



大成亚太法律通讯

(月刊)

Create Value for Customers

二零一零年第五期

目录

兼并收购

- 中国
- 香港
- 新加坡
- 马来西亚
- 印度
- 澳大利亚
- 美国
- 巴西
- 尼日利亚
- 俄罗斯

建筑

- 中国
- 新加坡
- 阿联酋
- 印度
- 巴西
- 澳大利亚
- 尼日利亚
- 俄罗斯
- 美国

矿产

- 哈萨克斯坦
- 俄罗斯
- 中国
- 澳大利亚
- 巴布亚新几内亚
- 智利
- 阿根廷
- 尼日利亚

石油

- 阿根廷
- 泰国
- 巴西
- 伊朗
- 马来西亚
- 尼日利亚
- 墨西哥
- 挪威
- 俄罗斯

项目融资

- 澳大利亚
- 巴西
- 柬埔寨
- 越南
- 老挝
- 缅甸
- 印度尼西亚
- 菲律宾
- 泰国
- 印度
- 尼日利亚
- 俄罗斯
- 沙特阿拉伯
- 美国

仲裁

- 中国
- 巴西
- 印度
- 马来西亚
- 泰国
- 哈萨克斯坦
- 俄罗斯
- 尼日利亚
- 阿联酋

收购兼并

Mergers & Acquisitions



Ø本期话题： 哪些与企业合并有关的政府或证券交易委员会的备案是必要的？企业合并时是否需缴纳印花税或者其他政府费用？（中国、香港、新加坡、马来西亚、印度、澳大利亚、美国、巴西、尼日利亚、俄罗斯）

Ø下期话题： 企业合并中需要公开哪些信息？这是否取决于使用何种结构？



中 国

通常的备案

根据兼并收购交易不同的规模和性质，规范它的规章制度呈现不同的监管和许可要求层级。

国内公司（无论是有限责任公司抑或股份有限公司）的合并导致既存公司登记事项的改变、公司清算、新公司设立、公司注册资本的改变，这些改变需要符合《公司法》规定的程序并且在工商局登记。

兼并和收购某些行业公司需获得该行业的管理机构或者发展和改革委员会的批准，或者需获得两者的批准。收购国有资产或者股权需获得国有资产监督管理委员会的批准且交易需以竞争的方式（例如招投标）进行。

上市公司

中国的上市公司参与到兼并收购时，需满足一系列的附加的公告要求。两大主要要求是：

- 投资者持有一个上市公司已发行的股份**5%**以上时的报告要求；以及；
- 投资者持有一个上市公司已发行的股份**30%**时，继续进行收购的，应当依法向该上市公司所有股东发出收购要约。



中 国

当投资者持有一个上市公司已发行的股份达到**5%**以上时，投资者必须：

- 在该事实发生之日起**3日**内，向国务院证券监督管理机构、证券交易所作出书面报告；
- 同时将报告报送本地证券监督管理机构；
- 通知该上市公司并做出公告；
- 在上述期限内，不得再行买卖该上市公司的股票；
- 其所持该上市公司已发行的股份比例每增加或者减少**5%**，应当依照上述规定进行报告和公告。

《证券法》和《上市规则》规定了**30%**的强制收购制度。投资者持有一个上市公司已发行的股份的**30%**时，继续进行收购的，应当依法向该上市公司所有股东发出收购要约。然而，在某些情况下，经证监会许可，可不适用上述规定。



中 国

外企企业

所有包含外商直接投资的兼并收购交易，首先需要考虑外商投资目录和外商投资指导规则的规定，它们提供了交易是否可获准许、投资结构、需获得何层级的批准等方面的指导意见。

在中国，中华人民共和国商务部享有外商直接投资的普遍的审批权，其将多数项目的审批权下放到低层级的部门（招商局）。由商务部还是招商局进行审批主要取决于投资额、投资的行业领域、投资的项目类型。

外商直接投资涉及的其他政府部门可能包括其“主管部门”（例如，监管中国方的政府部门）以及环境保护部门、安全生产部门、劳工部门等。某些收购需获得证监会的批准。

国有企业

涉及外国收购非上市国有企业的交易，根据《国有企业重组规定》，需要向国资委提交重组计划并获得国资委的预先批准。经计划的国有资产的转移还必须获得国资委的批准且可能被要求通过国有资产交易委员会进行此类资产转移。

印花税

需缴纳兼并收购交易价格0.05%的印花税。

A股、B股转让文书需按日缴纳0.1%的印花税。



香 港

按常规，私营企业合并（即不涉及上市公司的企业合并），不需要获得任何政府当局或者证券交易所的特定批准。主要例外是受高度监管的行业，例如电信、银行、保险行业的企业合并。

虽然通常私营企业合并无需获得政府批准，由于企业合并通常会导致管理者、股权以及/或者章程条款的变化，公司注册署会要求特定的合并并在交易完成后进行备案。

涉及上市公司的企业合并，必然会涉及到证券及期货监察委员会（**Securities and Futures Commission**）及证券交易所（**Stock Exchange**）。这是因为，上市公司很可能被要求做出公告或者出具有关企业合并的通告，并将所有的此类公告和通告提交证券及期货监察委员会或者证券交易所审核以便公布。未经证券及期货监察委员会或者证券交易所审核的公告及通告不得公开。



新加坡

新加坡公司须通过Bizfile（其电子备案系统）向会计与企业管制局（Accounting & Corporate Regulatory Authority of Singapore, ACRA）提交股权分配报告并由股权转让的本地公司发出通知。公司须向会计与企业管制局做出包含公司名称、公司住址、公司成员股权等细节的年度报告。

债务整理方案需要由法院通过法院令批准，且在提交会计与企业管制局前不发生效力。

为影响合并安排的目的，经批准的合并计划及其他相关文件需向会计与企业管制处备案，同时缴纳所述费用。随后，会计与企业管制处将出具合并通告及设立通告（若被合并的公司为新的公司）。合并公告将公布合并生效日。被合并的公司也可以向会计与企业管制处申请合并确认证明。

法典规定了存放要约文件及撤回交易通知不同的费用。向美国MAS缴纳的，与要约文件有关的费用最高为100,000新加坡元，数额取决于要约价；而与撤回交易有关的费用为2,000新加坡元。





马来西亚

涉及私营企业的企业合并，需要的监管部门的批准取决于被收购的或者被解散的企业是否受特定行业或者部门规定的规范。例如，从事制造业的企业需获得国际贸易和工业部（**Ministry of International Trade and Industry**）的许可，任何从事制造业的企业合并通常需获得国际贸易和工业部的预先许可。

另外，若交易价超过一千万马来西亚林吉特，则需获得马来西亚外国投资委员会（**Foreign Investment Committee of Malaysia**）的预先许可。

涉及上市公司的企业合并，需获得证券监督委员会（**Securities Commission**）的预先许可。另外，若交易价超过布尔萨证券上市要求的门槛，该上市公司需在全体大会上获得其股东的许可，且该上市公司发出的任何通知需符合布尔萨证券的预先结算制度。以债务证券的方式进行融资的企业合并，需获得马来西亚中央银行的预先许可。

一般而言，企业合并可能会导致股东、股权、董事会的变化及目标公司章程文件的修改。这些变化需要在特定时间限制内到公司董事会备案。

转让的资产类型不同则应缴印花税不同。通过证券交易所转让上市股份每1000林吉特需缴纳1林吉特的印花税，其上限为200林吉特。而转让非上市股份每1000林吉特需缴纳3林吉特的印花税。

财产让与或者其他的财产转让（例如房地产）需按价缴纳印花税。



印 度

备案要求

公司股权的任何变更需通过在公司登记署进行备案的年度报告在有关的公司登记署备案。企业兼并、合并或解散，高等法院通过的命令、批准债务整理方案或者和解都需要在公司登记署备案。股权转让需通知公司，至于私营企业，此类转移需要遵守公司章程规定的限制。规范印度公司股权交易的法律已经放宽，现在实际上实行自动许可制度，只要求授权的经销商备案。然而，金融服务部门（例如银行、非银行金融公司及保险公司）或者适用印度证券交易委员会《收购法典》的交易不适用自动许可制度，需获得印度储备银行（Reserve Bank of India）或者外国投资促进局（Foreign Investment Promotion Board, FIPB）的批准。

根据上市协议，在证券交易所上市的公司，若公司营业资格发生任何改变，都需要通知证券交易所。

印花税

印度存在中央和州两个层级的印花税。由1899年的《印度印花税法》规范股权转让的印花税且目前税率为合计的对价的0.25%。然而，只有当股权是物质形态时，才需要缴纳印花税。若转让的股权是非物质形态时，虽然收购方和出让方都需缴纳证券交易税，但不需要缴纳印花税。资产转让时需要缴纳的印花税随着转让的资产、转让的形式、资产所在州的一般印花税率的变化而变化。通常，转让不动产的印花税率高于转让动产的印花税率。

资产转让时可能需缴纳相应税率的增值税。



澳大利亚

政府和证券交易所备案

澳大利亚收购交易主要需备案文书是：要约人声明、要约文件、目标公司声明。这些文书及有关延长、价格增长、放弃权利的其他通知需要在澳大利亚证券及投资委员会（Australian Securities and Investments Commission, ASIC）及澳大利亚证券交易所（Australia Securities Exchange, ASX）备案。

债务整理方案程序由法庭主导。初始程序须在法院备案以召集债务整理方案会议，由法院启动中间程序批准方案。批准方案的股东大会的方案手册及通知在提交法院之前需先提交给证券及投资委员会。

印花税和税费

若在澳大利亚证券交易所或者其他经认可的证券交易场所进行证券交易，则不需要缴纳印花税。在某些州，收购非上市有价证券的买方需缴纳印花税。若收购未上市的拥有土地的公司或者信托投资公司的证券，印花税税率通常较高。在某些州，收购上市的拥有土地的公司或者信托投资公司（例如矿业公司）的证券同样需要缴纳此类土地富集税。



澳大利亚

在商业和资产交易中，收购方缴纳印花税的义务取决于转让的资产。澳大利亚的每一个州都拥有不同的印花税体制。例如，除维多利亚州之外，在其他州，转让企业信誉都需要纳税。

商品和服务税同样由企业或资产交易的卖方缴纳，除非买方将其作为继续经营的公司出售。

政府费用

取得监管部门的批准通常需要缴费。例如，向澳大利亚竞争和消费者委员会申请兼并许可（针对影响竞争的兼并）需要缴费。



美国

根据美国竞争法，通常，所有超过56,700,000美元的交易都需要根据1976年的《Hart-Scott-Rodino反托拉斯促进法》（Hart-Scott-Rodino Antitrust Improvements Act）进行备案。

同时，兼并交易中，兼并证明或者类似的文件需在子公司建立地的州进行备案。其他类型的交易还可能需要额外的州级备案可能需要与其他交易相关的其他州备案（在资产买卖交易中根据美国统一商法典（UCC）备案及趸售法进行的备案）。在某些州，同时需缴纳名义上的股权交易税，但此税与英国及其他地方的印花税不同。另外，引起国家安全问题的交易需在美国政府进行备案。

涉及股权公开要约的企业合并，在相关股票交易所进行上市申请，同时，根据证券法，需备案登记声明且在证券交易委员会进行清算。需缴与纳此类登记声明的备案有关的费用。另外，所有公众公司企业合并交易，委托书及信息声明在发送给证券持有人前需在证券交易委员会备案，且有时需缴纳额外费用。



巴 西

在巴西，任何可能限制或者以任何方式对自由竞争产生有害或者消极影响的交易，（包括商品和服务的市场集中、企业合并、通常意义上的资产合并）导致了交易的任一方增加其相关市场份额达20%以上，或交易的任一方在前一个财政年在巴西的营业额达到或者超过400,000,000雷亚尔，则需要向反垄断局(Conselho Administrativo da Defesa Econômica, CADE)报告。

涉及特定行业或者企业的合并，例如银行及非银行金融机构、能源、矿产、航空、通讯、健康服务、新闻、广播、电视或者保险公司需获得监管部门的预先审批，在某些情况下，需要获得巴西总统的批准。

没有对企业合并规定特定的印花税或者其他政府费用。



尼日利亚

证券交易委员会备案——兼并

在尼日利亚进行兼并须在证券交易委员会做以下备案：

兼并前公告

此公告在正式申请批准拟议兼并前必须备案并经证券交易委员会批准。兼并前通知必须附有下列文件：

- 批准拟议兼并的正式申请（此申请须在证券交易委员会批准兼并前公告、且兼并公司的股东同意兼并计划后做出）；
- 法院批准兼并计划的法院令副本。

兼并完成的公告

除此之外，兼并公司股东会同意兼并计划的决议案，在其通过后15天内需在公司事务委员会（Corporate Affairs Commission, CAC）备案。法院批准兼并计划的法院令副本及关于名称、管理者、股本等的报告也需在公司事务委员会备案。



尼日利亚

证券交易委员会备案——收购

收购者在发出收购要约前，需先向证券交易委员会申请并获得其对于收购要约批准。申请需注明收购详情及收购者并附上证明文件。此外，向被收购公司的股东发出收购要约前，需在证券交易委员会登记收购要约。

证券交易所备案

对在证券交易所上市的公司进行收购或兼并，需向尼日利亚证券交易所（Nigerian Stock Exchange, NSE）提交所有的要约文件。所有此类文件必须包含以下信息：

- 向股东发出收购要约的日期、要约人的名称及地址；
- 要约人收购的股份的准确详情及转让条件；
- 有关接受要约的所有条件；
- 收购者或其股东或任何与收购有关的人对于收购是否存在利益关系的详细声明；
- 被收购的股份是否将转让给其他人的声明；
- 收购方及目标公司的任何股东之间是否存在关于收购的任何协议的声明；
- 收购者对于目标公司雇员及目标公司存续业务的安排。

- 尼日利亚证券交易所交易费；
- 中央政权清算制度费；
- 证券经纪人委员会交易费；以及
- 证券经纪人买卖合同印花税。

大成律师事务所

对于股权转让的票据不收取印花税。然而，涉及资产收购的企业合并，需要对其资产转让的票据收取印花税。

Create value for customers



尼日利亚

费用

在尼日利亚证券交易所上市的公司转让股份需缴纳以下转让费：

- 证券交易委员会交易费；
- 尼日利亚证券交易所交易费；
- 中央政权清算制度费；
- 证券经纪人委员会交易费；以及
- 证券经纪人买卖合同印花税。

对于股权转让的票据不收取印花税。然而，涉及资产收购的企业合并，需要对其资产转让的票据收取印花税。



尼日利亚AELEX律师事务所是西非和尼日利亚最大的综合性律师事务所之一，在拉各斯、阿布贾、哈科特港和加纳阿克拉有办公室，与大成律师事务所同为WSG成员单位。 <http://www.aelex.com/>



俄罗斯

在政府机关下属的法人国家统一登记处（Unified State Register of Legal Entities）备案

公司设立、重组、清算及公司章程的改变和有限责任公司股权的变更须在法人国家统一登记处（Unified State Register of Legal Entities）登记。此登记处从属于税务机关。

在官方管理的证券市场备案

股份公司中的股票发行需在联邦证券服务市场的不同部门登记。

某些情况下，买方、卖方和目标公司（如适用）在收购及出售股份公司股权时须通知此机构。

在反垄断机构备案

以下交易需要进行交易前清算（预先许可）并在交易后通知反垄断机构。

- 组建公司；
- 重组公司（以兼并或加入的方式）；
- 收购公司股权；
- 收购公司资产；
- 收购决定公司经营条件的权利或者实施其实施机构的权利。

在负责不动产登记机构的备案

作为一般原则，不动产交易需在不动产权利及交易统一国家登记处备案。



俄罗斯

有关战略投资的备案

若对于外国投资具有国防及国家安全战略意义的公司，则需进行特殊的备案。有战略意义的行业清单由法律加以规定，其包括：使用原子能及放射性物质、生产密码设备、生产武器及军用设备、集中电视及无线电广播、某些出版活动等。

外国投资者（或者由外国投资者控制的俄罗斯公司）收购俄罗斯公司并获得其控制权（以及在某些情况下，获得少数权利）从事战略性活动的收购需与俄罗斯主管机构进行交易前清算。

目标公司备案

股份公司的股权转让须在股东登记处备案。此类登记处可能由公司自己控制或者由独立的专业登记员控制。若公司股东人数超过50人，则有义务聘用专业登记员。

大规模地收购公开股份公司的股权（超过有投票权的股票的30%）须与目标公司公司进行额外的备案。（强制要约）

转让有限责任公司的股权须记载于相关组成文件中。这条原则在2009年7月1日前适用。此后，此类信息记载于由公司保存的公司成员名单上。

政府费用及税

通常，政府备案（包括设立公司的国家注册、发行股票、章程的改变、反垄断清算、获得许可）需缴纳一些国家费用及税。此类税费的数额一般很低。例如，设立公司的登记国家税是2000卢布。

建 筑

Construction



Ø本期话题： 贵国法律对特定建筑工程项目是否有最低本地劳动力数量的要求？（中国、新加坡、阿联酋、印度、巴西、澳大利亚、尼日利亚、俄罗斯、美国）

Ø下期话题： 若承包商直接雇佣当地人员，雇佣未结束时，雇主是否承担不可解雇雇员的义务？



中国

中国无法律对特定建筑工程项目规定最低本地劳动力数量。



大成律师事务所

大成律师事务所是亚洲规模最大的综合性律师事务所，共有员工约1900人，总部位于北京，在中国大陆的26个省份城市设有办公室。

<http://www.dachengnet.com/>



新加坡

自2008年1月1日起，人力资源部提高了限制外国劳动力在总劳动力中比例的“依赖上限”，从每五个外国劳动者必须配备一个本地劳动者，提高到每七个外国劳动者必须配备一个本地劳动者。



DACHENG CENTRAL CHAMBERS LLP
A CHINA-SINGAPORE JOINT VENTURE LAW FIRM
大成中央律师事务所

大成中央律师事务所是由大成律师事务所与新加坡中央律师事务所合资设立，是新加坡第一家中新合资的律师事务所，其主要服务领域是公司事务、收购兼并、知识产权以及争议解决。

<http://www.dccc.sg/>



阿联酋

在阿拉伯酋长联合国，尽管法律没有提及建筑项目或其他项目中的雇用本地劳动力义务，但1980年第八号联邦法律对于阿联酋的劳动力雇佣问题做出了规定，该法被1986年第12号联邦法律（劳动法）修订。

AFRIDI & ANGELL

Afridi & Angell 律师事务所是阿联酋最大的综合性律师事务所之一，与大成律师事务所同为WSG成员单位。

<http://www.afridi-angell.com/>



印度

印度无法律对特定建筑工程项目规定最低本地劳动力数量。



巴 西

在巴西，所有拥有三名以上雇员的工业和商业公司须确保**2/3**以上员工为巴西人。雇员数量及工资都需符合上述比例，即，**2/3**以上的工资需支付给巴西的雇员。通常，劳工法院认为此原则违反联邦宪法。然而，外国员工获得签证则需适用上述原则。

项目结束时，巴西或者外国雇主需向雇员支付解雇金。若雇员被无故解聘，则有权索取法定的解雇补偿金：

- 未支付的工资；
- 若公司选择在**30**日的提前通知期间中解雇该雇员，需支付代替**30**日通知义务的薪资；
- 相当于第**13**个月的工资（除了常规的**12**个月工资，向雇员支付另外一个月的工资）；
- 累计和成一定比例的假期工资及**1/3**的假期奖金；
- 数额为雇用期间公司为雇员缴纳的失业保险金的**50%**的罚款；
- 如劳动关系终止后的**30**日内雇员在生效的集体劳动协议中被给予涨薪的权利，则需向雇员支付相当于一个月工资的补偿金；
- 由生效的集体谈判协议或者劳工集体大会规定的任何其他款项；
- 适用的任何其他利润，例如奖金或佣金。



澳大利亚

澳大利亚法律对特定建筑工程项目没有最低本地雇员数量的要求。然而，雇主需确保雇员数量合宜以保证依据适用的职业健康和安全要求，完成工作不会对雇员健康和安全产生风险。

MinterEllison

LAWYERS

澳大利亚MinterEllison律师事务所是澳大利亚最大的综合性律师事务所，共有1448名律师，在澳大利亚悉尼、墨尔本、奥克兰、帕斯以及新西兰的惠灵顿等16个城市设有办公室，与大成律师事务所同为WSG成员单位。

<http://www.minterellison.com>



美国

通常，承包商可自由决定其项目所有阶段的人员编制。然而，在公共工程项目中，项目单位会要求承包商使用一定比例“少数的”或者“弱势企业”完成工作。

集体谈判协议及工会就业规则可能要求承包商根据工作性质决定一定的员工规模。在公共工程项目中，现行的工资法律可能规定了本地劳资集体谈判协议中包含的员工要求。



尼日利亚

总体而言，在各种法律和政策文件中都有涉及地方性内容的法律，影响着建筑业中的本地劳动力的雇佣。

因此，本地劳动力数量要求与所涉及的技术水平直接成正比。

在手工劳动或其他各种非技术型劳动中，本地劳动力比率基本达到100%，而随着技术水平的提高，本地劳动力无法满足技术要求，才允许雇佣外国劳动力。



尼日利亚AELEX律师事务所是西非和尼日利亚最大的综合性律师事务所之一，在拉各斯、阿布贾、哈科特港和加纳阿克拉有办公室，与大成律师事务所同为WSG成员单位。 <http://www.aelex.com/>



俄罗斯

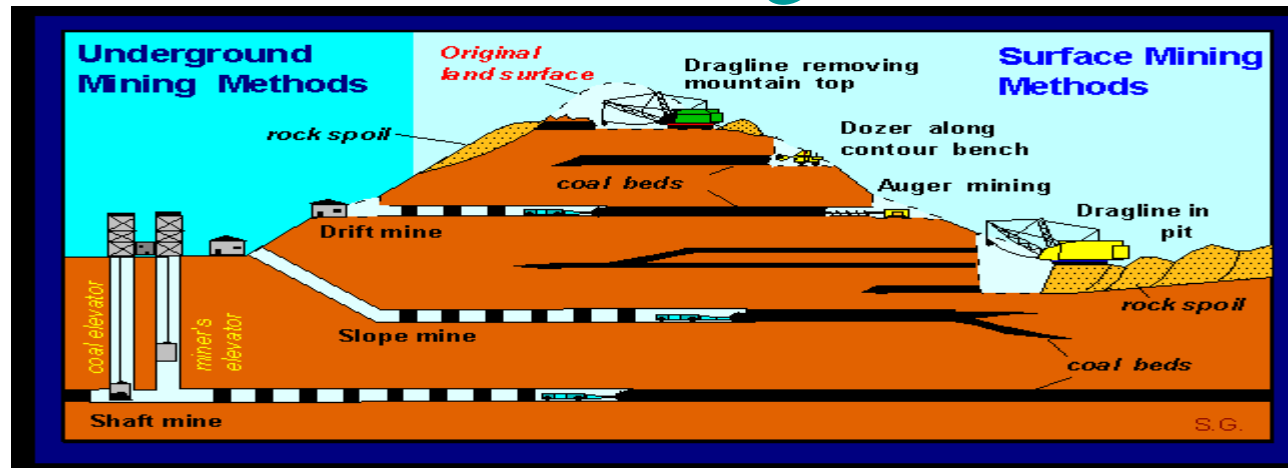
俄罗斯法律对此没有规定。然而，俄罗斯联邦政府在有权设定不同的行业中的年度可雇佣外国劳动力数额。



俄罗斯ALRUD律师事务所成立于1991年，是俄罗斯最大的综合性律师事务所之一，与大成律师事务所同为WSG成员单位。 <http://www.kochhar.com/>

矿业

Mining



Ø本期话题： 规制矿业的主要法律是什么？实施这些法律的主要管理机构是什么？（哈萨克斯坦、俄罗斯、中国、澳大利亚、巴布亚新几内亚、智利、阿根廷、尼日利亚）

Ø下期话题： 在矿业领域，报告矿产资源及矿产储藏所使用的分类系统是什么？



哈萨克斯坦

规范采矿业的主要法律是1996年1月27日公布的《地下资源及地下资源利用法》同时2000年1月21日公布的《授予地下资源权利规则政府批准办法》、税法、土地法、劳工法、环境法、国家安全法及采购法等法律法规也有关于采矿业的规定。

主要监管机构是能源和矿产资源部（Ministry of Energy and Mineral Resources, MEMR），它与其他国家机关一起，设立了授予地下资源利用权的招标条件及方式，并代表国家谈判、执行、监管地下资源利用合同的实施、遵守及终止。

其他监管机构包括环境保护部、司法部、卫生部、财政部、工业贸易部和应急部。



Grata律师事务所是里海地区最大的综合性律师事务所之一，在阿拉木图等城市有办公室，与大成律师事务所所有紧密的业务联系。

<http://www.gratanet.com/en>



俄罗斯

规范俄罗斯底土利用（包括矿业）的主要法律是1992年2月21日修订的《底土资源法》。《底土法》主要包括俄罗斯地质研究、利用、底土保护，以及矿业废物及其他特定矿产资源的利用的主要条款和条件。其他规范俄罗斯底土利用的主要法律是1995年12月30日修订的《联邦法》之《产品分成协议法》。

俄罗斯主要负责监管矿业法律及法规的联邦管理机构是自然资源部（Ministry of Natural Resources, MNR）、底土利用联邦机构（Rosnedra）（Federal Agency for Subsoil Use, （Rosnedra））及环境利用产业联邦监管服务部（Federal Supervision Service in the Domain of Environmental Use, （RosPrirodNadzor））。



俄罗斯ALRUD律师事务所成立于1991年，是俄罗斯最大的综合性律师事务所之一，与大成律师事务所同为WSG成员单位。

<http://www.kochhar.com/>



中国

主要规范矿业的国家法律及法规包括：

- 1986年3月19日第六届全国人大常委会第十五次会议通过，1996年8月29日第八届全国人大常委会第二十一次会议修订的《中华人民共和国矿产资源法》；
- 国务院制定的《矿产资源勘查区块登记管理办法》，自1998年2月12日生效；
- 国务院制定的《开采矿产资源管理办法》，自1998年2月12日生效；
- 国务院制定的《探矿权采矿权转让管理办法》，自1998年2月12日生效；
- 商务部与国土资源部于2008年6月18日联合发布的《外商投资探矿企业管理办法》，其于2008年8月20日施行；
- 国土资源部发布的《违反矿产资源法规行政处罚办法》，自2008年8月23日施行；
- 国务院批准，国土资源部于2008年12月31日公布的2008年至2015年“全国矿产资源规划”。

国土资源部是监管以上法律和政策的主要监管机构。

商务部总体负责审批各领域各部门的外国投资，特别是采矿业的外国投资。



澳大利亚

澳大利亚的每个州都有其《矿业法》及《矿业法规》（或类似法规）规范这个州的矿产所有权及采矿活动。每个州还有其他关于矿产开发、矿产勘探、职业健康和安全、环境及计划编制的法律。州政府部门监管本州的矿业法，为州矿业立法活动设定导则及发表政策声明。



巴布亚新几内亚

巴布亚新几内亚规范矿业的主要法律是《矿业法》，其他相关法律是2000年《环境法》。

2006年设立了矿产资源部，它是法定的促进、管理、规划矿业的部门。它取代了矿业部，矿业部现在只负责政策制定。矿业咨询委员会为矿产资源部提供有关授予及更新许可及相关事项的建议。



智 利

智利的《政治宪法》规定，国家是所有矿山的所有者，任何个人或者法人可申请矿产的勘探和开发许可。矿产的所有权和许可不同于表土的所有权，表土的所有权可能具有便于矿产勘探和开发活动的义务并受其限制。

《宪法组织矿业法》（Constitutional Organic Mining Law，COM）规定，除石油及天然气矿、锂及蕴藏于智利管辖区海底，或法律规定的，被认为对国家安全具有重要意义的区域中的任何物质之外，可以对任何金属和非金属物质的勘探开发授予许可权。这些禁止取得的矿产由国家或者通过授予行政许可或者特许实施合同开采，他们都由本领域的法律规范。

《矿业法典》（Mining Code，MC）细化了《政治宪法》（Political Constitution，PC）和《宪法组织矿业法》的规定。

智利的民事法院是唯一可接受许可申请、授予许可申请、宣布许可终止或已经用尽的机构。其同时协调有关许可的所有情况及冲突。

国际地质矿产服务处（National Geology and Mining Service（SERNAGEOMIN））是隶属于矿业部的政府机构，其批准所涉及许可形式、界限、位置的技术性要求；保存许可的公共备案；监督某些矿业法规是否符合技术性要求。



阿根廷

在阿根廷，《矿业法典》及根据《矿业法典》制定的省级程序法规范阿根廷全国的采矿活动。

《矿业法典》制定于1887年，其后经历数次修订。它是一部高度自由化的法典，其规定了私营企业广泛的业务范围，并将政府对矿业方面的直接干涉减到最低限度。

实施机构

实施《矿业法典》的机构由省级政府在各自的区域内选择。

虽然国家矿业秘书处（www.mineria.gov.ar）对矿业财产并没有监管或者许可权的权力，但它是负责国家采矿政策的机构，也是《矿业投资法》的实施机构。同时，它还是阿根廷与智利的矿业条约的处理权力机构。

ESTUDIO BECCAR VARELA

EBV律师事务所是阿根廷最大的综合性律师事务所之一，与大成律师事务所同为WSG成员单位。<http://www.beccarv.com.ar/>



尼日利亚

尼日利亚有关矿业的主要法律是2007年的《矿产和矿业法》及2007年《矿产所有权导则》。它们都由矿业和钢铁部（Ministry of Mines and Steel Development, MMSD）实施，矿业和钢铁部包括矿业监察部（Mines Inspectorate Department, MID）、矿业环境保障部（Mines Environmental Compliance Department, MECC）及矿业地址办公室（Mining Cadastre Office (MCO)）。

其他相关法律包括：《环境影响评价法》、《原子能安全及放射性物质法》、《爆炸物质法》、《土地利用法》。



尼日利亚AELEX律师事务所是西非和尼日利亚最大的综合性律师事务所之一，在拉各斯、阿布贾、哈科特港和加纳阿克拉有办公室，与大成律师事务所同为WSG成员单位。<http://www.aelex.com/>

石 油

Oil Regulation



Ø本期话题： 简述规范石油活动的一般性法律框架的主要法律和法规。（阿根廷、泰国、巴西、伊朗、马来西亚、尼日利亚、墨西哥、挪威、俄罗斯）

Ø下期话题： 在石油领域，负责制定规章及监督管理的政府机构是什么？



阿根廷

规范石油活动的一般性法律框架主要由以下法律构成：

- 第26,197号法律，将石油储备方面的国家最高支配权（国家征用权）、司法权下放到省级政府，批准认可联邦政府制定联邦能源政策；
- 第17,319号法律，规定原油的勘探、开发、加工、运输、出售；
- 第1,212/89号法令，解除了对下游企业的管制；
- 第1,589/90号法令，为石油投资者设定一系列权利及保证；
- 第546/2003号法令，将许可权及管理权从联邦政府下放到省级政府；
- 第25,943号法律，创设了Energía Argentina Sociedad Anónima (ENARSA)国有公司，负责经营上游和下游部门；以及
- 第26,154号法律，其规定了税收优惠政策并与ENARSA公司合作以促进所有省级大陆架的石油的勘探和开发；
- 某些省有自己的石油法，它们可能与第17,319号法律重叠。法规和司法权的冲突有所发展，省级政府已经开始实施其省内的勘探和开发方案。



泰国

在2007年，《能源产业法》颁布。在2008年委任能源管理董事会的成员。

修订后的1971年《石油法》，调整石油（天然气和石油）的勘探和开发，且由能源部矿物燃料局负责执行。《石油法》（第六号）于2007年10月制定。

修订后的1971年的《石油所得税法》为勘探和开发公司设定特殊的收入税体制。

其他由能源部实施的主要法律包括《能源发展和促进法》及《节能法》。



泰国Tilleke & Gibbins律师事务所是泰国最大的综合性律师事务所，共有律师、顾问及律师助理94人，辅助员工256人，在泰国曼谷、普吉岛以及越南河内、胡志明市设有办公室，与大成律师事务所同为WSG成员单位。
<http://www.tillekeandgibbins.com/>



巴西

《巴西联邦宪法》规定，所有与石油业有关的活动由联邦政府垄断。然而，充分考虑《石油法》设定的条件后，此类活动也可授权给国有或者私营企业开展。

《石油法》内容包括开展石油活动的国家能源政策及授权商业公司进行勘探活动需遵守的基本规则。在巴西，公司或者联盟通过投标程序获得勘探和开采石油和天然气的权利，其必须符合巴西国家石油管理局设定的技术、经济、法律方面的要求，才能有资格参与相关投标活动。外国公司可参加投标，但是中标者需联合巴西公司，实施直接的任何石油活动。

有关石油活动的法律包括：《联邦宪法》、《石油法》、巴西国家石油管理局条例及解决方案。



巴西Veirano Advogados律师事务所设立于1972年，是拉美地区和巴西最大的综合性律师事务所之一，与大成律师事务所同为WSG成员单位。
<http://www.veirano.com.br/veirano/>



伊 朗

规范石油业的主要法律是1987年制定的《石油法》。根据本法的第二条，国家的石油资源是公共领域（财产与资产）及财富的一部分，根据《伊朗宪法》的第45条，国家石油资源由伊朗政府支配及控制，所有由石油部及其附属公司在国内及国外制造或将要制造的设施、设备、资产、财产及资本投资属于伊朗人民所有，并由伊朗政府支配和控制。

有权对石油资源及设备行使主权及所有权的机构是伊朗政府，根据本国的一般原则及政策由石油部行使及履行的基于法规、权利及本法所规定的权力。

根据第六条，使用公共预算时，将适用普遍的政府法规。



马来西亚

在马来西亚，1974年的《石油开发法》（Petroleum Development Act, PDA）及《石油法规》是规范上游部门及下游部门的石油活动的主要法律和法规。

根据《石油开发法》，马来西亚陆上和海上的石油所有权属于“马来西亚石油”（PETRONAS），其同时规定，勘探、开发、赢得及获得石油的专有权、权力、自由、特权属于“马来西亚石油”（PETRONAS）。

构成规范马来西亚石油业的一般性法律体系的还有其他法律和法规。它们是，1984年《石油安全措施法》（Petroleum (Safety Measures) Act, PSMA）及据此制定的法规，规范石油及石油制品的运输、储存及处置；1974年《环境质量法》（Environmental Quality Act 1974, EQA）是规范保护环境及避免在陆上及马来西亚水域中的石油泄漏和污染物的主要法律；由于马来西亚的许多油田位于其专属经济区内，1984年的《专属经济区法》（Exclusive Economic Zone Act, EEZA）对于规范石油活动同样起着积极的作用。



尼日利亚

《石油法》（2004年，尼日利亚联邦法第10章）（后经修订），是规范石油业的主要法律。以下是根据《石油法》制定的法规：

- 1984年《原油（运输及海运）法》；
- 1963年《矿物油（安全）法》（后经修订）；
- 1995年《石油及天然气（管道）法》；
- 1969年《石油（钻探及开采）法》（后经修订）；
- 1974年《石油（提炼）法》；
- 1967年《石油法规》（后经修订）；
- 2004年《石油勘探许可（转换为石油矿业许可等）法》；以及
- 2005年《边缘地域财政制度法》。



墨西哥

《墨西哥宪法》第27条规定，包括石油在内的所有自然资源是国家财产。除了石油，对其他自然资源可授予开发权。

此第27条已被石油部门对宪法27条制定的监管法及其条款所丰富，其规定不同的开发活动组成了石油业，包括委任墨西哥国家石油公司勘探、开发、提炼、运输、储存、分配、直接销售石油。此法律授予 Pemex 公司签订服务协议以实现其公司目的。值得高度注意的是，作为最近几年来最大规模的法律改革的一部分，此法律于2008年11月进行了修订。2008年的能源改革修订了八部既存的法律，制定了四部新的法律，包括规范石油结构、公司治理和运营的一部新的《墨西哥国家石油公司法》(Ley de Petróleos Mexicanos)。

尽管调整墨西哥石油业的宪法性原则没有改变，2008年的能源改革为石油组织、整体的石油业及石油管理部门带来一些变化。新制定的《墨西哥国家石油公司法》与石油部门对宪法27条制定的监管法是现在有关石油业的主要法律。

同时，《石油工作准则》规定了适用于所有石油勘探活动的具体规定。不论墨西哥国家石油公司是否与另外一个实体签订服务合同，勘探许可权只能授予该公司。

另外，官方墨西哥标准(Official Mexican Standards (NOMs))为所有石油经营商设定了技术、安全、环境和质量要求。

最后，有关组建联邦政府的法律、合同及采购法、税法、联邦收入法及环境法也影响石油活动。



挪威

在挪威，规范石油活动的主要法律是1996年11月29日第72号法律——《石油法》。其规范政府机构及许可权持有人的关系，同时包含授予许可、勘探、生产、油田及基础设施开发、拆除、责任等条款。

《石油法》赋予政府制定规范石油活动的更具体的法规的权力，其中最重要的法规是1997年6月27日制定的《石油法规》、2001年6月18日制定的《资源管理法规》1976年6月25日制定的《限价规范法规》。另外，还有一些有关健康、安全及环境的法规。

《石油税法》、《劳动环境法》及《污染保护法》等法律都对是《石油法》的补充。

SCHJØDT

Schjodt律师事务所是挪威最大的综合性律师事务所之一，与大成律师事务所同为WSG成员单位。

<http://www.schjodt.no/en/>



俄罗斯

在俄罗斯，调整底土利用，包括石油和天然气勘探和开发的主要法律是修订后的1992年2月21日《底土资源法》，其调整石油勘探、开发及底土保护。其他主要规范底土利用的法律是修订后的1995年《联邦法》之《产品分成协议法》，其设定根据产品分成协议勘探和开发矿产资源的俄罗斯及外国投资法律制度。然而，由于程序复杂，只有一部分产品分成协议（大部分是《产品分成协议法》实施前订立的协议）得到执行。因此，在吸引外商到俄罗斯投资方面，产品分成协议几乎不起作用。



巴基斯坦

1948年的《矿山和油田法》及其后不时进行的修改是规范石油活动的主要法律。

2001年的《石油（勘探和开发）准则》（**Petroleum (Exploration and Production) Rules**）是境内勘探和制造活动主要适用的准则，2003年的《巴基斯坦境外石油（勘探和开发）准则》（**Pakistan Offshore Petroleum (Exploration and Production) Rules**）是境外勘探和制造活动主要适用的准则。

政策提供有关许可程序、勘探和开发体制、石油勘探和开发的价格和激励机制的指导方针。

石油和天然气管理机构（**Oil and Gas Regulatory Authority, OGRA**）根据《石油和天然气管理机构条例》（**OGRA Ordinance**）调整中游和下游的石油活动，其包括传输、分配及销售石油产品。根据《石油和天然气管理机构条例》，施行任何有关建设的活动或者操作任何石油管道，建设或者运营任何石油测试设备、石油存储设备或石油混合设备，建设或者运营任何有关于石油的安装，建设或者运营任何提炼厂以储存石油或者销售精炼的石油产品，都需要活动石油和天然气管理机构的一般或者特别许可。

CLM律师事务所是巴基斯坦一流的综合性律师事务所之一，在伊斯兰堡、拉合尔有办公室，与大成律师事务所所有紧密的业务联系。

项目融资

Project Finance



Ø本期话题： 在贵国，项目出借人取消赎回权及出售担保物需要采取什么措施？（澳大利亚、巴西、柬埔寨、越南、老挝、缅甸、印度尼西亚、菲律宾、泰国、印度、尼日利亚、俄罗斯、沙特阿拉伯、美国）

Ø下期话题： 外币兑换方面的限制、管制、政府费用、税或其他收费有哪些？



澳大利亚

在澳大利亚，执行不同类型的担保权利适用的执行程序取决于担保文书的规定。通常，执行程序包括：

- 占有财产；以及
- 破产财产接管（一种特殊的代理，代理人理论上为担保人管理财产，而实际上为担保权人管理财产）。

根据法律或者衡平法所做的抵押，抵押权人对于抵押的财产享有固有的出售权。其可亲自或者通过接收人行使权利及申请出售程序以实现其担保权，通常不需要通过法院实现其担保权。

在项目融资中，担保人经常违约，担保权人委任接受人继续执行项目，在合适时，其可出售项目资产。理论上，财产抵押权人可以终止赎回权程序以穷尽担保人对于抵押财产的权利。但是现在，此程序基本废止。若担保权人预获得担保财产，其通常以全资子公司在接收人出售时参与竞标的方式实现。

澳大利亚大部分的判例表明，行使出售的权利时，受担保的债权人需善良真诚地行使其权利，不得任意及鲁莽地亏本出售担保人的抵押财产。然而，由《公司法》的第420A章补充通用之法律。其规定，有市场价的物品须以不低于其市场价的价格出售，其他财产须在出售时考虑当时情况，以能得到的合理的最高价出售。



巴 西

在巴西，通用规则是，财产处置者需获得法庭或者法庭外的执行文书才能开始执行程序。

法庭执行文书是源于司法程序用以表明债务存在的最终裁定。相反，法庭外执行文书是本票、信用债券、公开契据、由债务人及两名证人出具的协议、质押协议及其他文书。

切记终止赎回权及出售程序同样依担保双方设定的担保的类型而定，出售动产和不动产可适用的程序不同。关于后一种情况，需通过司法出售才能取消赎回权。需由法院委任专家，对担保物估价后，通过司法公开拍卖的方式出售担保物。

对于动产，根据担保协议及信托让与协议所允许的程度，若债务人不能偿还债务及利息，债权人可以私自出售、转让或者以其他方式处置资产。（《巴西民法典》将此称为合意销售。）

然而，需注意的是，根据巴西法律，在这两种情况下，出售担保财产取得的价款可冲抵担保义务，所有超出担保义务的价款需返还给债务人。

最后，若取消赎回权涉及到巴西境外汇款，需按照巴西中央银行的规定拟定外汇合同后汇款。



柬埔寨

对于不动产的担保权利，若债务人违约，担保权人也不能获得担保的不动产的所有权。（除非债务人及债务人的债权人（如有）未表示异议）。担保权人只能请求法院强制销售担保的不动产。一般须通过招标或拍卖的方式出售不动产，若不能售出，法院可规定其他出售方式。债权人可参与竞买不动产。未规定必须以本地货币买卖。

对于动产——货物及根据《担保交易法》设定及完善的无形财产的担保权利，若债务人违约，即使担保协议没有取得所有权及支配担保物的规定，担保权人仍有权获得担保财产所有权或支配担保财产。担保权人可对于银行账目或者其他无形财产的违约直接获得收益，并且有权通知债务人就银行账目或者其他无形财产向担保权人付款，其同时有权支配任何收益。

对于其他担保财产，法院可向担保权人发出特殊、快速的命令，授权担保权人基于担保人的违约获得担保物的所有权或者支配担保物。





越南

若当事方没有达成其他协议，关于动产，土地使用权及附加于土地上的财产，抵押物（担保财产）需通过拍卖的方式出售（若担保财产有确定的市场价，这样的财产以市场价出售而无需进行拍卖，只要向担保人及多方担保人（若有）发出通知即可）。如果在一个担保财产上设定了几项抵押权，执行担保财产的通知须发送给所有担保人。

出借人自身可以冻结或者出售担保财产，或者，若产生争议，其可以向法院申请冻结或者出售担保财产。出借人不得采用任何违反法律或者公共秩序的方法冻结担保财产。

外国出借人不得冻结财产，不得买入经担保的不动产。

若根据外币兑换法的规定，竞买者不是越南本国居民（例如，根据外国法律设定的公司、在越南居住未满12个月的自然人或外国居民），则允许其以外币参与竞买。



老 挝

在老挝，目前对担保交易的执行令要求向质押人或者保证人预先出具书面的执行通知。若担保物为不动产，需提前六十日出具执行通知；其他所有担保，需提前三十日出具执行通知。根据《合同法》及《担保交易法》，在保证的情况下，债权人需在执行保证前向债务人提出请求。

自力救济方式未被禁止。公开拍卖、债权人出售或者购买（通过向债务人支付所有在价值上超过未偿付的主债及利息的部分）都是《担保交易法》规定的但并非排外的救济方式。不要求法庭主持销售。虽然老挝的法律在技术上要求在交易中使用KIP（吉普），在实践中，许多交易以外国货币命名或者计价。





缅甸

在缅甸，《财产转让法》(Transfer of Property Act, TP Act)规定了不同的担保类型，对于取消赎回权的诉讼或者出售的诉讼或者无需法院介入的与出售有关的每类相关抵押都有特殊的要求。同时，有一系列规则规范基于不同类型的抵押产生的各种争议。一般而言，出借人需凭借法院令执行其担保物，而不能自由执行其担保物。然而，《财产转让法》规定，抵押权人可在法院不介入的情况下，实现其担保权利。

需注意，外国项目的出借人不可抵押不动产。

除以上之外，1872年的《缅甸合同法》承认动产质押。其规定，若质押人在偿付债务或者在约定的时间内履行关于质押物的承诺方面存在违约行为，质押权人可根据债务或者承诺提起对于质押人的诉讼，并将质押财产作为担保物留置，或者合理的向质押人发出出售通知后出售质押物。

除了前述《财产转让法》及《合同法》的规定，出借人需获得法院指令或者命令以执行与出售抵押财产有关的担保。1908年的《民事诉讼法典》综合的规定了当事方需遵守的与诉讼制度相关的原则和程序。其同时规定了与抵押不动产相关的诉讼的特殊的法令和原则，例如诉讼当事方、取消赎回权之诉、出售、赎回、代位、利息及账目理算。

根据缅甸的裁决，通常，《财产转让法》不允许抵押权人行使出售权以使其在拍卖中购买担保财产，因此，抵押权人（项目出借人）不能以竞买者的身份参与拍卖。而且，根据缅甸的裁决，若拍卖的竞买者为外国人，根据《转让不动产限制法》，在拍卖不动产时，其没有竞买的法定资格。至于司法销售，没有关于判决货币的固定规定。缅甸法院有充分的自由裁量权决定以等量的本地货币或者外国货币支付。然而，前提是，等额的外国货币将被缅甸法院判决支持。





印度尼西亚

在印度尼西亚，在执行取消赎回权程序前需发出违约通知及提出付款要求。

抵押契据(akta pemberian hak tanggungan, APHT)及信托担保权利可通过直接的公开拍卖执行或者通过法院程序获得法院取消赎回权令来执行。然而，除非法院出具取消赎回权令，否则拍卖行可拒绝执行公开拍卖程序。此外，在实践中，债权人可基于某些基础请求法院出具暂停拍卖程序的文件以中断拍卖程序。若为质押，则没有执行拍卖的强制程序。

由国家拍卖行或者授权的私营公司作为拍卖代理人执行公开拍卖程序。项目出借人可作为买方参与此类公开拍卖。

或者，担保权人根据抵押契据或者信托担保权利，若得到债务人的许可，且至少在拟议出售前一个月在至少两份报纸上向所有相关方（包括第二或者其后的担保权持有人）出具书面通知言明其出售计划（若没有对此出售的异议存在），则可直接将担保财产卖给第三方。

可以以外币方式通过拍卖及其他方式进行买卖。



菲律宾

项目出借人可以法庭内或法庭外的方式取消对于抵押财产的赎回权。在财产所在地有管辖权的法院进行备案是启动法庭内赎回权程序的第一步。法院给予抵押人在规定的期限内偿还抵押所担保的债务的机会。若抵押人未能偿还，法院将命令通过公开拍卖将财产出售给出价最高的出价者。此外，销售程序适用于，债务归于抵押人且其需向抵押权人支付相应的价款。出具并备案销售凭证意味着法庭内取消赎回权程序完成。法庭外取消抵押赎回权程序开始时，需通过法院的书记员向执行法官申请备案。按照委任的主持销售活动的司法官的命令进行公开的拍卖活动。两种类型的取消赎回权活动都没有购买时优先使用的货币的限制。

项目借款人可以竞买人身份参与取消赎回权程序，除非法律规定其不可以参与竞买取消赎回权的资产。例如，因为菲律宾宪法禁止外国人购买并拥有国内的任何土地，外国人或者外国公司不能参与竞买土地。当外国债权人不得参与任何有关土地的取消赎回权出售程序，法律允许其成为土地的抵押权人甚至允许外国债权人基于抵押人违约占有土地，但只能处于取消抵押人赎回权的目的。由于上述限制且为执行抵押，项目出借人通常选择菲律宾贷款银行作为担保受托人。

项目公司的股权质押权可能由债权人以公开拍卖质押股权的方式取消其质押人赎回权。若股权在首次拍卖时未能售出，将进行二次拍卖，若仍不能卖出，债权人将占有股权。无论出售的实收款项与债务额是否相等，出售质押财产将清偿主债务。若售价高于债权人所有的债权额，除非双方同意，高出的部分不归债务人所有；若售价低于债权人所有的债权额，债权人不得向债务人索要未经偿付部分。基于法律的这些规定，项目出借方通常将取消质押资产的赎回权作为最后的选择，通常首先对抵押或者其他担保文书行使取消赎回权或者债权。



泰 国

执行抵押权时，项目出借人需首先向债务人出具出面通知，通知其在合理期限内履行义务。若债务人不能履行其义务，出借人有权请求法院查封抵押财产然后通过公开拍卖出售，以此实现其抵押权。由于泰国仅允许公开拍卖，只要项目出借人与其他竞买者处在同一个公平的交易位置上，其可以以竞买者的身份参加拍卖。不允许项目出借人私自销售抵押财产。只能以泰国货币公开销售。

至于执行质押权，质押权人需首先向债务人出具出面通知，通知其在合理期限内履行义务。若债务人不能履行其义务，出借人有权以公开拍卖的方式出售质押财产。若签署的通知行不通，质押权人有权在义务履行期届满一个月后，以公开拍卖的方式销售质押财产。由于泰国仅允许公开拍卖，由于泰国仅允许公开拍卖，只要项目出借人与其他竞买者处在同一个公平的交易位置上，其可以以竞买者的身份参加拍卖。不允许项目出借人私自销售抵押财产。只能以泰国货币公开销售。



印度

在印度，取消赎回权及出售担保物的步骤取决于抵押物及所设定的担保的性质及出借人的法律地位。以下是关于取消赎回权及出售担保物的几项通用原则：

- 对于不动产抵押（除了英国式的抵押），需法院介入取消赎回权程序；
- 若担保代理人占有相关的动产，通常可根据合同行使对于动产的担保权利。若相关材料已正确出具，股权质押权不需法院介入即可执行；
- 可根据转让协议本身行使对于银行账户及有条件交付账户的担保权利；以及
- 可根据三方协议本身行使混合过失原则的权利或者替代性权利，无需法院介入。



尼日利亚

在尼日利亚，项目出借方须申请法院令以取消借款人的赎回权。在其申请中，须包括欠债的证据表明约定的还款期已过、主债及利息未被偿付、已经经过合理的时间、违约状态仍在继续。

抵押契据会规定行使出售权的条件。未满足这些条件的出售将被视为无效。若契据未规定出售权，项目出借人需向法院申请司法销售。法定抵押权人根据1881年《转让法》及1959年《财产及转让法》享有出售权。

通常，由得到许可的拍卖者公开销售或者担保证书条款规定的非公开销售的方式销售抵押物。项目出借人不得以买方身份参与竞买否则将被认为有欺诈嫌疑。允许以外币购买抵押物。



俄罗斯

在俄罗斯，银行担保以及保证由出具担保的人执行。若担保人拒绝付款，受益人可向有管辖权的法院提出执行请求。担保让与可以根据相关协议进行，常用方式为出售让与的资产或者权利。

质押权人或者抵押权人对于质押物或者抵押物具有优先受偿的权利。此优先权存在例外，例如，在行使优先权之前需支付员工的报酬。通常，俄罗斯法律规定通过拍卖程序根据法院裁决出售担保的财产，以保证担保权人的利益。自2008年12月，引进了当事人可在质押或者抵押协议中选择的某些类型的法庭外销售。引入的法庭外销售程序之一是，以公平的市场价（多数情况下，由独立的评估人决定）将质押的财产直接转让给质押权人。当事方以书面形式直接协议采用法庭外销售方式，这种方式仅存在一些限制。

除合同约定禁止转让外，抵押权人可将其对于债务人的抵押权转让给第三人并从第三人处获得转让的对价。



沙特阿拉伯

在沙特阿拉伯，尽管设定一系列不同类型的担保是相当普遍的，但是执行担保是相当不普遍及不确定的，即使合同当事方同意，也不能采用自力救济的方式。

根据《商业质押法》设定的动产质押，是最具执行力的程序。若债务人到期不能偿还担保债务，质押权人可向申诉委员会（**Grievances Board**）提出出售质押财产的请求。除非申诉委员会会有其他的命令，否则，销售将在法院监督下以公开拍卖的方式进行，需在拟议销售前五个工作日内向债务人发出提前通知。

若法院指定专家评估抵押财产的价值，申诉委员会根据抵押权人的请求，将允许其占有抵押财产的一部分或者全部作为债务的偿付。

通常，执行要求法院程序。债权人可参与到任何法院安排的出售程序中。由于沙特的里亚尔与美元保持固定兑换率，销售活动通常使用里亚尔而不使用外币。

法院授权申诉委员会审理商业性质的争议。另外，仅申诉委员会有权决定执行外国判决及仲裁裁决、监管破产程序、审理对沙特政府机构的争议。



美国

在美国，通常，项目融资交易当事方在抵押协议中约定适用法庭外取消赎回权程序。根据此类协议，担保权人可实质性地采用所有必要步骤以法庭外的方式取消抵押权赎回权，包括以公开或者私自销售的方式出售抵押物且允许出借人参与此类销售活动。即，虽然美国的某些州对于个人财产，允许非司法的取消赎回权程序，通常法律规定，对此类取消赎回权程序需进行司法监督。

每个州对取消不动产赎回权的规定都不尽相同，通常，出借人取消其不动产赎回权的方式有两种。根据司法的取消赎回权体制，出借人向当地法院申请裁决令，申请以司法监督的拍卖程序及申请的程序以公开的方式出售担保的不动产。根据法定的取消赎回权体制(适用于信托契约司法)，出借人有权不经司法程序取消赎回不动产的权利。出借人可参与到任何一种程序中。

出借人拥有法定权利使其能在抵押的不动产方面能更好的保护自身利益。若出借人标明，抵押人不能充分管理其抵押的财产，法院在取消赎回权期间为了抵押人和抵押权人的利益，指定接管者接管该财产，直到法院作出相应决定。不鼓励在不动产方面采用自力救济方式取消赎回权。

近些年的交易通常办所各种债务，包括由拥有不动产的实体的股权质押的居间债务。持有不同层级债务的债权人协商居间债权人协议以规范他们之间的关系。由《美国统一商法典》规范取消股权的赎回权，其允许：严格的取消赎回权、通过公开销售取消赎回权、通过私人销售取消赎回权。通常，取消居间权的赎回权的出借人将着手展开、参与公开销售，公开销售的所有方面都需要达到“商业合理”的要求。

仲 裁

Arbitration



Ø本期话题：贵国的国内仲裁法是否遵从联合国国际贸易法委员会示范法？贵国国内仲裁法与联合国国际贸易法委员会示范法的主要区别是什么？（中国、巴西、印度、马来西亚、泰国、哈萨克斯坦、俄罗斯、尼日利亚、阿联酋）

Ø下期话题：贵国有何当事方不可约定回避的程序上的强行性的国内仲裁法规定？



中 国

中国的《仲裁法》不是根据《联合国国际贸易法委员会示范法》做出的。与联合国国际贸易法委员会示范法不同，中国仲裁法并不是致力于承认当事方解决争议的契约性自由，而是旨在保护当事方的合法权利和利益并且保护社会主义市场经济的发展。



大成律师事务所

大成律师事务所是亚洲规模最大的综合性律师事务所，共有员工1567人，约1100名律师，总部位于北京，在中国大陆的26个省份城市设有办公室。 <http://www.dachengnet.com/>

大成台湾分所，是中国在台湾设立的第一家律师事务所，由多位台湾当地立法委委员担任合伙人。



巴 西

《巴西仲裁法》遵从《联合国国际贸易法委员会示范法》，然而，二者之间存在区别：首先，《巴西仲裁法》适用于国内和国际仲裁；第二，《巴西仲裁法》中有一些示范法中没有的条款，例如关于附和契约中仲裁条款的规则、有关机构仲裁的仲裁条款、针对拒绝参加仲裁的一方的空白条款（不完备条款）的执行程序。

《联合国国际贸易法委员会示范法》的所有主要原则都是巴西法律体系的一部分。



巴西Veirano Advogados律师事务所设立于1972年，是拉美地区和巴西最大的综合性律师事务所之一，与大成律师事务所同为WSG成员单位。 <http://www.veirano.com.br/veirano/>



印度

印度1996年8月16日生效的《仲裁法》，基本是根据《联合国国际贸易法委员会示范法》之1985年的《国际商事仲裁法》做出的。然而，示范法的某些违背之处和随后的修改并未在《仲裁法》中得到体现。

《仲裁法》及《联合国国际贸易法委员会示范法》的主要区别是：

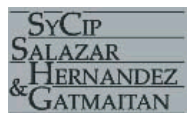
- 国内仲裁法院不得受理认为仲裁协议是违法的、无效的、不能被执行的异议。法院须将当事方争议事项交付仲裁，请仲裁庭在第一次开庭中决定此类事项；
- 仲裁员的数量不得少于《仲裁法》的规定；
- 当事方对于委任仲裁员的事项不能达成协议时，法院可介入；
- 请求法院或其他机构委任仲裁员，可根据印度法律上诉；
- 在开庭前有质询仲裁庭体制的时间；
- 通过法院以推翻先例的方式，上诉以否认仲裁员的执业资格；以及
- 根据《仲裁法》第37章，在某些情况下，除了上诉还可以请求复核。



马来西亚

2005年马来西亚《仲裁法》体现《联合国国际贸易法委员会示范法》.1952年《仲裁法》与1950年《英国仲裁法》基本相同。

2005年《仲裁法》的第三部分（第40章到第46章）适用于国内仲裁，除非当事人同意“不适用”；反之，除非当事人选择“适用”且2005年《仲裁法》第四部分（第47章到第51章）不同于示范法，则不适用于国际仲裁。



Sycip Salazar Hernandez Gatmaitan律师事务所是马来西亚最大的综合性律师事务所之一，与大成律师事务所同为WSG成员单位。

<http://www.syciplaw.com>



泰国

《仲裁法》与《联合国国际贸易法委员会示范法》保持高度一致。虽然《示范法》的内容多数被逐字逐句采纳，其二者还是存在一些差别。例如，《示范法》允许仲裁员在仲裁过程中对于争议的标的采取中间措施，《仲裁法》要求当事人向法院提交诉状以取得临时法院令。

另外，《仲裁法》规定仲裁员除了故意或者由于重大过失导致当事人一方的损失外，其职务行为不承担责任。同时，若仲裁员行贿受贿，则需承担刑事责任，被处以罚款或被处以最高十年的监禁，或两者兼具。《示范法》中没有此类旨在确保仲裁员廉洁性的条款。



泰国Tilleke & Gibbins律师事务所是泰国最大的综合性律师事务所，共有律师、顾问及律师助理94人，辅助员工256人，在泰国曼谷、普吉岛以及越南河内、胡志明市设有办公室，与大成律师事务所同为WSG成员单位。
<http://www.tillekeandgibbins.com/>



哈萨克斯坦

《国际商事仲裁法》（International Commercial Arbitration, the ICA Law）和国内仲裁法都是根据《联合国国际贸易法委员会示范法》做出的。哈萨克斯坦仲裁法与《联合国国际贸易法委员会示范法》的主要区别为：

- 可仲裁性——与《联合国国际贸易法委员会示范法》不同，仲裁法的仲裁范围仅限于因民事合同引起的争端；
- 委任及对仲裁员提出异议——与《联合国国际贸易法委员会示范法》不同，哈萨克斯坦有普遍管辖权的法院不得委任或者对仲裁员表示异议。仲裁法将委任权授予仲裁机构的主席。
- 仲裁员的要求——与《联合国国际贸易法委员会示范法》不同，仲裁法设定了一系列仲裁员要求。这些要求也是对仲裁员提出异议的理由。
- 关于诉求形式和内容的要求；以及
- 程序性权利——仲裁法中列举的当事方的程序性权利与通常在诉讼中适用的权利相同。



Grata律师事务所是里海地区最大的综合性律师事务所之一，在阿拉木图等城市有办公室，与大成律师事务所所有紧密的业务联系。
<http://www.gratanet.com/en>



俄罗斯

俄罗斯的《仲裁法》根据1985年的《联合国国际贸易法委员会示范法》做出。主要区别为，《仲裁法》规定，仲裁庭不得根据公平善良原则做出裁定，仲裁裁决通常须包含做裁定的原因。然而，《国内仲裁法》非根据《联合国国际贸易法委员会示范法》做出。



尼日利亚

《尼日利亚仲裁法》主要来源于《联合国国际贸易法委员会示范法》及《联合国国际贸易法委员会仲裁规则》。但它们也存在区别。

根据《联合国国际贸易法委员会示范法》第19章，允许当事人自治，即，当事人可自由约定仲裁庭适用的仲裁程序；但是在国内仲裁中，当事方与仲裁庭受《仲裁规则》（含附表1——仲裁和调解法，2004年）的约束。

根据《尼日利亚仲裁法》，对委任仲裁员的质疑需由委任机构在一审中做出裁定。可对法院的一审裁决提起上诉。然而，根据《联合国国际贸易法委员会示范法》的缺省机制，对仲裁员的异议需有仲裁庭在一审中做出裁定，法院可对仲裁庭裁定做复核，法院的裁定为最终裁定。



尼日利亚AELEX律师事务所是西非和尼日利亚最大的综合性律师事务所之一，在拉各斯、阿布贾、哈科特港和加纳阿克拉有办公室，与大成律师事务所同为WSG成员单位。 <http://www.aelex.com/>



阿联酋

目前的仲裁法——《阿拉伯联合酋长国民民事诉讼法典》（UAE Civil Procedure Code (CPC)）并非根据《联合国国际贸易法委员会示范法》做出。两者之间的区别太多，限于篇幅，不在此列举。同时，新的阿拉伯酋长联合国的仲裁法不会遵从《联合国国际贸易法委员会示范法》的精神和内容；根据最新的机密来源的消息，即将适用的新的仲裁法将遵从埃及仲裁法，虽然其会在一定程度上考虑示范法，但不会完全遵从。

本刊仅就相关问题提供一般性资讯。

如您就个案需要获得专业指导，可与我们取得联系：

联系人：王 璐

联系电话：8610-5813 7706

Email: wanglu@dachengnet.com



大成律师事务所

www.dachengnet.com

北京市东直门南大街3号国华科技大厦12-15层 (100007)
12/F-15/F, Guohua Plaza, 3 Dongzhimenan Avenue, Beijing 100007, China
Tel: 8610-58137789
Fax: 8610-58137788 (12/F), 58137786 (15/F)