

复旦大学法律硕士专业教材编委会

总主编 李昌道

编委 (以姓氏拼音为序)

陈浩然 董茂云 郭建 胡鸿高 李昌道
王全弟 杨心宇 张光杰 张乃根 张世信

出版前言

把历史悠久的中华文明古国建设成社会主义的法治强国，是全国各族人民的一个共同心愿。为了实现这一历史性的宏伟目标，造就大批德才兼备、具有广阔的知识背景和扎实的法学功底的专业人才，国务院学位委员会和司法部在广泛征求各方意见和借鉴国外法学教育先进经验的基础上，于世纪之交推出了培养“高起点、宽口径、实用型”法律硕士专业学位（暂定名为~~法学硕士~~简称~~法硕~~）的新举措。

目前，复旦大学等高等院校正在积极进行~~法硕~~教学的试点工作，已经具有法学学士学位或其他本科学科学位的学生，在为期三年的~~法硕~~课程的学习中，将能接受系统、深入的法学理论教育，全面提高法律素质，能够为国家的法制建设贡献更大的力量。

有鉴于此，具有七十多年法学教育历史的复旦大学法学院，力图将长年积累下来的丰富多彩的法学教育经验和研究成果集中体现在~~法硕~~的教学工作之中，并为此专门组织研究生导师编写了一套适用于~~法硕~~教学的、内容涵盖法学教育主要专业课程的研究生教材。

编写这套教材的目的有三：一是集中反映复旦大学法学院的整体研究水平和教学经验，重视学术规范，突出~~法硕~~教学中的法律素质教育的主题。二是强调教材的理论深度和广度，希望学生能够通过这套教材的学习获得更加全面而坚实的法律知识和实践能力，把握法学研究的前沿课题和研究方法。三是弥补

法学教学中缺乏系统的、高质量的专用教材的缺陷,为进一步提高法学教学水平进行新的尝试和探索。

法学是一门古老的学科。在蓬勃发展的中国,法学又是一门充满活力的蒸蒸日上的学科。这套教材不仅强调反映法学研究的历史成果和学术遗产,更注重体现国内外法学研究的最新动态和发展趋势,不仅希望为学生提供体现当前研究水平的一般结论,更要求为学生提出一系列代表法学发展方向的研究课题。因此,这套教材并非仅适用于法学的课堂教学,同时还是具有一定阅读理解能力的读者的法学理论读本。

在建设社会主义法治国家的伟大历程中,我们任重而道远。我们衷心希望编写的这套教材能为法学教学的发展贡献一份微薄的力量。同时,我们也衷心希望能有更多的有识之士加入我们的行列,与我们一起共同奋斗。

复旦大学法律硕士专业教材编委会

目 录

第一编 国际经济法总论

第一章 国际经济法概论	猿
第一节 国际经济法的概念	猿
一、国际经济法释义	猿
二、作为国际经济法的调整对象的经济关系	怨
三、国际经济法对经济关系的调整	园
第二节 国际经济法的主体	园
一、国际经济法律关系与国际经济法的主体	园
二、作为国际经济法主体的国家	园
三、国际经济组织	园
四、单独关税区当局	园
五、自然人和法人	缘
第三节 国际经济法的理论和学派	苑
一、国际经济法的学科前研究	苑
二、国际经济法概念的提出	猿
三、国际经济法理论研究的学派	猿
四、对国际经济法各流派的评价	猿
五、中国的国际经济法学	源
六、对中国国际经济法学的看法	源

摇第四节摇国际经济法与其他法律部门的关系

以及国际经济法的体系 缘

一、国际经济法与其他法律部门的关系 缘

二、国际经济法的体系和内容 缘

第二章摇国际经济法的历史发展 远

摇第一节摇国际经济法的产生 远

一、国际经济法的国内法历史渊源 远

二、国际经济法的国际法历史渊源 远

三、国际经济法的形成 远

摇第二节摇国际经济法的发展 苑

一、涉外经济法主导时期 苑

二、国际经济条约框架建立时期 苑

三、国际经济组织规制时期 苑

第三章摇国际经济法的基本问题 愿

摇第一节摇国际经济法的基本原则 愿

一、国际经济法基本原则的特征 愿

二、国际经济法基本原则的内容 愿

摇第二节摇国际经济法与国际经济秩序 愿

一、南北关系 愿

二、北北关系 愿

三、南南关系 愿

四、国际经济秩序中的中国 愿

摇第三节摇国际经济法中的自由主义与保护主义 愿

一、经济全球化与反全球化 愿

二、国际经济法中的自由主义 愿

三、国际经济法中的保护主义	150
第四节 国际经济条约与国内法	151
一、国际经济条约的国内适用问题	151
二、国际经济条约与国内法的冲突	152
第五节 涉外经济法与国家主权冲突	153
一、涉外经济法与公法冲突	153
二、涉外经济法的域外适用	154
三、国家主权豁免与国家行为理论	155
第四章 国际经济争端的解决	156
第一节 概述	156
一、国际经济争端的产生和解决方式	156
二、国际经济法与国际经济争端的解决	157
第二节 国内法解决方式	158
一、概述	158
二、美国的国内法程序	159
第三节 世贸组织的争端解决机制	160
一、世贸组织的争端解决机构	160
二、争端解决机制的基本规则	161
三、争端解决机制的程序	162
四、争端解决机制的评价	163
第四节 欧盟的争端解决机制	164
一、区域性经济争端解决机制与欧洲法院	164
二、欧洲法院的组织机构和管辖权	165
三、欧洲法院的程序	166

第二编 世贸组织法与国际贸易规制

第五章 世贸组织法的基本框架	员愿
摇第一节 世贸组织法的由来	员愿
一、世贸组织法的概念	员愿
二、从关贸总协定到世贸组织	员象
三、世贸组织法的形成	员象
摇第二节 世贸组织法的“宪章”—— 《建立世界贸易组织协定》	员园
一、世贸组织的基本原则	员员
二、世贸组织的机构法	员源
三、世贸组织的成员方	员愿
摇第三节 货物贸易——员愿年《关贸总协定》	员员
一、员愿年《关贸总协定》的基本内容	员员
二、关于货物贸易的各专门协定的主要内容	员猿
摇第四节 非货物贸易领域	员怨
一、非货物贸易领域的出现	员怨
二、世贸组织法向非货物贸易领域的扩大	员员
摇第五节 世贸组织法与“世界法”	员缘
一、统一法运动与“世界法”	员缘
二、世贸组织法的性质	员苑
第六章 世贸组织法的非歧视原则与贸易壁垒	员园
摇第一节 最惠国待遇	员园
一、概说	员园
二、货物贸易的最惠国待遇	员苑

三、《原产地规则协定》与最惠国待遇	四四
四、非货物贸易的最惠国待遇	四四
第二节 国民待遇	四四
一、概说	四四
二、货物贸易中的国民待遇	四四
第三节 非关税壁垒引起的贸易障碍及其法律调整	四四
一、关税减让	四四
二、配额制度	四四
三、《海关估价协定》	四四
四、《装运前检验协定》	四四
五、《进口许可证手续协定》	四四
六、《贸易的技术壁垒协定》和《卫生与动植物	
检验检疫措施协定》	四四
第七章 世贸组织法与贸易规制的特殊领域	四四
第一节 概说	四四
一、关于贸易规制的特殊规制	四四
二、世贸组织法的纳入	四四
第二节 反倾销法与《反倾销协定》	四四
一、反倾销法的概念及其基本原理	四四
二、倾销的认定	四四
三、损害和因果关系	四四
四、反倾销规则的实施	四四
五、美国与欧盟反倾销法	四四
第三节 反补贴法与《反补贴协定》	四四
一、反补贴法的概念和《反补贴协定》的产生	四四
二、《反补贴协定》的主要内容	四四

摇第四节摇保障措施法与《保障措施协定》	圆缘
一、保障措施法概述	圆缘
二、《保障措施协定》的主要内容	圆源
三、美国和欧盟的保障措施法	圆远
第八章摇世贸组织非货物贸易规则	圆愿
摇第一节摇国际服务贸易法与《服务贸易总协定》	圆愿
一、国际服务贸易法的形成	圆愿
二、《服务贸易总协定》	圆源
三、关于部门性服务贸易的复边贸易协定	圆愿
四、区域性服务贸易法与国别服务贸易法	圆园
摇第二节摇国际技术贸易法与《与贸易有关的 知识产权协定》	圆猿
一、国际贸易与国际知识产权保护	圆猿
二、《与贸易有关的知识产权协定》的制定背景	圆远
三、《与贸易有关的知识产权协定》的 摇摇主要内容 and 制度	圆愿
四、发展中国家的知识产权保护问题	圆园

第三编摇非贸易领域国际经济法

第九章摇国际投资法及跨国公司	圆苑
摇第一节摇国际投资与国际投资法	圆苑
一、国际投资的法律问题	圆苑
二、国际投资法的发展	圆园
三、关于国际投资的国内法	圆园
四、关于国际投资的国际法制度	圆苑

五、国际投资法中的国有化问题.....	圆怨
第二节 跨国公司.....	猿
一、跨国公司的概念.....	猿
二、跨国公司的法律问题.....	猿
第三节 国际竞争法.....	猿
一、问题的提起.....	猿
二、跨国公司投资与企业合并的反垄断法问题.....	猿
三、国际卡特尔协议.....	源
四、含有限制竞争条款的许可协议的	
反垄断法问题.....	缘
第十章 国际货币金融法.....	远
第一节 国际货币法.....	远
一、概述.....	远
二、国际货币基金.....	园
三、外汇管制法.....	园
第二节 国际金融与银行法.....	园
一、概述.....	园
二、国际金融机构.....	猿
三、世界银行.....	缘
四、国际开发协会与国际金融公司.....	苑
五、区域性金融机构.....	园
第十一章 国际税法.....	园
第一节 国际税法概述.....	园
一、国际税法的概念和调整对象.....	园
二、国际税法的法律渊源和原则.....	缘

摇第二节摇税收管辖权.....	猿愿
一、税收管辖权的含义和分类.....	猿愿
二、居民(公民)税收管辖权.....	猿愿
三、所得来源地税收管辖权.....	猿猿
摇第三节摇国际双重征税.....	猿愿
一、国际双重征税的产生.....	猿愿
二、国际双重征税的形成原因.....	猿园
三、双重征税的解决.....	猿猿
摇第四节摇国际逃税与避税.....	猿愿
一、国际逃税与避税概述.....	猿愿
二、国际避税的主要方式.....	猿员
三、对国际避税的法律规制.....	猿缘
摇第五节摇国际税收协定.....	猿苑
一、概述.....	猿苑
二、国际税收协定的主要内容.....	猿园

第四编摇区域性经济合作法

第十二章摇区域性经济一体化法.....	猿苑
摇第一节摇概述.....	猿苑
一、区域性经济一体化的必然性.....	猿苑
二、区域性经济一体化的发展状况.....	猿园
摇第二节摇北美自由贸易区.....	猿苑
一、北美自由贸易区的成立.....	猿苑
二、北美自由贸易区的法律机制.....	猿苑
三、北美自由贸易区的效果及其展望.....	源员
摇第三节摇东南亚自由贸易区.....	源源

一、从东盟到东南亚自由贸易区	源一
二、东南亚自由贸易区的法律措施及其效果	源一
摇第四节 摇亚太经济合作组织	源一
一、亚太经济合作组织的成立	源一
二、亚太经济合作组织的运行机制	源一
摇第五节 摇中国与区域性经济一体化	源一
一、概述	源一
二、中国加入或者准备加入的区域性 摇摇摇摇经济一体化组织	源一
三、中华经济圈与区域性经济一体化	源一
第十三章 摇欧盟法	源一
摇第一节 摇欧盟法的历史演变	源一
一、欧洲共同体与欧洲联盟	源一
二、欧洲共同体法和欧盟法	源一
摇第二节 摇欧盟立法和行政机制	源一
一、欧盟法的渊源以及法律构造	源一
二、欧盟组织法	源一
三、欧盟立法程序	源一
摇第三节 摇欧盟经济法	源一
一、经济联盟法	源一
二、竞争法	源一
三、欧盟货币法与欧洲货币联盟	源一
四、欧盟对外贸易法	源一
摇第四节 摇欧盟法与国内法	源一
一、欧盟与成员国的关系	源一
二、欧盟法的直接适用	源一

三、欧盟法优于国内法	源苑
四、欧盟法是超国家法	源园

参考文献	源园
------------	----

第一编

国际经济法总论

摇摇摇摇摇摇

第一章 国际经济法概论

第一节 国际经济法的概念

一、国际经济法释义

国际经济法 (International Economic Law) 一词是由“国际”、“经济”和“法”三个关键词合成。要给国际经济法下定义,就有必要探讨这三个关键词的含义。

国际经济法中的“法”的含义

首先是中心词“法”。法是一种社会规范体系。但是法有别于其他社会规范,比如宗教、道德、团体、村社、家族规范等,那就是法以国家强制力为后盾使其规范适用于全社会范围。在近代法的概念出现之前,法一词的含意比较广,可以包括自然法、神法、实在法。这是因为当时的国家还得借助宗教、圣贤、道德等来强化其权威性和正统性,才能使其法的规范能在全社会范围内得到实施。所以,近代之前的法不仅是指实在法,而且还指宗教规范以及自然法。在中国也有“佛法”、“道法”等词语,反映着近代之前法的非实在法因素。但是在近代法概念中,国家已经取得了对其他社会权威的的决定性优位,成为国内和国际社会的唯一真正

支配者。这样,法就没有必要再借助宗教、圣贤、道德等力量,而只依赖国家的强制力便可以得到实施。法渐渐脱离了自然法和神法的色彩,成为真正的实在法。

作为实在法的法在不同场合下有不同的含义。从最一般意义上看,法是以国家强制力为后盾而适用于全社会的规范的总和。从部门法意义上看,法是指调整该部门领域社会关系的规范的整体。它是集合概念,具体包括法律原则、成文法、判例法、习惯法以及国际法等各种法律渊源。此外,起着法的作用的规则、规章、制度等行政法规以及习惯等也属于广义的法。国际经济法中的“法”显然应该作这样的广义的理解。

国际经济法中的“经济法”的含义

其次是“经济法”一词的含义。单独的经济一词的意思当然是泛指,即一般意义上的经济。但是,当这一词被用来专指经济法的场合,它就具有特定的含义。经济法(漢學界譯音)一词最早来自第一次世界大战后的德国。在19世纪自由经济时代,西方一些国家的政府对于经济贸易采取自由放任政策,调整财产经济关系的法主要是传统的民商法。但是,绝对的自由放任政策的弊病渐渐出现,导致了破坏自由竞争和市场机制的经济垄断等不正当竞争的出现,于是在19世纪末20世纪初政府开始对经济实行积极干预。这反映在法律方面,就表现为美国的反托拉斯法和德国的反卡特尔法等法律新领域的出现。美国是一个英美法系国家,并无把这样的法律新领域加以系统分类处理的传统。然而对于具有这种传统的德国来说,为了把这一新的法律领域进行部门化分类处理,就使用了经济法的概念,把它作为德国法律部门体系中的一个新法律部门。按照德国的理解,经济法是政府为了维护市场机制而对经济实行必要规制的法律领域。它是与民商法相对而存在的一个法律部门。在公私法划分上,民商法是私

法,而经济法更接近公法,其特征就在于政府对于经济活动的干预^①。

日本受到德国经济法概念的很大影响。它把以独占禁止法为核心的关于政府规制经济活动的法律归进经济法部门之中。战后日本历年编修的各类六法全书也都采用了经济法的概念和部门分类。^② 其他一些国家也间接接受了经济法的概念。比如法国把国家干预经济的法律作为行政法的一个特殊部分,叫做经济行政法。虽然名称不一样,但是它们都具有鲜明的公法特征,与作为私法的传统民商法形成了鲜明的对照。

前苏联等社会主义国家也曾经有过经济法,不过这是指关于计划经济的法律。中国在改革开放之初就正是在这个意义上出现了经济法的黄金时代。当时中国并没有深入探讨经济法的公法私法属性问题,后来随着改革的深入和市场经济机制的建立,经济法与民商法之间的界限逐渐明朗起来,其主流学说对于经济法的认识和理解渐渐与德国和日本接近起来。^③

因此,如果从“经济法”意义上来理解“经济”一词的含义,就不得不考虑经济法产生的特定背景和本来所指。因为经济法是大陆法系,特别是其中的德国法系法律概念和部门分类的产物,所以它并不涉及平等主体之间的财产经济关系,即包括民事关系和商事关系在内的商品交易关系。经济法中的“经济”不是泛指,并非指其通常的含义。它是专指,即特指政府对经济活动的干预、管制、管理。经济法所调整的是一种非平等的规制关系。从这个意义上理解,国际经济法就是一种从国家层次和国际层次对

① 末川博编:《法学辞典》,日本评论社,1985年版,第404页。

② 参阅日本判例六法编修委员会编修的各种六法全书,[日]三省堂逐年出版。

③ 曾庆敏主编:《法学大辞典》,上海辞书出版社,1985年版,第404页。