

我国上市公司独立董事选聘制度浅析

西南财经大学 王新 佟如意

【摘要】近年来,在我国上市公司中,大股东侵害小股东利益的事件屡有发生。独立董事制度的引入并没有使中小股东的利益得到有效保护。笔者认为,我国目前独立董事选聘制度存在的问题是其症结所在。从选聘原则出发,笔者提出了一套全新的独立董事选聘制度,并设计了相应的公司治理结构模式。

【关键词】 独立董事 选聘原则 选聘制度 公司治理结构

我国自2001年开始实行独立董事制度以来,并未达到预期的效果。内部人控制、一股独大以及中小股东利益受到侵害等问题未得到有效解决,独立董事的设置流于形式,选聘制度存在失效现象。我国现有的独立董事选聘制度的实质是由拥有绝对控股权的国有大股东选聘独立董事。独立董事的任免、考评、激励均由大股东控制,选聘出来的独立董事难以对大股东进行有效的监督。

一、独立董事选聘应遵循的原则

针对我国独立董事选聘制度失效的现象,很多学者从不同角度对独立董事的选聘制度提出了一些颇具独创性的观点,例如设立独立董事协会使其隶属于中国证监会,成立民间性的独立董事推荐机构等。笔者认为,选聘独立董事的方式可以各有不同,但都应遵循以下原则:

1. 环境适应性原则。它是独立董事选聘程序设计的前提原则。在设计独立董事的选聘程序时应注意与独立董事制

必要组成部分。这就要求证券公司的员工应具备必要的知识、技能,能将内部控制和风险管理作为实现其责任目标的重要手段,以建立、运行公司内部控制和风险管理体系,主动地维护和改善公司的内部控制和 risk 管理体系,而不是被动地进行内部控制和风险管理。证券公司要培育实施内部控制和进行风险管理的企业文化,强化员工的风险意识和内部控制意识。

2. 完善公司的法人治理结构和组织结构,强化以董事会为中心的内部控制组织。公司治理的核心是建立起股东会—董事会—监事会—经理层之间的权力划分和权力制衡的有效结构,以防止内部人控制、道德风险等现象的出现。完善的公司治理结构是保证内部控制功能得到充分发挥的前提和基础。证券公司应拓宽融资渠道,引入各种性质的战略投资者,提升资本实力,促进股权主体多元化,优化股本结构,改善法人治理结构,通过特定的治理结构和治理程序,在利益相关者之间形成相互合作、相互制衡的机制,在股东大会、董事会、监事会和经理层之间合理分配权限、公平分配收益,并明确各自的职责。

3. 建立高效、动态的风险监控系统。证券公司要制定总体

度的运行环境相匹配。对独立董事选聘过程影响较大的环境因素主要有经济体制、法律环境、文化氛围、产权结构、公司治理结构等。

2. 成本效益原则。它是独立董事选聘过程的约束原则。在设计独立董事的选聘程序时应尽可能地节约成本,使设计有效选聘程序所产生的收益大于选聘所发生的费用,从而达到净收益最大化。

3. 均衡治理原则。它是独立董事选聘过程中应遵循的最高层次原则。独立董事选聘程序的设计应能保证所选聘出来的独立董事有权利和能力同内部人及大股东相制衡以保护中小股东的利益,否则将失去其存在的意义。为保证均衡治理原则的实现,独立董事的选聘过程应遵循三个具体原则:

(1) 自主选聘原则。独立董事的选聘,是公司的出资者特别是中小股东充分行使其剩余管理权的主要方式,选

风险管理制度和流程,各营业部及公司相关部门应结合自身实际业务情况制定规范的风险管理制度和流程,使风险控制更加程序化、制度化、科学化。

证券公司在对风险进行定性分析的同时,还应建立起多元化财务指标体系,对风险进行量化衡量和控制,主要包括:基本结构指标,如资本结构指标、利润结构指标;流动性指标,如流动比率;效益性指标,如资产报酬率、成本费用率;效率性指标,如质量与效益的比例性分析指标;充足性指标,如券商的资本充足率、核心资本充足率;安全性指标,如风险基金与负债比等。具体而言,对于集中型的总部而言,应着重于用科学的量化手段进行风险评估,进而预测公司能否抵御某一具体风险,把大部分风险控制在公司能承受的范围之内。对于离散型的分支机构而言,风险预警体系应建立在实时监控体系的基础上。

主要参考文献

①谢荣,刘华.证券公司内部控制系统研究.北京:中国财政经济出版社,2004

②孟焰,孙丽江.从内部控制理论的发展看如何加强证券公司的内部控制.审计研究,2004;6

聘过程需要政府提供宏观指导,但公司及其出资人在选聘独立董事的过程中应始终处于主导地位,以避免政府对选聘进行直接干预。

(2)充分独立原则。独立董事的选聘程序应保证所选聘出来的独立董事享有独立的地位和充分的权利。独立董事的独立性包括静态和动态两个方面:静态独立性是指独立董事的参聘人选在选聘前与大股东、公司董事、经理人员之间没有任何可以影响到其进行独立判断的关系;动态独立性是指独立董事在履行其职责时没有被大股东、董事会、经理人员收买和同化,没有出现损害中小股东利益的行为。

(3)能力胜任原则。独立董事选聘制度应能保证其能够有效地筛选出了解且适应公司具体情况的合适人选,否则独立董事选聘制度将会流于形式。

二、成立中小股东委员会:探索一种新型独立董事选聘模式

目前一部分学者已认识到,要保证独立董事的独立性并让其能够维护中小股东的权益,应实施大股东回避制度,由中小股东选聘自己的代言人,解决公司治理结构中长期存在的中小股东缺位问题。笔者试图在遵循独立董事选聘原则的前提下,通过对上述问题解决方法的探讨来构建一种新型的独立董事选聘制度。

第一,假设前提是:中小股东持有股票的动机可分为投资需求和投机需求。以一年时间为界限,股票持有时间不足一年的,归为投机需求类;持有一年或者一年以上的,归为投资需求类。从投资性中小股东中选举产生中小股东委员会成员。

第二,将这部分投资性的中小股东按持股比例划分为不同层次。在自愿报名参加的前提下,从不同层次中随机产生中小股东代表,组成中小股东委员会。由此产生的委员会成员能更广泛地代表中小股东的利益,同时也可以避免机构投资者利用规则导向,将股份分散或集中以达到所规定的持股比例,从而占据委员会的名额,实现对它的控制。

第三,在中小股东委员会设置秘书处和常委会两个机构。秘书处所负责的日常工作包括中小股东委员会的会议安排、人员流动以及下届委员会的选举筹备等;常委会代表全体中小股东委员会成员也可以说代表全体中小股东,对独立董事的受托责任进行审核与监管。这种审核与监管可以由常委会自己完成,也可以由常委会聘请会计师事务所及律师事务所对独立董事的受托责任做更详尽和深入的评价。对于在秘书处和常委会任职的中小股东代表,除有资质方面的要求以外,还应对其持有的股份加以限制,以加强中小股东委员会组织结构的稳定性。为补偿由此对常委会成员所造成的损失,可给予其一定的报酬或股票期权。

第四,在证监会下设立独立董事协会,负责组织独立董事的资格考试或评审并向其颁发任职资格证书,并制定相应的管理办法,为上市公司选聘独立董事提供人才保证。有独立董事资格的人员可以向上市公司提出应聘申请,中介机构在选聘过程中为常委会提供和审核应聘人员的详细背景资料,并推荐合适的人选。在此基础上,常委会提名独立董事的候选人,由中小股东委员会全体成员投票产生独立董事。常

委会通过聘请会计师事务所、律师事务所等专业机构,对独立董事的工作进行评价和监督,并提交中小股东委员会审议通过,以确定对独立董事是否继续留用及其责任的归属和免除。常委会所聘请的会计师事务所及律师事务所,应与大股东无业务往来,在审查过程中直接对中小股东委员会负责,排除大股东对选聘过程的干扰。

所有有关独立董事选聘的费用、中小股东委员会的日常开支、秘书处和常委会成员以及独立董事的薪酬,由全体中小股东在购买公司股票时,按股票价格的一定比例提取。这样就能保证独立董事的薪酬不受大股东的控制,有利于增强独立董事的独立性。

三、构建一种新型的公司治理结构

与独立董事的选聘相对应,公司内部治理结构模式也应有相应的调整:

第一,股东大会由大股东和中小股东委员会成员组成,他们共同选举成立董事会。而中小股东委员会除了参与上述选举之外,还独立地(不受大股东控制)选举成立独立董事会。

第二,由包括独立董事在内的董事会设立薪酬委员会、提名委员会、公司治理委员会、行政委员会等,并让这些委员会来实施董事会的部分具体职能。需要指出的是,这些委员会的设立不具强制性,不同的公司可以根据各自的需要设置其中的一个或多个委员会。

第三,由独立董事会设立审计委员会,并由审计委员会与监事会共同监督经理层。与其他委员会不同的是,审计委员会的设立具有强制性,即所有引入独立董事制度的上市公式都必须设立审计委员会来监督经理层。通过审计委员会对经理层的有效监督,一方面能降低经理层的道德风险,减少其逆向选择的机会主义行为,另一方面可以避免经理层和大股东合谋侵害中小股东利益的行为。

四、结语

我们所设计的独立董事制度能弥补现有制度的一些缺陷,但其能否有效运作还取决于能否尽快形成与之相配套的环境。这需要我国进一步完善《公司法》,以法律的形式明确独立董事的权利和义务;证监会等管理机构应尽快出台有关独立董事的考试制度、任职资格、行为规范等,建立完善的独立董事人才库;进一步推进上市公司国有股的减持,优化上市公司产权结构;合理界定独立董事与监事会的职责范围,完善公司治理结构;培育独立董事人才市场,规范中介机构的设立和运作,建立独立董事信誉机制。

主要参考文献

- ①中祥投资有限公司,董事会咨询公司.独立董事与公司治理.北京:地震出版社,2002
- ②韩志国,段强.独立董事:管制革命还是装饰革命.北京:经济科学出版社,2002
- ③张开平.英美公司董事法律制度研究.北京:法律出版社,1998
- ④梅慎实.现代公司机关权力构造论.北京:中国政法大学出版社,2000
- ⑤张维迎.企业的企业家——契约理论.上海:上海人民出版社,1996