

企业改制上市律师业务范围与工作流程

目 录

| | |
|----------------------------------|----|
| 前 言..... | 4 |
| 正 文..... | 5 |
| 一、尽职调查及上市方案设计阶段..... | 6 |
| （一）查阅资料..... | 7 |
| （二）出具尽职调查汇报..... | 9 |
| （三）参与讨论制定企业改制方案..... | 9 |
| 二、 改制设置股份企业..... | 10 |
| （一） 接受委托..... | 12 |
| （二）改制一般业务流程..... | 13 |
| （三）为改制方案实行过程中波及的法律问题提供法律服务..... | 13 |
| （四）各项报批、立案、确认工作..... | 16 |
| （五）协助国有产权转让方案的实行和产权交易工作（如有）..... | 19 |
| 三、股票发行申请材料申报阶段..... | 20 |
| （一）公开发行证券的法律意见书的编制..... | 25 |
| （二）公开发行证券的律师工作汇报的编制..... | 27 |
| （三）律师工作底稿的制作..... | 39 |

| | |
|-----------------------------------|----|
| 四、股票申请上市阶段..... | 41 |
| （一）作为发行人公开发行股票上市的专题法律顾问，为上市提供法律服务 | 44 |
| （二）上市法律意见书的编制..... | 44 |
| 结 语..... | 46 |

前 言

假如说企业改制上市是要盖一栋大楼的话,那么律师在其中的工作就是扎实这座大楼的法律地基,业内人都说:“企业欲上市,先过法律关”

，由此可见，法律工作在企业改制上市的过程中是很重要的，律师的有关工作内容可以概括为如下四点：1、在改制过程中协助企业编写企业章程、发起人协议及有关重要协议；2、负责对股票发行及企业改制上市的各项文献进行审查；3、起草法律意见书、律师工作汇报；4、为股票发行企业改制上市提供法律征询服务。企业改制上市可以分为四个阶段：尽职调查及上市方案设计阶段，改制设置股份制企业阶段，股份发行申请材料申报阶段，股份上市申请材料申报阶段。为了完整、详细地理解律师在企业改制上市中的业务范围和 workflows，本文将分阶段对律师的详细业务范围与 workflows 进行论述

正文

企业改制上市是一项法律性、政策性、程序性都很强的复杂业务，由于上市要对企业“查三代、刨老底”，“翻旧帐”，并在此基础上对企业进行规范，而其中的律师工作首先是基础性的，另首先也是操作性、业务性很强的法律事务。为了更全面、深刻的理解律师在整个企业改制上市工作中的有关业务，我们将首先列表论述各个阶段包括所有中介机构的工作内容，在此基础上再详述律师在各个阶段的详细工作内容与流程。

一、尽职调查及上市方案设计阶段

表 1:

| 阶段及有关环节 | 工作内容以及所需文献目录 | 备注 |
|-----------------|----------------------|----|
| 第一阶段 | 尽职调查及上市方案设计 | |
| 第一步 企业作出上市决策 | 签订《法律顾问协议》，确定 律师； | |

| | | |
|--------------------------------|-----------------------------------|--|
| | 师制作有关协议及有关人员保密承诺，以备所有中介机构人员进场。 | |
| 第二步 确定券商、审计师、评估师（如有） | 签订有关《顾问协议》、《保密协议》。 | |
| 第三步 中介机构进行尽职调查 | 提供尽职调查文献清单； 期间提供补充尽职调查清单（如需要）。 | |
| 第四步 尽职调查结束，中介机构分别出具《尽职调查汇报》 | 券商、律师、会计师《尽职调查汇报》； 改制方案（讨论稿）。 | |
| 第五步 确定改制方案 | 改制方案。 | |

这个阶段是理解客户的阶段，在这个阶段律师的重要工作是对企业作为拟上市主体进行法律方面的尽职调查，也就是翻旧帐、查老底的阶段，律师需要在此基础上撰写《尽职调查汇报》，为企业的改制方案确实定提供法律根据。分三个环节进行：

（一）查阅资料

重要查阅如下方面的资料：

1、企业的有关主体方面的资料,包括企业成立的同意文献,企业的历史沿革及概况,企业的产品及业务状况,企业的设置及历次变更后的企业法人执照,企业设置时的工商登记资料,企业的全资、控股、参股企业的有关状况,企业的获奖、荣誉证书及排名状况,企业(近来3年,可追溯至主发起人)的原始财务报表资料(包括但不限于:资产负债表、现金流量表、利润表等),企业的历次资产评估汇报、土地评估汇报(如有)及验资汇报。

2、企业法人治理方面的资料,包括企业的组织构造图,企业“三会一层”(包括董事会、股东会、监事会及经理层)的有关资料,企业各有关内部控制制度。

3、全体发起人股东的有关资料,包括各股东尤其是控股股东的历史沿革及概况,各股东的产品及业务状况,各法人股东企业法人营业执照及自然人股东身份证明,各股东的全资、控股、参股企业的有关状况,各股东获奖、荣誉证书及排名状况,各股东企业章程,自然人股东的基本状况,其他有关股东状况的阐明材料。

4、各股东出资的有关资料,包括各股东出资状况,各股东与企业的关系及关联交易,有关土地使用权折股或处置方案及其批复(如有)。

5、有关收购、吞并、托管资料(如有)。

6、企业的重要资产资料，包括土地、房产、车辆、机器设备、无形资产、政府有关部门对企业所开展业务的同意状况，长期投资状况。

7、关联企业与同业竞争，包括企业发起人、持有企业 5%以上股份的重要股东及实际控制人的基本状况，分企业、子企业、参股企业资料，企业董事、监事及高级管理人员在关联企业中的兼职状况，企业与关联企业的关联关系及交易，有关同业竞争的状况。

8、重要协议、在建工程、债权债务，包括未履行完毕的各类重要商务协议，在建工程项目名称、立项批复、规划许可证、施工许可证、工程进展状况阐明，重大债权债务。

9、企业董事、监事等高级管理人员资料。

10、企业在环境保护、税务、工商、涉诉方面的状况，包括历年符合国家环境保护规定的证明文献，历年符合产品质量及技术原则的证明文献，历年纳税状况、所合用的税率及财政补助优惠政策的证明，未来几年所合用的所得税税负的文獻，历年遵守工商法规的证明材料，波及诉讼、仲裁、行政惩罚的材料。

(二) 出具尽职调查汇报

在查阅上述有关资料的基础上，律师出具《尽职调查汇报》。

(三) 参与讨论制定企业改制方案

在此环节，中介机构通过审慎调查阶段对企业的理解，发行人与券商将召集所有中介机构参与的分工协调会。协调会由券商主持，就发行企业改制上市的重大问题，如股份企业设置方案、资产重组方案、股本构造、则务审计、资产评估、土地评估、盈利预测等事项进行讨论。协调会将根据工作进展状况不定期召开，而律师作为中介机构之一，参与讨论制定改制方案，重点关注法律方面的问题和障碍。

二、 改制设置股份企业

表 2:

| 阶段及有关环节 | 工作内容以及所需文献目录 | 备注 |
|--|---|----|
| 第二阶段 | 改制设置股份企业 | |
| 第一步 会计师出具 设置企业的审计汇 报 | 《审计汇报》 | |
| 第二步 向省级工商 行政管理局申请股 份企业名称预先核 准 | <p>全体投资人签订的企业名称预先核准申请书；</p> <p>全体投资人签订的指定代表或者委托代理人证明；</p> <p>代表或者代理人的资格证明；</p> <p>全体投资人的资格证明；</p> <p>省工商行政管理局规定提交的其他文献。</p> | |
| 第三步 签订股份有限企业 发起人协议 | <p>1、《股份企业发起人协议书》；</p> <p>2、《股份企业章程》；</p> <p>3、其他文献。</p> | |
| 第四步 获得名称预先核准 | 名称预先核准告知书 | |
| 第五步 会计师验资 | 《验资汇报》 | |

| | | |
|--|---|--|
| <p>第六步</p> <p>召开股份企业创立大会、首届董事会及监事会,选举董事长、监事会主席、高管人员,通过股份企业基本治理制度</p> | <p>创立大会所需全套文献;</p> <p>企业首届董事会第一次会议全套文献;</p> <p>企业首届监事会第一次会议全套文献;</p> <p>股份企业法人治理制度。</p> | |
| <p>第七步</p> <p>向工商行政管理局申请股份企业设置登记</p> | <p>有关股份企业设置的全套文献</p> | |
| <p>第八步 完毕工商登记</p> | <p>《企业法人营业执照》</p> | |

企业改制可采用重组、联合、吞并、租赁、合资、转让产权和股份制等多种形式进行。企业改制，包括转让控股、参股企业股权或者通过增资扩股来提高比例等。改到深处是产权，改制难处是人员，而产权和人员是世界性的难题，产权和人员又是改制中不可回避的重要问题。产权是所有制的关键和重要内容，包括物权、债权、股权和知识产权等各类财产权。律师在企业改制过程中可以发挥重要作用，律师可以接受企业出资人、产权转让方、改制企业、改制企业债权人、国有产权受让人、改制企业职工和其他改制当事人的委托，以征询、代理、出具法律意见书、专题法律顾问等方式从事企业改制有关业务，协助企业依法建立和完善现代企业制度及法人治理构造，维护委托人的合法权益。

律师从事企业改制业务，应以谨慎勤勉、尽职尽责的态度，为企业改制项目的委托人提供优质、高效、独立的法律服务。律师从事企业改制有关工作，应当依法执业，遵守国家法律、行政法规、地方性法规、行政规章、部门规章的规定。在同一改制企业的业务中，律师和律师事务所防止同步接受产权转让方和其他改制当事人的委托；防止同步接受产权受让人和改制企业、改制企业经营者（波及管理层收购）的委托，以免发生利益冲突。律师对从事企业改制业务中知悉的国家秘密和委托人的商业秘密负有保密的义务。下面我们详细论述企业改制律师业务范围及工作流程。

（一） 接受委托

1、律师以律师事务所名义接受改制当事人的委托，参与企业改制法律业务。律师事务所与委托方签订委托协议，明确委托事项、委托范围和规定、承接律师、委托费用及支付方式等双方的权利和义务。

2、律师根据委托范围，为企业的改制申请、改制方案实行、改制企业重组、产权转让方案的编制和实行、改制企业产权变更等法律事务提供法律服务。

(二) 改制一般业务流程

- 1、认真听取委托方对改制企业的状况简介，理解改制目的和目的。
- 2、对产权转让方报批的改制方案、产权转让方案出具《法律意见书》。
- 3、根据委托人的规定，编制各类法律文献，协助完毕企业各项内部的审核、同意程序。
- 4、根据委托人的规定，协助改制方案的实行，编制各类法律文献，参与谈判，审核其他交易方提供的材料或法律文本。
- 5、根据委托人的规定，协助产权转让方案的实行和产权交易工作，协助企业或企业办理工商变更登记手续。

(三) 为改制方案实行过程中波及的法律问题提供法律服务

- 1、遵照国家有关法规规定，解析和应对改制企业的既有问题，遵照有关的法律规定，根据改制方案处理改制过程中碰到的问题。
- 2、律师接受产权转让方的委托，就股权形式产权转让、资产形式产权转让的方案所波及的法律问题提供服务。

企业产权转让方案应当载明的内容：转让标的企业产权的基本状况，企业产权转让行为的有关论证状况，转让标的企业波及的、经企业所在地劳动保障行政部门审核的职工安顿方案，转让标的企业波及的债权、债务包括拖欠职工债务的处理方案，企业产权转让收益处置方案，企业产权转让公告的重要内容。

转让企业产权导致转让方不再拥有控股地位的，应当附送经债权人金融机构书面同意的有关债权债务协议、职工代表大会审议职工安置方案的决策等。

3、律师可以接受产权转让方的委托，产权受让人的委托，起草、修改《产权转让协议》；律师根据《企业法》、《协议法》等规定编写《产权转让协议》。

4、为改制方案中股权设置和法人治理构造的编制提供法律服务。

(1) 律师可以接受委托，根据企业法的规定，结合改制方案确定的实行改制的详细形式，就有限责任企业的股权构造或股份有限公司的股权构造及其法人治理构造，设计方案。

(2) 律师编制股权设置方案时，充足听取新旧股东各方和企业员工、上级主管部门的意见，根据预先确定的受让人条件编制股权设置方案。

(3) 律师编制股权设置方案时，兼顾控股股东的权益和中小股东的权益，通过股权设置和法人治理构造的设置，建立有效的监督与制约机制。

(4) 律师接受委托，根据《企业法》的规定为改制企业起草企业股东会、董事会的议事规则以及监事会、经营管理部门的工作制度和规则，建立新型的法人治理构造。并按照《企业法》的规定，将现代企业制度在股权设置和法人治理构造设置上的内容，反应在企业章程中。

5、为改制方案中资产和债权债务处置方案提供法律服务

(1) 律师根据产权转让方有关改制的意图，以资产评估的成果为基础，为改制方案中涉及的资产和债权债务处置事项提供法律服务。律师接受编制债权债务处置方案的委托，在清产核资、财务审计的基础上，根据改制企业的详细状况，编制债权债务处置方案。

(2) 律师编制债权债务处置方案时，应理解改制企业各项未结的债权债务，并理解债权人的意见。假如债权人中的金融机构持反对意见或保留意见，律师应阐明该项金融债权对改制的影响。

(3) 律师编制债权债务处置方案时，应理解正在进行的有关债权债务的诉讼、仲裁、执行状况，并指出方案对改制的影响。

6、其他法律文献的编制。

(1) 律师接受委托，提供编制职工安顿方案的法律服务。

(2) 律师接受委托，根据法律规定的程序，在充足听取国有产权转让方、改制企业和其他详细参与者的意见基础上，编制决策类法律文献、公告类法律文献、协议类法律文献、当事人之间承诺或保证类

法律文献，为委托人编制向政府提交用于审批、核准或立案的申请汇报。

(3) 为改制企业建立法人治理构造的需要，律师可接受委托，根据改制企业的规定，在起草企业章程的同步，为改制企业起草新的规章制度。

(四) 各项报批、立案、确认工作

1、律师接受委托，依法协助或代理改制方案的报批工作，对报批程序提供征询意见（重要波及国有企业改制）。

(1) 国有企业改制方案需按照《企业国有资产监督管理暂行条例》和国家国有资产监督管理委员会的有关规定履行同意程序。

(2) 国有企业改制波及财政、劳动保障事项的，需预先报经同级人民政府有关部门审核，同意后报国有资产监督管理部门协调审批。

(3) 国有企业改制波及政府社会公共管理审批事项的，根据国家有关法律法规，报经政府有关部门审批。

(4) 国有企业改制波及国有资产监督管理部门出资的企业，其改制为非国有企业的，改制方案需报同级人民政府同意。

(5) 国有企业改制波及职工安置的，其职工安置方案须经改制企业所在地劳动保障行政部门核准。

(6) 国有企业改制波及转让上市企业国有股权的，其审批程序按国资委和证监会的有关规定办理。

2、律师接受委托，依法协助或代理国有产权转让方案的报批、立案工作，对报批、立案程序提供征询意见（如有）。

(1) 国有企业改制波及国有资产监督管理部门出资的企业，其国有产权转让事项应报同级人民政府同意。

(2) 国有产权转让方应按照国家有关规定，制定所属企业的国有产权转让管理措施，并报国有资产监督管理部门立案。

(3) 国有资产监督管理部门决定所出资企业的国有产权转让，其中转让行为致使国家不再拥有控股地位的，应报同级人民政府同意。

(4) 国有产权转让方决定其出资的子企业的国有产权转让，其中重要子企业的重大国有产权转让事项，应当报同级国有资产监督管理部门同意。

(5) 企业国有产权转让事项经同意或者决定后，如转让和受让双方调整产权转让比例或者企业国有产权转让方案发生重大变化的，国有产权转让方应当按照规定程序重新报批。

(6) 国有产权转让方向改制企业经营者转让国有产权必须严格执行国家的有关规定，履行审批手续。

(7) 转让国有产权的价款原则上应当一次结清。一次结清确有困难的，经产权转让双方协商一致，依法报请同意国有企业改制或同意国有产权转让的部门审批后，可采用分期付款的方式。

3、律师接受委托，依法协助改制企业与债权金融部门办理改制确认手续，对确认手续所涉及的法律问题提供征询意见。

(1) 转让企业产权导致转让方不再拥有控股地位的，改制企业应与债权金融部门签订书面的有关债权债务处置协议，或获得债权金融部门签发的书面同意改制确实认书。

(2) 企业改制审批时，改制企业必须征得债权金融部门同意，提交书面协议或确认书，贯彻其金融债务。

4、律师接受委托，依法协助产权转让方或改制企业进行清产核资、财务审计、资产评估，对所波及的核准或立案程序问题提供征询意见。

(1) 国有产权转让方出让国有产权的应在清产核资和审计的基础上，委托具有有关资质的资产评估部门根据国家有关规定进行资产评估。评估汇报依法报经同意国有企业改制或同意国有产权转让的部门核准或者立案后，作为确定企业国有产权转让价格的参照根据。

(2) 企业改制中波及资产损失认定与处理的，改制企业必须按有关规定履行同意程序。改制企业法定代表人和财务负责人对清产核资成果的真实性、精确性负责。

5、律师接受委托，依法协助“运用外资改组国有企业”有关事项的报批工作，对报批程序提供征询意见（如有）。

以上内容仅为本文档的试下载部分，为可阅读页数的一半内容。

如要下载或阅读全文，请访问：

<https://d.book118.com/298143022004006102>