

国内PE对赌协议首次被判无效

苏州海富与甘肃世恒将对簿最高法, 对赌合法性存争议

日前, 甘肃省兰州市中级人民法院、甘肃省高级人民法院对于苏州工业园区海富投资有限公司和被投资公司甘肃世恒有色资源再利用有限公司的对赌条款均判定无效。

对赌协议被判无效, 这在中国PE(私募股权投资)界是首例。此案也让“日益疯狂”的风投业界迟疑起来: 曾经为激励所投公司业绩腾飞, 同时确保自身风险最小化的“双赢协定”, 最终可能仅沦为一张白纸。

甘肃世恒输了对赌协议

海富投资成立于2007年9月, 注册资本和实收资本均为5000万元。

2007年10月, 海富投资决定投资甘肃世恒, 并与甘肃世恒、香港迪亚及陆波(甘肃世恒法定代表人兼总经理, 同时也是香港迪亚总经理)签订了增资协议。

该协议主要条款包括“海富投资现金出资2000万元投资甘肃世恒, 占甘肃世恒增资后注册资本的3.85%”; 同时, 其中的“对赌协议”即“业绩目标”约定: 甘肃世恒2008年净利润不低于3000万元人民币。否则, 海富投资有权要求甘肃世恒予以补偿, 如果甘肃世恒未履行补偿, 海富投资有权要求香港迪亚履行补偿义务。如果截止2010年10月20日, 由于甘肃世恒自身原因无法上市, 则海富投资有权要求香港迪亚回购海富投资持有之甘肃世恒全部股权。

之后, 海富投资于2007年11月2日依约向甘肃世恒缴付了出资款2000万元人民币, 其中114

万余元认缴新增注册资本, 1885万余元计入资本公积金。

但据法院查明, 工商年检报告登记记载, 甘肃世恒2008年度净利润为26858.13元。按照增资协议, 海富投资要求甘肃世恒补偿1998万元。然而, 甘肃世恒的回答也很干脆: 不愿意。

对赌协议被判无效

随后, 海富投资将甘肃世恒告上法庭, 申请法院能够判令甘肃世恒进行补偿。

但是, 甘肃省兰州市中级人民法院认为“海富公司有权要求世恒公司补偿的约定不符合《中外合资经营企业法》第八条关于企业净利润根据合营各方注册资本的比例进行分配的规定”, 判定增资协议中的对赌条款无效, 并且驳回海富投资的所有请求, 并要求海富投资承担所有诉讼费用。

海富投资随即上诉到了甘肃省高级人民法院。甘肃省高院认为, 双方签订的增资协议系双方真实意思, 但协议除了违反兰州中院所列的规定外, 还与



资料图片

《公司章程》的有关条款不一致, 也损害了公司利益及公司债权人的利益。

二审判决中, 甘肃省高院参照《最高人民法院关于审理联营合同纠纷案件若干问题的解答》第四条第二项, 判定海富投资的2000万元中, 已计入甘肃世恒注册资本的115万元外, 其余1885万元资金性质应属名为投资, 实为借贷。并要求甘肃世恒返还这部分资金和利息。

在外界看来, 对海富投资来说, 这已是最好的结果。不过, 甘肃世恒对此结果并不满意, 随即又将案件上诉到了最高人民法院。

PE对赌的合法性存争议

显然, 甘肃世恒的对赌是失败的案例。但在众多PE界企业界

人士看来, 对赌协议如果运用得好, 对企业和投资者就是双赢。

长期关注PE行业发展的北京道可特律师事务所主任刘光超表示, 一方面, 如果企业发展良好, 达到事先约定的业绩水平, 就赢得了对赌, 这时投资方虽然输掉了部分现金或是股权, 但通过业绩增加引起的股价上扬会为投资者带来更大的收益。

不过, 现实来看, 实现双赢并不容易。一是对赌被引入中国后被异化, 二是对赌在中国法律上始终没有合法的地位。

刘光超认为, 根据相关法律原则, 要考察对赌协议的合法性, 需要从合同主体、当事人意思表示、合同内容、合同原则等几个方面进行。

据《中国经济周刊》

快报连线

苏州海富: 只想要回本金

“虽然外界认为结果并不乐观, 但我并不这样认为。当然最高法如果判我输了, 我也心甘情愿。”昨天, 现代快报记者辗转联系上了苏州海富投资董事长张亦斌, 他认为企业的正义和诚信十分重要。

“我们也不在意对赌条约了, 主要是为了把本金拿回来。”张亦斌语气中略有些无奈, “但问题是, 甘肃世恒方面至今未履行法院判决返还资金, 就连当时兰州中院查封的财产和标的物均已灭失。”

“现在在等最高法的最终结果, 我觉得他们会谨慎判决。”张亦斌说, 如果维持兰州市中院的判决的话, 会对整个行业产生负面的影响, 对全国的股权投资者都是一种冲击。

对于“对赌”, 张亦斌认为, 对投资方来说, 对赌协议的唯一目的, 就是要保护自己的投资利益。因为在投资过程中, 投资者和企业经营方之间, 天然存在着信息不对称的问题, 这时需要企业的诚信度。“在现有法律还在逐步完善的过程中, 对赌协议之间的双方更多的是遵守一种商业的契约精神。”张亦斌强调, 这体现的是企业的正义和诚信, 作为一个企业家, 应该拥有诚信, 这是最基本的, 这样才能将企业做大做强。

现代快报记者 陈超 何洁

封闭式基金行情				代码				名称				收盘				涨跌幅				贴水									
代码	名称	收盘	涨跌幅	贴水	代码	名称	收盘	涨跌幅	贴水	代码	名称	收盘	涨跌幅	贴水	代码	名称	收盘	涨跌幅	贴水	代码	名称	收盘	涨跌幅	贴水					
150022	申万收益	0.757	-0.53	-26.86	184701	基金聚源	0.800	0.12	-16.22	184690	基金同益	0.779	-0.13	-11.28	500001	基金金泰	0.873	-0.12	-4.86	150092	信达利B	1.018	0.00	0.20	150017	基金金鼎	0.825	-1.08	11.29
500058	申万收益	0.720	-0.27	-19.15	184698	基金同益	0.868	0.86	-0.23	150008	基金金泰	0.871	0.81	-11.20	150070	信达利A	0.850	0.00	0.24	150037	基金金鼎	0.882	-0.22	11.59					
184721	申万收益	0.763	0.39	-19.71	184699	基金同益	0.743	0.26	-14.62	500002	基金金泰	0.889	-1.12	-11.09	150071	信达利A	1.033	-1.44	1.27	150060	基金金鼎	0.941	1.86	11.60					
184722	申万收益	0.767	0.14	-19.15	184699	基金同益	0.803	0.12	-14.50	500030	基金金泰	0.923	0.32	-10.99	150069	信达利A	1.039	-1.10	1.66	150058	基金金鼎	0.944	0.85	12.65					
184728	申万收益	0.847	-0.12	-18.53	150112	基金同益	0.724	0.13	-14.44	500003	基金金泰	0.923	0.30	-10.73	150048	信达利A	1.037	0.30	5.53	150013	基金金鼎	0.839	1.20	14.15					
500038	申万收益	0.853	0.11	-18.04	150033	基金同益	0.921	0.32	-14.40	150053	基金金泰	0.930	0.21	-10.32	150040	信达利B	1.015	0.00	2.22	150084	基金金鼎	0.914	-0.11	14.78					
150051	申万收益	0.841	1.76	-16.98	150034	基金同益	0.880	0.06	-14.31	150055	基金金泰	0.933	0.31	-9.55	150052	信达利B	1.039	-0.22	2.57	150052	基金金鼎	1.005	-0.59	21.16					
500015	申万收益	0.854	0.11	-17.09	150088	基金同益	0.886	-0.21	-12.59	150088	基金金泰	0.918	-0.87	-8.93	150059	信达利B	1.037	-0.29	2.28	150029	基金金鼎	0.975	0.70	27.21					
150076	申万收益	0.847	0.38	-16.98	150089	基金同益	0.886	0.06	-14.31	150099	基金金泰	0.886	0.33	-10.11	150069	信达利B	1.037	0.30	5.53	150067	基金金鼎	0.975	0.70	27.21					
500015	申万收益	0.854	0.38	-16.98	150099	基金同益	0.912	-0.22	-12.14	150099	基金金泰	0.950	-0.74	-6.48	150075	信达利B	1.058	0.00	7.96	150031	基金金鼎	0.947	0.81	33.24					
500011	申万收益	0.840	0.00	-16.45	150099	基金同益	0.912	-0.22	-12.14	150099	基金金泰	0.968	-0.54	-5.74	150075	信达利B	1.010	1.40	8.02	150023	基金金鼎	0.897	1.20	89.97					
500011	申万收益	0.840	0.00	-16.45	150099	基金同益	0.905	0.00	-11.36	150099	基金金泰	0.870	0.00	-5.64	150089	基金金鼎	1.051	-2.03	8.21	150089	基金金鼎	1.051	-2.03	8.21					

开放式基金净值				基金名称				单位净值				基金名称				单位净值				基金名称				单位净值			
基金名称	单位净值	基金名称	单位净值	基金名称	单位净值	基金名称	单位净值	基金名称	单位净值	基金名称	单位净值	基金名称	单位净值	基金名称	单位净值	基金名称	单位净值	基金名称	单位净值	基金名称	单位净值	基金名称	单位净值	基金名称	单位净值		
华安创新	0.5890	大成价值	0.7170	大成价值	0.7364	大成价值	0.7364	大成价值	1.0466	大成价值	0.8992	大成价值	0.4720	大成价值	0.7249	大成价值	0.8789	大成价值	0.7737	大成价值	0.7737	大成价值	0.7737	大成价值	0.7737		
华安创新	0.5890	大成价值	0.7170	大成价值	0.7364	大成价值	0.7364	大成价值	1.0466	大成价值	0.8992	大成价值	0.4720	大成价值	0.7249	大成价值	0.8789	大成价值	0.7737	大成价值	0.7737	大成价值	0.7737	大成价值	0.7737		
华安创新	0.5890	大成价值	0.7170	大成价值	0.7364	大成价值	0.7364	大成价值	1.0466	大成价值	0.8992	大成价值	0.4720	大成价值	0.7249	大成价值	0.8789	大成价值	0.7737	大成价值	0.7737	大成价值	0.7737	大成价值	0.7737		
华安创新	0.5890	大成价值	0.7170	大成价值	0.7364	大成价值	0.7364	大成价值	1.0466	大成价值	0.8992	大成价值	0.4720	大成价值	0.7249	大成价值	0.8789	大成价值	0.7737	大成价值	0.7737	大成价值	0.7737	大成价值	0.7737		
华安创新	0.5890	大成价值	0.7170	大成价值	0.7364	大成价值	0.7364	大成价值	1.0466	大成价值	0.8992	大成价值	0.4720	大成价值	0.7249	大成价值	0.8789	大成价值	0.7737	大成价值	0.7737	大成价值	0.7737	大成价值	0.7737		