

**特拉华州 (DELAWARE): 进军美国市场的首选门户**

作者: Robert L. Symonds Jr. 与 Matthew J. O'Toole  
Morris, James, Hitchens & Williams LLP

特拉华州威尔明顿 (Wilmington)  
[www.morrisjames.com](http://www.morrisjames.com)

## 一、进军美国市场的门户

就各种商品与服务而言，美国提供了一个广阔而且有利可图的市场。这也难怪置身海外的企业都想到美国来寻找商机。为便利进入美国市场并实现正常运营，“外国”企业往往利用美国“国内”企业为载体在美国开展业务。因而，外国企业进军美国市场的第一步，通常是依据美国五十个州中某一个州的法律成立一个新的企业实体。

美国司法体系是由国家法律（“联邦法律”）与五十个州独立的州法所组成的。在这一司法体制下，一家企业实体的设立及其内部事务规章制度一般均受单一州之法律的管辖（多数情况下是指该企业实体组建所在州的法律），而非联邦法律<sup>1</sup>。在美国，无论选择哪个州作为自己公司总部所在地，新的企业实体都可以在合理的花费之下及时地成立。此外，比如像 Corporation Service Company ([www.incspot.com](http://www.incspot.com))、The Capital Trust Company of Delaware ([www.ctcdelaware.com](http://www.ctcdelaware.com)) 以及 Entity Services Group LLC ([www.entityservices.com](http://www.entityservices.com)) 等机构还可为您提供协助，从而进一步简化和加速设立过程。

由于企业实体的内部事务将受到该州法律之管辖，选择企业实体总部的所在州便成为一个极为重要的决策。而企业界往往选择了特拉华州。

---

<sup>1</sup> 毋庸置疑地，在美国成立企业实体，当所有者为外国人时，可能会涉及一些联邦法律问题（比如说，报告规定），但经验丰富的美国律师将可以协助您解决这些问题。

## 二、特拉华州是首选门户

特拉华州为您进军美国市场提供了一个独一无二而且条件优厚的门户。在该州组建的股份有限公司、有限责任公司、法定信托公司以及合伙企业已超过了 50 万家，然而这个数字仅是特拉华州其独特性的一部分。特拉华州是美国许多规模最大、最成功以及最知名公司的总部所在地。《财富》五百强企业中近六成是依特拉华州法律之规定成立的。而且特拉华州拥有超过半数的全美上市公司总部。

## 三、为什么选择特拉华州？

特拉华州为何赢得如此众多公司的青睐而在此设立总部呢？

原因之一就是特拉华州其法律体系的前卫性。在美国，工商界及法律界专业人士普遍认为特拉华州拥有最优惠、最具前瞻性的企业实体法律。特拉华州有关企业实体的成文法都受到定期进行的审订与更新，而该州律师在对新立法提案的呈报与改进方面都发挥了积极的作用。特拉华州并且拥有一个完善的相关司法判例体系。而这些大量司法判决案例在很大程度上让企业决策层在制订计划时有章可循。

特拉华州享有盛誉的法院体系也是该州成为公司企业进军美国之门户的一个主要因素。特拉华州大法官法庭与特拉华州最高法院皆因其判决出色和办案公正而享有世界盛誉。大法官法庭是一个已有两百多年历史的衡平法庭。该法庭一般负责对企业实体、另类实体及其它复杂的商业案件做出判决。此外，特拉华州没有中级上诉法院。上诉案件直接由特拉华州最高法院受理。这种法庭结构加快了复审

判决速度。特拉华州法庭有着审判公司及其它商业问题案件的经验，因而有着无与伦比的专业水平，从而能够用高效、迅速、公正以及更可预测的方式来解决纠纷。

特拉华州成为公司组建首选地的另一个原因在于其拥有一个“对工商企业十分友善”的州政府。特拉华州的立法机构与其州长一向都积极主动地了解公司企业情况，并积极满足企业需求。而且，特拉华州州务卿办公室是一个以服务为导向的政府部门。企业及其它单位一般都会从该州务卿办公室所提供的灵活性和服务中受益，这其中包括了文件归档与处理的加速、先进的文件成像与取回技术（以缩短回复时间）、通过传真进行之文件归档、以及通过在本州的注册代理机构（比如说 Corporation Service Company）来远程进入州务卿办公室的计算机数据库。

最后一个原因是，美国企业执行官、专业顾问、投资者、贷款人、放贷人及评级机构都非常熟悉并高度评价特拉华州法律，尤其是有关特拉华州企业实体的法律。美国资本及商业市场决策者的这种高度认可是使特拉华州在美国成为企业总部设立首选地的一个主要因素。

#### **四、特拉华州提供多元企业实体形式选择**

确定企业组织类型是企业律师及其客户所要做出的首要、也是最基本决策。在特拉华州，有多种企业实体类型可供选择。不同的企业实体类型可以满足不同企业的需要，并可在公司所有人、债权人及管理者之间建立起正如预期的关系。

特拉华州可供选择的各种组织形式包括股份有限公司、有限责任公司、以及法定信托公司。这三种组织形式是公司决策层及其顾问所最常采用的。因此，下面将就特拉华州的股份有限公司、有限责任公司、以及法定信托公司做一概述，简要介绍每种公司组织形式的优点。

## 五、特拉华州的股份有限公司

《特拉华州一般公司法》（Delaware's General Corporation Law，简称“DGCL”）提供了特拉华州股份有限公司之组建与存续的相关法律框架。其特点之一就是，《特拉华州一般公司法》所提供的灵活性，以及其因此所创造的商机。这种灵活性延伸到许多重要领域，诸如所有权、管理及运营等，因此为调整公司内部关系提供了一个广阔的空间。特拉华州的股份有限公司通常都能够以最符合公司各方需求的任何方式来组建。

### *特拉华州股份有限公司之成立*

在特拉华州成立股份有限公司是较为简单的，其所需要的两份主要文件是：公司成立注册执照与公司章程。公司成立注册执照是在特拉华州成立股份有限公司的基本管理文件，而这份公共文件由特拉华州州秘书处登记备案。该文件一经登记备案后，公司即宣告合法成立。《特拉华州一般公司法》特别规定了公司成立注册执照上所必须包括的几项信息。该文件中要求必须包括的信息范围虽然较狭窄，但其仍可包含一些其他欲加的内容，从而使公司结构具有很大的灵活性。由于公司



成立不必经过司法或监管部门的批准（只要公司注册执照在形式上与

《特拉华州一般公司法》的基本要求相符即可），因此在特拉华州可以非常快捷地成立公司。

与公司成立注册执照不同，特拉华州股份有限公司的章程并非公共档案。公司章程包括公司业务开展与内部事务管理的基本规定。公司章程与注册执照两者一起构成了公司内部管理的指导性文件。

### *股东的灵活性*

根据《特拉华州一般公司法》的规定，“股东”一词一般是指在公司中享有所有者权益的一方。通过建立享有不同股息、不同优先权和不同投票权的不同层次股票，可以在股东之间分配经济利益与其它权利。如有需要，公司各方也可以提供各级无投票权股份。股东灵活性中的一个常例便是根据《特拉华州一般公司法》，各方可以就单一事务或各种事务决定其特定之压倒性多数股东投票要求。这种压倒性多数投票要求通常是出于对少数股东权利的保护。这样的规定在各方所有者权益不相等的合资企业交易中非常有用。

股东可以在股东大会上亲自投票或通过书面代理进行投票。这让遍布全世界的股东无需出席正式会议，也不必出现在同一地点，即可通过书面同意而采取行动。

《特拉华州一般公司法》允许公司各方在股份有限公司成立注册执照上载明：在特定程度及具体条件下，股东个人对公司债务承担的责任。如果没有此类规定，特拉华州股份有限公司的股东一般来说是不对股份有限公司的债务承担个人

偿还责任的。此外，根据《特拉华州一般公司法》，在特拉华州州秘书处进行公司原始资料登记备案时无需披露股东的姓名与住址，并且对公司股东之最低出资额要求也没有硬性的规定。股东灵活性、有限责任及机密性是许多公司决定在特拉华州组建股份有限公司的重要原因。

### *管理的灵活性*

特拉华州的股份有限公司一般是由董事会负责管理，并由其指定及选派官员来负责开展公司日常经营活动。不同于一些其它司法管辖区的适用法律，根据特拉华州法律规定，单独的一个自然人也可以出任股份有限公司唯一的股东、董事以及官员。尽管董事们可以亲自参加会议，但《特拉华州一般公司法》同时允许公司董事通过召开电话会议及递交书面同意书来取代一般会议。根据《特拉华州一般公司法》的规定，公司官员及董事亦有获得补偿以及对抗责任负担之特别保护的选择（由于商业或监管的原因，在特拉华州的股份有限公司可能需要在董事会里有一个或多个“独立董事”。在这种情况下，Entity Services Group LLC 可以协助提供经验丰富、高度负责的人员来担任公司的独立董事，以符合相关的要求）。

### *地理范围上的灵活性*

特拉华州的公司可以在美国任何一个州或国外进行商务运营。根据“内部事务信条”，公司组织内部事务应受公司成立属地的法律所管辖，这也让在特拉华州成立的股份有限公司到在州外从事经营活动时有了确定性和保障。此外，特拉华州并不要求本州公司必须在州内开设或维持任何经营场所，而是只需要在

本州有一家注册代理机构和注册办公室即可。（像 Corporation Service Company 的这些服务提供商可以用来作为注册代理商，并以合理的费用为州内公司提供注册办公场所或其它服务）。

### *所有权的灵活性*

《特拉华州一般公司法》并未限定其股份有限公司之股东、官员或董事的公民身份。因此，即使非美国公民也可以成为在特拉华州的股份有限公司的股东、官员或董事。

### *企业交易的灵活性*

《特拉华州一般公司法》不仅允许股份有限公司可以与不相关的第三方进行交易，同时也允许其可以与公司股东、董事和官员以及与任何子公司或母公司进行交易。此外，它还可以为子公司或母公司的债务向第三方担保。

### *运营的灵活性*

股份有限公司为扩大经营，或出于其它多种原因，有时会决定修改其管理文件、与其它实体合并或联合、转变为其它不同类型的企业实体、或进行资产出售。特拉华州的法律在很大程度上允许股份有限公司从事这些以及其它类型的交易。

## **六、特拉华州有限责任公司**

特拉华州在为传统公司提供另类公司形式这方面处于领先的地位。例如，该州颁布的《特拉华州有限责任公司法》（Delaware Limited Liability Company Act，简称“DLLC 法案”）便是其居于领先地位的一个实例，该法是特拉华州管理有限责任公司（简称“DLLC”）这种最流行的“另类”企业实体的指导法律。 DLLC

这种实体形式正已迅速成为许多公司顾问以及投资者之首选，其并可提供比股份有限公司更加优惠的税率（在某些情况下，更加有利的商机）。

DLLC 几乎可以开展任何合法的营业活动，包括生产、服务、房地产的持有与开发、以及包括证券与其它投资等无形资产的持有与管理。DLLC 这种实体形式的主要优势在于其能够避免所得税的双重征收、有着无与伦比的契约灵活性以及其有限责任。DLLC 几乎可以用最能满足公司各方相关需要的任何方式来组建。这种灵活性使 DLLC 与其它传统企业实体类型相比显得更为优越，并且在许多情形之下，比其他如有限合伙公司或一般合伙公司的另类企业实体更具优势。

#### *DLLC 之成立*

DLLC 之成立与维持是简单容易的。DLLC 之成立仅需：(1) 由一位或多位成员签署的有限责任公司协议（无需为书面协议）；(2) 将成立执照在特拉华州的州秘书处登记备案。从成立执照在特拉华州的州秘书处登记备案时起，DLLC 便可视为已经成立。该成立执照上仅需列出这一 DLLC 的名称、在特拉华州的注册代理机构与注册办事处的名称及地址，以及其成员认为其它应包括的任何事项。

有限责任公司协议是一份私人契约，而非公共文件。因此，根据《DLLC 法》，DLLC 所有人和经理的身份，以及他们之间的相互关系可以得到保密。《DLLC 法》并无最低资本投资额的限制。非美国公司企业以及个人一般皆可自由地在特拉华州组建和开办一家有限责任公司，因为该法并未要求 DLLC 的所有人或经理必须为美国的自然人、公民或居民。此外，DLLC 的档案资料也

无需置于特拉华州中。这些资料可置于最便利各方的任何处所，包括美国之外的任何司法管辖区，以方便公司相关各方。而且，此类资料也可以采取电子形式或其它非书面形式保存。

#### *无需在特拉华州中进行商业活动*

DLLC 无需在特拉华州开展商业活动、建立或开办经营场所（除了需设立注册代理机构以及注册办事处登记之外）。（Corporation Service Company 是一家全球公认的服务提供商，并容易满足企业之注册代理机构 / 注册办事处要求）。

#### *有限责任制*

《DLLC 法》一般称 DLLC 的所有人为“成员”，而称接受任命管理公司实体经营与内部事务的人员为“经理”。该法允许 DLLC 由其成员来负责管理，但无需这些成员成为公司的经理。《DLLC 法》规定，公司成员或经理个人将不因其身为公司的一位成员或经理而对其公司的任何债务独自负全责。此外，

《DLLC 法》明示授权 DLLC “保护其公司所有成员、经理或其他人员不受任何索赔和要求的损害”。它限制了个人承担的责任，并扩展了允许补偿的范围，而这和股份有限公司股东、官员以及董事所受到的相应保护比起来是更为有利。

### *契约的灵活性*

《DLLC 法》的基本做法是让各方在有限责任公司协议之下规定他们之间的关系，并仅对各方无法达成共识的事务作出规定。制定该法的一条明确方针是要在最大程度上保障契约签订的自由原则，以及让有限责任公司协议的可执行性得以体现。这条重要方针意味着，各方能够以可预知的、最适合其需要的方法来创建并维持他们之间的关系。例如，根据其有限责任公司的协议，各方可以指定各级成员（其中各级成员有着不同的权利、权力及职责，包括个别的投票权与经济权利。）实际上，各方可以根据协议来决定其彼此之间几乎在所有方面的关系。在 DLLC 的成员或经理对 DLLC 或其他成员或经理负有责任（包括信托义务）时，根据《DLLC 法》规定，有限责任公司协议可以扩大、限制或取消这种责任（善意与公平交易的暗示契约责任除外）。这种灵活性是特拉华州长期支持契约自由政策的结果。

### *管理的灵活性*

契约自由原则特别在管理的灵活性中表明了其自身内在，它也是《DLLC 法》的一个立法基础。各方可以根据最适合他们的方式来安排管理。根据《DLLC 法》，DLLC 成员可以在不危及其有限责任的前提下参与公司管理，或者选派其他负责管理的人员来管理公司，抑或是将这两种方法相结合来进行管理。有限责任公司协议可以提供不同管理层的经理，使每位经理拥有该法案所规定的权利、权力及职责。有限责任公司协议还可列入有关如何行使投票权的条款，

这包括如何通知对相关事务进行表决的时间、地点或会议目的条款、免除此类通知的条款、如何不经会议而仅靠同意来进行活动的条款、法定人数要求以及亲自投票或代理投票等规定。DLLC 的成员和经理一般可以与 DLLC 进行自由交易。（只要其有需要 [例如像要满足 DLLC 放款人的要求如此之企业原因]，The Capital Trust Company of Delaware 可以担任 DLLC 的管理者或是其“独立”经理，且该公司在此方面拥有丰富的经验。）

### *企业组合的灵活性*

DLLC 除了在成立与运营阶段有很大的灵活性之外，《DLLC 法》还为各方在重组 DLLC 方面提供了多种途径。例如，根据该法规定，DLLC 可以与另一 DLLC 或“其它企业实体”（包括但不限于：股份公司、法定信托公司及合伙企业）合并或结合，而无论另一企业实体是根据特拉华州法律还是根据其它辖区法律成立或组建的。特拉华州提供的另一灵活之处在于其允许 DLLC 通过资产出售、“实体类型转变”、“转让”以及“本土化”来进行重组。

### *避免双重税征*

根据美国联邦所得税法，一家 DLLC 可组建成无需按企业组织标准的税率来缴税。因此从税收角度看，DLLC 对于那些一般按企业组织标准纳税的公司而言是一个很有吸引力的选择。并且，DLLC 的成员可在其有限责任公司协议中特别明确表示其接受这种税率。当然，《DLLC 法》之契约自由给予 DLLC 成员按其所愿接受其它税率标准的能力。

## **七、特拉华州法定信托公司**

另一种常被采用的“另类企业实体”是特拉华州法定信托公司（Delaware Statutory Trust，简称“DST”）。DST 在公司财产保管及开展业务方面已成为高效而又受欢迎的机制。DST 尤其被广泛视为诸如资产担保等特定结构金融交易的首选工具。

与普通法上的信托相比，DST 所具备的巨大优势在于它拥有一个全面的成文法律框架：《特拉华州法定信托法》（Delaware Statutory Trust Act，简称“DST 法”）是批准 DST 组建的相关法律，并规定了管理 DST 内部事务的具体规章。《DST 法》规定，DST 是一个独立的法人实体，可以开展一切合法的业务经营或目的。除其相关法律文书另有规定之外，DST 可以永久存续，且其受益所有人的死亡、丧失能力、解体、终止或破产将不会导致 DST 的终止或解体。

#### *DST 的成立*

DST 的成立是通过其在特拉华州秘书处进行信托执照登记备案，并且在各方签署相关法律文书后实现的。该信托执照上仅需登记 DST 的名称，以及至少一位托管者（必须为特拉华州居民，或在特拉华州拥有一个主要经营场所）的名字及办公地址。（诸如 The Capital Trust Company 在内位于特拉华州的信托公司不仅可以满足特拉华州托管者的要求，而且还可为相关各方提供其所需的行政、管理及其它有用的服务）。相关法律文书可以包括一份或多份关于 DST 的经营、自身事务的管理及其权利或权力、以及其托管者、受益所有人、代理人或雇员的权利或权力条款的文件。

#### *所有制的灵活性*

DST 受益人的权益可以通过按照相关法律文书的适用条款来颁发信托执照或档案登记注册来证明。除其相关法律文书另有规定外，受益所有人有权享有延伸

至特拉华州公司股东一样的个人有限责任范围。受益所有人一般享有 DST 财产的完整受益权，并且可以通过在相关法律文书中规定的方式来共担盈利与亏损。尽管该财产在本质上是由 DST 所持有，DST 受益所有人的利益应视为其个人财产。

#### *管理的灵活性*

DST 的经营与内部事务一般由其托管人来管理，但其相关法律文书可以规定将其实体全部或部分之管理权归给受益所有人或其他个人。在此类情况下，托管人个人一般并不对 DST 的债务负责。相关法律文书可以包含与 DST 的经营及内部事务管理有关的任何其它条款，并且还可以包含规定 DST 的受益所有人、托管人以及管理其经营与内部事务的任何其他人员的权利、职责和责任的其它条款。相关法律文书还可以规定有关各方可能要求的、通过或不通过任何特定托管人或受益所有人表决或批准而采取的任何行动，其中包括对相关法律文书的修正、合并或结合的实现、从 DST 向其它形式的特拉华企业实体的转换、或对信托财产的全部或任意部分进行出售或以其它方式处置。

#### *企业组合的灵活性*

DST 可以与另一 DST、或与“其它企业实体类型”（包括但不限于股份公司、有限责任公司及合伙制企业）合并或结合，无论这些企业实体是否是在

特拉华州法律下或其它司法管辖范围之法律下成立的。DST 也可以转换成另一种形式的特拉华州企业实体。除非在相关法律文书中有其它规定，合并、结合或实体形式转换必须经所有托管人及全部受益所有人之许可。

## 八、结论

进军美国市场要确定的公司企业类型应该满足特定经营企业的需求，而且能进一步实现其具体目标。无论是何种需求与目标，亦无论企业经营规模大小，众多法律及商业专业人士都将特拉华州作为组建一个进军美国市场之企业实体的首选司法管辖区。

## 作者简介

Robert L. Symonds Jr.  
Matthew J. O'Toole  
Morris, James, Hitchens & Williams LLP  
特拉华州威尔明顿 (Wilmington, Delaware)  
[www.morrisjames.com](http://www.morrisjames.com)

Robert L. Symonds Jr. 与 Matthew J. O'Toole 是特拉华州 Morris, James, Hitchens & Williams LLP 律师事务所的合伙人。两位律师在特拉华州企业实体的设立及运作方面均具有丰富经验。Symonds 先生是《特拉华州有限责任公司法》(Delaware Limited Liability Company Act) 的主要起草人之一，也是特拉华州律师协会 (Delaware State Bar Association) 的《特拉华州法定信托法》(Delaware Statutory Trust Act) 审阅与修正委员会委员。O'Toole 先生是特拉华州律师协会公司法条款委员会 (Council of the Corporation Law Section) 委员。Robert L. Symonds Jr. 与 Matthew J. O'Toole 皆担任特拉华州律师协会的委员会成员，参与了特拉华州的有限责任公司与合伙企业法的审阅与修正工作。

## 公司简介

### **Corporation Service Company®**

Corporation Service Company (CSC) 是美国领先的、规模最大的注册代理、公司治理与法律遵守、诉讼管理、实体管理及公司与律师事务所的法律部门服务的提供商。CSC 为 *财富 500 强* 企业中超过半数的公司提供服务，2003 年与 2004 年，更换注册代理商的 *财富 500 强* 企业多数都选择 CSC 作为其注册代理服务提供商。CSC 还提供特拉华州法定信托、特拉华州控股公司、总部管理公司及其它特殊目的实体的相关服务。CSC 成立于 1899 年，总部位于特拉华州威尔明顿 (Wilmington)，其业务范围遍及美国 50 个州及世界各地。欲知更多信息，请访问公司网站：<https://www.incspot.com>。

### **Entity Services Group**

复杂金融交易常需要借助特殊目的实体 (Special Purpose Entities)。这些实体通常采取的形式包括被动投资公司 (Passive Investment Companies)、破产隔离公司 (Bankruptcy Remote Corporations) 或 LLC、单一成员 LLC (Single Member LLCs)、委托人信托 (Grantor Trusts)、或特拉华州商业信托 (Delaware Business Trusts)。Entity Services Group (ESG) 是为上述类型实体提供独立经营场所或连锁服务的最大提供商。其连锁或经营场所服务包括与此类实体运营有关的一切需要，其中包括公司官员、董事及托管人等。Entity Services Group 由经验丰富的执业会计师 (CPA) 创建并管理，并因其提供围绕特殊目的实体技术专业、反应迅速、无微不至的服务而获得整个行业的公认。ESG 的目标与其所提供的每一项服务都是相同的——要让专业咨询顾问在代表其客户利益中更加高效。ESG 的绝大多数客户都是由四大 (Big Four) 会计师事务所、知名的律师事务所和主要金融机构推荐的。该公司的使命就是要无愧于其自身及其客户对其专业人员的信任。ESG 是 CSC 的子公司。欲知更多信息，请访问：<http://www.entityservices.com>。

### **Capital Trust Company**

Capital Trust 拥有超过 9 亿美元的个人信托和捐款人建议基金，其总资产将近 40 亿美元。它专门与全美国的专业咨询顾问开展合作，借助信托策略和特拉华州的法律优势，帮助其客户实现个人与公司目标。它为各种个人信托及美国慈善捐赠信托 (U.S. Charitable Gift Trust，一个全国性的捐赠人指示基金慈善团体) 提供信托服务。该公司通过其信托与交易服务部 (Trust and Transaction Services Division)，为在特拉华州的企业提供信托、委托账户及其它交易服务。欲知更多信息，请访问：<http://www.ctcdelaware.com/>