

完成内部调查 制定应对策略 做好证人询问 尝试达成和解

中企应对美国强力监管见招拆招

■ 本报记者 钱颜

近年来,美国政府对外经营企业所施加的监管压力不断加大,呈现参与部门增加、调查频率上升、惩罚力度加强、执法手段多元化、波及行业从传统行业转向高新技术产业等诸多特点。如何应对美国跨境调查及诉讼成为中国企业的必修课。

“在收到美国政府要求配合调查的通知后,中国企业应先启动内部调查程序,对自身责任风险作出评估,为制订整体应对方案奠定基础。”中伦律师事务所律师刘相文介绍说,首先,了解权限,把握流程。详细审阅调查机关送达的通知、传票等法律文件,了解被调查的是何种事项、调查机关如何配合、提交何种证据、违法之后会产生何种法律后果等;研究该调查机关的性质、职能和调查权限,考察其调查取证的法律依据;调研被调查交易、事项可能适用的法律法规;搜集调查机关过往的执法案例,了解其执法尺度和整个调查、执法流程。其次,收

集证据,梳理事实。企业高层授权法务部门牵头,收集并完整保存案涉交易或事项相关文件、银行账户信息等证据材料,禁止任何人销毁、损坏纸质和电子证据;通过实地考察、现场访谈等方式进一步了解企业商业模式、合规体系和案涉交易,必要时延伸到商业伙伴和其他关联方;梳理前述收集的证据,分析其与待证事实之间的关系,评估其是否能够证明待证违规事实。最后,出具报告,评估风险。企业应当聘请专业的跨境合规律师,一方面,对照美国量刑委员会《针对机构实体量刑指南》、司法部《企业合规程序评估》、财政部《OFAC 合规承诺框架》等规范性文件的标准和要求,客观评估企业现有合规体系是否全面有效,并提出完善建议。另一方面,将美国法适用于案件事实,评估调查事项可能引发的责任风险,为未来的抗辩和证据提交作准备。

在完成内部调查程序的基础

上,企业可以着手制定应对调查的整体策略。“中国企业应遵循的基本原则是,增强自身可信度,争取监管机关的信任。监管机关的信任是双方沟通合作的前提,如果中国企业没有正当理由而拒绝配合调查,或在配合时有所保留,闪烁其词,会加深美国监管机关的怀疑,从而引发更大范围、更强力度、更多手段的调查和执法。”刘相文表示,对中国企业而言,关于是否配合美国政府调查,至少需要考虑三点因素:一是美国政府经常在罪名指控、和解方案和量刑建议等方面开出有利条件,以鼓励中国企业配合调查。二是企业一旦通过提交证据等方式配合调查,可能暴露自身违规行为和合规漏洞,引发美国政府执法风险。三是《国际刑事司法协助法》和其他国内法律法规,可能禁止或限制中国企业在刑事诉讼或者其他调查程序中直接向美国政府提交证据或者提供刑事司法协助。

配合美国监管机关调查过程中,证人询问环节也非常重要。刘相文建议,在企业员工作为证人接受美国调查机关现场询问前,在法律允许的范围内,在不强迫或者诱导证人作伪证的前提下,应帮助企业员工进行演练。

“演练应当尽量贴近现实,通过观看视频、阅读材料、真人模拟等方式,向被询问对象展示现场询问的实际流程,包括宣读开场白、告知证人权利、按顺序提问等,甚至可以按照询问现场的实景布置模拟场所。在演练过程中,建议向员工介绍整个案件的背景,帮助证人理解哪些陈述与本案相关;告知证人不要提供冗余信息,避免答非所问;提醒和帮助证人控制情绪,避免紧张和惊慌失措。”中伦律师事务所律师王涛表示,如果企业有选择的余地,应当让言辞简练清晰、举止端庄稳重,且了解案情的员工接受调查机关的询问,以免影响证人的可信度。证人

在接受询问的当天,应衣着整洁得体、声音清晰洪亮,并控制不必要的口头禅和分散注意力的小动作。在询问时,公司应当安排律师陪同证人接受询问,以应对突发情况。

此外,中国企业在遭遇美国政府域外管辖后,也可以通过与监管机构谈判达成和解协议的方式化解危机。

开启和解谈判的方式可能给调查局面带来重大影响。刘相文举例说,被认定违反美国出口管制规定的中国企业可能被列入美国商务部工业与安全局的实体清单,被切断供应链。如果企业穷尽一切行政复议、诉讼程序,那么供应链可能被切断数年,对企业造成毁灭性打击;而如果企业与执法机关达成和解,承认自身违规行为并接受处罚(通常为缴纳罚款和完善合规体系),那么就可以迅速恢复供应链并正常运营。一旦与美国政府签订和解协议,中国企业必须严格履行,否则,从过往的执法案例看,会招致更严厉的处罚。

▼法律干线

贸仲委在挪威召开中资企业座谈会

本报讯 日前,在中国驻挪威使馆经商处的大力协助下,中国国际经济贸易仲裁委员会在挪威首都奥斯陆举办中资企业座谈会,贸仲委副秘书长李虎率代表团与出席座谈会的部分在挪中资企业代表就中企在挪威贸易投资中的法律风险防范、法律服务需求,以及争议解决等进行深入交流。

中国驻挪威使馆经商处参赞周大霖在致辞中表示,挪威营商环境与商业诚信度较好,海洋运输、造船、渔业发达,相应产业与工业优势明显。尽管当地中资企业数量相较其他欧洲国家较少,但重要性 with 战略意义重大,因此,中资企业在投资与经营过程中应关注法律风险。

座谈中,李虎结合仲裁的特点、优势,与诉讼的区别,对贸仲委机构发展状况、境外分支机构设置,以及服务“一带一路”建设所做的工作及取得进

展进行介绍,通过典型案例分析,就中资企业作好法律风险防范及理性选择争议解决方式,以更较好地维护自身合法权益提出意见和建议。

企业代表结合在挪经营发展中所出现或遇到的问题,就法律风险防范以及如何利用法律手段有效维护自身权益交流了经验和心得体会,并就在挪贸易投资所涉及的法律问题尤其是争议解决问题与代表团提问交流,进行深入探讨,代表团有针对性地进行解答。

周大霖表示,中国政府通过完善双边投资保护协定等措施,为中资企业海外发展提供保护与支持,国家的发展将会为海外企业提供更好的保障。李虎呼吁海外中资企业要加强团结,注重法律风险防范和争议解决,强化合规审查,依法开展业务。

(来源:中国国际经济贸易仲裁委员会)

中澳经贸合作研讨会举办

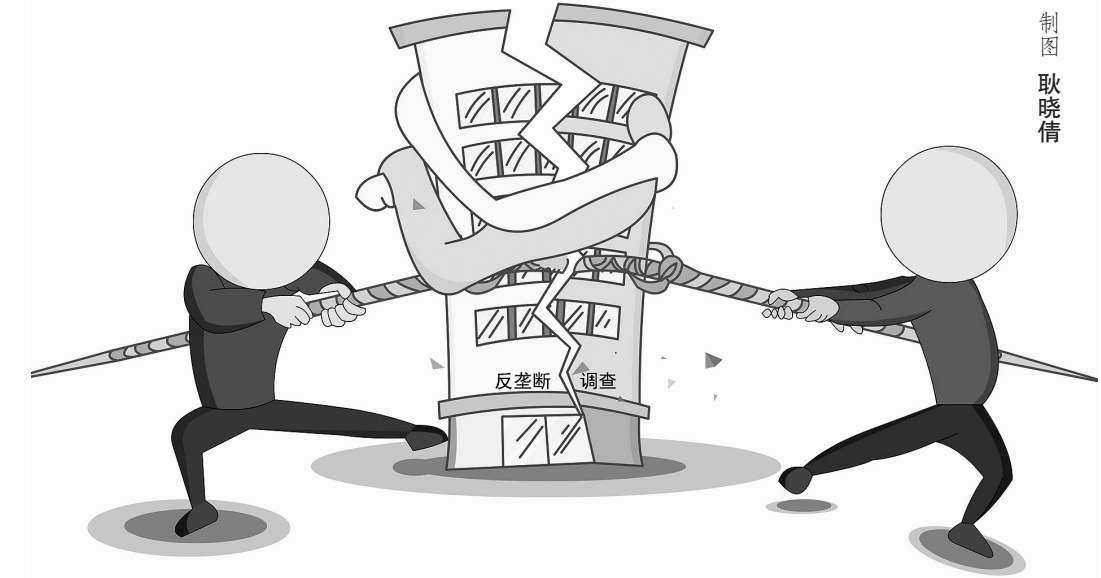
本报讯 日前,中澳经贸合作暨中国贸促会驻澳大利亚代表处成立30周年研讨会举办。与会嘉宾和专家分析了当前中美贸易摩擦对中澳经贸关系的影响,探讨了两国企业在医疗服务、可再生能源、基础设施、农业食品等领域的合作机遇和挑战,并讨论了中国“一带一路”倡议下两国合作的前景和商机。

贸促会专利商标事务所派李渤、罗菊华两位知识产权专家参加了本次活动。李渤在会上就中国“一带一路”倡议的内容及取得的成就、中国知识产权保护制度概况及发展现状等进行了主题发言,鼓励澳大利

亚企业积极与中国开展全方位合作,扩大在中国及第三市场合作项目的投资和贸易规模,同时增强对中国实行知识产权保护的信心,建议他们及早在中国进行专利、商标等相关申请布局,并利用多种手段积极实施和保护自身权利,为商业活动保驾护航。

在过去的几十年里,专商所曾代理过多家澳大利亚客户在中国的专利、商标申请及其他类型业务,也曾代理多家中国企业在澳洲多个国家地区进行专利、商标申请,为促进双边经贸合作作出了贡献。

(来源:专利商标事务所)



制图 耿晓倩

科技巨头遭反垄断调查 面临拆分或巨额罚款

本报讯 日前,美国监管机构针对 Facebook、谷歌和其他美国大型科技公司是否不公平地利用其市场影响力展开了几项广泛调查,可能带来的惩罚包括拆分这些科技巨头,或处以巨额罚款,或者迫使他们创造更多的竞争。

美国两大州总检察长宣布分别对 Alphabet 旗下子公司谷歌和 Facebook 等大型科技公司展开反垄断调查。美国司法部和联邦贸易委员会正在调查这两家公司,并可能对苹果和亚马逊发起调查。

美国监管机构和州检察长对这些公司进行调查可能产生三种结果。

一是巨头公司或将被拆分。参议员伊丽莎白·沃伦曾履职誓言,如果当选美国总统,她将拆分亚马逊、谷歌和 Facebook,以控制科技行业的竞争。尽管一些民主党议员,甚至一些共和党议员赞成拆分这两家公司,但华盛顿并非希望采取如此大规模的行动。科技公司在美国是最大的政治捐赠者之一。谷歌在2018年花费了2100万美元进行游

说,亚马逊和 Facebook 分别花费了1420万美元和1262万美元。

沃伦和其他议员认为,大型科技公司扼杀了小企业和初创企业。Facebook 联合创始人克里斯·休斯说,这家社交媒体公司对言论拥有太多的权力,它愿意“为了点击而牺牲安全和文明”。但是反垄断法使得这样的提议很难执行,因为政府必须将公司告上法庭并取得胜利。拆分一家公司很少见,但并非闻所未闻,标准石油和美国电话电报公司就是两个最大的例子。

二是让他们支付巨额罚款。在最近与美国联邦贸易委员会就侵犯隐私达成的和解中,Facebook 同意支付50亿美元罚款,此前 Facebook 因共享用户数据遭刑事调查。Facebook 表示,将采取更多措施保护用户隐私,但整体交易受到监管机构 and 立法者的批评,称其在控制 Facebook 的市场力量或让公司高管承担责任方面做得不够。

FTC 内部以投票方式通过了这份和解令,三位共和党委员投了

赞成票。他们还表示,他们没有权力对 Facebook 收集、使用和分享数据的方式施加更大的限制。尽管美国联邦贸易委员会、司法部或州检察长未来或将开出巨额反垄断罚单,但按市值计算,这几家公司是全球市值最高的公司,可以轻松支付巨额罚款。

三是迫使他们帮助竞争对手。华盛顿的民主党议员曾多次建议,应对大型科技公司在社交媒体上的市场影响力的一种方法是,让消费者更容易地将照片和联系人等数据从一个应用程序转移到另一个应用程序,这有可能为新兴科技公司开辟一条与 Facebook 等公司竞争的途径。

这一想法得到了众议院司法委员会反垄断小组委员会主席、民主党众议员戴维·西西林和参议员马克·华纳的支持。西西林表示,赋予消费者移动数据的权力,将刺激社交媒体替代品的发展,这些替代品可能为用户提供更好的隐私保护或带来更少的广告。

(汤杰)

抢注海外知名品牌有风险

本报讯 近日,国家知识产权局商标局对争议商标“滋可利 Zirkulin”进行了无效宣告,原因是该商标英文部分与德国商标 Zirkulin(哲库林)完全相似,已构成不正当手段抢先注册。

Zirkulin 是德国天然健康养护品牌,此前这一致力于在天猫开拓中国市场的品牌受到了抢注者的狙击,收到多达300余条的频繁投诉,这让商家不堪其扰。

阿里巴巴法务专家玉灵介绍说,在接到来自品牌方的求助后,其第一时间介入该事件,发现事情果然有另一面。

就 Zirkulin 品牌而言,其于1930年诞生在德国,其工厂的生产经验则已有百年历史,主打的健康产品畅销全球47个国家。2016年11月,Zirkulin 入驻天猫平台以开拓中国市场。

不过,初来乍到的 Zirkulin 还没来得及及在中国对英文商标进行注册,就被他人抢注。2017年,北京某公司利用其注册商标“滋可利 Zirkulin”后,对 Zirkulin 网店进行频繁投诉,数量达300条之多,并先后向 Zirkulin、阿里巴巴发起诉讼索取赔偿。

这不是第一起海外知名品牌遭抢注的事件,此前,阿里巴巴就已在投诉处理中发现安耐晒、科颜氏、百利猫粮、水宝宝等被抢注的问题。这一次,轮到了 Zirkulin。

在阿里法务的建议下,Zirkulin 随后对“滋克利 Zirkulin”向国家知识产权局商标局提出无效宣告请求。商标局评审后对该商标进行了无效宣告。商标局还同时查明,该公司共注册了161件商标,其中多件商标与他人已经使用的商标相同或高度近似。

记者经查询发现,该公司抢注的 Steiff 是有150年之久的德国泰迪熊品牌;Bijou Brigitte 则是一个德国小众首饰品牌。此外,被抢注的 Merrythought 和 R. John Wright 也是欧美玩具品牌,目前还没有进入中国市场。

(张维)

▼贸易预警

越南对进口化肥启动保障措施调查

近日,越南工贸部发布公告,应越南国内企业7月2日提交的申请,对进口化肥启动保障措施日落复审立案调查。

乌克兰对进口氮肥启动保障措施调查

日前,WTO 保障措施委员会发布乌克兰代表团向其提交的保障措施通报,依据乌克兰国际贸易部“门委员会8月21日作出的决议,乌克兰经济发展和贸易部对进口氮肥启动保障措施立案调查。涉案产品包括硝酸铵和石灰硝酸铵、尿素和尿素-氨混合物。

巴西对涉华尼龙线作出反倾销初裁

近日,巴西经济部发布公告,对原产于中国大陆、台湾地区和韩国的尼龙线作出反倾销日落复审初裁。若终止对国家/地区涉案产品的现行反倾销措施,涉案产品的进口对巴西的倾销以及对其国内产业造成的损害将会继续或再次发生,因此建议继续进行调查。

2012年7月9日,巴西对原产于中国大陆以及台湾地区、韩国、泰国的尼龙线发起反倾销调查。2013年12月27日,巴西对该案作出肯定性终裁。2018年12月24日,巴西对原产于中国大陆以及台湾地区、韩国、泰国的尼龙线启动第一次反倾销日落复审立案调查。2019年3月14日,巴西经济部发布公告,取消对原产于泰国尼龙线的第一次反倾销日落复审立案调查。

危地马拉对进口平板轧材启动保障措施调查

日前,WTO 保障措施委员会发布危地马拉代表团向其提交的保障措施通报。应危地马拉国内企业的申请,危地马拉调查机关通过决议,对宽度大于等于600毫米的进口合金钢平板轧材启动保障措施立案调查,随后分别在其国家流通日报和官方日报发布立案通告。

(本报综合报道)

史上最严数据保护条例实施一年有余

企业怎样做更合规?

■ 本报记者 穆青风

史上最严格的数据保护条例《通用数据保护条例》(GDPR)已实施一周有余,这也意味着欧盟对个人信息保护及其监管达到了前所未有的高度。在日前举办的 GDPR 回顾与展望活动上,锦天城律师事务所合伙人郭素平表示,GDPR 系国际社会有关个人数据保护最新、最全面的法律文件。不论是银行、保险、航空等传统行业,还是电子商务、社交网络等新兴领域,只要涉及向欧盟境内个人提供服务并处理个人数据,都将落入 GDPR 适用范围,除非企业打算放弃拥有5亿人口的欧盟市场。

根据 GDPR 法规,当有严重数据泄露发生时,数据负责人需要及时通知当地监管部门。

至少满足以下中的一项,处理数据才是合法的:数据主体同意为特定目的处理其数据;处理数据是为签订或履行合同所需的;处理数据是为遵守法定义务所需的;处理数据是为了

保护数据主体或其他自然人的至关重要的利益;处理数据是为了公共利益或行使政府授予的权力;处理数据是为追求数据控制者的合理利益,但不得损害数据主体的利益。

GDPR 强调,获得用户的同意是使得收集和处理用户个人数据行为合法化的基础,尤其是对于数据画像以及对特殊类别个人数据的处理。条例规定,同意必须是具体的、清晰的,是用户在充分知情的前提下自由做出的。“同意选项”必须与其他选项分离开,语言应清晰且通俗易懂。数据控制者必须告知用户。数据控制者须对用户的同意承担证明责任。

郭素平指出,遵守 GDPR、需要掌握合法、合理、透明的原则。即对任何自然人个人数据的收集、使用、咨询或处理以及在何种程度上处理,都必须合法、合理。同时应对该自然人公开透明,语言应简洁明晰的语言告知自然人处理个人数据的风

险、规则、保障和权利,以及如何行使与处理这些数据有关的权利。

同时,很多企业易忽视目的明确原则。“这一原则与处理个人数据的合法性密切相关。GDPR 总结了处理数据的合法目的,包括:数据主体已同意基于一个或多个特定目的处理其个人数据;为履行数据主体已签署的合同而需要对数据进行处理;为履行涉及公共利益的任务而需要对数据进行处理。为了合法地处理数据,必须以特定的合法目的收集数据,且在处理时不得用于与收集数据最初目的不符的目的。”郭素平说。

GDPR 生效一年来,欧洲的执法行动开展得如火如荼,Google、Facebook、Amazon 等美国科技巨头纷纷在欧洲陷入监管风波。

遍布欧洲23个城市的摩拜单车就曾涉嫌违反 GDPR 受到德国调查。根据摩拜全球版官网的介绍,摩拜用户的数据可能被传输至中国总部和新加坡。GDPR 对个

人信息的跨境传输作出严格规定,数据控制者和处理者不能将欧盟居民的个人信息传输至境外,除非他们能证明为这些信息提供了充足的保护。就此,欧盟提出了充分性认定机制,由欧盟对单个国家、地区、国际组织或行业的个人数据跨境流动进行充分性保护评估或基于用户同意。

郭素平建议企业树立合规意识,确保公司管理层知晓 GDPR 的生效及其带来的主要变化;做好数据登记,登记公司所收集的数据,包括何地收集以及将数据分享给谁;与数据主体沟通,更新隐私政策,向数据主体提供有关如何处理其个人数据的明确信息;保障数据主体的权利,在数据分类、保留、收集、销毁、存储和搜索等方面采取相应的策略;分析法律依据,收集处理不同的数据时,分析并记录法律依据。因为法律依据不同,所适用的数据收集和处理规则不同,当收集儿童

的数据时,儿童的父母或法定监护人必须给予许可才能使数据处理有效;有前瞻性的公司应在系统和程序设计的早期进行数据保护影响评估;任命数据保护官,为应对数据泄露做准备,制定明确的政策和程序,以确保能够快速应对任何数据泄露,并在需要时及时通知;如果公司曾与数据处理器、分包商签订合同,则必须审查合同是否符合 GDPR,并在需要时进行更新。

在个人隐私意识大大增强的环境下,不合格的数据保护工作很有可能造成消费者、客户、员工对企业失去信任,企业无法应对激烈的市场竞争、收入锐减、商誉扫地等严峻的不利后果,而这些都是企业承担不起的。郭素平认为,企业除合规风险之外,从经营管理的角度,要维系与消费者、客户、员工的良好关系,确保企业自身的健康发展。建议企业在个人信息保护方面遵循“最佳做法”或者至少是“良好做法”。