

博士文丛

BOSHI WENCONG

刘 丹 / 著

利益相关者与公司治理 法律制度研究

LIYIXIANGGUANZHE YU
GONGSIZHILI
FALUZHIDU YANJIU

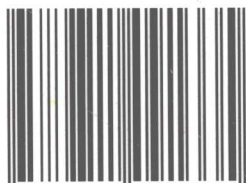


中国人民公安大学出版社

BOSHI WENCONG

责任编辑 / 赵学颖 文字编辑 / 崔家国 封面设计 / 嘉玮伟业

ISBN 7-81109-133-X



9 787811 091335 >

ISBN 7-81109-133-X/D · 128

定价：22.00元

利益相关者与公司治理 法律制度研究

刘 丹 著

D922.291.91 中国人民公安大学出版社
L2
·北 京·

图书在版编目 (CIP) 数据

利益相关者与公司治理法律制度研究/刘丹著. —北京:
中国人民公安大学出版社, 2005. 7

(博士文丛)

ISBN 7-81109-133-X

I. 利... II. 刘... III. 公司法—研究—中国
IV. D922. 291. 914

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 075090 号

利益相关者与公司治理法律制度研究

LIYIXIANGGUANGZHE YU GONGSIZHILI FALUZHIDU YANJIU

刘 丹 著

出版发行: 中国人民公安大学出版社

地 址: 北京市西城区木樨地南里

经 销: 新华书店

邮政编码: 100038

印 刷: 北京市泰锐印刷厂

版 次: 2005 年 7 月第 1 版

印 次: 2005 年 7 月第 1 次

印 张: 9.125

开 本: 850 毫米 × 1168 毫米 1/32

字 数: 213 千字

印 数: 0001 ~ 3000 册

书 号: ISBN 7-81109-133-X/D · 128

定 价: 22.00 元

本社图书出现印装质量问题, 由发行部负责调换

联系电话: (010) 83903254

版权所有 侵权必究

E-mail: cpep@public.bta.net.cn

www.jgclub.com.cn

目 录

引 言	1
第一章 公司治理基本问题研究	9
一、公司治理界说	9
(一) 关于“治理”和“公司治理” 概念的讨论	10
(二) 对公司治理概念的剖析	16
(三) 法律角度的定义——利益相关者的视角	18
二、公司治理与相关概念的界分	21
(一) 公司治理与公司治理结构	21
(二) 公司治理与公司管理	23
三、公司治理的本质与功能	31
(一) 公司治理的本质	31
(二) 公司治理的功能	35
第二章 利益相关者基本问题研究	38
一、利益相关者概述	38
(一) 利益相关者的概念	38
(二) 对利益相关者概念的分析	42
(三) 利益相关者的分类	43

(四) 利益相关者的范围	46
二、利益相关者理论研究概况	47
(一) 利益相关者理论的研究领域	47
(二) 利益相关者理论应用于公司治理的 研究及其核心内容	49
三、利益相关者理论对公司治理的影响	53
(一) 由“委托—代理框架”转变为“利益 相关者框架”——利益相关者理论对 传统公司治理理论的突破	53
(二) 利益相关者理论对“股东至上” 观念的动摇	59
(三) 由“一元主体”转变为“多元主体” ——利益相关者理论对公司治理主体 的挑战	63
第三章 利益相关者参与公司治理的重要意义及 必要性和可行性分析	68
一、利益相关者参与公司治理问题提出的背景 ——以美国和我国台湾地区为例	68
二、利益相关者参与公司治理的重要意义	75
(一) 有利于实现公司的内部制衡机制	75
(二) 有利于降低“代理成本”，扩大公司 盈利空间	76
(三) 有利于提高公司长期绩效	77
三、将利益相关者纳入公司治理的必要性和 可行性分析	79
(一) 利益相关者存在的客观性与合理性分析	80

(二) 将利益相关者纳入公司治理的必要性和可行性分析	84
(三) 利益相关者参与公司治理的动因分析	89
第四章 利益相关者参与公司治理的基础理论和法律价值研究	101
一、利益相关者参与公司治理的经济法分析	101
(一) 平衡协调原则	101
(二) 责、权、利相统一原则	105
二、经济民主	107
三、企业的道德责任——利益相关者参与公司治理的企业伦理学理论基础	114
(一) 公司整体的道德责任	115
(二) 公司成员的道德责任	116
四、利益相关者参与公司治理的法律价值	118
(一) 追求“效率优先、兼顾公平”是公司治理的价值取向	118
(二) 利益相关者参与公司治理体现了经济公平的价值观	124
第五章 中国的利益相关者与公司治理研究	129
一、利益相关者理论在部分国家或组织公司治理中的实践	129
(一) 经合组织	129
(二) 韩国	131
(三) 日本	133
(四) 德国	137

(五) 美国	140
(六) 英国	148
(七) 荷兰	150
(八) 评析与借鉴	151
二、中国公司治理之流弊	157
(一) 侧重于公司治理结构的安排, 而忽视 治理机制的设计	158
(二) 过分强调股东本位, 忽视对利益相关者 的保护	160
(三) 小股东参与公司治理的权利缺乏保障	163
(四) 公司治理主体之间缺乏有效的制衡机制	164
(五) 银行被排除在公司治理之外	168
三、中国强调将利益相关者纳入公司治理的国内、 国际环境	171
(一) 国内利益相关者参与公司治理的现状	173
(二) 国际环境	177
四、中国利益相关者参与公司治理的法律保障	178
(一) 法律依据	178
(二) 关于中国的《上市公司治理准则》	180
五、世界上主要公司治理模式的比较与变迁	186
(一) 主要公司治理模式的比较	186
(二) 两种模式的变革与发展趋势	195
六、中国利益相关者参与公司治理的模式 ——共同治理	208
(一) 模式的选择	208
(二) 共同治理	210
七、对利益相关者参与公司治理的分歧	215

目 录

八、中国利益相关者的实证分析·····	223
(一) 股东与公司的关系分析 ·····	224
(二) 职工与公司的关系分析 ·····	228
(三) 银行与公司的关系分析 ·····	230
(四) 分析的结果 ·····	232
九、中国利益相关者参与公司治理的路径设计·····	236
(一) 职工——进入董事会、监事会 ·····	236
(二) 银行——进入董事会、监事会 ·····	241
十、构建和完善中国利益相关者参与公司 治理制度的法律对策·····	248
(一) 法律障碍 ·····	248
(二) 法律对策 ·····	251
结 论 ·····	263
参考文献 ·····	269
后 记 ·····	282

引 言

一、研究的背景

公司治理是牵涉到公司的股东及其他利益相关者的利益能否实现和公司能否正常运作的重大问题。作为一种涉及公司股东、管理层和其他利益相关者之间关系的制度性安排，公司治理近年来日益受到人们的重视，形成了一个全球性的公司治理改革运动。20 世纪 60 年代，“利益相关者”概念的出现以及利益相关者理论研究的不断深入，改变了人们以往思考公司治理问题的角度。越来越多的人认识到利益相关者在公司治理中的重要性，由此引发了人们对公司治理模式的重新思考，特别是经济全球化和知识经济的到来，推动了各国公司治理模式的变革。不同治理模式之间出现了相互融合和相互趋同的迹象，具体表现在对利益相关者的共同关注上。

经济全球化和知识经济的到来是推动各国公司治理模式变革的两个诱因。经济全球化的发展，带来了产品市场的全球化和金融市场的自由化，进而导致公司竞争的更加激烈化，这无疑对各国的公司治理产生了深刻的影响。在知识经济中，创新和服务将替代控制和管理成为新的增长点；人力资本越来越成为公司中最具价值的资源，成为决定公司命运的财富；在公司中，拥有专业知识和专门技能人员的地位得到了迅速提升，人力资本与物质资本的拥有者在公司中的地位与作用发生了改

变。从世界各国来看，利益相关者日益受到重视。《OECD 公司治理原则》指出，公司治理框架应当确认利益相关者的法定权利，并鼓励公司与利益相关者在创造财富、就业机会和维持公司财务健全等方面进行积极的合作。公司应该认识到，利益相关者的贡献是形成公司竞争力和利润的宝贵资源。因此，在利益相关者中建立创造财富的合作机制是为了公司的长期利益。公司治理框架应认识到，公司的利益应该服务于利益相关者的利益及其对公司长期的贡献。韩国《公司治理最佳实务准则》指出，根据法律与合同，相关利益团体的权利受保护。对于侵权行为，利益相关者应当有适当的途径获得赔偿。利益相关者有权参与公司治理。利益相关者为保护其利益应当有接近相关信息的途径。《日本公司治理原则》指出，公司尤其是股份公司，是由股东、经营者、雇员、债权人等利益相关者构成的协作组织。董事会应积极提供合乎各利益相关者所关心的信息。对雇员和经营者有必要采取适当的奖金制度和持股制度，或者引入股票优先权制度等长期报酬制度。德国和日本等国家的公司治理模式一向比较注重对利益相关者的保护。美国的公司治理模式尽管过去一直奉行“股东至上”的信条，但自 20 世纪 80 年代始，美国开始怀疑“股东至上”理论是否能彻底解决全部代理问题，同时逐步转向关注利益相关者。可见，利益相关者问题成为了各国公司治理模式变革的核心内容。

二、研究的现状

目前，公司治理已在全球范围内引起广泛重视，成为当前国内外理论界和实务界共同关心的一个世界性研究课题。公司治理之所以受到广泛关注，其中一个非常重要的原因是，20

世纪 80 年代以后, 整个世界经济格局发生了改变, 以网络技术为基础的信息时代和知识经济的变革, 使构成公司成员的各利益相关者的地位和作用发生了变化, 人力资本的作用得到了提升, 物质资本和人力资本所有者之间的冲突变得愈加明显, 成为不可回避的问题。从世界各国来看, 对利益相关者利益的重视越来越普遍。

国内有不少专家、学者对公司治理这一课题进行了研究, 但有些领域还没有触及, 甚至还存在不少误区, 如对利益相关者参与公司治理的意义认识不足。中国《上市公司治理准则》作为当前中国公司进行治理的规范性文件, 虽然对利益相关者问题有所关注, 但是其中对利益相关者参与公司治理的规定还很不到位。我们有必要在探讨公司治理的理论框架中考虑利益相关者的利益, 设计出一个利益相关者共同参与的公司治理制度。20 世纪 60 年代以来, 随着传统英美公司治理模式缺陷的暴露以及公司社会责任的日益强化, 利益相关者在公司治理中的作用日益受到重视, 利益相关者理论已经成为公司治理理论的重要组成部分。研究它, 对构建适合中国的公司治理模式将具有极其重要的学术价值和实践意义。

三、研究的意义

自 20 世纪 80 年代中期以来, 公司治理逐渐成为世界范围内一个具有重要理论和实践价值的课题。从实践的角度看, 随着社会经济的发展、经济体制的变化、企业改革的深入, 公司治理逐渐演变为事关企业生存与发展的重大战略问题。从理论研究的角度看, 作为现代企业理论的重要组成部分, 它涵盖了企业制度、公司管理、企业道德等研究领域, 是跨越法学、管理学、经济学、企业伦理学等多个学科的综合性研究课题。从

国内公司治理的研究状况看，理论研究较多，实证研究较少。理论研究也多集中在对股东、经理、董事会、监事会的层面上，而对利益相关者参与公司治理问题则少有研究。偶有涉及也仅停留在个别问题上，缺乏系统研究。笔者认为，随着“股东至上”理论与实践面临的挑战日益加剧，随着我国公司竞争力的提高、产品的高科技化、技术创新能力的增强，利益相关者参与公司治理问题会越来越引起理论界与实务界的广泛重视。对利益相关者参与公司治理问题，进行系统化和规范化研究，对丰富我国公司治理理论、探索新的治理模式、完善公司治理机制将具有极其重大的理论意义和实践价值。

四、研究的目的

本书题为《利益相关者与公司治理法律制度研究》，旨在以利益相关者理论为基础，构建利益相关者参与公司治理的理论框架，提出利益相关者参与公司治理的基本模式——共同治理的设想。笔者认为，共同治理模式既有理论上的系统性，又具有较强的可操作性，是中国公司治理改革的现实选择。

本文研究的目的在于突破传统的内部人模式与外部人模式，探索利益相关者参与公司治理的新模式，结合我国公司治理的实践，构筑利益相关者参与的共同治理机制，为完善我国公司治理提出立法建议。

五、理论新意

本书的理论新意在于，提出强调利益相关者充分参与公司治理的共同治理模式的观点，初步建立了共同治理的法律框架。笔者主张利益相关者是公司的主人，公司归所有的利益相关者共同所有。治理公司不是股东的“专利”，所有利益相关

者都是公司治理的主体，因此有必要在公司治理框架中考虑利益相关者的利益，设计出一个由利益相关者共同参与的公司治理模式。此种观点与以往单纯强调“股东至上”、“股东利益本位”的论点形成了鲜明的对照。

由利益相关者参与的共同治理模式已成为各国公司治理发展的趋势。我国在这方面也有诸多的实践，如强化国有企业中的职工代表大会的监督作用、在公司董事会和监事会中引入职工董事和职工监事以及职工持股制度等。这说明共同治理模式在我国是有一定实践基础的，表明该理论具有一定的可操作性。

六、研究的范式与方法

本书的研究立足于利益相关者本位的思维范式，从利益相关者与公司的利益关系和利益相关者行为分析出发，对利益相关者参与公司治理的意义、必要性、可行性、法律价值、法律途径和法律对策等几方面，探讨利益相关者参与公司治理的法律制度。研究方法采取规范理论研究与实证分析研究相结合，以规范理论研究为主的方法。公司治理既是一个理论性很强的研究领域，也是一个可操作性很强的实务问题。本书力求将公司治理的理论与公司治理的具体实践有机地结合起来，做到有的放矢。在界定基本概念、评述各种观点时，力争做到理论分析与抽象推演相结合。在具体的运作机制上，结合实例，力争具有可操作性。同时，本文还综合运用了历史考察、比较分析、经济分析等多种研究方法。

七、研究的主题及主要内容

公司治理的法律问题，是公司法的精髓，内容极为丰富而

庞杂。透过此问题，可以折射出各个国家不同的政治、经济、文化、历史等背景的差异。学者们由于观点、立场的不同，即使对同一问题的探讨，也会有不同的维度。笔者在博览了大量现有的国内外有关公司治理方面的论著后，发现大多数学者多从股东本位的角度，论述公司的内外部治理机制或公司治理结构的设置与运行。有鉴于此，笔者选取了至今尚未引起学者们高度重视的利益相关者视角，就利益相关者与公司治理的法律制度展开研究，特别是对近年来一直引发争论的一些深层次问题进行了思考。近年来，国际上关于公司治理的研究主题主要集中在“公司是谁的”、“支配公司的又是谁”、“董事会的内部结构设计”、“经营者的激励机制与公司绩效关系”、“资本市场对公司的监控”、“资本结构与公司治理的关系”等问题上。随着现代公司的发展，笔者认为，公司治理研究不应该仅局限于这些问题，还应拓展包括利益相关者在内的更广阔的视野，如对“利益相关者是否是公司的主人”，“经营者为谁服务、要不要为利益相关者服务”，“公司的目标到底是为了实现谁的利益最大化”，“利益相关者是否有权参与公司治理、如何参与”等深层次问题展开讨论。笔者试图通过对上述问题的思考、分析，提出自己的一些独到见解。现代公司已不应仅仅被看做是个体的存在，而是包含了众多利益相关者的社会存在。因此，关注利益相关者问题，将利益相关者的利益协调纳入公司治理研究范围，是非常必要的，而且是不可或缺的。

本文从企业理论入手，对利益相关者的基本理论，利益相关者理论对公司治理的影响，利益相关者参与公司治理的重要意义、路径以及构筑利益相关者共同参与的共同治理机制等一系列法律问题进行了探讨。全文共分五章。

第一章是公司治理基本问题研究。在本章里，首先，笔者