



公司并购中劳动者权益 保护问题研究

朱婧 / 著

*Studies on Protection of Employees' Rights and Interests
in Corporate Mergers and Acquisition*

 法律出版社
LAW PRESS · CHINA

公司并购中劳动者权益 保护问题研究

朱婧 / 著

*Studies on Protection of Employees' Rights and Interests
in Corporate Mergers and Acquisition*

图书在版编目(CIP)数据

公司并购中劳动者权益保护问题研究 / 朱婧著. —
北京:法律出版社,2016.5
ISBN 978-7-5118-9545-5

I. 公… II. ①朱… III. 企业兼并—劳动者—权
益保护—劳动法—研究—中国 IV. ①D922.504

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2016)第 111596 号

©法律出版社·中国

责任编辑/王 曦

装帧设计/贾丹丹

出版/法律出版社

编辑统筹/法规出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京京华虎彩印刷有限公司

责任印制/吕亚莉

开本/A5

印张/15 字数/303 千

版本/2016 年 8 月第 1 版

印次/2016 年 8 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

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

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 上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456 深圳公司/0755-83072995 重庆公司/023-65382816/2908

书号:ISBN 978-7-5118-9545-5

定价:56.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

序

朱婧的博士论文经过精心打磨,即将付梓出版,问序于我。作为导师,自然甚感欣慰。

“公司并购中劳动者权益保护问题研究”这一论文选题,横跨劳动法与公司法两大法学部门,研究有相当的难度。朱婧博士先后花费两年时间完成这篇论文,期间经过反复修改及增补,论文定稿洋洋洒洒三十万字,倾注了她大量心血,反映了作者认真刻苦的治学态度。论文最终顺利通过答辩,并得到了匿名评审专家及答辩委员会委员的高度评价,认为该文研究规范,逻辑严谨,理论联系实际,有创新见解,在同类研究中属上乘之作。

随着经济全球化的发展,资本在不同国家与地区之间自由流动,出现了产业快速集中的现象。由于并购能够实现市场资源的优化配置和有效重组,政府将其作为引导国

民经济产业结构调整 and 增强企业国际竞争力的有效方式之一,出台了一系列鼓励政策。在这一背景下,我国并购市场异常活跃,交易数量与交易金额均十分庞大。在经济利益驱动下,着眼于整合资源的并购方,往往限制压缩被并购方劳动者的合法权益,或是大规模解雇、裁员,或是随意调岗、降职、降薪。公司并购所导致的劳动者权益受损问题被长期忽视,一些地方将本应由企业内部消化解决的劳动力安置成本和风险推向了社会,造成深层次的社会阶层矛盾。近年来,因并购引发的群体性事件不断发生,世纪并购案往往与大规模的罢工事件相伴而生。实践证明,在公司并购中的劳动者权益保护问题上,我国的法治建设已跟不上经济发展的步伐,实践中更时常面临无法可用、有法不会用的尴尬境地。作者针对这一选题进行研究,提出了有针对性的分析和见解。

本书在研究视角、研究内容和研究方法上均有一定新意。公司并购和劳动者权益保护作为经济学和法学各自研究领域的重要内容之一,在学科内部得到了广泛的探讨,然而将两者结合起来作为博士学位论文选题研究的并不多见。关于本选题的国内研究成果集中在公司并购中个别劳动权的保护方面,主要是关于劳动合同承继制度的研究。作者在此基础上进一步探讨了公司并购中劳动合同的变更与解除规则、劳动债权的清偿规则、并购双方公司劳动法上责任划分规则。此外,还将集体劳动权的保护置于与个别劳动权同等重要的地位,研究了公司并购中集体合同的承继、竞合、变更规则,以及工会组织的变动与职能发挥、集体协商的程序、集体争议权的行使、劳动参与权的保障等问题。本书采取合理平衡公

司自主经营权与劳动者权益保护的价值取向,运用法学研究方法,既从立法论的角度研究借鉴境外优秀法制成果,又从解释论的角度寻求在现行法律框架下如何解决法律适用中的实际问题;既坚持劳动法的倾斜保护原则,又注重划清并购双方公司之间的责任和风险;既探讨公司并购中劳动者权益保护的基本法理,又通过对审判实践中大量案例的实证分析,归纳出用人单位在并购中侵害劳动者合法权益的类型及司法部门的不同认定,从中发现立法漏洞,有针对性地对实践中争议较大的问题进行探讨以明确立法原意及适用规则,对尚不完善或尚未建立的保障机制提出了改进与构建的建议。本书的研究进一步丰富了我国劳动法的基础理论,同时对司法审判实践也有重要的参考价值。

艰难困苦,玉汝于成。从报考博士研究生,到录取入学、完成培养计划、开题进入学位论文写作、通过答辩毕业,屈指算来,我和朱婧的师生缘分竟已六载。期间,我见证她成为了一名法官、一位母亲,工作之余还要兼顾学习和家庭,个中甘苦,自不待言。作为一位女性,她用自己的聪慧、坚持和温婉做好了每一个角色。博士毕业,既是一段时光的终结,又意味着一个新的开始。希望朱婧博士作为最高人民法院的法官和人大法律人,始终怀有法律理想,永远保持追求公平正义的道德勇气,用责任、担当和热情拥抱未来的生活。

是为序。

林 嘉

2016年7月于中国人民大学明德法学楼

目 录

序	林嘉
前 言	1
一、选题背景和研究意义	1
(一) 选题背景	1
(二) 研究意义	6
二、理论研究的现状和不足	9
(一) 理论研究综述	9
(二) 研究局限与不足	17
三、研究范围与研究方法	18
(一) 研究范围	18
(二) 研究方法	20
 第一章 公司并购中劳动者权益保 护的基本理论	 23
一、劳动者权益的界定	24
(一) 权益的含义	24

(二) 劳动者权益的内涵	25
(三) 劳动者权益的外延	29
二、公司并购行为简介	32
(一) 公司并购的概念	32
(二) 公司并购的类型	35
(三) 公司并购的动因	41
三、公司并购对劳动者权益的影响	46
(一) 并购类型与劳动者权益的关系	46
(二) 公司并购对个别劳动权的影响	49
(三) 公司并购对集体劳动权的影响	58
四、公司并购中劳动者权益保护的正当性基础	65
(一) 人权保障理论:从消极权利到积极权利	65
(二) 法律社会化理论:从个人本位到社会本位	74
(三) 公司社会责任理论:从股东至上到兼顾相关者 利益	83
(四) 劳资博弈理论:从冲突对抗到合作共赢	90
 第二章 公司并购中劳动者权益保护的立法与现状	100
一、境外并购劳动保护的立法考察	100
(一) 协约自治主义国家与地区	101
(二) 多元放任主义国家	114
(三) 统合主义国家与地区	118
二、我国并购劳动保护的立法沿革	124
(一) 初创萌芽时期(1993 年及以前)	124
(二) 发展探索时期(1994 年至 2007 年)	126

(三) 法律框架形成时期(2008 年至今)	130
三、比较考察:启示与问题	132
(一) 域外并购劳动保护立法的启示	132
(二) 我国并购劳动保护立法及实施中的问题	143
 第三章 公司并购中劳动合同的存续	160
一、公司并购中劳动合同的效力	160
(一) 并购中劳动合同的效力之争	161
(二) 劳动合同的承继制度	169
(三) 劳动者对承继的异议权	175
(四) 工作年限的合并计算	180
二、公司并购中劳动合同的变更	203
(一) 并购对劳动合同内容的影响	204
(二) 用人单位人事调整权的限制	211
(三) 并购中情势变更原则的适用	217
(四) 劳动合同不利益变更的禁止	224
三、公司并购中劳动合同的解除	228
(一) 并购中违法解雇的行为类型	228
(二) 禁止以并购为由解雇劳动者	233
(三) 并购中拟制解雇的适用	241
(四) 并购中整理解雇的适用	249
 第四章 公司并购中劳动债权的清偿	257
一、劳动债权概述	257
(一) 劳动债权的内涵及特殊性	257

(二) 劳动债权的保护范围	260
(三) 并购中侵害劳动债权的表现形式	263
二、新旧用人单位的对外清偿责任	268
(一) 并购中劳动债权保护的立法模式	268
(二) 新旧用人单位的连带清偿责任	270
(三) 连带清偿责任的适用限制	274
三、新旧用人单位的内部责任划分	279
(一) 并购中劳动责任的通知义务	279
(二) 并购双方之间劳动责任的追偿	284
(三) 劳动责任不能追偿的风险承担	286
(四) 并购协议中劳动债务免责条款的效力	288
四、公司并购中劳动债权保护的配套机制	294
(一) 虚假出资和抽逃出资的民事赔偿责任	294
(二) 违法清算注销的民事赔偿责任	295
(三) 公司并购的无效与撤销制度	297
(四) 劳动债权保险及基金制度	299
 第五章 公司并购中集体劳动关系的处理	302
一、公司并购中集体合同的效力	303
(一) 集体合同效力变动的比较考察	304
(二) 并购中集体合同的承继	306
(三) 并购中集体合同的竞合	309
(四) 并购中集体合同的变更	312
二、公司并购中工会职能的延续	314
(一) 工会在并购中的职能定位	315

(二) 并购中工会组织的存续	319
(三) 工会代表任职的保留	325
(四) 不当劳动行为的规制	326
三、公司并购中集体协商的程序	330
(一) 集体协商的主体	330
(二) 集体协商的内容	332
(三) 集体协商的期限	333
(四) 集体协商的结果	335
(五) 集体协商争议的解决	337
四、公司并购中集体争议权的行使	345
(一) 集体争议权及罢工的意涵	346
(二) 我国并购罢工的特点与成因	
——以东莞诺基亚并购罢工案为例	348
(三) 官方对罢工行为的态度转变	356
(四) 罢工权的行使与限制	360
 第六章 劳动者对公司并购程序的参与	 366
一、劳动者对并购信息的知情权	367
(一) 劳动者知情权的概念和意义	367
(二) 劳动者知情权的构成	370
(三) 劳动者知情权的限制	379
(四) 劳动者知情权的救济	381
(五) 并购材料的备案制度	385
二、劳动者对并购事务的建议权	389
(一) 劳动者建议权的概念和意义	389

(二) 劳动者建议权的构成	391
(三) 劳动者建议权的救济	396
(四) 劳动者建议权的保障机制	399
三、劳动者对并购决策的参与权	403
(一) 劳动者决策权的概念和类型	404
(二) 公司治理结构对劳动者决策参与权的影响	406
(三) 有利于劳动者决策参与的公司治理模式选择	413
(四) 劳动者决策权保护的机制完善	415
结 语	421
案例索引	435
参考文献	439
后 记	465

前 言

一、选题背景和研究意义

(一) 选题背景

在经济发展的初期,商事关系较为简单,商主体主要为自然人,商事活动受到地域国界的局限,交易规则具有民族性。而随着经济的全球化和世界市场的统一,资本和劳动力在不同的国家与地区之间自由流动,大规模的商业活动使经营主体不再限于单个的权利人和交易者,而转变为众多投资者和参与者的集合。^{〔1〕} 公司成为市场经济生活中的主要经济单元以及基本竞争主体。近年来,在激烈的国内外市场竞争环境下,国有企业改革已进入攻

〔1〕 叶林、黎建飞主编:《商法学原理与案例教程》,中国人民大学出版社2006年版,第36~38页。

坚阶段,境外投资者亦热衷于在华投资,这就使公司的合并、分立、转让、重组之风愈演愈烈。

1. 国内外并购市场蓬勃发展

随着改革开放的不断推进以及证券市场的快速发展,我国并购市场非常活跃,交易数量与交易金额均十分庞大。投中集团(China Venture)统计数据显示,1988年12月17日至2013年4月9日,中国并购市场宣布交易案例数量34442起,总披露金额高达14364.54亿美元。^[1]在IPO市场持续放缓的经济大环境下,部分资金充实的企业开始展开大规模的并购重组交易,以期利用竞争优势迅速提升市场份额或者完善产业链,做大做强成为行业龙头。

境外投资者在我国的主要投资模式已经从早期的绿地投资,转变为并购投资,通过收购境内现存企业的全部或者部分资产所有权和控制决策权的方式,^[2]投资者不再需要费时费力去自行筹建新的合资、合作公司或者独资企业,而可以直接享有当地现存企业的技术设备、人员商誉、销售渠道、市场份额以及政策优惠,有效减少进入新的行业或地域所可能遇到的壁垒及障碍,降低经营成本和风险,从而快速获得市场竞争优势。全球最大零售企业沃尔玛在2012年8月正式获得我国商务部的有条件批准,增持对中国最大网上超市1号店的股份至51.3%并完成控股,使

[1] 投中集团:CVSource数据库,载投资中国网;<http://cvsource.chinaventure.com.cn/listbuytogether.action>,2013年4月10日访问。

[2] 叶林:“转型中的外商投资企业法”,载《扬州大学学报》(人文社会科学版)2012年第3期。

这一传统实体零售业大鳄得以迅速进军我国 B2C 网上零售市场。

与此同时,我国境内公司也在不断“走出去”参与世界市场的竞争,大型国有公司和处于市场优势地位的民营企业在境外进行并购的现象时有发生,且所涉资金规模非常庞大。中国海洋石油有限公司 2012 年 7 月收购加拿大尼克森公司的交易总额高达 194 亿美元,这一中企最大规模海外并购现已成功收官。商业地产巨头中国大连万达集团股份有限公司于 2012 年 5 月以 26 亿美元的价格,购买全球排名第二的美国影院公司 AMC 娱乐控股公司(AMC Entertainment Holdings)的全部股权并承担所有债务。此项并购完成后,万达集团将成为全球规模最大的电影院线运营公司,占领 10% 的全球市场份额。

2. 并购带来的巨大经济效能广受重视

通过公司并购能够实现市场资源的优化配置和有效重组,从而产生一种协同效应,取得一加一大于二的效果,这就使并购重组成为从低端走向高端、由低效转为高效的产业升级必由路径。在此过程中,不仅民间资本紧盯商机,各种私募并购基金骤然发展并积极参与市场并购交易,而且政府部门亦将其作为抑制部分行业产能过剩和重复建设、引导国民经济产业结构调整和增强国际竞争力的有效方式之一。

工业和信息化部 2009 年 12 月印发《促进中部地区原材料工业结构调整和优化升级方案》,要求在钢铁、石化、有色金属等重点产业坚持兼并重组与体制创新相结合的基本原则,通过扶优扶强,支持企业通过联合重组方式整合产业资源,提高产业集中度,优化资源配置。国务院 2010 年 8 月 28 日发布《关于促进企业兼

并重组的意见》，提出为了促进我国产业结构的优化升级，增强抵御国际市场风险的能力，以应对日益严重的环境资源污染，日益激烈的国际产业竞争以及贸易保护主义明显抬头的新形势，必须切实推进企业的兼并重组。国务院办公厅 2010 年 10 月 16 日转发发改委《关于加快推进煤矿企业兼并重组的若干意见》，肯定了加快煤矿企业兼并重组不仅有利于规范煤炭开发秩序、确保资源的保护和集约开发、保障能源供应的可靠性，同时能够促进产业结构的调整优化、实现发展质量和效益的提高以及长期的可持续发展。中共中央办公厅、国务院办公厅 2011 年 12 月发布《国家“十二五”时期文化改革发展规划纲要》，提出为了实现推动文化资源及生产要素向优势企业适度集中，培育文化产业领域的战略投资者，扩大文化企业的对外投资和跨国经营这一目标，应当促进文化产业的发展方式由粗放型向集约型、质量效益型的转变，同时鼓励有实力的文化企业跨地区、跨行业、跨所有制进行兼并重组。在上海市政府和国家有关部门支持下于 2012 年设立的赛领国际发展投资基金，是目前国内规模最大的人民币国际投资基金，母基金规模达 500 亿元人民币，未来基金投资总规模有望超过 1500 亿元人民币，其设立宗旨即为推动国内企业海外投资并购和人民币跨境流动。

3. 劳动者在公司并购中的权益保护刻不容缓

并购完成后，新的企业主为了重新整合资源，必然要对包括劳动力在内的各个生产要素进行调整，从而对劳动者的权益产生或大或小的影响。并购中被整合的原用人单位，以及依法或依约接收了其劳动者的新用人单位，为了减少并购成本，减轻劳动责

任,往往通过各种形式和手段规避应尽的劳动义务,这就使劳动者权益面临着受损的风险。

在经济利益驱动下着眼于整合资源的并购方,往往自觉或不自觉地限制压缩被并购方劳动者的合法权益,或是大规模解雇、裁员,或是任意调整工资、岗位。许多劳动者兢兢业业奉献多年,却在公司经营困难时期或者自身年老体弱之际,被作为负累扫地出门。由于政策法律环境宽松以及违法用工成本低廉,用人单位在并购实施过程中普遍存在对人事自主权的滥用。除非涉及国民经济命脉产业或者国家经济安全,国家对公司并购中的不当用工行为基本处于放任状态。出于招商引资和城市发展等目的考虑,有些地方政府和司法部门对该问题也不够重视。

对公司并购所导致的劳动者权益受损问题的长期忽视,将由此引发的劳动争议纠纷和矛盾推了向社会,造成深层次的社会阶层矛盾,最终酿成群体性事件。2011年年底康师傅与百事可乐联盟所带来的工厂易主就引发了几地百事员工的“休假”抗议活动,波及多间百事工厂。根据深圳市总工会的统计,2011年重大集体上访为282宗,集体劳动争议为415宗,群体性突发事件达692宗,其中多数牵涉到企业转型问题。^[1]2014年联想集团以20.7亿美元现金和1.82亿定向发行股票的价格收购IBM低端服务器业务,IBM在全球范围内雇佣的大约7500名员工,包括美国罗利市、上海、深圳和台北等主要地区的员工,将被转移给联想

[1] 詹奕嘉、黄浩苑:“企业转型触发劳资新纠纷 集体怠工事件时有发生”,载中国新闻网:<http://finance.chinanews.com/cj/2013/02-25/4592605.shtml>,2013年4月10日访问。