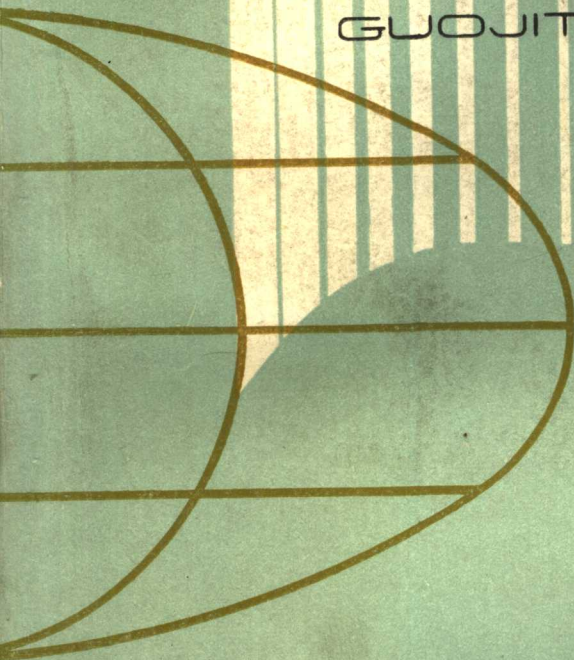


国际投资法

GUOJITOUZIFA

姚梅镇 著



● 武汉大学出版社

D997.2

3

D997.2

3

国际投资法

姚梅镇 著

武汉大学出版社

1985·武汉

国际投资法

姚梅镇 著

武汉大学出版社出版

(武昌珞珈山)

新华书店湖北发行所发行 黄冈县新华印刷厂印刷

850×1168毫米 1/32 14.625印张 350千字

1985年7月第1版 1985年7月第1次印刷

印数：1—10,500

统一书号：6279·9 定价：(精)3.70元

(平)2.85元

前 言

实行对外开放政策,利用外资,发展各种形式的国际经济、技术合作,是我国坚定不移的长期政策方针,是关系我国社会主义现代化建设的战略问题。在现代国际社会,一方面,由于国际经济关系的发展,国际私人投资活动日益频繁,并广泛涉及国际和国内法制的各个方面;另一方面,由于当前新旧国际经济秩序的矛盾,各国政治体制、经济发展水平以及法律制度的差异,因而,在国际投资关系中,无论在理论上和实践上,都带来一系列新的复杂的法律问题,在传统的法学领域中,不断出现新的突破。所以,针对我国发展对外经济关系的需要,积极开展国际投资法的研究,探索国际经济关系中的法律问题,越来越有必要。这不仅有重大的学术价值,而且有极为深刻的现实意义。

本书原稿的主要部分,曾作为武汉大学法律系两届国际法及国际经济法硕士研究生及进修教师国际投资法专题讲授的内容,现加以系统整理,增订成册。本书采用比较的、综合的研究方法,对比学说、立法、案例,联系我国实际,分别从资本输入国、资本输出国国内法制及国际法制三个方面,就国际投资法的体系、主要特征、基本内容、存在的问题及投资争议的处理等问题,列为六章;试作初步探讨。

国际投资法属于国际经济法的一个分支,是国内外正在发展中的一门新兴的法律学科,体系尚待确立,立论又多分歧,作者对此学科的研究,也才起步,限于水平,缺点错误,均所难免,希望读者批评指正。

姚梅镇

1984年4月10日,
于武汉大学法律系
·国际法研究所

目 录

前 言

第一章 绪 论····· (1)

第一节 国际经济法及其研究方法····· (1)

一 国际经济法的概念及其研究方法····· (1)

二 国际经济法的产生和发展····· (10)

三 国际经济法的特点····· (14)

第二节 国际经济法与国际经济新秩序····· (23)

第三节 国际经济法的基本原则····· (27)

一 经济主权和国家对自然资源的永久主权原则····· (27)

二 平等互利的原则····· (28)

三 国际经济合作与发展的原则····· (28)

第四节 国际投资与国际投资法····· (29)

一 国际投资的性质和作用····· (29)

二 投资环境和投资保护····· (33)

三 国际投资法的性质、特征与体系····· (37)

1. 国际投资法的性质、特征····· (37)

2. 国际投资法的体系····· (39)

第二章 国际投资与资本输入国法制····· (40)

第一节 概说····· (40)

第二节 发达国家的外资政策与外资立法····· (42)

一 美国外资政策与外资立法····· (42)

1. 历史与现状····· (42)

2. 外资立法概况····· (46)

3. 美国对外国投资的限制·····	(50)
二 加拿大外资政策与外资立法·····	(56)
1. 历史与现状·····	(56)
2. 外资立法的演变·····	(58)
3. 外国投资审查法的基本内容·····	(61)
三 日本外资政策与外资立法·····	(65)
1. 历史与现状·····	(65)
2. 外资立法的特点和基本内容·····	(68)
3. 资本移动自由化与外资法·····	(71)
第三节 发展中国家的外资政策与外资立法·····	(79)
一 概说·····	(79)
二 拉丁美洲国家的外资政策与外资立法·····	(80)
1. 外资概况·····	(80)
2. 安第斯共同外资法规则·····	(82)
三 东南亚国家联盟的外资政策与外资立法·····	(91)
1. 外资概况·····	(91)
2. 外资立法的特点·····	(92)
第四节 社会主义国家的外资政策与 外 资 立 法 ·····	(95)
一 东欧国家的外资政策与外资立法·····	(95)
1. 利用外资概况·····	(95)
2. 外资立法特点·····	(99)
二 我国外资政策与外资立法·····	(106)
1. 利用外资在我国经济建设中的必要性及其战略意义·····	(106)
2. 我国利用外资的有利条件·····	(107)
3. 我国利用外资的成效·····	(108)
4. 我国外资立法及其原则·····	(110)
第五节 外资立法基本内容的比较·····	(113)
一 外国投资的定义和资本构成·····	(113)
二 投资范围·····	(117)

三	出资比例	(122)
四	投资期限	(125)
五	外国投资的审查和批准	(126)
1.	程序上的审查	(128)
2.	实质上的审查	(129)
六	外资原本和利润的汇出	(134)
1.	关于利润、股息等的汇出	(137)
2.	投资原本(本金)的汇出	(139)
3.	外籍职工工资的汇出	(140)
七	外资股份的转让	(142)
八	税收及税收优惠	(143)
1.	税率问题	(144)
2.	税收优惠	(145)
3.	我国税则	(148)
九	经营管理与劳动雇用关系	(152)
十	国有化、征用与外国投资保护	(156)
十一	投资争议的解决	(159)
第六节	合营企业	(161)
一	合营企业是国际投资的重要形式	(161)
二	合营企业的法律性质	(165)
1.	股份式合营企业(Equity Joint Venture)	(167)
2.	契约式合营企业(Contractual Joint Venture)	(170)
三	我国中外合资经营企业的法律特点	(170)
1.	合营契约的效力	(171)
2.	合营企业中的平等互利原则	(173)
3.	合营企业的自主权	(174)
4.	合营企业的计划性原则	(176)
5.	合营企业的产品销售	(177)
6.	合营企业与技术引进	(178)

7. 合营企业的场地使用权及其费用	(179)
8. 合营关系的终止	(182)
第七节 合作经营	(184)
一 合作经营是一种简便有利的利用外资形式	(184)
二 中外合作经营的性质	(185)
三 中外合作经营的法律特点	(186)
1. 合作经营的收益分配	(186)
2. 合作经营的债务承担问题	(188)
3. 合作经营的税收问题	(188)
4. 合作经营项目的经营管理问题	(188)
5. 中外合作经营的法律适用问题	(189)
第八节 合作开发	(189)
一 概说	(189)
二 我国关于中外合作开采海洋石油资源 项目的法律特点	(190)
1. 合作开采海洋石油资源与我国主权原则	(191)
2. 中外合作开发海洋石油资源协议的效力	(192)
3. 石油作业与环境保护	(195)
4. 征购和征用	(195)
5. 仲裁和罚则	(195)
第九节 经济特区	(196)
一 概说	(196)
二 我国经济特区立法	(198)
1. 我国经济特区的性质和法律地位	(199)
2. 经济特区法律的特点	(200)
3. 经济特区的组织与管理	(203)
第三章 国际投资与资本输出国法制	(205)
第一节 投资鼓励与投资保证	(205)

一	海外投资的鼓励措施·····	(205)
1.	税制的奖励与保护措施·····	(206)
2.	投资情报及投资促进活动·····	(208)
3.	政府机关同投资者的协作·····	(209)
4.	政府资助下的投资公司等机构·····	(210)
二	海外投资保证制度·····	(211)
第二节	美国海外投资保证制度·····	(215)
一	美国私人海外投资与投资保证制度的发展·····	(215)
二	海外投资保证制度的基本内容·····	(219)
1.	投资保证(保险)的范围·····	(220)
2.	保险人——美国海外私人投资公司·····	(224)
3.	被保险人·····	(227)
4.	保险对象的投资合格性·····	(228)
5.	投资保险的申请及其程序·····	(230)
6.	保险期间·····	(231)
7.	保险费·····	(231)
8.	保险金·····	(231)
9.	共同保险与风险分担·····	(232)
10.	投资保证·····	(232)
11.	投资保险(保证)的争议·····	(233)
12.	投资保证协定·····	(234)
第三节	日本海外投资保险制度·····	(235)
一	日本私人海外投资与投资保险制度·····	(235)
二	海外投资保险制度的基本内容·····	(237)
1.	投资保险的范围·····	(237)
2.	保险对象的投资合格性·····	(239)
3.	保险人与被保险人·····	(241)
4.	保险契约的效力·····	(241)
5.	保险费与保险金·····	(243)

第四节 联邦德国海外投资保险制度.....(245)

一 联邦德国私人海外投资与投资保险制度.....(245)

二 投资保险制度的基本内容.....(246)

1. 投资保险的范围.....(246)

2. 保险对象的投资合格性.....(247)

3. 保险人与被保险人.....(248)

4. 保险费.....(249)

5. 保险期限.....(250)

6. 保险事故与赔偿责任.....(250)

7. 双边投资保证协定.....(251)

第四章 国际投资与国际法制.....(256)

第一节 双边投资条约.....(256)

一 双边投资协定的形式.....(256)

二 双边投资协定的基本内容.....(259)

1. 关于外国投资者的待遇标准.....(260)

2. 关于投资项目和内容.....(264)

3. 关于政治风险的保证.....(265)

4. 关于代位权的规定.....(271)

5. 关于投资争议的解决.....(273)

三 对双边投资协定的评价.....(275)

第二节 多边投资条约.....(279)

一 国际投资法典 (International Investment Code).....(279)

二 多国间投资保险方案和机构.....(285)

1. 1962年世界银行“多国间投资保险报告”.....(285)

2. 1963年“国际投资保证公司”方案.....(286)

3. 1966年“国际投资保险机构协定草案”.....(287)

三 解决国际投资争议公约.....(289)

四	区域经济协作及区域性投资法典与投资公约	(290)
五	国际投资指南	(292)
六	多边投资条约的评价	(293)

第五章 国际投资的法律问题 (297)

概 说 (297)

第一节 对外国投资者的待遇标准问题 (298)

一 国民待遇标准问题 (299)

二 国际标准问题 (302)

三 差别待遇问题 (306)

第二节 国际投资与外交保护权 (309)

一 外交保护权与卡尔沃主义 (310)

二 用尽国内救济原则 (318)

三 变相的外交干预 (323)

第三节 特许协议的法律问题——国家契约的理论和

实践 (325)

一 特许协议的概念及其形式 (325)

二 特许协议的法律性质 (328)

三 特许协议的效力 (331)

四 特许协议适用法律的选择 (338)

1. 契约条款法 (Lex Contractus) 又称当事人法 (Law of the Parties) (338)

2. 国内法 (Municipal Law) (340)

3. 双方当事人公认的法律原则 (The Principle of Law Common to the Parties) (341)

4. 国际法 (International Law) (341)

5. 文明国家所公认的一般法律原则 (General Principles of Law Recognized by Civilized Nations) (342)

第四节 国有化问题	(345)
一 国有化的合法性问题	(345)
二 国有化的赔偿问题	(349)
1. 国有化赔偿的原则	(349)
2. 赔偿的评价问题	(359)
3. 赔偿的范围问题	(362)
第六章 国际投资争议的处理	(368)
第一节 投资争议的政治解决	(368)
一 斡旋与调停	(369)
二 通过外交保护权解决争议	(369)
第二节 投资争议的司法解决	(372)
一 国内司法救济与国家主权豁免问题	(372)
二 国际法院救济与个人出诉权问题	(376)
第三节 投资争议的仲裁解决	(378)
一 仲裁制度的特点	(378)
二 仲裁条款与仲裁协议	(380)
1. 国内投资法关于仲裁的规定	(380)
2. 经济特许协议的仲裁条款	(380)
3. 条约规定的仲裁条款	(382)
三 仲裁适用的法律	(382)
1. 国内法	(383)
2. 国际法	(387)
3. 一般法律原则	(390)
4. 公平与善意原则	(391)
5. 跨国法(transnational Law)	(392)
四 仲裁裁决的效力与执行	(395)
五 仲裁机构	(398)
1. 国内常设仲裁机构	(398)

2. 地区性仲裁机构和规则.....	(402)
3. 国际仲裁机构和规则	(404)
第四节 解决投资争议国际中心及其 仲裁规则	(411)
一 公约成立的经过	(411)
二 公约的目的	(415)
三 解决投资争议国际中心的法律地位.....	(416)
四 中心管辖权及争议的性质	(418)
五 中心仲裁法庭和仲裁程序.....	(422)
1. 仲裁法庭的组成及其权限.....	(422)
2. 仲裁人及其法定资格.....	(424)
六 中心仲裁适用的法律.....	(425)
1. 当事人自治原则	(426)
2. 公约的补充规则	(427)
3. 国内法同国际法的抵触问题.....	(433)
4. 关于禁止拒绝裁决的规则.....	(434)
5. 关于公平与善意原则.....	(436)
6. 中心仲裁与一般法律原则.....	(437)
七 中心仲裁裁决的效力及其执行.....	(439)
1. 裁决的效力.....	(439)
2. 裁决的执行.....	(440)
八 缔约国间的争议.....	(441)
九 对“中心”的评价.....	(442)
十 拉丁美洲国家与公约.....	(446)
第五节 我国法律关于投资争议的处理.....	(447)
一 我国外资立法关于处理投资争议的原则.....	(447)
二 中国对外经济贸易仲裁委员会的 管辖权及仲裁程序.....	(449)
三 基于双边投资保证协定所发生争议	

的仲裁.....	(451)
四 投资争议的司法解决.....	(451)

第一章 绪 论

第一节 国际经济法及其研究方法

国际投资法是国际经济法的一个分支，要理解国际投资法的概念、性质和范围，有必要先探究国际经济法的概念、性质、范围，特别是其研究方法。

一 国际经济法的概念及其研究方法

随着现代国际经济交往和合作进一步的发展及其所带来的国际经济关系的深刻变化，在国际贸易、国际投资、国际金融信贷、国际税务以及国际经济组织等方面，带来不少新的复杂的法律问题。在传统的法学分科体系中，不断出现新的突破，某些新的法律从传统的法律体系中分离出来，形成新的法律部门，从而成为现代法学研究领域中的一个新的课题。自第二次世界大战以来，关于国际经济法的研究，已引起各国法学界的普遍重视，国际经济法已逐渐成为法学研究中的一个新的独立部门。

马克思早在《经济学手稿(1857—1858年)》的导言中强调了对“生产的国际关系”研究的必要，这种研究包括“国际分工”、“国际交换”、“输出和输入”、“汇率”等内容。又在《共产党宣言》中指出，随着资本主义世界市场的形成，使一切国家的生产和消费都具有世界性，各民族之间经济上的互相往来和互相依赖，逐渐取代了原来的闭关自守和自给自足的状态^①。这就

^① 马克思、恩格斯：《共产党宣言》，人民出版社出版，1971年，第27页。

指明了在近代条件下，经济问题决不是一国的现象，必须联系国际关系来考察，而不能同国际关系分割开来。近几十年来，特别是第二次世界大战以后，这种情况又有了空前巨大的发展。当代世界绝大多数国家，无不把对外经济关系问题放在极其重要的地位，甚至放在生死攸关的地位。这是一个基本的历史事实，也是社会发展的必然趋势。作为上层建筑的法律——国际经济法，必然要反映这一经济发展趋势，并适应这一客观经济需要而得到相应的发展。这就要求我们对这一新的趋势所带来的一系列新的法律问题，从理论上、实践上作新的探讨。

我国自党的十一届三中全会以来，实行对外开放政策，发展对外经济关系，加强国际经济合作，搞活国内经济，这是我国现代化建设的一个重要战略决策。因而，如何进一步探究和正确处理从来未曾接触或很少接触的不断出现的新的国际经济关系中的法律问题，成为当务之急。所以无论从理论上或实用上积极开展和重视国际经济法的研究，已经提到重要的议事日程了。

那末，什么叫做国际经济法？其内涵与外延又是怎样？它是不是法学研究中的一个独立部门？这是首先要明确的问题。简要说来，国际经济法可理解为国际社会调整经济活动，经济关系和经济组织的法律规范的总称。即关于国际经济交往中商品生产、流通、结算、信贷、投资、税收等关系及国际经济组织等的法制和法规的总称。其范围包括国际贸易法、国际投资法、国际货币金融法、国际税法及国际经济组织法等等。国际经济法的特点，反映了商品和资本跨越国境而流动的国际性，是一个包括国际法规范和国内法规范在内的新兴的独立的法学部门。

但是，由于各国法学界所持的研究方法不同，观察问题的角度不同，因而，对国际经济法的概念、性质、范围，在解释上所说不一，至今尚无定论，大体上可分两派。

（一）基于传统的法学分科，从纯理论及概念出发来解释国际经济法，严守国际法与国内法、“公法”与“私法”的界

限，认为国际经济法属于国际公法的范畴，即属于国际公法的一个分支，国内法规范应排除在国际经济法之外。最典型的代表是英国的施瓦曾伯格（G. Schwarzenberger）。他曾列举国际公法的特别分支有国际机构法（The Law of International Institution）、国际航空法（The International Law of Air）、国际劳动法（International Labour Law）及国际经济法（International Economic Law）。这是把国际经济法作为“国际公法的一个特别分支，是关于商品生产、流通、消费，以及与之相互交往有关联的实体（entities）的地位”的法律规则^①。日本的金泽良雄也持同一观点，认为国际经济法是为了解决资本主义高度矛盾，从国际经济整体立场出发所形成的国际法秩序。也即是说，从国际经济整体立场出发，对国际经济活动，由国家间通过多边调整、综合而形成的各种条约的总和。所以，国际经济法，从广义来理解，是对国际经济活动，加以特别规范的国际法。其中包括国家间、国家同国际组织间、国际组织相互间的法律规范，如多国间条约及两国间条约；又不仅包括国际经济统制法，而且还包括比之更广泛的关于国际间经济合作协调的国际法规范，如《联合国宪章》、《国际贸易宪章》、《关税及贸易总协定》、《国际货币基金协定》、《国际复兴开发银行协定》、《欧洲经济合作协定》、《欧洲支付协定》、《国际小麦协定》、《欧

① 施瓦曾伯格把国际经济法的规范分为两类：可图表于次：

- | | | |
|-------|---|---|
| 国际经济法 | { | (一) 关于国家间经济活动的条约——通商条约、易货贸易协定、政府间贷款协定、支付协定等 |
| | { | (二) 关于国际经济制度的法律——如关于国际经济财政制度的法律、中立国财产保护法等 |

见其所著《国际经济法的范围与标准》（The Province and Standard of International Economic Law），《国际法季刊》（International Law Quarterly），1948年8月，第2卷，第2期，第404—405页。