



外国投資者による買収に対する国家安全審査については取引の実質的内容を重視

このアラートで検討している法規

- 「商務部による外国投資者による中国国内企業の買収に対する安全審査制度に関する規定」、商務部公告2011年第53号、2011年8月25日公布、2011年9月1日から施行
- 「国务院弁公庁の外国投資者による中国国内企業の買収に対する安全審査制度についての通知」、国弁発[2011]6号、国务院弁公庁2月3日公布、2011年3月5日から施行
- 中華人民共和国商務部公告2011年第8号、2011年3月4日公布、2011年3月5日から施行、有効期限2011年8月31日まで

背景

商務部は2011年8月25日に第53号公告(以下、「53号公告」)を公布した。これは2011年の第8号(以下、「8号公告」)を改定するに際し、公衆に広く意見を求めて調整したものであり、安全審査実施上の具体的手続、及び外国投資者が中国国内企業を買収する際に提出すべき資料に関する正式なガイダンスとなるものである。8号公告は既に2011年8月31日で失効し、53号公告が2011年9月1日から施行される。

8号公告の具体的内容に関しては、[チャイナアラート\(中国速報\)2011年第9回](#)を参照されたい。

8号公告から53号公告への主な改定箇所及びKPMG中国の所見は、以下の通りである。

1. 買収取引の実質的内容についての審査が行われる

53号公告は、買収取引の実質的内容の審査に関する規定を追加している。その第9条の規定によると、外国投資者が中国国内の企業を買収する際に、取引の実質的内容と実際の影響に基づき、買収取引が安全審査の範囲に属しているかを判断する。外国投資者はいかなる理由によっても安全審査を回避することはできない。名義借り(中国語:「代持ち」)による持分取得のみならず、信託持ち株会社、多角的再投資、リース、ローン、協議に基づく統制(例えば変動持分事業体VIEを利用する場合)及びオフショア取引も対象としている。

53号公告が上記の条項を含むことは特にサプライズではない。KPMG中国は[2011年第9回のチャイナアラート](#)において、外国投資者が名義借りによる中国国内企業の持分取得や信託方式により中国国内の会社を買収する場合には、安全審査に関する政府部門が審査において異議を唱える可能性もあることを指摘した。具体的には当該チャイナアラートの2. を参照のこと。

2. 事前協議における法的効力

8号公告によると、外国投資者が商務部に対して買収に伴う安全審査の正式申請前に事前協議を申し込むケースについて言及している。53号公告はさらに、事前協議は正式申請の必須の手続きではなく、協議それ自体は法的拘束力を持たず、正式申請の根拠として見なさないとしている。

3. 利害関係者の関与

53号公告はこの点に関しては8号公告の規定を踏襲している、すなわち外国投資者の中国国内企業買収時において、国务院関係部門、全国産業協会、同業種企業及び川上、川下企業が必要と判断した場合には、商務部に対して安全審査を実施するよう提案することが出来るとしている。上記の利害関係者は買収取引に関する基礎的な情報及び国家安全に及ぼす影響について、書面で審査機関に提出する必要がある。

これ以外に53号公告では、上記の状況下で商務部は利害関係者に説明を要求できると規定している。しかし53号公告は、利害関係者の範囲及び提出する説明書の内容に関しては明確にしていない。

4. 審査機関の秘密保持義務

53号公告では審査機関の秘密保持義務に関する規定が追加されている。その第11条では、関与する安全審査の商務主管部門、関係部署及び関係者の買収に関する安全審査における国家機密、商業機密及びその他機密が要求される情報に関して、秘密保持義務が規定されている。

KPMG中国の所見

53号公告は「形式より実質」の原則を重視して、審査機関は取引の実質的内容と実際の影響を基に、買収取引が安全審査の範囲内に属しているか否かを判断する。このため外国投資者は、潜在的な買収取引のリスクについて安全審査も考慮する必要がある。例えば変動持分事業体(VIE)を利用して外国投資者が「外商投資産業指導目録」における外資による特定産業への参入制限を回避しようとする場合、関係する審査部門は安全審査の実施を要求する可能性がある。

さらに中国メディアの報道によると、商務部は約60種に及ぶ安全審査の対象となる産業リストを内部で作成したとのことであるが、まだ公開はされていない。KPMG中国は、商務部主管部門が53号公告のもとで外国投資者の買収取引を実施する際に、国家安全審査の執行局面において生ずる問題について、さらに詳細なガイダンスが公布されることを期待している。上記の議論で明確になっていない問題以外に、安全審査の過程において使用される判断基準や、各種ファンド投資モデルの場合の安全審査の適用可能性についても、さらに明確になることを望んでいる。

Contact us

Khoonming Ho

Partner in Charge, Tax
China and Hong Kong SAR
Tel. +86 (10) 8508 7082
khoonming.ho@kpmg.com

Beijing/Shenyang

David Ling

Partner in Charge, Tax
Northern China
Tel. +86 (10) 8508 7083
david.ling@kpmg.com

Qingdao

Vincent Pang

Tel. +86 (532) 8907 1728
vincent.pang@kpmg.com

Shanghai/Nanjing

Lewis Lu

Partner in Charge, Tax
Central China
Tel. +86 (21) 2212 3421
lewis.lu@kpmg.com

Hangzhou

Martin Ng

Tel. +86 (571) 2803 8081
martin.ng@kpmg.com

Chengdu

Anthony Chau

Tel. +86 (28) 8673 3916
anthony.chau@kpmg.com

Guangzhou

Lilly Li

Tel. +86 (20) 3813 8999
lilly.li@kpmg.com

Fuzhou/Xiamen

Jean Jin Li

Tel. +86 (592) 2150 888
jean.j.li@kpmg.com

Shenzhen

Eileen Sun

Partner in Charge, Tax
Southern China
Tel. +86 (755) 2547 1188
eileen.gh.sun@kpmg.com

Hong Kong

Karmen Yeung

Tel. +852 2143 8753
karmen.yeung@kpmg.com

Northern China

David Ling

Partner in Charge, Tax
Northern China
Tel. +86 (10) 8508 7083
david.ling@kpmg.com

Vaughn Barber

Tel. +86 (10) 8508 7071
vaughn.barber@kpmg.com

Roger Di

Tel. +86 (10) 8508 7512
roger.di@kpmg.com

John Gu

Tel. +86 (10) 8508 7095
john.gu@kpmg.com

Jonathan Jia

Tel. +86 (10) 8508 7517
jonathan.jia@kpmg.com

Paul Ma

Tel. +86 (10) 8508 7076
paul.ma@kpmg.com

Vincent Pang

Tel. +86 (10) 8508 7516
+86 (532) 8907 1728
vincent.pang@kpmg.com

Michael Wong

Tel. +86 (10) 8508 7085
michael.wong@kpmg.com

Irene Yan

Tel. +86 (10) 8508 7508
irene.yan@kpmg.com

Tracy Zhang

Tel. +86 (10) 8508 7509
tracy.h.zhang@kpmg.com

Abe Zhao

Tel. +86 (10) 8508 7096
abe.zhao@kpmg.com

Catherine Zhao

Tel. +86 (10) 8508 7515
catherine.zhao@kpmg.com

Central China

Lewis Lu

Partner in Charge, Tax
Central China
Tel. +86 (21) 2212 3421
lewis.lu@kpmg.com

Anthony Chau

Tel. +86 (21) 2212 3206
+86 (28) 8673 3916
anthony.chau@kpmg.com

Cheng Chi

Tel. +86 (21) 2212 3433
cheng.chi@kpmg.com

Dawn Foo

Tel. +86 (21) 2212 3412
dawn.foo@kpmg.com

Chris Ho

Tel. +86 (21) 2212 3406
chris.ho@kpmg.com

Sunny Leung

Tel. +86 (21) 2212 3488
sunny.leung@kpmg.com

Martin Ng

Tel. +86 (21) 2212 2881
+86 (571) 2803 8081
martin.ng@kpmg.com

Yasuhiko Otani

Tel. +86 (21) 2212 3360
yasuhiko.otani@kpmg.com

Jennifer Weng

Tel. +86 (21) 2212 3431
jennifer.weng@kpmg.com

Lachlan Wolfers

Tel. +86 (21) 2212 3515
lachlan.wolfers@kpmg.com

Grace Xie

Tel. +86 (21) 2212 3422
grace.xie@kpmg.com

Zichong Xu

Tel. +86 (21) 2212 3404
zichong.xu@kpmg.com

William Zhang

Tel. +86 (21) 2212 3415
william.zhang@kpmg.com

David Huang

Tel. +86 (21) 2212 3605
david.huang@kpmg.com

Amy Rao

Tel. +86 (21) 2212 3208
amy.rao@kpmg.com

Leonard Zhang

Tel. +86 (21) 2212 3350
leonard.zhang@kpmg.com

Southern China

Eileen Sun

Partner in Charge, Tax
Southern China
Tel. +86 (755) 2547 1188
eileen.gh.sun@kpmg.com

Jean Jin Li

Tel. +86 (755) 2547 1128
+86 (592) 2150 888
jean.j.li@kpmg.com

Jean Ngan Li

Tel. +86 (755) 2547 1198
jean.li@kpmg.com

Lilly Li

Tel. +86 (20) 3813 8999
lilly.li@kpmg.com

Kelly Liao

Tel. +86 (20) 3813 8668
kelly.liao@kpmg.com

Angie Ho

Tel. +86 (755) 2547 1276
angie.ho@kpmg.com

Hong Kong

Ayesha M. Lau

Partner in Charge, Tax
Hong Kong SAR
Tel. +852 2826 7165
ayasha.lau@kpmg.com

Chris Abbiss

Tel. +852 2826 7226
chris.abbiss@kpmg.com

Darren Bowdern

Tel. +852 2826 7166
darren.bowdern@kpmg.com

Alex Capri

Tel. +852 2826 7223
alex.capri@kpmg.com

Barbara Forrest

Tel. +852 2978 8941
barbara.forrest@kpmg.com

Ken Harvey

Tel. +852 2685 7806
ken.harvey@kpmg.com

Nigel Hobler

Tel. +852 2143 8784
nigel.hobler@kpmg.com

Charles Kinsley

Tel. +852 2826 8070
charles.kinsley@kpmg.com

John Kondos

Tel. +852 2685 7457
john.kondos@kpmg.com

Curtis Ng

Tel. +852 2143 8709
curtis.ng@kpmg.com

Kari Pahlman

Tel. +852 2143 8777
kari.pahlman@kpmg.com

John Timpany

Tel. +852 2143 8790
john.timpany@kpmg.com

Jennifer Wong

Tel. +852 2978 8288
jennifer.wong@kpmg.com

Christopher Xing

Tel. +852 2978 8965
christopher.xing@kpmg.com

Karmen Yeung

Tel. +852 2143 8753
karmen.yeung@kpmg.com