

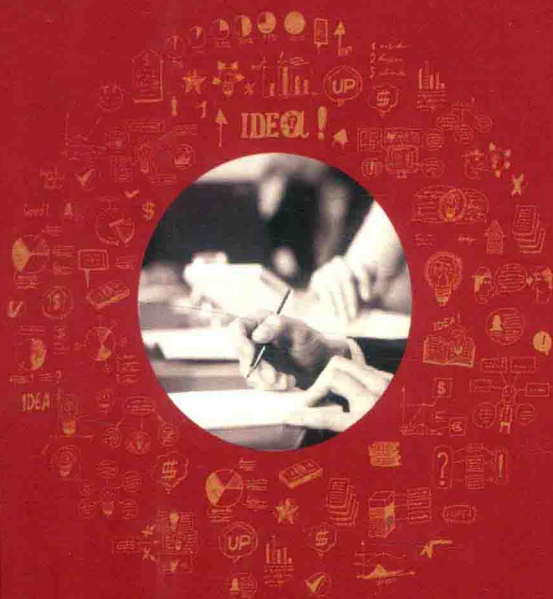


段和段律師事務所
DUAN & DUAN

INTERNATIONAL CORPORATE LEGAL PRACTICE

涉外商事律师 业务实战

段和段律师事务所 著



法律出版社
LAW PRESS • CHINA

INTERNATIONAL CORPORATE LEGAL PRACTICE

涉外商事律师 业务实战



法律出版社
LAW PRESS • CHINA

图书在版编目(CIP)数据

涉外商事律师业务实战 / 段和段律师事务所著. --
北京:法律出版社,2017

ISBN 978 - 7 - 5197 - 1500 - 7

I. ①涉… II. ①段… III. ①国际商事仲裁—研究
IV. ①D997.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2017)第 253841 号

涉外商事律师业务实战

SHEWAI SHANGSHI LÜSHI YEWU SHIZHAN

段和段律师事务所 著

策划编辑 田 浩

责任编辑 田 浩

装帧设计 李 瞻

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

经销 新华书店

印刷 三河市兴达印务有限公司

责任校对 杨锦华

责任印制 张建伟

编辑统筹 独立策划部政务工作室

开本 710 毫米×1000 毫米 1/16

印张 19.75

字数 310 千

版本 2017 年 10 月第 1 版

印次 2017 年 10 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

网址/www.lawpress.com.cn

投稿邮箱/info@lawpress.com.cn

举报维权邮箱/jbwq@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792

咨询电话/010-63938284

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司销售电话:

统一销售客服/400-660-6393

第一法律书店/010-63939781/9782

西安分公司/029-85330678

重庆分公司/023-67453036

上海分公司/021-62071639/1636

深圳分公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5197 - 1500 - 7

定价:55.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

编 委 会 成 员



段祺华 律师

段和段律师事务所创始人之一，曾荣获首届“东方大律师”称号、全国优秀律师、首届全国华侨华人专业人士“杰出创业奖”等荣誉。



龚晓航 律师

段和段律师事务所创始人之一，曾荣获“全国优秀律师”称号。



宋羽 律师

段和段律师事务所副主任。现为上海律师协会、中国知识产权协会和国际商标协会（INTA）会员，任中国知识产权协会常务理事、《知识产权》杂志理事会副理事长。



吴坚 律师

段和段律师事务所主任。曾任上海市人大代表，曾荣获“东方大律师”“上海市优秀律师”称号。



王啸波 律师

段和段律师事务所董事局执行主席。曾被评为全国涉外律师领军人才，《商法》年度“法律精英100强”。



宋永泉 律师

段和段律师事务所法律研究院院长。法学博士，著作有《网络交易法律实务》等。



居晓林 律师

段和段律师事务所副主任。曾荣获“上海浦东新区十大杰出青年律师”称号。



庄欣旺 律师

段和段律师事务所副主任。曾荣获2006年ASIA LAW杂志“亚太地区推荐律师”，是获《欧盟及国际劳工法》（JORDANS出版社）推荐的唯一中国律师。



陈易 律师

曾荣获上海市浦东新区“新长征突击手”称号。专业著作有《专利侵权判定中对等同原则的适用及其限制》《买卖合同常用条款的法律风险及防范策略》等。



翟少凯 律师

擅长金融产品的开发与实施，对交易结构设计、项目实质风险把控具有深刻见解。



宋辉 律师

擅长设立信托、私募基金、境内外投资和投后管理业务法律服务。



向磊 律师

擅长涉外仲裁，有丰富和成功的仲裁代理实践（中国国际经济贸易仲裁委员会、上海国际仲裁中心等），所服务的客户包括大型国有企业、上市公司、外资和民营企业等。



陈若剑 律师

专长于涉外诉讼及仲裁。现任北京市朝阳区律师协会国际业务研究会副主任。著有《WTO与中国涉外建筑的问题研究》《国际仲裁裁决在中国执行的若干问题研究》《WTO透明度原则与中国法治》等。



杜家勤 律师

现任合肥市人民政府法律顾问等职务。曾荣获“安徽省优秀青年律师”“2014影响中国十大总裁律师”等称号。



郑安安 律师

福建省律师协会经济法委员会委员、厦门律师协会公司法委员会副主任、厦门市仲裁委员会仲裁员、厦门劳动争议仲裁委员会兼职仲裁员等。



王钠 律师

曾被评为“青岛市优秀律师”“青岛市司法系统先进个人”。专业著作有《新三板上市律师事务》。



邱雨 律师

知识产权领域资深律师，在著作权维权、技术合同纠纷等复杂民商事案件的诉讼和仲裁中经验丰富。



司爱军 律师

曾荣获2010年度“河南省直十佳公益律师”称号。著有《浅析房地产居间合同》《从治理结构层面浅析担保公司乱象成因及对策》《集体土地征收及补偿制度的法律思考》等论文。

序 言

我很高兴地应段祺华先生之邀为段和段系列丛书之《涉外商事律师业务实战》写序,提笔之时不由得回忆起我和他的“浦东之缘”。1992年邓小平同志南方讲话传达到上海,我按照上海市委的决定负责加紧筹建浦东新区管委会。浦东新区管委会的主要责任是建设、维护良好的投资和营运环境,为国内外的投资者服务。为此,我进行了较细致的调研,发现外国高科技企业者的首个心理障碍是担心他们的知识产权难以得到有效保护。1993年元旦,浦东新区管委会正式成立,我以上海市副市长身份兼任浦东新区管委会书记和主任。我提出并实行在浦东开发中“法规和规划先行”和“勤政、廉政是重要的投资环境”等主张,这得到了上海市高院和浦东新区法院的全力支持,于是浦东新区在全国率先成立了知识产权保护法庭。^[1]而来自律师界最及时的支持则是段祺华先生响应邓小平同志南方讲话,于1992年携家从美国归来,在浦东新区创办了第一家由留学归国人员投资的段和段律师事务所,为浦东开发的法制建设提供了助力。1998年,我调离上海去国务院新闻办工作。后来,我们还一度同是全国政协委员,于是我们就更有机会交流共同感兴趣的问题。

刚刚召开的中国共产党十九大明确表达了中国要主动参与和推动经济全球化进程的意愿,并且要坚持“引进来”和“走出去”并重,实行高水平的贸易和

[1] 1996年,浦东新区率先发布了保护知识产权白皮书,成立了知识产权保护法庭。经上海市高院授权,浦东新区法院正式建立了“知产案件立体审判模式”,即由知识产权庭按照我国民事、行政、刑事诉讼法规定的程序,统一审理辖区范围内的各类知识产权案件。这一能够对知识产权提供如此全方位立体式保护的模式一经推出,立即传播到国内外,著名知识产权学者郑成思赞誉其为“浦东模式”。

投资自由化便利化政策,保护外商投资合法权益。今天的中国正以更加积极的姿态参与经济全球化进程,以“一带一路”建设为重点,在继续吸引更多高质量的外国投资的同时,越来越多的中国企业正在投资海外,向世界提供更丰富的“中国因素”。在这一过程中,涉外商事法律工作承载着保障国内外投资者权益的重任,其重要性不言而喻。

25年来,段和段律师事务所依靠自身坚实的专业性及强韧的实践性,已经成长为我国最具特色和知名度的律师事务所之一。它一直以涉外商事法务为核心业务,为中外投资者提供有力、快速、高效的法律服务和支撑,成绩斐然。

《涉外商事律师业务实战》一书摘选了段和段律师事务所近年来在全球范围内所承办的涉外商事案件项目,结合法律理论针对案件项目进行了精准的剖析,所选案例的代表性与差异性并存。这不仅对广大境内外投资者及法律业者具有借鉴、启发及指导的意义,也是我国法律院校、涉外商学院及众多EMBA班难得的教学参考案例。

考虑到来华投资的境外投资者和中国企业“走出去”的境外合作者的需要,我强烈建议及时出版此书的外文版,这无疑提升外国投资者对我国依法治国信心的捷径之一。

值此段和段律师事务所创立25周年之际,谨向段祺华先生及段和段律师事务所表达衷心祝贺,并祝愿他们在法律工作专业化的道路上砥砺前行,创造出更卓越的辉煌。

赵路心

二〇一七年十一月八日

目 录

第一章 公司业务	1
第一节 公司清算(L的连环案、P公司清算、威海撤离项目)	3
商业合作蜜月期后的危机	
——L与前合作伙伴的连环案件评析	3
外企危机管理与法律应对	
——P公司清算项目评析	19
外资撤离项目中的律师法律服务	
——威海 YWS 撤离项目解析	34
股权转让纠纷案	
——SH 工业股权转让纠纷案件评析	45
第二节 企业裁员(SC集团裁员案)	56
跨区域大型裁员案	
——世界五百强企业 SC 集团中国裁员案件评析	56
第二章 证券金融	71
第一节 上市公司收购与重组(GZ 环保项目、XM 联合破产重整)	73
2015 年度环保上市公司十大收购案例	
——GZ 环保收购上海 MW 评析	73
外资通过破产重整收购重组境内主板上市公司第一案	
——XM 联合破产重整和重大资产重组评析	79
中国企业海外收购矿产遭遇欺诈陷阱	
——中国企业海外资产并购纠纷案评析	95

第二节 跨境并购融资(阿尔卡特项目)	104
“境内贷款,境外担保”的特殊金融类法律服务	
——中国进出口银行放贷华信—法国阿尔卡特项目案例分析	104
第三节 私募基金(私募基金项目)	117
私募基金跨境并购法律实务详解	
——以某私募基金跨境并购项目为视角	117
第三章 国际投资贸易与反垄断	143
第一节 海外投资(“一带一路”项目、海外收购矿产)	145
“一带一路”国家能源类投资的风险及应对措施	145
第二节 反垄断(中美合并审查一文)	157
中美经营者集中的反垄断审查比较研究与案例解读	157
第四章 国内诉讼仲裁	173
第一节 反不正当竞争(“猫鱼大战”)	175
“猫鱼大战”	
——中国大陆首例电子竞技比赛直播侵权案件	175
第二节 融资租赁(融资租赁争议解决)	184
融资租赁争议解决之路径选择	184
第三节 债权代位权(应收账款代位权纠纷)	197
代位权及债权转让纠纷纪实	197
第四节 委托管理(酒店委托管理合同纠纷、能源管理合同纠纷)	208
外资酒店品牌方与国内房地产开发商“委托管理合同”之争	208
与海外能源巨头之间能源管理合同纠纷战的获胜经验	
——JH 化工与加拿大 YK 公司节能效益合同纠纷案评析	219
第五章 跨境争议解决	233
第一节 国际诉讼与仲裁(空难诉讼、新华仲裁、浙大网新)	235
中国空难诉讼第一案	
——东航“包头空难”境内外诉讼评析	235

从 XH 仲裁案看国际仲裁的一些特点	249
从浙大网新案看中国承认和执行外国仲裁裁决	259
第二节 银行保函(厦门电子公司保函纠纷案)	273
厦门首例独立保函纠纷处理的始末	
——厦门某电子有限公司与某国农村电气化局采购理事会	
独立保函纠纷案	273
第六章 知识产权(专利申请权纠纷)	279
专利申请权权属纠纷	
——关于 Y 教授与某师范大学的发明专利申请权权属纠纷之评析	281
第七章 海商海事(货物运输纠纷)	297
海上货物运输纠纷	
——合同条款小瑕疵,企业损失近千万	299

Chapter 1

第一章

公司业务

第一节 公司清算

(L 的连环案、P 公司清算、威海撤离项目)

商业合作蜜月期后的危机

——L 与前合作伙伴的连环案件评析

宋 羽 苏秋予

引言:案件主要当事方介绍

1. L——男,我国澳门特别行政区商人
2. Y——女,我国香港特别行政区商人
3. 香港 HL 公司——香港法人,Y 持股 85%、L 持股 15%
4. 香港 MG 公司——L 独资
5. 上海甲公司——Y 独资
6. 上海乙公司——L 独资
7. 上海丙公司——L 间接持股的公司
8. XY 公司、CZ 公司、TS 公司——HL 公司控股公司

2010 年 12 月,澳门商人 L 从澳门进入内地时,在珠海拱北海关被大陆公安拘留……

一场以商战为本源,以法律对抗为主要手段,由我国香港到内地,涉及刑事和民事,从诉讼到仲裁,历时 6 年之久的系列大案,将通过下文向读者逐步呈现。