



B&R

THE BELT AND ROAD
OVERSEAS INVESTMENT

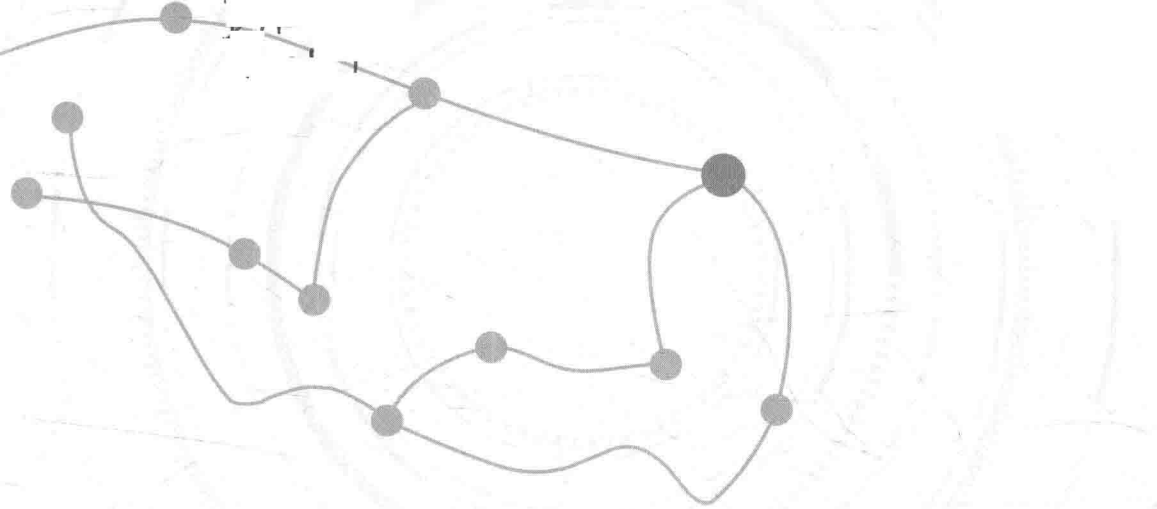
“一带一路” 和境外投资 法律合规手册

美国 分册

招商局集团有限公司◎著



法律出版社 LAW PRESS · CHINA



“一带一路” 和境外投资 法律合规手册

美国 分册

招商局集团有限公司◎著



法律出版社 LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

“一带一路”和境外投资法律合规手册. 美国分册 /
招商局集团有限公司著. -- 北京: 法律出版社, 2017
ISBN 978-7-5197-1540-3

I. ①一… II. ①招… III. ①投资—金融法—美国—
手册 IV. ①D912.29-62

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2017)第 260212 号

“一带一路”和境外投资法律合规手册(美国分册)
“YIDAIYILU”HE JINGWAI TOUZI FALÜ
HEGUI SHOUCHE(MEIGUO FENCE)

招商局集团有限公司 著

责任编辑 麦 锐
装帧设计 马 帅

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 北京金康利印刷有限公司
责任印制 吕亚莉

编辑统筹 法规出版社
开本 720 毫米×960 毫米 1/16
印张 9.25
字数 100 千
版本 2017 年 12 月第 1 版
印次 2017 年 12 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/010-63939796

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 978-7-5197-1540-3

定价:49.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

“一带一路” 和境外投资 法律合规手册

美国 分册

胡芹 主编

张毅、梁剑、霍文丽、唐坚、祝莹霞、李晓枫参与编写

贝克·麦坚时律师事务所（Baker & McKenzie）担任顾问律师

目 录

第一章	美国基本情况介绍	1
第一节	美国概况	3
第二节	法律渊源	5
第二章	美国主要法律制度	7
第一节	公司法体系	9
第二节	合同法	19
第三节	投资法律体系	21
第四节	贸易法律体系	32
第五节	劳工法律体系	37
第六节	银行监管法律体系	40
第七节	财税法律体系	48
第八节	环境保护法律体系	61
第九节	争议解决	66
第三章	合规风险提示	75
第一节	贿赂	77
第二节	针对外国银行机构的监管要求	94

第三节	反洗钱的相关法律规定和要求	116
第四章	典型案例摘要	119
第一节	外商在美金融投资的合规要求	121
第二节	商业伙伴、供应商和第三方支付的合规管理	128
第三节	劳动与就业	131
第四节	反垄断和反不正当竞争	135
第五节	争议解决	137
第六节	环境保护	141

| 第一章 |

美国基本情况介绍



第一节 美国概况

1. 地理位置

美国坐落在北美洲,首都是华盛顿哥伦比亚特区。美国西靠太平洋,东临大西洋,北接加拿大,南部与墨西哥接壤,共有 50 个州以及华盛顿哥伦比亚特区。其中,位于新英格兰区的联邦州有康涅狄格州、缅因州、马萨诸塞州、新罕布什尔州、罗德岛州和佛蒙特州;位于大西洋中部地区的联邦州有特拉华州、马里兰州、新泽西州、纽约州、宾夕法尼亚州和华盛顿哥伦比亚特区;南部地区包括阿拉巴马州、阿肯色州、佛罗里达州、佐治亚州、肯塔基州、路易斯安那州、密西西比州、北卡罗来纳州、南卡罗来纳州、田纳西州、弗吉尼亚州和西弗吉尼亚州;中西部地区是美国的农业基地,包括印第安纳州、伊利诺伊州、肯萨斯州、明尼苏达州、俄亥俄州、威斯康星州、爱荷华州、内布拉斯加州、密歇根州、南达科他州和北达科他州;西部地区包括阿拉斯加州、亚利桑那州、新墨西哥州、俄克拉荷马州、德克萨斯州、加利福尼亚州、科罗拉多州、夏威夷、爱达荷州、内华达州、犹他州、俄勒冈州、华盛顿州、蒙大拿州和怀俄明州。

美国的主要山脉是落基山脉和阿拉巴契亚山脉,主要河流是密西西比河、密苏里河以及科罗拉多河,官方货币是美元,官方语言是英语,西班牙语也是美国的常用语言。

2. 人口构成

根据美国人口调查局的统计,截至 2016 年 7 月 1 日,美国的总人口达到了 323,127,513 人,较 2010 年增长了 4.7%。其中,18 周岁以

下的青年占总人口的 22.9% ,65 周岁及以上的老年人占总人口的 14.9% ,女性占总人口的 50.8% 。2010 年至 2014 年,25 周岁及以上拥有大学本科以上学历的人占总人口的 29.3%。^[1]

3. 经济状况

根据美国劳工部的统计,2016 年 5 月美国的失业率为 4.7% ,消费者物价指数年增长率为 0.2% ,生产物价指数年增长率为 0.3% ,进口物价指数年增长率为 1.2%。^[2] 2016 年第三季度美国的 GDP 同比增长率为 2.9% ,比 2016 年第二季度上涨 1.5% 。2016 年 9 月的人均收入比上年同期增长 0.3% 。截至 2016 年 9 月,美国的国际贸易逆差额为 3640 亿美元。^[3]

[1] United States Census Bureau, “Quick Facts, United States”, Accessed April 18, 2017. <http://www.census.gov/quickfacts/table/PST045215/00>.

[2] United States Department Of Labor, “Economy at a Glance”, Accessed April 18, 2017. <http://www.bls.gov/eag/eag.us.htm>.

[3] Bureau of Economic Analysis, “The United States Labor Market”, Accessed January 10, 2017. <https://www.bea.gov/newsreleases/%20glance.htm>.

第二节 法律渊源

美国政府实行联邦制,包括联邦政府和 50 个拥有独立立法、行政和司法机构的州政府。美国整体上属于普通法系国家,只有路易斯安那州适用大陆法系的制度。美国联邦法律主要包括美国宪法及其修正案、美国国会制定的成文法、行政机关制定的行政法规、由美国法院判决形成的判例法以及对美国适用的国际法。

美国最重要的法律渊源是美国宪法,任何法律不得与宪法相抵触。美国宪法规定,当联邦法和州法发生冲突时,通常会优先适用联邦法(也即联邦法的位阶高于州法,其效力也优先于州法)。

美国继承了英国法律的普通法传统,美国法院承袭了“遵循先例原则”,普通法(包括判例法)成为美国法律的重要渊源。联邦法院和州法院的层级高低决定了它们作出的司法判决是否会对其他法院具有约束力。美国的联邦法院包括地区法院(原审法院)、联邦上诉法院、联邦终审法院(也即美国最高法院)。根据普通法的一项重要原则,在同一司法辖区内,下级法院须遵循上级法院对同类案件的司法判决,美国法院处理待审案件时,需要考虑并遵循先例,即“遵循先例原则”,该原则旨在确保司法判决的可预测性和确定性。

“司法管辖权”这个术语在美国具有两层含义:一层含义是指美国法院对某一特定事项拥有的管辖权,另一层含义是指联邦法院根据地理划分而对某一特定行政区域所拥有的管辖权。根据地理划分,整个联邦法院系统分为 13 个联邦巡回上诉法院和 94 个联邦地区法院。除此之外,每一个州法院在各自的辖区都有相应的司法管辖权。在具体案件中,

“司法管辖权”体现为,哪些法院依据其行政区划对该案件具有管辖权,以及哪些法院的判决会对该辖区以后的同类案件具有约束力。

在美国的司法体系中,除联邦法院外,各州比照联邦法院设立了自己的州法院,因此各州也形成了自己的判例法。在美国法律体系中,州法院和联邦法院并存的双轨制造成了多种法律渊源互相影响的现象。

对美国适用的国际法包括美国加入的国际公约、多边协议、双边投资协定及国际惯例等。美国是联合国、国际货币基金组织、亚太经合组织、国际清算银行、欧洲复兴开发银行、七国集团(G7)、二十国集团(G20)、世界银行、国际商会和世界贸易组织等国际组织的成员国。^[1]

[1] Central Intelligence Agency, “The World Factbook, United States”, Accessed April 18, 2017. <https://www.cia.gov/library/publications/the-world-factbook/geos/us.html>.

| 第二章 |

美国主要法律制度



第一节 公司法体系

1. 总论

与其他法律体系不同,美国并没有联邦统一的公司法,而是由各州的法律来规定各州内公司以及其他商业实体的成立和经营。美国的商业实体可以依据任一州的法律成立,并且可以将其主要营业地或者经营场所设在一个或者多个州,所以实际上,投资方可以在各州中选择最适合其经营需求的法律。

尽管美国各州都有一套自己的公司法,但美国大部分的上市公司、相当数量的私人公司以及其他类型的商业实体均选择设立在美国的特拉华州。原因是特拉华州公司法^[1]具有较高的灵活性且发展成熟,并且特拉华州设有专门的商事法院,在处理公司法律事务上具有丰富的经验。鉴于特拉华州公司法的杰出优势,除非另有说明,本章节有关公司法律规定都援引特拉华州的公司法。

通常情况下,美国各州的公司法规定都较为灵活,极少有无法更改的强制性规定。大部分州对股东、合伙人、成员、董事、经理或者管理人员的国籍和住所都有限制,也并未要求在公司注册地所在州召开公司的正式会议。大部分州只要求认缴名义资本即可成立新的商业实体,而且通常情况下只需1到2个工作日就可以完成新商业实体的设立。大部分州的法律允许股份公司和有限责任公司(Limited Liability Company, LLC)只有一名股东。商业实体在申请设立时需要指定注册代理人(reg-

[1] 《特拉华州普通公司法》(DGCL)第8编第101条及其以下条款。

istered agent),注册代理人可以是注册地所在州拥有办事处的代理服务公司;商业实体设立后的1年内,大部分州均要求提交一份简单的年报,内容包含商业实体地址、董事和管理层名单、代理名称等。同时,所有类型的商业实体还须按照各州辖区内的特定形式提交特许经营税年报,但无须出具财务报表和企业所有人的身份信息。商业实体(包括合伙企业)作为一个独立的法律实体,不同于其所有人,能够拥有自己的财产,以自己的名义订立合同,参与诉讼。

美国现行商业实体主要包括如下形式:

1.1 股份公司

股份公司是美国股份制公司的唯一存在形式。股份公司对股东数量没有限制,对股票的发行和转让也没有法律限制。由股东选举出来的董事会负责监督股份公司的经营管理,并负责监督公司高管以及职员的行为。

美国的上市公司并没有单独的公司形式,在特拉华州也受《特拉华州普通公司法》管辖。通常情况下,美国的上市公司和私人公司适用相同的董事及高管权利与义务、股东权利与义务等规定。

1.2 普通合伙和有限合伙

合伙是指两人或者两人以上共同经营业务。合伙可以是普通合伙,也可以是有限合伙。在普通合伙制下,所有的合伙人都需要对合伙企业的债务承担无限个人责任。有限合伙制下分两类合伙人:一类是普通合伙人,需要承担无限个人责任;另一类是有限合伙人,以其认缴的出资额为限对合伙企业承担责任。有限合伙企业中的普通合伙人与普通合伙企业中的合伙人的权利义务是相同的。与普通合伙人不同的是,有限合伙企业中的有限合伙人不得参与合伙企业的经营。因此,有限合伙制为投

资人提供了入股分红而不必为企业债务承担无限个人责任的机会。

1.3 有限责任公司

美国所有州的法律都规定了有限责任公司这一组织形式。有限责任公司混合了股份公司与有限合伙的特性。有限责任公司的股东(也被称为“成员”)只需以出资额为限承担有限责任。有限责任公司具有很高的灵活性,可以设立类似于股份公司董事会的管理委员会,也可以选择类似于有限合伙企业的治理模式。

1.4 分支机构

外国公司可以在美国设立分支机构。尽管外国公司的分支机构不受联邦法律和注册要求的限制,但是每一个州都会要求该外国公司在该州经营之前先行注册。如果一个公司是根据另一国的法律或者美国其他州的法律设立的,那么它在该州就被视为外国企业。“经营”是一个技术术语,意指“实际存在”,可被认定为“经营”的具体行为包括:在该州拥有或租用固定资产,持有用以在本地销售的存货,以及雇用本地员工。

商业实体及其所有人在美国可能会受到联邦政府和州政府的双重征税。在美国,对不同组织形式的商业实体所征收的税存在很大区别,有关美国商业实体的纳税制度将会在后面的“财税法律体系”章节中详细介绍。

2. 股东、董事和高管

2.1 股东

在美国成立一家股份公司需要提交并备案其法人登记证明(在有些州是公司章程)。法人登记证明中要注明这家公司被授权发行的股票类