

对外承包工程需防四大风险

■ 本报记者 钱颜



近年来,在“一带一路”倡议提出后,中国企业对外承包项目新签合同额与营业额大幅增长,对外承包业务模式持续创新,产业链日渐高端化。与此同时,中国企业对外承包工程项目在政治、经济、法律、社会等各方面也面临着新的风险与挑战。

海外投资承包工程周期长、投资额大、法律关系复杂、不确定性强。我国建设工程企业“走出去”尚处于初级阶段,非理性投资和经营不规范等问题比较突出,先中标后算账、合同已经签署才开始谈判等现象并不罕见。日前,在由中国国际经济贸易仲裁委员会主办的中

国建设工程法律与争议解决2017年度高峰论坛上,贾仲委仲裁院副院长赵健指出,如何帮助建设工程企业融入“一带一路”建设,规避政治、法律、经营风险,有效化解现实纠纷,成为越来越紧迫的现实问题。

全国律师协会副会长张学兵也表示,中国企业“走出去”已发展到资本、技术输出的新阶段,思考新的风险要素、总结新的发展经验,对帮助中国企业更好地“走出去”十分重要。

企业对外承包工程需防范四大风险。中国建筑股份有限公司总法律顾问秦玉秀从多年的从业

经验出发,同与会者分享了海外建设工程的常见风险。

首先,应注重项目自身风险,从项目可行性出发,对技术可靠性、技术实施方案可执行性、技术更新影响等做出一个全面判断。

其次,东道国的环境风险也应该是企业关注的重点。秦玉秀表示,东道国气候对项目实施方案制定、合同履行起到非常关键的作用,涉及到工期安排、资金投入、工程款收取、资源配置等各个方面。同时,企业还应注意当地的地质条件。很多时候,由于地质原因导致的损失没有有效的途径索赔,只有不可预见情况发生时才可以索赔。这提示企业一定要做好地质环境勘察工作,并在施工过程中注意保存相关证据。

此外,场地风险也是常见的环境风险之一。征地拆迁是境外工程项目中常见的环节,很多国家的私人产权有其特殊性,有些房子经过几代继承,导致所有权人达几十人,大大增加了产权认定工作的复杂程度。秦玉秀介绍道,拆迁过程中拆迁责任和费用承担的主体也需要明确。通常情况下,责任由业主承担,但也遇到过纠纷产生

后拆迁户没有走行政程序告政府,而是走民事程序直接将施工总承包人告上法庭的情形。纠纷发生后,曾有一位律师对案件进行了企业不知情下的不正当代理,导致了败诉结果的产生。这样一来,原本简单的问题因为各种因素变得非常复杂。

再次,跨境工程项目通常涉及货物进口,运输风险不得不防。除过海关时长对工期影响很大外,

出海企业向东道国交通运输情况也应多加关注。一带一路沿线很多国家路况不理想,有些地区连汽油、司机都成问题。秦玉秀举例说,有个项目考察时是坐直升机前往的,但后来项目开工时才发现交通不便的问题,材料运输困难,导致工期延误。

在秦玉秀看来,运输风险不仅要考虑东道国风险,也应考虑第三国的情况。工程项目材料很多需要从第三国采购或从第三国运输,因此当地的交通状况,是否有罢工、自然灾害等不可抗力事件发生也是考量的关键。

最后,价格风险是海外建设工程项目中最重要的风险。价格风险包括价格波动、汇率变化、税收

筹划等。通常情况下,合同里面列有调价公式,有价格问题可按照公式处理。但也有非常多的项目固定了总价,没有调价公式,而且列明任何条件下都不予调价。秦玉秀介绍说,她在欧洲、中东都处理过相关案件,合同中没有调价条款,但是材料价格发生了剧烈上涨,如钢材上涨3倍、混凝土上涨2倍等。

遇到这种情况,很多时候,我们想按照项目所在国的法律进行调整,向仲裁庭提出请求,但是由于各种各样原因,没有被支持。秦玉秀表示,比如中东的一个项目,调价请求被仲裁庭以项目过程中有其他途径赚钱、价格上涨造成损失无法计量等理由驳回。更可惜的是欧洲的一个项目,合同中约定了调价条款详见附件,但最后执行时却发现附件丢失了。虽然履约过程中的会议纪要也有记载,指明双方合意可以调整价格,但因为所在国法律授权规定非常严格,与国内常见的表见代理方式不同,要求有授权书才算正式授权,导致会议纪要效力也被否定,无法调整价格而损失重大。由此可见,提前做好项目的价格风险防范也是非常重要的。

重视著作权 让中国软件业行稳致远

■ 本报记者 张沐锡

近年来,信息技术发展已成为推动国民经济发展和促进全社会生产效率提升的重要引擎。信息产业备受越来越多的国家和地区重视。与之相配套的软件行业也开始从制度层面提供更多保障。记者日前从中国版权保护中心获悉,2017年,我国软件著作权登记量突破70万件,同比增长85%,创我国软件著作权登记量历史新高。

海外发展空间大

根据著作权法的规定,软件著作权是指软件的开发者或其他权利人依据有关著作权法律规定,对软件作品所享有的各项专有权利。软件经过登记后,便于软件著作人行使权利、获得收益。

记者了解到,2011年,我国登记软件109342件,登记量首次突破10万件;2014年登记软件218783件,登记量首次突破20万件;2016年登记软件407774件,登记量首次突破40万件;2017年呈现爆发式增长,软件登记量一举突破70万件。

软件登记量增长迅速,也充分显示了中国信息产业发展迅速。根据专家分析,2017年我国软件登记量之所以大幅增长,除了受软件产业快速发展、软件研发创新能力不断增强、版权保护意识持续提升、软件登记作用日益凸显等因素的影响外,国家版权局推行软件登记费政策的实施,也发挥了重要的促进作用。

值得注意的是,全球软件行业正处于由成长期向成熟期转变的阶段,而中国的软件行业正处于高速发展的成长期。软件确权也让更多软件企业开始“走出去”,在海外寻求更多发展空间。

实际上,“一带一路”之所以受到众多国家的热烈响应,其中一个重要原因就是中国国际影响力不断扩大,使外界认识到中国对世界是一个重大的机遇。在外交学院院长助理高飞看来,“一带一路”建设的不只是一条路,让中国的商品、资本、人员产生影响才是根本,而软件领域作为中国最活跃、最有创新能力的行业之一,可以对“一带一路”顶层设计发挥巨大作用。

蕴含着中国智慧

在国内市场积累的大量经验,为我们投身海外事业奠定了基础。吴勇是国内一大型软件公司的销售经理。他告诉《中国贸易报》记者,中国的软件公司服务于广大中国企业,而中国企业的管理体系往往极为复杂,因而中国软件行业在经历20多年发展后,在复杂的实践条件下更富有先天经验。

业界人士称,目前,海外软件市场大门正在向中国企业开放。以吴勇所在的软件公司为例,近几年来不仅相继开拓了东南亚和很多欧洲国家市场,海外业务还在持续扩大。2016年,我们也在南亚市场实现了突破,进入了有世界软件工厂之称的印度市场,与当地企业成立了联合研发中心 and 面向全球的销售中心。吴勇表示,中国软件企业在海外不但有商机,还能了解更多国际市场动态。

与硬件出口不同,软件代表的是管理思想和管理智慧,中国的快速发展也使中国智慧在海外有了很多市场。中国重视对软件著作权的登记与保护无疑将促进其出口步伐。业内人士表示,近年来以云计算、物联网为代表的信息技术将推动信息化向纵深发展,这不仅表现在软件的开发方式上,更重要的改变是软件和服务之间的界限逐渐模糊,因而重视软件著作权是大势所趋,也是与国际接轨的重要举措。

据了解,目前,中国政府除重视软件著作权外,也十分重视软件出口和布局。目前,很多企业为了扩大软件出口规模,正在尝试软件绑定硬件“走出去”。此外,中国软件业近年来的创新商业模式,包括电子商务、滴滴打车、共享单车等举目可见,这无疑也有助于中国软件进入世界市场。



▼ 法律干线

2017年全国仲裁工作年会举行

本报讯 2017年全国仲裁工作年会日前在哈尔滨举行。国务院法制办公室协调司司长赵振华在致辞中指出,各种仲裁机构应深刻领会新时代仲裁发展基本要求,广泛交流经验,加强紧迫感、使命感和责任感。

仲裁法颁布以来,我国仲裁工作取得了巨大成就,特别是十八大以来,各仲裁机构积极融入市场经济,案件标的额已达4695亿元。赵振华肯定了中国海事仲裁委员会等仲裁机构在建立诉调对接等多元化争议解决机制方面所取得的成就,希望各个仲裁机构能够把握好方向、服务好大局、做好谋划与发展。

海仲委副秘书长陈波发表了题为《精品战略打造一流国际专业海事仲裁机构》的演讲。她指出,海仲委自独立运营以来,始终坚持精品化发展战略,围绕以海事为中心的大

物流、大交通、专业化发展道路,推进案件管理精品化、机构视野国际化、争议解决机制创新化,着力提升中国海事仲裁的公信力和影响力。具体的举措包括把控案件质量、及时汇总海事仲裁案例,加快发展仲裁、调解业务,推动仲裁调解对接、调解诉讼对接,创新多元化争议解决机制;不断扩大国际视野,积极代表中国海事仲裁界发声;充分利用自身专家平台,整合业界研究资源,等等。

陈波表示,希望在最高人民法院、国务院法制办等有关部门的大力支持下,坚决贯彻落实党的十九大精神,践行仲裁法,不断丰富我国海事仲裁实践,提升中国海事仲裁的品牌和形象,提高中国海事仲裁的国际影响力,为打造一流国际海事仲裁机构而努力。

(来源:中国海事仲裁委员会)

青岛市贸促会成功调解一起涉外法律纠纷

本报讯 2017年12月20日,巴拿马某公司到青岛市贸促会寻求法律援助,称该公司自5月份开始,先后通过8个订单向青岛市某企业购买了一批纸张,并支付了108000美元的货款,但青岛企业一直没发货。青岛市贸促会接待人员立即与青岛企业取得联系。该企业承认已收到对方货款,但因排污达不到国家环保要求,近期被环保部门责令停产,导致无法履约,企业已与巴拿马公司多次沟通,但对方始终不信。

在了解情况的基础上,青岛市贸促会向巴拿马公司解释了目前中国环保治理工作的严格要

求,一批环保不达标的造纸厂被责令停产确是事实。经过耐心细致地调解,双方现场达成协议,青岛企业表示将分批退回购款,巴拿马公司表示不再追究青岛企业违约责任,并感谢青岛市贸促会的帮助。

为此,青岛市贸促会提醒广大企业,如果在履行涉外商务合约过程中遇到纠纷,可以到贸促会寻求调解。此外,因地震、洪水等自然灾害或国家行政行为等不可抗力导致无法履约的,亦可以到贸促会办理国际商事证明书,为免除违约责任提供证据支持。

(田宗学)

美国终止普惠制对中国影响有限

■ 本报记者 孔帅



据英国《金融时报》2017年12月25日报道,美国普遍普惠制(下称普惠制)于12月31日正式失效。承诺无关税自由进入美国市场的普惠制受到极大压力,导致国会未能就延长这一优惠政策达成一致意见。

未来,美国是否会取消普惠制?反对者、支持者均反应强烈。

反对者认为,该制度旨在帮助发展中国家发展出口产业,但一些发展中国家无视制度规则,滥用优惠政策。同时,过去的相关管理机构对相关国家的监管太过松散,导致制度效果不如预期。

印度和中国已经不再是发展中国家。印度中产阶级人口达6亿,可能是美国的3到4倍。毋庸置疑,这些国家仍面临贫困问题,但这不是美国政府需要面对的。纽柯钢铁公司前首席执行官、特朗普贸易顾问丹·迪米克说。

普惠制是条单行道,但它不该只是条单行道。迪米克说,像印度这样的国家几十年来一直未能通过普惠制实现自主发展出口产业,也没有赋予美国企业互惠的机会。

美国就业联盟创始人柯蒂斯·埃利斯表示,从任何角度考虑,印度都不再符合优惠条件。印度经常通

过高关税、税收和腐败来偷窃美国的知识产权,并阻止美国产品进入该国市场。

不过,支持者表示,普惠制使美国企业受益于从其他发展中国家进口低成本零部件,而且对美国相关竞争企业的影响相对较小。根据无党派国会研究服务部的数据,普惠制覆盖了来自120个发展中国家和地区的超过3500种产品。2016年,美国进口的免关税产品价值190亿美元,仅占美国2.2万亿美元商品进口总额的一小部分。商业团体表示,进口商在关税中节省了逾7亿美元。

遗憾的是,我担心在可预见的未来,国会将取消普惠制。该制度不应该引发如此大的争议,但目前贸易市场处于多事之秋,它的延期可能会比想象中更加困难。R-Street研究所工作人员克拉克·帕克德说。

对于普惠制延期,共和党议员和民主党议员均表示支持延长普惠制的时间。众议院筹款委员会主席凯文·布萊迪曾指责参议院民主党议员没有给普惠制开绿灯。但负责监督贸易事务的参议院财政委员会民主党议员发言人罗恩·维登称这是无稽之谈,是共和党在推动税

▼ 以案说法

中国债权人如何应对国际航企破产?(上)

航运史上最大破产案启示

■ 本报记者 穆青风

分析

韩进海运破产案为何影响如此巨大?韩进海运是世界集装箱航运巨头,其经营网络遍布全球。相对于散货运输,货主分散是集装箱运输方式的一个重要特点,所以韩进海运破产一案牵涉的债权人众多,因它破产而利益受损的人也很多。蔡滢炜告诉记者。

同时,实践中海运企业特殊的单船公司结构和租赁运营模式给债权人带来的索赔障碍也扩大了破产案的影响。据蔡滢炜介绍,为规避法律风险,现代航运企业多采用单船公司的结构运行,各单船公司间互不隶属。所谓单船公司,就是在每条船舶上设立一家公司,该公司

唯一的资产就是这条船舶。这种结构下,一切海上运输法律关系只存在于托运人和某个单船公司之间,货主不能直接向管理单船公司的海运集团主张权利。

很多单船公司的船舶是贷款建造的,其上早已设有贷款银行的优先权。如果单船公司面临巨额索赔甚至破产,普通债权人只能在银行之后受偿,其风险可想而知。蔡滢炜强调。

此外,现代航运企业多采取租赁方式扩大商船运力,也是产生索赔障碍的关键因素。据了解,在韩进海运的全部运力中,仅有不足10%是由其自有船舶完成的。换言之,我们看到航行在大洋上、涂有Hanjin Shipping字样的船舶里超过

2016年,世界第七大集装箱航运商韩国韩进海运有限公司(下称韩进海运)破产事件引起轩然大波,全球航运市场一度陷入混乱,约有120万来自世界各地的标准集装箱(TEU)货物运输受阻。韩进海运承运的货物大量积压,给全球供应链带来极大影响。2017年2月,韩国首尔中区法院正式裁定韩进海运破产。至此,这起航运史上最大的破产案件终于尘埃落定。

海运企业一般采用跨国经营方式,其交易对象涉及货主、代理、油料/服务供应商等众多商业伙伴。这类企业一旦破产,往往牵涉面极广,涉及到复杂的国际破产法律问题,值得中国企业警惕。近日,针对韩进海运破产案

件中的法律问题,《中国贸易报》记者采访了北京金诚同达律师事务所合伙人蔡滢炜律师,为读者解读韩进海运破产案件给中国债权人带来的启示。

案情

韩进海运曾是韩国第一大、全球第七大集装箱班轮公司。经营不善、行业不景气等综合因素共同导致韩进海运的破产。韩进海运破产保护事件轰动全球,造成了全球供应链的混乱,引发了大量商业纠纷,导致众多债权人在世界各地维权。据了解,我国有多家港航及物流公司牵涉其中,在青岛、上海、宁波和广州等地区,都有中国债权人起诉韩进海运的案件。