

 华东师大法学讲义

企业合规讲义

Notes on Corporate Compliance



华东师范大学企业合规研究中心 编

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE



华东师大法学讲义



企业合规讲义

Notes on Corporate Compliance

华东师范大学企业合规研究中心 编

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

企业合规讲义 / 华东师范大学企业合规研究中心编.
—北京: 中国法制出版社, 2018. 7
ISBN 978-7-5093-9598-1

I. ①企… II. ①华… III. ①企业法—研究—中国
IV. ① D922. 291. 914

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2018) 第 156124 号

策划编辑 马颖

责任编辑 王雯汀

封面设计 杨泽江

企业合规讲义

QIYE HEGUI JIANGYI

编者 / 华东师范大学企业合规研究中心

经销 / 新华书店

印刷 / 三河市紫恒印装有限公司

开本 / 710 毫米 × 1000 毫米 16 开

版次 / 2018 年 7 月第 1 版

印张 / 34 字数 / 485 千

2018 年 7 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978-7-5093-9598-1

定价: 98.00 元

北京西单横二条 2 号

邮政编码: 100031

传真: 010-66031119

网址: <http://www.zgfs.com>

编辑部电话: 010-66060794

市场营销部电话: 010-66033393

邮购部电话: 010-66033288

(如有印装质量问题, 请与本社印务部联系调换。电话: 010-66032926)

参编人员 (按姓氏笔画排序)

刘红霞 李 帅 李建星 吴 涵 张 伟

张云平 张颖慧 范 可 周 晨 周 磊

周万里 胡国辉 樊光中

参编人员分工

第一章	企业合规基础	周万里
第二章	风险管理和合规管理体系	周晨、周磊、范可
第三章	合规风险识别与分析评估	樊光中
第四章	反贿赂合规	刘红霞、胡国辉
第五章	反垄断合规	周万里
第六章	公司法合规	胡国辉
第七章	劳动法合规	张颖慧
第八章	知识产权和商业秘密合规	李建星
第九章	税法合规	李帅
第十章	网络安全及数据合规	吴涵
第十一章	金融机构合规	张云平
第十二章	刑事合规	张伟
	组织联络和统筹出版	周万里

参编人员简介

(按姓氏笔画排序)

刘红霞

中山大学法学院硕士学位、美国纽约理工大学管理学院EMBA、福特汉姆大学(Fordham University)法学院企业合规管理专业LLM。《ISO19600:2014企业合规管理体系——指南》起草组委员。原北京新世纪跨国公司研究所合规部主任,北京新世纪跨国公司研究所世界银行合规管理项目主要负责人、联合国全球契约第十项原则专家组工作交流与联络人。对多家在华跨国公司、跨国公司国外总部、中央企业及大型民企企业合规管理问题进行访谈和调研并撰写编译中国平安集团、斯必克等多篇跨国公司合规管理报告。参与编写《合规——全球公司发展新趋势》、《合规五——建立有效的合规管理体系》(副主编)、《合规六——合规风险识别评估与案例》(主编)等书籍。曾任职美国纽约皇后区商会、负责亚洲社区对美国联邦政府、纽约市政府及皇后区政府等相关商业法律、政策的沟通与培训工作。在此之前,还担任广州仲裁委员会国际仲裁部干部,负责国际、国内商事仲裁案件的组庭、开庭、裁决书写作等工作。

李 帅

华东师范大学法学院讲师,晨晖学者,法学博士,中国人民大学财税法研究所副研究员,中国人民大学破产法研究中心副研究员。曾任法官(2011—2014)、CSSCI来源集

刊《人大法律评论》主编（2016—2017），现任《企业合规论丛》主编。曾在《中国社会科学》《政法论坛》《法律科学》等核心刊物上发表论文十余篇，出版专著《经济总论》一部，参编教材五部，获省部级学术奖励两次。主持中国法学会自选课题“新《预算法》语境下我国地方政府债务面临的困境与疏解”，参与国家社科基金重点项目“全口径预算决算管理改革及其法治化进程研究”、司法部部级科研重点项目“《税收征管法》修订问题研究”、中国法学会“我国农村金融法制创新研究”等课题的研究。

李建星

中南财经政法大学法学、经济学本科，中山大学法学院研究生，华东政法大学、德国波恩大学联合培养博士。华东师范大学法学院晨辉学者。主要研究民商法和方法论。

吴 涵

金杜律师事务所合伙人。武汉大学地理信息系统专业工学学士，北京大学中国法硕士以及美国法律博士（Juris Doctor）。主要执业领域为网络安全和数据合规及反垄断和反不正当竞争法，曾为多个行业的领先企业提供网络安全和数据合规法律服务，涉及银行、保险、金融、互联网、电信、汽车、日化等行业。吴涵律师及其所在的金杜网络安全与数据合规团队曾著有多篇专业文章并发表于《网络空间研究》《中国法律透视》、Competition Policy International 等国内外专业期刊，并参与编写《数字市场竞争政策研究》。此外，吴涵律师及金杜网络安全与数据合规团队还是多份网络安全和数据合规国际杂志和跨国指南的撰稿人。

张 伟

华东师范大学法学院副教授，刑法学博士、博士后，硕士研究生导师，兼任中国犯罪学会理事，中国人民大学网络犯罪与安全研究中心兼职研究员。在《法学家》《清华法学》《现代法学》等刊物发表学术论文二十余篇，其中部分论文被中国社会科学文摘、人大复印报刊资料转载、摘录，出版个人专著一部，参编著作三部，主持国家社科基金项目、教育部研究项目、中国法学会研究项目等共计十余项，研究成果曾获中国法学会首届“董必

武青年法学成果奖”、中国犯罪学会优秀论文二等奖等。

张云平

国际注册内控师、高级经济师和企业培训师，六西格玛黑带，财政部/中国会计学会内控专业委员会委员。十余年合规内控理论与实务操作经验，主持规划和建立中国平安集团合规内控管理体系，并成为行业典范。历任中国平安集团公司内控室负责人、平安集团公司合规部副总经理。

张颖慧

华东师范大学法学院副教授，经济法学博士，硕士研究生导师，兼任中国社会法学会理事，上海市劳动法学会理事。在《法商研究》《当代法学》等刊物发展学术论文数十篇，其余部分论文被《高等学校文科学术文摘》、人大复印报刊资料转载、摘录，出版个人专著一部，主持教育部研究项目、中国法学会研究项目等若干。

范可

环球律师事务所合伙人。拥有南加州大学法学硕士学位和上海对外经贸大学法学学士学位。其主要执业领域为公司法以及合规风控。在医疗健康领域具有丰富的法律及合规经验，业务领域涉及广泛，担任多家跨国公司的法律顾问。

周晨

武田（中国）投资有限公司大中华区的合规负责人。南京大学法学本科，硕士研究生阶段就读于南京大学中德法学研究所，获南京大学及德国哥廷根大学法学硕士学位。

曾就职于德国罗德律师事务所、英威达（上海）管理有限公司及百特（中国）投资有限公司。担任大中华区及亚太区的合规领导职务。在合规领域有十年以上的实务经验，并有一定的研究心得。除在校期间的研究成果外，如2003年参与的邵建东教授主持的德国联邦最高法院判例译评项目、2004年参与翻译的由法律出版社出版的《世界贸易制度和世界贸易法》（德文），从业期间也在《法治与经济》等专业刊物上发表过相关从业领域的学术论文。

周 磊

环球律师事务所股份合伙人。持有中欧国际工商学院 EMBA 硕士学位和上海外国语大学法学学士学位。兼任中欧医药健康产业协会的常务理事和中国合规从业人员协会（筹）理事。拥有多年合规和并购法律事务从业经历，尤其在医药健康领域有很深的行业背景，并多次参与相关立法课题研究。曾担任跨国制药公司——德国勃林格殷格翰集团中国区的总法务顾问。周磊连续被钱伯斯 Chambers、Legal 500 等权威机构评选为合规和并购领域的领先律师，以及医药健康领域第一档（Tier 1）律师。

周万里

华东师范大学法学院讲师，德国波恩大学法学博士、经济学学士，柏林洪堡大学法学院访问学者，律师。2024 年巴黎“奥林匹克运动会合规工作组”反腐败和人权专家。曾在贝克·麦坚时国际律师事务所公司组（德国法兰克福）和北京君合律师事务所反垄断组实习和工作。出版专著《反垄断法与银行援助救济措施的法律和经济学分析》（德文），主译格伦德曼《欧盟公司法》和翻译克莱默《法律方法论》。

胡国辉

北京大学英语系本科、法学硕士学位，拥有中国律师资格。《合规管理体系指南》国家标准起草组委员。国际标准化组织 TC309 组织治理技术委员会中国代表。八年合规高管从业经历，曾任戴姆勒公司副总裁、大中华区合规官，戴尔公司北亚区道德与合规总监。熟悉美国和欧洲企业的合规管理体系，并对中国本土环境中的合规实践有自己的见解。此前十年任多家大型国有企业和外资企业的法律顾问。出版专著《企业合规概论》。

樊光中

中南财经政法大学工商管理硕士学位。《合规管理体系》国家标准起草组委员。中南财经政法大学工商管理硕士校外导师，商务部北京新世纪跨国公司研究所（NATC）合规管理专家顾问委员。内控、风控、舞弊调查、合规风险识别评估与合规体系有效性评审专题讲师（主要面向外资、跨国公司合规官）。全国企业效能监察、效能管理、流程管理与合

规风控专家。著有《赢在效能——企业管理效能评价实务》《流程修炼——通往卓越之路》《企业效能监察操作手册》等多本专著，与刘占书合编著《企业效能监察实务》《效能监察文件选编》，执编《施工企业效能监察实务制度与案例》，主编《合规六——合规风险识别评估与案例》，参编《合规五——建立有效的合规管理体系》《合规四——加强商业伙伴合规管理》，是全国企业效能监察、流程效能管理、流程管理、项目与流程审计、采购管理、内控、风控、反舞弊、合规风险管理和廉洁风控领域少有的实战专家。

序 言

preface

合规很重要，而且会越来越重要，越来越复杂。这是我们对合规最基本的认识。2016年4月，国资委印发了《关于在部分中央企业开展合规管理体系建设试点工作的通知》，组织中国石油、中国移动、东方电气集团、招商局集团、中国中铁等五家中央企业开展试点工作，探索开展合规管理体系的建设。2017年5月，习近平总书记主持召开中央全面深化改革领导小组第三十五次会议，审议通过了《关于规范企业海外经营行为的若干意见》，提出“加强企业海外经营行为合规制度建设”。因此可以说2017年是“企业合规年”。正是在这样的背景下，华东师范大学成立了企业合规研究中心。企业合规研究中心成立后，从事了大量的合规研究、教育、培训等方面的工作，编写本教材是其中的一项重要工作。

企业合规是指企业行为符合法律法规及其内部规章制度和商业道德的要求。在法治国家，人们不会再对企业是否需要合规有争议，有争议的是企业应当如何合规。企业合规研究的重点因此是企业如何有效率地合规，其主要任务是为企业设计出量身定做的合规解决方案。企业从事经营活动，不是处在真空的环境中，而是在一个充满规则的环境中，

需要处理诸如合同法、市场监管和刑事法方面的规则。企业在从事国际商事活动时，还必须面对陌生的域外国家和国际组织法律规则。在这种制度环境下，商事规则越来越复杂，违规风险变大，增加了企业的运营风险。有效率地预防和处理合规风险和减少企业合规成本已经成为企业获得竞争优势的一种方式。有效的合规管理成为企业长期可持续发展的必要条件。

企业合规是一门科学，是一门与规则相关的管理科学，成为管理学、法学、经济学和心理学等学科共同研究的对象。合规分为“合”与“规”两部分，“规”更多地与法律人的活动相关，“合”则是管理者的工作。合规研究的重点是如何“合”，其次是如何“规”的问题。

对法律人来说，理解企业合规属于广义的法律方法论范畴。法律方法的核心是法律适用方法，也即狭义的法律方法论，它针对已经发生的案件适用相应的法律，是一种回顾性的法律适用方法。合规是一种预防性的法律适用方法。合规官在法律后果发生之前，分析和识别合规风险，通过建立合规组织和采取合规措施预防不利后果的发生，或有意识地引导积极的法律后果发生。企业合规如同律师从事的尽职调查、草拟和审查合同工作，因此属于预防性的法律适用方法的活动领域。法学界在强调和推崇法教义学和法律解释学的价值时，似乎忽视了预防性的法律适用方法。现有的主流法学教育课程中，确实也没有这方面的课程，印证了我们的判断。

对经济学人来说，企业合规是契约理论、代理人理论和机制设计的研究对象。企业管理者主要是通过奖励或惩罚的方式，激励企业管理者和员工“自主地”执行企业规章制度，从而减少代理成本、提高企业的运作效率。与合规相关的奖惩、培训、举报和内部调查等制度，本质上就是委托人（即企业管理者）设计的制度或机制，用来减少或避免代理人（即企业员工）做出有“道德风险”的违规行为。经济学视角下的企业合规必然是结果导向的行为，通过在企业内部“设计”合规措施和制度来预防违规行为的发生。

基于以上理解，本书着重强调合规风险分析和识别，主要从管理学、法学、经济学的角度展现企业合规的基础知识。全书共分为十二章。第一章从合规基本概念、法律与经济学基础以及比较法等方面展示企业合规的基础。第二章至第三章的主题是企业管理体系和合规风险识别与分析，偏重于管理学的知识，以下几章是具体的企业合规领域，包括反贿赂、反垄断和金融机构合规管理等。参与本书编写的都是企业合规领域中一流的合规专家和学者，对他们的倾力奉献，我们深表敬意。其中周万里博士负责本书的组织联络和统稿出版工作，我们深表感谢。

华东师范大学企业合规研究中心

2018年3月

目 录

contents

第一章

企业合规基础

(周万里)

第一节 概述 / 002

第二节 合规的核心因素 / 011

第三节 境外发展情况 / 015

第二章

风险管理和合规管理体系

(周晨、周磊、范可)

第一节 合规风险领域 / 026

第二节 反海外腐败法介绍及相关典型案例分析 / 036

第三节 国内相关案例介绍 / 049

第三章

合规风险识别与分析评估

(樊光中)

第一节 合规义务 / 054

第二节 合规风险 / 061

第三节 合规风险识别与分析评估 / 068

第四节 合规风险识别与分析评估工具 / 074

第五节 基于岗位的合规风险识别分析评估 / 091

第六节 基于流程的合规风险识别评估 / 152

第四章

反贿赂合规

(刘红霞、胡国辉)

第一节 反贿赂合规概述 / 212

第二节 反行贿合规管理 / 219

第三节 反受贿合规管理 / 232

第五章
反垄断合规
(周万里)

- 第一节 反垄断合规概述 / 241
- 第二节 反垄断法 / 249
- 第三节 反垄断合规措施 / 259

第六章
公司法合规
(胡国辉)

- 第一节 公司法合规概述 / 271
- 第二节 公司主体资格合规 / 276
- 第三节 公司治理合规 / 284
- 第四节 股东和债权人保护合规 / 289
- 第五节 常见合规风险及应对措施 / 290

第七章
劳动法合规
(张颖慧)

- 第一节 劳动法合规概述 / 294
- 第二节 劳动立法 / 304
- 第三节 劳动合规措施 / 316

第八章
知识产权和商业秘密合规
(李建星)

- 第一节 知识产权和商业秘密合规概述 / 325
- 第二节 知识产权与商业秘密的法律框架 / 334
- 第三节 执法机关 / 341
- 第四节 知识产权与商业秘密风险识别 / 345
- 第五节 知识产权与商业秘密合规措施 / 361

第九章
税法合规
(李帅)

- 第一节 税法的基本原理 / 366
- 第二节 企业税法合规的相关规定 / 375
- 第三节 税法合规的体系构建 / 395

第十章
网络安全及数据合规
(吴涵)

- 第一节 网络安全及数据合规概述 / 406
- 第二节 网络安全法 / 413
- 第三节 网络运行安全合规 / 420
- 第四节 网络信息安全合规 / 431
- 第五节 网络安全与数据合规体系的要点和特殊要求 / 437

第十一章
金融机构合规
(张云平)

- 第一节 金融机构合规风险及其后果 / 441
- 第二节 金融机构的经营特性及金融法规体系 / 452
- 第三节 金融机构合规管理要略 / 470

第十二章
刑事合规
(张伟)

- 第一节 企业刑事法律风险概述 / 485
- 第二节 常见企业刑事法律风险 / 492
- 第三节 常见企业内部职员刑事法律风险 / 506
- 第四节 企业及其从业人员刑事法律风险防范 / 521

第一章

企业合规基础