FMCC
LS
LU



澳門大學

UNIVERSIDADE DE MACAU

UNIVERSITY OF MACAU

碩士研究生學位論文

論文標題：中國獨立董事的“權、責、利”制度研究

Research on the "Rights, responsibilities and interests' mechanism" of Independent Director System in China

姓　　名：呂嘉欣

學　　號：M-A86128-3

院　　系：法學院

專　　業：中文法學碩士

研究方向：商法與經濟法

導師姓名：范劍虹教授

二0一一 年 二 月

學位論文獨創性聲明

本人聲明：所呈交的學位論文是本人在導師指導下進行的研究工作及取得的研究成果。除了文中特別加以標注和致謝的地方以外，本論文不包含其他個人或者集體已經發表或者撰寫過的研究成果，也不包含爲獲得澳門大學或者其他教育機構的學位或者證書所使用過的材料。如有違反學術道德、學術規範的行爲，本人願意承擔由此而產生的法律責任和法律後果。

聲明人：呂嘉欣

日期：2011年 8月 18日

中文摘要

獨立董事制度是20世紀初美國公司治理結構由“股東大會中心主義”向“董事會中心主義”過渡以後，在股東大會漸漸形式化、董事會運轉失靈以及內部人控制不斷失控的過程中，爲強化董事會的內部職能、維護股東及公司整體利益而產生的。雖然我國上市公司的股權形式與美國的不一樣，但同樣可以通過獨立董事制度來優化公司內部治理結構，實現維護中小股東和公司整體利益的目標。在不同法律體系的背景下實行同一種制度，需要克服的困難可想而知。在20世紀90年代以來，獨立董事制度在我國的發展是有目共睹的，1997年通過證監會發佈的《上市公司章程指引》把獨立董事制度引進中國，2001年通過證監會的《關於在上市公司建立獨立董事制度的指導意見》進一步對獨立制度規範化，2006年通過新《公司法》明確確立獨立董事制度的法律地位。我們不能要求獨立董事制度被引進我國之後，對公司內部治理機構起立竿見影的功效，但我們能通過立法將獨立董事制度逐步完善，并經實踐以後逐步成熟。

在我國，獨立董事制度從引進到落地生根這13年間，學術界的爭論從未停止，畢竟它是個外來的制度，在我國出現“水土不服”的情況是合情合理的。也正是由於學者們的不斷思考，不斷研究，獨立董事制度才能一步一步地被完善。今天，筆者選擇了從獨立董事的權責利機制的角度來作探討，是嘗試運用比較研究和跨學科研究的方法，全方位來剖析獨立董事的權力、責任和利益三者的關係及其相關機制，以維護獨立董事的獨立性爲前提，來健全和完善各項機制，以實現獨立董事能真正保護中小股東和公司整體利益的目標。

全文重要分爲四部份：一是探討獨立董事制度的起源及比較獨立董事制度在英美國家和在我國的發展現狀。從歷史長河中尋找獨立董事制度的本質，在英美國家的發展現狀中總結得失，再結合我國目前的情況分析存在的問題。二是詳細分析獨立董事的相關理論，包括對獨立董事的界定；我國引進獨立董事制度的意義；四種公司治理模式中的獨立董事制度之比較以及獨立董事制度與監事會制度的比較。三是分析我國獨立董事的權責利機制現狀及其不足之處，只有明確自身的不足，才能對癥下藥。四是完善我國獨立董事權責利機制的若干建議，其中包括在立法上明確獨立董事的權力；完善獨立董事的任免制度；完善獨立董事的薪酬機制；健全獨立董事的信息保障機制和構建獨立董事的責任保險機制。雖然只是一些微不足道的建議，但希望能對我國的獨立董事制度作一絲貢獻。

關鍵詞：獨立董事 ， 權責利機制 ， 制度完善

Abstract

Forming after the transition from the "General meeting of shareholders Centralism" towards the "Board of Directors Centralism" of American Corporation governance at the beginning of 20th century, and developing in the process of the general formalization of General meeting of shareholders, the malfunction of Board of Directors operation as well as the continuous incontrollable complexion of internal control, the "Independent Director System（IDS）" emerges for the purpose to strengthen the internal function of Board of Directors, maintain the general interest of shareholders as well as the corporation. Although the stock right format of Chinese public corporations is different from that of American, however Chinese public corporations can still apply the IDS to optimize the corporation internal governance structure and achieve the goal of maintaining the integral benefit of medium and small shareholders and the whole corporation. As a common sense, people all know that it will be required to overcome lots of difficulties to implement the same system under two different legal systems. Ever since the 1990s, the whole nation has witnessed the development of IDS in China. In 1997, China Securities Regulatory Commission（CSRC）published the <Public Corporation Charter Guidance>and for the first time introduced IDS into China. In 2001, CSRS published <Advice on the application of IDS in Public Corporation>to further regulate this system. In 2006, the <Company Law> finally established the legal status of IDS in China. Although the immediate effect on the corporation internal governance institution cannot be felt as soon as the introduction of IDS into China, however it can still be expected that IDS will achieve the gradual improvement by legislation and step to the maturity stage after putting into practice.

In China, during these thirteen years from the introduction to the development of IDS in China, this debate in the academic world has never ceased. After all this is an extraneous system, it is understandable that the circumstances that IDS finds itself unaccustomed in China can happen. It is also because of the continuous thinking and research of scholars that make IDS access to consummation step by step. Now, setting the premise to maintain the independence of IDS and exerting the method which combines the historical analysis with the comparison and interdisciplinary research, the author chooses to explore and dissect the aspect concerning the relationship among the rights, responsibilities and interests of IDS as well as other related mechanisms to improve each system and finally realize the target to protect the

benefit of medium and small shareholders and the whole corporation.

The thesis layout is divided into four parts: the first part explores the origin of IDS and compares the current development in Britain, America and China. Looking back to the history to find the essence of the IDS, the author makes a summary of the strengths and drawbacks from the development of IDS in Britain and America and then applies it to the current situation in China to analyze the existing issues. The second part analyses the relevant theory in detail including the definition of IDS, the significant meaning for China to introduce IDS, the comparison among independent director, supervisory board and board of directors, along with the comparison of IDS in four types of corporation governance model. The third part focuses on the analysis of the existing circumstances as well as the weaknesses of rights, responsibilities and interests' mechanism of IDS in China, and the most appropriate solution can be found only after realizing the weak points with respect to the issue. The fourth part concerns related advice regarding the rights, responsibilities and interests' mechanism of IDS in China, consisting of how to define the rights of independent directors in terms of legislation, how to improve the appointment and dismissal system together with the remuneration mechanism for independent directors, how to make sound the information guarantee mechanism and establish the responsibility insurance mechanism for independent directors. Although the recommendations put forward by the author can be trivial and insignificant, however the author still hopes that it can make a little contribution to the smooth development and continuous breakthrough of IDS in China.

Key words: Independent Director System（IDS）

Rights, responsibilities and interests' mechanism

System consummation

中 文 目 錄

一、緒 論 1

（一）、研究背景及選題目的 1

（二）、研究方法及思路 2

1、比較研究 2

2、跨學科研究 2

（三）、論文結構及創新之處 3

二、獨立董事制度的起源及發展 6

（一）、美國獨立董事制度的起源及發展 6

（二）、我國獨立董事制度的實踐 7

1、我國引進獨立董事制度的背景 7

2、獨立董事制度在我國的具體實踐 8

三、獨立董事制度的基本理論 10

（一）、獨立董事的概念界定 10

1、獨立董事“獨立性”的具體體現 10

2、影響獨立董事“獨立性”的主要因素 13

3、獨立董事的任職資格制度 14

（二）、我國引進獨立董事制度的意義 16

1、強化公司內部制衡 16

2、提升整體決策管理水平 17

3、彌補傳統理論缺陷 17

（三）、四種公司治理模式中的獨立董事制度之比較 18

1、英美市場主導型模式 18

2、德日銀行主導型模式 19

3、家族控制型模式 21
4、國家轉軌型模式 22
5、小結 23
（四）、獨立董事制度與監事會制度的比較 24
1、比較區分二者的職權 24
2、二者在我國能融合的現實意義 25
四、我國獨立董事權責利現狀及其不足的分析 27
（一）、獨立董事的權力配置 28
1、權力配置的界定 28
2、權力配置的現狀及不足之處 29
（二）、獨立董事的責任承擔機制 30
1、獨立董事責任的界定 30
2、獨立董事責任承擔機制的現狀及不足 32
（三）、獨立董事的利益激勵機制 33
1、利益激勵機制的內容 33
2、利益激勵機制的現狀和不足之處 34
（四）小結 34
五、完善我國獨立董事權責利制度的若干建議 35
（一）、在立法上明確獨立董事的權力 35
（二）、完善獨立董事的任免制度 36
1、獨立董事的提名 37
2、獨立董事的選舉 38
3、獨立董事的解任 40

（三）、完善獨立董事的薪酬機制 41
1、薪酬決定機關 42
2、薪酬的形式 43
（四）、健全獨立董事的信息保障機制 43
1、影響信息不對稱的主要因素 44
2、健全獨立董事信息保障機制的措施 44
（五）、構建獨立董事的責任保險制度 46
1、獨立董事責任保險制度的概述 46
2、我國獨立董事責任保險制度的發展現狀及障礙 47
3、獨立董事責任保險制度的注意問題和完善建議 49
（六）、小結 52
六、結　語 54
參 考 文 獻 55
致　謝 59