

企业境外投资中存在的法律风险及解决方案研究

倪乌吉斯古楞

(内蒙古财经大学法学院, 内蒙古 呼和浩特 010070)

【摘要】本文以中国企业跨国发展为研究对象,站在企业可持续壮大发展的角度,围绕中国企业境外投资的综合情况展开研究。首先结合近年来中国企业境外经营管理综合情况,针对其中存在的法律风险进行了深入解析。其次在上述研究的基础上,详细介绍了境外投资中的法律风险破解方案。希望能够通过以下研究,可以为中国企业境外投资的健康、有序开展提供更多的科学建议,以此来帮助中国企业有效规避境外投资中出现的法律风险。

【关键词】境外企业; 企业管理; 法律风险; 风险解决

【DOI】 10.12294/j.issn.1673-0992.2022.06.034

一、境外企业经营管理中法律风险防范现状

随着一带一路经济带倡议的逐步推进,中国企业境外投资的活动频繁。投资方式不断丰富、投资规模不断扩大、投资区域不断拓展、投资缺乏规范。中国企业在面对广阔的海外投资市场所带来的发展机遇时,也面临着复杂、多变的海外市场环境隐藏的巨大法律风险。尤其是一部分企业在境外投资中对法律风险管理的重要性认识不足,在企业内部没有构建起完善的境外业务法律风险管理体系,通常是在出现纠纷后的临时应对,缺乏有效的组织管理,同时由于企业内部缺乏专门性的法律风险管理部门,对于具体的法律问题的处理应对也就缺乏积极性和主动性。而另外一些企业,虽然在法律风险管理体制方面进行了一些有益的探索,但是管理人员主要还是依据企业内部规章制度,从以往企业经营管理经验角度出发,进行境外业务的法律风险管理。不仅缺乏统一的规范性行业标准,加上大多数法律人员对国外市场的运作规律认识比较浅显,对国际惯例、通行规则等制度的把握精准度不够,这一系列因素的存在,导致企业境外法律风险管理的需求难以得到满足。

二、境外企业经营管理中存在的法律风险

(一) 环境保护法律风险

中国企业在海外投资经营时首要面临的的就是环境保护问题,在项目经营管理过程中难以避免在投资国当地发生环境问题,这就关联到环境保护相关法律。因此中国企业境外投资时,很有必要对当地国家的环境保护法律法规进行深入的了解,避免由于疏忽引起环境污染,而遭受当地政府的处罚,出现不必要的损失。更为严重的是,有些企业所投资的境外项目,由于环境问题而被迫停工,甚至是退出当地市场,或者是被当地政府或群众向法院提出相关诉讼,而造成更为严重的损失。很多国家通过法律的形式规定了企业在自然环境保护方面

承担的义务。例如,《蒙古国外国投资法》地10条第二项规定:“外国投资者应履行下列义务:……(3) 保护自然环境和采取措施恢复自然环境;……”。再如,

《蒙古国自然环境保护法》第31条规定:“……(3) 对于从事生产、服务过程中向自然环境排放的有害物质、物理不良影响和废弃物数量进行登记,按时制作减轻、排除上述危害方面采取的措施、监测设备结果方面的报告和信息送达相关机关;(4) 从事不良影响自然环境的生产和服务的的企业,每年应当将其降低,停止不良影响和保护、恢复自然环境措施的费用纳入预算并执行;……”。也有通过法律的形式明确禁止企业在特定自然环境区域勘探、利用矿产。如,蒙古国2009年7月16日颁布了《蒙古国在江河水流发源地、水储备保护地带和森林储备地带禁止勘探、利用矿产法》及其《实施细则》。蒙古国以法律的形式明确了在江河水流发源地、水储备保护地带和森林储备地带禁止勘探、利用矿产,以特别保护水源地、水储备区域以及森林储备区域这些对生态环境具有极其重要意义的区域。

(二) 税收法律风险

作为企业,依法纳税是其基本义务。而东道国的税收法律制度与境外投资企业的利益密切相关,是企业境外投资中的需要关注的重要问题。根据东道国实行税收管辖权制度的不同,企业境外投资过程中,会因为东道国所采取的不同的税收法律制度而面临不同的税种征收。此外,每个国家税收征管的程序不同,因此增加投资企业的税收风险。例如,根据《蒙古国税务总法》和《蒙古国投资法》的规定,企业应真实、准确地确定纳税项目和税款,在规定期限内按规定的格式上报税务报表,且基本是网上报表。税收体制实行企业单位自愿报税,税务机关事后检查,发现问题严厉查办。税务机关建立凭证信息库以备查明出处。尤其增值税已实行了个人消费索要电子增值税发票

进行抽奖和返还纳税人一定比例税款等采取了公众监督相结合的措施。蒙古国的税收按不同税种分别纳入国家财政预算和地方财政预算。纳入国家财政预算的是税种为企业所得税、关税、增值税、特别税、汽油柴油燃料税、矿产资源利用补偿费、矿产资源勘探开采许可证费用、空气污染补偿费、清偿已确定的欠税、损失、罚款时的印花税、水污染防治费。纳入地方财政的是税种为个人所得税、不动产税、除国税外的其他印花税、车船税、利用除矿产资源外的其它自然资源而授予许可的费用、普通矿藏开采补偿、土地补偿、枪支税、首府城市税、养狗税、遗产继承、受增税、垃圾处理费、利用自然资源补偿费。

（三）劳动法律风险

任何企业在企业经营管理过程中无可避免地遇到劳动争议问题，尤其是境外投资企业不仅处理与国内劳动者之间的关系，更重要的是处理与东道国劳动者之间的关系。很多国家不仅是通过法律的形式保护劳动者的合法权益，而且也有很多劳动者权益保护协会或组织。境外投资企业的人力资源制度很容易触犯东道国关于保护劳动者合法权益的相关法律规定或者劳动者权益保护协会或组织的规章制度。如，《蒙古国劳动法》第九章对“外国公民和服务于外国企事业单位公民的劳动”做出了规定，雇主可以基于劳动合同安排外国公民务工；蒙古国境内开展业务的外国企事业单位可招收蒙古国公民务工，并签订劳动合同。蒙古国对于企业招收本国公民务工是有比例限制的，人事劳动部门每年都会发布具体的比例要求的文件，要求不同的行业中本国公民与外国公民的务工比例。达不到相关比例要求，根据情节轻重，予以罚款或责令停业。《蒙古国劳务输出与劳务及技术人员输入法》规定了在蒙古国投资的企业引进劳务及技术人员时需要向劳动主管部门提出申请，经审核后颁发蒙古国境内务工许可。一般劳务许可的有效期为1年，如需要延期，需由雇主向有关部门提出申请。不按此规定执行或超期不续期，会受到逐出出境的处罚。

（四）国际金融法律风险

随着世界经济一体化发展趋势的不断加剧，世界各国在经济纽带的联系下，逐渐建立起了休戚与共的命运共同体关系，各国金融环境、政策的变化，都有可能引发投资国企业金融层面法律风险的加剧。具体而言，当前我国境外企业经营管理中面临的金融层面的法律风险，主要涉及到了汇率政策变动引发的通货膨胀金融法律风险、股权证券操作不合规遭到政府处罚所引发的金融法律风险等。纵观国际投资市场，我国境外投资企业由于纳税问题、操作不当问题，多次

受到投资国政府法院调查，相关案例屡见不鲜，不但给企业的经营造成负面影响，更因巨额罚款的缴纳，对企业造成了巨大的经济损失。同时，境外企业经营管理中所面临的股权转让风险通常是由于股权转让合同中未做好约定，存在着相应的违约情况，一旦与当地的合作方产生违约问题，就要承担相应的法律风险。

（五）知识产权保护法律风险

在科技高速发展的今天，人们在知识产权保护方面法律意识加强，尤其在商业竞争中，做好知识产权保护工作十分的重要。我国企业在进行境外投资时也面临着知识产权被侵犯或是不慎侵犯到其他公司或个人知识产权的情况，这就要在经营管理工程中十分重视知识产权的侵权与保护。在此，我们重点分析两种情况，一是我方企业侵犯到国外企业的知识产权。如，网络电商中频繁出现仿冒国外品牌商标进行售卖的仿制品，此种行为严重侵犯了外国企业的知识产权，这些公司对我国的这一情况感到愤恨，常常通过其政府向中国政府进行交涉，这就对中国制造形成了不利影响。另一情况则是中国企业所面临的知识产权法律风险，这主要体现在三个方面，分别是专利权、商标权和版权。如中国企业商标被当地国家企业抢注，也有一部分外国人对我国著名品牌商标进行恶意抢注，这就导致我国公司在开拓海外市场时无法使用自己的商标进入该国市场，导致无形资产遭到肆意侵占，这说明我国企业在境外投资中面临着巨大的知识产权法律保护风险。

三、境外企业经营管理中的法律风险解决策略

（一）环境保护法律风险应对策略

境外企业在经营管理过程中，大都涉及到投资建厂、生产运营等一系列活动，而这些必然会存在用电、用水、用地等一系列能源消耗问题，从而对当地环境造成一定的影响。为避免对当地环境造成侵扰，发生触犯当地环境保护法规的情况，境外企业要树立高度的环境保护意识，结合当地环保法律规定，制定完善的环保法律风险防范规划。具体而言可以从以下几点着手：一是，开展投资项目环境风险评估。企业在制定境外投资决策、选择投资项目时，必须对当地的环境法规、标准以及相关风险应有充分的认识，并在企业内部建立健全风险管控体系。在当地专业性投资咨询机构的辅助下，对企业投资管理所要面临的环境风险因素进行全方位的评估考量，由此来帮助企业有效规避环保法律风险。二是，积极开展技术升级。企业经营过程中对环境污染以及破坏大多是由于生产运营技术水平不足所导致的，为做好环保风险防范工作，企业要着力进行技术升级，在强有力的技术支撑下转变企业生产运营方式方法、改变企业人员对环保的认知。

（二）税收法律风险应对策略

为避免税收法律风险，境外投资企业结合当地税收法律规定，制定完善的税收法律风险防范策略。具体而言：一是，企业在制定境外投资决策、选择投资项目时，必须对东道国的税收法律制度、相关的双边条约、多边条约的相关规定以及相关风险应有充分的认识，遵守东道国有关税收管制的规则。同时有的国家为了吸引外国投资者进行投资，会在税收方面会给予一定的优惠政策。境外投资企业在该国进行投资经营时，要提前对相关优惠政策作出充分了解，结合企业投资项目综合情况向当地政府申请相关优惠。二是，开展投资项目税收风险评估。在当地税务咨询机构的辅助下，对企业投资管理所要面临的税收风险进行全方位的评估考量，由此来帮助企业有效规避税收法律风险。

（三）劳动法律风险应对策略

境外投资企业应对企业劳动法律风险时，一是，熟知东道国的劳动法律制度和劳动者权益保护协会或组织的相关规章制度以及国际投资的双边条约、多边条约的相关规定。二是，尊重当地劳动者以及相关习俗，保护劳动者的合法权益。一旦发生劳动争议，与之协商和解，在应对劳动法律风险时，要秉承着一个和解、共存的心态，尽可能降低投资所在国劳动者与投资企业之间矛盾的发生。

（四）国际金融法律风险应对策略

面对国际金融层面法律风险的应对，要尤为关注国际金融环境变化，制定完善的金融风险防范方案。具体而言可以从以下几点着手：一是，强化思想认知。对所投资国家所属的外汇风险等级应有清楚的了解，外汇风险等级越高的国家，其币种的在国际上的流通性也就越差，汇兑承受的风险相应也更高。二是，充分了解投资目标国金融管理政策内容。境外企业应加强对当地外汇制度的调研工作，在充分了解投资所在国的外汇管理制度，对其外汇管理属于严格还是可自由进出，进行科学甄别的基础上，严格按照制度内容开展投资实践。三是，做好市场预测。要随时观察当地外汇政策的变化。对投资国家的汇率走向以及汇率的变化形式开展积极的预测工作，以此来有效避免金融国际法律风险的发生。四是，关注投资国目标国市场汇率变化。境外投资企业在经营管理过程中，通常会面临诸如物流、进出口相关结算事宜。一般情况下这一部分费用要使用当地国家的货币来支付，也可以按照协议规定进行相应币种的支付，这就要考虑汇率的问题，投资企业需要做到的就是要依据公司经营所需及时按照汇率情况来处理结汇，以避免由于汇率变化造成的企业损失。需要注意的是，如果当地国家的货币升值贬值变化太大，特别是出现贬值，即通胀，

在这一情况下进行结算时最好是选择美元、欧元、人民币等坚挺的货币，以规避风险，使公司面临的货币风险得到降低。

（五）知识产权法律风险应对策略

境外投资企业必须提高对知识产权的保护意识，构建科学合理的知识产权管理体系。具体而言可以重点从以下几点着手：一是，邀请国内外行业专家、法律人士共同组成企业内部知识产权管理部门，凭借这些人才在知识产权、法律法规、业务操作等方面的专业知识，来为企业知识产权保护助力；二是，在面对因知识产权所引发的法律风险时，企业要制定科学的应对办法。要从经济、技术、政策几个不同的方面出发，去考虑企业自身胜负，由此来找到最佳应对办法，将企业损失降到最低。如侵犯是否属实、与对方专利相似程度、双方企业实力悬殊情况、当地政策保护倾向性等等。一般来讲，对于那些在投资国拥有较大市场占有率的大型企业而言，要积极应诉，避免将市场拱手相让；对于那些中小型企业来讲，要制定差异化发展战略，尽可能的规避风险，在产品设计、技术研发等各个方面与投资所在国同类企业存在相似。

四、结语

综上所述，我国境外企业在经营管理过程中，要对投资目的国市场、政策、法规等各方面情况做到心中有数，确保在最大程度上降低上述各种法律风险的发生。在开展经营活动前以及过程中对所投资国家的法律法规进行仔细研究，做好法律风险的防范预案，紧密关注经营过程中国际环境的风险变化，在经营过程中不断磨砺并提升自身的管理能力，不断的做大做强，为实现中华民族伟大复兴贡献力量。

参考文献：

- [1] 吴金蓉. 广东企业参与“一带一路”建设的法律风险防范[J]. 法制与社会, 2021(13).
- [2] 谭庆红. 新时代中国企业投资东盟风险防范的路径[J]. 改革与战略, 2020(08).
- [3] 杨璐源. 企业境外投资中的现状、法律风险及对策研究[J]. 中国集体经济, 2021(21).

基金项目：本文内蒙古自治区高等学校科学研究项目-内蒙古自治区教育厅人文社科一般项目“中国企业在蒙古国矿产投资中的法律问题研究”（编号NJSY18119）阶段性研究成果。

作者简介：倪乌吉斯古楞，内蒙古财经大学法学院讲师，法学博士，主要研究方向为知识产权法。