

境内并购争议解决的法律依据 七大“雷区”需要企业高度关注

文 / 彭瑶

彭瑶，重庆索通律师事务所房地产业务部副主任。在公司法律事务、商事仲裁以及房地产和市政工程建设等领域经验丰富

近年来，并购可能带来的垄断、损害社会公益、影响社会稳定等负面影响也越来越引起关注。在国内，交易双方因并购导致的争议，通常集中在七个方面，需要企业高度关注。

企业产权不明。并购的实质是企业的产权人发生变动，由于中国国有企业通常存在的投资主体不明、投资来源复杂、企业演变历程较长等问题，加之其他企业（尤其是非公司制的企业）存在的工商登记的投资者与实际投资人不一致、假冒他人身份注册公司等等问题，不仅给并购主体的确定带来一定困难，而且也会引起主张并购协议无效、要求撤销并购协议、向名义上的股东索赔等类型的争议。

操作不规范。在中国，尤其是对国有企业的并购，原则上应该通过相应的审批程序，并在公开的市场上进行。此外，非国有企业之间发生的并购，也会因为并购双方在操作方面存在某些问题：比如未经审慎调查即草率实施股权并购、支付并购款项后不办理工商登记手续等而引起争议，这些争议通常围绕解除并购协议、并购协议的解释、是否履行并购协议约定义务、应该如何承担违约责任等等问题进行。

行政干预。一般表现为企业不能自主确定并购对象、已经商定的交易条件被行政命令改变、因行政命令而发生的并购行为等等，这通常会使得并购并非基于正常的市场判断和通行的操作方式而实施，进而导致诸多争议的发生。这类争议，一般会发生在民营企业与国有企业的并购行为中。国有企业间的并购也会发生争议，但通常通过行政干预得到解决，最终导致诉讼的可能性较小。

债务。现实中比较常见的是并购方对目标公司的负债情况难以完全掌握，由此导致并购方不能准确判断并购价值，进而导致双方因目标公司隐形债务暴露、第三方索债等问题发生纠纷。

员工安置。并购往往伴随对目标企业员工的清理及大量劳动合同变更、甚至终止行为。一般而言，对于并购方并不需要的人员，并购方通常会要求目标公司在股权交割前终止劳动关系并承担有关费用，以降低并购目标公司后的费用支出，防止可能产生的争议。一旦被并购方在终止劳动关系上有不规范行为，就有可能导致争议。争议可能发生在员工与目标企业之间，也可能发生在并购方之间。

并购欺诈。通常表现为：利用并购控制目标企业资产设法变现后，急于履行付款义务、提供虚假资料、隐瞒负债或有负债等等，导致并购方对目标企业价值发生错误判断而实施并购，进而发生争议。

其他争议。因法规、政策规定变更、政府行为及其他非因并购双方的行为可能造成的影响，应该成为企业律师格外关注的重点。这类争议多发生在政策和政府行为主导型的行业，比如房地产业。其发生的原因在并购时往往难以通过审慎调查或者其他途径发现，但争议一旦发生，则完全可能因缺乏足够的法律依据而给当事人带来毁灭性的损失。觉察到这些可能导致纠纷的因素，不仅需要对相关行业的法律风险有深刻的认识，而且需要超乎常人的洞察力和判断。

处理并购争议的法律依据	
法律	《中华人民共和国公司法》
	《中华人民共和国证券法》
	《中华人民共和国合同法》
	《中华人民共和国企业破产法》
	《中华人民共和国信托法》
	《中华人民共和国外资企业法》
	《中华人民共和国中外合资经营企业法》
	《中华人民共和国中外合作经营企业法》
行政法规	中华人民共和国私营企业暂行条例施行办法
	企业国有资产监督管理暂行条例
	金融资产管理公司条例
	国务院关于股份有限公司境内上市外资股的规定
	国务院办公厅转发国务院体改办国家经贸委关于促进连锁经营发展若干意见的通知
	国务院办公厅关于加强土地转让管理严禁炒卖土地的通知
行政规章	公司注册资本登记管理规定
	中华人民共和国公司登记管理条例
	关于外国投资者并购境内企业的规定
	关于外国投资者通过股权并购举办外商投资广告企业有关问题的通知
	商务部、国家外汇管理局关于印发《企业境外并购事项前期报告制度》的通知
	国家税务总局关于外国投资者并购境内企业股权有关税收问题的通知
	国家税务总局关于外商投资企业和外国企业从事金融资产处置业务有关税收问题的通知
	国家税务总局关于企业合并分立业务有关所得税问题的通知
	金融资产管理公司吸收外资参与资产重组与处置的暂行规定
	中国工商银行关于运用中长期贷款支持企业并购的意见
司法解释	最高人民法院关于审理与企业改制相关的民事纠纷案件若干问题的规定
	最高人民法院关于人民法院执行工作若干问题的规定（试行）

版权所有 © SGLA 2008。

此出版物仅供阁下参考和兴趣阅读之用，无意作为完整全面的信息，并不构成亦不应予以依赖为法律意见。请根据自身情况寻求专门咨询。