

## 美国法律尽职调查业务简介

众所周知，投资人开展项目投资、合作业务之前，会聘请熟知目标企业所在地法律、商业习俗和文化背景的专业律师进行个性化的法律尽职调查，以确保投资、合作的可行性和可靠性。

与国内企业进行法律尽职调查相比，律师对美国企业尽调的方式和调查的侧重点大不相同。首先，美国是一个联邦制国家，联邦法、州法并行，各个州都有一定程度的自主立法权（如公司法、税法均有州内立法加以规范）。同一类商事活动在不同州会受不同的法律规制，特别对于跨州经营的企业，一些商事活动在一个州合规，在另一个州或者联邦层面却可能不合规。如果参与项目尽职调查的律师不能够准确了解项目涉及的法律法规，就难以准确地为客户发现和解决问题。另外，美国比较注重隐私保护，各州公司法对非上市企业的信息披露也不像中国那么繁杂，很多州（如纽约）甚至仅需要提供企业名称和注册地址，对股东名单、股权结构等重要信息均不作登记和备案，这导致国内传统的尽职调查方式在美国是行不通的。因此，美国的法制体系在为美国企业保驾护航的同时，也为一些看似单纯的投资、合作行为增添了很多不确定性和复杂度。所以，对于具备一定规模、业内享有较高声誉的中国企业，在原有团队的基础上，引入美国律师的法律尽职调查意见，是项目成功的重要保障，可谓势在必行。

我们能够根据客户的需求提供不同程度、侧重点的美国企业法律尽职调查服务，简介如下。

### 1. 初步法律尽职调查

初步法律尽职调查服务主要针对项目初始阶段（例如，投资人有初步投资意向，需要确认目标企业是否真实存在，是否良好存续等），主要包括企业的设立、登记、存续的基本信息和法律文件，包括：

- 企业名称、组织形式（如公司制、合伙制、LLC等）；
- 企业注册地址、注册代理人以及主要经营地基本信息；
- 企业是否存续及存续期间，良好存续证明，以及历史沿革；
- 审查企业提供的注册文件、章程以及股东会、董事会决议文件（如有）。

### 2. 深入法律尽职调查

深入法律尽职调查服务主要针对签署正式交易文件之前的项目（例如，投资人决定投资目标企业，但为了保证项目成功，需要进一步了解目标企业，发现存在的法律问题等），目的是为了帮助投资人的项目估值，为项目谈判提供参考等。我们将通过与目标企业负责人的沟通，结合政府、第三方审查机构和相关部门的权威信息，为客户提供对目标企业的深入法律尽职调查服务，并根据客户需求对存在的法律障碍或风险进行法律评价和整改建议。除涵盖初步尽职调查获取信息之外，本项服务还包括：

## (1) 企业组织架构和治理结构

- 管理层结构、员工分布情况；
- 股东会、董事会等权力机构构成情况；
- 重大决策事项流程；
- 股权变更情况和历史沿革。

## (2) 企业经营

- 企业经营所需证照和经营许可证书、资质证书及其他法律许可；
- 经营范围、经营方式、主营业务、业务变更等情况；
- 审查产品供应、销售合同，对主要客户及供应商关联性进行分析。

## (3) 资产<sup>1</sup>

- 无形资产:
  - 企业持有或授权使用的版权、商标、专利检索；
  - 审查其商标、专利、非专利技术的有效性和合法性；
  - 审查目标企业提供的无形资产保护法律文件（如高级管理、核心技术人员保密协议等）。
- 不动产:
  - 企业持有或租赁的建筑物、土地等是否合法取得，是否存在产权、使用权争议；
  - 产权人检索，房屋产权链；
  - 产权贷款、纳税情况；
  - 主要生产、办公设备。

注1: 美国对无形资产的保护, 是以宪法和一些国际条约/协定为核心, 涉及版权、专利、商标、商业秘密和植物品种等多方面, 发展比国内更为成熟。例如, 美国法律可以对植物、动物和医疗方法等客体授予专利权, 而在中国却没有这样的规定。美国不动产法律领域也与中国存在着巨大的差异。例如, 在美国可以永久性地持有房产, 但在产权使用上却要严格遵循购买协议和政府规划, 产权上一些细微的改动可能引起潜在的商事或行政纠纷, 这与中国大不相同。因此, 在美国涉及技术交易或房产投资时, 我们建议客户聘请有经验的美国律师对涉及的无形资产、不动产进行专业、完善的产权调查, 确认产权是否真实有效、是否存在权属争议和权利负担, 避免投资受损。

作为在不动产和无形资产法律业务中拥有丰富的实务经验的美国律师事务所, 我们有能力根据客户需求, 另行出具独立的《不动产/无形资产法律尽职调查报告》, 为客户提供更具针对性的法律服务。

## (4) 重大债权债务

- 审查目标企业重大的借贷合同、抵押担保合同等交易文件。

#### (5) 关联交易和同业竞争

- 审查目标企业提供的关联方信息，判断企业是否涉及关联交易；
- 根据企业提供的控股股东、主要管理人员控股或持有其他企业股份的信息，审查是否存在同业竞争。

#### (6) 劳动用工

- 员工数量，涉及雇佣外籍高管/员工情况，调查是否存在合法雇佣许可；
- 企业社会保障实施情况。

#### (7) 重大诉讼

- 目标企业、高级管理人员或关联方已结、未结的重大诉讼情况。

#### (8) 税务<sup>2</sup>

- 企业税种、税率和税收优惠情况。

*注2：对于企业税务我们仅进行法律层面的调查。考虑到税务问题十分重要，会影响投资人收购方式和交易架构的选择，甚至整个项目的顺利进行，我们建议客户根据项目的具体情况，在合适阶段引入会计师、税务律师进行研究。*

#### (9) 其他

- 针对目标企业特殊情况或客户需求，可能涉及的其他问题（如环保合规）。