

钱卫清 李智慧 · 著

迅速开启 成功改制之门

成功改制

企业改制操作 与诉讼实务

成功改制的武器库

- 国有企业改制财务方法
- 国有企业改制法律方法
- 国有企业改制资本运作方法
- 国有企业改制司法救济方法

最新司法解释及案例精析 · 企业改制成败的实证研究



法律出版社
LAW PRESS

钱卫清 李智慧 · 著

迅速开启 成功改制之门

成功改制

企业改制操作 与诉讼实务

成功改制的武器库

- 国有企业改制财务方法
- 国有企业改制法律方法
- 国有企业改制资本运作方法
- 国有企业改制司法救济方法

最新司法解释及案例精析 · 企业改制成败的实证研究



法律出版社
LAW PRESS

图书在版编目(CIP)数据

成功改制/钱卫清、李智慧著. - 北京:法律出版社,
2003.6

ISBN 7-5036-4318-8

I.成… II.①钱…②李… III.经济体制改革-企业
法-注释-中国 IV.D922.291.915

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 045424 号

法律出版社·中国

责任编辑/王政君

装帧设计/孙宇

出版/法律出版社

编辑/法学学术与综合出版社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京民族印刷厂

责任印制/陶松

开本/A5

印张/14.375

字数/378千

版本/2003年8月第1版

印次/2004年3月第2次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

电话/010-63939796

网址/www.lawpress.com.cn

传真/010-63939622

法学学术与综合出版社/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)

电子邮件/xueshu@lawpress.com.cn

读者热线/010-63939690

传真/010-63939701

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)

传真/010-63939777

中法图第一法律书店/010-63939781/9782

客服热线/010-63939792

中法图北京分公司/010-62534456

网址/www.Chinalaw-book.com

中法图上海公司/021-62071010/1636

电子邮件/service@chinalawbook.com

中法图苏州公司/0512-65193110

书号:ISBN 7-5036-4318-8/D·4036 定价:32.00元

内 容 提 要

《成功改制——企业改制操作与诉讼实务》一书是北京市德恒律师事务所钱卫清律师继《国有企业改制法律方法》(钱卫清著,法律出版社2001年12月版,该书系统介绍和评价了自改革开放以来国有企业改制过程中所采用的各种法律方法)一书出版后与知名改制专家李智慧联袂著述的有关国有企业改制的又一作品。《国有企业改制法律方法》重在从理论与实际相结合的角度系统介绍和评述企业改制的各种法律方法,对每种改制方法的渊源、特征、内容、程序以及实践中存在的问题作了详细地阐明。与《国有企业改制法律方法》一书不同的是,本书更加注重改制过程中的实务,即企业改制过程中的具体操作环节和因改制引起的纠纷与诉讼。在改制操作方面,不再强求各种改制方法上的面面俱到,而是结合作者李智慧长期参与指导企业改制的经验和国家有关部门近期颁行的改制政策,将各种主流改制方法中的一些共同的环节,如资产评估、员工身份置换与补偿、公司法人治理结构的设置、改制后的企业(公司)的形式选择和相关登记等关键

环节的政策依据和具体操作力求详尽地介绍给读者,以期对改制实践发挥指导作用,增强本书的实用性;在改制相关的纠纷与诉讼方面,围绕最高人民法院最近颁布的《关于审理与企业改制相关民事纠纷案件若干问题的规定》的理解与运用,逐条注释该司法解释的内容,并举出一些相应的案例来说明相关法学原理的运用。可以说,前书是对改革开放以来我国国企改制的各种法律方法的系统梳理和总结,因而较重视理论层面,而本书则是对各种改制方法尤其是企业公司制改造中的关键环节如何操作以及如何理解与运用最高人民法院关于企业改制纠纷案件的司法解释的全面介绍,因而更注重实务层面。

如前所述,本书比较注重企业改制过程中的具体环节的操作和诉讼实务,内容也大体围绕这些内容展开。全书由正文和附录组成,正文部分包括引论、国有企业改制中的基本环节及其操作、企业改制相关诉讼研究、当前国有企业改制的实证考察、改制相关诉讼典型案例,附录部分收集了在企业改制和改制诉讼过程中的经常应用的重要法律、法规、规章和政策的名称,供读者在改制或改制纠纷过程中检索查阅。

第一编“绪论”。对国有企业的发展历程与当前的改革、国有企业改制的基本程序、国有企业改制的基本方法、国有企业改制的基本法律问题等事关国有企业改制的一些基本问题作了简短、通俗的介绍,使读者能够在较短的时间内对国企改制的性质、历程、基本方法、基本程序、新形势下的特点和发展趋势等重要问题有初步的了解,为阅读和应用随后的章节作好铺垫。

第二编“国有企业改制中的基本环节及其操作”。结合财政部、前国家国有资产管理局、前国家经贸委、劳动和社会保障部等国家有关部门近期颁行的关于企业员工身份置换与安置补偿、国有资产产权评估等政策性规定(尤其是财政部于2002年发布的财企313号文以及和其他部委联合发布的859号文),对企业改制过

程中的员工身份置换和员工持股、改制中的产权界定与资产评估、资产重组及其法律问题、企业改制中公司法人治理结构的设置、变更公司形式与公司登记等关键环节的法律或政策依据以及具体操作作了全面的介绍。在这些章节中,笔者旨在向读者说明在设计改制方案和执行改制方案的过程中尽量用好、用足国家给予改制企业及其员工的各项优惠政策,既最大限度地维护企业员工和经营者的合法权益又要防止国有资产的流失。至于国有企业改制过程中的代理及法律服务(中介机构提供的咨询、评估、法律等服务)本不是企业改制过程中的操作环节,但这些中介服务却贯穿于改制的全过程,是企业改制活动得以顺利进行的必备条件,因而作为本编中的一章加以介绍。

第三编“企业改制相关诉讼研究”,此编由两部分构成,前一部分是对企业改制过程中发生的纠纷与诉讼所涉及的基本问题的概要介绍,后一部分则是对最高人民法院新近颁行的关于审理企业改制案件的司法解释的注释及例解。

前面部分即国有企业改制的相关纠纷与诉讼概述,对企业改制的相关纠纷和诉讼的概念、特征、范围,企业改制所引发的权属纠纷与诉讼,企业改制所引发的债务承担纠纷与诉讼,企业改制中的其他纠纷与诉讼,调处企业改制纠纷与诉讼的基本依据与原则,司法解释的出台背景、经过与意义等基本问题作了理论上的梳理和概括。此部分类似于本编的总论,既要指导和服务于后面部分,又要具备一定的总括性和前瞻性(毕竟最高人民法院此次颁行的司法解释有“头痛医头、脚痛医脚”之嫌),为读者理解和应用后面部分提供一定的理论作指导。

后面部分即《关于审理与企业改制相关民事纠纷案件若干问题的规定》精解与例析,着力于对司法解释的内容逐条加以注释,条文的注释中包含条文中的关键词的理解、条文的主旨和精神、条文所体现的法学原理、条文在其他民事基本法律中的渊源等内

容,出于方便读者理解与运用的考虑,条文注释之后还附有跟该条相关联的部分法律(含司法解释)条文和该条所体现的原理在具体案例中的运用。使读者在读完本部分内容后能够理顺司法解释和其他民事基本法律之间的关系,为其在诉讼实践中准确寻求法律依据和运用本司法解释提供一定的指导和帮助。

第四编“当前国有企业改制的实证考察”。本编实际上是对第二编内容的呼应,在第二编中向读者介绍了企业改制的关键环节的操作之后,本编通过对企业改制的成功和失败的个案的实证考察,分析这些个案中的得失,总结出国有企业改制过程中的一些成功的经验和失败的教训。供读者在设计企业改制方案和具体操作改制方案时借鉴参考。

第五编“改制相关诉讼典型案例”。本编则是第三编内容的呼应,通过向读者介绍和分析若干重大复杂的改制诉讼案例,向读者介绍如何把握案件的焦点问题、作者对案件中的主要问题的见解、作为律师和当事人在诉讼中应该采用的诉讼策略和技巧,以期对涉讼的读者提供一定的指导。

附录部分收集了国有企业改制及改制诉讼过程中经常使用的法律、法规与规范性、政策性文件的名称,以供读者根据不同的实际需要检索查阅,使本书部分起到工具书的作用,增强本书的实用性。同时附录部分还列出了本书的参考书目。

前 言

随着我国国有企业改革的逐渐深入,由于人们思想认识上的不断突破和指导企业改制的法律、法规、政策的逐步完善与健全,国有企业改革无论从形式上还是到内容上,从广度上还是深度上都经历了前所未有的发展与变化,国有企业产权问题的改革(伴随着劳动用工制度和社会保障制度的改革)逐渐成为国企改革的重点,现在已经进入到从根本上触及企业产权和企业员工体制身份的攻坚阶段。党的十六大胜利召开和年初新的一届中央政府的组建,国有资产监督管理委员会在中央政府和地方政府级次的建立,从根本上简化了国有企业改制的审批手续;以财企[2002]313号文、国经贸企改[2002]859号文为主的一系列政策性文件的出台,从政策上明确了国有企业改制如何进行资产处置与员工安置。最高人民法院也于年初颁布了《关于审理与企业改制相关民事纠纷案件若干问题的规定》,该规定的颁行既为人民法院处理企业改制相关的民事纠纷提供了法律依据,也为尚未或正在进行改制的企业进行规范的改制操作提供了行为指南

和进行司法预期与评估的标准。在这些大的环境与背景之下,我国当前的国有企业改革呈现出一些新的特点,也存在着诸多的现实问题。

当前的国有企业改制呈现出一些新的特点:一是改制的任务更加繁重。随着中国国内市场和投资领域的逐渐放开、市场体系和市场竞争规则的完善,国有企业在活力不足、体制包袱过重的情况下不仅要面临来自国内的非国有经济的竞争,在中国加入世贸组织之后,还要面临着越来越激烈的来自外国企业的国际竞争,国有企业必须在短期内完成建立现代企业制度的改制任务,才能够保持必要的竞争力以参与国内竞争和国际竞争。二是改制的内容更加丰富。宏观方面,国有经济的结构和布局要进行根本性调整,国有经济应“有进有退”、“有所为有所不为”并最终实现国有资本逐渐退出一般竞争性领域和行业;中观方面,不仅要进行“物”方面(企业产权)的改革,也要进行“人”方面(国有企业员工体制性身份的整体退出)的改革,即实现国有企业产权的制度的变革的同时,对企业劳动用工制度和社会保障制度进行相应的改革;微观方面,在设计改制方案时,方案内容涉及到国有资产评估及不良资产的核销、国有资本变动及财务处理、员工劳动关系变更及身份置换补偿、债权债务重组及土地资产的处置、股权结构和法人治理结构设计、公司形式选择等各个方面。三是改制的方式、方法更趋多元化。具体说来,企业改制方式由改革之初的基本不触及企业最终产权的“承包经营”、“租赁经营”、“委托经营”发展到以公司化改造为中心,包含企业公司制改革、股份合作制改革、企业债权转股权、企业出售、企业兼并与分立等多种影响企业产权最终归属的改制形式。而且在实践中,各地也在积极探索与创新的过程中摸索出了一些虽存非议但卓有成效的经验与改制模式,如“长沙经验”(也称“界定式改制”或“两个置换”)、“长春经验”(也称“破产不停产式改制”)等。

在前一阶段,由于国家在企业改制方面的法律、法规、政策的不健全和各个地方政府所出台的改制政策的不统一,再加上各个改制企业的情况有别,各地在国有企业改制方面存在着很不规范与统一的情形。如有些企业没有严格按照法律和政策规定的程序进行,损害职工的合法权益或国家利益;有些企业借改革之机逃废债务,侵害债权人利益;还有的企业在改制过程中故意隐瞒或者遗漏债务,损害兼并方或者购买者的利益等等。这些不规范的改制行为的存在,导致许多企业在改制不久就被迫进行“二次改制”或恢复到改制前的状况。更为严重的是,统计显示,由人民法院受理的各类经济纠纷案件中,因企业改制而引发的债务纠纷案件占此类案件的近70%,并有逐渐上升的趋势。实践证明,只有合法、规范的改制,才是最终成功的改制。

针对国有企业改革所出现的新形势、新特点和以往改制所存在的问题,如何把国家新近颁布的改制政策、最高人民法院颁布的最新司法解释的精神和各地成功的改制经验运用到国有企业改革中去是关系到能否打赢这场攻坚战的重要因素,也是摆在关注国有企业改革的人们面前的重要课题之一。我本人于2001年底在法律出版社曾经出版过一本有关国有企业改制的个人专著《国有企业改制法律方法》,该书对改革开放以来我国国有企业所运用过的改制方法和改制中存在的法律问题进行了系统的总结和评述,出版后得到了各界读者的好评与关注。然而,随着时间的推移和形势的发展,该书因为追求体系上的完整性和理论深度而在具体指导企业改制和改制诉讼实务方面实用性不强的缺点也暴露出来,而且该书也不能反映国家最近的改制政策和各地较有影响的改制经验以及本人在企业改制方面的思考的连续性。为了弥补前书在实用性方面存在的不足,也是基于帮助读者解决改制实践中存在的比较突出的问题的考虑,邀请本书另一作者李智慧一方面根据国家新近颁布的一系列与企业改制相关的政策

和各地涌现出来的成功改制的典范,结合在进行改制咨询、设计改制方案、指导改制操作等方面所积累的经验,本着创新与实用的宗旨完成本书“改制操作”部分的写作;另一方面我结合民商法原理和多年办理此类案件的经验,对与企业改制相关的民事纠纷中的基本理论问题作了简要的梳理和总结,同时从多角度对《关于审理与企业改制相关民事纠纷案件若干问题的规定》的条文进行逐条注释,以期读者能够在理解该规定基础上在设计改制方案时自觉接受该规定的司法指引,避免不必要的法律纠纷,在遭遇改制诉讼时,能够熟练地运用该规定来维护本方的合法权益。

当然,正如本书后记中所言因为各方面的原因本书也存在着诸多不足,因此本书能在多大程度上满足读者的上述要求,尚需要读者的检验。对于书中的谬误之处,还望方家批评指正。

钱卫清

2003年6月于北京

目 录

1	内 容 提 要
1	前 言
	第一编 绪 论
3	第一章 国有企业的发展历程与当前的改革
12	第二章 国有企业改制的基本程序
12	第一节 企业公司化改制的操作程序
17	第二节 其他改制方法的操作程序
27	第三章 国有企业改制的基本方法
27	第一节 国有企业改制的法律方法
31	第二节 国有企业改制的财务方法
34	第三节 国有企业改制的资本运作方法
37	第四节 承债式行权及其运用
48	第四章 国有企业改制的基本法律问题
48	第一节 国有企业改制的整体属性——由政 策化到法治化的变迁
51	第二节 国有企业改制的法律性质:改制企业 主体的客体化
53	第三节 国有企业改制过程中的基本法律关系

第二编 国有企业改制中的 基本环节及其操作

59	第一章 企业改制中的员工身份置换和员工持股
59	第一节 员工身份置换
61	第二节 经济补偿的标准
68	第三节 人员安置
70	第四节 员工持股
77	第二章 改制中的产权界定与资产评估
77	第一节 企业改制中的产权界定及其纠纷调处
86	第二节 企业改制中的国有资产评估
93	第三节 国有资产产权登记
97	第三章 资产重组及其法律问题
97	第一节 改制中资产处置的基本内容
100	第二节 改制企业土地资产的处置
105	第三节 企业改制中的债务重组
110	第四节 企业改制中的资产剥离
115	第五节 利用外资改组国有企业
122	第四章 公司治理结构及其法律问题
122	第一节 国有企业法人治理结构存在的问题
125	第二节 产权多元化的方式
128	第三节 股权结构设置
131	第四节 “三会一层”的权力制衡
136	第五节 经理人激励机制与约束机制
139	第六节 公司治理结构的美国—英国模式和德国—日本模式

142	第五章 变更公司形式与公司登记
142	第一节 公司形式的选择
155	第二节 公司登记
162	第六章 国有企业改制中的中介服务
162	第一节 专业咨询机构的代理服务
165	第二节 主协调律师制度

第三编 企业改制相关诉讼研究

171	第一章 国有企业改制的相关纠纷与诉讼概述
171	第一节 企业改制的相关纠纷和诉讼的概念、特征、范围
175	第二节 企业改制所引发的权属纠纷与诉讼
179	第三节 企业改制所引发的债务承担纠纷与诉讼
186	第四节 企业改制中的其他纠纷与诉讼
191	第五节 调处企业改制纠纷与诉讼的基本原则与依据
198	第六节 司法解释的出台背景、经过与意义
206	第二章 《关于审理与企业改制相关民事纠纷案件若干问题的规定》精解与例析
208	一、案件受理
219	二、企业公司制改造
232	三、企业股份合作制改造
245	四、企业分立
251	五、企业债权转股权
257	六、国有小型企业出售

296	七、企业兼并
325	八、附则

第四编 当前国有企业改制实证考察

329	第一章 国有企业成功改制典型案例
329	案例之一:某电子有限责任公司改制案
337	案例之二:某发动机配件厂改制案
344	案例之三:某化工集团有限公司改制案
352	第二章 国有企业改制失败典型案例
352	案例之一:某机电厂改制案
360	案例之二:A 化工厂股份制改造案
365	案例之三:B 服装公司改制案
373	第三章 对国有企业成功改制的思考
373	第一节 把握好改制工作的总体思路
376	第二节 重视具体操作问题
379	第四章 对国有企业改制失败的反思
380	第一节 企业员工的身份置换问题
381	第二节 国有资产的出售或转让问题
382	第三节 股权结构设置问题
383	第四节 股份交易机制的问题

第五编 企业改制相关诉讼典型案例

387	案例之一:重庆市建设投资公司、重庆市开发投资有限公司与中国工商银行重庆市分行股权转让纠纷上诉案
-----	---

403	案例之二:贵州醇酒厂与贵州省兴义市民族商品厂合 并纠纷案
413	案例之三:企业出售合同纠纷
420	附:国有企业改制及改制诉讼法律、法规与规范性、 政策性文件索引
420	一、综合类
421	二、资产评估类
423	三、国有资产产权管理类
425	四、兼并、破产与职工再就业类
428	五、土地资产管理类
429	六、劳动关系与劳动保障类
431	七、现代企业制度建设类
433	八、公司、企业登记、管理类
434	九、诉讼、纠纷调处类
435	十、其他类
439	后记

第一编 绪 论
