



# 论高职院校校企合作法律风险管理 内外部一般性策略

袁平凡

(武汉交通职业学院 湖北 武汉 430052)

**摘要** 校企合作领域违法违规的情况时有发生,由于校企合作外部法律环境发生变化或法律主体的作为及不作为,高职院校及其师生可能面临负面法律责任或后果。对高职院校校企合作领域法律风险进行有效干预,具有重要意义。借鉴企业法律风险管理理论和实践,提出高职院校校企合作法律风险的定义、特征、类型和校企合作法律风险管理的定义、特征、目标和原则,结合管理现状实证分析,建议高职院校在内部以合同管理为主线建立完善法律风险管理机制,重点关注法适用和价值选择,在外部从资源配置、制度流程、规范指引、培训等方面入手建设法律风险管理环境,以期从法律风险管理角度,完善校企合作机制,确保合作目的。

**关键词** 高职院校 校企合作 法律风险 管理策略

中图分类号: D92

文献标识码: A

文章编号: 1671-931X (2018) 02-0056-05

## 一、高职院校校企合作法律风险概述

当下,高职院校校企合作领域因违法违规等导致校方或者师生承担行政、民事甚至刑事责任的结果已经在发生,它严重破坏着校企合作的正常秩序,侵害校方及师生的合法权益,使得校方人才培养与课程开发目的能否实现处于不确定状态。风险无处不在,法律风险亦不例外。这类风险或许早已显现,只是缺少准确认识或有效管理。对此,借鉴成熟的企业法律风险管理理论和经验,寻找针对高职院校校企合作领域法律风险进行有效的干预,无疑很必要。

### (一)高职院校校企合作法律风险的定义

在风险管理领域,法律风险是经常被提及的概念,多数情况下,人们是联系企业行为来讨论。国际

律师协会认为,法律风险是指银行因经营活动不符合法律规定或者外部法律事件导致风险的可能性。全球企业法律顾问协会认为,法律风险是指企业所承担的发生潜在经济损失或其他损害的风险。

引入企业法律风险管理理论的观点,笔者认为,高职院校校企合作法律风险是指基于法律规定或合同约定,由于校企合作外部法律环境发生变化或法律主体的作为及不作为,而对校方产生负面法律责任或后果的可能性。

这个定义试图揭示高职院校校企合作法律风险的三层内涵:首先,风险存在的前提是法律有规定或者合同有约定;其次,引发风险的直接原因包括合作外部法律环境发生变化及校方或其他当事人的作为或不作为;最后,法律风险的发生会给校方带来负面

收稿日期 2018-03-25

基金项目 湖北省教育厅科学技术研究优秀中青年项目“高职院校校企合作法律风险管理问题研究”(项目编号:Q20116401);交通部交通职业教育教学指导委员会重点项目“交通运输类高职院校校企合作法律风险管理研究”(项目编号:2011A);武汉交通职业学院一般项目“基于校企合作的企业设立行为法律风险管理问题研究”(项目编号:2010Y004)。

作者简介 袁平凡(1972-),男,湖北孝昌人,武汉交通职业学院副教授,研究方向:中国特色社会主义法治和法律实务。

法律责任或后果。

## （二）高职院校校企合作法律风险的特征

1. 结果独特性。高职院校校企合作法律风险导致的负面法律责任和法律后果，不仅可能会导致校方或其师生生命健康权、名誉权、财产权或知识产权等权益的减损，而且可能导致校企合作人才培养目标的不能实现。

2. 法律相关性。高职院校校企合作法律风险之所以产生，归根结底是有相关的法律规定或合同约定存在。这种关联性既可能是直接的，如最常见的违规或违约风险；也可能是间接的，如校方未适当地行使法律权利。

3. 内容广泛性。高职院校校企合作活动中，法律主体众多，涉及校方、政府、企业、师生等。法律关系内容复杂，如违约责任、侵权责任和保险责任等交叉。客体多样，如人身权、财产权和知识产权并存。且法律风险贯穿合作各个环节，如合同缔约前、签订和履行阶段等。

4. 行为可预测性。法律规定或合同约定具有预测作用，即明确告诉行为人应该做什么、不应该做什么，以及相应的法律后果。因此，对于校方来说，可以预先识别风险，分析风险原因及其发生后的法律后果。

5. 程序可控性。法律规范或者合同条款具有指引作用，规范或者合同条款指引校方行为，遵守法律规定或约定，根据法律指引，适时规避风险，或减少风险，或转移风险，或承担风险。

## （三）高职院校校企合作法律风险的类型

识别高职院校校企合作法律风险类别，对于风险管理的针对性和有效性有重要意义。依不同维度，校企合作法律风险可以划分为不同的类型。

1. 依校企合作类型来划分，可以分为企业设立法律风险、顶岗实习法律风险、订单培养法律风险和合作技术开发法律风险等。

2. 依法律风险产生的方向，可以分为内、外部法律风险。内部法律风险是指合作主体违反相关法律规定或者约定等引发的法律风险；外部法律风险是指外部法律环境或其它变化带来的法律风险，如《职业学校学生实习管理规定》生效后，未及时对学生实习进行分类管理引发的风险。

3. 依风险产生的主客观原因，可以分为客观法律风险和主观法律风险。客观法律风险是指客观事件引起的法律风险。如不可抗力引发的技术合作开发合同履行不能等。主观法律风险，指校方通过有意识的行为可以管理的法律风险。

4. 依承担法律责任的类型来看，有刑事责任风险、民事责任风险和行政责任风险等。

5. 依风险成因属性标准，可以划分为：违规风险、违约风险、侵权风险、怠于行使权利风险以及行为不当风险等。

## 二、高职院校校企合作法律风险管理定义、特征及现实困境

### （一）高职院校校企合作法律风险管理的定义

笔者从法律风险成因角度，定义高职院校校企合作法律风险管理，即以法治为核心，依托法适用，管理校企合作行为，减少或者避免违约、违法等行为发生，确保校企合作人才培养目的实现和校方及师生利益不致减损。

就普遍性而言，高职院校校企合作法律风险管理应该是校方管理的一部分，适用校方管理的目标、原则、组织、职责和管理流程等；就特殊性而言，校企合作法律风险管理的对象，是校企合作行为中存在的违规、违约、侵权、怠于行使权利和行为不当等五类风险。

### （二）高职院校校企合作法律风险管理的特征

1. 系统性。高职院校校企合作法律风险的广泛性、多样性、复杂性，要求校方对资源配置、制度流程、标准指引、技术手段和培训以及校园文化理念和校园全面质量管理全面性、结构性和具体性的建构。

2. 专业性。高职院校校企合作法律风险管理必须熟练准确运用法律、教学和管理等跨领域的专业知识、技能和实践经验，方可能实现目标。

3. 操作性。高职院校校企合作法律风险管理以法治思维为基础，依托法适用，因时、因地、因人、因事和因势，采取法律行为，改变或者调整法律关系的内容，将法律风险控制在校企合作活动目的承受的范围，有很强的操作性。

### （三）高职院校校企合作法律风险管理现状分析

经湖北省内 10 所高职院校参与的“合同及合同管理法律风险防范”专项调查的研究、专题访谈和文献收集，笔者发现，关于校企合作法律风险管理方面存在以下问题需要解决：

1. 就校方整体管理环境而言，校方法治观念正逐步形成，但是，依法治校的整体系统机制依然需要进一步建设、完善和发展。具体表现为，校方法律部门或其法律工作者独立性不强，话语权不足；利用外部专业服务不充分，外聘律师事务所仅为校方提供一般性、被动性法律服务；校方法治文化、风险文化内涵建设有待提高，校方管理者和师生法治素养和法律风险意识需要提升。

2. 就校企合作领域而言，校方普遍缺乏法律风险管理概念，法律风险识别预防、干预和管理机制欠缺。具体表现为，校方对风险管理的功能、价值和机制缺乏认识，对校企合作法律风险管理的原则、思路、方法和工具研究不够，没有统一、完整、清晰的风险管理流程，风险的识别、评估和控制，由内外部法律机构在处理具体法律事务过程中分散、碎片化完成；校企合作领域法律规范、政府规章、规范性文件、

政府指导性政策等收集整理不够,解读不够,研究不够;风险管理内容仅局限于学生安全,忽视校方及师生其他权益的保护;除校外外聘律师事务所或者内部法律工作者外,校方校企合作归口管理部门、其他部门和师生在法律风险管理中主体责任不清,参与无序。

### 三、高职院校校企合作法律风险管理目标和原则定位分析

结合高职院校校企合作风险及其管理现状,笔者就其目标和原则提出以下建设性分析,以确立法律风险管理机制建设先决性前提。

#### (一)高职院校校企合作法律风险管理的目标

##### 1. 目标及体系内容分析

2014年国务院颁布的《关于加快发展现代职业教育的决定》指出,“到2020年,形成适应发展需求、产教深度融合、中职高职衔接、职业教育与普通教育相互沟通,体现终身教育理念,具有中国特色、世界水平的现代职业教育体系。”“强化以育人为目标的实习实训考核评价”“建立健全课程衔接体系。适应经济发展、产业升级和技术进步需要,建立专业教学标准和职业标准联动开发机制。推进专业设置、专业课程内容与职业标准相衔接。”2018年教育部等六部门颁布的《职业学校校企合作促进办法》提出“发挥企业在实施职业教育中的重要办学主体作用,推动形成产教融合、校企合作、工学结合、知行合一的共育人机制,建设知识型、技能型、创新型劳动者大军,完善现代职业教育制度。”

笔者认为,校企合作法律风险管理的目标,应与高职院校的总体人才培养战略性目的相一致;同时,还要实现多个不同层次、不同类型但相互交叉的目标,所共同构成的完备的目标体系。具体而言,该目标体系应该包括以下五个方面内容:确保校方实现国家对高职院校人才培养总体目标以及实现产业升级的要求;确保校方专业课程目的和专业人才培养目标的实现;确保校方及师生遵守国家强制性法律法规;确保校方执行政府关于校企合作规章条例和校方临时措施,保障校企合作的效率、安全和质量;确保校方及师生不因灾害风险、人为过错导致利益减损,或者尽量能够得到法律的救济等。

概而言之,高职院校校企合作法律风险管理的目标应该概括为法律安全和合作目的两个方面。

##### 2. 目标内容冲突的平衡

风险,即机遇。法律风险管理的最高目标不是交易安全,而是鼓励交易,法律风险管理的目标不是、也不可能绝对消灭法律风险。正如《澳大利亚——新西兰风险管理标准》(以下简称AS/NZS4360)所言,高职院校校企合作法律风险管理的功能价值“不仅是避免或减轻损失,而且是为了发现机会”。高职院校

校企合作法律风险管理在风险、法律安全和合作目的之间进行动态平衡,消除风险、法律安全和合作目的之间的紧张关系,使之保持良性的弹性,以追求合作目的之实现。

#### (二)高职院校校企合作法律风险管理的原则

高职院校校企合作法律风险管理的原则,是为其提供基础性或者本原综合性的、指导性的价值准则。内容主要有以下三个方面。

1. 发展原则。强化校企合作的教学功能,培养和增强学生的社会责任感、创新精神和实践能力,提高技术技能人才培养质量,确保合作目的。

2. 合法原则。以法治价值和精神为导向,以法律原则、规则为依据,运用法律方法,分析校企合作法律问题,分配平衡各方利益,确保合作法律安全和方法到位。

3. 系统原则。树立全体、全面和全程校企合作法律风险管理的理念,从内到外、从上到下,从过去、现在到将来,从行为、制度到观念,全方位全体系进行校企合作法律风险管理,确保体系支持。

### 四、高职院校校企合作法律风险管理内外部策略建议

高职院校校企合作法律风险管理结构可以分为两个层次,一是校方针对校企合作领域的每一元素(AS/NZS 4360语“信息安全项目在逻辑结构上分解成一系列的元素”),进行法律风险具体个案识别、分析、评价和处置,可称为内部功能机制;二是校方从组织结构、制度流程、法律环境和文化建设等层面,为法律风险管理提供的外部环境支持,可称为外部功能机制。两种机制相互独立,又相互联系。其中,校企合作法律风险管理通过内部功能机制直接起作用,而外部功能机制则通过内部功能机制间接起作用。基于高职院校校企合作法律风险管理的目标、原则定位分析、功能结构层次的认识,笔者就其现状,尝试从以下两个方面提出相应具体策略。

(一)就内部功能机制而言,校方以合同法律风险识别、分析、评价和处置为主线,务必法适用准确,价值选择合法、合理

##### 1. 高职院校校企合作法律风险管理的一般流程

尽管企业风险管理理论关于管理流程表述有差异,但是均包含着风险识别、风险分析、风险评价和风险处置等基本内容,校企合作法律风险内部功能机制直接通过上述四种行为的适当运用,发挥功能价值。

(1) 风险识别。即对校企合作体系每一关键元素,尤其是合同,都要系统检查,以识别什么发生了(形成全面的安全事件清单)和它们是怎样发生的(找出安全事件发生的原因)。

(2) 风险分析。即甄别可接受的法律风险和不能



接受的法律风险,为法律风险评价和处置提供依据。分析内容包括安全事件的后果、后果发生的可能性及其影响因子等。

(3)风险评价。即判断特定的法律风险是否可接受或需要采取什么样的措施处置。

(4)风险处置。即基于现状、成本和法律风险管理的目标,采取最适宜的方法,把法律风险降低到校方可容忍的程度。风险处置的方法包括如下可选项:退却,即风险回避;减小法律安全事件发生的可能性,减轻法律安全事件产生的后果,即降低风险;责任外包或保险,即转嫁风险;承担能够容忍的风险,即接受风险。

## 2.法适用准确和价值选择合理、合法

高职院校校企合作法律风险管理旨在解决规则是否正当,行为是否合法或者是否正当,当事人是否拥有权利,是否应有义务、是否应负法律责任的问题,这就需要法适用。法适用,即法律人通过演绎、归纳、类比或设证推理,进行法律预测,接受法律指引,获得一个合理的法律决定的过程。

另外,校方对法律风险或选择回避,或选择降低,或选择转嫁,或选择承担,以维系风险、法律安全和合作目的之间的动态平衡,将风险控制在校方可容忍限度,追求合作目的。其实质是,以校方及师生内在需求为出发点和落脚点,基于对规则、法律行为、法律事件、法律后果和法律权利与义务等的认识,即以法适用为基础,进行价值判断和选择,减少、或者避免违约、违法等行为发生。

由此,笔者认为,一种有效的校企合作法律风险管理行为,必然是由一连串具有连续性的、反复发生的、相互独立又相互交织的法适用行为和价值选择行为构成的;法适用和价值选择与风险识别、分析、评价和处置互为表里,互为支撑,须臾不可分。我们可以将法适用和价值选择两者理解为实体要素,将风险识别、分析、评价和处置理解为程序要素;还可以将它们三者结构上,视为三角形的三个顶点,在内容上,视为硬币的两面。它们目标一致,相互成就,一起有效地释放和呈现校企合作法律风险管理的功能价值的魅力。所以,法适用准确和价值选择合法合理,是校企合作法律风险功能价值发挥的内在品质要求。

## 3.校企合作合同法律风险管理是主线

事实上,在市场经济深入发展的背景下,高职院校校企合作本质上是合作各方合意的结果,校企合作法律风险并不能全部归因于立法和执法的欠缺。因此,我们不能期待政府行为(立法和监管)实现合作各方所有利益动态均衡分配。从这个意义上来说,合作行为利益相关方,包括学校、学生和企业及其他社会组织等,是法律风险防范的真正意义上的责任主体。《职业学校校企合作促进办法》指出,“校企合

作实行校企主导、政府推动、行业指导、学校企业双主体实施的合作机制。国务院相关部门和地方各级人民政府应当建立健全校企合作的促进支持政策、服务平台和保障机制。”“职业学校和企业开展合作,应当通过平等协商签订合作协议。”

合同,是高职院校校企合作各方权利义务分配和法律风险控制的基本工具,校企合作合同法律风险管理,是高职院校校企合作法律风险管理的主线。因此,校企合作法律风险管理还需要在充分认识合作双方目标和环境的基础上,运用合同相关理论和实践,研究并寻找对诸如顶岗实习、企业设立和合作开发等具体校企合作形态的特殊性的法律风险管理方法,以保证校企合作安全,实现校企合作目的。

(二)就外部功能机制而言,资源配置、制度流程、规范收集和编制、培训和文化建设等要素是整合高职院校校企合作管理环境的切入点

### 1.资源配置上充分发挥法律机构的专业支持

设置校方内部法务机构,充实具有专业水平和技能、拥有非诉和诉讼技能的工作人员;确立其独立性,赋予应有权限;建立校方与外聘律师事务所等法律服务机构工作机制,充分发挥其法律风险管理不可替代的专业优势;内、外部法律机构不仅要在校企合作法律风险管理提供全程专项法律支持,参与相关领域重大投资决策会议,审核制度,管理合同和知识产权等,参与诉讼、仲裁和调解等,还要参与校方全方位、全体系法律风险管理建设;另外还须明确校方各部门、师生的主体责任。

### 2.制度和流程上植入法律风险管理要素

一方面,用法律规则和方法,全面审查并规范校方全面管理制度,使其合法、合理、完备、科学;另一方面,将法律风险管理要素植入校方全面管理体系,建立校方全面风险管理体系。如制定《高职院校法律风险管理办法》《合同管理办法》等,形成尽量科学完备的风险识别、评估和干预的管理制度和流程,并针对校企合作具体行为落小、落细、落实。

### 3.编制标准和适用指引

收集、汇编、解读和研究涉校企合作领域具体的法律法规甚至案例,规范、指引合作行为;如制定《涉校企合作法律法规汇编和指引》,并适时解读、研究其适用方法;针对不同类型的校企合作领域法律风险,编制指引和标准类文件,如针对资质违规、知识产权侵权类风险制定《资质审查标准》《知识产权审查指南》等。

### 4.有针对性地进行法律风险防范培训

及时对校企合作参与师生进行专项法律风险防范培训,提高校方专项合作领域法律风险防范的针对性、有效性,如针对实习师生进行岗前《职业学校学生实习管理规定》学习培训。再如,针对技术开发人员进行知识产权法律知识的培训等;经常性地对校企合

作管理人员进行全面法律风险管理培训，提高校方专业人员风险意识以及风险防范技能。

#### 5. 提升校园文化法治理念的新内涵

借助校方法律公共课程平台以及校园文化媒介的功能，提高校方法律知识水平，增进校方法治意识和法治观念，培养校方全员法治思维能力和法治素养，提升校园文化理念法治新内涵。

#### 参考文献：

- [1] 吴江水. 完美的防范——法律风险的识别、评估和防范[M]. 北京：北京大学出版社，2008.
- [2] 吴江水. 完美合同——合同的基本原理及审查与修改

[M]. 北京：北京大学出版社，2008.

- [3] 黄金华. 企业签约法律风险防范[M]. 北京：中国法制出版社，2003.
- [4] 陈晓峰，陈明昊. 企业合同法律风险管理与防范策略[M]. 北京：法律出版社，2009.
- [5] 高云. 思维的笔记：律师思维与学技巧[M]. 北京：法律出版社，2009.
- [6] 陈丽洁. 企业法律风险管理的创新与实践[M]. 北京：法律出版社，2009.
- [7] 袁平凡，王芳. 高职院校合作中的法律风险管理[J]. 职教天地，2011，(2).

[责任编辑 陶济东]

## On Internal and External General Strategies of Legal Risk Management of School-Enterprise Cooperation in Higher Vocational Colleges

YUAN Ping-fan

(Wuhan Technical College of Communications, Wuhan 430052, China)

**Abstract** The situation of school-enterprise cooperation and cooperation in the field of illegal breach of contract occurs from time to time. Due to changes in the external legal environment of school-enterprise cooperation or the acts and omissions of legal subjects, vocational colleges and their teachers and students may face negative legal responsibilities or consequences. It is of great significance to effectively intervene in the legal risks of school-enterprise cooperation in higher vocational colleges. Based on the theory and practice of corporate legal risk management, the definition, characteristics and types of legal risk of school-enterprise cooperation in higher vocational colleges and the definition, characteristics, objectives and principles of legal risk management of school-enterprise cooperation are proposed. Institutions establish and improve the legal risk management mechanism internally with contract management as the main line. They focus on legal practice and value selection, and externally start construction of a legal risk management environment from the aspects of resource allocation, institutional processes, specification guidelines, training, etc. In view of legal risks, improve the school-enterprise cooperation mechanism to ensure cooperation purposes from the perspective of management.

**Key words** high vocational colleges; school-enterprise cooperation; legal risk; management strategy