些优秀作者的深刻见地也令我大受裨益,我将在本书的最后一并列出他们的名称,在此向所有作者表示感谢。

衷心的感谢那些在过去5年的时间里一直关心和鼓励我的朋友们!

序

加入 WTO 后,中国全面融入全球化竞争,拉开了神州大地大并购时代的帷幕。2006 年中国出台、修改修订了一系列与上市公司并购重组有关的法律法规,各大传媒纷纷将企业并购事件、人物与关联活动推为关注目标,企业界参与并购活动的深度和广度在中国经济舞台上更是前所未有的。无论何种性质、何种规模、何种阶段的企业,管理层都已经深刻认识到运用并购这种资本运作手段对于企业发展的重要意义。

从宏观经济的角度分析,企业之间的良好的并购可以带来很多益处,首要的就是可以进一步加速良好公司的发展,如果一个公司是好的,不管怎么样它都可以发展,但是通过良好的并购的话,它的发展速度会加快。另外一个好处就是它可以淘汰一些运作效率很低的不好的企业,也就是说,通过这种并购使那些效益低的企业在市场上没有立足之地。并购还可以增强投资者的信心,如果企业之间并购活动做得很好,它可以从投资者手中获得稳定的资金来源,从而增强企业的融资能力。最后一个好处看起来似乎有点矛盾,但是与一种愈演愈烈的并购方式——敌意收购有关,很多人认为恶意收购损害了很多员工的利益,充分暴露了资本主义的阴暗面,或者丑陋面,所以人们担心这样的企业并购方式如果在中国应用的话,会造成很多国有资产流失。而我认为结果恰恰相反,如果我们的企业市场十分开放,透明度很高,流动性也很强,那么,想要卖出去或者想要重组的国民经济的价值就会很高,因为在那种情况下,国有资产是按照市场价格来出售的,而不是按某些有特殊关系的人所偏好的价格来出售的。

不可否认,中国市场中的并购有其先天的特殊性。美国从上个世纪初开始并购浪潮后,从纵向合并到横向合并,到联合收购直至跨国并购,至今已经有一百多年的发展历史。这段路,中国走过来只用了十几年的时间,并且美国并购史上的上述几个阶段性特征中国在近十年里都发生了:对我们来说,这是一个极大的机遇和挑战。

中国的市场经济史还正在开始书写,但并购活动却一日千里,发展迅猛,令人刮目。

中国入世加大了与世界经济的联系,面对庞大的中国市场,全球投资机构早已

迫不及待地通过并购等方式抢入中国市场。十六大提出要放宽对国际资本市场的准入领域及对海外投资者的鼓励政策,而国际资本进入的一条重要渠道就是并购,君不见,当前中国市场外资并购比比俯拾。同时,民营企业对国有企业的并购也已初见端倪,不甘落后。

在现有法律体制下,我们律师应凭借自身丰富的法律知识和经验为企业提供专业的法律服务,以高质量、高层次的法律服务为企业寻求广阔的发展空间、提供保障措施与风险防范手段,以促进我国企业界乃至整个民族经济的繁荣发展!

作为中华全国律师协会经济专业委员会秘书长的关景欣律师,是享有广泛知名度的并购律师。作为有过专业 MBA 训练的优秀执业律师,其在公司并购这一法律与经济相互渗透的领域中实务与理论并重,在繁忙的律师实务工作和律协事务之余,不忘潜心研究,将长年执业经验的精华沉淀,撰写出本书,作为一本专著出版,可喜可贺!

不同于以往此类书籍的是,本书针对入世后我国相关法律法规修订及全球经济一体化发展对本土 M&A 运作的影响,为企业提供新形势下的决策和行为模式。本书以法律实务为目标层面,具有较强的可操作性,既可为企业并购的决策者提供详尽的法律准据和风险防范意见,也可为律师同行所借鉴。故此,乐为之序。借此序,希望作者再接再厉,并共勉全国律师,为中国律师界的发展而不懈努力!

中华全国律师协会会长

于予

让并购成为一种本能

世纪之交,全球并购呈现风起云涌之势,不但在数额和金额方面不断打破先例,其动因、方式也日益复杂。特别是电信、银行、汽车等行业,巨型并购案此起彼伏,一次次重新书写全球并购排名,并深刻影响着世界经济格局。世纪之交的并购有着诸多不同于以往并购浪潮的特点,如规模巨大、涉及面广、以换股收购为主、敌意收购与反收购对立迭起、跨国并购持续增长、战略驱动型并购成为主流等。这些特点宏观上体现了全球产业结构、经济结构调整的步伐及新经济的走势,微观上则揭示了在全球经济增长趋缓的形势下企业的生存方式与战略选择。

在这场全球并购浪潮中,中国又扮演着怎样的角色了?

随着中国加入 WTO,国际资本正以更积极的势态逐次进入中国资本市场,将引发我国资本市场新一轮的大规模战略并购。一方面,是国际资本对国内各行业龙头企业进攻型的战略性并购(如 2001 年法国阿尔卡特对上海贝尔的战略并购);另一方面,是国内民族资本强强联合的防御型的战略并购(如中国民航的大重组、中国石化等的重组上市)。

目前正如火如荼般展开的外资并购国内上市公司,将为我国证券市场带来并购与兼并的新理念和更高的职业水准。这种并购无疑将进一步推动我国股权的流动与重组,促进其国际化发展。当然,其中也将孕育着更多投资机会和更大投资风险。当前,上市公司、政府要努力寻找一种合理的规则和体制,提前消除原有规则和体制中的显性和隐性风险,为股权流动重组进一步发展和外资并购的顺利进行做好准备,以达到“双赢和多赢”为目的,从而实现社会财富的真正增长!

并购浪潮之所以愈来愈汹涌,根源在于并购之于企业的极其重要性!

并购是企业成长过程中的有机组成部分,是企业战略性发展的重要方式之一,是资本运营、实现跨越式发展时不可或缺的策略和手段。

企业通过并购可以实现多种效益和目标:

- 扩大规模,增加实力;
- 快速进入其他产业、市场;

- 垂直整合,达到产品线的延伸拓展;
- 产品互补,达到产品线的横向拓宽;
- 减少企业技术开发的成本与风险;
- 资本炒作,从中获得巨大的资本收益。

并购来源悠久也如此重要,然在中国尚处于初步发展阶段,很多制度与理念尚未成熟,亟待完善与发展。

并购在中国起步晚,而中国的经济体制又在转型时期,所有制关系重重叠叠,产权关系亦因历史遗留问题而多少有些混乱,许多关系尚未理清理顺,新发明创造又在不断产生,并购的各个方面无法也不可能定型,相应的法律规定更是寥若晨星。这就使得中国的并购活动显得既复杂、多变,又富有挑战性,大有文章可做。

敏感地注意到中国经济形势发展的一些研究人员,也早早地抓住了企业并购的苗头,开始了认真的理论研究。几年来,有关兼并与收购的理论文章与书籍已不绝于市,令人耳目一新,也使笔者受益匪浅。

市场经济重要的还是靠法律来规范。并购不可避免地涉及国家利益、公共利益,尤其是经济活动的主体——投资者的利益,保护这些利益对于国家经济健康、正常发展十分重要。保护就要依靠法律,中国的并购法律规范刚刚开始出现,而且是临时、应急、暂行规定性质的,远远不能适应现有的,更不能适应以后的并购活动的要求。因而,在中国建立一整套完整的、健全的并购法律体系,包括立法与司法,已刻不容缓。公司并购法律不是一部具体的单一法律,而是一个包括诸种相关法律,如公司法、证券法、金融法、银行法、反垄断法、劳动法、税法等在内的一个法律体系,是诸种相关法律中相关规定的有机组合。

笔者作为一名法律工作者,多年来一直关注着并购方面的法律问题,为我国并购活动的迅速铺展而欣喜,同时也为我国并购方面的法律现状而焦虑。为尽绵薄之力,笔者不揣浅陋,将几年来的研究、思索与承办此类法律事务的感想结成本书,期望能对我国企业并购的发展与相关法律的完善有所裨益!

本书针对入世后我国相关法律法规修订及全球经济一体化发展对本土M&A运作的影响,为企业提供新形势下的决策和行为模式。西方国家因其从来就是市场经济,必须依靠法律来辅佐,因而,其有关并购方面的法律法规经过多少年的积淀、修改、矫正,已有了长足的发展,形成了一套成熟的体系,其中许多规范已十分科学、可行。故本书所引、所列的部分内容取之他国立法与实践,目的既为拿来主义,择优为我所用,也为法律上的知彼,在进行跨国并购

时了解该怎么操作。

笔者以法律实务为本书的目标层面,从而使本书具有较强的可操作性,而非纸上谈兵。同时,笔者力求通过理论与实务相结合的手法全方位、高深度地介绍并购,使本书既可为企业并购的决策者提供详尽的法律准据和风险防范意见,也可为律师同行所借鉴,从而使并购更为广大读者了解与掌握。

卓越不是一种行为,而是一种习惯,愿并购能够真正地成为一种本能!

关景欣
中国北京 CBD
2007 年 1 月

目 录

序	1
让并购成为一种本能	1
<hr/>	
第一篇 上市公司收购实务问答	1
第一章 上市公司并购概述	3
一、什么是上市公司并购?	5
二、并购与资产重组有什么区别和联系?	6
三、股权并购与资产并购有什么区别?	6
四、上市公司并购可以采用哪几种方式?	7
五、上市公司并购涉及哪些当事人或者组织?	9
六、合格的上市公司收购人应具备什么条件?	9
七、什么是被收购公司董事的勤勉义务和忠实义务?	10
八、什么是一致行动人?	10
九、什么是换股收购?	11
十、律师在上市公司并购中发挥什么作用?	11
十一、财务顾问在上市公司并购中发挥着什么作用?	13
十二、上市公司收购的程序是什么?	13
<hr/>	
第二章 要约收购	15
一、什么是要约收购? 什么是标购?	17
二、要约收购适用于什么情况?	17
三、要约收购如何确定收购价格?	18
四、收购要约有什么法律效力?	18
五、收购要约的期限如何?	19

六、收购要约如何变更?	19
七、要约收购以何种方式支付?	20
八、新证券法和《上市公司收购管理办法》对强制性要约收购是如何规定的?	20
九、如何豁免要约收购?	21
十、要约收购遵循何种程序?	22
十一、如何编制要约收购报告书?	24

第三章 协议收购及其他收购方式	25
一、什么是协议收购?	27
二、协议收购通常有几种操作模式?	27
三、流通股是否可以协议转让?	27
四、协议转让是否履行持股超过5%的阶段性信息披露义务?	27
五、协议转让超过30%,是否有义务发出强制收购要约?	28
六、协议收购的收购人应当向证监会提供什么文件?	28
七、协议收购的程序是什么?	29
八、什么是行政性划拨并购方式?	31
九、什么是委托书收购方式?如何使用委托书收购?	31
十、什么是司法裁定并购方式?	31
十一、什么是通过资产管理方式收购上市公司?	32
十二、间接收购的方式有哪些?	32

第四章 管理层收购	33
一、什么是管理层收购?	35
二、管理层收购有何特点?	35
三、管理层收购有什么意义?	36
四、我国上市公司实施管理层收购的现状如何?	37
五、管理层收购的主要操作方案有哪些?	38
六、如何选择管理层收购的目标公司?	40
七、哪些管理人员不得成为上市公司管理层收购的收购人?	40
八、管理层收购国有控股上市公司存在哪些限制性规定?	40

九、管理层收购有何特殊程序?	41
----------------	----

第五章 上市公司并购的信息披露与监管	43
一、一致行动人的含义是什么?	45
二、投资者及其一致行动人如何履行持股超过5%的阶段性信息披露义务?	45
三、投资者及其一致行动人持股达到或超过上市公司已发行股份5%未超过20%时,如何履行信息披露义务?	46
四、投资者及其一致行动人持股达到或超过上市公司已发行股份20%未超过30%时,如何履行信息披露义务?	46
五、减少股本导致投资者及其一致行动人持有上市公司股权发生变动时,是否需要履行报告和公告的义务?	47
六、法律对信息披露的载体有何规定?	47
七、信息披露人对所披露信息承担何种责任?	47
八、未适当履行信息披露义务将承担什么法律责任?	47
九、监管部门如何对上市公司并购进行监管?	48
十、什么是持续监管?	49
十一、对内幕交易和操纵市场行为如何监管?	49

第六章 上市公司资产并购	51
一、什么是上市公司重大资产并购、一般资产并购及10%以下资产并购?	53
二、上市公司实施重大资产并购交易行为应当符合什么要求?	53
三、做出重大资产并购决议应当履行什么程序?	53
四、重大资产并购的批准程序是如何规定的?	54
五、何为特别重大的资产并购?对于特别重大的资产并购如何审批?	54
六、上市公司实施重大资产并购后如何增发新股?	55
七、如何编制重大资产并购报告书?	55
八、上市公司发生一般资产并购,应当如何履行信息披露义务?	56
九、上市公司的关联人包括哪些?	57
十、什么是上市公司关联交易?	58

十一、上市公司资产并购涉及关联交易时,应履行哪些特殊程序?	58
十二、哪些关联交易可以豁免信息披露义务?	58

第七章 并购上市公司国有股	61
一、国有股产权登记管理是如何规定的?	63
二、国有股产权转让的主体有哪些?	63
三、国有股产权转让的程序是什么?	63
四、国有股权的转让应如何申报?	64

第八章 外资并购国内上市公司	65
一、什么是外资并购?	67
二、在我国约束外资并购的法律规范有哪些?	67
三、外国投资者并购的领域是否有限制?	67
四、外国投资者在并购后所设外商投资企业注册资本中的出资比例是否可以低于 25%?	68
五、外资并购国内上市公司,并购目标企业的债权债务如何处理?	69
六、外资并购国内上市公司应如何向有关部门申请行政审批?	69
七、外国投资者并购付款期多长?	69
八、向外商转让上市公司国有股和法人股应当遵循什么原则?	70
九、向外商转让上市公司国有股和法人股应办理什么审批手续?	70

第九章 上市公司反收购	73
一、如何正确、全面地理解反收购的含义?	75
二、新《上市公司收购管理办法》对反收购措施的采取设置了哪些原则性规定?	75
三、收购要约前的反收购措施有哪些?	75
四、收购要约后的反收购措施有哪些?	79

第二篇 公司并购重组前沿法律问题	83
第十章 如何设计并购的交易结构	85
一、交易结构——主要的挑战	87

二、交易结构——当前中国法律框架下可以使用的模式	90
三、在不同行业领域使用其中一种模式时需要考虑的法律和监管方面的问题	97
四、批准事项	112
五、金融业的个案分析	114

第十一章 后股权分置时代下的并购前沿法律问题	121
一、股权分置改革进程中的并购现状	123
二、股权分置改革进程中的并购特点	124
三、股权分置改革进程中的并购交易瓶颈	130
四、后股权分置时代并购重组的融资路径选择	132

第十二章 外资并购的前沿法律问题	137
一、中国法律框架下的外资并购方式及法律分析	139
二、外资并购的相关法律规定	143
三、外资并购的限制性因素	146
四、中国吸引外资的优惠政策	147
五、案例分析	149

第十三章 中国公司海外并购中的法律服务	153
一、海外并购的法律陷阱	156
二、律师任务	158
三、跨国企业并购案——上汽集团收购韩国双龙纪实与启示	163

第三篇 公司并购律师操作指引与法律文书范本	171
第十四章 律师办理公司并购业务操作指引	173
一、并购中的尽职调查律师操作指引	175
二、收购有限责任公司业务操作指引	185
三、资产重组与并购法律业务执业风险提示	211

第十五章 公司并购重组法律文书范本	213
一、保密协议	215
二、律师尽职调查报告	218
三、并购意向书	224
四、企业并购合同	226
五、资产重组协议书	230
六、资产置换协议	238
七、股权并购的法律意见书	241
八、股权转让的决议	243
九、(目标公司)股东关于放弃优先购买权的声明	244
十、增资合同	245
十一、土地使用权转让合同	250
十二、债务承担协议	253
十三、债转股协议	255
十四、变更劳动合同协议	257
十五、解除劳动合同协议	258

附录一:	259
一、《上市公司收购管理办法》新旧对照表	261
二、《关于外国投资者并购境内企业的规定》和《外国投资者并购境内企业暂行规定》对照表	319

附录二:公司并购最新法律法规	351
中华人民共和国公司法	353
中华人民共和国证券法	381
中华人民共和国企业破产法	410
中华人民共和国外资企业法	427
中华人民共和国信托法	429
中华人民共和国中外合资经营企业法	437
中华人民共和国中外合作经营企业法	439