

证券论文：证券发行上市中的相关法律问题（下）PDF转换可能丢失图片或格式，建议阅读原文

[https://www.100test.com/kao\\_ti2020/42/2021\\_2022\\_\\_E8\\_AF\\_81\\_E5\\_88\\_B8\\_E8\\_AE\\_BA\\_E6\\_c33\\_42184.htm](https://www.100test.com/kao_ti2020/42/2021_2022__E8_AF_81_E5_88_B8_E8_AE_BA_E6_c33_42184.htm)（五）关于关联交易与

不竞争承诺的有关问题 就原国有企业改制而成的股份公司而言，与作为发起人的原国有企业之间的关联交易则是资产重组与发行上市中的重大法律问题。关联交易是指在关联方之间发生转移资源或义务的事项，而不论是否收取价款。以下是关联方交易的例子：（1）购买或销售商品；（2）购买或销售除商品以外的其他资产；（3）提供或接受劳务；（4）代理；（5）租赁；（6）提供资金（包括以现金或实物形式的贷款或权益性资金）；（7）担保和抵押；（8）管理方面的合同；（9）研究与开发项目的转移；（10）许可协议；

（11）关键管理人员报酬。关联方则是指在企业财务和经营决策中，如果一方有能力直接或间接控制、共同控制另一方或对另一方施加重大影响，将其视为关联方；如果两方或多方同受一方控制，也将其视为关联方。关联方关系主要指：

（1）直接或间接地控制其他企业或受其他企业控制，以及因受某一企业控制的两个或多个企业（例如：母公司、子公司、受同一母公司控制的子公司之间）；（2）合营企业；（3）联营企业；（4）主要投资者个人、关键管理人员或与其关系密切的家庭成员；（5）受主要投资者个人、关键管理人员或与其关系密切的家庭成员直接控制的其他企业。对此关联交易事项，律师要严格审核，并将审核结论写入律师意见书及工作报告中，同时，对于有关关联交易的协议一般由发行人律师起草。此关联协议一般包括以下几种：1.重组

协议（或分立协议）：该协议就原发起人与发行人之间的资产分割、债权债务划分、相互的责任与保证、重组的生效、落实及不竞争等内容作出详细规定。

2. 关联事务协议：作为重组协议的附件，就发起人与发行人间的关联事务及交易作出具体规定：

（1）发行人所需原材料的供应：由发起人企业按国家标准供应；供货方式为由发行人发出订单，凭单至发起人仓库提取，在规定日期内验收；价格的约定等。

（2）发行人所需的零配件供应：由发起人按国家标准供应；供货方式、验收条款、价格条款等由双方根据实际情况约定。

（3）发行人所需水、电、气、煤等的供应：由发起人按发行人要求的标准、数量、时间及时供应，费用及其支付由双方约定。

（4）发行人所属设备的维修：由发起人负责维修，由发行人按双方约定的费用标准支付费用（一般不高于发起人其他第三方提供同等服务的标准）。

（5）发行人外贸业务的代理：由发起人代理发行人的外贸业务，代理费用由双方约定。

（6）发行人及其职工在后勤方面的要求：发起人负责向发行人及其职工提供住房、管道煤气、生活用水、用电、学校、食堂、幼儿园、绿化、清洁卫生等方面的后勤服务。上述服务如由发行人职工支付的，发起人按与其本公司职工同等待遇计费；如由发行人承担的，由双方约定。

（7）其他事项。

3. 土地使用权租赁协议：亦为重组协议的附件，规定发行人租赁使用发起人的部分土地权，双方就土地面积、租赁费用及其支付、使用年限等内容遵循一般商业惯例原则一并作出约定。

4. 商标使用许可协议：亦为重组协议的附件，规定发起人许可发行人使用自己的商标，双方就费用及其支付、使用年限、质量保证、广告收入等事项遵循一

般商业惯例原则作出约定。5.发起人不竞争的承诺：发起人必须向发行人承诺：除业已存在的业务或投资外，将不会在中国境内任何地方以任何方式（包括但不限于独资经营、合资经营和拥有在其他公司或企业的股票或权益）从事与外发行人业务有竞争或可能构成竞争的业务或活动。对发行人已投资的公司与发行人业务产生竞争的情况，该被投资公司亦应向发行人承诺：本着与发行人不竞争的原则，该公司须对经营方针、经营范围逐步进行调整，不再扩大生产规模，产品内销比例逐步减少；同时，发起人亦同时承诺：将对该投资公司可能与发行人进行竞争的生产经营活动进行监督与约束，如有必要，发起人将转让其在该投资公司的股份。同时，为了更充分维护发行人的合法权益，发起人同时承诺：发起人的董事长、总经理不兼任发行人的总经理，发起人与发行人的经理层中不出现双重任职的情况。例如：凤凰光学股份有限公司在其招股说明书中就有这样的记载：江光总厂（股份公司独家发起人）之上级主管部门江西省机械工业厅以及本公司筹委会成员均已作出承诺，在江光总厂和本公司经营管理层中将不会出现双重任职现象。（六）关于发行人的章程 公司章程是规范公司组织与行为的规范性文件，对公司与股东、董事、监事等均具有约束力，是公司内部的“宪法”性文件。可以说，公司章程的规范与完整，是公司发展的制度基础与组织保障。1997年岁末，证监会发布了《上市公司章程指引》，这是证券市场法治建设的一件大事，充分体现了管理层对市场规范化的决心与信心。100Test 下载频道开通，各类考试题目直接下载。详细请访问 [www.100test.com](http://www.100test.com)