



**Innovation and Practice of
Enterprise Legal Risk Management**

To Solve Legal Problems by Management Way

**企业法律风险管理的
创新与实践**
用管理的方法解决法律问题

本书编委会



法律出版社
LAW PRESS CHINA



Innovation and Practice of Enterprise Legal Risk Management

To Solve Legal Problems by Management Way

企业法律风险管理的 创新与实践 用管理的方法解决法律问题

本书编委会



法律出版社
LAW PRESS CHINA

图书在版编目(CIP)数据

企业法律风险管理的创新与实践:用管理的方法解决
法律问题 / 本书编委会著. —北京:法律出版社,
2009.6

ISBN 978 - 7 - 5036 - 9618 - 3

I. 企… II. 本… III. 企业法—研究—中国 IV.
D922.291.914

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 083342 号

©法律出版社·中国

责任编辑 / 李天一

装帧设计 / 李 瞻

出版 / 法律出版社

编辑统筹 / 市场研发部

总发行 / 中国法律图书有限公司

经销 / 新华书店

印刷 / 北京中科印刷有限公司

责任印制 / 吕亚莉

开本 / 787 × 960 毫米 1/16

印张 / 21.5 字数 / 325 千

版本 / 2009 年 7 月第 1 版

印次 / 2009 年 7 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

销售热线 / 010 - 63939792/9779

网址 / www.lawpress.com.cn

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 西安分公司 / 029 - 85388843 重庆公司 / 023 - 65382816/2908

上海公司 / 021 - 62071010/1636 北京分公司 / 010 - 62534456 深圳公司 / 0755 - 83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5036 - 9618 - 3

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)

编委会及撰稿人

主 编:陈丽洁

执行主编:叶小忠

副 主 编:于 莽 薄 勇 王海燕

王春晖 杨俊伟 张 工

许焕升

撰 稿 人:叶小忠 薄 勇 肖 瑾

夏添胤 张桂荫

序

随着经济全球化的不断深入,我国企业正面临全球范围内的资源、人才、技术等各方面的激烈竞争。尤其是在当前,企业正面临着国际金融危机的巨大挑战,实体经济受到严重影响,企业经营发展面临的外部环境更加严峻。在发展机遇与经营风险并存的经济形势下,我国企业能否在全球市场竞争中保持持续发展,实现基业长青,很大程度上取决于企业是否具备快速应对市场变化、有效管理法律风险的能力。

国务院国资委一直高度重视企业法律风险防范工作。2008年提出中央企业法制工作新的三年目标,进一步明确当前企业法制工作要以建立健全企业法律风险防范机制为核心。近年来,中央企业注意加强法律风险防范,不断加强和深化企业法制工作,企业法律顾问机构在规范企业改制上市、促进企业依法调整重组、保障企业依法经营发展、加强企业知识产权管理保护、推进企业实施“走出去”战略等方面,做了大量开拓性工作,企业法制在改革发展中的服务和保障作用进一步显现。

中国移动是国内较早开始法律风险管理体系探索的中央企业,经过五年的努力,逐步建立起了覆盖广泛、系统规范、特色鲜明的法律风险管理体系,在企业内外产生了较大影响,他们关于法律风险管理体系建设的认识、实践和经验,

具有推广、借鉴的价值。

企业投入市场竞争,一方面要严格依法办事,另一方面要加强法律风险防范。面对新形势新挑战,我国企业应当进一步树立“市场竞争,法律先行”、“依法经营、依法管理”、“守法诚信是企业第一生命,违法经营是企业最大风险”和“加强企业法制工作同样可以创造经济效益”的理念,大胆实践,积极探索,加快推进以总法律顾问制度为核心的企业法律顾问制度建设,不断提高法律管理能力,尽快建立科学、规范、高效的企业法律风险防范体系,为进一步提高企业市场竞争力、促进企业又好又快发展提供更加有力的法律保障!

黄淑和

二〇〇九年四月二十二日

前 言

2008 年的中国经历了太多悲怆和喜悦,南方雪灾、四川地震、边疆骚乱、奥运盛会、“神七”发射、金融风暴等一系列让人震撼的事件接踵而至,不仅给世人留下了难以磨灭的记忆,也让大家深刻地感受到“风险”一词的分量,迫使人们重新审视、衡量风险管理的地位和价值。

作为企业全面风险管理的一个重要组成部分,法律风险管理的重要性近年来得到了国家的高度关注。2005 年国务院国资委举办国有重点企业法律风险防范国际论坛,2006 年《中央企业全面风险管理指引》将法律风险列为企业面临的五大风险之一,2008 年国务院国资委明确提出未来三年中央企业法制工作总体目标的核心是建立健全企业法律风险防范机制,2009 年国家标准委全面风险管理标准化技术委员会专门成立了法律风险管理标准化工作组。

从 2004 年开始,中国移动就着手法律风险管理体系的探索,通过几年来坚持不懈的努力,初步构建了法律风险管理体系的理论和框架,基本建立了覆盖全国、标准规范的法律风险管理体系,在企业内外产生了较大影响,国家电网、中国交通建设、中国五矿、中国航天工业、南方航空等大型企业与中国移动先后作了深入交流,国务院国资委政策法规局、企业改革局领导也专程来公司进行指导。2008 年中国移动

法律管理体系建设项目获得通信行业管理创新一等奖,并先后在中央企业法制工作会、中央企业全面风险管理经验交流会上作专题介绍,得到了各界的较高赞誉。

为了更深入推进体系建设工作,同时也为了给其他企业开展法律风险管理提供参考和借鉴,我们对几年来的实践进行了全面、深入的总结、梳理和提炼,完善了体系建设的核心理念、结构框架、工具方法,在此基础上组织力量撰写了本书,我们力图使其既具有一定的理论性,又可以直接指导企业的实践。

由于法律风险管理体系建设还是一个新兴的领域,还有许多重要的问题需要深入地研究,中国移动的实践也仅仅是一种探索,本书观点和内容毫无疑问还有很多不足之处,希望能够得到所有有志于企业法律风险管理工作的同仁的帮助,共同推进中国企业法律风险管理工作不断走向深入。

中国移动通信集团公司
总法律顾问 陈丽洁

目 录

· 基础篇 ·

第一章 企业风险管理概述 / 3

第一节 企业风险 / 3

一、风险的定义 / 3

二、风险的属性 / 5

三、风险的分类 / 6

第二节 企业风险管理 / 7

一、风险管理的缘起 / 7

二、风险管理的目标 / 7

三、风险管理的组织 / 8

四、风险管理的内容 / 10

五、风险管理的流程 / 12

第三节 企业风险管理的标准 / 14

一、COSO《内部控制——整合框架》 / 14

二、COSO《企业风险管理——整合框架》 / 19

三、澳大利亚—新西兰风险管理标准(AS/NZS 4360) / 23

四、财政部《企业内部控制基本规范》 / 27

五、国资委《中央企业全面风险管理指引》 / 30

第二章 企业法律风险管理概述 / 33

第一节 企业法律风险概述 / 33

一、企业法律风险的定义 / 33

二、企业法律风险的特征 / 35

三、企业法律风险的分类 / 36

第二节 企业法律风险管理 / 39

一、企业法律风险管理的内涵 / 39

二、企业法律风险管理的现状 / 40

第三节 企业法律风险管理的相关标准 / 41

一、巴塞尔银行监管委员会关于合规的规定 / 41

二、《联邦量刑指南》关于合规的规定 / 47

三、开放合规及伦理组织关于合规的规定 / 50

四、银监会关于合规的规定 / 54

第三章 企业常见法律风险 / 56

第一节 合同法律风险 / 56

一、合同签订的法律风险 / 56

二、合同履行的法律风险 / 61

三、合同解除的法律风险 / 62

第二节 市场营销法律风险 / 64

一、产品或服务的法律风险 / 65

二、营销方案制订的法律风险 / 70

三、广告宣传的法律风险 / 72

四、市场竞争的法律风险 / 76

第三节 招投标法律风险 / 82

一、招标阶段的法律风险 / 82

二、投标阶段的法律风险 / 85

三、开标、评标及定标阶段的法律风险 / 89

四、合同签订与履行阶段的法律风险 / 91

第四节 知识产权法律风险 / 93
一、企业商标法律风险 / 93
二、企业专利法律风险 / 98
三、企业著作权法律风险 / 102
四、企业商业秘密法律风险 / 105
第五节 劳动用工法律风险 / 107
一、招用人员的法律风险 / 107
二、劳动合同的法律风险 / 110
三、劳动争议的法律风险 / 116
第六节 争议解决法律风险 / 119
一、诉讼中的法律风险 / 119
二、仲裁中的法律风险 / 124

· 创新篇 ·

第四章 企业法律风险管理的创新 / 129
第一节 企业法律风险管理面临的困境 / 129
一、法律风险管理功能的困境 / 129
二、法律风险管理定位的困境 / 131
三、法律风险管理资源的困境 / 132
四、法律风险管理方法的困境 / 134
五、法律风险管理价值的困境 / 134
第二节 企业法律风险管理的创新目标 / 135
一、法律风险管理流程的创新 / 136
二、法律风险管理方法的创新 / 136
三、法律风险识别的创新 / 136
四、法律风险分析的创新 / 137
五、法律风险应对的创新 / 137
六、法律风险控制创新 / 137
第三节 企业法律风险管理体系 / 138
一、体系概述 / 138
二、体系构建思路 / 140
三、体系与法律风险管理创新的关系 / 140

第五章 法律风险分析 / 141

第一节 风险识别 / 141

一、风险识别的内容 / 141

二、风险识别的目标 / 141

三、风险识别的方法 / 142

四、风险数据库 / 145

第二节 风险测评 / 145

一、风险测评的内容 / 145

二、风险测评的目标 / 146

三、风险测评的方法 / 146

四、风险分级 / 152

五、重大法律风险确定 / 152

第三节 定向分析 / 153

一、定向分析的内容 / 153

二、定向分析的目标 / 153

三、定向分析的方法 / 154

第六章 法律风险控制 / 156

第一节 风险控制现状评估 / 156

一、风险控制现状评估的内容 / 156

二、风险控制现状评估的目标 / 156

三、风险控制现状评估的方法 / 157

第二节 控制计划制定与实施 / 160

一、控制计划制定的内容 / 160

二、控制计划制定的目标 / 161

三、控制计划制定的方法 / 161

四、风险控制计划实施 / 165

第七章 控制实施评估 / 166

第一节 风险控制实施情况评估 / 166

一、评估内容 / 166

二、评估目标 / 166

三、评估方法 / 167

第二节 风险控制实施效果评估 / 170

一、评估内容 / 170

二、评估目标 / 170

三、评估方法 / 170

· 实践篇 ·

第八章 中国移动构建企业法律风险管理体系的实践 / 175

第一节 体系构建的背景与历程 / 175

一、体系构建的背景 / 175

二、体系构建的历程 / 177

第二节 体系构建的操作方式 / 179

一、项目阶段的操作方式 / 180

二、实施阶段的操作方式 / 185

第九章 中国移动构建企业法律风险管理体系的经验
与启示 / 186

第一节 具体经验 / 186

第二节 关键启示 / 189

第十章 中国移动保障法律风险管理体系实施的创新
做法 / 195

第一节 信息化 / 195

一、企业法律风险管理信息化必要性 / 195

二、企业法律风险管理信息系统介绍 / 197

三、企业法律风险管理信息化的作用 / 201

第二节 合规审计 / 202

一、引入合规审计的必要性 / 203

二、合规审计在法律风险管理中的作用 / 204

三、合规审计的实际操作 / 205

第三节 QC 小组活动 / 207

一、QC 小组活动及其主要管理技术 / 207

二、利用 QC 小组活动防控法律风险的可行性 / 209

三、运用 QC 课题防控法律风险的具体做法 / 210

· 展望篇 ·

第十一章 企业法律风险管理的发展趋势 / 215

- 一、法律风险管理价值的发展趋势 / 216
- 二、法律风险管理定位的发展趋势 / 217
- 三、法律风险管理内容的发展趋势 / 218
- 四、法律风险管理形式的发展趋势 / 220
- 五、法律风险管理机制的发展趋势 / 221

第十二章 企业法律风险管理面临的挑战和应对 / 223

- 一、对企业法律工作理念的挑战和应对 / 223
- 二、对企业法律工作机制的挑战和应对 / 225
- 三、对企业法律工作机构的挑战和应对 / 226
- 四、对企业法律工作手段的挑战和应对 / 228
- 五、对企业法律工作人员的挑战和应对 / 229

· 附 录 ·

附录一：李荣融主任 2006 年在中央企业法律风险防范
机制建设工作会议上的讲话 / 233

附录二：黄淑和副主任在 2008 年中央企业法制工作会
议上的讲话 / 242

附录三：陈丽洁同志在 2008 年中央企业法制工作会
议上的发言 / 259

附录四：第五届全国通信行业企业管理现代化创新成果
一等奖获奖材料 / 269

附录五：用管理的方法解决法律问题 / 281

附录六：湖南移动构筑企业风险管理“防火墙” / 288

附录七：法律风险体系应用若干支撑制度研究 / 293

附录八：法律风险管理体系与萨班斯内控体系结合研究报告 / 310

附录九：× × 公司法律风险管理办(示范) / 323

后 记 / 329



基础篇



- 第一章 企业风险管理概述
- 第二章 企业法律风险管理概述
- 第三章 企业常见法律风险

第一章 企业风险管理概述

第一节 企业风险

一、风险的定义

风险无处不在,并且总是令人关注。2008年1月,世界经济论坛^[1]发布了《2008全球风险报告》。该报告指出,美国流动性危机可能导致美国经济的持续衰退,以及环境、资源、粮食等突出问题,并对未来10年可能出现冲击世界经济及社会的四大风险领域进行了重点关注,即系统性金融风险、食品安全、供应链的脆弱性及能源危机潜伏。那么,究竟什么是风险呢?

风险的概念起源于意大利,17世纪由法国传入英国,19世纪早期传入美国。最早将风险范畴引入经济领域并加以考察是在19世纪末。在几十年风险管理研究的历史中,人们总是希望给风险下一个完备的定义,但直到今天,经济学家、社会学家、统计学家、精算师、保险经纪人、审计师等对风险仍有着不同的定义,人们在各自的领域中或清楚或含混地

[1] 世界经济组织论坛(World Economics Forum),即著名的“达沃斯论坛”是一个非官方的国际组织,总部设在瑞士日内瓦。十多年来,世界上发生的重大政治、军事、安全和社会事件多在论坛上得到反映。论坛组成的核心是其会员和合作伙伴。