

QIYE FENGXIAN GUANLI JIBEN LILUN
YU GONGSI FAREN ZHILI JIEGOU

企业风险管理基本理论 与公司法人治理结构

郑书宏 主编



四川大学出版社

责任编辑:徐 凯 孟庆发
责任校对:徐志静
封面设计:墨创文化
责任印制:王 炜

图书在版编目(CIP)数据

企业风险管理基本理论与公司法人治理结构 / 郑书宏主编. —成都: 四川大学出版社, 2016. 9
ISBN 978-7-5614-9924-5

I. ①企… II. ①郑… III. ①企业管理—风险管理—研究②公司—法人—企业管理—研究 IV. ①F272

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2016) 第 230046 号

书名 企业风险管理基本理论与公司法人治理结构

主 编 郑书宏
出 版 四川大学出版社
地 址 成都市一环路南一段 24 号 (610065)
发 行 四川大学出版社
书 号 ISBN 978-7-5614-9924-5
印 刷 四川胜翔数码印务设计有限公司
成品尺寸 148 mm×210 mm
印 张 3.875
字 数 84 千字
版 次 2016 年 11 月第 1 版
印 次 2016 年 11 月第 1 次印刷
定 价 18.00 元



◆ 读者邮购本书,请与本社发行科联系。

电话:(028)85408408/(028)85401670/
(028)85408023 邮政编码:610065

◆ 本社图书如有印装质量问题,请
寄回出版社调换。

◆ 网址: <http://www.scupress.net>

版权所有◆侵权必究

前 言

随着现代社会经济的飞速发展，企业扮演着越来越重要的角色，每天都有无数的企业建立、消亡。如何有效促进企业的健康发展是企业所有者与经营者的重要目标。随着我国法制环境的日益完善，企业之间的往来也越来越正规化，但也存在口头协议屡遭违反，家族企业屡陷僵局，企业内部权责不明，管理层独大或者某个股东独大等不利于企业发展的情形。企业若要良性、稳定地发展，除了需要管理者、经营者有敏锐的商事嗅觉之外，还需要法律的保驾护航。

通过《公司法》等法律构建的法人治理结构是经过几百年的发展总结出来的保持各方权利义务相对平等的模式，相关法律也对企业发展中最常见的问题制定了防范机制，并提供了解决的依据。因此，企业在发展过程中也要合法、合规地防范法律风险，维护好公司法人治理结构。企业法人的种类繁多，目前最主要的企业形式为公司，本书将着重以公司常见的法律风险以及法人治理结构来梳理企业法律风险，并给出实际案例供读者参考。

本书共分为六章，第一章从宏观入手，对企业风险从定义、分类、企业风险管理及其作用等几个方面进行概述，为



后文作铺垫。第二章到第五章选取企业最主要的类型——公司作为企业风险阐述的对象。第二章主要讲述的是公司成立、融资、变更、清算等运作与控制过程中的法律风险以及防范措施。第三章针对第二章公司可能存在的问题，提出法人治理结构，并对公司法人治理结构的含义、发展历程、类化、规范化以及法人治理结构缺失或者失效可能带来的风险与恶性后果，我国目前法人治理结构的现状以及存在的问题进行了梳理。第四章从公司法律风险出发，着重分析了律师参与公司风险管理的重要性与优势。第五章讲述了公司法人治理结构中的授信、运营、财务、劳动人事、公司战略五个方面的风险。第六章通过实际案例向读者展示了公司法人治理结构的过程及效果，帮助读者进一步了解法人治理结构，希冀能对各位的工作与创业有所助益。

顺颂商祺！

四川君合律师事务所

郑书宏主任律师团队

2016年3月



郑书宏主任律师及其团队简介

郑书宏是四川君合律师事务所副主任、创始核心合伙人、四川省优秀律师，主管四川君合律师事务所房地产部、风险合规部、金融保险部、公司事务部、品牌宣传部等部门。郑书宏获得西南政法大学法学学士学位和经济法硕士学位，曾任检察官，现为成都市锦江区人大代表、成都市锦江区人大常委会内务司法委员会委员、成都市锦江区人大常委会法制工作委员会委员、成都仲裁委员会仲裁员、德阳仲裁委员会仲裁员、中国国际贸易促进委员会/中国国际商会四川调解中心调解员、亚洲注册企业风险管理师（CERM）、成都市律师协会理事、成都市律师协会年度考核委员会副主任、四川省保险行业协会法律专业委员会委员、成都市律师协会公司法委员会副主任、四川省律师协会维权委员会委员、成都市律师协会实习考核委员会副主任、四川省商务青年企业家联合会理事会法律顾问、成都市房管局总法律顾问、四川省房地产业协会常务理事、四川省保护消费者权益委员会消费咨询专家、成都理工大学法学客座教授等。

2015年，郑书宏主任律师入选国际权威法律评级机构钱伯斯发布的《钱伯斯亚太地区顶尖的商业律师2015年客



户指南》重点推荐律师名单，获成都市律师协会公司法专委会 2015 年年度贡献奖；当选为成都市第六届律师协会理事；2013 年被四川省司法厅、四川省律师协会授予“四川省优秀律师”称号；2012 年通过亚洲风险与危机管理协会和国家人力资源和社会保障部（原劳动和社会保障部）考试，获得注册风险管理师（CERM）资格；2011 年，入选人民法院出版社出版的《中国律师年鉴》一书；2010 年，入选中国民主法治出版社出版的《中国优秀律师实务》一书；2009 年，参加由中国法学会案例研究专业委员会和荷兰乌特列支大学法学院组织的“律师国际法培训”，并被评定为优秀律师；2008 年，入选法律出版社出版的《2008 中国涉外律师》一书。

郑书宏主任律师擅长保险、房地产、建筑工程、公司法务、合同、侵权、金融、国际贸易、刑事辩护和知识产权等领域，并在房地产、信托、金融保险、公司事务、知识产权等领域形成了品牌优势。郑书宏律师以专业化、团队化、品牌化为服务理念；以建立事前预防、事中控制、事后补救的风险防范和合规管理机制，将隐患消灭在萌芽状态为工作原则，做到知己知彼，百战不殆！

在房地产方面，郑书宏主任律师为成都市城乡房产管理局的总法律顾问，且已连续 11 年担任该局总法律顾问，总法律顾问主要协助房管局作出重大事务决策、处理重大涉诉案件、把控重大事项的风险。郑书宏主任律师是四川省房地产业协会常务理事，并担任了多家房地产企业的常年法律顾问，包括成都市建工总公司、四川东方住宅开发有限公司、



成都牡丹云锦酒店开发管理有限公司、四川金茂房地产开发有限公司、成都中财信不动产投资管理有限公司、成都德龙置业有限公司、成都智地置业有限公司、成都乔治希顿房地产开发有限公司、成都圣地亚投资开发有限公司、北京搜房科技发展有限公司成都分公司（美国纳斯达克上市）等多家房地产公司。2004年9月，郑书宏主任律师受邀在房地产品牌推广与保护战略高层论坛演讲；还经常受邀参加四川电视台以及成都电视台主办的案例分析和点评节目，如四川电视台的《四川房地产》《庭审进行时》，以及成都电视台的《房产全接触》等。

在信托方面，郑书宏主任律师连续三年（1999—2002）担任四川省成都市衡平信托有限责任公司法律顾问，在任期间，为成都岷山饭店等多家公司的信托改制出具了法律意见并参与相关诉讼，具有丰富的经验。

在金融保险方面，郑书宏主任律师担任过中国人民财产保险股份有限公司成都市分公司、中国平安保险公司四川分公司（世界500强）、锦泰财产保险股份有限公司、法国安盟保险公司中国公司（世界500强）、中银保险四川分公司、太平保险四川分公司、中华联合财产保险四川分公司、永诚财产保险四川分公司、太平洋保险四川分公司、安邦保险四川分公司等保险公司的常年法律顾问或者入库律师。郑书宏主任律师不仅代理当事人成功地处理了大量保险案件，还参加了保险相关法律文件的起草、论证和相关学术活动，对推动国家保险法的发展做出了实质性的贡献。如1999—2001年参与修改《机动车保险条例》；2001—2002年参与最高人



民法院起草的《保险法》的司法解释；2003年9月，在四川省高级人民法院组织的有全省各中级人民法院院长和民庭庭长参加的“关于民商案件和金融案件司法座谈会”上作了专题报告；2003年9月，参与法律出版社出版的《保险实务案例丛书》的编写；2010年，其撰写的《酒后驾车的是与非》一文被收入由中国民主法治出版社出版的《中国优秀律师实务》一书。

在公司事务方面，郑书宏主任律师对公司管理、资产并购和涉外经济贸易非常熟悉，先后担任皇冠假日酒店、四川满庭芳餐饮有限公司、成都东方伊甸园餐饮娱乐有限公司、深圳证券公司成都营业部、中国轻骑集团成都分公司、四川港宏集团有限公司（世界五百强日本伊藤忠控股）、新疆独山子石化总厂独蓉宾馆、四川东方住宅开发有限公司、成都牡丹云锦酒店开发管理有限公司、成都天友发展有限公司、死海旅游度假有限公司、四川金茂房地产开发有限公司、成都圣地亚实业有限公司、四川中砧建设咨询有限公司、四川巷子深酒业有限公司、成都大湾汽配市场管理有限公司、成都发动机集团有限公司常年法律顾问。曾与日本雅马哈株式会社、日本电装株式会社以及美国、以色列等国家和我国香港、台湾地区的知名企业进行国际贸易洽谈，创下了在短短的三个月内与日本雅马哈株式会社达成3500万美元合资合同的业绩；代表委托人与日本电装株式会社，美国、以色列以及我国香港、台湾地区的多家公司达成技术合作合同和国际贸易合同，在这些谈判中，郑书宏主任律师作为中方法律顾问，全权负责法律事务，显示了其扎实、深厚、全面的法



律功底，并展现了其沉稳、敏捷、灵活的商务谈判技巧。郑书宏主任律师还参与了世界五百强日本伊藤忠收购四川港宏集团资产、四川金茂房地产开发有限公司收购拉萨诚信公司的股份项目。郑书宏主任律师还提出律师业务的“蓝海战略”，将企业的风险防范和内控管理作为法律管理的重心，推行公司治理结构和风险内控制度，将大多数员工的利益与大股东的利益有机结合在一起，使企业突破瓶颈，实现二次腾飞。2012年，在郑书宏主任律师的主导下，由律师事务所提供法人治理结构和内控咨询管理的项目在全国首次正式启动。该项目于2012年12月27日完成了四川省版权局的著作权登记，不仅在管理上，还在法律和合规上防范了风险。

在知识产权方面，郑书宏主任律师于2003年8月受邀在成都市鞋业同业公会进行了关于品牌保护与推广的专题演讲；同年办理了全国首例“空中花园”专利权侵权案件，该案例被《中国知识产权报》《成都商报》等多家媒体转载；还承办了多起有影响力的知识产权案件。

郑书宏主任律师热心于公益事业。2005年，郑书宏主任律师出资十万元捐建彭州市白鹿镇中心学校，并资助多名贫困学生就学。郑书宏主任律师多次参与抗震救灾活动。2011年发起成立众善源爱心基金会，捐资助学，为学校修建图书馆，资助贫困教师，发动更多的社会贤达参与慈善事业，广泛开展感恩教育，培养让爱传递的善源。

郑书宏主任律师团队以金融保险业务、房地产业务、知识产权业务、公司法人治理结构业务等为重点，将团队划分

企业风险管理基本理论

与公司法人治理结构



为管理运营中心与利润中心，在竞争激烈的法律服务市场走出一条标准化、专业化、品牌化的道路，致力于为客户提供有差异化的法律服务。

目 录

第一章 企业风险管理概述.....	(1)
第二章 公司规范性运作及合规控制的重要性.....	(6)
第一节 公司成立过程中的法律风险.....	(6)
第二节 公司参与私募融资的风险.....	(9)
第三节 公司变更过程中的法律风险.....	(13)
第四节 公司清算.....	(17)
第三章 公司风险管理的核心：完善法人治理结构	(26)
第一节 什么是规范性的公司法人治理结构？.....	(26)
第二节 法人治理结构缺失或失效带来的风险和恶性后果.....	(34)
第三节 我国目前法人治理结构现状与存在的问题	(38)
第四章 律师参与公司风险管理的重要性和优势.....	(40)
第一节 公司风险管理的核心——法律风险.....	(40)

第二节	律师参与公司风险管理的重要性·····	(42)
第三节	律师参与公司风险管理的优势·····	(44)
第五章	公司法人治理结构风险防范·····	(47)
第一节	公司授信风险防范·····	(47)
第二节	公司运营风险防范·····	(50)
第三节	公司财务风险防范·····	(56)
第四节	公司劳动人事风险防范·····	(64)
第六章	完善法人治理结构方案及案例分析·····	(73)
第一节	圣地亚集团完善公司治理结构项目·····	(74)
第二节	某集团公司治理结构典型案例·····	(87)
参考文献	·····	(105)



第一章 企业风险管理概述

风险就是发生不幸事件的概率。换句话说，风险是指一个事件产生我们所不希望的后果的可能性，也即某一特定危险情况发生的可能性和后果的组合。从广义上讲，只要某一事件的发生有两种或两种以上的可能性，那么就认为该事件存在风险。

在企业管理理论与实务中，风险仅指损失的不确定性。这种不确定性包括发生与否的不确定、发生时间的不确定和导致结果的不确定。国际标准化组织（ISO）对风险的定义为不确定性对目标的影响。在该组织的定义中，突出了风险所具有的三个特性：客观性、损失性和不确定性。但人们可以通过收集资料、分析信息、整合资源来客观地认识风险，采取适宜的风险防范措施，把风险扼杀在源头，使其降低到最小的程度。因此，风险又是可以控制的。^①

^① 张军：《证券公司市场风险量化分析》，河北经贸大学硕士学位论文，2007年。

一、企业风险

企业风险指的是企业经营过程中存在的不确定性及其对企业经营所造成的影响。

风险既有来自企业内部的，也有来自企业外部的。企业内部风险主要来源于企业的构成要素的流动性与交互性，企业外部风险主要来源于环境的不确定性和复杂性。此外，企业的经营风险极容易被放大，形成危机。

从企业内部来看，按照现代企业的人、财、物和信息等基本构成要素，企业所面临的风险也可以依此划分为以下四类：第一类是来自企业内部人的风险，第二类是来自企业财务的风险，第三类是来自物的风险，第四类是来自信息的风险。信息社会，企业的各种正确决策都需要建立在充分了解市场、政策的基础上，及时、有效的信息收集与处理是防止企业风险的有效保障之一。经营成功的企业都需要保证以上四种要素的有效流动。^① 这四种基本要素也构成了企业的大部分资源。而以上四种要素中任何一种发生风险，都有可能导致企业经营陷入危机。

从企业的外部来看，在企业经营市场化、全球化的今天，企业所处的环境是动态的、开放的，而非计划经济时代下的静态、封闭的环境，企业外部环境的变化对企业经营具有重大的影响。企业的外部环境分为宏观政治经济环境、社

^① 高胜伟：《论企业经营风险形成的原因与控制对策》，载于《经济研究导刊》，2014年。



会文化环境、技术环境以及人口环境。企业作为宏观经济的微观基础，必然会受到宏观政治经济的影响，一般来说，宏观政治因素影响面大、持续时间长。另外，社会文化环境的改变对企业也会产生潜移默化的影响。结合我国企业经营过程中的特征，企业的文化风险又分为精神文化风险、制度文化风险、行为文化风险以及物质文化风险四个方面。作为企业经营者，应该时刻关注这些风险并积极防范。还有将企业风险分为环境风险、决策风险以及过程风险等的学说，本书不再一一介绍。^①

二、企业风险管理

企业风险管理是由企业管理层和其他员工共同参与的，在企业的风险偏好范围内管理风险，并作用于企业各层次面及各部门，用于防范可能对企业产生不利影响的事项，并为企业目标的实现提供合理保障的过程。一般来看，风险管理是企业通过对可能存在的意外或损失进行识别、权衡、分析与控制，用最经济合理的方法来处理风险，以实现企业的最大安全保障的科学管理方法。这是一个广义的风险管理定义，适用于各种类型的组织、行业和部门。该定义直接关注企业目标的实现，并且为衡量企业风险管理的有效性提供了基础。风险管理有两个重要特征：一是降低风险，也就是消除或降低风险中的不确定性；二是必须考虑代价。风险管理

^① 史四卿：《隐性知识资本化的风险管理研究》，武汉理工大学博士学位论文，2010年。



当中包括了对风险的度量、评估和应变策略。理想的风险管理是一连串排好优先次序的过程，其中可能引致最大损失及最可能发生的事情优先处理，而风险相对较低的事情则押后处理。但现实情况是，优化的过程往往很难决定，因为风险和发生的可能性通常并不一致，所以要权衡两者的比重，以便作出最合适的决定。

企业风险管理包括八个相互影响的要素，这些要素存在于企业管理的始终。根据管理者经营的方式，可分为内部环境、目标制定、事项识别、风险评估、风险反应、信息和沟通、控制活动、监控等。八要素所包含的内容可以用表 1—1 表示。

表 1—1 企业风险管理八要素

内部环境	风险管理理念、风险文化、董事会、操守和价值观、对胜任能力的承诺、管理方法和经营模式、风险偏好、组织结构、职责和权限的分配、人力资源政策和实务等
目标制定	战略目标、其他相关目标、选择目标、风险偏好、风险容忍度
事项识别	事项、影响战略及目标的因素、方法和技术、事项的相互依存性、事项类别、风险和机遇
风险评估	固有风险和残存风险、可能性和影响、方法和技术、相关性
风险反应	确认风险反应方案、对可能的风险反应方案进行评估、选择反应方案、风险组合观
信息与沟通	信息、战略和整合系统、沟通
控制活动	与风险反应相结合、控制活动的类型、一般控制、应用控制、特定主体



监控

个别评估、持续评估

三、企业风险管理的作用

（一）检查和评价职能

企业通过运用风险管理方法，检查、评估和报告企业风险，对风险领域、风险控制、风险管理过程等提出意见与建议，为管理层的科学决策提供参考依据和数据支撑。

（二）管理和协调职能

风险管理能切实地从企业的利益和实际出发，客观地识别和评估风险，从全局的角度管理风险，并提出相应的风险防范措施。在进行风险管理时，凭借其对组织全面而深入的了解、认识，能够提出可行性建议，对企业管理过程进行管理和协调，促进企业经营和管理的改善。

（三）顾问与咨询功能

风险管理对企业有较为全面的了解，不仅熟知企业的经营目标，也了解企业的不足之处，同时也能提出相应的改善措施，这是其提供咨询服务的重要前提。

（四）报告与防范职能

一方面，风险管理要与相关部门进行沟通，对风险管理过程中的充分性和有效性进行检查、评价并形成报告，对企业管理过程中的重大发现进行及时有效的报告，对监督检查结果的落实情况也要进行跟踪并报告，使风险得到及时防范和控制；另一方面，风险管理可以通过评估相关控制程序的充分性和有效性来防止舞弊，并对程序中的漏洞进行及时修补，提高程序的实际功效。