

2021 年 5 月法规通讯

重大发展：港交所新纪律机制

港交所建议对其纪律机制作出若干变动，并就此发表了咨询总结。（点击：[新闻稿](#)、[咨询文件](#)（繁体）：摘要在第 3 页）

港交所降低了某些行为的门槛，以及引入新措施，同时亦着重强调个人失当，包括上市发行人及其附属公司的董事和（新）“高级管理阶层成员”（“senior management”）。

例如，就有关董事继续留任将会“**损害投资者的权益**”（“**prejudicial to the interests of investors**”）的公开声明（“PII 声明”），不须“故意”（“wilful”）或“持续”（“persistent”）未能履行职责。同时，也扩大了声明的限制范围，包括个别人士于所述的上市发行人或其任何附属公司。

港交所也推出了针对个别人士的“**董事不适合性声明**”（“director **unsuitability statements**”）。

港交所亦加强更进行动（如：禁止涉事发行人使用市场设施）以及披露。

变动将于 7 月 3 日生效。

内容摘要 / 主要影响：

主要变动

- 降低门槛
(不须“故意” (“wilful”) 或“持续” (“persistent”) 未能履行职责)
 - PII 声明
 - 禁止发行人使用市场设施
- 扩大 PII 声明的限制范围
 - 个别人士于所述的上市发行人或其任何附属公司
 - 担任董事或高级管理阶层成员
- （新）对个别人士的“董事不适合性声明” (“director unsuitability statements”)
 - 港交所认为该董事“不再适合”担任有关上市发行人的董事或高级管理阶层成员
 - 条件为“严重违反或重复不履行应尽的责任” (“serious or repeated failures”)

- 加强跟进行动
 - **PII**声明所指人士仍在涉事发行人/附属公司以董事/高级管理阶层成员身分**继续留任**
 - 例：禁止涉事发行人使用市场设施
- 加强披露
 - 董事/高级管理阶层成员受到公开制裁
 - 须于发行人的公告/通讯及/或年报中作出披露
- (新) 违反《上市规则》的间接责任 (“secondary liability”)
 - “因其作为 (“action”) 或不作为 (“omission”) 导致违反《上市规则》，又或在知情的情况下参与 (“knowingly participated”) 违反《上市规则》”
 - “相关人士” (“relevant persons”) 被广泛定义
 - 例：高级管理阶层成员、主要股东 (“substantial shareholders”)
 - 例：于债务证券发行时发行人的担保人
- “高级管理阶层” 的定义
 - 命名为行政总裁 (“CEO”)、财务总监 (“CFO”)、营运总监 (“COO”)、公司秘书及监事的职位或
 - 在董事直接权限下执行管理职能或
 - 于发行人的公司通讯中被指为高级管理阶层成员
- 在《上市规则》中加入明确条文
 - 当回应港交所查询/调查时
 - 有责任提供准确、完整及最新的资料及解释

其他法规发展

监管机构

(i) [港交所最新的上市发行人监管通讯](#) (繁体) 包含了有关上市发行人的主题，如：借贷交易的指引 (请看内容摘要)：

对于须予公布的交易，港交所曾经提醒发行人在公布交易时，若交易对手方（及其最终实益拥有人）与发行人关连人士之间有重大关系，该公告必须披露。例子包括来自关连人士的贷款。港交所评估是否将交易对手方视作“关连人士”，需参考这数据。

港交所可能要求发行人作出确认，交易对手方与发行人关连人士之间，是否有任何重大贷款安排。

通讯里，港交所提到虽然新冠肺炎肆虐，大部分有关发行人均遵守了《上市规则》的财务汇报期限。也有上市发行人分拆活动概要。

内容摘要 / 主要影响:

有关借贷交易的指引

- 贷款交易中引起关注的例子
 - 缺乏商业理据或商业实质
 - 借贷规模远大于发行人业务营运规模
 - 授出贷款后不久，便拖欠还款或须悉数减值
- 例：游戏营运商向六名独立人士借出款项
 - 大部分为免息贷款，或息率远低于公司的资金成本
 - 贷款的商业价值成疑
 - 约70%贷款于授出后不久便无法收回
- 财务汇报
 - 进行适当及合理的预测，以评估有关贷款可否收回，进行减值评估
 - 须在年报“管理层讨论及分析”中，充分披露重大的借贷交易
 - (i) 贷款主要条款（未偿还应收贷款或垫款总额、到期情况、利率、取得的抵押品/或担保）
 - (ii) 有关贷款拨备及减值、减值评估基准及估值或其他证据
 - (iii) （贷款非发行人日常业务）授出贷款的理由，及如何符合业务策略
- 适当及充分的内部监控系统
 - 应评核及管理其承担的信贷风险
 - 监察相关贷款是否可收回

- 监察抵押品是否充足
- 不妥善履行董事的誠信責任
 - 審慎評估訂立貸款交易的商業理據
 - 條款是否公平合理
 - 資金的使用是否屬一般及日常業務過程，且符合其最佳利益

(ii) 3 个有关董事责任的纪律行动

以下的案例反映了董事在**贷款、收购及合资**方面的责任。

上市规则要求

根据《上市规则》第 3.08 条，发行人的董事会须共同负责管理与经营业务，而董事须共同与个别地确保发行人遵守《上市规则》。

每名董事在履行其董事职务时，须以应有的**技能、谨慎和勤勉行事**，程度相当于别人合理地预期一名具备相同知识及经验，并必须诚实及善意地以公司的**整体利益**为前提行事。

(A) [贷款] 东岳集团有限公司和董事（执行、非执行、独立）的纪律行动（点击：[新闻稿](#)、[纪律行动声明](#)（繁体））

公司发现其**财务总监涉嫌挪用公司资产**，而该总监负责公司的**财富管理业务**。在约一年半期间，交易价值将近人民币 15 亿元。全部款项尚未清还或已无法取回。公司被裁定其财富管理业务，有重大的**内部监控缺陷**。

董事亦未有实行有效的**风险管理及内部监控程序**，未有**监管财务总监或保障该公司的资产**。对**高层职员寄以信任**，并不能取替一个妥当的内部监控框架。

内容摘要 / 主要影响:

内部监控存在缺陷 + 董事未有履行责任 包括

- 并无涵盖理财业务的具体**内部监控程序**
- **财务总监**获给予全权处理公司资金，让其可在没有监管的情况下，进行有问题交易
- **月度管理报告**
 - 未列载理财业务的独立项目
 - 无证据显示相关董事作出有意义的查询

- 相关董事未有要求改变报告数据的仔细程度
- 仅首席财务官收到不定期的**理财报告**
- 首席财务官/董事毋须**仔细审阅**以上报告
- 虽然核数师指出**须予关注的警号**，董事未检讨理财业务方面的流程或程序

审核委员会

- 未与**内部审计部门**会面，讨论有关或其就理财业务提出的问题

(B) [收购] 对汇银控股集团有限公司前董事（执行、非执行、独立）的纪律行动

（点击：[新闻稿](#)、[纪律行动声明](#)（繁体））

2016年，该公司试图收购另外两家公司，但过程中出现问题，导致无法确认是否已实际完成收购。上述董事未能为公司设立适当的内部监控措施，以确保取得或保留**收购相关文件**（如：*卖方的个人担保*）。核数师对公司绩发出**无法表示意见**（“Disclaimer”）。最终，收购录得减值逾1亿元，损失惨重。

相关**董事**未能为该公司建立充分的**内部监控**，以获取 / 保留与收购有关的文件。

内容摘要 / 主要影响：

内部监控存在缺陷 + 董事未有履行责任 包括

- 核数师**无法表示意见**，涉及无法获取相关账册纪录，及没有适当证据证明所有权
- 公司**未能解释**多项问题，反映其内部监控不足
- 公司没有制定正规程序，**接掌**新收购公司

(C) [合资] 德普科技发展有限公司及前董事（执行、独立）的纪律行动（点击：[新闻稿](#)、[纪律行动声明](#)（繁体））

该公司向合资伙伴收购合资公司的50%权益。合资公司的主要业务，是向出租人租用物业，然后再分租予租户。公司获委了两位在合资公司董事会的代表。

有关董事未有实行有效的**风险管理及内部监控程序**，以监控合资公司的营运状况或保障其资产。在管理合资公司方面，**过度依赖**合资伙伴。

这令违规行为有机会出现，如：合资伙伴继续收取有关物业一大部分租金，合资伙伴每年

拖欠的金额相当庞大。合资公司对出租人的法律诉讼并不知情，导致失去有关物业的分租权，是合资公司的重大资产。

内容摘要 / 主要影响:

内部监控存在缺陷 + 董事未有履行责任 包括

执行董事

- 如：公司未有制定任何保障措施，以监控合资公司的业务运作
 - 合资伙伴才可于收购后，继续实继续收取物业租金
- 如：合资伙伴每年拖欠的金额相当庞大，并未采取风险管理措施
- 如：就合资公司的营运及现金流，并无采取足够的制衡措施

合资公司董事会代表

- 如：未有参与合资公司的管理及业务运作
- 如：没有采取行动，解决合资伙伴长期主导的问题

审核委员会

- 如：公司管理层及有关独立非执行董事，未有充分解决，对合资公司现金流没有足够控制权的问题

(iii) 港交所发布就关连交易及须予公布交易的常问问题

- [FAQ 073-2021](#) (繁体)
 - **有关五大测试的计算：**向其主要股东授出贷款，计算百分比率时，贷款应单独分类，或在抵销公司欠款后
- [FAQ 074-2021](#) (繁体)
 - **“合并计算”原则** — 从持牌银行购入理财产品

良治同行

2021年6月