

律师参与企(事)业单位改制调查 PDF转换可能丢失图片或格式，建议阅读原文

https://www.100test.com/kao_ti2020/484/2021_2022__E5_BE_8B_E5_B8_88_E5_8F_82_E4_c122_484143.htm 律师参与企(事)业单位改制工作,愈来愈受到政府、政府职能部门和改制单位的重视。主要原因有二:一是20世纪90年代初,国家体改委、国家计委、财政部、中国人民银行、国务院生产办发布《股份制企业试点办法》后,律师参与企(事)业单位改制,成为了政府对改制企(事)业单位的强制性要求。二是企(事)业单位改制,涉及到对改制单位的大量复杂的财产关系、劳动关系、债权债务关系、合资合作关系、租赁关系、联营关系、投资关系、资产重组关系、母公司与分公司、子公司关系等法律关系的界定,涉及到企业改制新设企业的现代企业制度的建立,公司法人治理结构的规范、建立、构建,完善公司的法人治理机制、激励机制、产权机制、监控机制,以及制作大量的规范性有关法律文件,这些,都需要律师提供专业的服务。因此,律师参与企(事)业单位改制工作,已是企(事)业单位改制必不可少的工作要求。

律师参与企(事)业单位改制工作的作用 国有企业改制,实质上是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)。随着改革步伐的加快、发展,国家出台了大量的法律、法规、政策,这些法律、法规、政策必须在改制工作中予以贯彻,而不同企业的具体情况,在实际运用法律、法规、政策上,要求律师给企业提供合法、有效的帮助,这主要体现在以下方面: (一)律师在改制工作中的主协调作用 律师在改制工作中的主协调职责,最早出现在1998年2月6日外经贸部印发的《关于外经贸企业内部职工持股试点过程中选择律师、注

册会计师、资产评估师指导意见》文件中,文件明确律师在内部职工持股试点中起主协调作用,规定了主协调律师的五项主要职责,即: 负责召开“三师”(会计师、审计师、评估师)会议,由主协调律师安排工作进度,协调各方工作. 提出改制工作总体安排,起到统一步骤,协调衔接,确保进度的作用. 负责公司法律文本的制作. 负责内部职工投资的法律设计及相应法律文件,确保投资职工合法权益. 出具法律意见书,作为事前保障,使改制工作合法、有序完成。

(二)律师在改制中的参谋决策作用 改制工作是集运用法律、法规、政策解决企(事)业单位改制工作中具体问题的一项复杂而又宏大的工程,集国家利益、集体利益、职工利益于一体,都要充分体现、保护,其中任何一个环节出现问题,都可能导致改制工作流产。

(1)对国家法律、法规、政策的正确理解,结合改制企业的具体问题,融会贯通,提供法律、政策依据.

(2)对企业改制的整体方案、非经营性资产剥离的处理及管理方式提供意见.

(3)对改制拟设立企业的公司设立方式,股权设置,提出意见和方案,使其符合改制企业具体情况,符合国家企业改制政策要求.

(4)对改制企业无形资产,包括知识产权、商誉、商标、土地使用权等的评估、使用或取得提供方案.

(5)对改制拟设立企业公司的发起人数量的要求,职工认购股权的分配和表现形式提出意见和方案,供改制领导小组决策.

(6)对改制企业职工身份置换,职工安置提出方案,并设立相应法律文书,保障职工合法权益.

(7)对职工安置费、补偿金的计算提供政策依据,并对职工安置费、补偿金提出处置意见.

(8)对离退休人员、退养人员、工伤或非工伤因病职工的安置、补偿、社保、医保等问题提供处置意见.

(9)对会计师参与清产核资、财务审计、评估师资产评

估的结论,律师从法律的角度提出意见,防止国有资产流失。(10)对需职代会、工会讨论、表决的改制议案提出方案。(三)律师制作法律文件严谨、符合法律规范的作用 企业改制,需制作大量的法律文件,如给领导、主管部门的请示报告,企业章程,董事会、监事会议事规则,法律意见书,职工身份置换协议,安置补偿协议,发起人协议等,这些法律文件的制作,要符合法律规范,能真实反映改制成果及国家、企业、职工的利益,他是集国家法律、法规、政策在改制企业具体成果的体现,是改制后企业财产所有权确认的依据,是改制后企业股东权利、义务确认的依据,是企业经营权、分配权、处分权确认的依据,是改制后企业规范运作的法律依据,是改制后企业现代企业制度建立的依据,是改制后企业法人治理结构框架的依据,是建立改制后企业激励机制和约束机制的依据,是企业“三会一层”即股东会、董事会、监事会、经营层权利义务划分的依据,是改制企业职工身份置换、劳动关系确认的依据,亦是国家行政主管部门、资产管理部门对其成果认可的依据。因此,这些法律文件的制作关系重大,稍有不慎或失误,将给改制成果带来不尽的纠纷,甚至失败。这在司法实践中出现的改制企业的国有资产流失问题、职工身份置换和劳动关系纠纷问题、股权转让纠纷问题、权属纠纷问题、债务承担纠纷问题、股东与股东之间、与企业之间纠纷问题等所证实。律师由于其职业的专业性,对法律的精通,以及对政策的理解、运用,更重要的是由于直接参与企业改制全过程的了解,对改制企业具体情况的掌握,以及对改制中的难点、疑点的解决,熟悉、贯通,在制作法律文件时,能做到准确、合法、有效,能经受时间的考验。在律师出具的法律意见书中,律师引用的法律、法规、政策、主管部门批

复等依据,解决难点、疑点之依据,保障了改制成果。所以,律师在改制制作法律意见书、法律文件中的作用是不可替代的。

目前律师在参与企业改制中存在的问题 (一)企(事)业单位主管部门及改制单位对律师参与改制工作认识不足\r 一些企(事)业单位主管部门及改制单位大都不重视律师参与改制工作,甚至有的认为律师参与多余。主要表现在:一是对企(事)业单位改制工作的法律性、政策性、复杂性认识不足,仍然习惯于长官意志,导致改制工作粗漏,留下后遗症,甚至违法都不知道。二是大部分主管部门设置有专门的法规部门,或在办公室或其他部门配有专职处理法规问题人员,因而将改制工作交由这些部门或人员处理。由于受编制的影响,这类人员数量有限,只能作一些指导性意见。而改制企业囿于行业局限,缺少或无法律专门人才,对改制中大量的法律问题、政策适用问题认识不足,特别是无经验可借鉴,不能实际合法解决实际问题,留下隐患。三是改制文件的制作因缺少专业支撑,导致这些文件的不规范、不周延,甚至程序疏漏。而律师参与,基本上可以避免这些问题的发生。

(二)对选择律师所和律师的认识不足\r 企(事)业单位改制的法律性、政策性、复杂性,解决具体问题的灵活性、合理性、合法性,要求改制单位在选择律师上要慎重。往往一些改制企业在选择律师时,存在对律师事务所、律师能力的考察上疏漏。该律师所,该律师是否承担过企业改制工作,是否具备处理这类问题的能力和经验,是否有较高职业道德,是否具备这方面人力、人才资源。一般说来,做一家企业改制业务,需要配备25名专职律师,时间周期需要612个月,有的时间更长。一个律师所如专职律师很少,该律师所、律师能否做到起码时间上的保证?这些问题,有的改制企业重视不够,缺失一项,都可能

造成改制工作出现问题。 综上所述,笔者积1992年即开始参与几十家大、中、小企(事)业单位改制和上市公司证券法律业务工作以来的经验总结,目前我省律师参与企(事)业单位改制工作还处于起步阶段,律师参与企(事)业单位改制工作还任重道远,希望本文对我省改制工作起到借鉴。 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