



企业上市 法律调查指引

QIYE SHANGSHI FALVDIAOCHA ZHIYIN

赵廷凯 韩 健 / 著

掌握专业知识、提高业务水平和技能的便捷工具
突破工作困惑、解决法律问题和纠纷的优质方案



法律出版社
LAW PRESS·CHINA





企业上市 法律调查指引

QIYE SHANGSHI FALVDIAOCHA ZHIYIN

赵廷凯 韩 健 / 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

企业上市法律调查指引 / 赵廷凯, 韩健著. —北京:
法律出版社, 2014. 1

(企业资本市场运营丛书)

ISBN 978 - 7 - 5118 - 5350 - 9

I. ①企… II. ①赵…②韩… III. ①上市公司—公
司法—研究—中国 IV. ①D922.291.914

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2013)第 212427 号

企业上市法律调查指引

赵廷凯 韩 健 著

编辑统筹 大众出版分社

策划编辑 邢艳萍

责任编辑 邢艳萍

装帧设计 汪奇峰

© 法律出版社·中国

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

经销 新华书店

印刷 永恒印刷有限公司

责任印制 沙 磊

开本 720 毫米×960 毫米 1/16

印张 35

字数 605 千

版本 2014 年 1 月第 1 版

印次 2014 年 1 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5118-5350-9

定价:79.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

序 言

深圳证券信息有限公司数据显示,2012年,A股市场共融资6323.11亿元。其中,155家公司首次公开募股(IPO)融资1060.39亿元;273家上市公司再融资5262.72亿元。世界交易所联合会最新排名表明,中国大陆资本市场股票市值在全球排名第三,亚洲排名第一。可以说,中国大陆股市(以下简称中国股市)经过20多年的发展,虽然历经坎坷,几经沉浮,但已稳居世界股市前列,为中国和世界经济的发展作出了巨大贡献。

企业首次公开发行股票并上市(以下简称企业上市),需要符合法律、财务等各项要求。为满足这些要求,企业应提前完善管理,弥补不足,规范运作;为顺利帮助企业实现上市,中介机构需要对照相关规定对企业进行尽职调查并制作有关法律文件;为审查企业是否具备上市条件,审核机关亦将按照有关要求,逐项对企业的情况进行审核。前述工作可以概括为一句话,申请上市的企业,应符合法律规定的各项条件。而满足相应条件,需要实事求是,不能马虎,更不能弄虚作假。根据证监会4月26日最新公布的数据,在始自去年年底的对首发申请企业的财务核查中,已经有269家IPO排队企业撤回上市申请。

相较于财务审核,企业上市的另外一项重要审核就是法律审核。宏观地讲,由于企业上市的全部审核都是对照法律规定进行的审核,因而,从这个角度讲,企业上市的全部审核都可称为法律审核。但是在实践中,根据问题反映的侧重点不同,上市团队分工的不同,以及审核部门审核分工的不同,又可将上市审核分为财务审核、法律审核等。相应地,在企业申请上市前,有关中介机构等对照有关法律规则对企业进行的是否符合上市条件的调查,又可称为法律尽职调查。本书将其简称为法律调查。

如前所述,对于拟上市公司的法律调查,根据上市标准,涉及企业的方方面面。2001年3月1日,中国证监会制定了《公开发行证券公司信息披露的编报规则(第12号)——公开发行证券的说明书和律师工作报告》,该规则对律师法律尽职调查的内容以及需要制作的说明书和律师工作报告的内容和要求作出了

具体规定,该规则成为律师对拟上市企业尽职调查以及审核部门法律审核的纲领性文件。本书即以该规则的体系和内容为标准,对上市法律调查的各项要求及有关标准进行解析论述,并对实践中审核部门经常关注的其他法律问题一并分析探讨。为能更好地理解有关要求和标准,研究和论证相关要求和标准所应掌握的尺度,论述过程中,尽量坚持寻求立法的本意来对有关要求和标准进行解释,并尽最大努力探求当前审核部门对有关问题的理念和掌握标准,同时辅之以具体的成功和失败案例加以说明。在本书出版之前,有很多投行人士和律师界同人等就上市法律审核的有关专业问题出版过专业水平很高的著作,但相关著作多为研究疑难和前沿问题以及解决方法,迄今尚未有一部专门地、系统地介绍上市法律调查的作品出版。基于此,本书应是第一部系统地对企业上市法律调查进行解析的著作。鉴于全国中小企业股份转让系统(“新三板”)的法律调查与审核亦参考上市的法律尽职调查与审核标准,故本书对研究“新三板”法律调查与审核的标准亦具有重要参考价值。

需要说明的是,虽然作者的目的在于尽量总结出上市法律审核或法律调查的统一标准,但是,企业上市的法律审核或调查标准涉及的法律规定十分庞杂,审核部门的审核理念及宽严尺度经常在不断的发展变化中,加之作者的认识水平有限,有些观点未必能与法律规定或审核机关实际掌握的标准完全吻合,书中的缺点、不足甚至错误在所难免。同时,本书侧重于对法律审核或法律调查标准的研究,而未对调查的方式方法做深入探讨,所涉及调查方式方法的介绍多是为了说明法律审核或法律调查标准。

为完成此书,作者动笔至今两年有余。书中主要部分由赵廷凯先生完成,有关财务问题,由韩健女士执笔。写作本书期间,有关证监局、投行、会计师事务所、投资公司、上市公司等机构的领导和朋友给了我们很多鼓励和帮助。东方花旗证券有限公司副总经理、保荐代表人崔洪军先生,恒泰证券股份有限公司投资银行董事、总经理靳磊先生,金元证券股份有限公司投资银行总部董事、总经理高亮先生,大华会计师事务所合伙人、注册会计师乐超军先生,中瑞岳华会计师事务所合伙人、注册会计师袁刚山先生,中科招商投资管理集团有限公司高级副总裁高立里先生,中通诚资产评估有限公司副总经理陶弢先生,第八届新财富金牌董秘桑德环境资源股份有限公司董事会秘书马勒思先生分别为本书作序推荐,在此深表感谢!本书中引用了许多和典型案例相关的资料和观点,在此对有关作者一并表示感谢!

赵廷凯 韩 健

二〇一三年八月二日于北京

本书法律、法规、规章、规范性文件 及单位名称简称表

证监会	指	中国证券监督管理委员会
工商局	指	工商行政管理局
IPO	指	首次公开发行股票并上市
PE	指	私募股权投资
《公司法》	指	《中华人民共和国公司法》
《证券法》	指	《中华人民共和国证券法》
《合同法》	指	《中华人民共和国合同法》
《刑法》	指	《中华人民共和国刑法》
《宪法》	指	《中华人民共和国宪法》
《信托法》	指	《中华人民共和国信托法》
《专利法》	指	《中华人民共和国专利法》
《商标法》	指	《中华人民共和国商标法》
《民事诉讼法》	指	《中华人民共和国民事诉讼法》
《行政诉讼法》	指	《中华人民共和国行政诉讼法》
《合伙企业法》	指	《中华人民共和国合伙企业法》
《农村土地承包法》	指	《中华人民共和国农村土地承包法》
《商业登记条例》	指	《香港商业登记条例》
《企业国有资产法》	指	《中华人民共和国企业国有资产法》
《土地管理法》	指	《中华人民共和国土地管理法》
《民法通则》	指	《中华人民共和国民法通则》

续表

《首发管理办法》	指	《首次公开发行股票并上市管理办法》
《编报规则第 12 号》	指	《公开发行证券公司信息披露的编报规则第 12 号——公开发行证券的法律意见书和律师工作报告》
《创业板办法》	指	《首次公开发行股票并在创业板上市管理暂行办法》
《公司登记管理条例》	指	《中华人民共和国公司登记管理条例》
《中外合资经营企业法》	指	《中华人民共和国中外合资经营企业法》
《担保法》	指	《中华人民共和国担保法》
“汇发[2005]75 号文”	指	《国家外汇管理局关于境内居民通过境外特殊目的公司融资及返程投资外汇管理有关问题的通知》
《村民委员会组织法》	指	《中华人民共和国村民委员会组织法》
《会计法》	指	《中华人民共和国会计法》
《物权法》	指	《中华人民共和国物权法》
《城市居民委员会组织法》	指	《中华人民共和国城市居民委员会组织法》
《土地管理法实施条例》	指	《中华人民共和国土地管理法实施条例》
《中外合资经营企业法实施条例》	指	《中华人民共和国中外合资经营企业法实施条例》
《中外合作经营企业法实施细则》	指	《中华人民共和国中外合作经营企业法实施细则》
《城市房地产管理法》	指	《中华人民共和国城市房地产管理法》
《专利法实施细则》	指	《中华人民共和国专利法实施细则》
《船舶登记条例》	指	《中华人民共和国船舶登记条例》
《渔业船舶登记办法》	指	《中华人民共和国渔业船舶登记办法》
《证券期货法律适用意见第 1 号》	指	《〈首次公开发行股票并上市管理办法〉第十二条“实际控制人没有发生变更”的理解和适用证券期货法律适用意见第 1 号》
《药品管理法实施条例》	指	《中华人民共和国药品管理法实施条例》
《城镇国有土地使用权出让和转让暂行条例》	指	《中华人民共和国城镇国有土地使用权出让和转让暂行条例》

续表

《畜牧法》	指	《中华人民共和国畜牧法》
《章程指引》	指	《上市公司章程指引(2006年修订)》
《固定资产投资方向调节税暂行条例》	指	《中华人民共和国固定资产投资方向调节税暂行条例》
《增值税暂行条例》	指	《中华人民共和国增值税暂行条例》
《消费税暂行条例》	指	《中华人民共和国消费税暂行条例》
《个人所得税法》	指	《中华人民共和国个人所得税法》
《资源税暂行条例》	指	《中华人民共和国资源税暂行条例》
《城镇土地使用税暂行条例》	指	《中华人民共和国城镇土地使用税暂行条例》
《土地增值税暂行条例》	指	《中华人民共和国土地增值税暂行条例》
《房产税暂行条例》	指	《中华人民共和国房产税暂行条例》
《车船税法》	指	《中华人民共和国车船税法》
《契税法暂行条例》	指	《中华人民共和国契税法暂行条例》
《进出口关税条例》	指	《中华人民共和国进出口关税条例》
《船舶吨税暂行条例》	指	《中华人民共和国船舶吨税暂行条例》
《企业所得税法》	指	《中华人民共和国企业所得税法》
《城市维护建设税暂行条例》	指	《中华人民共和国城市维护建设税暂行条例》
《营业税暂行条例》	指	《中华人民共和国营业税暂行条例》
《个人所得税法实施条例》	指	《中华人民共和国个人所得税法实施条例》
《企业所得税法实施条例》	指	《中华人民共和国企业所得税法实施条例》
《标准化法》	指	《中华人民共和国标准化法》
《标准化法实施条例》	指	《中华人民共和国标准化法实施条例》
《环境保护法》	指	《中华人民共和国环境保护法》
《海洋环境保护法》	指	《中华人民共和国海洋环境保护法》
《环境影响评价法》	指	《中华人民共和国环境影响评价法》



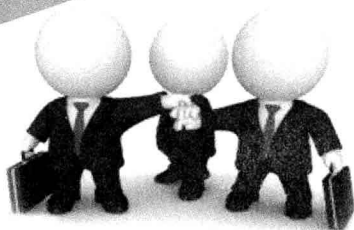
推 荐 语

本书以法律实践为基础,通过大量案例研究,从一个侧面展现了对中国企业来说有点神秘的 IPO(首次公开发行股票并上市)中纷繁复杂的法律问题的界定标准和解决之道,堪称关于律师工作报告的百科全书。

在中国经济体制改革尤其是资本市场变革不断走向纵深的过程中,如何界定、解读和评判一个企业在 IPO 过程中所面临的法律问题,投行业界有很多声音。从这个角度讲,作者的研究具有很强的现实意义。

非常期待本书的发行上市,相信本书对于投行、律所从业人员、拟上市公司的相关工作人员都会有很好的帮助和指导作用。本书是一部不可多得的企业上市法律培训教材。

东方花旗证券有限公司副总经理 崔洪军
二〇一三年八月六日





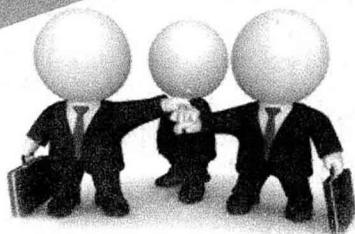
推 荐 语

赵律师根据其多年对 IPO 法律实务工作的研究,系统归纳整理写成了《企业上市法律调查指引》这一新著。全书重点针对 IPO 法律事项,体系完整,内容丰富,论述深入而透彻,编著形式独有创意,采用条文释义的方式对有关法律标准进行解析,并列举相关典型案例进行剖析,将枯燥的法理言之有物,精辟阐述,体现了作者的智慧和专业功力。

IPO 已暂停多月,重启在即,本书十分值得业内同行以及拟上市公司学习。冀其在弘扬专业知识、惠及拟 IPO 企业实战中发挥很好的作用。

恒泰证券股份有限公司投资银行董事、总经理 新 磊

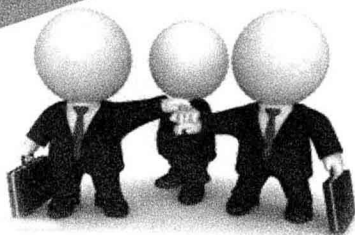
二〇一三年八月三日





推 荐 语

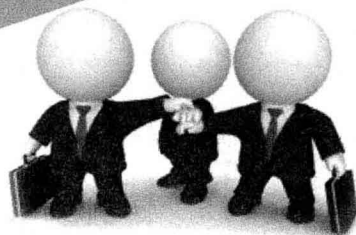
《企业上市法律调查指引》是第一部针对企业上市法律核查业务进行总结解析的专业著作,具有极强的实用性。本书适用于与企业上市相关的拟上市企业人员及投行、律师、会计师等相关中介机构人员,是上述相关人员掌握有关知识、提高业务水平和技能的便捷工具。对于初入行者来说,通过此书可以迅速掌握企业上市过程中法律核查的目的、基本要求、核查方法,进而突破刚入行参加工作的困惑,迅速进入工作状态,适应工作要求。对于已从业多年的专业人员来说,本书同样有很强的指导意义。由于企业上市工作的复杂性和长周期性,我们亲身经历所能完成的上市项目不会太多,但在具体实践中企业上市的法律问题却是花样繁多、错综复杂,本书通过分析和总结大量成功及失败案例,向我们展示了多种多样的法律问题解决方案,大大开拓了我们处理和解决实际问题的能力,丰富了我们应对实际问题的手段和方法,从而更好地提高我们为上市企业服务的水平。





我们非常期待本书的发行上市,同时也希望作者在今后的实践中继续总结新的案例,丰富本书的内容,持续推出新的作品为企业上市提供更好更优质的服务。

金元证券股份有限公司投资银行总部董事、总经理 高亮
二〇一三年八月三日





推 荐 语

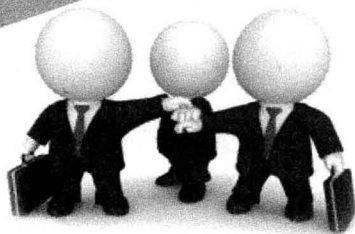
我们知道,中国企业首次公开发行股票并上市(IPO)需要满足国家法律法规的各项要求以及各项财务指标。广义地讲,财务问题也可以归结为法律问题,因此,在A股公司IPO申报中,法律调查有着特别重要的地位。

我从事IPO审计服务工作近二十年,深知拟上市公司IPO申报过程中法律规范的重要作用。然而在此之前,尚未见到关于企业上市法律调查的实务性较强的专业图书。本书作者为有心之人,在辛苦工作之余,经过两年多的辛勤努力,将IPO法律实践中遇到和研究的法律问题及其解决思路、调查方法和相关案例搜集整理,分门别类,写成此部《企业上市法律调查指引》,确实为相关专业图书市场填补了一项重要空白。

本书通过大量的案例研究,将企业上市过程中的法律标准及渊源、适用范围以及调查程序有机地结合起来,系统进行阐述,具有较强的实务指导性,是拟上市企业、相关中介机构和法律从业人员不可多得的一部业务工具书。

中国股市的发展前景依然美好,IPO的法律实践没有穷期,我们期望作者能再接再厉,为读者继续奉献新的、更好的作品。

大华会计师事务所合伙人 乐超军
二〇一三年八月十二日

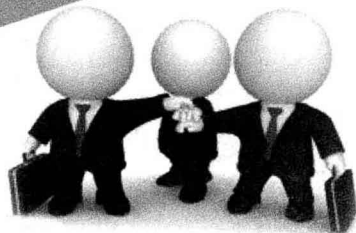


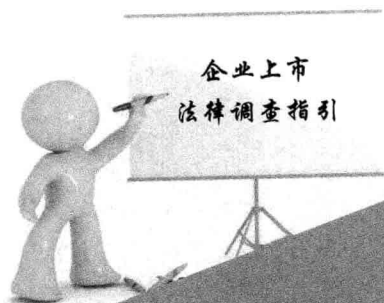


推 荐 语

赵廷凯律师的力作——《企业上市法律调查指引》是一部难得的关于企业上市法律实践的好书。作为经历了资本市场 20 年的发展历程、一直从事相关会计师工作的我深有体会。

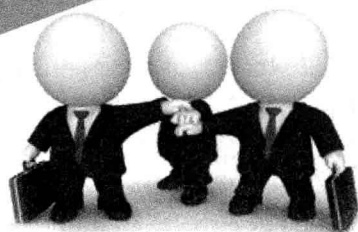
会计准则中规定的处理方法是针对多数企业共性的交易实质进行的总结概括,在企业的具体实务操作中会产生如何理解和运用的问题,而这一具体问题,对长期依赖具体规则指导的资本市场相关主体而言,一直有许多困惑。虽然本书作者研究的是上市法律审核或法律调查的标准和方法问题,但我作为一名执业注册会计师,读了此书,同样感到受益匪浅。依我之见,本书对于从事企业首次公开发行股票并上市审计的执业注册会计师而言,也具有很高的实用价值。就企业首次公开发行股票并上市的全过程看,会计问题和法律问题是不可分割的,书中的很多案例表面上看阐述的是法律方面的问题,实际上也是如何解决宽泛的会计原则有效落地与操作的会计问题。





非常期待本书的发行上市,相信本书对于会计师事务所的从业人员、拟上市公司的相关工作人员都会有很好的借鉴作用。本书应是一部不可多得的实务操作指引。

中瑞岳华会计师事务所合伙人 袁刚山
二〇一三年八月六日





推 荐 语

拜读赵律师《企业上市法律调查指引》一书,受益匪浅。

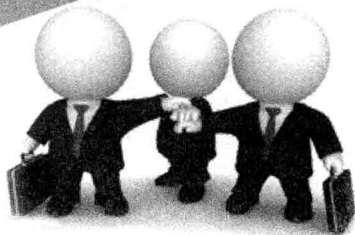
作者以企业上市法律调查的标准解析为主线,将企业上市流程中的法律问题系统总结和论述,详细阐述相关规定的来龙去脉,并采用对比的方法介绍实际操作和掌握的尺度,使读者既能在短时间内掌握相关法律标准的立法本意和有关规定的精神实质,又能了解实践中不同主体对有关问题理解和处理的不同方法和尺度,可谓贡献巨大。

一本好书是一架让人增长知识的梯子,是一扇开阔视野的窗户,是一把登堂入室的钥匙。本书在一定程度上解决了有上市需求的企业和相关从业人员经验不足和知识匮乏等问题,为相关企业和人员提供了一架梯子、一扇窗口、一把钥匙,使其较容易地掌握了原本十分复杂的企业上市法律调查问题。从这个角度讲,本书将会使许多企业和人员从中受益。

资产评估是企业上市过程中必需的程序之一。评估过程中涉及的许多问题其实与法律问题是密不可分的。本书对相关法律问题的解析和阐述对相关评估人员系统了解有关知识也将起到很好的帮助作用。

衷心期待本书早日发行上市。

中通诚资产评估有限公司副总裁 陶 弢
二〇一三年八月八日





推 荐 语

与廷凯律师相识相知于武当山,之后就多次向廷凯律师求教关于企业上市的相关法律问题,每次都能得到廷凯律师专业、严谨的解答,这对我在投资行业中工作起到了很好的帮助作用。

廷凯律师的新著《企业上市法律调查指引》,令我已期许许久。这部著作,是廷凯律师多年证券律师实战经验和理论研究成果的结晶。作者既努力从源头上探求企业上市法律标准的出处,以使读者能够更好地对相关法律标准作出准确理解,又从实务上对申报和审核过程中各方主体所掌握的标准进行总结分析,使人对相关上市法律问题的理论和实践有了更全面的认识。书中对有关准则制定意义的解读,十分必要而有新意,这非常有助于企业发行股票并上市过程中的各方主体更精准地把握相关法律标准的尺度,纠正偏颇,统一标准。

本书对从事投资、法律和上市相关工作的专业人士和企业家而言都是一部很好的工具书。期待此书与大家早日见面。

中科招商投资管理集团有限公司高级副总裁 高立里

二〇一三年八月八日

