

# HOW TO UNDERTAKE EFFECTIVE LEGAL DUE DILIGENCE

律师业务与执业技能丛书

# 初级律师 必修课

## 如何做好法律尽职调查

■ 谢莲坤◎著

- ／ 什么是法律尽职调查？
- ／ 尽职调查中如何处理好与客户的关系？
- ／ 如何有效获取和高效利用海量尽调材料？
- ／ 如何在审阅文件时发现各类可能存在问题？
- ／ 如何撰写符合要求的法律尽职调查报告？

本书不仅对以上问题提供了系统深入的解答，而且知识性与经验性并重，理论梳理与实战案例并举，切实帮助读者全面快速提升该项业务水平。



北京大学出版社  
PEKING UNIVERSITY PRESS

HOW TO UNDERTAKE  
EFFECTIVE LEGAL  
DUE DILIGENCE

律师业务与执业技能丛书

# 初级律师 | 必 | 修 | 课 |

## 如何做好法律尽职调查

■ 谢莲坤 © 著



北京大学出版社  
PEKING UNIVERSITY PRESS

## 图书在版编目(CIP)数据

初级律师必修课:如何做好法律尽职调查/谢莲坤著. —北京:北京大学出版社,2012.3

(律师业务与执业技能)

ISBN 978 - 7 - 301 - 20037 - 7

I. ①初… II. ①谢… III. ①律师 - 工作 IV. ①D916.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2012)第 001481 号

书 名: 初级律师必修课:如何做好法律尽职调查

著作责任者: 谢莲坤 著

责任编辑: 郭薇薇

标准书号: ISBN 978 - 7 - 301 - 20037 - 7/D · 3032

出版发行: 北京大学出版社

地 址: 北京市海淀区成府路 205 号 100871

网 址: <http://www.pup.cn> 电子邮箱: law@pup.pku.edu.cn

电 话: 邮购部 62752015 发行部 62750672 编辑部 62752027  
出版部 62754962

印 刷 者: 三河市博文印刷厂

经 销 者: 新华书店

965 毫米 × 1300 毫米 16 开本 17.75 印张 284 千字

2012 年 3 月第 1 版 2012 年 3 月第 1 次印刷

定 价: 38.00 元

---

未经许可,不得以任何方式复制或抄袭本书之部分或全部内容。

版权所有,侵权必究

举报电话:010-62752024 电子邮箱:fd@pup.pku.edu.cn

## 序 言

百多年前的律师业依存师傅言传身教徒弟的方式延展,到了现代社会才转型到业者须首先在大学的法学院做专科的学习,获取必要的基础知识及资历后参加国家组织的专门考试,通过者才能得到进入法律实务行业“敲门砖”的模式。业者的职业生涯各不相同,其中的佼佼者不仅可以把业务做得红红火火,而且可以总结经验,感悟心得,升华理论,著书立说,奉献于这一事业的薪火传继和学术库藏。本书作者谢莲坤即是这种年轻的成功律师。

2004年,谢莲坤从北京大学法学院本科毕业,考取研究生继续深造,我是她的导师,其主修专业是经济法和公司法。硕士毕业后选择从事律师工作,且进入了京城著名的竞天公诚律师事务所。数年来,她专做公司并购和证券发行业务,经手了数十件案例,积累了丰富的理论知识和实战经验,工作能力和水平达到了炉火纯青的境界。如同她在学校期间那样的聪慧、勤奋,历经几百个日日夜夜的辛勤劳作,她将自己工作的思想认识和流程体会加以细密的梳理、记载,最终成为读者手中的著作,功德恒大。作为其导师,应约为本书作序,心中甚是欣慰惬意,自感一为份内之事,二可表彰显摆,乐而为之。

以我拙见,律师著述,大抵结合其工作经历钻研法律者为多,其中有三:一是做法律专题研修,二是做案例集结,三是做专项业务处理的理论与实务探讨。本书应该属于第三类。法律尽职调查,存在诸多的复杂与困难,其中包含许多层面的技术处理成分。从哪里入手,什么是重点难点,何处是风险密集区域,怎样识别材料的真伪,遇到困难麻烦如何克服……这些问题在大学的课堂上不可能讲授或者系统讲授,业者需要摸索前行,环境好一点的律所可以安排师傅带徒弟起步。本书的价值似乎在于将师傅手中的一些专业能力秘密“泄露”于世了,然而对于初业者而言,却是不可多得的修业镜鉴,以帮助其早早上手工作,少走弯路,避免出错。基于此,

我将本书向律师界新人作出理性和豪情的双维推荐。

正如作者书中所言,尽职调查是一个不断提出问题的过程,通过层层提问和释疑解惑,揭示被调查对象以及整个经济交易的法律实质。其作为规避经济交易风险的有力手段,在并购或证券法律实践中惯常使用,调查的结果对相关方至关重要,甚至决定了一项经济交易的成败。尽职调查业已成为律师一项基础而重要的工作,尤其对于初级律师,可从尽职调查着手,研习法律实务的工作思路和方法,并逐步深入到其他业务中。从这个角度讲,本书对于律师界的新手而言,是修业的必要读本。

本书在整体布局上,分为上、中、下三篇。上篇让读者洞悉尽职调查本质,认识到其与客户需求的关系,以及尽职调查应发挥的作用。中篇理出律师在尽职调查中应具备的基本素质,包括获取和利用尽职调查资料的方法、技能以及律师必须遵循的原则,如勤勉尽责、审慎原则、独立性原则、避免利益冲突原则和保密原则等。基于前两篇的铺垫,下篇系统介绍和讲解了尽职调查的程序性工作,包括前期准备、文件收集、文件审阅及撰写报告等。

令我欣喜的是,本书并非是律师尽职调查的程序性工作,如发出问卷清单、收集和审阅文件及撰写报告的流水账式的简单描述。但凡参与过尽职调查的律师,都应该会很熟悉这套工作流程。本书融入了作者对尽职调查的深刻感悟和理解,将自己的经验娓娓道来,并贯穿全书。如在和委托人界定某次尽职调查的目标时,作者告诉读者必须有度,“律师应清楚,并向委托人明示,尽职调查并非侦查,不能事无巨细地罗列被调查对象所有的法律问题,而存在重要性标准”;同时,作者也告诫读者,尽职调查“不同于一般调查,律师应尽其勤勉尽责的精神,尽可能地挖掘被调查对象存在的重要法律问题”。读懂这些经验之谈,并将其应用于实践,对于做好尽职调查业务且不断提升年轻律师的专业功力大有助益。

谨为序。

甘培忠

2012年1月4日于北京圆明园花园

# 前 言

律师的法律尽职调查业务是依托于经济实践中普遍存在的各类风险而存在,是交易各方排除法律风险、为经济活动保驾护航的重要手段。无论是在并购业务还是证券业务中,法律尽职调查工作已越来越受当事人和主管机关的重视。而并购业务和证券业务属于较常见的经济行为,与之相关的法律业务也是众多非诉律师的重要业务组成和收入来源,所以尽职调查理所当然成为非诉律师一项基础而重要的工作,属于入此行律师所必须掌握的一项基本技能。

因此,基于尽职调查在律师业务中的重要性和实际操作层面的复杂性,我撰写了本书,希望将个人实践经验的总结,与各位同行交流分享,也期为新入行的朋友提供一定的指导和帮助。

结构上,本书按所述内容可分为三大部分,上篇主要帮助读者全面认识法律尽职调查,包括第一、二、三章;中篇指出律师在尽职调查中应具备的基本素质,包括第四、五、六章;下篇进入尽职调查的实践,包括第七、八、九、十章。

第一章,尽职调查是什么。介绍基本概念,让读者洞悉尽职调查本质,认识到尽职调查与实践的关系。

第二章,怎样参与尽职调查。介绍了与客户确定尽职调查的一些基本要素,即明确委托人,签订委托协议等。这章想让读者理解的是,和其他的法律业务一样,只有在客户有需求时,尽职调查这项法律业务才会永续。

第三章,发挥尽职调查的作用。主要明确的内容是,参与尽职调查后,首先应明确该次尽职调查将发挥的作用,以便确定尽职调查的范围,即调查和了解调查对象哪些法律事项,需要重点关注是否存在哪类法律问题。

第四章,如何获取和利用资料。尽职调查是针对特定对象的基本事实而进行,这些事实大多固化在文件、资料里,对于律师而言,应掌握尽职调查的方法,以获取及利用有用资料、信息。

第五章,律师基本技能。获取有用的资料和信息的前提是律师需具备一些基本技能,包括沟通、阅读、消化和分析和表达能力等,才能将律师业务提升到一个较高的水平。本章介绍了提升此类技能的途径。

第六章,几点应遵循的原则。与其他律师业务类似,律师在获取资料、提升尽职调查水平的同时,决不能丢弃某些基本而重要的信条,那就是尽职调查的原则。本章重点介绍律师在尽职调查中应遵循的勤勉尽责原则、审慎原则、独立性原则、避免利益冲突和保密义务。

第七章,有了前六章内容作铺垫,从此章起,就要进入尽职调查的实践内容。首先要做一些准备工作,这是尽职调查成功的奠基石。准备工作通常包括制订工作计划、明确调查对象、做好法律研究、起草问卷清单并严明律师现场审查时应制作的法律文件。

第八章,文件收集。法律尽职调查实务中,常容易被律师忽略的是,如何引导客户提供符合要求的文件、资料,这就是文件收集阶段的重点。本章内容在于提醒律师,逐步重视该环节的工作,否则后续将在琐碎沟通、文件整理上浪费更多时间。

第九章,文件审阅。律师常提及的尽职调查,核心就在于文件审阅了,这是尽职调查的重中之重。通过审阅调查对象方方面面的文件、资料,以发现存在的法律问题,达到尽职调查的目的。本章是全书的重点内容,所占篇幅也最大。

第十章,撰写尽职调查报告,以提交满意的答卷。报告是体现尽职调查成果的载体,随着律师业务的发展,律师工作经验的总结,尽职调查报告已经形成较为成熟的法律文件。但本章要告诫读者,即便有成熟的报告模版,也只是参考而已,应以事实为依据,通过审慎调查、缜密思考,撰写出高水平的尽职调查报告。

以上就是全书的写作思路和大体内容,全文围绕尽职调查进程中的各个环节展开,相信读完该书,读者对尽职调查可以有一个系统和全面的了解。同时,本书在正文之外,还根据讲解需要设置了案例、示例、实操分析、实践提示等板块,通过笔者精心挑选和编排的各类实例的展示和分析,帮助读者更直观、更具体地理解本书内容,从而与律师实操完美衔接。

在本书撰写过程中,我得到了来自我的恩师甘培忠老师,本书编辑也是我的朋友郭薇薇女士及其他众多朋友、同学、同事的帮助、指导和关心。

他们为我撰写本书提供的任何帮助,都让我感激不已;他们提出的宝贵意见和建议,让我及本书受益匪浅。在此我真诚地再次感谢他们的付出。不过,需要在此特别声明的是,这些对本书撰写和出版作出了贡献的人们,都不应对于书中不可避免存在的错漏负责,这些责任全归于我。最后但也是最重要的,敬请读者对本书的错漏之处批评指正。

谢莲坤

2011年10月于北京



上篇 认识法律尽职调查

第一章

尽职调查是什么

——程序与实践的结合

- 6 第一节 一项程序性工作
- 11 第二节 一项需要技巧的实践性工作

第二章

怎样参与尽职调查

——客户需求

- 18 第一节 了解委托人
- 24 第二节 订立委托协议

第三章

发挥尽职调查的作用

——应认识并达到的目标

- 29 第一节 充分运用法律工具
- 31 第二节 依委托人的不同调整目标
- 33 第三节 结合项目进程开展尽职调查

## 中篇 尽职调查律师应具备的基本素质

### 第四章

#### 如何获取及利用资料

——掌握尽职调查的方法

- 41 第一节 资料的来源
- 50 第二节 资料的利用

### 第五章

#### 律师基本技能

——提升业务水平的途径

- 57 第一节 掌握沟通的技巧
- 60 第二节 提高阅读能力
- 64 第三节 消化和分析
- 66 第四节 加强表达能力

### 第六章

#### 几点应遵循的原则

——律师不可丢弃的信条

- 71 第一节 勤勉尽责原则
- 73 第二节 审慎原则
- 74 第三节 独立性原则
- 75 第四节 避免利益冲突
- 76 第五节 保密义务

## 下篇 尽职调查的实操指南

### 第七章

#### 前期准备

——尽职调查成功的奠基石

- |     |     |               |
|-----|-----|---------------|
| 83  | 第一节 | 制订工作计划        |
| 88  | 第二节 | 明确被调查对象       |
| 93  | 第三节 | 做好法律研究        |
| 97  | 第四节 | 起草问卷清单        |
| 105 | 第五节 | 确定律师现场制作的法律文件 |

### 第八章

#### 文件收集

——建议律师逐步重视的一个环节

- |     |     |              |
|-----|-----|--------------|
| 113 | 第一节 | 发挥律师的配合作用    |
| 114 | 第二节 | 明确应收集的文件范围   |
| 121 | 第三节 | 强调文件收集中必要的配合 |
| 124 | 第四节 | 收集文件的具体要求    |
| 131 | 第五节 | 资料室的建立和管理    |

### 第九章

#### 文件审阅

——尽职调查的重中之重

- |     |     |            |
|-----|-----|------------|
| 137 | 第一节 | 主体的设立及历史沿革 |
| 157 | 第二节 | 主体的各项法律资格  |
| 160 | 第三节 | 业务经营       |
| 167 | 第四节 | 股东         |

173	第五节	对外投资
177	第六节	合同
184	第七节	债权债务和担保
192	第八节	土地、房产和机器设备
200	第九节	知识产权
206	第十节	保险
209	第十一节	诉讼、仲裁和行政处罚
213	第十二节	环境保护
220	第十三节	产品及服务质量
222	第十四节	税务
227	第十五节	劳动关系和人力资源
233	第十六节	其他

## 第十章

### 撰写尽职调查报告

——提交满意的答卷

239	第一节	前言
245	第二节	重大事项提示
250	第三节	主文
256	第四节	专项尽职调查报告

## 附录

### 法律尽职调查报告(样本)

上 篇

---

# 认识法律尽职调查



# 第一章

## 尽职调查是什么 ——程序与实践的结合





法律尽职调查,指律师事务所及律师受委托人的委托,运用其专业的法律知识,利用一定的手段和方法,对调查对象有关的法律事项进行有目的的调查和了解,并将该等调查和了解的结果以特定形式表现出来后,向委托人出具尽职调查报告。

尽职调查作为一项法律业务,很少独立存在,一般从属和服务于律师向委托人提供的其他法律业务,如并购业务、证券业务。并购和证券属于较常见和活跃的经济行为,有关该方面的法律业务占非诉律师业务比重也相对较大,一定程度上使得尽职调查成为非诉律师一项基础而重要的工作。

以并购项目为例,对于大部分律师而言,参与某个并购法律业务,首要的任务即是开展尽职调查。此时,通过尽职调查,在根本上解决并购各方信息不对称的问题。所谓信息不对称,即并购各方对并购标的的法律状况了解程度存在差异,而这种差异容易产生并购各方的不公平交易。多数时候,并购方因害怕吃亏,而迟迟不肯在并购对价等关键条款上下定决心,有时,也因出售方自身对并购标的不了解,故在决策上迟疑不决。因此,从需求上讲,尽职调查的动因既包括、且主要包括并购方希望了解与并购标的、出售方有关的法律信息,特殊情况下,也包括出售方想了解与并购标的、并购方有关的法律信息。可以说,在并购项目中,尽职调查是委托人决策免责的一条重要途径。

与并购项目不同,在证券项目中,为了协助委托人对以下事项作出判断,律师开展工作的第一个内容即是尽职调查:(1) 发行主体是否符合监管机构要求的发行某类证券的条件;(2) 监管机构要求提交的发行审核材料等是否齐备、准确、真实。此外,在证券业务中,律师开展尽职调查还有另一个原因,即为使该次证券发行经得起募集对象的质疑和询问,法律、行政法规等规定要求从事证券业务的律师出具相关法律文件,如法律意见书、律师工作报告等,并签字盖章后对其内容负责,而上述文件的事实部分来源于尽职调查。从这个角度说,证券业务中尽职调查是律师免责的一条重要途径。

通过尽职调查,律师可以协助委托人了解调查对象的法律现状,发现调查对象存在的法律问题。必要时,律师可根据尽职调查的结果,结合所适用的法律规定,对重组方案的设计、并购方案或证券发行方案的选择、并购对价的确定等,向委托人出具专业意见。

因此,做好尽职调查对律师非常重要。律师要学会如何运用法律知识,搜集有用资料及信息并予以审阅、理解、分析,最终向委托人出具有意义的尽职调查报告、就某个事项出具专业意见或者出具尊重事实的法律意见书、律师工作报告等文书,以协助委托人解决因信息不对称带来的法律