

法眼看美国：一个诉讼丛生的国家

文/陈道正，路伟上海

去年上半年，中国共有境外并购交易 102 宗，并购金额达 320 亿美元。截至目前，中国企业在境外的并购金额总计接近 1500 亿美元，且这段时间并购交易增长不会放缓。如今的中国公司通过对海外原材料、人才、技术、品牌和客户的追逐，也正在把自己变成跨国公司。在全球化进程中，中国企业不可避免地会遇到许多挑战，包括在经营过程中遇到各种法律风险的挑战，企业高层管理需提高海外经营中法律风险的管理能力。本文特对美国的法律环境做概要性介绍。

缘何美国社会诉讼多？

美国是个以诉讼多闻名的国度，在美国随时可能遇上官司。如果中国企业要在美国经营，深入了解美国的诉讼文化十分必要。

首先，美国的司法制度鼓励打官司。在美国，当事人败诉时，不需要支付对方诉讼费。原告没有赔偿被告律师费的风险负担，会积极提起诉讼。原告胜诉时，律师就当事人获得的赔偿可以按照一定的比例提成，这种方式称之为风险代理。提成常可达赔偿数额的 30%，更高的可达 40%。

美国司法制度的另外一个特点是陪审团制度。陪审团由任意挑选出来的一定数量的普通民众组成。这些人通常没有法律教育背景。陪审团的权利很大，有权判令一方赔偿另一方所受的财产损失。当被告是大公司，而原告属于相对处于弱势的群体时，同为普通人的陪审团成员会倾向于同情原告，做出有利于原告的判决。陪审团还可以判令惩罚性赔偿，作为对败诉方的惩罚。某些情况下，惩罚性赔偿的数额远高于胜诉方的实际损失。麦当劳一家餐厅曾因一杯热咖啡溢出烫伤了顾客，而被迫支付了 270 万美元的惩罚性赔偿；通用汽车公司因“平托”牌汽车缺陷，被法院判罚支付超过 1 亿美元的惩罚性赔偿。

集体诉讼是美国诉讼的另一大突出特点，尤其让商业公司感到头疼。集体诉讼是一组原告共同提起的诉讼。原告少则几个人，多则成百上千甚至上万，通常由消费者或者雇员的代表向在美国经营的大公司提起，原因多是这类人受到普遍性的伤害或者不公平的待遇。

另外一种常见的集体诉讼，当事人是上市公司的股东特别是中小股东，诉讼缘由通常是信息披露方面出现瑕疵造成股价下跌，以及公司在财务信息上误导股民等。由于集体诉讼人数众多，赔偿数额巨大，律师就原告获得的赔偿提取的风险代理费数额十分可观。因此，在美国，律师对代理集体诉讼趋之若鹜。

以美国为例评估企业海外经营中的法律风险

如前所述，中国企业在海外经营面临着一系列法律风险，尤其是在美国这样的多诉讼国家，随时可能遭遇诉讼。另一方面，由于法律体系的差异，尤其是普通法系和大陆法系的极大不同，企业在应对海外法律风险时也有诸多困难。对法律风险准备不足，可能会给企业带来以下的后果：（1）海外法律程序的艰难应诉，耗费大量诉讼费用；（2）面临巨额赔款；（3）企业信誉受到损害；（4）企业开拓市场受阻，甚至可能被禁入当地市场。因此，管理海外法律风险，首先要了解有哪些法律风险。

美国法院域外管辖权

美国法院一向以“长臂管辖”著称，可以对在美国经营的跨国公司（包括非美国公司）进行全球管辖，对这些公司在世界任何地方的违法行为都有管辖权。无论向美国法院提起诉讼的当事人的诉讼请求事由发生在何地，美国法院都有可能对作为被告的这些跨国公司行使管辖权，理由是被诉的公司在美国有经营业务。这使得中国企业未走出国门，就可能遭遇来自美国的诉讼。

证据披露程序

对中国企业来说，证据披露程序可谓最陌生的司法制度之一。美国的法院在官司开始阶段不会轻易驳回诉讼。大多数情况下，一方提起诉讼，对方有义务进行广泛的诉前信息披露和证据出示，包括与案件相关的所有纸质文件和电子信息，以及在审理前，对了解案件相关事实的证人证言进行质询查证。不提交相关文件的后果会很严重，可能导致法院命令没有出示相关文件的一方支付对方证据出示的成本，甚至做出不利于未出示相关文件方的判决。在高门控股公司诉摩根斯坦利一案中，由于摩根斯坦利不当处理证据出示问题，导致法院判决其支付高达 6 亿美元的高额赔偿，惩罚性赔偿金更是高达 8 亿美元。

耗时的诉讼程序和高额诉讼费用

在美国，诉讼程序繁琐，费用高昂。如证据披露程序，就是美国诉讼程序中成本最高的一个环节，有时耗资上百万美元，耗时可能长达几年。而败诉方不需支付胜诉方的诉讼费用。如果中国企业在美国被起诉，即使最后胜诉，仍需负担高额的诉讼费用。因此，如何减少诉讼时间和成本也是法律风险管理的一个重要部分。

国际仲裁——在美规避法律风险的最有效方法

其实，中国企业在美国进行法律风险管理的最有效方法是避免诉讼。国际仲裁是很好的选择。国际仲裁的几个重要特点：较少的事实披露、更快、成本更低、非公开、相关事项拥有专家仲裁院、通常更容易执行。企业可以在合同中约定仲裁条款，通过国际仲裁来解决可能产生的纠纷。

版权所有 © SGLA 2009。

此出版物仅供阁下参考和兴趣阅读之用，无意作为完整全面的信息，并不构成亦不应予以依赖为法律意见。请根据自身情况寻求专门咨询。