



BOSHI WENKU

〔法学·法制史〕

晚清涉外经济法律制度研究

WANQING SHEWAI JINGJI FALÜ ZHIDU YANJIU

吕铁贞 著

知识产权出版社



BOSHI WENKU
[法学·法制史]

晚清涉外经济法律制度研究

WANQING SHEWAI JINGJI FALU ZHIDU YANJIU

吕铁贞 著

知识产权出版社

内容提要

本书采取静态的法律文本和动态的执法、守法、司法相结合的方式,首先概述了晚清涉外经济法律制度形成的背景、具体过程及其特点;然后从立法、执法、守法、司法四个层面集中论述外商在华商品贸易、鸦片贸易、投资、雇佣买办、在华招工、关税征收、涉外经济纠纷的解决等方面的法律制度;最后归纳出晚清涉外经济法律制度鲜明的时代特点:清政府主权的不完整性,大多数国家攫取片面的无条件的最惠国待遇,法律渊源多样化,而以不平等条约为主,中外商人法律地位的悬殊,限制外商法制的实效性差。

责任编辑:彭小华

责任校对:韩秀天

特约编辑:王丽莉

责任出版:卢运霞

图书在版编目(CIP)数据

晚清涉外经济法律制度研究/吕铁贞著. —北京:知识产权出版社, 2008. 5

ISBN 978 - 7 - 80247 - 110 - 8

I. 晚… II. 吕… III. 涉外经济法 - 法制史 - 研究 - 中国 - 清后期 IV. D922. 295. 4

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 041845 号

晚清涉外经济法律制度研究

吕铁贞 著

出版发行: 知识产权出版社

社 址: 北京市海淀区马甸南村 1 号

邮 编: 100088

网 址: <http://www.ipph.cn>

邮 箱: bjb@cnipr.com

发行电话: 010 - 82000893 82000860 转 8101

传 真: 010 - 82000893

责编电话: 010 - 82000860 转 8115

责编邮箱: pengxiaohua@cnipr.com

印 刷: 知识产权出版社电子制印中心

经 销: 新华书店及相关销售网点

开 本: 880mm × 1230mm 1/32

印 张: 11.625

版 次: 2008 年 5 月第 1 版

印 次: 2008 年 5 月第 1 次印刷

字 数: 278 千字

定 价: 28.00 元

ISBN 978 - 7 - 80247 - 110 - 8/D · 621

版权所有 侵权必究

如有印装质量问题,本社负责调换。



序

晚清涉外经济法律制度是中国近代法制史研究领域需要努力开拓的土地。一百多年前，随着中国社会经济发展和国际政治角逐风云多变，涉外民商事活动频繁复杂，晚清政府在内外矛盾交织、列强不断施压的情势下，因应时势，变法图强，放弃闭关锁国，推行新政以自救；容忍西风东渐，移植外法方便通商。因此，晚清涉外经济法律制度应运而生。

晚清政府在惊愕中睁眼看世界，在撞击下举步向前行，其涉外经济立法、司法和执法，尽管充满坎坷曲折，但也或多或少顺应了时代潮流。有鉴于此，客观地考察晚清政府的涉外经济法律制度，系统地分析传统法律制度的转型和变更，综合法学、史学、经济学、国际政治知识研究晚清涉外经济法律制度的发生、发展和阶段特点及各方面的具体表现和运行状况，就成为吕铁贞博士学位论文的选题主旨。

作者以对外商在华经济活动的法律调整为切入点，试图结合静态的法律文本和动态的司法活动立体考察一百多年前中国的涉外经济法律制度，冀求对历史给予准确的描绘和科学的评价，从而为当代中国涉外经济法律制度的完善与健全提供有益的借鉴，虽然是初步的探索，但却是竭尽所能，相信她的成果会有助于相关研究的深入。



为此，在吕铁贞博士的学位论文正式出版之际，作为导师，欣然命笔为序。

怀效锋

2008年5月19日



摘 要

本书通过对中外大量丰富史料的梳理,采用宏观和微观、动态和静态相结合的方法,较深入地研究了晚清时期外商在华主要经济活动的法律制度,以期从一个侧面解读转型中的中国社会。

除结语外,本书的主体部分共有九章。

第一章中国古代涉外经济法律制度概述。通过对大量史料的梳理,论述中国古代涉外经济法制的主要内容,总结其特点,并探讨其影响。本部分对古代各个时期的涉外经济法制不是逐一考察,而是作为一个整体考察,以便与清代的涉外经济法制进行比较,从而明确中国涉外经济法制史的历史沿革。

第二章晚清涉外经济法律制度的形成。晚清涉外经济法律制度是在打破传统涉外法制——公行制度的前提下,为适应外商在华从事各种经济活动的需要,在中外最高当局讨价还价的基础上逐步形成的。其整个形成过程以《南京条约》、《天津条约》和《北京条约》、《马关条约》的签订为标志,分为三个阶段,其间充满了曲折和艰辛。历经三个阶段,外商在华从事经济活动的特权逐步扩大,而清政府的主权步步遭到侵蚀乃至丧失。

第三章晚清外商在华商品贸易法律制度。晚清时期外商在华可以自由从事贸易,交易地点逐步扩大,沿海、沿江、沿边、内地次第开放,经营范围无所不包,甚至有些“例皆不准通商”的违禁品也纳入合法化交易的范畴。这些法律制度

与以前外商在华贸易法律制度相比,发生了很大的变化,具有鲜明的时代特点。它们为外商在华贸易提供了宽松的法律环境,并对中国产生了深远而又广泛的影响。

第四章特殊商品——鸦片贸易法律制度。外商在华从事鸦片贸易一直是困扰晚清政府的重要问题之一。它在制定颁布大量国内立法的同时,并进行了诸多对外交涉。外商在华从事鸦片贸易经历了一个由非法到合法,再到逐步被取缔的过程,其间充满了曲折和无奈。在这个过程中,清政府一直坚持禁烟的态度。只是弱国无外交,其在列强威逼利诱的情况下,不得不屈从于他们的无理要求。

第五章外商在华投资法律制度。外商在华投资经历了一个从无到有,蓬勃发展的过程。尤其甲午战争以后,随着外商在华投资活动的合法化,逐渐兴起投资热,涉及的领域几乎包括国民经济的所有部门。本部分主要探讨了对中国影响特别大的工业、铁路、矿产、借款等方面的法律制度,它们在保证外商攫取巨额利润的同时,却对中国经济、财政产生了巨大的破坏作用,甚至成为列强攫取政治利益的有力工具。不过,其在客观上也起了一定的积极作用。

第六章外商自由雇募买办制度。外商在华从事经济活动的过程中,买办起了不容忽视的作用。基于此,买办制度成为晚清涉外经济法律制度的组成部分。通过对买办制度内容的论述,不难发现买办制度是外商在华特权的延伸和扩展,对当时中国的经济和司法产生了一定的影响。

第七章外商在华招工法律制度。招募华工向西方输入,是晚清时期外商在华的重要活动之一。晚清政府调整外商在华招工的法律制度,以1860年中英《北京条约》的签订为界,分为前后两个截然不同的阶段。在前一阶段,清政府坚持严禁的

传统制度，而外商无限制地在中国非法招募华工；在后一阶段，清政府承认外商享有在华招工的权利，但是要遵守中外签订的招工章程，不过，实效性很差。

第八章关税法律制度。鸦片战争以后，清政府独立完整的海关主权逐渐遭到列强的侵蚀，海关行政权逐渐旁落外人之手，关税的制定和修订均纳入与列强协定的原则之下，无权自主处理一切涉外税务案件。由于制度的漏洞、人为的破坏，防范外商偷逃税的措施和处罚规定仅有文本意义，实效性极差。晚清时期关税法律制度对当时中国的经济和财政产生了恶劣的影响，充分体现了当时中国半封建半殖民地的性质。

第九章涉外经济纠纷的解决机制。晚清时期解决涉外经济纠纷的方式主要有调解、诉讼两种。一般先行调解，如果调解不成，方采取诉讼途径解决。诉讼一般采取原告就被告，有的诉讼当事人所属国可以派员观审。另外，法租界会审公廨，拥有本来属于中国管辖的涉外案件的司法管辖权，对中国司法主权造成更大的破坏。通过中外条约形成的解决涉外经济纠纷的各种法律制度在不同程度上破坏了清政府的司法主权，但是客观上也把西方的司法理念、原则、制度引进中国，成为西学东渐的主要渠道之一；同时催化了清末修律，促进了清政府的司法改革。



Abstract

Through carding the profound historical material domestically and overseas, this paper adopts synthesized methods of combining macro & micro, static & dynamic to study the regulations and laws concerning economic activities of the foreign merchants that stayed in China during late Qing Dynasty, to better understand the changing Chinese society.

Besides the preface and the epilogue, the backbone has 9 parts.

Chapter 1 Ancient foreign - related economic regulations and laws of China. Based on profound historical material, the paper described the main contents, generalized the character and talked about the influence of ancient foreign - related economic regulations and laws. The visual angle of this part is mainly form a macrocosm view so that comparison of those with Late Qing is more convenient and the historical clue of the foreign - related economic regulations and laws more clear.

Chapter 2 is about the forming of Late——Qing 's foreign - related economic regulations and laws. Owing to the breaking of traditional foreign - related regulations and laws yet the want of regulating foreign economic activities, new system gradually came into being with fierce arguing. It could be divided into 3 phases with Nangjing treatise, Tianjin - beijing treatise, Maguan treatise as



mark stones respectively and with more and more hardship and complexity. We can see clearly the aggressive onrush of the foreign privilege and the unwilling encroachment and losing of the sovereignty of Chinese government.

Chapter 3 Foreign - related commodity trade regulations and laws. Trade tended to be more liberal and profuse in this period. Trade market moved forwards not only along the coastline, but along the River, the frontier as well. Commodity in the markets included all that could be dealt with even some traditionally forbidden stuff was included in legal trade. These not only changed a lot compared with before and marked with the traits of the time, but gave a loose legal environment and influenced China greatly as well.

Chapter 4 discussed the regulations and laws concerning the special commodity——opium. Opium trade is one of the most perplexing problems facing Late Qing government. Domestic regulations and laws tackling such a problem were made as well as international bargaining. Opium trade was once illegal, then was legal, at last was gradually banned. Every decision is not easy. Though the attitude of the government is constantly firm, yet how can it hold up when its surviving or not was held in others' hands?

Chapter 5 is with regard to foreign investing regulations and laws. Foreign investment grew up gradually and spurred obviously after Jiawu War. With the legalizing of foreign investment it soon prospered in almost all the national economic fields. This part mainly dealt with those regulating the investment in industrial, railway, mining, and loans in that these investments brought huge interests to foreign capital and huge damage to China's economy and

finance. It did propel the economy sometime but it was the tool to gain economic and political interests for the foreigners.

Chapter 6 is about the comprador system. Nearly all the foreign economic activities can't be done without compradors. Regulations and laws concerning them were surely an essential part of foreign - related economic law. After a detailed description we can see that comprador system was factually the extension and enlargement of the foreign privileges yet it did influence china's economic and judicial circumstances.

Chapter 7 talks about regulations and laws regulating foreign merchants recruit new workers from China. This is an important business for foreign merchants. The government of Late Qing made different regulations and laws concerning this business with the 1860 Beijing Treatise as a mark stone. Prior to it, the government stuck to traditional banning yet had no effect; foreign merchants can factually recruit whomever they want without limitation. Henceforth, the government acknowledged that they had right to recruit under the control of recruitment regulations, yet still with little effectiveness.

Chapter 8 Duty regulations and laws. After the Opium war, the Customs sovereignty of Qing government was encroached gradually as below: the Customs administrative rights was taken over by foreigners, duty setting and regulating must gain the approval of foreign governments, almost all duty cases involving foreigners can't be dealt with independently. Moreover, all the prevention measures and legal liabilities about duty evasion had only textual meaning, they were always spoiled by the poor quality of themselves



or by intentional destroy. Duty regulations and laws in this period had very passive influence on China's economy and finance and really embodied the traits of a semi - feudal and semi - colony society.

Chapter 9 concerns about the problem - solving mechanism related foreign economic disputes. There were mainly two ways to solve disputes: intercession and litigation. Generally intercession went first. If it didn't work then came to the way of litigation. In litigation, principle of respondent was always adopted and sometimes motherland of the involving party can send someone to observe the trial. In addition, Huishen Gongxie in French concession had judicial domination rights that originally belonged to China thus gave more impacts on the Chinese judicial sovereignty. All these regulations and laws that formed through treaties between China and other countries did harm to the judicial sovereignty at different levels. But objectively they also introduced western judicial ideas, principles, institutions into China as a main channel of learning the West and at the same time promoted the innovation of laws, accelerated the judicial reform of Late Qing government.



目 录

摘要	(1)
Abstract	(1)
第一章 中国古代涉外经济法律制度概述	(1)
第一节 中国古代涉外经济法律制度的基本内容和特点	(1)
第二节 中国古代涉外经济法律制度的作用及影响	(15)
第二章 晚清涉外经济法律制度的形成	(19)
第一节 晚清涉外经济法律制度的前身——公行制度	(19)
第二节 晚清涉外经济法律制度形成的历史背景	(36)
第三节 晚清涉外经济法律制度的形成过程及其特点	(42)
第三章 外商在华商品贸易法律制度	(49)
第一节 外商在华商品贸易法律制度的主要内容	(49)
第二节 外商在华商品贸易法律制度的实效	(74)
第三节 外商在华商品贸易法律制度的特点与影响	(76)



第四章 特殊商品——鸦片贸易法律制度	(87)
第一节 外商在华从事鸦片贸易的缘由	(87)
第二节 晚清涉外鸦片贸易法律制度的演变	(90)
第五章 外商在华投资法律制度	(123)
第一节 外商在华投资概述	(123)
第二节 工业投资	(129)
第三节 铁路投资	(134)
第四节 矿务投资	(145)
第五节 间接投资——借款	(155)
第六节 外商投资法律制度的特点及其影响	(168)
第六章 外商自由雇募买办制度	(178)
第一节 买办产生的原因	(179)
第二节 买办制度的基本内容	(182)
第三节 买办制度的特点及其影响	(192)
第七章 外商在华招工法律制度	(197)
第一节 外商在华招工兴起的原因	(198)
第二节 外商在华招工法律制度的形成过程	(203)
第三节 外商在华招工法律制度的内容和特点	(210)
第八章 关税法律制度	(218)
第一节 涉外税收征管机构	(218)
第二节 协定税则的确立	(245)
第三节 税目及征收办法	(250)
第四节 税收减免制度	(269)
第五节 偷漏税的预防与惩治	(280)
第六节 处理涉外税务案件的法律制度	(293)
第九章 涉外经济纠纷的解决机制	(297)
第一节 调解	(297)

第二节 司法	(302)
第三节 涉外经济司法制度的评价	(320)
结语	(329)
主要参考文献	(337)
附表	(352)
后记	(354)



第一章 中国古代涉外经济法律制度概述^①

中国古代各个政权为了一定的政治和经济目的，针对不同的贸易对象，都有相应的法律制度予以调整，形成了具有中国特色的古代涉外经济法制。这些法律制度对保护国家利益和商人的合法权益，维护正常的交易秩序，促进互通有无，敦睦中外关系都起到了重要的作用。

第一节 中国古代涉外经济法律制度的基本内容和特点

一、古代外商来华概述

早期来华外商主要是由陆路而来。自汉以来，陆路商道有很多条。其中，贯通东西的是著名的丝绸之路，东北走向有乐浪道，西南边境是永昌道，连接缅甸、印度半岛和中亚大陆的古老商道。沿着这些商道，中亚、西亚、罗马、印度和朝鲜、日本等地的商人络绎来到中国。在相当长的时期内出现了

① 一般而言，中国古代对外贸易包括两部分。其一，自汉一直绵延到清入关前的中央政权与周边民族的陆上边境贸易，其二，中国与其他国家之间的贸易。但是，就今天的观点来看，前者不属于严格意义上的对外贸易，故本章不将其列入研究范围。

“商旅往来不绝，使者相望于道”的繁荣景象。

唐朝中期以后，外商主要经由海路来中国。这既有国内、国际的因素，也有政治、经济的原因。但其中最重要的是唐宋以降航海和造船技术的提高，为外商由海路来华提供了可能性。再者，外商通过海路可以运输大量商品，而且成本与陆路相比较低。当时开辟的航线有很多条，从大方向上可以分为两条：一条穿过东海（今黄海），来往朝鲜半岛和日本列岛；另一条通过南海，来往印度支那半岛、马来半岛、马来群岛、印度半岛、阿拉伯半岛以及东非诸国。通过这些航线，外商源源不断地来到中国，“番舶不绝于海澳，蛮夷杂沓于州城”^①。文人骚客曾有许多诗句描写外商来华交易的繁荣景象，如“苍官影里三州路，涨海声中万国商”^②，“连天浪静长鲸息，映日船多宝舶来”^③，“蛮声喧夜市，海邑润朝台”^④，等等，如此诗句不胜枚举。

来华外商有不少久居不返，开店列肆，与中国人通婚繁衍。据阿拉伯史学家记载，公元9世纪70年代，仅在广州定居的外商就有12万之多。在泉州民间有“回半城”、“蒲半街”的言语流传。从族谱提供的材料来看，目前泉州居民中的金、丁、夏、马、郭、普等姓，他们的祖先都与阿拉伯人有血缘关系。如据《陈江雁沟里丁氏族谱》记载，丁氏一族，是回回人赛典赤瞻思丁的后裔。外商及其子弟被赋予国民待遇，可以参加科举考试，有时还量才而用，被中国政府委以

① 《明武宗实录》卷一九四。

② 王象之：《舆地纪胜》卷一三〇，《福建路·泉州》引《清源集李文敏诗》。

③ 《柳宾客诗集》卷四，《酬南海马大人》。

④ 《文苑英华》卷二七七，张籍：《送郑尚书出镇南海》。