

首頁 / 評論 / 議事堂

余文浩 | 香港如何做到吸引外資同時留住港資的中小企業？

編輯：阮一帆 責編：周瑋瑜

2023年12月30日 週六 上午10:7



香港作為一個國際金融中心，擁有值得信賴的法律體制，

文：余文浩

在2023年的《施政報告》指出：「香港要走出經濟困境，就要想方設法吸引外資，留住港資，增加在香港本土進行的經濟活動，以擴闊產業、就業和財稅的基礎。」但是如何可以做到吸引外資同時留住港資包括中小企業呢？

香港作為一個國際金融中心，擁有值得信賴的法律體制，一直以來以其獨立的法治體系和成熟的商業法律環境而聞名。這些特點為投資者提供了可靠的法律保障和穩定的預測性，使他們能夠在穩定和透明的法律框架下進行商業活動。話雖如此，只有真正熟悉香港法律體系的投資者和企業才可能更傾向於在香港進行投資，可是特區政府並未積極推廣這一優勢。

作為國際商業樞紐，香港擁有專業的法律服務機構和高水平的法律專業人才，它應為海外的投資者，外資企業又或是本地的中小企業在香港進行商業活動的初期提供更全面的法律支持和建議，從而幫助他們更好及更快的適應香港的法律環境。這些支持應更加註重向他們介紹與香港知識產權有關的法律問題，例如需要注意是否侵犯其他公司的知識產權，以及僱傭合約方面的法律問題，以避免自行定制的僱傭合同不符合香港僱傭條例的要求，如最低工資、僱員強積金、年假等。除此以外，在香港的商業和法律領域，合同是各方之間約定和確定權利義務的法律文件。然而，由於各種原因，合同當中的爭議是無法避免的。當爭議發生時，合同當事人亦須選擇最適合的適用法律以保障自身的權利，本文旨在探討香港商業合同中常見的適用法律條款。

試想想，假設你是一所香港的貿易公司，與海外的買家簽訂了供貨合同，但近日出現有關貨品質量的爭拗。那麼，首要關注的地方便會是合同內提及到的適用法律條款（Governing Law Clause）以及在本人下一篇文章將繼續討論的司法管轄權條款（Jurisdiction Clause）。

在當今全球化趨勢日益普遍的時代，跨境商貿變得司空見慣。當業務順利進行時，您的公司與位於海外的合作夥伴能夠和諧共處，共用共榮之果。然而，一旦雙方關係出現問題，涉及合同條款等事項的爭議產生，雙方便可能需要訴諸法律，通過訴訟解決糾紛。

在起草商業合同的適用法律條款時，應考慮什麼關鍵因素？

1. 適用法律

適用法律是指在合同爭議中適用的法律體系。當合同當事人在商業合同中納入適用法律條款時，建議考慮以下因素：

首先，合同的性質、目的和範圍對選擇適用法律具有非常重要的影響。例如，合同涉及特定行業的監管要求，當事人有可能傾向於選擇該行業所在地的法律，當事人所在的國家或地區的法律體系的健全程度以及他們所熟悉的法律體系的成熟度同樣也是考慮因素。此外，商業慣例和行業特點可能導致偏好選擇與業務活動相關的法律體系。**當然，法律的可預見性、明確性和執行性也是重要因素，以確保合同條款能夠有效執行；最重要的一環，如果合同涉及跨國當事人，那麼國際性考慮和適用國際公認的法律體系將尤為重要。**

2. 適用法律條款的起草

在起草相應適用法律條款時，建議注意以下事項：

首先，應將適用法律條款以獨立條款或子條款的形式明確說明，並標明其為「適用法律」條款，以使其在合同中容易識別和理解。其次，應只選擇一套法律制度作為適用法律，以確保法律解釋和執行的一致性。在提及所選法律時，條款的表述應明確，避免使用錯誤或含糊不清的用詞，以確定適用的法律規範。同時，為了提高合同的可讀性和理解性，應使用簡明的用詞，避免不必要的複雜字句。

3. 執行適用法律條款

3.1 合同有清晰的適用法律條款

精選文章



葉文斌 | 增加地區就業機會
推動社會經濟「最大化」



解局 | 中央再派政策禮包 大
灣區融合更進一步



鄧飛 | 增開放程度勢在必行
港發揮優勢迎合所需



日月譚天 | 「世界的台
灣」？不過是民進黨當局...



梁文聞 | 優化強拍門檔 加速
城市更新

如果在合同中明確指定了適用法律，通常情況下，香港法院或香港仲裁庭會遵循這一選擇。然而，有一些例外情況需要考慮。首先，如果所選的適用法律被認為是非「善意和合法」的，法院可能不會支持這一選擇。這意味着選擇的法律不能違反公共秩序、道德準則或法律禁止的行為。其次，如果合同的相對方對於所選的適用法律在他們的訂約權限方面存在爭議或者所選的適用法律違反了香港的強制性法律規定或公共政策，法院也可能不會支持這一選擇。這意味着合同的內容不能違反香港法律的強制性規定或違背公共利益。再者，如果合同履行地的強制性法律規定與所選的適用法律相衝突並使合同履行變得非法，或是合同當事人的真實意圖是在外國從事根據該國法律屬非法的行為，法院也可能不會支持所選的適用法律。此外，一些特殊合同，如保險、可轉讓票據等，可能受到特定法律規定的約束，這些法律規定可能會影響明確指定的適用法律的適用性。

3.2 合同無清晰的適用法律條款

倘若合同並無清晰釐定適用法律的相關條款，那麼適用法律將取決於爭議解決的機制：

3.2.1 香港法院

判斷適用法律採用兩階段式分析，具體內容如下：

第一階段：在這個階段，分析的重點是評估是否有任何事實依據可以推斷出關於適用法律的協議。這意味着，檢查合同本身以及任何相關文件，例如管轄權條款或法律選擇條款，以查看雙方是否明確同意了適用的法律。如果有明確且明示的法律選擇協議，則將適用該法律到合同中。

第二階段：如果在第一階段並未有明確的法律選擇協議，則進入第二階段的分析。在這個階段，法院將確定與合同具有最密切真實聯繫的法律制度作為適用法律。這涉及評估各種因素，例如當事人的意圖、合同的性質和目的、當事人的營業地、履行地以及相關資產的所在地。法院將根據這些因素確定與合同最密切相關的法律體系，並將適用該體系的法律。

這種兩階段式分析提供了一種結構化的方法，用於在關於適用法律的明確性模糊或缺乏明確協議的情況下確定適用的法律。它在當事人沒有明示選擇適用法律的情況下提供了靈活性，同時確保適用於合同的法律與當事人和交易密切相關。需要注意的是，第二階段分析中使用的具體因素和考慮因應可能因司法管轄區和適用法律而有所不同，法院可能會根據具體司法管轄區的法律原則，對不同因素給予不同的優先考慮或加以不同的強調。

3.2.2 仲裁程序

在仲裁程序中，仲裁庭通常會根據衝突法的規則以確定適用的法律。這通常涉及到衝突法的問題，即如何在涉及跨境事務或國際合同的情況下選擇適用的國家或地區的法律。。

衝突法規則可以根據不同的司法管轄區和國家而有所不同。這些規則可根據各種因素來確定適用法律，例如合同的性質、當事人的國籍、合同執行地點等。仲裁庭在確定適用法律時，會參考衝突法規則並進行相應的分析。這可能涉及比較不同國家或地區的法律規定，以確定最適用的法律。仲裁庭在分析時，通常會考慮各方的意圖、合同的內容和目的，以及交易背景等因素。

在起草商業合同的適用法律條款時，應綜合考慮以下因素：合同的性質、當事人所在地的法律體系、跨國因素，以及法律的可預見性、明確性和執行性。這些因素都會影響合同條款的有效執行和合同當事人的權益。因此，選擇適用法律條款時要謹慎，同時應徵詢法律意見，以避免帶來法律風險和不確定性。

作者為香港證券及期貨專業總會幹事

本文為作者觀點，不代表本媒體立場

圖：中新社

#貿易保護

#商業利益

#證券界

跨境法律服務

#余文浩

#商業合同

評論



寫下您的評論...

評論

更多留言

編輯推薦



來論 | 大灣區數據治理：標準合同引領跨境流動新契機

議事堂 | 2天前



馮煒光 | 如何破解經濟社會發展中的深層次矛盾？

議事堂 | 3天前



來論 | 夜市繽紛振氣勢 維持還須長遠計

議事堂 | 3天前



盧文端 | 從夏主任解讀習主席講話 看中央對港希望

議事堂 | 3天前



顧長風 | 從北上逛超市熱揭示的社會問題

議事堂 | 4天前



博梁 | 愛國愛港新氣象 大團結兼有大局觀

議事堂 | 5天前

橙TV	資訊	評論	財經	文化	生活	親SON教	美人計	公仔紙	HK Eye
專訪	港聞	議事堂	財經專欄	文化本事	發緊夢	名人專訪	煲劇誌	YOI' s 生活漫畫式	OPINION
視頻專題	國際	有話直說	產經	書人書事	Mycooky	教養妙法	天下無雙 李專	老少女改運大法	STAND UP
動畫圖解	兩岸	圍爐	地產	專欄作家	診所橙事	好書推薦	靈氣碧仁	Dear me,	STAR TALK
直播	區間	投投是道	搵錢呢啲嘢	樓上戲院	慢慢活	升學導航	亞熱帶中年	大Y漫畫	THE REASON I...
社區									
社區我有SAY									
區區無小事									
區內熱話									
社區生活									