

企业经理人法律书架

顾 问：陈丽洁 彭雪峰

王 瑗 汤万金

企业法律风险管理

操作实务

主 编：徐永前

执行主编：叶小忠

构建**全面、实用**的企业法律风险管理体系

打造**专业、高效**的企业法律风险防范机制

助您识别风险、分析风险、控制风险、科学决策、创造价值



法律出版社
LAW PRESS · CHINA



企业经理人法律书架

顾 问：陈丽洁 彭雪峰
王 瑗 汤万金

企业法律风险管理

操作实务



法律出版社
www.lawpress.com.cn

法律门
Access To



www.falvm.com.cn

图书在版编目(CIP)数据

企业法律风险管理操作实务 / 徐永前主编. —北京:
法律出版社, 2010. 9

ISBN 978 - 7 - 5118 - 1203 - 2

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

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2010)第 179595 号

企业法律风险管理操作实务
徐永前 主编

编辑统筹 法律应用出版分社
策划编辑 戴伟 何海刚
责任编辑 何海刚
装帧设计 贾丹丹

© 法律出版社·中国

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 北京北苑印刷有限责任公司
责任印制 陶松

开本 787 × 960 毫米 1/16
印张 21.5
字数 407千
版本 2011 年 1 月第 1 版
印次 2011 年 1 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)

电子邮件 / info@lawpress.com.cn

网址 / www.lawpress.com.cn

销售热线 / 010 - 63939792/9779

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、子公司电话:

第一法律书店 / 010 - 63939781/9782

重庆公司 / 023 - 65382816/2908

北京分公司 / 010 - 62534456

西安分公司 / 029 - 85388843

上海公司 / 021 - 62071010/1636

深圳公司 / 0755 - 83072995

书号: ISBN 978 - 7 - 5118 - 1203 - 2

定价: 48.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

企业经理人法律书架相关图书

1. 《跨国并购法律方略与财税金融政策问题探析》
段爱群 著
2. 《企业上市典型案例深度剖析——疑难问题与解决对策》
张国峰 编著
3. 《私募融资经典案例法律评析》
李雨龙 主编
4. 《私募股权基金的募集与运作：法律实务与案例》
邹菁 著
5. 《创业板上市实战：操作流程与案例评析》
涂成洲 著
6. 《祝您成功登上创业板
——中国私募股权融资与创业板上市实务操作指南》
石育斌 著
7. 《企业合同管理常见问题与对策》
张国印 著
8. 《资本运作税法实务》
张兰田 著

《企业法律风险管理操作实务》编委会

顾 问：陈丽洁 彭雪峰
王 瑗 汤万金
主 编：徐永前
执行主编：叶小忠
副 主 编：张 洪 江荣卿 谷树元
闫丽萍 张建民

编委会成员：

刘 戈	黄 兴	赵多政	吕 波	薄 勇	杨国华
王金龙	李 红	王卫东	柯永校	刘银柱	高树成
栾丕强	马 巍	道日纳	王长青	王 敏	王冬梅
何 嵘	朱忠友	朱晓红	朱 豪	刘 阳	刘世杰
刘林森	刘 莹	谷丽萍	纪 敏	董瑞敏	肖 瑾
王光明	孙长江	李 珍	李国旺	李林蔚	周俊霖
赵学利	顾迎斌	关 琦	赵 静	姚 岚	王大维
龚鹏程	董方伟	谈小顺	王海燕	马 玲	温丽娟
谢 昕	熊志辉	滕 华	王 杰	张永恒	张寿海
牟云春	卢在新	金 忠	姜兰兰	文力建	高美丽
王 辉	王晓琼	杨巍灵			

序言

据媒体报道,为了七件展品安全抵达上海参加世博会展览,法国派出七架专机专程运送,同时为七件展品购买了高达十亿欧元的保险。有人感到困惑并据此将法国馆评为“最雷人展馆”。对于这种疑惑,法国馆馆长方可的回答是:“七件珍品均是法国国宝,不能放在一架包机里。万一坠机了,七件宝贝全没了,我们就会成为法国的千古罪人。”法国人的风险意识可见一斑。

“风险”一词的由来,最为普遍的一种说法是来源于远古时期渔民长期出海捕捞的实践。先民们每次出海,都要经历暴风给他们带来的无法预测的危险,这使他们认识到“风”即意味着“险”,因此逐渐有了“风险”一说。风险是一个抽象的概念,既看不见也摸不到,但却令人实实在在地感受到它的存在。财产毁灭、人员伤亡、市场和企业的突然崩溃充分反映出真实世界的危险。尤其是全球化、信息化、现代化进程不断深入的当今社会,日益活跃的人流、物流、资本流、信息流,进一步加强了风险的不确定性、不可预测性和不可控制性,人们越来越感到自己置身于一个充满风险的世界之中,一个前所未有的“高风险时代”已然到来。

当然,作为市场经济主体的企业也不能豁免,不断加剧的竞争态势、日趋严苛的监管环境、海量信息的不断冲击和各类不确定因素的滋扰,使企业面临的风险陡然增加。我们看到,大量的企业因为风险应对不力而遭受灭顶之灾。本土企业如秦池、三株、三鹿,等等,企业家的豪言壮语犹在耳边,而企业却已轰然倒下;国际上的案例更是比比皆是,世通、安然、安达信、贝尔斯登,这些曾经辉煌的明星企业如今已成为人们心中“遗失的美好”。成立于1850年的雷曼兄弟,在经历美国内战、两次世界大战、经济大萧条、“9·11”事件后一直屹立不倒,然而就是这家被形容为“19命之猫”的企业,也可以在一夜之间破产并引发全球金融市场陷入危机,并最终在世界范围内演化为自1929年大萧条以来最严重的经济危机,充分印证了“ $100 - 1 = 0$ ”的风险定律。

为了指导企业开展风险管理工作,进一步提高企业管理水平,增强企业竞争力,促进企业稳步发展,2006年6月,国务院国资委出台了《中央企业全面风险管理指引》[国资发改革(2006)108号]对中央企业开展全面风险管理工作的总体原则、基本流程、组织体系、风险评估、风险管理策略、风险管理解决方案、监督与改进、风险管理文化、风险管理信息系统等方面进行了详细阐述,同时也对《中央企业全面风险管理指引》的贯彻落实提出了明确要求。这标志着我国第一次从政策

2 | 企业法律风险管理操作实务

法规上提出从管理的角度应对风险。2008年7月,全国工商联发布了《全国工商联民营企业风险管理指引手册》,手册以民营企业风险管理的识别、评价为重点,从风险管理实务的角度帮助企业开展风险管理,增强民营企业对风险管理的了解与认识,为民营企业提供风险管理的工具、方法,引导民营企业建立健全风险管理机制。

以上述两个指导文件为契机,国有企业和民营企业纷纷开展企业风险管理工作,建立健全企业风险管理体系。然而,企业风险管理的实践表明,与企业共存的各种风险,其最终的落脚点或者说最终的体现必然为法律风险。企业风险管理,最终的落脚点是法律风险的管理。因为市场经济是法治经济,企业的经营管理活动,必然会转化为法律的肯定性或否定性评价,承担商业风险也许只需要勇气和魄力,而轻视法律风险所带来的否定性评价,却是企业不能承受之重。美国通用电气公司(GE)原总裁杰克·韦尔奇曾说过:“其实并不是GE的业务使我担心,而是有什么人做了从法律上看非常愚蠢的事而给公司的声誉带来污点并使公司毁于一旦。”在全球庞大的企业生态群落中,每天都有企业因为法律风险管理不力而自行消失的案例发生。这是生物学进化论在经济领域的切实体现,同时也在昭示我们,要想使企业成为市场经济大潮中的“弄潮儿”,必须高度重视法律风险,良好的法律风险管理是使企业获得竞争优势而持续发展的重要保障。

此外,近几年来中央企业全面风险管理体系建设的经验也表明,法律风险管理体系建设是最具有可操作性的一极。尤其是正处在发展模式转变和法律规制转型中的中国企业,各种风险易于产生叠加效应,企业风险管理能力匮乏的问题变得相当尖锐。因此,集中企业的管理资源,以最可行、最具有可操作性的企业法律风险管理系统建设为突破点,推进企业全面风险管理,具有更现实的意义。

然而,法律风险因其专业性的限制通常不被企业管理者重视。往往是到了纠纷既成、损失发生之时,才会想到法律部门。企业法律工作就像“消防队”,到处灭火,疲于应对。《黄帝内经·素问·四气调神大论》云:“是故圣人不治已病治未病,不治已乱治未乱,此之谓也。夫病已成而后药之,乱已成而后治之,譬犹渴而穿井,斗而铸锥,不亦晚乎。”这句话提出了“治未病”的思想,阐明了“治未病”的重要性。这与企业法律风险管理理论的核心思想不谋而合。法律风险管理的核心思想即通过风险关口的前移,以事先控制为主,“未病先防,已病防变”,系统化、动态化地管理风险,从而实现企业法律工作的四个转变,即由传统的救济型、参与型、封闭型、事务型向预防型、把关型、开放型、管理型转变,从整体上提升企业法律工作的保障作用与绩效水平。

但是,由于企业法律风险管理理论提出较晚,基本上是近几年的事情,因此,法律风险管理要突破传统,寻求发展,推动企业法律工作模式的创新和整体水平的提升还有很大的难度。一方面,企业法律风险管理体系建设实践与经验的缺乏,使得

绝大多数企业在建设自身法律风险管理体系时,常常无章可循;另一方面,以中国移动为代表的一些企业,在法律风险管理体系建设方面取得了开创性的成果,但其成功经验尚未得以进一步推广。

为了帮助企业增强对于法律风险管理的意识程度,深入推进法律风险管理体系建设工作,总结企业法律风险管理尤其是企业法律风险管理体系建设的成功经验,我们在《大型企业法律风险管理制度研究》课题及相关项目操作实践的基础上,从实务操作的角度入手组织力量编写了本书,以期指导企业开展法律风险管理工作,建立和完善法律风险管理体系,实现企业法律工作根本性提升。

本书写作及前期课题调研的过程中,得到了国务院国资委法规局、中国移动通信集团、中国石油天然气集团、中国石油化工集团、中国兵器工业集团、中国船舶重工集团、中化集团、国家电网、武汉钢铁集团、华电集团、中国水利水电建设集团、中信银行等单位 and 领导的大力支持,这些法律风险管理领域的先行者给我们提供了很多有益的借鉴。中国移动通信集团公司总法律顾问陈丽洁博士、全国工商联法律部王瑗部长、中国标准化研究院工业消费品质量安全标准化研究所汤万金所长、大成律师事务所创始合伙人彭雪峰主任欣然同意担任本书顾问并给予指导,让我们甚感荣幸,在此一并致谢。

由于企业法律风险管理还是一个新兴的领域,很多问题还需进一步的探索和研究,本书的观点和内容可能存在很多不足之处,希望企业界及实务界的各位同仁不吝赐教,以期推动法律风险管理实务工作不断走向深入。

徐永前

2010年9月8日于北京

目 录

第一篇 企业法律风险管理体系建设操作实务

第一章 企业法律风险管理概述

- 3 第一节 企业法律风险管理
- 3 一、企业法律风险的内涵
- 6 二、企业法律风险管理的内涵
- 6 三、企业法律风险管理的现状
- 8 四、企业法律风险管理的趋势
- 15 五、企业法律风险管理的目标
- 16 六、企业法律风险管理的原则
- 17 第二节 企业法律风险管理体系
- 17 一、企业法律风险管理体系的内涵
- 18 二、企业法律风险管理体系的特点
- 18 三、企业法律风险管理体系构建思路
- 19 四、企业法律风险管理体系构建方式

第二章 企业法律环境分析与风险识别操作实务

- 22 第一节 企业法律风险环境分析操作实务
- 22 一、企业法律风险环境分析的概念
- 23 二、企业法律风险环境分析的主要内容
- 24 三、企业法律风险环境分析的预期目标
- 24 四、企业法律风险环境分析的具体方法
- 24 五、企业法律风险环境分析报告
- 25 第二节 企业法律风险识别操作实务
- 25 一、企业法律风险识别的概念
- 25 二、企业法律风险识别的主要内容
- 26 三、企业法律风险识别的预期目标

2 | 企业法律风险管理操作实务

- 27 四、企业法律风险识别的框架模型
- 28 五、企业法律风险识别的具体方法
- 32 六、企业法律风险识别的操作步骤
- 32 七、企业法律风险识别指南
- 33 八、企业法律风险清单
- 35 九、企业法律风险识别报告
- 35 十、企业法律风险数据库

第三章 企业法律风险评价与分析操作实务

- 37 第一节 企业法律风险评价操作实务
 - 37 一、企业法律风险评价的概念
 - 37 二、企业法律风险评价的主要内容
 - 38 三、企业法律风险评价的预期目标
 - 38 四、企业法律风险评价的具体方法
 - 39 五、企业法律风险评价的框架模型
 - 48 六、企业法律风险评价的操作步骤
 - 48 七、企业法律风险评价指南
 - 48 八、企业法律风险评价表
 - 49 九、企业法律风险评价报告
- 50 第二节 企业法律风险分析操作实务
 - 50 一、企业法律风险分析的概念
 - 50 二、企业法律风险分析的主要内容
 - 51 三、企业法律风险分析的预期目标
 - 51 四、企业法律风险分析的具体方法
 - 54 五、企业法律风险分析的操作步骤
 - 54 六、企业法律风险分析指南
 - 54 七、企业重大法律风险清单
 - 55 八、企业法律风险分析报告

第四章 企业法律风险控制与实施评估操作实务

- 56 第一节 企业法律风险控制现状评估操作实务
 - 56 一、企业法律风险控制现状评估的概念
 - 57 二、企业法律风险控制现状评估的主要内容

58	三、企业法律风险控制现状评估的预期目标
58	四、企业法律风险控制现状评估的具体方法
59	五、企业法律风险控制现状评估的操作步骤
59	六、企业法律风险控制现状评估指南
59	七、企业法律风险控制现状评估表
60	八、企业法律风险控制现状评估报告
60	第二节 企业法律风险控制计划制定与实施操作实务
60	一、企业法律风险控制计划制定的概念
61	二、企业法律风险控制计划制定的主要内容
61	三、企业法律风险控制计划制定的预期目标
61	四、企业法律风险控制策略及确定原则
62	五、企业法律风险控制措施及确定原则
63	六、企业法律风险控制计划制定的操作步骤
63	七、企业法律风险控制计划
64	第三节 企业法律风险控制实施评估操作实务
64	一、企业法律风险控制实施评估的概念
65	二、企业法律风险控制实施评估的主要内容
65	三、企业法律风险控制实施评估的预期目标
66	四、企业法律风险控制实施情形评估的框架模型
68	五、企业法律风险控制实施效果评估的框架模型
70	六、企业法律风险控制实施评估的操作步骤
70	七、企业法律风险控制实施评估表
71	八、企业法律风险控制实施评估报告

第二篇 企业重大法律风险例示

第一章 企业合同法律风险例示

75	第一节 静态的企业合同法律风险
75	一、合同主体不适格的法律风险
76	二、合同形式不当的法律风险
77	三、合同内容瑕疵的法律风险
79	第二节 动态的企业合同法律风险
79	一、不当缔约的法律风险
80	二、不当履行的法律风险

4 | 企业法律风险管理操作实务

- 81 | 三、不当变更的法律风险
- 82 | 四、不当解除的法律风险

第二章 企业知识产权法律风险例示

- 84 | 第一节 企业商标法律风险
 - 84 | 一、商标注册申请的法律风险
 - 85 | 二、商标使用和管理的法律风险
 - 87 | 三、商标侵权的法律风险
- 88 | 第二节 企业专利法律风险
 - 88 | 一、专利申请的法律风险
 - 89 | 二、专利权转让、许可的法律风险
 - 90 | 三、专利侵权的法律风险
- 92 | 第三节 企业著作权法律风险
 - 92 | 一、著作权保护法律风险
 - 93 | 二、著作权侵权法律风险
- 94 | 第四节 企业商业秘密法律风险
 - 94 | 一、商业秘密保护不当的法律风险
 - 95 | 二、侵犯商业秘密的法律风险

第三章 企业对外直接投资法律风险例示

- 96 | 第一节 中国对外直接投资概述
 - 96 | 一、中国对外投资的方式
 - 98 | 二、中国对外直接投资的特点
 - 99 | 三、中国对外直接投资政策法规概述
- 101 | 第二节 政治风险
 - 102 | 一、东道国征收风险
 - 103 | 二、东道国违约风险
 - 104 | 三、汇兑限制风险
 - 104 | 四、政治暴力风险
- 105 | 第三节 许可风险
 - 106 | 一、准入许可的法律风险
 - 108 | 二、运营许可的法律风险

109	第四节 法律适用与变化
109	一、法律适用的法律风险
110	二、法律变化的法律风险
110	第五节 信用风险
111	一、代理人信用风险
111	二、服务机构的信用风险
111	三、合作伙伴或内部人的信用风险
111	四、腐败的法律风险
112	第六节 其他风险
112	一、标的物自身风险
113	二、不可抗力和情势变更
115	三、雇工和采购风险
117	四、支付法律风险
118	五、知识产权法律风险
119	六、争议解决的法律风险

第三篇 企业法律风险管理现状

第一章 企业全面风险管理与法律风险管理

125	第一节 企业全面风险管理开展情况
125	一、企业全面风险管理开展情况概述
127	二、企业全面风险管理的内容
128	三、企业全面风险管理的主管部门
129	四、企业开展全面风险管理的影响因素
131	第二节 企业法律风险管理开展情况
131	一、企业法律风险管理开展情况概述
132	二、企业开展法律风险管理的范围
132	三、企业法律风险分布情况
134	四、企业法律风险管理的决策机构
135	第三节 企业法律风险管理与企业全面风险管理
135	一、企业法律风险管理与全面风险管理的关系
137	二、企业法律风险与企业全面风险的管理机构
138	第四节 企业法律风险管理与其他风险管理
138	一、企业风险领域分布
139	二、企业法律风险管理与其他风险管理的关系

140 | 第五节 分析与结论

第二章 企业法律风险管理意识与理念

143 | 第一节 企业对法律风险管理的基本态度

143 | 一、决策层对企业法律风险管理工作的基本态度

144 | 二、重大决策流程中决策层对企业法律风险管理工作的态度

145 | 三、企业中长期法律工作规划的制订情况

146 | 第二节 分析与结论

第三章 企业法律风险管理组织职能建设

148 | 第一节 企业法律风险管理的组织建设

148 | 一、企业法律风险管理的机构及人员配置

152 | 二、企业法律风险管理机构的职能

154 | 第二节 企业总法律顾问(CLO)制度建设

154 | 一、总法律顾问制度推行情况

157 | 二、企业总法律顾问的地位与职责

158 | 三、企业法律顾问专业化队伍建设

159 | 第三节 分析与结论

第四章 企业法律风险管理的管控模式分析

161 | 第一节 企业法律风险管理机构的管理模式

161 | 一、企业法律风险管理部门之间的关系

162 | 二、企业法律风险管理部门与业务部门之间的关系

163 | 第二节 企业法律风险管理体系与其他控制体系的关系

163 | 一、企业法律风险管理与内部审计的关系

164 | 二、企业法律风险管理与常规法律工作的关系

165 | 三、集团公司法律风险管理的管控模式

166 | 第三节 分析与结论

第五章 企业法律风险管理体系建设与绩效分析

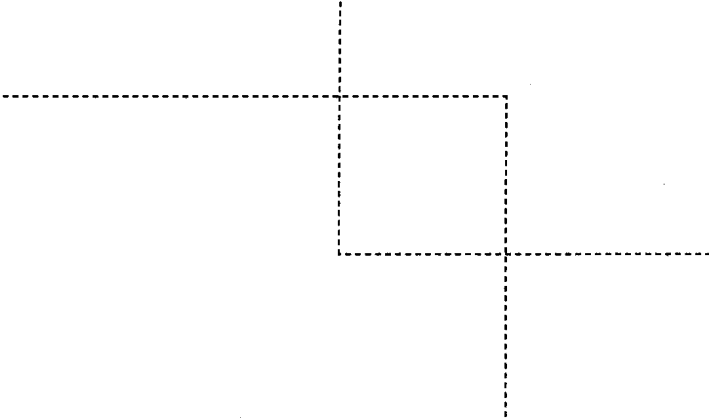
169 | 第一节 企业法律风险管理制度建设情况调研

169 | 一、企业对法律风险的界定和分类

170	二、企业法律风险管理制度建设情况
171	三、企业法律风险管理流程建设情况
171	四、介入重要业务活动或管理决策情况
173	五、企业专项法律风险管理制度建设情况
176	第二节 企业法律风险管理的工具方法
176	一、企业法律风险的识别、评估及控制的总体情况
177	二、企业对法律风险的识别情况
179	三、企业对法律风险的评估情况
183	四、企业对法律风险的控制情况
187	第三节 企业法律风险管理信息系统建设情况
187	一、企业法律风险管理信息系统的建设情况
188	二、企业法律风险管理信息系统的功能模块
189	三、企业法律风险管理信息系统的更新机制
190	第四节 企业法律风险管理绩效的实证分析
190	一、企业重大法律纠纷事件发生状况
191	二、企业实施法律风险管理所获得的效果
192	三、企业实施法律风险管理对经营目标的影响情况
193	第五节 分析与结论

附录:相关法律、法规及规范性文件

199	中央企业全面风险管理指引
209	企业法律风险管理指南(征求意见稿)
225	企业内部控制基本规范
232	关于印发企业内部控制配套指引的通知
234	企业内部控制应用指引
282	企业内部控制评价指引
286	企业内部控制审计指引
294	上海证券交易所上市公司内部控制指引
300	深圳证券交易所上市公司内部控制指引
308	COSO《内部控制——整合框架》
313	COSO《企业风险管理——整合框架》
318	风险管理常用技术方法简介
323	《大型企业法律风险管理制度研究》课题调查问卷



第一篇
企业法律风险管理
体系建设操作实务

