

## 上市公司控制权争议系列文章：序言

作者：刘冬 | 章伟

有资本出现的地方，不止有市场，也有战场，而且战斗的激烈程度完全不亚于两军对垒。上市公司是资本市场的基石。随着2023年2月全面实行股票发行注册制改革的正式启动，上市公司数量持续增加，上市公司控制权争议的话题也频繁出现在新闻媒体上，除了这类争议本身蕴含的对资本市场潜移默化的影响之外，文章中经常还会冠之以“内斗”“反目”等字眼，引得“吃瓜群众”瞠目结舌。

汉坤争议解决团队近年来参与处理了多起有影响力的公司控制权争议纠纷，在公司控制权领域深耕多年。2021年，汉坤争议解决团队与威科先行联合推出《公司控制权争夺纠纷解决实务指引》，从民事、行政以及公司治理角度，对公司控制权争议过程中所涉及各类典型争议进行系统性分析，并为企业解决纠纷及防控风险提供详实建议。

上市公司控制权争议的复杂程度相比有限责任公司控制权争议而言，有过之而无不及，而且近年来有愈演愈烈的趋势。新旧股东、大小股东、股东和董事会、管理层，甚至曾经亲密无间的合作伙伴之间都可能发生控制权争议。上市公司控制权争议有何特殊性，如何在争议初始拟定全盘策略、综合考虑诸多复杂因素，攻守双方如何步步为营、攻防有道，都是值得关注的话题。在此背景下，汉坤争议解决团队推出上市公司控制权争议系列文章，为大家揭开上市公司控制权争议的面纱。

作为这一系列文章的序言，本文将从上市公司控制权争议的基本特征以及系列文章的主要内容向读者呈现上市公司控制权争议的概貌。

### 一、上市公司控制权争议的特征

#### （一）法律手段复杂多变

控制权争夺的不仅仅是股权，还有关键人员、公章、证照、财务账册等等对上市公司的日常经营存在实质影响的方方面面，不但会涉及民事手段、行政手段甚至刑事手段，由此还会衍生出案中案等诸多系列诉讼，例如公司决议效力诉讼、损害公司利益责任诉讼、证照返还诉讼等。而且，上市公司控制权争夺案件形势紧急多变，需要灵活运用法律手段应对不同情况。

#### （二）信息披露义务要求高

上市公司控制权争夺的复杂性也体现在对上市公司的监管要求上。上市公司面临着证券监督管理部门的监管，在控制权争夺过程中不仅需要遵守《公司法》的规定，还需要遵守《证券法》及证监会、

交易所的相关监管规定和规则。上市公司需要及时做好信息披露，汇报公司情况，保持与监管部门、交易所的沟通。

### （三）舆论关注度高

上市公司的控制权争夺会直接影响公司在资本市场的表现，公司可能因控制权争夺导致股价巨大波动，甚至退市，影响广大投资者的利益，公众关注度尤为高。而且，公司控制权争夺的攻守双方还会利用舆论向对方施压，作为控制权争夺的辅助手段，进一步引起舆论的发酵。

### （四）争夺周期长

上市公司控制权争夺中攻守双方往往会进行多轮攻守，在此过程中还会辅之以诉讼等手段，导致周期大大拉长。长时间的争斗会导致双方均花费巨大的时间和金钱成本，甚至两败俱伤。因此，在参与控制权争夺之前，也要对后续可能产生的时间和金钱成本等有充分的预期并做好相应准备，在攻防的同时，利用自身优势，积极促成和解，也不失是对攻守双方最有利的解决方案。

## 二、系列文章内容概览

鉴于上市公司控制权争夺的复杂性，为便于读者理解可能涉及的法律概念和法律手段，以及从司法实践角度进一步理解这些概念和手段在控制权争夺中发挥的作用，本系列文章将会结合一起简化虚构的红蓝军争夺上市公司控制权案件，通过彼此在控制权争夺中攻防的博弈，为大家理清上市公司控制权争夺的相关概念，了解控制权争夺中的攻防之术。

系列文章中将聚焦到如下上市公司控制权争夺会涉及的法律概念和手段。

### （一）上市公司控制权的概念

上市公司控制权，是各方争夺的对象，只有在理清上市公司控制权这一基本概念后才能对上市公司控制权争夺有更为清晰的认知。而上市公司控制权通常由控股股东或实际控制人掌握，控股股东、实际控制人又是指哪些主体，实务中存在何种误解，如何识别，我们会在文章中一一揭示。

### （二）违规增持以及表决权限制

上市公司控制权争夺的攻方取得控制权最直接的方式是增持上市公司的股份，但是受限于《证券法》等对增持上市公司股份的限制以及信息披露的要求，常常发生攻方为迅速取得控制权而未披露的情况。《证券法》对增持上市公司股份的要求是什么，谁有权进行表决权限制，以及如何进行表决权限制，做出有效防守，将在后续文章中具体展开。

### （三）一致行动协议、表决权委托协议

除了通过增持股份增加对上市公司表决权外，还可以通过一致行动协议、表决权委托协议等增加对上市公司表决权的比例，从而进一步取得控制权。该等协议的性质如何，是否可以任意解除，解除的后果如何等，我们将结合司法实践中的观点进行梳理。

### （四）上市公司股东大会决议、董事会决议

股东大会决议、董事会决议效力相关争议是上市公司控制权争夺中常见的诉讼类型。而股东大会决议、董事会决议的效力和上市公司股东提案权、董事会对提案审查权的行使、会议召集程序等息息相关。我们将结合股东提案权、董事会对提案审查权的行使以及其他上市公司股东大会决议和董事会决议可

能涉及的程序瑕疵类型等为大家梳理上市公司股东大会决议、董事会决议需要关注的事项。

#### **（五）上市公司的行为保全**

行为保全虽然不常见于有限责任公司控制权争夺的案件中，但是在上市公司控制权争夺案件中却已经崭露锋芒。上市公司控制权争夺中的行为保全主要表现为限制上市公司股东行使表决权、限制使用公章、限制以法定代表人身份对外代表公司等，是上市公司控制权争夺的关键利器之一。

#### **（六）控制权争夺中的关键人员和资料**

上市公司控制权的争夺不仅是股权的争夺，控制上市公司的关键人员和资料也能够在事实上掌握上市公司的控制权。而关键人员诸如法定代表人、董事长、总经理、财务总监等的立场对控制权争夺方能否成功掌握控制权具有至关重要的作用。除了人员外，上市公司的公章、证照、密钥、财务资料等重要文件的管理也需重点关注。

#### **（七）控制权争夺中的信息披露义务**

在上市公司控制权争夺中，上市公司负有何种信息披露义务，具体如何履行信息披露义务，是在控制权争夺中需要时刻关注的问题。此外，我们也将介绍监管部门有可能在上市公司控制权争夺中采取何种监管措施，其法律后果是什么，如何准备应对等。

除上述话题外，对于上市公司控制权争夺中可能涉及的其他法律手段，我们后续也将结合虚构的红蓝军争夺上市公司控制权案件进程情况为大家呈现。上市公司控制权争议之红蓝军对决蓄势待发，敬请期待！

## 特别声明

汉坤律师事务所编写《汉坤法律评述》的目的仅为帮助客户及时了解中国或其他相关司法管辖区法律及实务的最新动态和发展，仅供参考，不应被视为任何意义上的法律意见或法律依据。

如您对本期《汉坤法律评述》内容有任何问题或建议，请与汉坤律师事务所以下人员联系：

### 刘冬

电话： +86 10 8525 5519

Email: [eric.liu@hankunlaw.com](mailto:eric.liu@hankunlaw.com)