

Professional
&
Practical

任何并购都有风险，关键在于发现
风险，设立并执行有效防避措施

公司并购 实务操作

Guide to M&A operations

张远堂 ◎ 著

▲本书从如何制定公司发展战略和如何选择目标市场开始，按照投资并购的业务顺序，逐步进入交易过程，帮助读者解决并购交易过程中的重点、难点问题，提高读者的实务操作能力。

▲本书作者总结公司并购的经验教训，分别提出股权并购和资产并购的各种风险和防避措施。书中插引真实案例，同时还附有疑难问题讨论，希望能够解决读者的困惑。

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

公司并购实务操作/张远堂著. —北京: 中国法制出版社, 2011. 2

ISBN 978 - 7 - 5093 - 2592 - 6

I. ①公… II. ①张… III. ①公司 - 企业合并 IV. ①F276. 6

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2011) 第 018357 号

策划编辑 冯雨春 (fyc790901@163.com)

责任编辑 陈 兴

封面设计 李 宁

公司并购实务操作

GONGSI BINGGOU SHIWU CAOZUO

著者/张远堂

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/710×1000 毫米 16

版次/2012 年 1 月第 1 版

印张/27.25 字数/392 千

2012 年 1 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 2592 - 6

定价: 76.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 66031119

网址: <http://www.zgfzs.com>

编辑部电话: 66010405

市场营销部电话: 66017726

邮购部电话: 66033288

再版序言

2009年7月,《公司并购实务操作》首次出版。当我看到一些读者在网上对本书发表评论——“是一本不错的指导手册”;“是本实务方面难得的好书”;“这本书对我帮助太大了”;“使人获得很多启发”时,对于自己能够将多年实践的经验和心得分享给更多人而备感欣慰。时隔两年,本书初版不但销售告罄,而且断货已久,中国法制出版社再次邀我修订,现在呈现在读者面前的是再版后的《公司并购实务操作》。

企业并购没有独立的法典可循,也没有完整的教程可学,但每一步,每一事不可无法可依,不可无章可循。企业并购不仅涉及交易双方的利益,也涉及员工、高管、上下游企业和当地政府的利益,是一项系统性、复杂性、综合性都非常强的工作,其中充满了来自各个方面、各种类型的矛盾和风险。企业并购无论是并购方还是被并购方,参与的部门和中介包括法务、财务税务、工程技术、人力资源、品牌营销、评估机构、银行金融等,但在其中起统领和核心作用的应当是法务,即企业的法务部门或者外聘的律师,说到底企业并购的操作过程是法律事务。企业的法律顾问和外聘的律师要想承担起领导企业并购的责任,必须具有深厚的法律功底,必须具有高强的掌控能力,必须具有超常的综合能力,而这一切都以具有丰富的实践经验为前提。本书包括这次再版修改的主旨正是将笔者本人的一些实践经验传递给大家,帮助读者积累更多的“实践经验”。

从并购者的角度说,并购包括三个阶段:第一阶段为目标市场和目标企业的选择,这是决策阶段;第二阶段为并购项目的实施,这是决策的执行阶段;第三阶段为整合阶段,也是实现并购目标的阶段。本书的内容只涉及第一阶段和第二阶段,并以第二阶段为主,主要是给法律顾问和律师展示一个并购项目总体工作程序、内容和处理具体问题的方法,相信对读者会有所帮助。

本书再版主要对第一章投资规划和目标市场作了修改,对第六章并购谈判要点和疑难问题、第七章合资章程的谈判要点和内容、第十一章并购业务流程的内容作了增补,同时调整了某些章节的顺序,目的是使本书更能贴近实务,给从事实务的读者以更多的帮助。

张远堂

2011年11月于北京

目 录

Contents

第一章 投资规划和目标市场	(1)
第一节 公司发展战略和投资规划	(1)
一、公司投资规划的内容.....	(1)
二、制定公司对外投资规划应当注意的问题.....	(3)
三、公司投资规划的效力.....	(4)
第二节 公司投资并购的目的	(5)
一、公司对外投资并购的目的.....	(5)
二、整合和关联交易.....	(7)
第三节 公司投资并购的目标市场	(9)
一、如果要进入某一个国家.....	(9)
二、如果要进入某一地区.....	(11)
第四节 选择目标市场的方法	(14)
一、获取有关市场的信息资料.....	(14)
二、对相关信息资料进行分析利用.....	(14)
第二章 公司对外投资方式	(16)
第一节 公司对外投资方式图	(16)
第二节 新设投资方式	(17)
一、什么是新设投资方式.....	(17)
二、新设投资方式的优点.....	(18)
三、新设投资方式的缺点.....	(18)
四、新设投资方式适用的情况.....	(19)
五、新设投资的两种操作模式.....	(20)
第三节 并购投资方式	(21)
一、什么是并购投资方式.....	(21)
二、并购投资的优点.....	(21)

- 三、并购投资方式的缺点 (22)
- 四、并购投资方式适用的情况 (23)
- 五、并购投资的两种基本方式 (24)
- 第四节 股权并购 (24)
 - 一、什么是股权并购 (24)
 - 二、股权并购的优点 (24)
 - 三、股权并购的缺点 (25)
 - 四、股权并购适用的条件 (26)
 - 五、股权并购的基本操作模式和再细分 (28)
- 第五节 资产并购投资方式 (37)
 - 一、什么是资产并购 (37)
 - 二、资产并购的优点 (37)
 - 三、资产并购的缺点 (38)
 - 四、适用资产并购的条件 (39)
 - 五、间接资产并购 (40)
 - 六、直接资产并购 (40)
- 第六节 短期投资 (41)
- 第七节 公司对外投资的法律规限 (42)

第三章 公司对外投资资源 (45)

- 第一节 以货币为对外投资 (45)
 - 一、货币是公司对外投资的第一资源 (45)
 - 二、公司筹集对外投资资金的方法 (46)
 - 三、外国公司以外币向境内投资应注意汇率问题 (50)
- 第二节 以有形资产为对外投资 (52)
 - 一、公司有形资产的种类 (52)
 - 二、公司以有形资产对外投资的条件 (52)
 - 三、公司以有形资产对外投资义务的履行 (54)
- 第三节 以知识产权为对外投资 (58)
 - 一、关于用商标权为对外投资 (58)
 - 二、关于用专利权为对外投资 (60)
 - 三、以其他知识产权为对外投资 (60)
- 第四节 以其他财产为对外投资 (62)
 - 一、以土地使用权为对外投资 (63)

二、以债权为对外投资	(64)
三、以股权为对外投资	(66)
第四章 投资协议和并购意向协议	(70)
第一节 投资协议	(70)
一、投资协议签署的条件	(70)
二、投资协议的基本内容	(71)
三、投资协议的功能	(75)
第二节 股权并购意向协议	(81)
一、股权并购意向协议的主体	(82)
二、股权并购意向协议签署的条件	(82)
三、股权并购意向协议的基本内容	(83)
四、股权并购意向协议的功能	(89)
第三节 资产并购意向协议	(98)
一、资产并购意向协议的主体	(99)
二、签署资产并购意向协议的条件	(99)
三、资产并购意向协议的主要内容	(99)
四、资产并购意向协议的功能	(103)
第四节 保密协议	(111)
一、保密协议的功能和特点	(111)
二、实录一份保密协议	(112)
第五章 尽职调查和尽责披露	(115)
第一节 尽责披露与尽职调查的关系	(115)
一、尽责披露在实务中的重要性	(115)
二、尽责披露的责任主体	(116)
三、投资公司如何开展尽职调查	(117)
四、披露和调查的方法	(118)
五、尽职调查的时间	(120)
第二节 资产并购中披露调查的内容	(121)
一、并购资产的范围	(121)
二、资产的权属	(123)
三、资产的品质和效能	(124)
四、知识产权的价值	(125)
五、供销渠道及产品销售情况	(126)

六、目标企业出让资产的有效程序	(126)
七、固定资产的账面净值情况	(126)
八、并购资产是否设立抵押或质押	(127)
九、目标公司在建工程的情况	(127)
十、目标公司员工的情况	(127)
十一、目标公司已经生效但未履行或尚未履行完毕的合同	(127)
十二、目标公司转供和共用情况	(128)
第三节 股权并购中披露调查的内容	(129)
一、关于目标公司的登记情况	(129)
二、目标公司的历史沿革情况	(131)
三、出让方对股权的处分权及股东借款的情况	(132)
四、目标公司的分公司和对外投资的情况	(132)
五、目标公司资产和业务的范围	(134)
六、目标公司资产的权属	(134)
七、目标公司资产的品质和效能	(134)
八、知识产权的价值	(134)
九、供销渠道及产品销售情况	(135)
十、目标公司的财务管理及经营指标	(135)
十一、目标公司闲置和待报废资产情况	(136)
十二、目标公司主要债权债务的情况	(136)
十三、目标公司资产抵押及为他人担保的情况	(136)
十四、目标公司关联交易的情况	(137)
十五、欠税情况	(137)
十六、至基准日的负债明细表	(137)
十七、目标公司员工的情况	(137)
十八、目标公司已经生效尚未履行或尚未履行完毕的合同	(138)
十九、目标公司尚未结案的诉讼和争议	(138)
二十、目标公司股东出资、转股及股东会决议有无未尽事项和争议	(139)
二十一、公司章程对公司权力、管理机构生成和权力的约定	(139)
二十二、公司章程对并购程序的规定	(139)
二十三、目标公司转供或共用情况	(139)
第四节 披露调查工作的功能	(140)
一、并购决策的功能	(140)

二、谈判价格的功能·····	(141)
三、制定防范法律风险措施的功能·····	(141)
四、确定整合方案的功能·····	(141)
五、确定经营策略的功能·····	(141)
第五节 政府优惠政策·····	(142)
第六章 并购谈判要点和疑难问题 ·····	(143)
第一节 受让股权的谈判要点和疑难问题·····	(143)
第二节 增资并购的谈判要点和疑难问题·····	(155)
第三节 合并并购的谈判要点和疑难问题·····	(158)
第四节 资产并购谈判的要点和疑难问题·····	(162)
一、转让资产的范围·····	(162)
二、关于固定资产的质量问题·····	(163)
三、存货资产的质量标准·····	(163)
四、计价的方法·····	(164)
五、三项资产的总价格·····	(165)
六、存货资产的单价和预计数量·····	(167)
七、关于在建工程的处理方法·····	(167)
八、关于转让合同事项·····	(168)
九、关于质金性质项目的处理·····	(168)
十、关于资产抵押的处理方法·····	(169)
十一、关于出让方不得为的约定·····	(169)
十二、关于限制竞争·····	(170)
十三、关于转让资产的盘点移交·····	(170)
十四、关于资产转让价款的支付·····	(171)
十五、关于员工问题·····	(172)
十六、关于设立子公司并由子公司履行资产转让合同事宜·····	(172)
第七章 合资章程谈判的要点和内容 ·····	(174)
第一节 合资章程谈判的要点·····	(174)
一、合资谈判的适用情况·····	(174)
二、新设公司合资谈判的要点·····	(175)
三、股权并购中目标公司章程修改要点·····	(178)
第二节 公司章程的效力·····	(187)
一、关于公司章程的效力·····	(187)

二、公司章程的签署和生效·····	(188)
三、发起人协议的效力·····	(188)
第三节 公司章程的基本内容·····	(191)
一、序言部分·····	(191)
二、总则部分·····	(191)
三、公司的经营范围部分·····	(192)
四、公司的设立方式部分·····	(193)
五、注册资本及股份总数和每股金额·····	(194)
六、股东或发起人的名称或姓名·····	(196)
七、股东或发起人的出资或认股数额、出资方式和时间·····	(196)
八、有限责任公司关于股权转让方面的内容·····	(198)
九、股东会或股东大会的组成、职权和议事规则·····	(198)
十、董事会的产生、职权和议事规则·····	(203)
十一、关于董事长的产生和职权·····	(206)
十二、监事会的产生、职权和议事规则·····	(207)
十三、经理的产生和职权·····	(209)
十四、关于董事、高级管理人员不得为的规定·····	(209)
十五、公司法定代表人·····	(210)
十六、公司财务会计·····	(210)
十七、利润分配方法·····	(212)
十八、公司的解散事由和清算办法·····	(214)
十九、股东认为应当或者股东大会决定在公司章程中规定的 其他事项·····	(216)
二十、劳动管理·····	(216)
二十一、审计事项·····	(216)
二十二、违约责任·····	(216)
二十三、适用法律·····	(218)
二十四、争议的解决方式·····	(218)
二十五、签署及生效·····	(218)
第四节 对公司章程的修改·····	(221)
第八章 公司重组·····	(223)
第一节 公司合并·····	(223)
一、公司合并的意义·····	(223)

二、公司合并的类型·····	(224)
三、公司合并的法律程序·····	(225)
四、反对公司合并股东的权利·····	(228)
五、合并后公司对合并前公司的继承·····	(229)
第二节 公司分立·····	(233)
一、公司分立的意义·····	(233)
二、公司分立的类型·····	(233)
三、公司分立的法律程序·····	(234)
四、分立后的各公司对原公司的债务承担连带责任·····	(236)
五、反对公司分立股东的权利·····	(237)
第三节 公司增资·····	(241)
一、公司的增资需求·····	(241)
二、公司增资的方式·····	(242)
三、公司增资的法律程序·····	(243)
第四节 公司减资·····	(247)
一、公司的减资需求·····	(247)
二、公司减资的几种方式·····	(248)
三、公司减资法律程序·····	(248)
第五节 公司转变类型·····	(251)
第九章 资产并购协议的基本内容·····	(252)
第一节 三项资产转让协议的基本内容·····	(252)
一、前言·····	(252)
二、词语定义·····	(252)
三、资产转让双方·····	(254)
四、转让资产·····	(254)
五、出让方承诺与保证·····	(255)
六、受让方承诺与保证·····	(257)
七、特别约定·····	(258)
八、转让资产的交接·····	(258)
九、转让资产的证照和资料·····	(259)
十、资产转让价格·····	(260)
十一、资产转让价款的支付·····	(260)
十二、关于出让方的员工·····	(261)

十三、出让方的债权、债务及合同	(262)
十四、市场及有关资料的移交	(262)
十五、限制竞争	(262)
十六、违约责任	(263)
十七、争议的解决方式	(263)
十八、通知	(263)
十九、适用法律	(264)
二十、文字	(264)
二十一、保密	(264)
二十二、未尽事宜	(264)
二十三、本协议的签署	(264)
第二节 存货资产转让协议的基本内容	(264)
一、前言	(264)
二、词语定义	(265)
三、转让双方	(265)
四、转让资产	(265)
五、出让方承诺	(265)
六、受让方承诺	(265)
七、特别约定	(265)
八、转让资产的盘点交验	(265)
九、计价方法和转让价格的确定	(267)
十、资产转让价款的支付	(267)
十、关于出让方的员工	(267)
十一、出让方的债权、债务及合同	(267)
十二、市场及有关资料的移交	(268)
十三、限制竞争	(268)
十四、违约责任	(268)
十五、争议的解决方式	(268)
十六、通知	(268)
十七、适用法律	(268)
十八、文字	(268)
十九、未尽事宜	(268)
二十、本协议的签署	(268)

第三节 关于资产并购的有关法律文件	(269)
一、关于转让抵押资产的三方协议	(269)
二、关于转让合同的协议	(270)
三、关于银行监督付款协议	(271)
四、抵押借款合同转让协议	(273)
五、其他附属文件资料	(274)
第十章 股权并购协议的基本内容	(275)
第一节 股权转让协议的基本内容	(275)
一、前言部分	(275)
二、词语定义	(275)
三、交易双方、目标公司和交易标的	(277)
四、出让方的承诺与保证	(278)
五、受让方的承诺与保证	(280)
六、出让方应尽的披露责任	(281)
七、出让方因目标公司遭受或然负债的赔偿责任	(283)
八、股权转让基准日	(286)
九、股权转让价格	(286)
十、股权转让价款的支付	(288)
十一、目标公司管理权的交割	(290)
十二、目标公司管理权交割前的有关事项	(291)
十三、目标公司工商登记变更	(292)
十四、员工和竞业限制	(292)
十五、不竞争	(293)
十六、终止交易	(293)
十七、保密	(293)
十八、费用	(293)
十九、违约责任	(293)
二十、适用法律	(294)
二十一、争议的解决	(295)
二十二、不可抗力	(295)
二十三、其他约定	(295)
二十四、通知	(296)
二十五、签署和生效	(296)

二十六、附则	(297)
第二节 增资并购协议的基本内容	(297)
一、前言部分	(297)
二、词语定义	(298)
三、协议双方和目标公司	(298)
四、目标公司股东的承诺与保证	(298)
五、增资方承诺	(299)
六、目标公司股东应尽的披露责任	(299)
七、增资计价基准日	(299)
八、目标公司股东因目标公司或然负债的赔偿责任	(299)
九、增资方的出资额、方式、期限和占股比例	(300)
十、关于目标公司变更登记事项的约定	(300)
十一、目标公司管理权的交割	(301)
十二、保密	(301)
十三、违约责任	(301)
十四、适用法律	(301)
十五、争议和仲裁	(301)
十六、不可抗力	(301)
十七、保密	(301)
十八、其他约定	(301)
十九、签署和生效	(301)
二十、附则	(301)
第三节 合并并购协议的基本内容	(302)
一、前言部分	(303)
二、词语定义	(303)
三、参加合并的各公司	(303)
四、签署本协议的各方	(303)
五、参加合并的各公司股东互相的承诺与保证	(303)
六、或然负债的赔偿责任	(304)
七、合并计价基准日和合并方式	(304)
八、参加合并的各公司的资产和负债的情况	(304)
九、合并后公司的情况	(305)
十、通知和公告	(305)

十二、公司管理权的交割	(305)
十三、非存续公司解散	(305)
十四、变更或设立登记工作	(306)
十五、参加合并的各公司员工的安置办法	(306)
十六、参加合并公司管理权的交割	(306)
十七、保密	(306)
十八、违约责任	(306)
十九、适用法律	(307)
二十、争议和仲裁	(307)
二十一、不可抗力	(307)
二十二、保密	(307)
二十三、其他约定	(307)
二十四、签署和生效	(307)
二十五、附则	(307)
第四节 股权并购的附属文件	(308)
一、目标公司股权转让计价基准日各种资产明细表	(308)
二、目标公司股权转让计价基准日各种负债明细表	(309)
三、目标公司各种财务报表和审计报告	(309)
四、股权并购计价基准日目标公司员工明细表	(309)
五、未结诉讼明细表	(310)
六、关于对目标公司进行剥离的协议	(310)
七、目标公司或然负债赔偿责任和出让方违约赔偿责任担保协议	(310)
八、交易双方关于目标公司账外负债的确认协议	(310)
九、期权协议	(310)
十、关于股东借款的处理协议	(311)
十一、有关交易的其他文件资料	(311)
第十一章 并购业务流程	(312)
第一节 基础工作阶段	(312)
一、制定公司发展规划	(312)
二、选择目标市场	(313)
三、收集目标市场内有关企业的各种信息	(313)
四、了解有关目标企业的意向，确定谈判对象	(313)
五、开始初步谈判，签署意向性协议和保密协议	(313)

第二节 资产并购的业务流程	(314)
一、尽责披露和尽职调查阶段	(314)
二、确定交易模式和交易范围阶段	(314)
三、评估和估价阶段	(315)
四、谈判阶段	(315)
五、报请权力机构批准阶段	(316)
六、起草并购合同等法律文件阶段	(316)
七、准备申报经营者集中审查文件阶段	(316)
八、投资公司准备设立子公司或者分公司文件的阶段	(316)
九、签署并购合同其他法律文件阶段	(317)
十、外资并购申报阶段	(317)
十一、目标公司与员工附期限解除劳动合同阶段	(317)
十二、子公司或分公司注册成立阶段	(318)
十三、准备资产盘点移交阶段	(320)
十四、盘点接收并购资产阶段	(321)
十五、子公司或分公司开始生产经营活动阶段	(321)
十六、证照过户阶段	(321)
十七、价款结算阶段	(322)
十八、档案整理及归案阶段	(322)
第三节 受让股权业务流程	(322)
一、尽责披露和尽职调查阶段	(322)
二、最终确定交易模式和交易路径	(323)
三、关于目标公司重组和剥离的谈判	(323)
四、股权转让价格谈判阶段	(323)
五、股权转让协议谈判阶段	(323)
六、报请权力机构批准阶段	(323)
七、准备申报经营者集中阶段	(324)
八、起草并购合同等法律文件阶段	(324)
九、并购合同及附属文件签署阶段	(324)
十、外资并购报请批准阶段	(324)
十一、目标公司股权变更登记	(324)
十二、目标公司答理权移交	(326)
十三、股权转让价款的结算	(326)

十四、善后阶段	(326)
十五、档案整理及归案阶段	(327)
第四节 增资并购业务流程	(327)
一、尽责披露和尽职调查阶段	(327)
二、并购模式和交易路径确定阶段	(327)
三、确定目标公司是否需要重组和剥离	(327)
四、增资后投资公司占股比例和目标公司全部股权定价	(327)
五、投资公司的出资方式及非货币出资作价	(328)
六、增资协议谈判阶段	(328)
七、报请权力机构批准阶段	(328)
八、起草增资合同等法律文件阶段	(328)
九、经营者集中申报阶段	(328)
十、增资合同及附属文件签署生效阶段	(328)
十一、目标公司股权变更登记	(328)
十二、目标公司管理权交割	(328)
十三、缴付出资	(329)
十四、档案整理及归案阶段	(329)
第五节 合并并购业务流程	(329)
一、尽责披露和尽职调查阶段	(329)
二、关于参加合并的各公司是否有重组和剥离的必要	(329)
三、关于合并后各公司的占股比例和各公司股东权益的作价	(329)
四、报请本公司权力机构批准	(329)
五、申报经营者集中	(330)
六、合并协议谈判阶段	(330)
七、合并协议签署阶段	(330)
八、公告、通知债权人	(330)
九、处理不同意参加合并的股东事宜	(330)
十、存续公司变更、管理权交割或新公司设立阶段	(330)
十一、善后阶段	(332)
十二、档案整理及归案阶段	(332)
第十二章 上市公司并购	(333)
第一节 基本原则	(333)
第二节 权益披露	(335)

第三节 要约收购	(338)
第四节 协议收购	(344)
第十三章 外商投资并购	(350)
第一节 外商投资有限责任公司的特别规定	(350)
一、适用范围	(350)
二、关于股东构成及有关规定	(351)
三、关于前置审批程序的特别规定	(352)
三、关于注册资本与投资总额比例的特别规定	(355)
四、关于出资期限的特别规定	(356)
五、关于合营公司权力机构的特别规定	(357)
六、关于合资合同的特别规定	(358)
第二节 外国投资者并购境内企业	(359)
一、适用范围	(360)
二、关于行业准入的规定	(360)
三、关于资产并购的债权债务及公告	(360)
四、并购价格应当以评估为依据	(361)
五、关于支付期限的特别规定	(361)
六、关于增资并购的出资期限	(362)
七、关于股权并购如何确定目标公司的注册资本	(362)
八、股权并购下目标公司如何确定投资总额	(363)
九、资产并购下目标公司如何确定投资总额	(363)
十、股权并购报送审批机关的文件	(363)
十一、资产并购报送审批机关的文件	(364)
十二、资产并购运营的前提	(365)
十三、关于新公司设立或目标公司变更的规定	(365)
十四、什么是以股权作为支付手段并购境内企业	(365)
十五、以股换股对境外公司的要求	(365)
十六、以股换股双方的股权应当符合的条件	(366)
十七、关于聘请顾问公司及条件	(366)
十八、以股换股向商务部申报的文件	(366)
十九、以股换股的工作程序	(367)
第三节 对境内上市公司战略投资的特别规定	(368)
一、适用范围	(368)