

当出口商遭遇赖账行为……

■ 柳治平

中国对美国货物贸易中,包括大型出口商在内的很多出口商因缺少法律意识、法律知识和风险预测能力,在遭遇美国进口商拒付或无力支付货款的情况时,对赖账行为一筹莫展。其实只要针对具体情况有的放矢,掌握应对的法律手段,通过价款担保、第三方担保等方式防患于未然,可以有效降低此等风险。

出口商可以通过登记完善其对出口货物的“价款担保权益”,让出口货物本身以及美方转卖或处置出口货物的收益成为出口商的货物债权的抵押物,来保护其作为债权人的权益。

按照美国各州大体通用《统一商法典》的约定,“价款担保权益”指货物贸易中买方所持的货物及货物转卖或处置出口货物的收益

(“货款”)构成对卖方债权的抵押物。中国出口商可以按照《统一商法典》登记完善有效的价款担保权益,即便货款在设立时仍未清偿。让出口货物本身以及美方转卖或处置出口货物的收益成为中国出口商的抵押物。之后,如果美国买方拖欠货款甚至破产时,中国出口商可以直接获得货物以及货款的产权,优先于美国买方其他担保债权人及无担保债权人实现债权。

如何登记价款担保权益

在美国,登记完善有效的价款担保权益需要遵循以下步骤:第一,货物买卖协议必须先明确表明卖方对于货物以及货款拥有价款担保权益,最好要有专门的担保协议。双方一般仅可对未来即将交付的货物

设立担保权益。法院普遍不认可对已交付的货物事后设立的价款担保权益,即便货款在设立时仍未清偿。

第二,买方一般必须授权卖方在买方公司依法组建州的州务卿办公室进行价款担保权益登记备案,才能“完善”价款担保权益。换言之,此权利才对第三方(一般是买方其他债权人)有法律约束力。

第三,如果在备案时买方已将同一货物或货款抵押至其他债权人(比如商业贷款银行),卖方应当书面通知该担保债权人。一旦成功送达,该书面通知的有效期为五年。五年内,对同一货物或货款,货物卖方拥有优于其他担保债权人(比如该银行)的求偿权。

如何实现货款抵押物权

除了订立担保协议,并在州务卿办公室备案外,卖方也可以要求买方专门为货物货款设立特殊的银行账户。买方转卖货物时,所得货款都将必须存储至该特殊账户,并首先用以支付买方对出口商的同一货物的债务。买方在偿还此债务之后,才可支配该账户中的余额。在买方拖欠货款时,卖方可以请求法院强制执行特殊账户中的款项。买卖双方应当协商并签订设立特殊银行账户的协议。该协议内容也有特别要求,由于篇幅原因,此处不赘述。程序上,这一协议应当交由该特殊账户的开户银行备案。

买方如果拖欠货款,出口商可以请求法院强制执行银行账户中的货

款,实现其债权。即使买方濒临破产,出口商依然可以通过实现完善有效的价款担保权益,保证其债权优先于其他担保债权及无担保债权。

第三方担保有备无患

另外,在签订合同时,如果中国出口商对美国进口商是否能够支付货款存有疑虑,可要求买方股东(可能是个人股东,也可能是实力更雄厚的母公司)等第三方为买方提供担保。当买方作为一个公司实体破产,或者其他原因无法或不愿按约定支付货款时,卖方可要求第三方担保人以其本身财产支付买方应付的相应货款。

(作者系美国成美律师事务所律师)

▼贸易预警

土耳其对华无缝钢管作出反倾销终裁

8月4日,土耳其经济部发布反倾销终裁公告,决定自即日起对进口自中国的无缝钢管产品征收反倾销税,其中应诉企业税率为100美元/吨,其他企业税率为120美元/吨。

欧盟对中俄冷轧钢板作出日落复审终裁

8月4日,欧盟委员发布对原产于中国和俄罗斯的冷轧钢板产品的反倾销日落复审终裁公告,裁定若取消反倾销措施,涉案产品的倾销及其对欧盟产业的损害会继续或再度发生,因此决定继续维持对涉案产品的反倾销措施。

裁定中国企业反倾销税率为19.7%至22.1%,中国应诉企业具体税率裁定如下:鞍钢集团及其下属企业天津鞍钢天铁冷轧薄板有限公司19.7%,首钢集团22.1%,其他合作公司20.5%,其他中国公司22.1%;俄罗斯企业反倾销税率为18.7%至36.1%。

印度对中国等4国冷轧合金作出反倾销初裁

8月3日,印度商工部发布公告,对原产于或进口自中国、日本、韩国和乌克兰的冷轧合金或非合金钢板产品作出反倾销肯定性初裁:涉案产品的倾销对印度国内产业造成实质性损害,故建议对中国的涉案产品征收594美元/吨的反倾销税,对日本的涉案产品征收594美元/吨的反倾销税,对韩国的涉案产品征收0-594美元/吨的反倾销税以及对乌克兰的涉案产品征收594美元/吨的反倾销税。

阿根廷对华蒸发器等产品反倾销调查继续进行

8月3日,阿根廷生产部贸易国务秘书处外副国务秘书处照会中国驻阿根廷使馆经商参处,通告根据2016年7月27日第180号决议,阿方对原产于中国的汽车空调蒸发器、冷凝器和汽车及拖拉机散热器反倾销调查将继续进行,但不采取临时反倾销措施。

美国取消对华热敏纸反补贴行政复审

8月2日,美国商务部发布公告,应 Jaan Huey Co., Ltd. 于2016年3月10日提交的撤销申请,取消对进口自中国的低克重热敏纸反补贴行政复审。本次行政复审的调查期为2014年1月1日至2014年12月31日。

2013年10月1日,美国商务部对华低克重热敏纸进行反补贴日落复审立案调查。2016年2月9日,应 Appvion, Inc. 提交的申请,美国商务部发布公告,对华低克重热敏纸进行反补贴行政复审立案调查。

阿根廷发布对华管配件反倾销复审调查信息

8月2日,阿根廷生产部贸易国务秘书处外副国务秘书处照会中国驻阿根廷使馆经商参处,通告阿方已发布对原产于中国和巴西的管配件反倾销复审调查的基本事实信息,涉案企业可查阅有关文件,并于8月16日前提交抗辩意见。

阿根廷结束对华卷尺反倾销复审调查取证

8月2日,阿根廷生产部贸易国务秘书处外副国务秘书处照会中国驻阿根廷使馆经商参处,通告阿方对原产于中国的卷尺反倾销复审调查取证阶段已结束,涉案企业可查阅调查文件,并自收到通告之日起10个工作日内提交最终证词。

(本报综合报道)

▼法律干线

中国贸促会将在机电商会设立预警点

本报讯(记者 范丽敏)8月4日,中国贸促会法律事务部副部长刘超会见了来访的中国机电产品进出口商会副会长王贵清一行,双方就服务企业做好法律培训、推进法律服务机制建设交流意见。

刘超表示,刚刚过去的2015年,面对世界经济复苏乏力、我国外贸下行压力加大的复杂形势,贸促会紧紧围绕国家重大战略部署,进一步放大商事法律服务的功能作用,设立了中国国际贸易商会驻欧盟代表处及50多个预警点。

近年来,国际市场低迷,贸易摩擦和案件时有发生。“针对这一特点,50多个预警点经常听取企业出口情况,发布行业出口数据及出口市场分析,为企业提供大量有前瞻性、有价值的信息,如广东预警点提出了关于中韩、中澳自贸协定的实施效果和建议,有利于进一步发挥中韩、中澳自贸协定的作用。”刘超建议,可以借助中国机电产品进出口商会的行业优势,在该商会或其会员企业设立预警点。

对于这一建议,王贵清表示非常欢迎。他说,作为我国机电产品进出口行业唯一的全国性商会,机电商会现有会员企业近万家。这些企业在“走出去”过程中,经常遇到贸易摩擦。如果建立了预警点,不仅能提高企业的预警意识,而且可以提前预警,让企业从容应对,改变被动的局面,实现外贸企业更好“走出去”。

此外,双方还将在培训方面加大合作。据刘超介绍,法律事务部每年都会举办十几场法律方面的培训。如7月底,与中国贸促会农业分会举办了“中国贸促会经贸摩擦应对(农产品行业)培训班”,帮助涉农企业及人员熟悉、理解贸易救济相关法律法规,提高我国农产品行业利用WTO贸易救济规则维护自身合法权益的能力。

本报讯 日前,小米与百视通宣布,将在小米盒子上陆续开通百视通专区,首批合作的内容包括英超赛事,299元包年就可看到2016至2017年新赛季英超全部380场赛事转播和点播回放等内容。

消息还没热透,新英体育就泼来



一盆冷水,称小米所获的转播权并不合法。

对此,百视通回应称,新英体育会在近期召开版权说明会,在此之前,百视通不作任何说明。

在小米与百视通宣布合作之后,新英体育发布了一个声明。该声明

小米盒子转播英超被指不合法

提及两点:一是新英体育为大陆范围内唯一英超赛事及相关英超节目全媒体合法版权拥有者,也是唯一有权就前述权利进行转授权的公司;二是百视通经授权获得IPTV和互联网电视渠道的英超联赛播映权,但无任何转授权的权利。

公开资料显示,新英体育是由IDG资本与新雅迪传媒共同投资组建的一家创新的体育传播机构,于2010年7月15日与英超联盟签约2010至2013赛季内地和澳门地区的独家版权。2011年,双方达成长期合作意向,并于2012年10月30日续约6年。

而百视通曾于2013年7月发布公告,鉴于新英体育拥有2010/11至2018/19赛季内地及澳门地区的独家使用权,并有权将该权利转授予第三方,因此,百视通通过现金增资的方式,取得了新英体育14%的股权。百视通与“新英体育传媒”签署了《英超新媒体播映协议》,获得了英超2013年至2018年合计6

个赛季内容资源在中国内地新媒体电视屏独占许可使用权,同时拥有在手机电视、网络视频等新媒体领域的部分权利。

“两家说法完全相反,不清楚合同到底怎么约定的。”互联网知名律师赵占领表示,“新英体育说没有转授权,百视通说有独占许可使用权,一般就有转授权。同时也可能是,新英体育与百视通的授权协议中,对授权范围本身约定不清楚,易产生争议。”

此外,新英体育还表示,将于8月9日在北京召开发布会,公布2016至2017年的英超合法转播方。

可惜,小米成了无辜的躺枪者。赵占领表示,“如果百视通没有转授权,小米也可能构成侵权。”

小米公司内容运营和投资副总裁陈彤透露,一周之内,小米还会推出另一重大赛事,这一赛事的重要性不会低于欧洲杯。里约奥运会已经正式开幕,陈彤所说的内容极可能与此有关。

(张斯)

欧盟7天两度发难中国钢铁产品

7天之内,欧盟对中国钢铁产品的进口两度发难。

8月4日,欧委会作出终裁,决定对原产于中国的冷轧钢板产品实施税率为19.7%至22.1%的反倾销措施,并同时采取追溯征税措施。就在7月29日,欧委会对原产于中国的螺纹钢产品作出反倾销终裁,决定实施税率为18.4%至22.5%的反倾销措施。而在5月份,在对中国热轧卷板发起反倾销调查之后,欧委会又对其发起了反补贴调查。

从实际情况看,钢铁行业正成为中欧贸易摩擦频发的重点领域。

来自商务部的统计数据显示,2014年至今今年2月,在欧盟针对中国产品发起的共计15起贸易救济调查中,钢铁类产品占8起。

从今年2月开始,欧盟对中国钢铁产品开始收紧“口袋”。

2月初,欧盟委员会发表谈话,呼吁中方采取措施削减钢铁产能。

一周后,欧委会发布公告,决定对三类原产于中国的钢铁产品同时发起反倾销调查,同时,对冷轧钢板实施临时反倾销措施。

3月16日,欧委会发布《保持欧洲钢铁产业可持续就业和增长》文件,提出欧盟将对进口钢铁产品已经采取的37项反倾销和反补贴措施的基础上,进一步采取贸易救济措施,优先进口监管措施。

4月29日,欧委会再发公告,决定对进口钢铁产品采取预先监控措施,具体而言,即来自第三国的钢铁产品在进入欧盟自由流通时,需要出示进口监控文件,为此,进口商要预先向成员国主管部门申报进口,并获取该监控文件。这也意味着进口环节的增加和额外负担的产生。

5月12日,欧洲议会通过有关

“不支持给予中国市场经济地位”的非立法性决议,建议在对华反倾销调查中仍使用“非标准”办法。

5月13日,欧委会对原产于中国的热轧卷板发起反补贴调查。

7月29日,欧委会对原产于中国的螺纹钢产品作出反倾销终裁。

除欧盟之外,近期对中国钢铁产品频频挥起贸易保护大棒的还有巴西和越南。

7月,巴西就对我国钢铁产品接连发起3起反倾销调查。越南曾在一周内连续作出对中国进口的钢坯、盘条和彩涂钢板采取保障措施的终裁。

作为世界上最大的钢铁生产国和在全球钢铁产品出口量中占比过半的中国,其钢铁产品在当前世界范围内蔓延的贸易保护主义浪潮中首当其冲。

然而,中国不仅是世界最大的

钢铁生产国,也是世界上最大的钢铁消费国。数据显示,2015年,中国钢材产量为11.24亿吨,而去年全年的钢材出口仅1.12亿吨。对比中国的钢铁总产量,出口只占约10%。

商务部部长高虎城就曾表示,中国的粗钢占全球近一半,产能达11.3亿吨,而铁矿石80%来自进口。去年,全国钢铁出口1.2亿吨,金额是612亿美元。全年进口铁矿石9.56亿吨,金额是572亿美元。由此可见,中国的钢铁业不是外向型的。

中方发言人也曾多次指出,产能过剩是当前全球钢铁行业面临的共同问题,全球经济复苏乏力及由此造成的需求不振是各国钢铁产业普遍面临困难的根本原因,而实施贸易保护措施无助于解决问题,相反,这会对正常的贸易秩序造成进一步冲击。

(赵静)

反垄断审查八年仅有两次否决并购

■ 屈丽丽

《反垄断法》正式实施八年之后,滴滴和优步中国的交易再次引起了人们对经营者集中审查的特别关注。到底哪些合并交易需要提交审查,哪些可以不用提交,提交审查对交易进程会产生怎样的影响,如果不提交审查又会有哪些后果,这些问题往往是所有并购交易操盘者必须面对和思考的问题。

在前不久召开的强国知识产权论坛上,原商务部反垄断局局长、国务院反垄断委员会办公室主任尚明公开表示:“现在有很多企业公然不申报就完成了并购。我们曾经做出很多努力,但是效果没有完全达到,希望在这里向大家呼吁一下,当企业符合《反垄断法》规定的经营者集中条件的时候,一定要去申报,否则就是一个违法者。”

八年只毙了两个案子

“在我们中国,说起违法这件事,很多人并不以为然,以闯红灯为

例,不知道遵守规则是保护自己人身安全。《反垄断法》也是一样,它对企业不是硬性的限制,其实是保护企业权利的,是为市场创造公平竞争环境的法律依据。”尚明指出。

根据商务部的统计数据,经营者集中审查申报以后,97%都会得到批准。“即便没有获批的3%,也不是一棍子打死。从2008年商务部反垄断局成立以来,八年的执法实践只毙了两个案子,其中一个可是可口可乐并购汇源。此外还有20多个案子出现了损害竞争的问题,附加了限制性条件,企业最终也完成了并购。”尚明表示。

虽然绝大多数进行集中审查的案件都得以通过,但是应该申请却迟迟没有申请的企业还是会遭受立案调查,严重的甚至会影响到整个并购的进程。

7月27日,美商大健康遭到商务部的反垄断调查。其背景是今年3月1日,美商大健康宣布

以发行股份的方式购买相应股权,最终取得慈铭体检100%的股份,这直接威胁到了竞争者,爱康国宾举报称本次收购行为严重违反了《反垄断法》和商务部的有关规定,打破了目前中国民营体检市场的竞争格局。

有专家指出,各国的反垄断立法都存在一个行业数据积累的过程。从商务部等主管部门角度来说,呼吁大家及时申请审查,其目的并不在于阻止企业的合并或影响企业的商业进程,更重要的是对行业摸底,唯有对各行各业数据建立清晰的数据模型,才能最终对公平市场的建设起到积极的促进作用。

反垄断专家、北京高朋律师事务所律师谈亚军表示:“相关市场的统计一直以来就是反垄断调查的难题,在国外有专门的第三方机构从事这一业务,国内则更多的处于起步和积累阶段。”

公平竞争审查政策的延伸

经营者集中的反垄断调查还直接关系到公平竞争审查政策的延伸,如果说公平竞争审查政策是事前约束机制的话,那么,《反垄断法》对竞争政策的实施就是事后约束机制。

2015年,国务院发布逐步确立竞争政策的基础性定位,2016年6月,公平竞争审查制度推出。对此,反垄断法专家、中国政法大学副校长时建中表示:“建立竞争政策的基础性地位意味着,我们经济政策的目标要花点时间转型,经济政策运行机制要发生变化;意味着竞争政策与产业政策的关系、竞争政策与投资政策、与财政政策、贸易政策、就业政策、消费政策等的关系要发生变化,资源配置的方式也要发生变化。”

值得注意的是,具有竞争法最高法律权威的《反垄断法》对这些问

题并没有做出明确的规定。

尚明指出:“竞争法是市场经济的大宪章,地位非常高,非常有权威性。在《反垄断法》立法的时候,反垄断立法者力推《反垄断法》是最高法律权威,涉及到竞争事物的时候,别的都要服从于它,但最后没有做到,包括如何处理知识产权和反垄断的关系,也包括如何处理和产业部门之间的关系,都没有交代,只能留给实践去解决。”

显然,经营者集中的反垄断审查为反垄断监管与产业部门之间的衔接,区别于工商总局负责的滥用市场权利、国家发改委所负责价格反垄断,对经营者集中的审查更有助于对行业数据的摸底,进而为竞争政策与产业政策的协同提供支持。

由此,尚明说,从建立公平竞争市场的角度来看,主动申请审查更是对企业权利的一种保护。