

◆ 肖太福 主编 ◆

企业资本运作法律实务丛书

股票 发行与上市 法律实务

GUPIAO
FAXINGYUSHANGSHI
FALUSHIWU

群 众 出 版 社

◆ 肖太福 主编 ◆

企业资本运作法律实务丛书

股票 发行与上市 法律实务

GUPIAO
FAXINGYUSHA
FALUSHIWU



群 众 出 版 社

图书在版编目 (CIP) 数据

股票发行与上市法律实务/肖太福主编. —北京: 群众出版社, 2005. 1
(企业资本运作法律实务丛书)
ISBN 7-5014-3307-0

I. 股… II. 肖… III. 股票-证券法-基本知识-中国
IV. D922.287

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 109970 号

股票发行与上市法律实务

肖太福 主编

责任编辑/王颖
技术设计/祝燕君

出版发行/群众出版社 电话:(010) 67633344 转
社 址/北京市丰台区方庄芳星园三区 15 号楼
邮 编/100078
网 址/www.qzcbbs.com
信 箱/qzs@qzcbbs.com
经 销/新华书店
印 刷/北京京安印刷厂

787×1092 毫米 16 开本 23 印张 327 千字 插页 2
2005 年 1 月第 1 版 2005 年 1 月第 1 次印刷
印数: 0001—4000 册

ISBN 7-5014-3307-0/D·1560 定价: 45.00 元



肖太福，法学博士，全国律协宪法与人权委员会委员，北京市泰福律师事务所主任，曾任北京律协税务专业委员会委员，具有注册税务师、证券律师和上市公司独立董事任职资格。先后就读于中央财经大学、中国社会科学院研究生院和中国人民大学，是既懂经济又懂法律的复合型资深律师。先后发表经济学、法学方面的论文二十多篇，擅长策划、制定企业改制、公司并购、股票上市和合理避税方案，熟知银行、票据、会计和税务知识，在税务犯罪、金融犯罪、走私犯罪、公司犯罪等方面的刑事辩护中具有明显的专业优势，是“洛阳种子案”、“嘉禾拆迁案”、“浙江海盐偷税案”的主办律师。

GUPIAO
FAXINGYUSHANGSHI
FALUSHIWU

责任编辑 / 王颖

《股票发行与上市法律实务》

编 委 会

主 编：肖太福

副主编：何 锐 王中合 李晓兵

撰稿人 （以姓氏笔划为序）

王中合	王一平	刘华南	朱 颢	肖太福
何 锐	李晓兵	唐青林	郝秀莲	赵 侠

总 序

几天前，肖太福律师给我送来了“企业资本运作法律实务丛书”的书稿，即抽出几本翻阅，感觉其务实、条理清晰，反映了他作为执业律师对相关实务和理论的准确理解、把握及多年来积累的职业经验。

肖律师执业十余年，具有法学博士学位，又有经济学背景，曾无偿承接过诸如“湖南嘉禾拆迁案”等多起公益诉讼案件，并为改进立法、司法向全国人大常委会上书。他符合党中央、国务院对律师队伍提出的“懂经济、懂法律、懂英语”的要求精神，关心社会，关注国家法治事业，由其出面组织执业律师和青年教师撰写“企业资本运作法律实务丛书”，将理论与实务相结合，我以为值得鼓励、支持，故愿意为之作序。

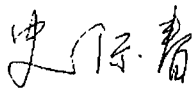
企业资本运作，是指调整、重组企业的各种资本要素，以实现资本价值最大化的市场行为。参与企业资本运作的人员可谓市场精英，既要懂实务，又要有一定的理论水平；既要懂经济学的一般原理和企业运作的基本模式、手法，又要了解法学基础知识和法律、法规的基本内容，从而制定并实施法律框架下切实可行的资本运作方案。曾经见过一些有关企业资本运作方面的出版物，但是感觉它们要么学术味过浓，实务人员和一般民众都看不懂；要么是纯实务操作，缺乏认识的高度和深度；或者经济学的理想化色彩过浓；或者是纯粹的法学，脱离经济运行的规律。理论与实务相脱离，经济与法律不协调，都是不可行的。这套丛书从总体来看，不仅理论和实务结合得较好，而且能够将经济学和法学较好地融合到一起。

本丛书共有十本，包括企业设立、企业改制、企业并购、股票发行与上市、企业关闭和破产、风险投资、债券、基金、期货、税收筹划等十个方面，一本书一个主题，介绍企业投资理财和资本运作中涉

及的法律理论、操作规程、典型案例、法规政策等，文字流畅易懂、深入浅出，使读者能够藉以理清企业资本运作的基本思路，从中获得启迪，为企业的发展、规范运作和创新作参谋。丛书的各本相互独立，各成一体，又相互照应。

丛书针对企业投资和资本运作的具体问题展开，阐述新法规，介绍新经验，操作性强，又整合各派观点，以理服人，因而适于企业高管人员、企业内部法务人员、企业战略研究人员、企业法律顾问和从事相关业务的律师学习、研究和参考，并可供为资本运作提供服务的券商、会计师、评估师、财务顾问和投资顾问等借鉴、参考，对于从事工商、法学类教学的大专院校师生也不乏参考价值。

肖太福律师能够在做好律师工作的同时，推出本丛书，实属不易，他的努力、上进、敬业、奉献之心尽在其中。希望他再接再厉，在企业实务和法务专业上不断取得进步并获得新的成果。



2004年11月28日

前 言

股票发行和上市是中国改革开放和现代化建设的产物。1990 年为适应改革开放和经济发展的需要,上海和深圳两个证券交易所相继成立。越来越多的企业实行股份制改造、发行股票并在海内外证券交易所上市交易流通。任何企业的发展壮大,都离不开证券交易这个资本市场,股票发行和上市已经成为企业发展扩张的重要融资方式。根据最新的统计资料,截至到 2003 年底,全国共有 1287 家上市公司,发行总股本 6428.46 亿股,其中流通股份为 2267.58 亿股,通过证券市场共筹集资金 1 万多亿元人民币。

企业通过股份制改造进而上市,不仅能使自身获得一个长期的低成本融资渠道,而且上市后证券场所推行的信息披露制度、董事诚信责任制度,以及审慎的会计标准和准则等,都将有力地推动公司治理结构的改善和现代企业制度的建立。因此,在二十一世纪的今天,股票发行和上市已成为许多企业发展追求的目标。另外,由于股票市场涉及到成千上万中小投资者的利益,关系到资本市场和金融市场的稳定,关系到国家宏观政策的落实和市场经济的健康,所以,股票发行与上市自始至终受到政府监管部门、证券交易所、新闻媒体、中小投资者、社会公众的广泛关注。证券市场的主体是多元的,不仅有政府监管部门、证券交易所、上市公司、发起人、中小投资者,也有证券公司、评估师事务所、会计师事务所、律师事务所等中介机构。股票发行与上市涉及国有资产管理、财务会计、法律、评估、金融等诸多专业领域,单靠自身的人才和力量是无法顺利完成的。股票发行和上市是证券公司、评估师事务所、会计师事务所、律师事务所等中介机构的重要服务领域。

中国是个发展中国家,经济正处于急剧转型之中,许多企业已经基本完成了原始积累,需要调整战略进行二次创业,为此,通过资本运作发行股票,吸纳社会公众资金支持企业发展是非常必要的。对于正处于成长型的企业来说,企业发行股票和上市的意义非常重大。第

一，股票发行与上市将大大拓宽企业筹集资金的渠道。企业在发展的过程中，都不可避免地会遇到资金不足的问题，传统的向银行贷款的间接融资形式远远满足不了企业发展对资金的需求，而证券市场为企业直接融资提供了一个平台。股票在证券市场上的流通性，一方面能够使企业募集到发展所需要的资金，另一方面也为投资人提供了便利的投资方式和更高回报的可能。第二，股票发行和上市将推动企业建立完善、规范的经营管理机制。证券市场对上市公司的规范运行有严格的要求，企业在上市前必须进行股份制改造，具备一定的要求，上市后又受到证监会、证券交易所等机构的监督，承担持续信息披露等义务，这都有利于企业以市场为导向自主运作，完善公司治理结构，不断提高运行质量。第三，股票发行和上市有助于提升企业品牌形象。各国对企业上市都制定了明确的标准，企业能够上市，表明企业具备了一定的经营规模和经济实力。同时，企业股票在证券交易所挂牌交易，通过报纸等各种媒体持续信息披露，将扩大公司的知名度，提高公司的市场地位和影响力。

股票发行与上市程序非常复杂，需要经历股份制改造、上市辅导、股票发行、挂牌上市各阶段的方方面面，涉及到健全法人治理结构、发押独立董事作用、审慎进行关联交易、准确及时披露信息等各个环节，专业性和实务性非常强。过去，社会各界有关股票发行与上市的教材、论文和著作发表过很多，但是，从事实务工作的人往往缺少深厚理论的指导，而从事理论研究的人又缺少实际工作的体会和经验。正是基于此种状况，我们组织了具有丰富实战经验的律师和具有深厚理论功底的大学生共同编写了这本书。编者结合实际阐述理论，结合理论分析实际，有叙有论，给读者一个全新的感觉。通过阅读本书，读者能够通晓股票发行与上市的基本理论知识，更重要的是能够学会如何操作和实施股票发行与上市的具体工作。

我们将本书的内容分为十四章，本着理论与实际相结合、注重实务操作的原则，第一章至第九章简明扼要地介绍股票发行与上市的基本知识，第十章至第十四章详细阐述股票发行与上市的实务操作规程，包括股份制改造、上市辅导、上市申报、新股发行、境外上市中的基本流程、文件制作、律师作用等具体问题。全书内容力求新颖，与国家的最新立法同步，第九章增加了以往同类书籍中所没有的“深

圳证券交易所中小企业板”，对中小企业板作了较为全面的介绍，便于指导中小企业尤其是科技创业企业融资上市。另外，本书单列专章分别介绍“独立董事”、“关联交易”、“信息披露”，改变了以往同类书籍的编章体例，重点讨论了上市公司在我国证券市场运行中暴露的几个重大问题，为促进上市公司规范运作、保护中小投资者利益提供了理论指导。我们紧紧围绕国家的最新立法动态对相关内容进行展开，既注意对新的法律、法规所规定的实务操作方法和立法精神进行分析和阐述，又对最新立法中存在的问题进行了有益的探讨。

股票发行与上市涉及的领域广、环节多，政策性、专业性和实务性都非常强，要求操作人员尤其是律师既懂经济又懂法律。我们祈盼本书对广大读者，尤其是从事股票发行与上市操作的投资者、经营者、投资顾问、财务顾问、律师、会计师有所裨益。由于编者水平有限，该书的错误和不足之处在所难免。我们殷切希望广大读者不吝赐教，通过www.xiaotaifulaw.com向我们提出宝贵意见。

最后，我在这里要特别感谢著名法学家、中国法学会经济法学会副会长、中国人民大学法学院院长助理、博士生导师史际春老师，他在百忙之中抽空阅读书稿，提出修改意见，并为丛书写序，对我和参与编写的律师和年轻学者都是一种极大的鼓励和鞭策。

肖太福

2004年11月30日于泰福律师楼

目 录

第一章 上市公司制度的一般原理	(1)
第一节 公司的含义和特征	(1)
一、公司的含义	(1)
二、公司的基本特征	(2)
第二节 股份有限公司	(5)
一、股份公司的含义及性质	(5)
二、股份有限公司的法律特征	(6)
第三节 上市公司	(7)
一、上市公司概述	(7)
二、公司上市的利弊比较分析	(9)
三、上市公司存在的问题	(12)
四、上市公司的规范化运作	(13)
第二章 公司股票概述	(18)
第一节 股份和股票	(18)
一、股份及其特点	(18)
二、股票及其特征	(19)
第二节 股票的分类	(21)
一、记名股和无记名股	(21)
二、普通股和优先股	(22)
三、票面值股和无票面值股	(22)
四、A股、B股、H股、N股	(22)
第三章 公司股票发行	(24)
第一节 股票发行的原则和种类	(24)
一、股票发行的原则	(24)
二、股票发行的种类	(25)

第二节 股票发行的条件	(28)
一、新设立股份有限公司公开发行股票的条件	(28)
二、原有企业改组设立股份有限公司公开发行股票的条件	(29)
三、关于增资发行的条件	(30)
四、定向募集公司公开发行股票的条件	(30)
第三节 股票发行定价的种类和方式	(31)
一、股票发行定价的种类	(31)
二、股票发行定价的方式	(32)
第四节 股票的代理发行和承销	(34)
一、包销	(34)
二、代销	(35)
三、我国法律关于新股发行的规定	(38)
四、“上网定价”发行方式	(38)
五、“全额预缴款”方式	(40)
六、与储蓄存款挂钩发行方式	(42)
七、承销机构的有关职责	(43)
第四章 公司股票上市	(44)
第一节 股票上市的条件	(44)
一、A 股上市条件	(44)
二、B 股上市条件	(44)
第二节 上市交易的暂停与终止	(46)
一、上市暂停与恢复	(46)
二、上市终止	(47)
三、证券交易所对股票上市暂停和终止的规定	(50)
第三节 上市股票的特别处理和特别转让	(51)
第五章 上市公司的治理	(54)
第一节 上市公司治理的基本理论	(54)
一、上市公司治理概念	(54)
二、上市公司治理的内容	(55)
三、上市公司治理的发展趋势	(56)
第二节 上市公司的内部治理	(57)
一、上市公司内部治理概述	(57)

二、上市公司的股东与股东大会	(58)
三、上市公司的董事和董事会	(62)
四、上市公司的监事和监事会	(66)
五、上市公司的经理	(68)
第三节 上市公司的外部治理	(69)
一、上市公司的外部治理概述	(69)
二、债权人的利益平衡	(70)
三、公司雇员的利益考虑	(71)
四、其他利益相关者的外部制衡	(72)
五、政府的管理制衡	(73)
第四节 上市公司治理的完善	(74)
一、我国上市公司法人治理的突出问题	(74)
二、我国上市公司治理结构的法律规制和健全	(78)
三、对《上市公司准则》的评析	(81)
第六章 上市公司的独立董事	(83)
第一节 独立董事概述	(83)
一、独立董事的产生	(83)
二、独立董事的作用	(84)
第二节 独立董事制度在我国的实践	(85)
第三节 我国独立董事制度在实践中存在的问题	(87)
一、独立董事责任和权利不明确，独立董事的作用 难以发挥	(87)
二、独立董事报酬过低，缺乏激励机制	(88)
三、独立董事的聘任为大股东所控制	(89)
四、独立董事的公正性不足	(90)
第四节 独立董事的选择机制	(90)
一、选择独立董事应当遵循的原则	(90)
二、挑选独立董事应遵守的程序	(92)
三、独立董事的任职条件	(94)
四、在报酬与独立上求得平衡	(95)
第五节 独立董事的权利和义务	(95)
一、独立董事的权利	(96)

二、独立董事的义务	(97)
第七章 上市公司的关联交易	(99)
第一节 关联交易概述	(99)
一、关联交易的定义	(99)
二、关联人的范围和标准	(100)
三、关联交易的分类	(102)
四、关联交易的必然性	(103)
五、关联交易的负面效应	(104)
第二节 我国上市公司关联交易的现状	(105)
一、我国上市公司关联交易的主要形式	(105)
二、我国关联交易呈现的新趋势	(106)
三、我国上市公司关联交易的潜在危害	(108)
第三节 对上市公司关联交易的监管	(109)
一、各国关于上市公司关联交易监管的立法模式	(109)
二、对我国上市公司关联交易的监管设想	(110)
三、对《关联方之间出售资产等有关会计处理问题 暂行规定》的评述	(115)
第八章 上市公司的信息披露	(118)
第一节 上市公司的信息披露	(118)
第二节 我国上市公司信息披露制度体系存在的 问题	(119)
一、部分立法形式欠合理	(119)
二、有关法律责任的规定存在欠缺	(120)
三、部分信息披露标准有待调整	(120)
四、上市公司信息披露的手段还有待改进	(121)
第三节 上市公司《招股说明书》的编制和披露	(122)
第四节 上市公司年度报告披露的现状及其改善	(124)
一、我国股票上市公司年度报告披露的现状	(124)
二、改进措施	(125)
第五节 上市公司的关联交易与信息披露	(126)
一、上市公司关联交易存在的问题	(126)
二、上市公司关联交易存在问题的原因分析	(128)

三、规范上市公司关联交易信息披露的对策	(129)
第六节 上市公司会计信息披露的问题及对策	(132)
一、上市公司会计信息披露中存在的问题及危害性	(132)
二、上市公司会计信息披露不规范的原因分析	(134)
三、上市公司会计信息披露不规范问题的对策	(135)
第九章 深圳证券交易所中小企业板	(137)
第一节 中小企业板概述	(137)
一、深交所中小企业板设立的坎坷历程	(137)
二、中小企业板设立的重要意义	(141)
第二节 中小企业板现状	(143)
一、中小企业板相对于主板市场的新特点	(143)
二、中小企业板存在的问题	(143)
第三节 对中小企业板的法律规制	(145)
一、推进中小企业板市场建设的基本原则	(145)
二、中小企业板块上市公司的信息披露规制	(146)
三、中小企业板块交易规则的变化	(148)
四、中小企业板块证券上市协议	(149)
第十章 企业股份制改造实务与操作	(152)
第一节 企业股份制改造概述	(152)
第二节 企业股份制改造的一般程序	(153)
一、改制准备阶段	(153)
二、改制实施阶段	(154)
三、公司申报设立阶段	(156)
第三节 国有企业改制为股份有限公司	(157)
第四节 有限责任公司改制为股份有限公司	(159)
第五节 集体企业、股份合作制企业改制为有限责任 公司	(160)
第六节 中介机构的选择及其作用	(162)
一、中介机构简介	(162)
二、选择中介机构时应注意的问题	(163)
第七节 企业股份制改造中的有关法律文本	(164)
一、发起人协议书	(164)

二、股份有限公司章程（未上市）	（168）
三、国有股权设置法律意见书	（180）
四、股份有限公司设立的法律意见书	（182）
第十一章 上市辅导实务与操作	（185）
第一节 上市辅导的流程	（185）
第二节 辅导机构的选聘	（186）
一、选择辅导机构	（186）
二、签订辅导协议	（187）
三、辅导协议的解除	（188）
四、辅导时间的连续计算	（188）
第三节 辅导内容和实施方案	（189）
一、辅导内容	（189）
二、实施方案	（191）
三、辅导工作底稿	（191）
第四节 辅导备案与监管	（192）
一、辅导备案	（192）
二、辅导监管	（192）
第五节 辅导的结束和评估	（193）
第六节 上市辅导中的有关法律文本	（195）
一、辅导对象基本情况备案表	（195）
二、“辅导工作备案报告”必备内容	（195）
三、“辅导工作总结报告”必备内容	（197）
四、拟首次公开发行股票的公司接受辅导公告	（197）
五、“辅导监管报告”的必备内容	（198）
第十二章 公司上市实务与操作	（200）
第一节 公司上市的基本流程	（200）
第二节 企业在上市过程中的工作	（201）
一、企业制作申请文件的准备工作	（202）
二、企业在证监会审核过程中的工作	（203）
三、企业在通过发审委审核后的工作	（205）
四、企业股票挂牌上市后的注意事项	（205）
第三节 证券经营机构在企业上市过程中的工作	（206）