

从中国企业被美制裁案分析中国全球 经营企业如何提升合规实力

金杜律师事务所 | 国际贸易合规团队 | 2020年10月

L-Council简介

L-Council为理购与协同共享企业服务（上海）股份有限公司旗下服务品牌。秉承“专业分享、价值创造”的企业使命，致力于成为国内优质的汇聚知名跨国企业及本土大型企业法务人员的会员制服务机构。**L-Council**以专业人群为依托，结合特定行业，精准聚焦法务经理人，旨在提供最佳实战经验分享及法律信息服务。在中国已有超过1000家会员企业，30,000多位企业法务同行使用和体验**L-Council**的超值分享服务。



CHINA LEGAL
Executive Council

L-Council 电话：021-62705678-1086
邮箱：cs1@lcouncil.com



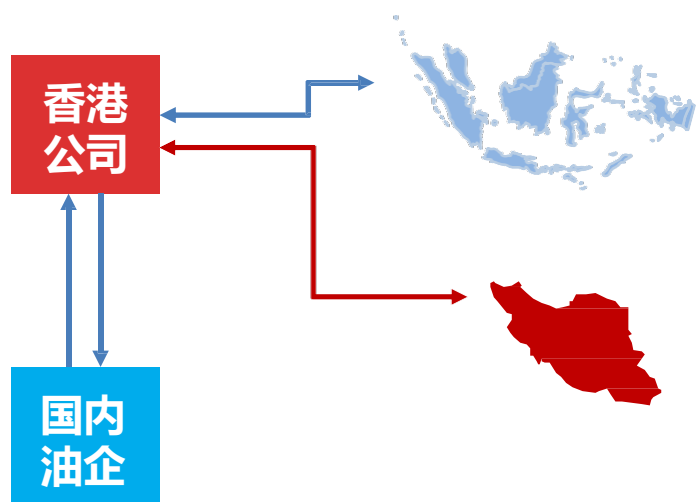


目录

1. 制裁案例的思考
2. 美国出口管制和制裁概述
3. 贸易合规需要注意哪些问题
4. 案例分享

制裁案例的思考

制裁案例的思考 — 案件分享



- 管辖法律：英国法
- 仲裁：新加坡仲裁
- 制裁：美国法

国内企业从香港公司

- 采购东南亚石油；
- 采购后支付部分货款；
- 香港公司和伊朗进行石油交易；
- 香港公司被美国制裁；

问题：

- 国内公司后续货款支付香港遇到问题

思考：

- 国内企业怎么办？
- 余款支付是否可以正常进行？
- 国内企业是否被牵连？

制裁案例的分享 — 反映出的一些问题

01

国际贸易相关知识

国际贸易，走出去，境外投资，境外合作，并购（国内并购，国外并购）等都涉及贸易管制问题；涉及货物交易、技术/软件/服务交易、交付和支付等；还有管制和制裁。

02

企业自身问题的梳理

企业发展，自身是否存在管理和运营上的瑕疵？是否已经可以在国际交易中能够抗击各种风险？

03

经营思路的改变

中国方式的管理 vs 国际交易的方式方法

美国出口管制和 制裁概述

贸易管制，不仅仅是出口



CFIUS

外国投资管理



BIS

出口管制



DDTC



OFAC

经济制裁



其他行业美国境内
投资管理



管控清单内行业美
国境内投资审核



受控军用和商用物
项出口、再出口和
境外转移



制裁地区和对象物
项出口、再出口



制裁地区投资



制裁地区和对象金
融服务



制裁地区和对象
各种类型交易

美国出口管制简介 — 受控物项&行为

受控物项

以下物项均属于出口管制的受控物项；
受控物项的受控行为均需得到预先批准

含有超过最低量美国来源的商品和技术
源于美国技术的外国商品

商品

软件

技术

服务

受控行为

出口、再出口、境外转移与再转移均属于使用受控行为；
在美国境内向外国人或外国实体提供管制软件和技术构成视同出口



美国出口管制简介 —— 一般禁止性行为

全面控制

- ◆ 出口管制基于最终用户和最终用途进行;
- ◆ 非清单物项也可能因为最终用户和最终用途受到管制;



全面控制的红旗警示原则

对于控制清单外的货物出口，若基于其最终用户和最终用途存在扩散风险的，应及时向主管机构汇报并申请许可证，以下行为均属于存在扩散风险的可以行为

拒绝告知最终用户情况

客户基本信息不明

运输线路不正常

禁止性行为

未经许可出口美国物项

未经许可出口受控的外国产物项

向禁止的最终用户出口物项

向禁运目的地出口或再出口物项

在特定国家转运并卸下货物

在明知或应知违规行为的情况下，对违规行为提供协助

美国出口管制简介 — 最低成分含量规则

基本规则（需纳入计算项目及可允许最低比例）

- **特定高性能计算机和半导体物项；
- **特定航空用高温构建技术；
- **特定加密软件和物项；
- *向D5组国家出口军品所含特定六组物项；
- 向D5组和E组国家提供的特定9x515和600系列物项

0%

- 向E组国家出口所含的所有CCL目录内受控物项；
- 向古巴、朝鲜和叙利亚出口所含的非目录内受控物项（EAR99物项，仅有部分食品和药品豁免）

10%

- 向其他国家组别出口的绝大部分CCL目录内受控物项；
- 向克里米亚地区出口的非目录内受控物项（EAR99物项，食品、药品和部分软件豁免）

25%

- 不适用针对E组、中国和克里米亚的出口

• 特定 9x515 和600系列物项 (.y类)

- 不适用针对古巴、朝鲜（除食品和药品）、叙利亚（除食品和药品）和乌克兰（除食品、药品和特定软件）的出口

• 非CCL目录内受控物项 (EAR99)

计算豁免（无需计入受控物项）

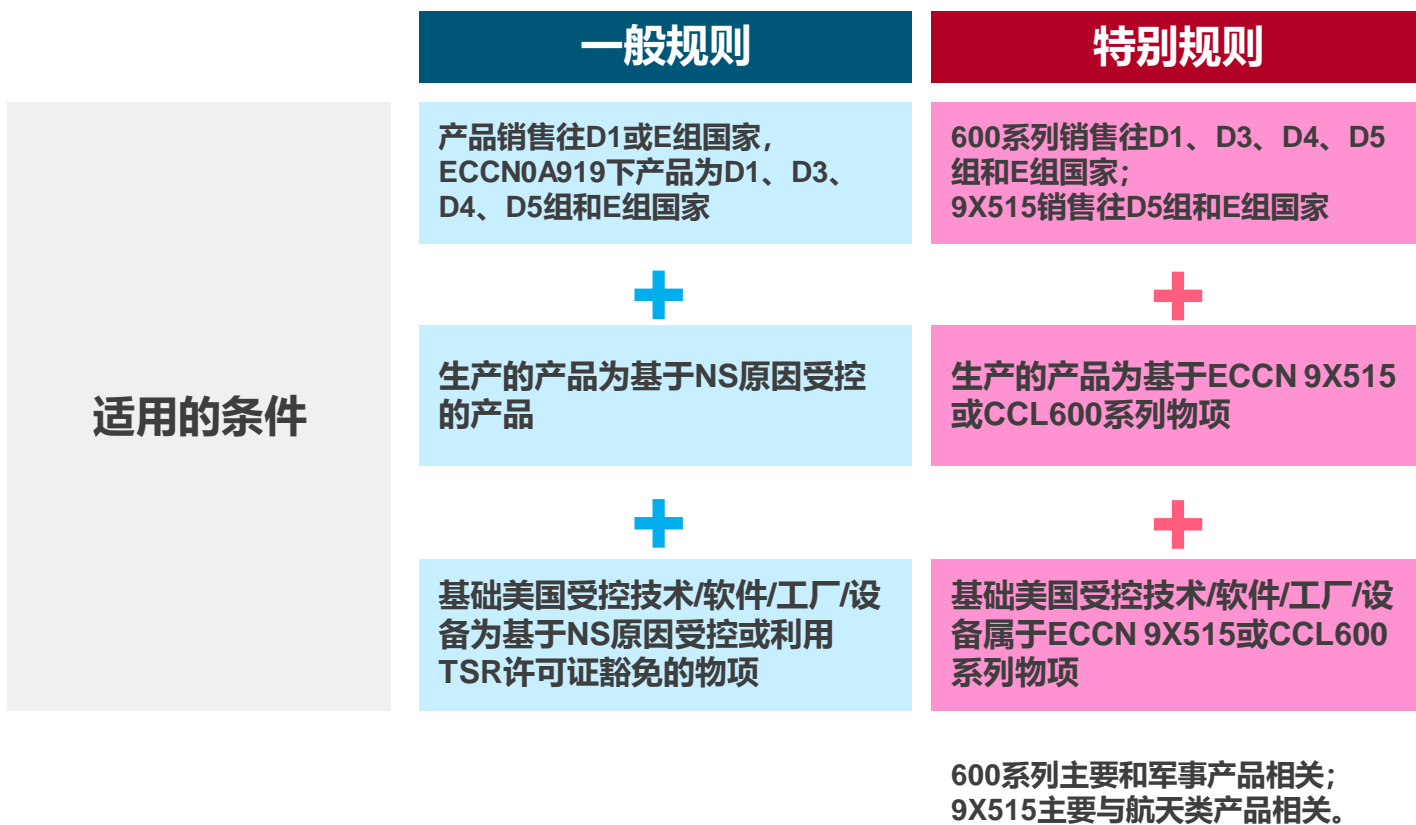
• 仅因AT管控制理由受控物项

- 不适用针对E组国家和克里米亚（除特定软件）的出口

• 适用许可证例外 GBS、NLR及受控原因未为SS的物项

所有信息已根据2019年11月5日BIS公布的最低含量规则指南进行了更新

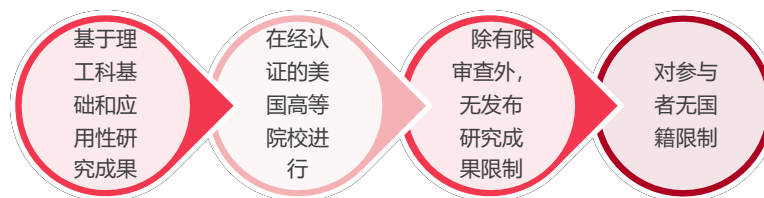
直接产品规则



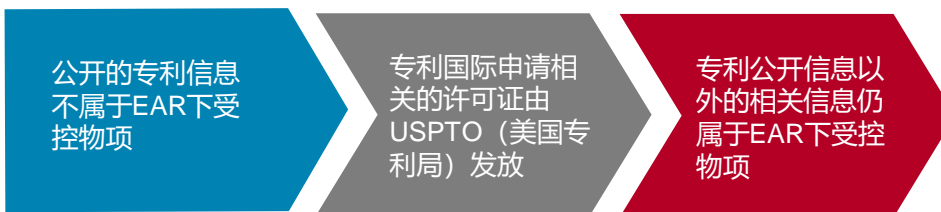
美国出口管制简介 — 非受控物项



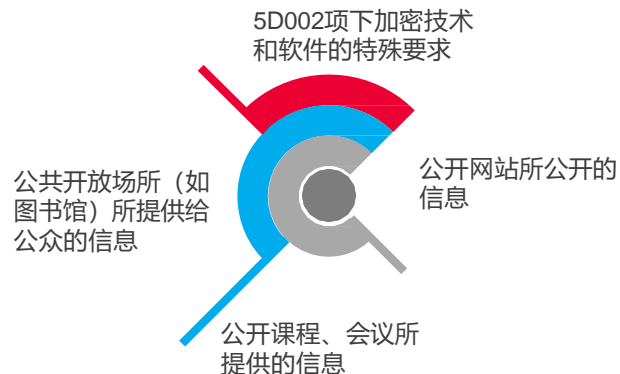
基础性研究



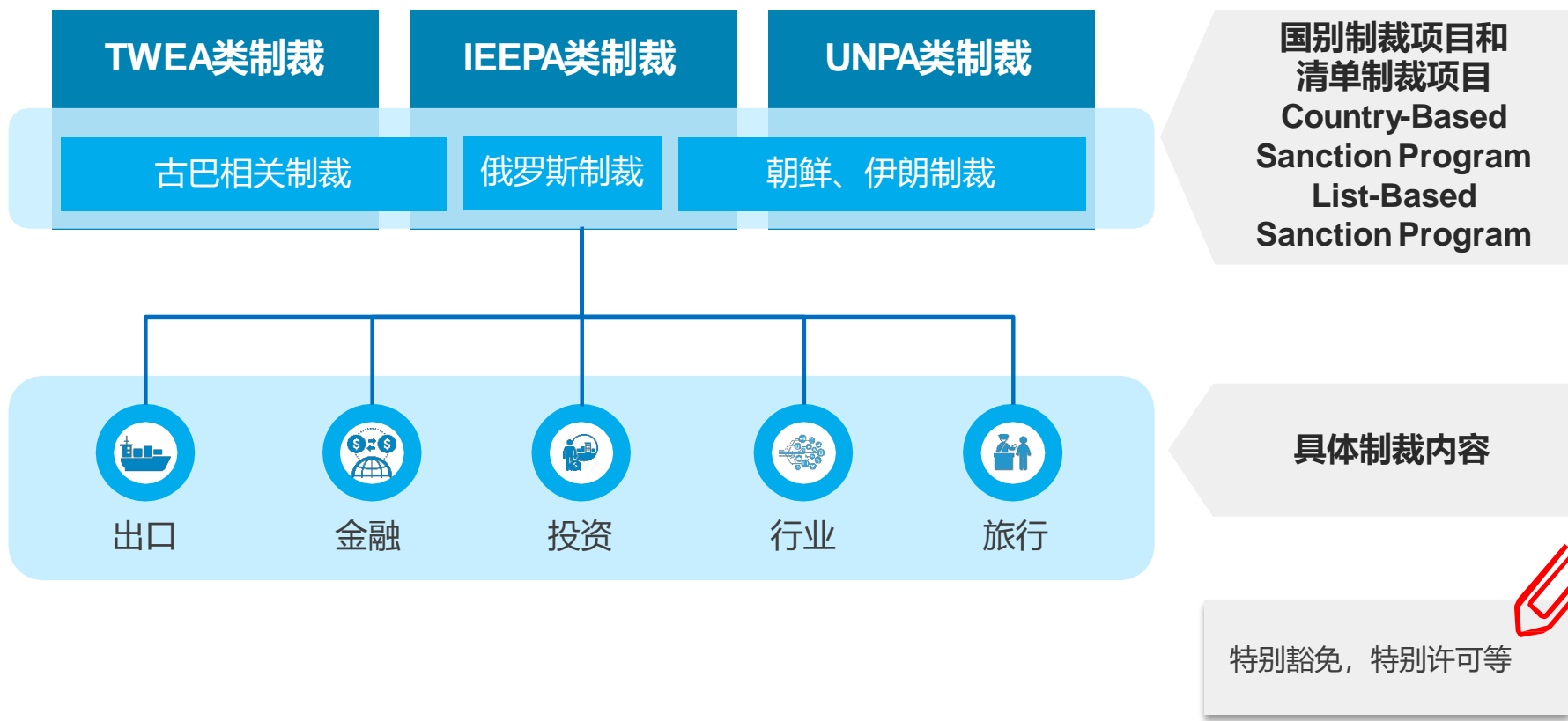
专利



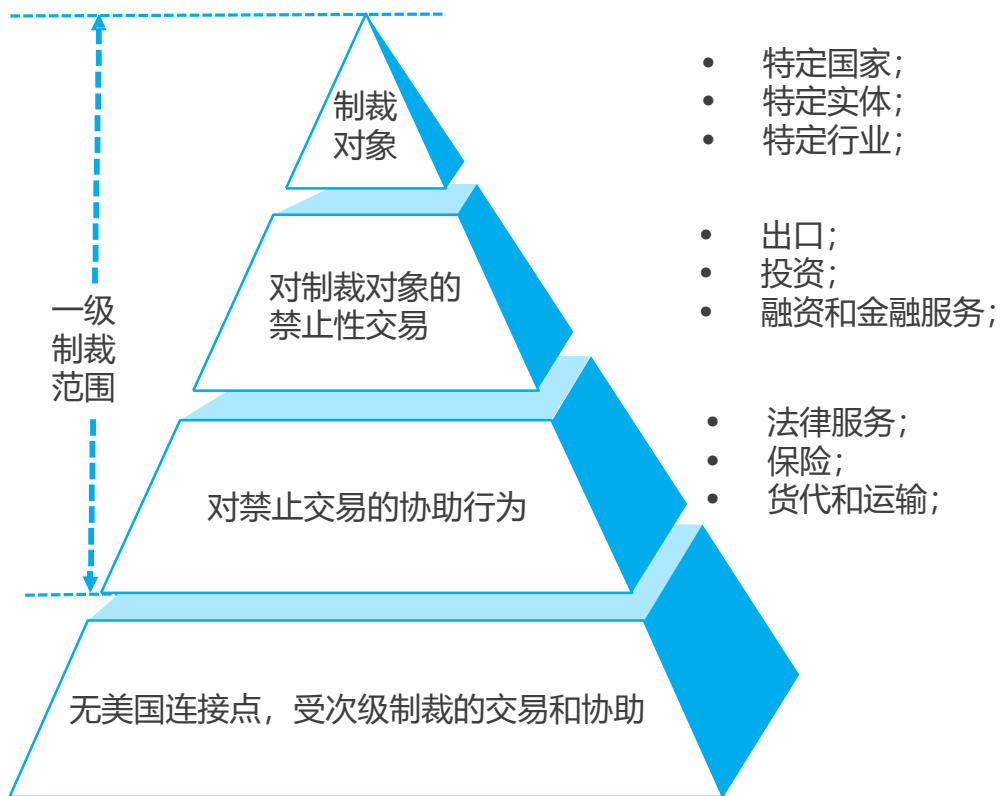
特定公开信息



美国制裁简介 — 美国制裁法基本架构



经济制裁—禁止交易和协助



常见制裁法下的连接点



由美国实体实际控制 (50%以上控制权)



经由美国领土运输或由美国实体控制的运输公司运输



雇佣美国公民实质性参与和促成交易



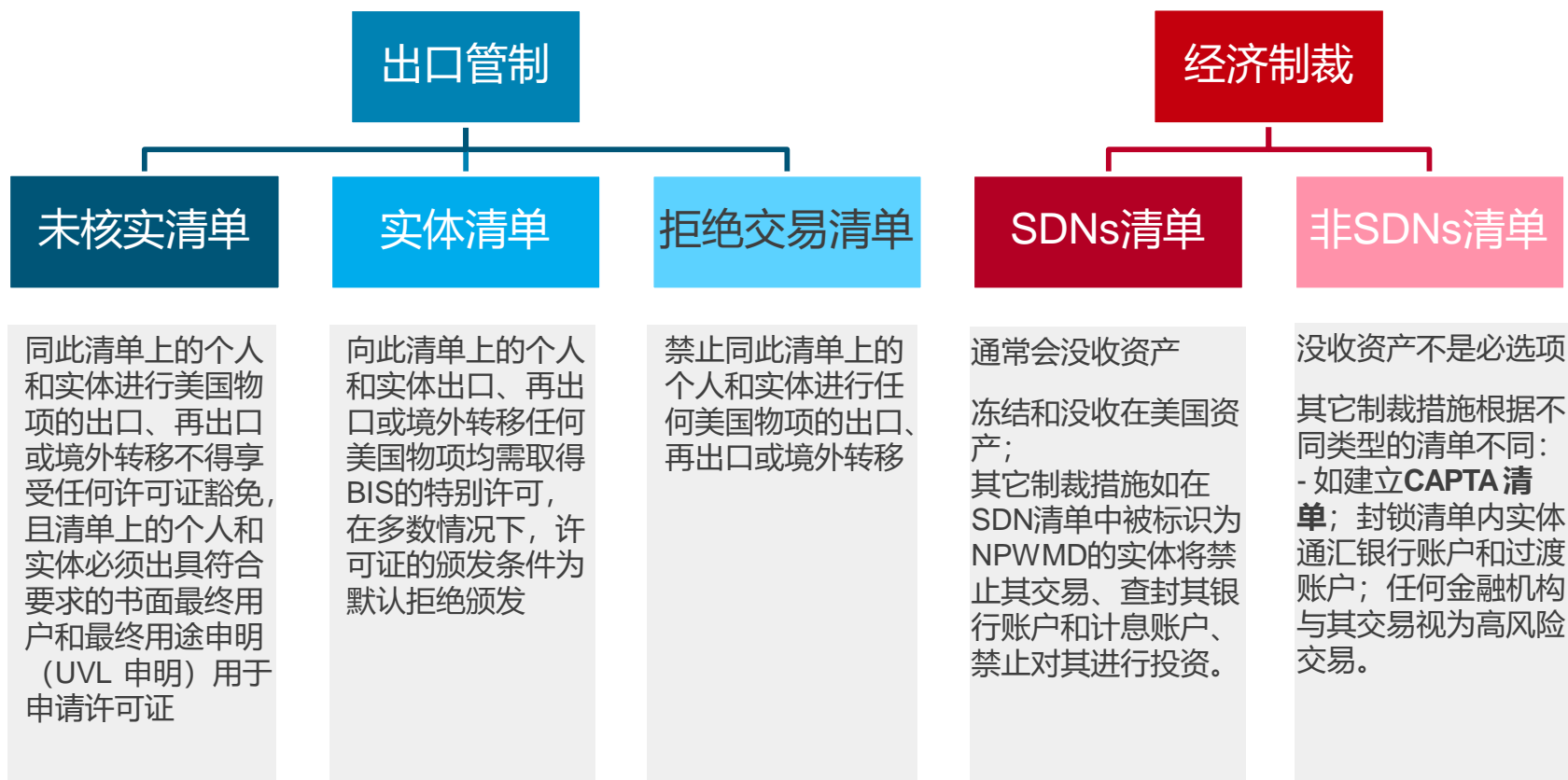
通过美元金融系统完成交易



50%规则:

在制裁法下, 如果交易相对方未列入制裁清单, 但其实际控制人 (直接或间接拥有相对方50%及以上控制权), 则该相对方将视同列入制裁清单;

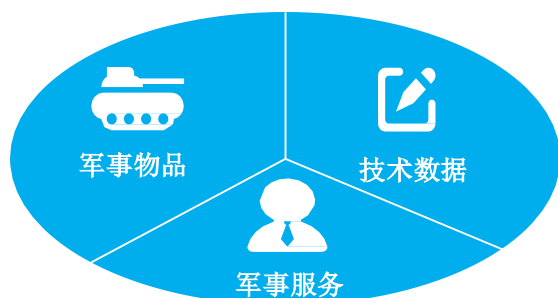
出口管制清单和制裁清单



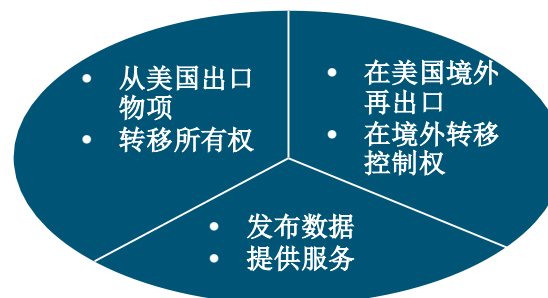
CAPTA List :2019年3月14日，OFAC建立代理账户或过渡账户制裁的境外金融机构清单，OFAC禁止美国银行在美国境内为该清单内实体开立或维护代理账户或过渡账户。

军品相关的出口管控

ITAR下的受控物项



ITAR下的“出口”



USML (军品管控清单) -共21类

分类	具体描述
I类	轻武器、近战突击武器以及战斗霰弹枪
II类	枪支与军械
III类	弹药与火炮
IV类	发射车、制导导弹、弹道导弹、火箭、鱼雷、炸弹及地雷
V类	炸药、含能材料、推进剂、燃烧剂及其组成成分
VI类	水面战舰、特殊的海军装备
VII类	陆上车辆
VIII类	航空器&相关物项
IX类	军事训练设备及训练项目
X类	个人保护设备

分类	具体描述
XI类	军用电子产品
XII类	射击控制、激光、成像及制导设备
XIII类	材料及混合物项
XIV类	毒理学、化学、生化药剂及其相关设备
XV类	太空飞船及其相关物项
XVI类	核武器相关物项
XVII类	未另行列举的其他机密物项
XVIII类	定向能源武器
XIX类	燃气轮机发动机/设备
XX类	潜水艇及相关物项
XXI类	未另行列举的其他物项/技术数据/服务

美国贸易管制潜在风险

一级制裁

1. 行政罚款
2. 刑事罚款
3. 刑事责任
4. 剥夺进出口权和金融服务权限

次级制裁

1. 列入制裁清单;
2. 切断美元服务;

严厉的法律后果

刑事责任:

单笔违法行为罚金最高可处包括**1百万美元**，及/**20年有期徒刑**。

行政罚款:

对于违反美国出口管制和制裁的行为，可取**30万美元 (制裁为302,584美元)**或**相当于违规交易金额2倍金额中之高者**为基数进行行政罚款。

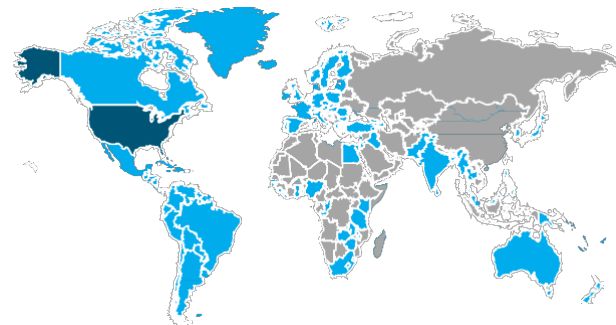
断绝美国金融系统服务:

列入**财政部制裁清单 (如SDN list)**，使其无法使用美国金融系统服务，利用美元进行国际贸易结算。

无法获取美国物项:

列入**管制清单 (entity list 或 denied persons list)**，使其无法通过任何形式获得美国物项，包括非管制类货物。

美国和世界上 **110** 个国家和地区签订有司法引渡协议，受到美国司法指控的情况下，前往相关国家履行均存在被美国利用司法引渡协议而被扣押的可能性

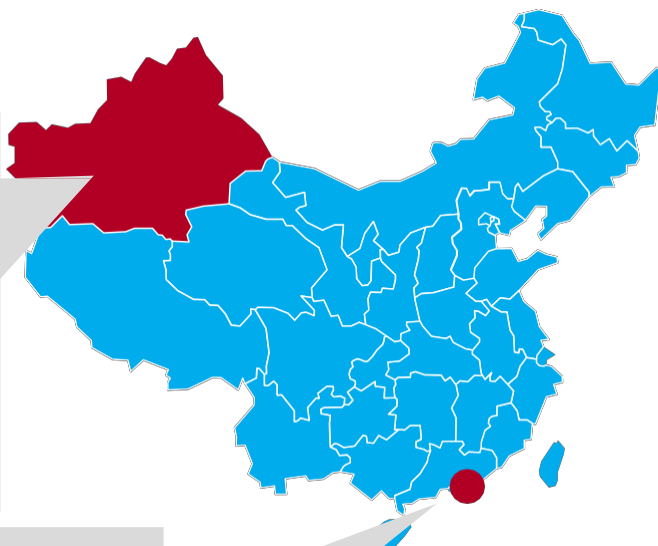


为与美国签订司法引渡协议国家和地区

新形势下，贸易 合规的风险

更严峻的贸易合规形势

- 2020年6月18日，美国正式通过了《维吾尔族人权政策法》，授予总统对新疆相关制裁的权力；
- 2020年7月1日，OFAC、BIS等部门联合发布了《新疆供应链的指导意见》；
- 2020年6~7月，美国将包括新疆公安局、新疆生产建设兵团在内的多家实体加入SDNs清单。



- 2020年7月14日，美国正式通过了《香港自治法》，授予总统对香港相关实体制裁的权力；
- 2020年7月14日，特朗普签署了13936号总统行政令，取消了多项香港作为单独经济体和关税区所享有的权利，并确认将对相关实体施加制裁；
- 2020年8月7日，美国正式公布首批香港制裁清单内的个人，正式引入新的香港制裁项目。

- 2020年8月26日，美国以协助中国在南海建岛，危害美国外交利益为由，将24家中国企业列入实体清单

MORE:

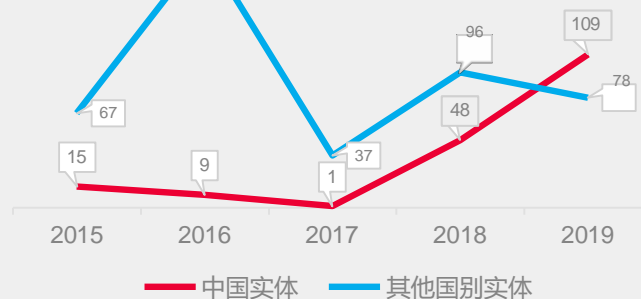


- 2020年5月19日和2020年8月20日，BIS先后两次针对华为修订外国直接产品规则，扩大了美国境外生产的物项受EAR管辖的范围



- 截止2020年8月27日，BIS已将近268家中国企业因被认定为威胁美国国家安全政策、人权政策、外交利益等原因而加入实体清单。

近年来列入实体清单中国企业占比趋势



更严格的合规审查义务

对中国 MEU 管控加强

2020年4月28日，BIS宣布修改针对中国、俄罗斯、委内瑞拉以军事最终用途或向军事最终用户（MEU）的出口，再出口和境内转移的管控措施，全面加强了对相关国家的MEU出口管制。

对清单内实体的出口管制政策收紧

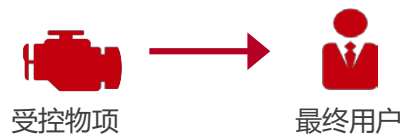
2020年8月20日，BIS就针对实体清单内实体的受限制交易情况进行进一步的澄清。明确实体清单内实体受限制交易的类型。

扩大了最终军事用途的定义

军事物项的研发、生产和使用

任何有助于军事物项研发、生产和使用的支持行为，如：
安装、维护、修理、大修和翻新。

原受限制交易情形



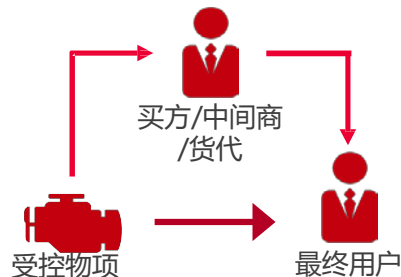
只有当实体清单内实体为最终用户时交易受限

增强了对 MEU 的出口管制要求

55

- 新增55个特别监管的ECCN编码
- MEU限制许可证政策改为推定拒绝；
- 针对MEU，即使基于民用用途提供货物仍将受限；

现受限制交易情形



当实体清单内实体以任一身份参与交易时，该交易即为受限交易

新疆供应链咨询意见

所谓“监控”相关货物、服务和技术

- 5G技术;
- 人工智能;
- 高性能摄像头;
- 人体基因分析;

01

02

所谓“监控”相关机构

- 公安机关;
- 从事所谓监控业务的中国实体 (部分已被列入实体清单);

四大重点关
注方面

所谓“强迫劳动”的产业

- 棉花和棉纺业;
- 手机;
- 清洁能源 (风电);
- 食品加工;

03

04

所谓“强迫劳动”相关实体

- 新疆生产建设兵团;
- 所谓使用新疆劳动力进行强迫劳动的中国实体 (部分已被列入实体清单);

中国技术进出口—新《目录》的变化

缩小禁止出口技术的范围

涉及5个行业

删除4项技术

修改5项技术的控制要点，
限缩禁止范围

畜牧业

电信和其他信息传输服务业

仪器仪表及文化、办公用机械制造业

交通运输设备制造业

医药制造业

扩大限制出口技术的范围

涉及17个行业

农业

畜牧业

渔业

农、林、牧、渔服务业

软件业

电信和其他信息传输服务业

计算机服务业

专业技术服务业

专业设备制造业

交通运输设备制造业

电力、热力的生产和供应业

仪器仪表及文化、办公用机械制造业

医药制造业

化学原料及化学制品制造业

非金属矿物制品业

通用设备制造业

通信设备、计算机及其他电子设备制造业

新增23项

技术+6项技术的控制要点

删去5项技术+5项技术的控制要点

修改7项技术的控制要点

中国技术进出口—审批和管理

申请《技术出口许可意向书》

实质性谈判、
签订技术出口合同

申请《技术出口许可证》

- 以合同为管理基础

- 多部门协同监管

监管
特点

- 原则上涵盖各种形式的跨境技术转让

- 两阶段审批管理

有关新《目录》的问题探讨

如何 监管

集团内的跨境技术交换有无豁免？

跨境协作开发如何认定？

基于原有协议继续提供技术是否需要履行审批手续？

境内向外国人提供相关技术是否属于受管制情形？

技术出口管制与未来的出口管制法的关系？

具体的监管和执法由哪个部门来进行？

中国出口管制法—12月1日实施

中国出口管制法

1

针对美国的长臂管辖?

学习美国，但不完全复制

3

不可靠实体清单

清单与中国出口管制法，技术进出口管理规定的关系?

2

技术进出口管理规定

中国技术进出口管理规定的变化?
和中国出口管制法的关系?

贸易合规需要注意哪些问题

贸易合规 — 日常工作的注意内容

交易方尽调

- 交易方背景调查
- 股权结构
- 经营模式
- 贸易合规情况

交易内容审核

- 拟交易模式
- 拟交易的对象
- 是否存在技术交流
- 是否存在受控物项

交易方式设计

- 拟交易的方式
- 是否需要设立子公司
- 境内外公司

1

2

3



1

2

3

工作方式

- 文件保存、存储
- 个人信息的沟通
- 工作电脑的维护

沟通方式

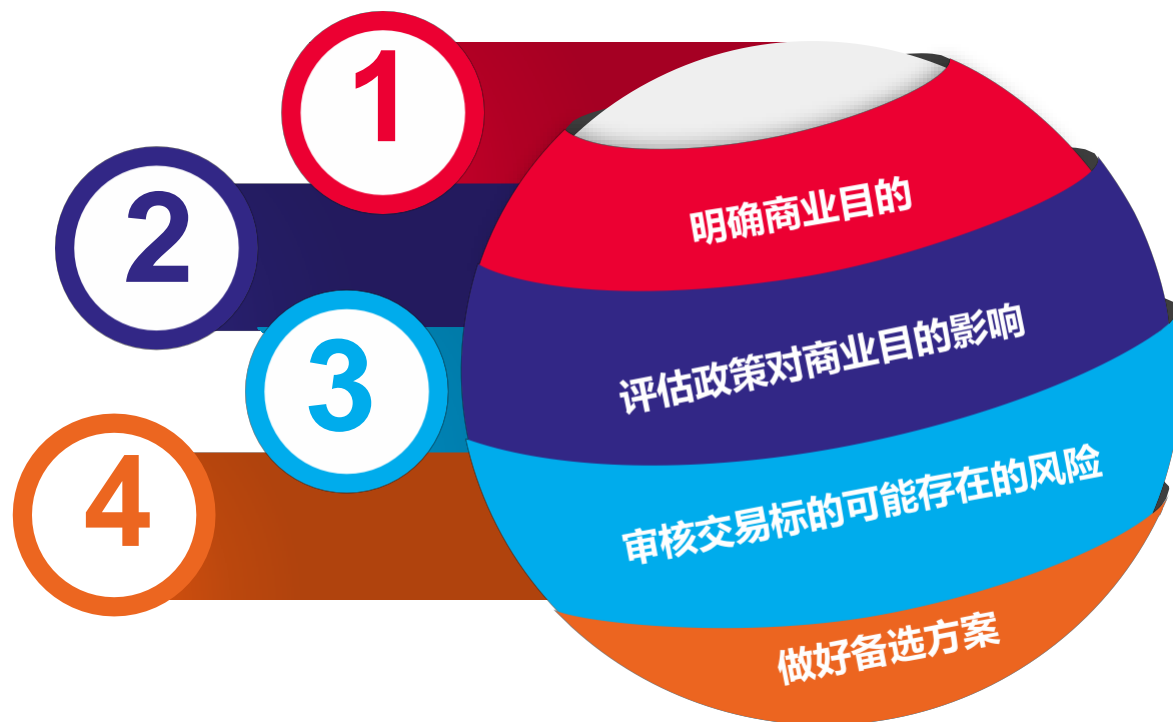
- 书面、电话、邮件
- 即时通讯
- 云传输

技术交流

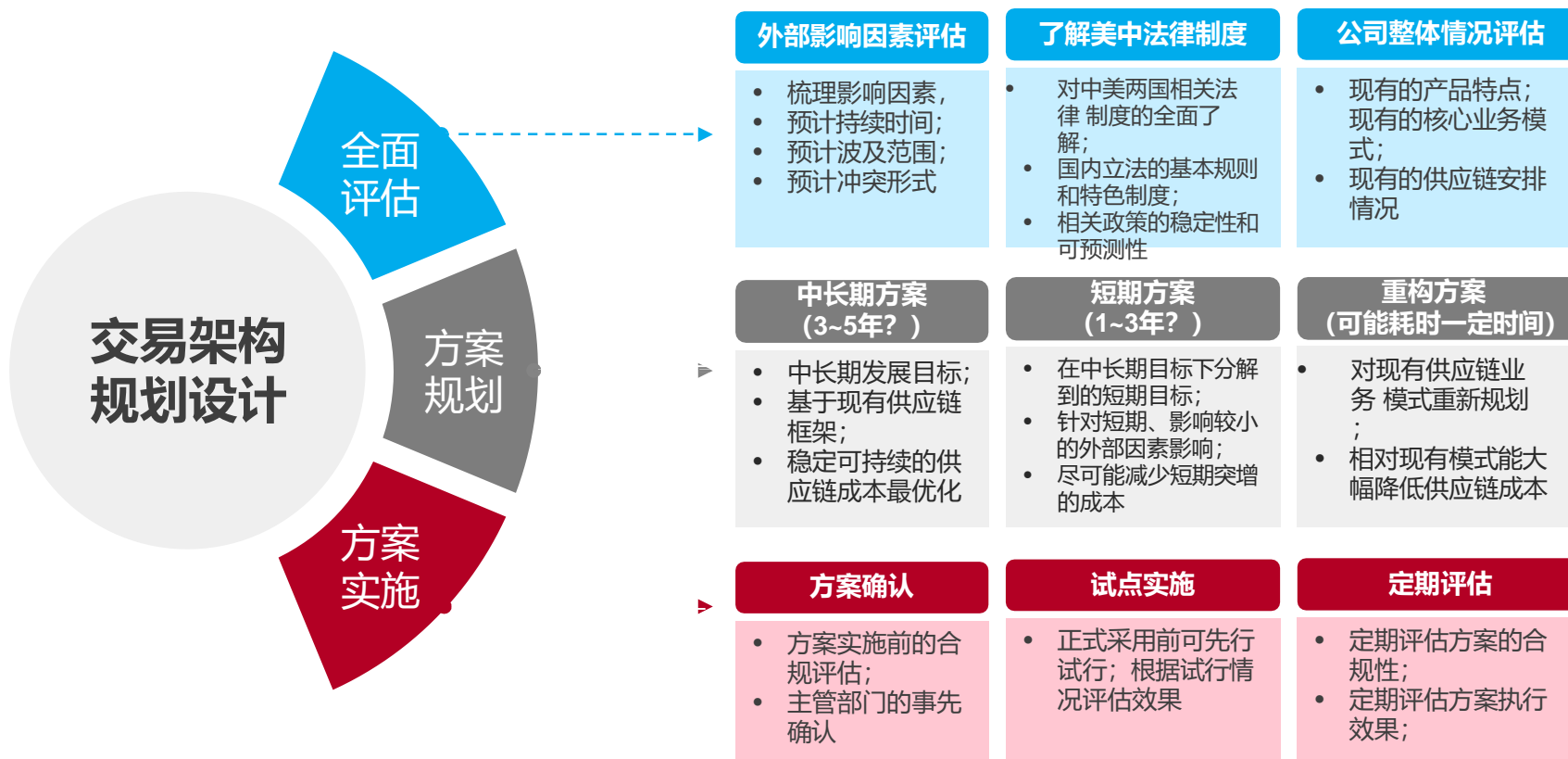
- 文件保存、存储
- 个人信息的沟通
- 工作电脑的维护

做好交易架构设计

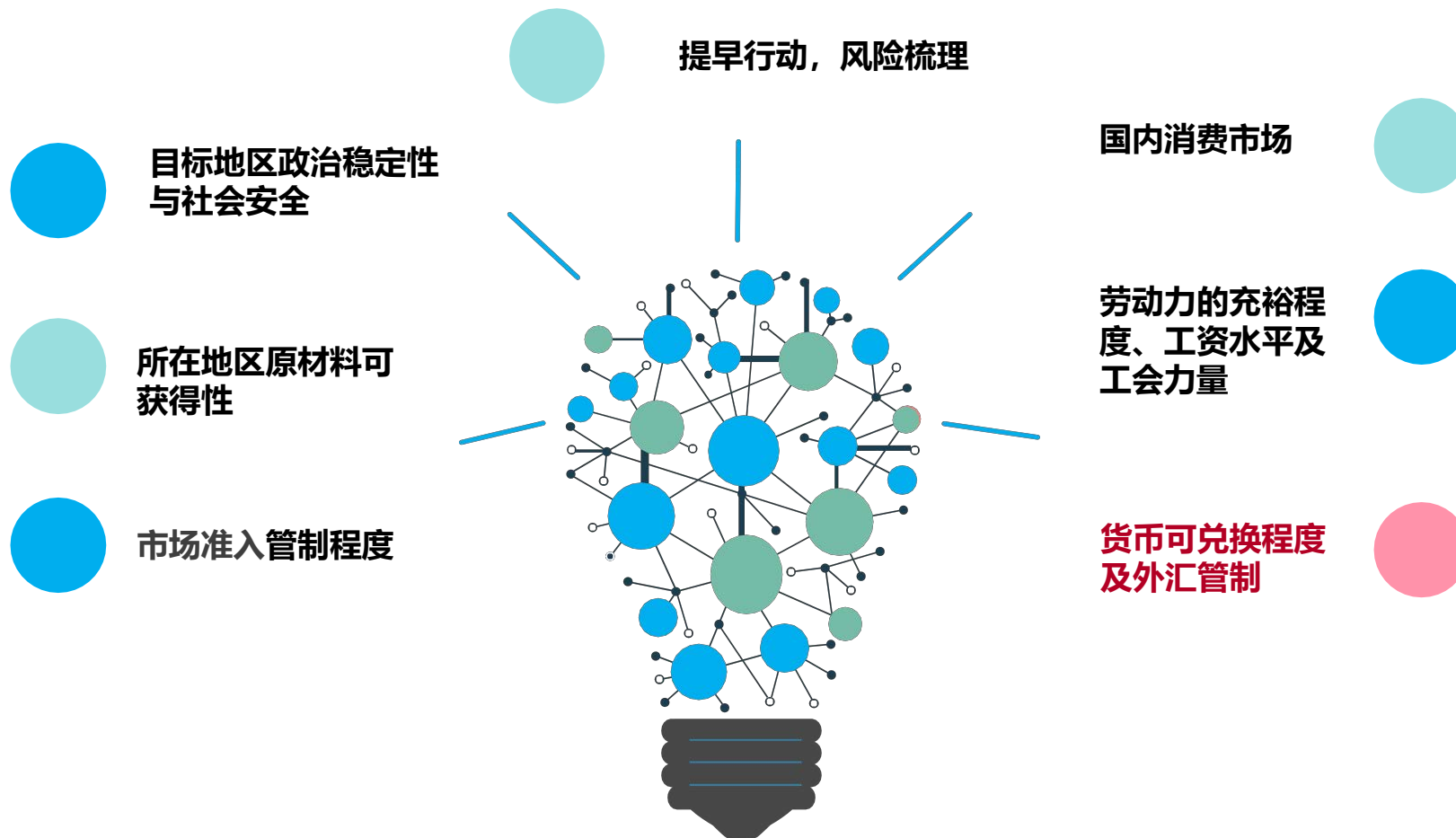
- 任何并购交易应当明确相关交易与公司未来3-5年商业计划之间的关系，并基于此判断相关并购交易的重要程度；
- 对于现行政策对并购交易的影响，并不能仅局限于交易本身的可行性，出口管制等相关制度对于实际交易目的的可达性也应纳入考虑范围；
- 需要对交易标的的经营情况等各方面因素进行全方位梳理，确保不会因并购相关标的带来额外的风险；
- 对进行中的交易，应当做好相关预案，以防止一旦政策变化可能会对并购计划带来的影响。



做好交易架构设计 (续)

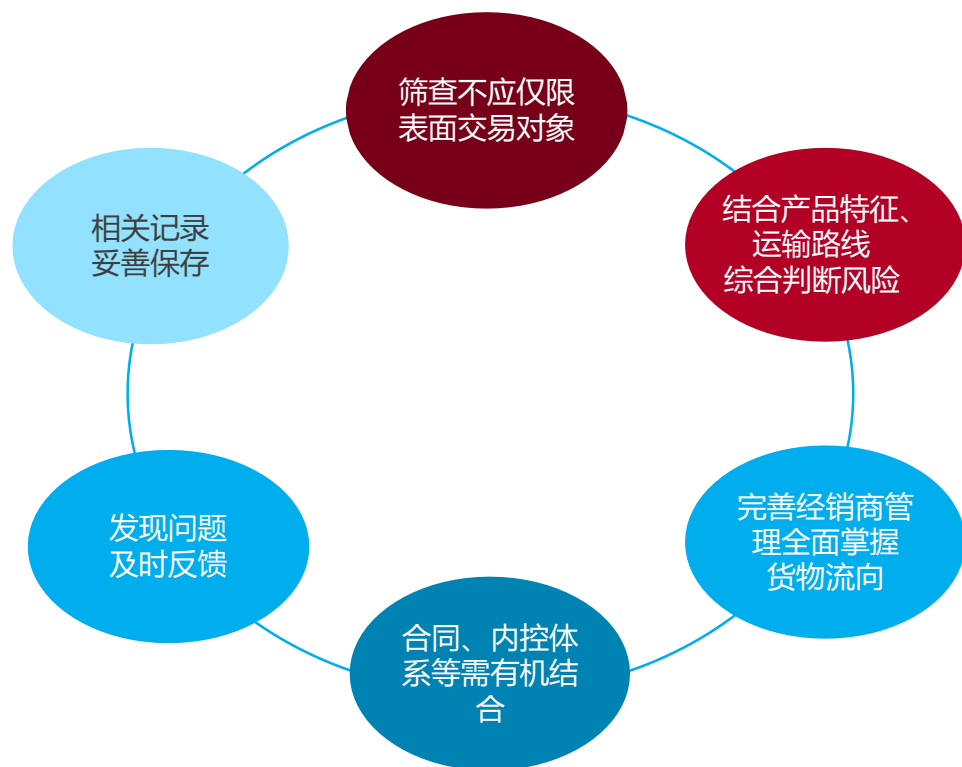


做好交易架构设计 (续)



做好交易架构设计——供应链管理中的注意点

合作方，产品，行为



做好交易架构设计——知识产权

中国跨国公司全球专利申请策略

Serious Thinker

+ 前置思维

商业需求和目的

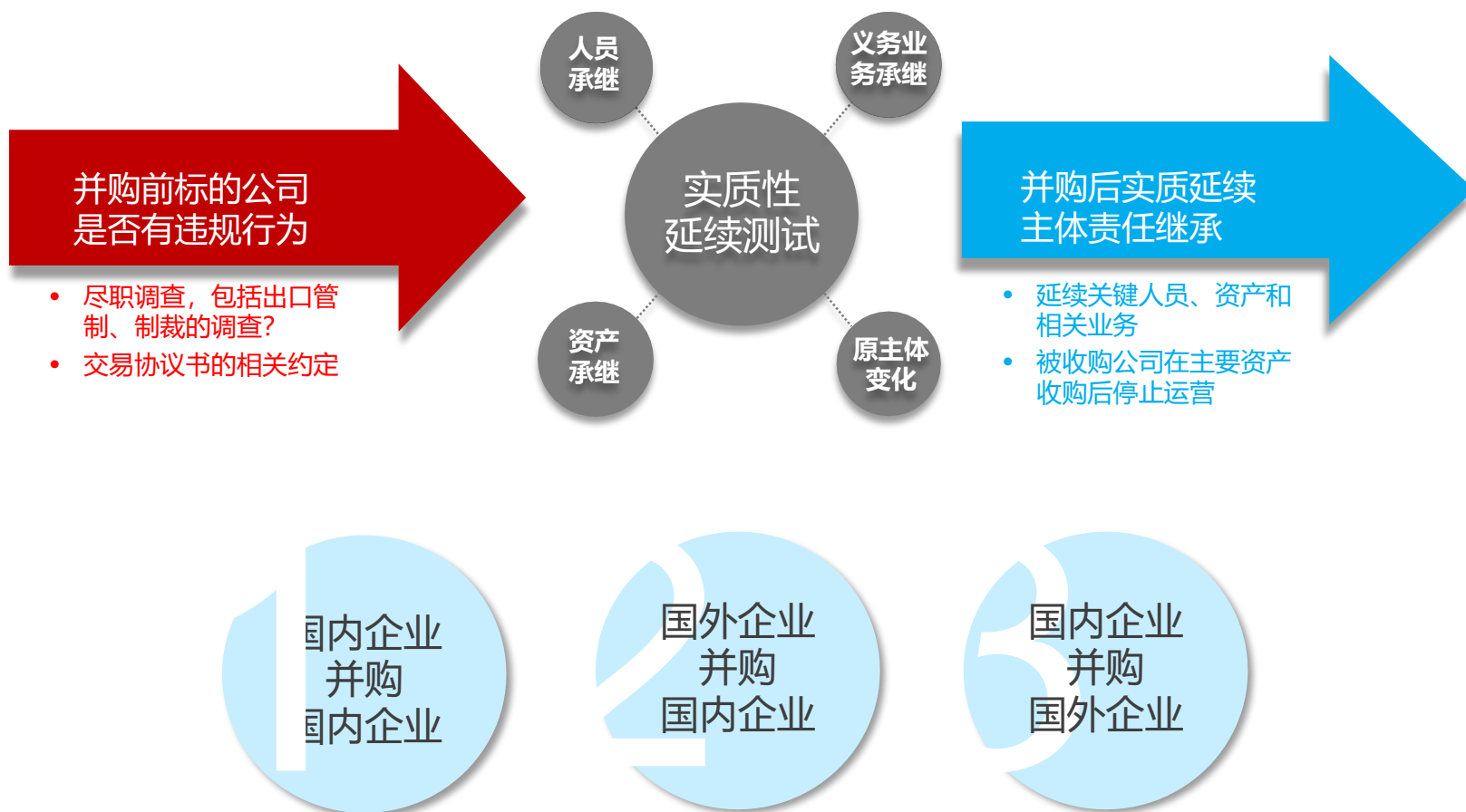
IP和专利的布局

IP和专利的保护

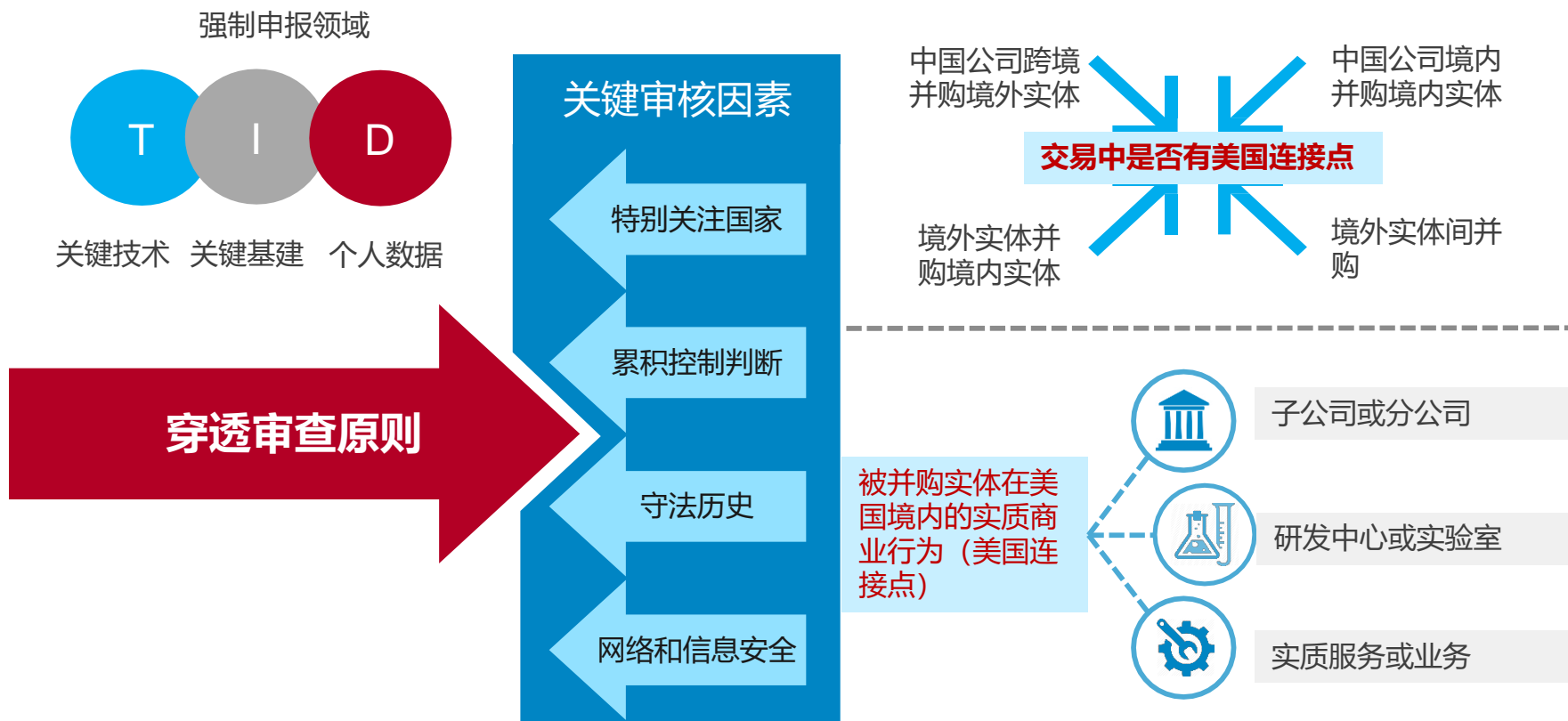
企业税赋影响

出口管制和制裁：
中国技术进出口监管和出口管制
所在地技术和出口管制要求
美国出口管制和制裁

做好交易架构设计 — 并购

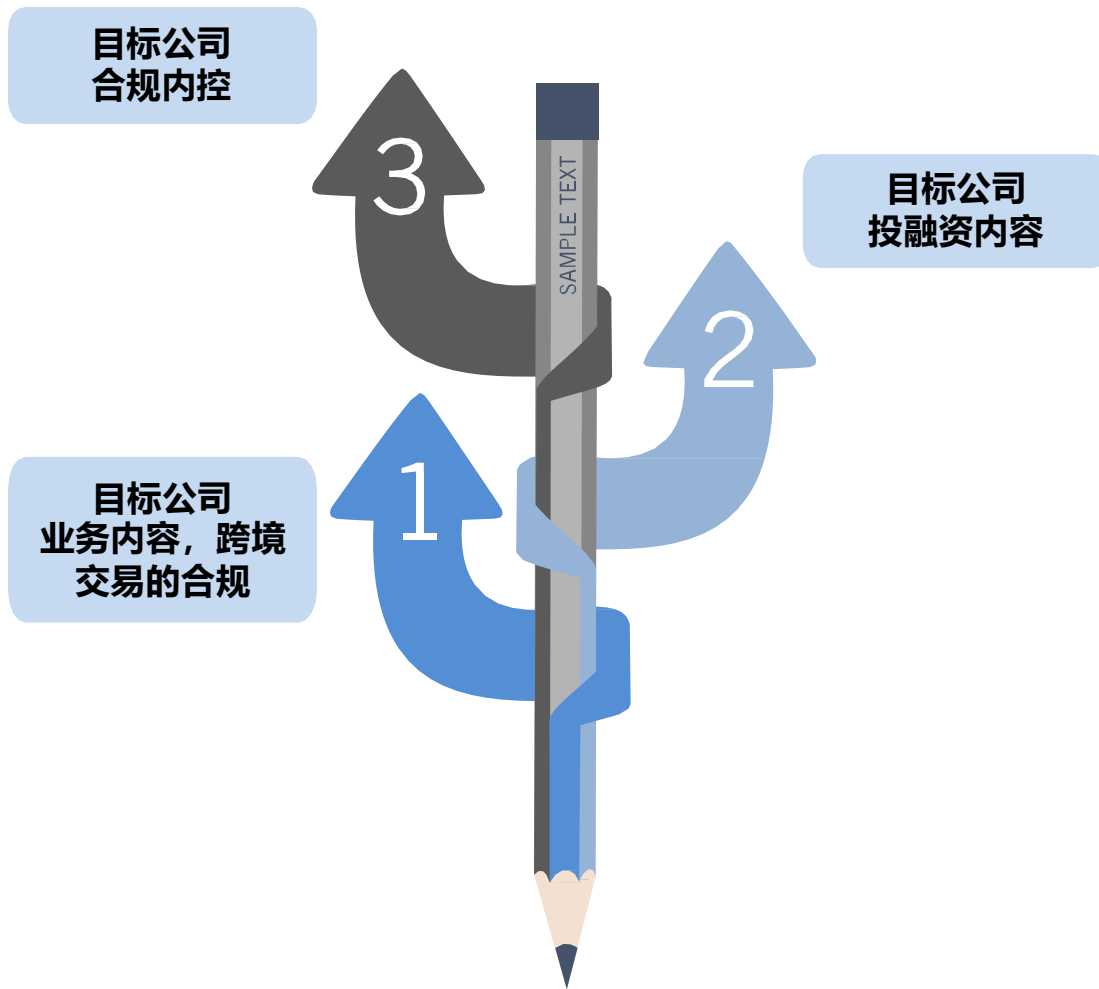


做好交易架构设计 — 并购中的关注点



做好交易架构设计 — 投资

- 1 投资尽调，需要了解哪些内容？
- 2 传统的尽调方式和内容，是否能够满足各种投资方式？



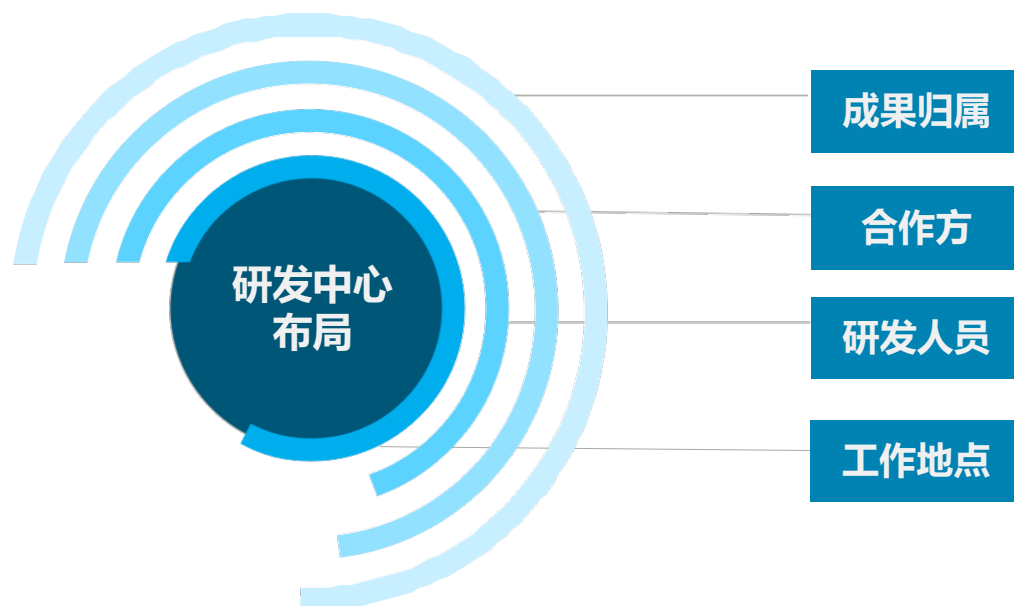
做好交易架构设计—研发中心，科研合作

成果

- 做好前期对研究成果未来使用的评估，包括贸易管制要求等；
- 从设计软件，到实验设备，都需要根据所在地和适用的域外管制法律进行分析和评估。

人员

- 合作中，合作方和己方人员构成
- 人员交流，沟通方式的注意点
- 关于相关管控知识的培训和掌握



做好交易架构设计——研发活动中的关注点

01 关注要点

开发人员
开发地点
数据储存地点
技术分类
研发标的

02 关注行为

技术获得
技术交流
技术演示
内部培训
邮件等
提供权限

03 许可证件

是否涉及许可证?
许可证例外?
无法获得的影响, 如人员隔离

做好交易架构设计—支付：关注汇率风险

随着跨境贸易投资自由化便利化改革的不断深化，企业在开展跨境贸易及投融资业务时获得了极大便利；

但新冠肺炎疫情叠加中美贸易摩擦，使得汇率市场波诡云谲。

新形势下，企业建立汇率避险的正确理念，利用汇率避险方案，适应国际金融环境的改变。

根据万得资讯信息，今年1—5月，美元兑人民币汇率在6.8398—7.1446区间波动，振幅高达3048外汇点差。

公司是抗疫物资出口的外贸企业。3月下旬，A公司与欧洲某国政府卫生部门签署了大额口罩等防疫物资出口合同，总金额约3亿欧元，每周发货分批出口，货款也将分批回笼。

签约时，欧元兑人民币汇率约为7.8且处于上行态势，A公司基于7.8的汇率测算了销售收入并对外报价。

但4月开始，欧元兑人民币汇率掉转直下至7.6—7.7之间波动。

3亿欧元货款，如按7.6的实际结汇价格，企业收入减少将高达6000万元人民币。

1

远期结汇

2

买入看跌期权

3

卖出看涨期权

关注汇率风险——新形势下外汇避险

适度调整远期售汇 宏观审慎管理策略

由于目前人民币汇率整体贬值幅度较大，汇率波动对进口型企业利润侵蚀严重。

关注外贸新业态下的 汇率避险需求

5月20日，外汇局发布《国家外汇管理局关于支持贸易新业态发展的通知》（汇发〔2020〕11号），为加快跨境电子商务等贸易新业态发展，提供了更高水平的贸易外汇收支便利化政策。跨境电商经营者从备货到完成销售到收到货款，时间跨度一般在1—3个月，因此汇率波动对跨境电商卖家利润的影响很大，锁汇需求遂日益增多。



境外投资和跨境融资

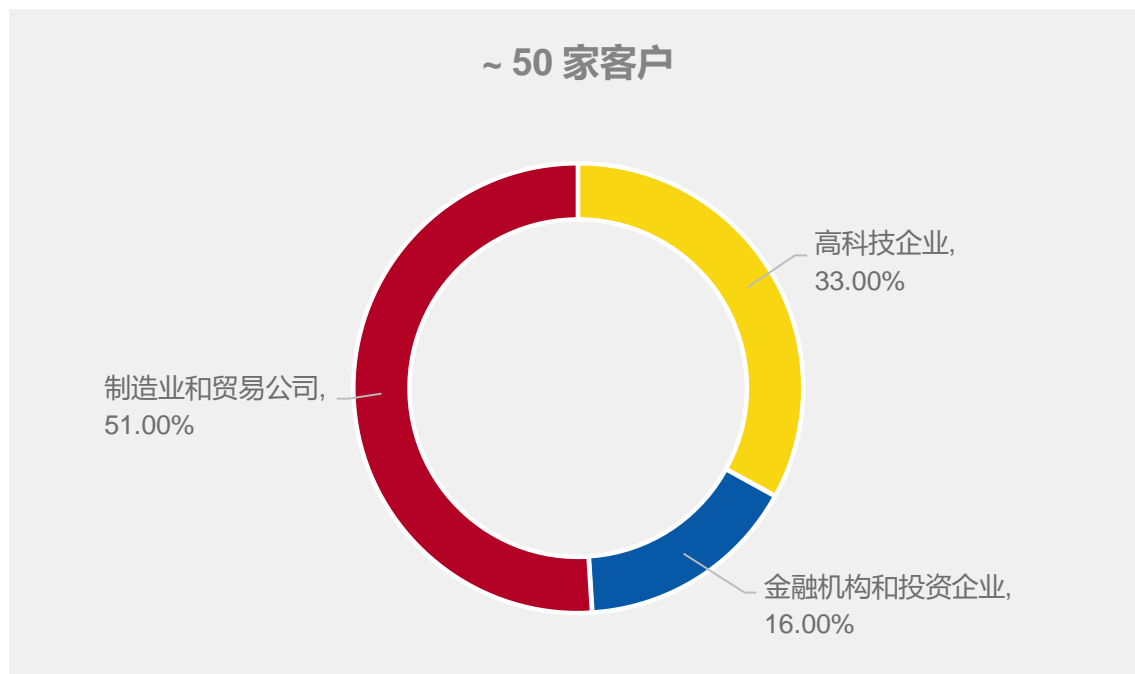
控制投资成本和远期退出汇率导致的利润损失风险。在跨境融资方面，减少不必要的成本。

制定符合自身需要的 汇率避险方法

企业基于自身业务的收/结汇背景，以避免损失为目的，锁定汇率风险。同时，根据不同的避险策略，采取不同的避险工具组合。

案例分享

案例分享 — 项目总结



自2018年下半年以来，根据不完全统计，我们在出口管制与制裁领域先后服务了

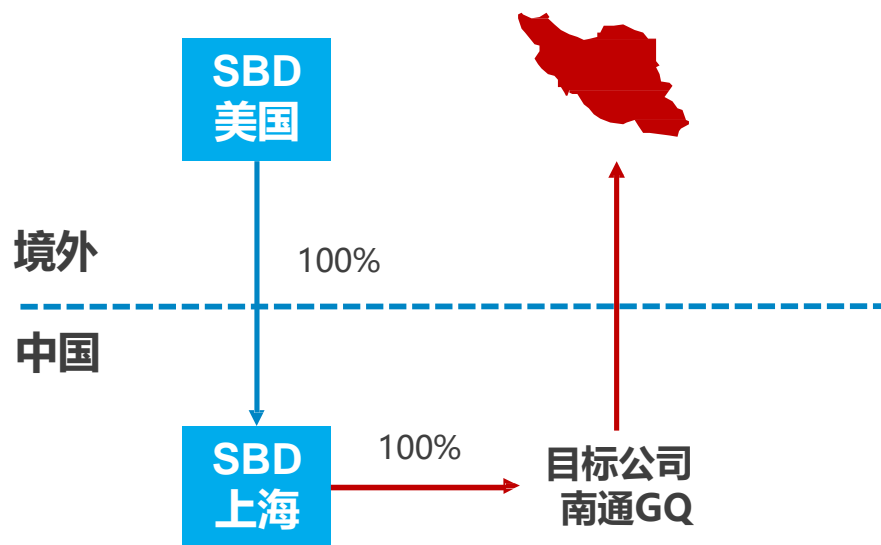
50 家客户，涵盖多种业务类型。

涉及服务内容：

- 日常咨询
- 美国，欧洲出口管制分析
- 人才引进、高校和研发机构合作
- 调研、特定业务风险评估
- 投融资、并购整体方案
- 并购、投资中的贸易合规尽职调查
- 贸易合规内审
- 培训

并购新公司可能造成的贸易合规风险

SBD案



2011年，SBD通过其境内子公司收购南通目标公司GQ，在尽职调查中，SBD发现GQ存在和伊朗之间的交易。SBD要求GQ终止和伊朗的交易作为并购前提，GQ同意这一条件。

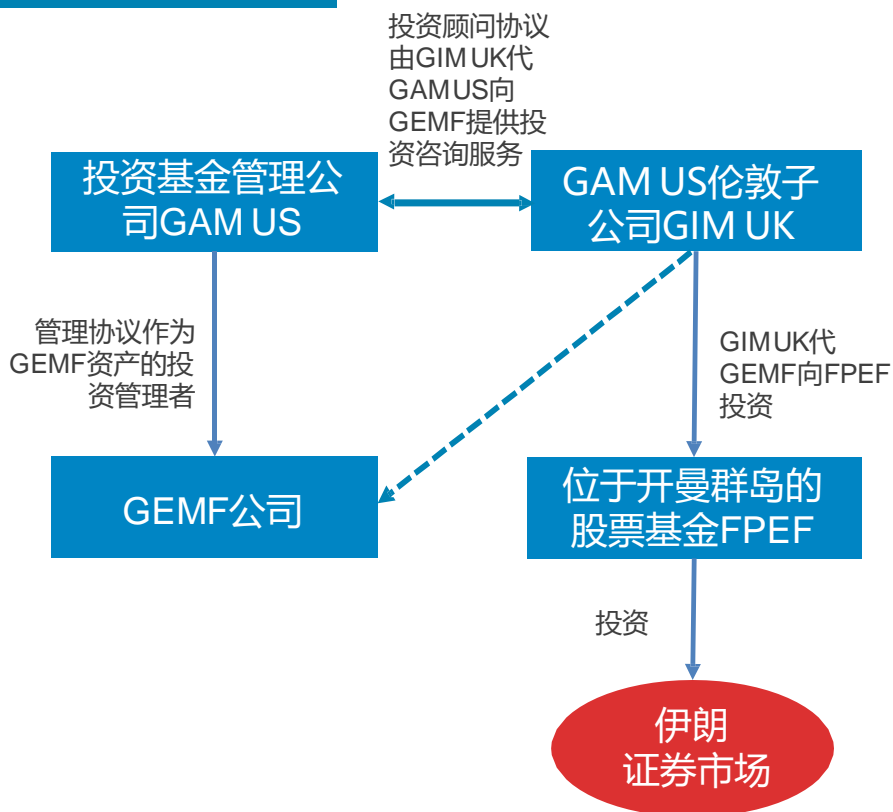
并购完成后，SBD对GQ进行了相应合规培训整顿，但在2013年，SBD在内审中发现，GQ仍在进行伊朗交易，遂向OFAC进行主动披露。

2019年，OFAC基于主动披露给予GQ和SBD减轻处罚，罚金总计1,8691,44美元。

- 并购中如何避开贸易合规的潜在风险?
- 如何确保新并购公司的合规管理能迅速和公司原有合规管理体系接轨?
- 如果新并购公司存在贸易合规风险该怎么办?

对制裁禁止性交易的处罚

GAM案



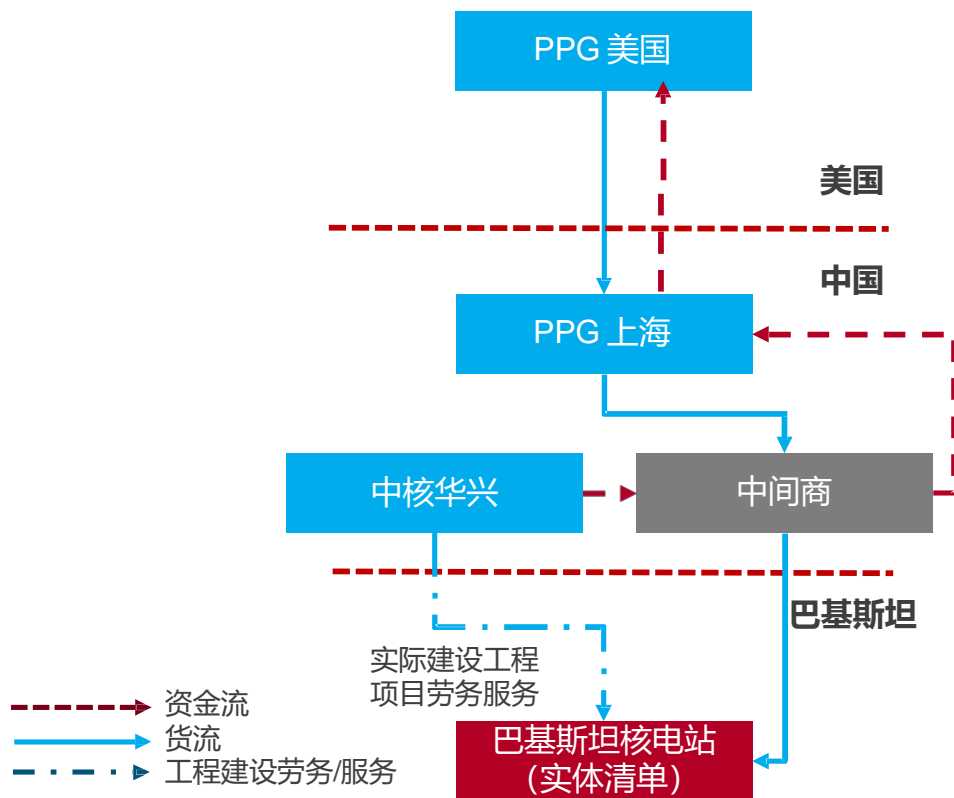
该投资行为被控违反了《伊朗交易条例》（Iranian Transactions Regulation, 下称“ITR”）导致OFAC对GAM US进行了处罚。

在综合考虑GAM US多方面因素，如：GAM US就该行为向OFAC进行了主动披露，并采取了补救措施等之后，最后，在2012年5月21日，OFAC对GAM US予以减轻处罚，双方最后的和解金额为112,500美元。

- 交易进行预先背景审查，了解交易标的实际情况有无必要（即使不涉及美国市场）；
- 如果发现问题，应当采取的对策是什么？

交易中的协助可能带来的风险

华兴案



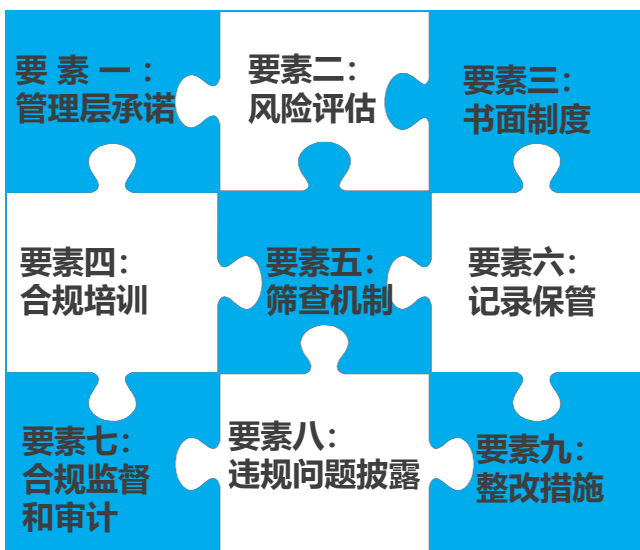
2006年，中核华兴参与了某巴基斯坦核电站建设项目，向PPG上海采购核电站施工所需高性能涂料（EAR99物项）。但是由于相关核电站位于实体清单内，因此PPG美国回复说明无法取得相应出口许可证。随后PPG与中核华兴，通过中间公司向巴基斯坦核电站提供涂料，并声称涂料是提供给中国境内的核电站。中核华兴通过中间公司与PPG上海进行结算。

BIS发现并进行调查后，2012年12月，中核华兴同意向BIS支付200万美元的罚金，接受5年的监管期，并额外支付100万美元用以出口合规体系建设。PPG上海被处以100万美元的罚金，同时PPG上海的负责人被处以12个月的有期徒刑，支付10万美元的刑事罚金和25万美元的民事罚金。

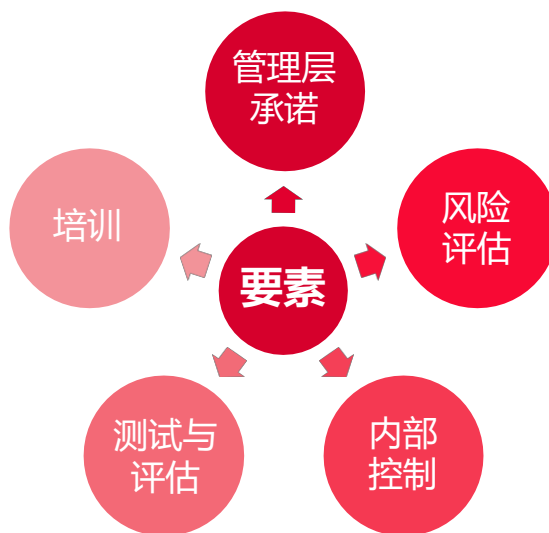
- 关注非CCL管制物项（EAR99物项）的出口管制风险；
- 关注禁止性协助可能带来的出口管制风险。

完善合规体系

完善供应链的贸易合规管理



经济制裁合规体系建设及要点



了解你的商品

商品是否属于美国物项；
商品是否属于美国出口管制法所特别管制的物项；

了解你的行为

自身行为是否构成美国出口管制法规所称出口/视同行为；
自身行为是否构成美国出口管制法规所称转出口/境外转移行为；
自身行为是否属于对客户的出口行为的协助；

了解你的客户

客户是否属于美国出口管制所制裁/管制的对象；
商品的目的地是否属于美国出口管制的地域；
客户取得商品后的用途是否属于美国出口管制的用途；

联系我们



王峰

合规业务部, 海关与贸易合规, 合伙人
办公室: 北京
电话: +86 10 5878 5078
邮件: wangfeng3@cn.kwm.com

执业领域

王峰先生的专业咨询领域为贸易合规管理和海关事务。

王峰先生先后服务于多家国际500强公司, 主要负责供应链和物流管理。在企业工作的13年中, 在跨境交易领域积累了丰富的理论和实践经验, 尤其在供应链优化, 贸易合规管理, 出口管制和海关事务的处理, 跨境电子商务方面造诣尤深。王峰先生还在4大会计师事务所之一担任高级经理多年, 主要为客户提供海关和国际贸易方面的服务。

其中, 在出口管制与经济制裁领域的经验如下:

- 帮助知名中国企业进行贸易合规内审, 并调整内控流程;
- 领导中国企业配合美国总部实施美国出口管制项目中国落地;
- 协助某知名国内家用电器制造商建立出口合规管理体系;
- 为某国内知名TMT领域代表性企业提供贸易合规相关常年法律顾问服务, 并为其搭建出口合规与制裁合规体系;

- 为多家知名金融机构提供与美国制裁相关的咨询服务;
- 为多家电子制造、研发、销售企业提供贸易合规咨询。

王峰先生领导的金杜海关与贸易合规团队提供服务领域涉及汽车行业, 电子通讯行业, 医疗产品生产, 航空和大型设备制造, 化妆品, 服装, 食品和农产品等行业。

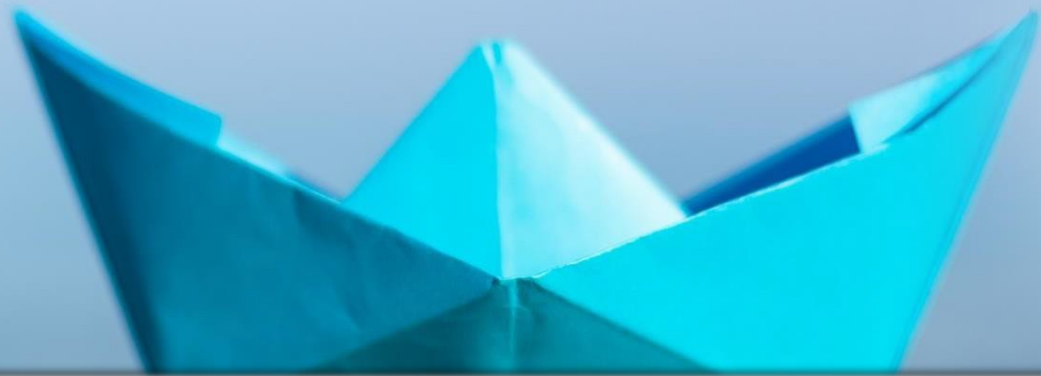
工作经历

王峰先生于2012年加入金杜律师事务所。在加入金杜之前, 王峰先生先后服务于汽车行业, 医疗行业, 通讯和信息行业的世界500强公司和四大会计师事务所, 有着16年多的理论和实践经验。

王峰先生毕业于首都经济贸易大学, 经济法专业, 获得法学学士学位。

全国企业合规委员会 – 专家委员会委员
江苏贸促会自由贸易协定专家智库-专家成员

王峰先生的工作语言为中文和英文。



声明

金杜律师事务所 (King & Wood Mallesons) 指由金杜律师事务所国际联盟中的成员事务所组成的法律服务网络。各成员所独立提供法律服务。每一成员事务所均为一家独立的成员所，任一成员事务所及其合伙人均不得以金杜律师事务所国际联盟任何其他成员事务所的代理人身份行事。任何成员所的任何合伙人或成员无权约束任何其他成员所。详细信息见金杜网站

www.kwm.com。



King & Wood Mallesons refers to the network of global law firms members of King & Wood Mallesons.
Visit kwm.com for more information.

 @kwmlaw

 KWM_China