

《2004年公司(修訂)條例草案》委員會

二零零五年五月二十三日會議所討論事項的跟進

目的

在二零零五年五月二十三日法案委員會會議上，委員要求政府當局探討方案，以釋除委員對條例草案可能影響資產證券化市場的疑慮，委員並要求政府當局修訂條例第19條的草擬。經徵詢香港會計師公會及律政司的意見後，我們現把回應列載於下文各段。

條例草案對香港資產證券化市場的影響

2. 我們知悉，委員原則上不反對政府當局建議修訂《公司條例》(第32章)內「附屬公司」一詞就集團帳目而言的定義，使之與《國際會計準則》第27號的定義更趨一致；《國際會計準則》第27號訂明就集團帳目而言決定母公司與附屬公司之間關係的準則等事宜。

I：國際經驗

3. 我們知悉，委員關注條例草案的擬議修訂(尤其是適用範圍方面)是否與其他主要司法管轄區的做法一致。下文第4至14段載述我們在這方面的研究結果，供委員參考。

(A) 歐盟

4. 雖然正如我們在二零零五年五月二十三日的法案委員會會議上所提到，歐盟只要求上市公司由二零零五年一月一日起根據所有有關的《國際會計準則》去擬備帳目。但我們想指出，有關條例草案的討論重點應該是《國際會計準則》第27號，即我們打算與之更趨一致的《國際會計準則》。

5. 關於這方面，我們的最新研究顯示，歐盟早在一九八三年已發出指令¹，規定成員國在其國家法律中就這方面作出規限，要求公司若符合下述其中一項準則：即(i)控制表決權；(ii)控制委任或罷免董事局的權力；(iii)有權發揮「支配性影響力」²，即須就帳目作出綜合匯報。該指引的有關摘要載於附件 A。在英國，除傳統的「表決權」或「委任或罷免董事局的權力」的準則外，「支配性影響力」準則其後亦納入英國《1985年公司法》(在一九八九年修訂)內，而條例草案即以此為藍本。因此**歐盟國家經年來在其國家法律中都要求公司(包括上市及非上市公司)須依從「支配性影響力」準則去定義「附屬公司」及擬備集團帳目**³。換言之，當我們指歐盟的非上市公司不用遵從《國際會計準則》，所提述的《國際會計準則》其實是指歐盟所採納的全套《國際會計準則》。由於歐盟在一九八三年發出的指令已經採用「支配性影響力」準則(同《國際會計準則》第 27 號的「附屬公司」定義相若)，條例草案所載的建議可說已在歐盟的上市及非上市公司實行經年。

(B) 英國

《1985年公司法》

6. 正如上文第 5 段所述，英國《1985年公司法》(曾在一九八九年修訂)已引入「支配性影響力」準則，並自此通用於上市及非上市公司。條例草案建議的修訂是以該英國法例的相類條文為藍本。英國在二零零四年通過《1985年公司法 2004年(國際會計準則及其他會計修訂)規例》，以便由二零零五年一月一日起實施歐盟另一指令，使所有已採納的有關《國際會計準則》適用於上市公司。至於擬備集團帳目方面，英國現行《公司法》規定，英國上市公司必須直接遵從有關的《國際會計準則》⁴，而其他

¹ 一九八三年六月十三日第七次會議指令 83/349/EEC。

² 「支配性影響力」準則的引入，須視乎有關國家的法律是否容許附屬企業憑藉控制合約或其章程大綱或準則的條文而受「支配性影響力」的控制。條例草案擬議附表 23 第 2(1)及 5(b)條載有相類條文。

³ 見上述附註 2。

⁴ 有關的《國際會計準則》包括《國際會計準則》第 27 號下「附屬公司」的定義，此定義與英國《公司法》「附屬公司」的定義(包括「支配性影響力」準則)相若。

公司則可根據英國《公司法》的規定或有關的《國際會計準則》擬備集團帳目。因此，英國《公司法》訂明的「支配性影響力」準則，會繼續適用於沒有選用《國際會計準則》的公司。所以，英國的非上市公司可獲豁免根據《公司法》內「支配性影響力」準則(條例以此作藍本)擬備集團帳目的情況，根本並不存在。

相連編帳

7. 英國《1985年公司法》並無明文規定帳目必須遵從當地的會計準則，儘管香港會計師公會已向我們表示，在擬備帳目時充分顧及該等會計準則以達致「真實而公平地反映」的目的，是獲廣泛接納的做法。英國在會計準則方面的相連編帳方法，主要是指在資產負債表內反映證券化貸款是為其融資項目總額的扣除項目，因此這會計方法並非資產負債表外的處理方式。此外，相連編帳亦不會影響《公司法》所訂「支配性影響力」準則的運作。

8. 香港會計師公會強調，相連編帳方法是英國獨有的概念，這種會計方法並無在英國《公司法》中訂明，也沒有在世界任何其他地方採用。由於自二零零五年一月一日起，英國上市公司必須遵從《國際會計準則》，這種會計方法已不再適用於上市公司。再者，英國工業貿易署更表示，相連編帳方法在日後會完全撤銷。

(C) 澳洲

9. 澳洲在九十年代起已採用《國際會計準則》第 27 號的「以控制為依據」定義，但沒有為上市或非上市公司設立不同的制度。市場在過去數年的增長情況已顯示，資產負債表外的會計處理方式不應被視為發展資產證券化市場的「靈丹妙藥」。

(D) 新加坡

10. 我們已透過香港駐新加坡的經濟貿易辦事處向當地會計及企業規管局查詢情況，知悉新加坡亦自九十年代起採用《國際會計準則》第 27 號的「以控制為依據」定義。我們獲悉，自採用《國際會計準則》第 27 號的定義以來，未

有任何市場意見指該定義對新加坡證券化市場造成負面影響。據我們所知，就採用《國際會計準則》第 27 號而言，新加坡也沒有為上市及非上市公司設立不同的制度。

(E) 美國及日本

11. 香港的公司法例與普通法司法管轄區如英國、澳洲及新加坡等的淵源密切得多。會計準則方面的情況也是一樣。在這個基礎上，我們認為應在此背景下考慮美國及日本的經驗的適切性，尤其是日本並非普通法司法管轄區。

12. 香港會計師公會指出，根據美國財務會計準則委員會的會計準則第 140 條，符合極其局限的「銷售會計」及「認可特設實體」的準則下的證券化公司，可獲准採用資產負債表外的處理方式，就證券化交易作出匯報。這即表示並非從事證券化交易的公司(包括上市及非上市公司)不能採用資產負債表外的處理方式。即使撇開美國做法的適切性(見上文第 11 段)不談，任何把條例草案的擬議修訂局限於上市公司的建議，其實超越及確實偏離美國的做法。

(F) 澳洲、美國及歐洲的證券化論壇

13. 香港按揭證券有限公司表示，澳洲、美國及歐洲的證券化論壇展開了一項全球計劃，就證券化交易的會計事宜制訂一套修訂藍本。我們就此事向國際會計準則委員會人員查詢後，發覺**並非如此**。澳洲會計準則委員會也向我們表示，從未聽聞這項「全球計劃」。我們從國際會計準則委員會及澳洲會計準則委員會方面得悉，有關組織只是請當局就應用《國際會計準則》於金融工具的會計事宜等作出澄清，這與決定母公司與附屬公司之間的關係的有關會計準則是兩回事。

14. 總括而言，國際經驗顯示：

- (a) 在實施《國際會計準則》第 27 號或其內所載的控制 / 支配性影響力準則時，全球沒有任何相若的司法管轄區就上市公司和非上市公司訂立兩套不同的制度；以及

- (b) 我們亦找不到有任何合理的論據，支持就集團帳目訂立兩套不同制度的做法。

II：香港

(A) 香港會計師公會的立場

15. 在香港，香港會計師公會憑藉《專業會計師條例》(第50章)第18A條發出《香港會計準則》第27號。《香港會計準則》第27號由二零零五年一月一日起生效，在所有要項上都與《國際會計準則》第27號相同，目的是管限集團帳目的擬備。依據該《專業會計師條例》的條文，任何會計師都必須遵守、維持或以其他方式應用香港會計師公會理事會所發出的會計準則。在香港，任何公司(包括上市公司及非上市公司)若根據《香港會計準則》第27號擬備帳目，都必須按照其內訂明的方式，就附屬公司作出綜合匯報。此外，《上市規則》亦規定，主要在香港上市的上市公司在擬備財務報表時，須採用《香港會計準則》或《國際會計準則》。

16. 香港會計師公會認為，對證券化特設實體有控制權的集團公司，就這些實體使用資產負債表外的會計處理方法，會導致集團的財務報表不能真實而公平地反映集團的狀況。不過，身為在香港會計師公會註冊的執業會計師或會計執業法團的核數師，現時不會對有關在香港成立公司的財務報表附帶保留意見，因為《香港會計準則》第27號包含若干過渡性條文，讓那些公司在《公司條例》被條例草案修訂前，可按照《公司條例》的定義就帳目作出綜合匯報及在附錄中披露特設實體的資料。

17. 香港會計師公會向政府當局提出，《公司條例》的擬議修訂是必要的，因為有關修訂可加強財務報表的可靠性、比較性及透明度，並會提高香港財務匯報的質素。香港會計師公會認為，在實施《國際會計準則》第27號方面，不宜分期進行，亦不宜或對上市公司及非上市公司採用不同制度。因為若兩家在實質上相同的公司(一家屬上市公司而另一家則並非上市公司)可能會提交不同的財務報告，這會破壞財務報告的一致性。這可能對使用者(不單是

投資者，而且包括其他人士，例如債權人)造成很大的混淆。

(B) 政府當局的觀點

18. 政府當局已十分審慎考慮這問題。我們擬重申，目前未有令人信服的證據顯示條例草案會對香港資產證券化市場的發展有不利影響。相反，政府經濟顧問表示，條例草案會對資產證券化市場有正面影響，因為條例草案會提升企業管治質素，從而鞏固香港作為國際金融中心的地位。

19. 雖然證券化市場部分成員對條例草案有所保留，但有多個界別／組織都對條例草案表示大力支持，包括證券及期貨事務監察委員會、聯合交易所有限公司、公司法改革常務委員會、國際會計師公會、香港公司秘書公會等。沒有任何商會對條例草案提出反對或負面意見。

20. 我們也未確信有合理理由要跟進有關為上市及非上市公司訂定兩套不同的「附屬公司」定義的建議。原則上，公司是否屬上市公司與決定其「附屬公司」的地位根本無關。如上文所述，沒有任何相若的國際司法管轄區同時採用兩套不同制度去界定「附屬公司」。我們籲請委員注意，即使證券化行業也沒有表示《國際會計準則》第 27 號不應適用於並無從事證券化交易的非上市公司。

21. 總括而言，政府當局認為，條例草案擬對《公司條例》作出的修訂理應適用於上市及非上市公司，並且不應就任何特定界別訂立豁免。我們亦認為沒有合理理由建議分期實施條例草案。因此，政府當局籲請委員支持條例草案，因草案關乎提升香港作為國際金融中心的財務匯報的質素。

草案第 19 條 – 過渡性條文

22. 另外，因應委員在二零零五年五月二十三日會議上所提出的意見，法律草擬專員已修訂草案第 19 條的草擬。條例草案(摘錄)的標示版本，載於附件 B。

財經事務及庫務局
二零零五年五月

▼B

SEVENTH COUNCIL DIRECTIVE

of 13 June 1983

**based on the Article 54 (3) (g) of the Treaty on consolidated
accounts**

(83/349/EEC)

THE COUNCIL OF THE EUROPEAN COMMUNITIES,

Having regard to the Treaty establishing the European Economic Community, and in particular Article 54 (3) (g) thereof,

Having regard to the proposal from the Commission ⁽¹⁾,

Having regard to the opinion of the European Parliament ⁽²⁾,

Having regard to the opinion of the Economic and Social Committee ⁽³⁾,

Whereas on 25 July 1978 the Council adopted Directive 78/660/EEC ⁽⁴⁾ on the coordination of national legislation governing the annual accounts of certain types of companies; whereas many companies are members of bodies of undertakings; whereas consolidated accounts must be drawn up so that financial information concerning such bodies of undertakings may be conveyed to members and third parties; whereas national legislation governing consolidated accounts must therefore be coordinated in order to achieve the objectives of comparability and equivalence in the information which companies must publish within the Community;

► **C1** Whereas, in the determination of the conditions for consolidation, account must be taken not only of cases in ◀ which the power of control is based on a majority of voting rights but also of those in which it is based on agreements, where these are permitted; whereas, furthermore, Member States in which the possibility occurs must be permitted to cover cases in which in certain circumstances control has been effectively exercised on the basis of a minority holding; whereas the Member States must be permitted to cover the case of bodies of undertakings in which the undertakings exist on an equal footing with each other;

Whereas the aim of coordinating the legislation governing consolidated accounts is to protect the interests subsisting in companies with share capital; whereas such protection implies the principle of the preparation of consolidated accounts where such a company is a member of a body of undertakings, and that such accounts must be drawn up at least where such a company is a parent undertaking; whereas, furthermore, the cause of full information also requires that a subsidiary undertaking which is itself a parent undertaking draw up consolidated accounts; whereas, nevertheless, such a parent undertaking may, and, in certain circumstances, must be exempted from the obligation to draw up such consolidated accounts provided that its members and third parties are sufficiently protected;

Whereas, for bodies of undertakings not exceeding a certain size, exemption from the obligation to prepare consolidated accounts may be justified; whereas, accordingly, maximum limits must be set for such exemptions; whereas it follows therefrom that the Member States may either provide that it is sufficient to exceed the limit of one only of the three criteria for the exemption not to apply or adopt limits lower than those prescribed in the Directive;

Whereas consolidated accounts must give a true and fair view of the assets and liabilities, the financial position and the profit and loss of all the undertakings consolidated taken as a whole; whereas, therefore

⁽¹⁾ OJ No C 121, 2. 6. 1976, p. 2.

⁽²⁾ OJ No C 163, 10. 7. 1978, p. 60.

⁽³⁾ OJ No C 75, 26. 3. 1977, p. 5.

⁽⁴⁾ OJ No L 222, 14. 8. 1978, p. 11.

▼B

consolidation should in principle include all of those undertakings; whereas such consolidation requires the full incorporation of the assets and liabilities and of the income and expenditure of those undertakings and the separate disclosure of the interests of persons outwith such bodies; whereas, however, the necessary corrections must be made to eliminate the effects of the financial relations between the undertakings consolidated;

Whereas a number of principles relating to the preparation of consolidated accounts and valuation in the context of such accounts must be laid down in order to ensure that items are disclosed consistently, and may readily be compared not only as regards the methods used in their valuation but also as regards the periods covered by the accounts;

Whereas participating interests in the capital of undertakings over which undertakings included in a consolidation exercise significant influence must be included in consolidated accounts by means of the equity method;

Whereas the notes on consolidated accounts must give details of the undertakings to be consolidated;

Whereas certain derogations originally provided for on a transitional basis in Directive 78/660/EEC may be continued subject to review at a later date,

HAS ADOPTED THIS DIRECTIVE:

SECTION 1

Conditions for the preparation of consolidated accounts*Article 1*

1. A Member State shall require any undertaking governed by its national law to draw up consolidated accounts and a consolidated annual report if that undertaking (a parent undertaking):

- (a) has a majority of the shareholders' or members' voting rights in another undertaking (a subsidiary undertaking); or
- (b) has the right to appoint or remove a majority of the members of the administrative, management or supervisory body of another undertaking (a subsidiary undertaking) and is at the same time a shareholder in or member of that undertaking; or
- (c) has the right to exercise a dominant influence over an undertaking (a subsidiary undertaking) of which it is a shareholder or member, pursuant to a contract entered into with that undertaking or to a provision in its memorandum or articles of association, where the law governing that subsidiary undertaking permits its being subject to such contracts or provisions. A Member State need not prescribe that a parent undertaking must be a shareholder in or member of its subsidiary undertaking. Those Member States the laws of which do not provide for each contracts or clauses shall not be required to apply this provision; or
- (d) is a shareholder in or member of an undertaking, and:
 - (aa) a majority of the members of the administrative, management or supervisory bodies of that undertaking (a subsidiary undertaking) who have held office during the financial year, during the preceding financial year and up to the time when the consolidated accounts are drawn up, have been appointed solely as a result of the exercise of its voting rights; or
 - (bb) controls alone, pursuant to an agreement with other shareholders in or members of that undertaking (a subsidiary undertaking), a majority of shareholders' or members' voting rights in that undertaking. The Member States may introduce more detailed provisions concerning the form and contents of such agreements.

▼B

The Member States shall prescribe at least the arrangements referred to in (bb) above.

They may make the application of (aa) above dependent upon the holding's representing 20 % or more of the shareholders' or members' voting rights.

However, (aa) above shall not apply where another undertaking has the rights referred to in subparagraphs (a), (b) or (c) above with regard to that subsidiary undertaking.

▼M5

2. Apart from the cases mentioned in paragraph 1 the Member States may require any undertaking governed by their national law to draw up consolidated accounts and a consolidated annual report if:

- (a) that undertaking (a parent undertaking) has the power to exercise, or actually exercises, dominant influence or control over another undertaking (the subsidiary undertaking); or
- (b) that undertaking (a parent undertaking) and another undertaking (the subsidiary undertaking) are managed on a unified basis by the parent undertaking.

19. 過渡性條文

(1) 本條例所作出的修訂，在某公司(包括屬《保險公司條例》(第 41 章)第 2(1)條所指的保險人的公司)於緊接本條的生效日期後的 30 日屆滿之後開始的第一個財政年度開始之前，不就適用於該公司而適用。

(2) 為免生疑問，現宣布：經本條例修訂的主體條例的任何條文(按假使沒有該項修訂的情況下該條文不時有效的版本)，在第(1)款適用於該項修訂就某公司而適用之前，須適用於該公司並就該公司而適用。