

一紙空判：難道清算才是最後的救命稻草？

何文傑

2010年1月19日

常見的問題

我司成功申請在香港執行裁決，但被執行的公司已人去樓空，有什麼可行的辦法？

答案：人去樓空，不一定是全無辦法。首先，你要認識香港公司清算法的程式、方法。香港法律賦予清算人的權力很大，如能聘請一個有經驗且盡心盡力的清算人，成功收回部分的資產是大有可能的；又假如被清算公司的董事，計劃轉移資產，只要及早發現并予以阻止，討回也是有可能的。再者，就算資產已被轉移，只要轉移的時間在「有關時限」內，或為不合法轉移，清算人是可以依法討回，甚至對違法轉移資產的董事追討個人責任。

香港公司的清算，法例上稱為「清盤」，但入鄉隨俗，在這裏除了法例條文外，我也稱之為「清算」。

首先：香港公司的清算，大抵分為自動清算與強制清算兩種。自動清算就是公司股東們因各種的原因，通過決議案，將公司「自動」清算，但這一種方式，不在我今天討論介紹的範圍之內。

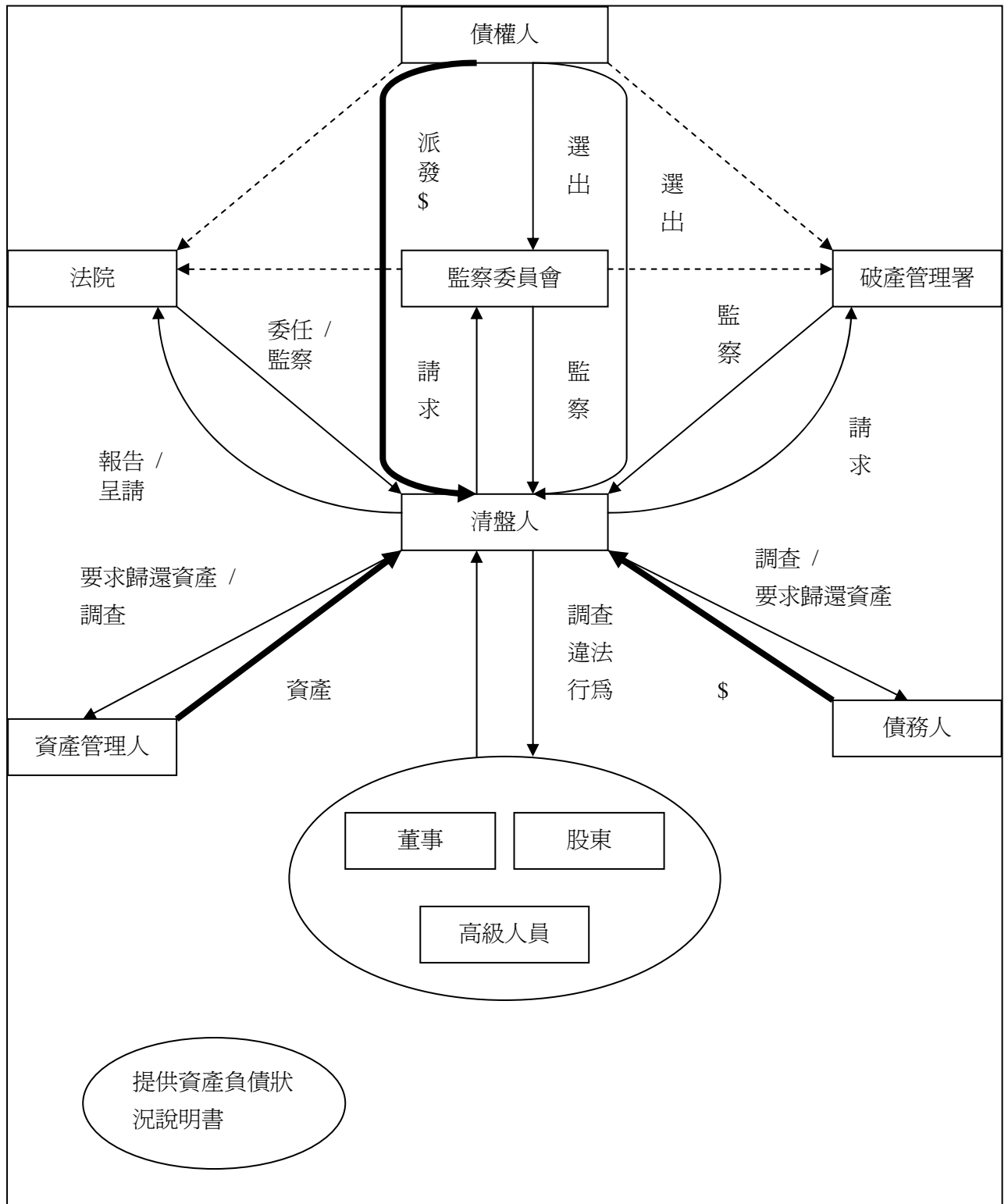
第二種清算，就是法院清算。公司股東，債權人，或有利害關係之人(如政府)均可向法院申請將一間公司清算。


題外話：香港公司法中的清算條例，可用于成立於香港或成立於香港以外公司的清算，非香港公司可以是已在香港登記的「非香港公司」，或未在香港登記的公司。但必須要在香港擁有資產，例如一家在 BVI 成立的公司，在香港擁有物業和銀行戶口，雖然未在香港公司註冊處登記，債權人也可向香港法院申請其清算。

在香港清算的特點是，在程式進行的不同時段，各有關方面(例如，債權人、銀行、法院、董事、股東、政府、破產管理署等)有不同的許可權和責任。

「CO: 公司條例

S167CO = 公司條例第 167 條」



投訴： 

\$： 

香港公司清算各方關係圖

資產的處置及追討

清算令頒佈後，所有公司運作停止，董事局的權力終止，所有資產由清算人接收。而清算人將可全權代表公司，所有法律訴訟亦必須停止。清算人的權力是非常大的。清算人第一件要做的事，就是清點公司的資產，通知所有債務人，要求歸還欠款，及要求公司資產的管理人(如銀行，證券公司，公司董事，職員等)歸還資產及其控制權。(S167CO)

章：	32	標題：	公司條例	憲報編號：	
條：	197	條文標題：	對公司財產的保管	版本日期：	30/06/1997

凡已有清盤令作出或已有臨時清盤人被委任，清盤人或臨時清盤人(視屬何情況而定)須對公司有權享有的或看似有權享有的一切財產及據法權產加以保管或控制。」

另外，公司的董事或高級職員，必須向清算人提交「資產債務狀況說明書」(Statement of affairs)及出席清算人的訊問會議，以便清算人能掌握公司的狀況。此外，董事或高級人員必須將所有的賬簿文書等，交與清算人。事實上清算人有權召見任何一個清算人懷疑他擁有公司資產，帳冊等或資訊的人。及要求他交出公司資產，帳冊及提供資訊。

如果有關人等不合作，不理會清盤人的召見或訊問，可以如何處理？

清算人可利用公司條例 221 條、222 條傳召有關人等到法院在一個司法常務官(Register)前被質詢及出示有關文書。

章：	32	標題：	公司條例	憲報編號：	
條：	221	條文標題：	傳召被懷疑擁有公司財產人士的權力	版本日期：	30/06/1997

(1) 法院可在委任臨時清盤人或作出清盤令後的任何時間，傳召以下的人到法庭席前：公司的任何高級人員、據悉或被懷疑管有公司的任何財產的人或應該是欠公司債項的人、或法院認為能夠提供關於公司的發起、組成、營業、交易、事務或財產的資料的人。

(2) 法院可藉口頭或書面質詢就前述事宜而向該人作經宣誓的訊問，並可以書面記錄該人的答案及要求該人簽署該等記錄。

(3) 法院可要求該人出示任何在其保管或權力管轄下而又與公司有關的簿冊及文據，但如該人聲稱擁有其所出示的簿冊或文據的留置權，則出示該等簿冊或文據並不損害該留置權，而法院在有關清盤中，具有對所有與該留置權有關的問題作出裁定的司法管轄權。

(4) 如任何被如此傳召的人，在獲提供一筆合理款項以支付其開支後，並無法院于開庭時獲悉並容許的任何合法障礙而拒絕於指定時間到法庭席前，則法院可安排將該人拘捕及帶到法庭席前接受訊問。」

章：	32	標題：	公司條例	憲報編號：	46 of 2000
條：	222	條文標題：	下令對發起人、董事等進行公開訊問的權力	版本日期：	01/07/2000

(1) 凡已有命令作出，下令公司由法院清盤，而破產管理署署長或清盤人亦已根據本條例作出進一步報告，報告中述明其認為—

(a) 有人曾在公司的發起或組成過程中作出欺詐行為，或自公司組成以來，公司的任何高級人員曾作出與公司有關的欺詐行為；或

(b) ...

則法院在考慮該報告後，可指示該人或該名高級人員于法院指定其須出庭的日期到法庭席前，並就公司的發起、組成或業務的處理，或就其作為公司的高級人員的行為操守及交易而接受公開訊問。

問。(由 1984 年第 6 號第 153 條代替)
(2) ...

根據 S221(4)條，法院可有權將有關人等「拘捕」。S221 與 S222 的區別在於：S222 是公開的，而 S221 是非公開的，S222 適用於當公司發現有欺詐行為時採用。

如果有關人等根本不出庭，準備潛逃 / 不合作，隱藏了公司資產，清算人可以根據 S224，要求法院逮捕此名有關人士。

章：	32	標題：	公司條例	憲報編號：	
條：	224	條文標題：	逮捕潛逃的分擔人或高級人員的權力	版本日期：	30/06/1997

法院在作出清盤令之前或之後的任何時間，如基於有頗能成理的因由已獲證明，令法院相信公司的某名分擔人或任何過去或現在的高級人員已潛逃或即將離開香港，或即將潛逃或移走或隱藏其任何財產，目的在於規避支付催繳款項或欠公司的債項，或逃避關於公司事務的訊問，則法院可下令逮捕該名分擔人或高級人員，檢取其簿冊及文據和扣押其非土地動產，並將該人及上述各物穩妥看管，直至法院藉命令規定的時間為止。

假設，有關人士雖同意被清算人召見，但在召見前或清算前已將帳冊銷毀，又該如何處理？法例對有關人士銷毀，捏改簿冊的刑罰是這樣的：

章：	32	標題：	公司條例	憲報編號：	
條：	272	條文標題：	捏改簿冊的罰則	版本日期：	30/06/1997

任何身為正進行清盤的公司的分擔人或過去或現在的高級人員的人，如在清盤開始之前或之後，因意圖欺詐或欺騙任何人而銷毀、切割、更改或捏改任何簿冊、文據或證券，或在屬於公司的任何登記冊、帳簿或檔內作出或參與作出任何虛假或欺詐記項，即屬犯罪，可處監禁及罰款。

又假設，有關人士向清算人說公司根本沒有賬目，可以嗎？香港公司法例規定，有限公司必須備有帳冊，否則便是犯罪：S274 是這樣說的:-

章：	32	標題：	公司條例	憲報編號：	
條：	274	條文標題：	沒有備存妥善的帳目情況下 的法律責任	版本日期：	30/06/1997

凡公司被清盤，而有證明顯示公司在緊接其清盤開始前的 2 年的整段期間或在其成立為法團至其開始清盤的整段期間(兩者以較短的期間為準)內，並無備存妥善的帳簿，則公司的每名失責高級人員，除非能證明自己是誠實行事，而該項失責在公司業務的經營情況下是可予寬宥的，否則即屬犯罪，可處監禁及罰款。

有很多個案是股東/董事利用有限公司，作出欺詐債權人的行為。清算人的職責，其中一項就是調查董事是否有欺詐行為。我們來認識一下香港法例對債權人的保障：

其他保障債權人的法例

S271：清盤公司高級人員的罪行

S273：已進行清盤公司的高級人員的欺詐行為

S275：董事對欺詐營商的責任



今天，限於時間關係，我們對上述的「罪行」不再一一詳述，只在附注中列出相關條例供各位參考。總之，上述的罪行是很嚴重的，可被處監禁及罰款。同時，如其罪行是有關於處置了公司的資產（例如，錢已轉移到第三者的戶口），公司可直接向有關人士追討，或不承認轉移的法律有效性。總而言之，所有「罪行」的處分，都是有法可依的。

但是，如果「公司的董事，股東等，只是代名的股東，不是可以規避了所有的法例嗎？」

據 S271(3)所規定：“高級人員” (Officer)包括影子董事(shadow director)。什麼是影子董事呢？S2 規定：“就一間公司而言，如該公司董事或過半數董事慣常按照某人的指示或指令行事，指該人”。

影子董事可能是公司的投資者。比如，所有公司的董事由他委任，按其指示行事，因此，該投資者便是公司的影子董事。清算人找出影子董事的方法很多，例如，一個非董事，如果在銀行戶口中他是唯一簽署人，那麼，他就是影子董事！

還有一個重要的法例保護可以防止董事對個別債權人，或有關聯人士，在預知公司財務情況有問題前將資產轉移，低價出讓，即：欺詐優惠(Preference):

條例	時限	影響
S266 欺詐優惠：對無關係之人士轉移資產，付款，簽立其他與財產有關的作為	公司清算前 6 個月	交易無效
S266 欺詐優惠：同上，但對有聯繫人(Associate)	公司清算前 2 年	交易無效

章：	32	標題：	公司條例	憲報編號：	
條：	266	條文標題：	欺詐優惠	版本日期：	30/06/1997
清盤對事前交易及其它交易的影響					
<p>(1) 在公司清盤開始前 6 個月內，由公司作出或針對公司作出的任何轉易、按揭、貨品交付、付款、簽立或其他與財產有關的作為，假若是在某個別人被判定破產的破產呈請提出前 6 個月內，由該名人士作出或針對該名人士作出，本會在其破產案中被當作為一項欺詐優惠者，則在公司清盤的情況下，須當作為一項給予公司債權人的欺詐優惠，並須據此而無效；</p> <p>...</p> <p>(2) 公司就其所有財產向受託人作出以公司所有債權人為受益人的任何轉易或轉讓，在各方面而言均屬無效。</p>					

此外，清算人還有一個厲害武器：物業轉易及財產條例第 60 條：有關詐騙債權人而作出的產權處置可使無效。

章：	219	標題：	物業轉易及財產條例	憲報編號：	
條：	60	條文標題：	為詐騙債權人而作出的產權處置可使無效	版本日期：	30/06/1997
<p>(1) 除第(2)及(3)款另有規定外，每宗因意圖詐騙債權人而作出的財產產權處置，不論是在本條生效日期前或之後作出者，在因此而受損害的人提出時，即可使無效。</p> <p>(2) ... 0</p> <p>(3) 如任何人真誠地以有值代價或真誠地以良好代價于一項產權處置中獲得任何財產的產業權或權益，而在該項產權處置作出時，該人對詐騙債權人的意圖並不知悉，則本條並不適用於該產業權或權益。</p>					

去年十一月，香港終審庭就對一個個案下了判決(Tradepower (Holdings) Limited (In liquidation) V. Tradepower (Hong Kong) Limited and others (30/11/2009, FACV5/2009) 認定了以詐騙為目的的產權處置是無效的，也列舉了很多有用的原則！



好了，既然清算人有了這麼多的法律依據，那麼，在實際操作上，清算人該如何追查資產呢？香港的資訊比較自由，政府方面也有很多公開的資料，各大報章也可查閱以前的資料。法庭、稅局資料雖然是不公開的，但公司清算人可用公司的名義，調回自身的資料，例如

- (1) 銀行：雖然香港有近 150 間銀行（截止到 2009 年 12 月 31 日），但大型的銀行只有 20 多間，清算時，我司會向 20 多間銀行發信，調查是否有「隱藏」帳戶。
- (2) 稅局：可以調回 7 年內由公司上交稅局的所有文檔。
- (3) 審計/會計師：根據法例，會計師公司的「高級人員」，可以調回有關公司的所有文件，包括會計師的工作底稿！
- (4) 田土廳、公司註冊署、商業登記署、運輸署，資料是公開的。
- (5) 法庭、律師、警方，資料不是公開的，但可用有關公司名義，調回自身的資料。

以上的資料來源：看來很多，很容易，但如果不懂詢問的「門路」，事倍功半！

我們的意見是：如果你要以清算方法，執行法庭裁決：

- (1) 快！
- (2) 選一個有經驗的清算人，
- (3) 注意收費方法，可與清算人議定一個計算方法，
- (4) 可先請法證會計師作初步調查，避免出現清算後才發現公司是「空氣」公司，
- (5) 與清算人討論清算的程式、時間與目的。