

二十一世纪法学热点系列

国际贸易投资 自由化

R

research
on the legal
regulation of

法律规制研究

the liberalization concening international
trade and investment

○ 徐 泉 著

中国检察出版社

国际贸易投资 自由化法律规制研究

徐 泉 著

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

国际贸易投资自由化法律规制研究 / 徐泉著. — 北京:

中国检察出版社, 2004. 1

ISBN 7 - 80185 - 173 - 0

I. 国... II. 徐... III. 国际贸易 - 投资 - 贸易法
- 研究 IV. D996. 1

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2003) 第 107928 号

国际贸易投资自由化法律规制研究

徐 泉 著

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区鲁谷西路 5 号 (100040)

网 址: 中国检察出版社 (www.zgjccbs.com)

电子邮箱: zgjcbs@vip.sina.com

电 话: (010) 68650027 (编辑) 68650015 (发行) 68636518 (邮购)

经 销: 新华书店

印 刷: 河北省三河市燕山印刷有限公司

开 本: A5

印 张: 17.625 印张

字 数: 488 千字

版 次: 2004 年 1 月第一版 2004 年 1 月第一次印刷

书 号: ISBN 7 - 80185 - 173 - 0 / D · 1160

定 价: 36.00 元

检察版图书, 版权所有, 侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换

导 论

20 世纪 90 年代以来，经济全球化成为一个被广泛接受的名词，尽管经济全球化或许是一个早就存在的事实，但无疑经济全球化是在最近十多年中才真正体现出明显的特征和趋势。在世界经济历史上，所有新的经济形式和潮流都是由较先进的国家发起和推动，经济全球化也不例外。发达国家率先提出了经济全球化的概念与理论，并在内外政策上推动经济全球化的发展，而跨国公司则是经济全球化的直接参与者、带动者和受益者。经济全球化所带来的巨大利益也表明发达国家选择了正确方向。

必须清醒地认识到，经济全球化无论作为一个概念还是作为一种现实，都是发达国家极力倡导的，因为它们认识到这对它们是有利的。而发展中国家在经济全球化的浪潮中则是被动的参与者，对发达国家所掌握的资源依赖，使发展中国家不得不投身其中。然而，对经济全球化过程中的不对称性和不平等性，发展中国家又十分不满和忧虑。在这种两难的处境中，大多数发展中国家认识到留在经济全球化之外是有害无益的，也是不可能的。全面参与国际经济体系已成为发展中国家的必然选择，试图脱离外部世界而独善其身的想法是幼稚和危险的，即使众多的发展中国家联合起来，创造一个与发达国家主导的国际经济体系平行的国际秩序，也是不现实的。经济全球化导致了贸易自由化和国际投资自由化的发展。

贸易自由化是指第二次世界大战结束后，世界经济全球化和市场化趋势在国际贸易领域的反映，是一国政府通过多边贸易谈判和区域经济一体化的途径，对其进出口的管理体制、政策工具等方面放松管制、减少干预的过程。内容涉及货物、服务、以及与贸易相关的投资、知识产权等。其最终目标是在全球范围内实现资源的最

佳配置和商品及服务的自由流动。在经济全球化的推动下,进入二十世纪 80 年代以后,国际投资法发展的总体趋势是减少对外国投资的限制,加强对外资的保护,以促进外国直接投资的发展。投资自由化成为继贸易自由化运动之后在全球范围内掀起的又一次经济浪潮。投资自由化,其主旨就是要逐步在世界范围内消除歧视性的外资政策,抑制与取消市场扭曲行为,为国际投资跨国界的自由流动扫除各种障碍的趋势和现象。贸易与投资的互动发展与一体化进程已经成为经济全球化中的重要组成部分和基本趋势,本书正是基于这种客观存在的互动与融合发展趋势,提出国际贸易自由化和国际投资自由化的法律管制这一命题。

国际贸易自由化就是在国际贸易领域内各民族国家之间普遍出现的全面减少或消除国际贸易障碍的趋势。它是国际贸易发展到一定水平后出现的新现象。只有当世界各国的经济相互紧密地依存,国际贸易得到充分发展以及市场机制已成为全球资源配置的基本机制的情况下,它才会出现并且得到发展。国际贸易不同国内贸易的最大之处就在于,它是跨国界的商品流通,既为一国经济带来明显的利益,也有可能为该国经济带来潜在的利益冲突。因此,国际贸易从产生的那天起,就不断地受到民族国家对贸易的种种干预和障碍。这些干预和障碍在客观上阻碍了国际贸易的发展和扩大,削弱了国际贸易为各国经济增长所带来的推动作用。随着生产力的提高和国际贸易本身的发展,人为设置的贸易障碍已越来越不适应社会经济发展的需要,各国之间迫切要求清除国际贸易方面的种种障碍,以提高贸易对经济的促进作用,贸易自由化的趋势由此强劲起来。

对贸易领域来讲,国际贸易自由化可能是一个贸易自由和贸易保护并行不悖的时代。因为从历史的演进来看,在不同的历史时期内贸易自由与贸易保护在同一个国家实施;或在同一国家内贸易自由与贸易保护在不同历史时期的转换已不足为奇。回顾全球经济的发展,无论是贸易政策的实施,还是贸易理论的提出,都不是单一地演进,而是并行不悖地发展。造成这种格局的根本原因

是，任何贸易政策的实施和贸易理论的提出都无法忽视经济发展的国家特点。

对投资问题而言，在经济全球化时代，国际直接投资不仅成为推动全球经济发展的引擎，而且直接影响到各国和世界经济发展的进程。特别是国际法在国际和国家两个层面上的并行发展，已经出现了一些共同特征，即各国都在不同程度上参与了以消除投资障碍、取消影响和扭曲投资流向的国内法。尽管投资自由化对国际投资的法律制度有着巨大的推进影响，使得各国把积极改善投资环境，加强对外资的保护作为其外资法努力的方向。但不可否认，在国际层面上，寻求建立一个综合性关于外国直接投资的实体规范的多边框架或公约是国际各成员努力的目标。关于国际投资领域内应处理的许多问题，如外资准入与经营措施、待遇标准、投资保护和争议解决等，现已由国家层面进入到了国际层面，成为国际性讨论的实质性问题。就国际直接投资自由化的进程来说，发达国家作为全球投资自由化的鼓吹者和倡导者，对其发展演变具有决定性的作用。投资自由化不仅是发达国家生产资本寻求利润最大化的内在要求，而且是发达资本主义国家垄断资本要求消除阻碍其追逐全球利润的各种形式壁垒的外在表现。投资自由化的结构是一个有着多种不平衡的结构。就发达国家而言，一是决策的主动权偏向发达国家，发达国家居于全球化规则的制定者地位是不言而喻的，而广大发展中国家只是规则的接受者；二是地位的不平等，在全球化经济中的主要产业，特别是国际直接投资的产业中，包括高科技产业、信息产业和现代金融业大都来自发达国家；三是后果的不平衡，在投资自由化中的不利后果大多集中于发展中国家身上，作为全球化的重要内容之一的投资自由化，也是一柄“双刃剑”，更多的是就发展中国家而言的。

本书立足于国际贸易、投资自由化的互动与一体化发展而展开。由于经济全球化在客观上是由发达国家所启动，同时又是一场深刻的社会变革，必将对发达国家和广大发展中国家都产生较为深刻的影响。因此，本书始终贯穿两条基本线索进行论述：一是分析

国际贸易自由化和投资自由化中的基本理论问题,提出作为经济全球化重要表现形式的国际贸易、投资自由化是两种相互影响、相互促进,而又在理论与实践上具有独自发展、演变轨迹的客观趋势。尤其是针对国际贸易、投资的法律管制中的制度演进变化的分析,揭示其发展趋向。二是以发达国家和发展中国家的参与国际贸易、投资自由化的作用、地位、影响和法律制度选择作为主线,特别是伴随着全球多边贸易体制制度的不断发展和完善,在WTO规则的基础上,提出在全球范围内应逐步推进国际贸易、投资自由化的发展,尤其是要兼顾广大发展中国家的利益。上述分析和论述为中国进一步参与经济全球化提供了较为丰富的理论与实践基础,也为中国应对贸易自由化和投资自由化发展趋势,完善相关法律制度提出了作者的建议与思考。全书共分为八章,具体内容如下:

第一章主要阐释经济全球化的基本发展演变。通过对经济全球化的概念界定、主要形式和经济全球化的矛盾与不平等性分析,指出经济全球化对国际经济贸易发展深刻影响,提出经济全球化将在很大程度上推动全球经贸规则的“法律全球化”命题。经济全球化是市场经济的全球化,经济全球化的发展,必然会伴随着“游戏规则”的建立,亦即法制化进程。作为经济全球化的发展来讲,没有广大发展中国家的参与,就谈不上真正意义上的全球化。为了在经济全球化进程中能处于相对有利的地位,掌握更多的主动权,各国在建立市场经济体制的同时,纷纷开展了构建了市场化体制的法律制度,正是从这个意义上讲,我们认为伴随着经济全球化发展,将出现“法律全球化”进程。特别是以世界贸易组织为代表的国际多边组织的推动下,各国法律的趋同化以及主权原则的相应变化已是国际社会的大势。经济全球化与法律的全球化或法制化是平行发展的,法律全球化同样也是一个充满着矛盾和妥协的过程,反映着发展中国家与发达国家在经济全球化进程中的各种利益与冲突。

第二章围绕国际贸易自由化展开。以国际贸易自由化的理论与实践基础、自由贸易与贸易干预和区域经济一体化中的贸易自由化为中

心,提出国际贸易交往进程中始终伴随自由贸易与贸易干预的共存,保护贸易的理论基础和自由贸易的理论基础都具有一定的合理性,各国采取自由贸易还是贸易保护政策,主要取决于一国经济发展的总体水平和所处的国际环境的变化对其贸易政策的影响。

第三章分析多边贸易体制下的国际贸易、投资自由化。以国际贸易自由化的演进历史为线索,分析了全球贸易自由化发展的两个重要阶段,以 WTO 的产生为界,此前以关税及贸易总协定为全球性贸易自由化的标志,从关税减让开始推动全球性贸易自由化进程。此进程取得了巨大的成就,但也越来越显示出 GATT 的本身缺陷和不足。WTO 的建立标志着贸易自由化向全球性制度发展的到来。但是多边贸易进程的曲折和复杂,使得全球性贸易自由化发展在法律制度的构建上产生了矛盾和挑战。预示着贸易自由化的发展必须是在充分兼顾广大发展中国家的利益基础上,才有可能取得完全的发展。同时贸易自由化的发展也推动了国际投资自由化的进程。特别是在 WTO 中贸易与投资的互动、融合发展已经成为一种趋势。提出了贸易、投资自由化融合、互动、促进和共同发展是国际贸易、投资自由化发展的基本趋向的观点。

第四章以世界贸易组织与国际贸易自由化为核心,对世界贸易组织的基本宗旨和主要原则进行剖析,提出世贸组织的基本宗旨主要有五项,即提高生活水平,保证充分就业,提高实际收入和有效需求;扩大生产和商品的交易,扩大服务贸易;持续发展,合理地利用世界资源,保护环境;保证发展中国家经贸发展和建立一体化的多边贸易体制,来共同推动全球贸易自由化进程。鉴于国内外学者在世贸组织基本原则上的分歧,作者提出 WTO 的基本原则主要应由非歧视性待遇原则、透明度原则、自由贸易原则和公平竞争原则四部分组成。世贸组织同时通过贸易政策评审机制和争端解决机制来保障贸易自由化的顺利进行。

第五章专门论述国际投资自由化的主要法律问题。涉及国际投资自由化的实质与特征,分析指出投资自由化,其主旨是要在全球范围内逐步消除歧视性的外资政策,抑制或取消市场扭曲行为,为

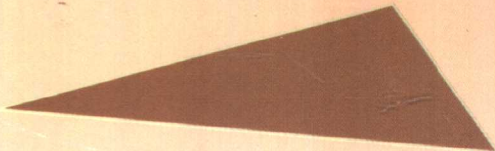
国际投资跨国界的自由流动扫除各种阻碍，它构成了经济全球化的基本内容之一。对涉及国际投资的主要法律问题，诸如外资管辖权、外资准入自由化和国际投资自由化新发展存在的法律问题以及国际投资自由化趋势下的国家主权等重大问题作了较为深入的探讨。

第六章以发达国家与贸易、投资自由化的关系为中心，论述美、日、欧三个主要资本主义经济体与国际贸易、投资自由化的关系。详细分析了美国对外贸易政策演变的进程和特点、美国贸易保护主义政策中的具体法律制度的运用与新贸易保护主义政策在美国对外贸易政策的地位与作用；从战后日本参与国际贸易自由化和投资自由化的发展进程中，揭示出日本由弱变强的外部和内部环境变化及对我国产生的启示；以欧盟的经济贸易政策发展和欧洲一体化进程为主线，深入分析了当今区域一体化程度最高的欧盟是如何推动国际贸易、投资自由化的。为我国今后参与区域一体经济体和维护国家经济主权提供了可资借鉴的资源。

第七章以国际贸易自由化与中国对外贸易法律制度完善为中心，围绕我国现行对外贸易及主要贸易管制措施，提出如何从制度构建上完善我国外贸法、履行我国对世贸组织的承诺、对我国贸易制度的适调和重构、进出口许可证制度及政府转换与贸易制度改革的目标实现，都作了较为深入的论述，并提出了作者对我国外贸法重构的若干建议。

第八章论述国际投资自由化与我国外资法完善的法律问题。对现行的我国外资法的缺陷与法律症结作了较为详细的分析，提出重构我国外资法的必要性与迫切性，及具体制度的设计。其中针对外资法中的税收优惠法律规定，作者分析了当前我国实行的税收优惠措施和制度的若干不足，提出要对吸引外资与税收优惠相关性作进一步的探讨，对现行外资法中税收优惠进行重新定位，注重改善我国投资环境，完善相关法律制度的建立，发挥在投资环境良性互动条件下的税收优惠作用；针对现行外商投资法中审批制度的弊端，对外商投资审批制的立法进行比较分析，提出科学、透明、简洁高

效应成为今后审批制发展的趋向，逐步实行由审批制向登记制的过渡；面对跨国公司新一轮投资高潮，作者提出应对跨国公司来华投资的政策及法律原则主要是积极引进、加强引导、合理限制和严密监督的政策与法律原则。



内 容 提 要

本书是作者对中国加入世贸组织和参与全球经济中所涉及的相关法律问题探索的结晶。作为经济全球化的重要表现形式的国际贸易、投资自由化是各国都必须面对的客观发展趋势，在多边贸易体制下必将对各国的贸易、投资法律制度的建立与完善产生重大而深刻的影响。作者以此为基点，详细分析了贸易、投资自由化进程的基本理论问题，对国际贸易、投资自由化涉及的具体法律制度进行了剖析，以贸易、投资自由化发展为主线，立足于国际贸易、投资自由化的互动发展而展开。始终贯穿两条基本线索进行论述：一是分析国际贸易自由化和投资自由化中的基本理论问题，提出作为经济全球化重要表现形式的国际贸易、投资自由化是两种相互影响、相互促进，而又在理论与实践上具有独自发展、演变轨迹的客观趋势。尤其是针对国际贸易、投资的法律管制中的制度演进变化的分析，揭示其发展趋向。二是以发达国家和发展中国家的参与国际贸易、投资自由化的作用、地位、影响和法律制度选择作为主线，特别是伴随全球多边贸易体制制度的不断发展和完善，在WTO规则的基础上，提出在全球范围内应逐步推进国际贸易、投资自由化的发展，尤其是要兼顾广大发展中国家的利益。上述分析和论述为中国进一步参与经济全球化提供了较为丰富的理论与实践基础，也为中国应对贸易自由化和投资自由化发展趋势，完善相关法律制度提出了作者的建议与思考。



作者简介

徐 泉，男，湖南常德人，1968年5月出生。1990年毕业于陕西师范大学历史系，获得历史学学士学位；1995年考入西南政法大学攻读国际经济法专业硕士研究生，1998年取得硕士学位，并留校任教。现为西南政法大学经济贸易法学院副教授。2001年在职攻读西南政法大学经济法专业涉外经济法方向博士研究生。在《现代法学》、《政法论坛》、《国际经贸探索》等期刊上发表专业学术论文20余篇，参编专著、教材6部，约50万字。

目 录

导论	(1)
----------	-----

第一章 经济全球化综述	(1)
-------------------	-----

第一节 经济全球化的界定	(1)
--------------------	-----

一、经济全球化的概念界定	(1)
--------------------	-----

二、经济全球化的主要表现	(5)
--------------------	-----

三、经济全球化的矛盾与不平等结构	(7)
------------------------	-----

第二节 经济全球化对国际经济贸易的影响	(12)
---------------------------	------

一、经济全球化对世界经济的影响	(12)
-----------------------	------

二、经济全球化对发展中国家的影响	(13)
------------------------	------

三、经济全球化与中国	(14)
------------------	------

第三节 经济全球化与“法律的全球化”问题辨析	(16)
------------------------------	------

一、经济全球化与“法律的全球化”	(16)
------------------------	------

二、经济全球化对中国法律制度的影响	(23)
-------------------------	------

第二章 国际贸易自由化	(27)
-------------------	------

第一节 国际贸易自由化的理论与基础	(27)
-------------------------	------

一、国际贸易自由化的界定与基本特征	(27)
-------------------------	------

二、国际贸易自由化的动力	(31)
--------------------	------

三、国际贸易政策的理论基础	(33)
---------------------	------

第二节 自由贸易与贸易干预	(48)
---------------------	------

一、自由贸易及其对世界经济的影响	(48)
------------------------	------

二、贸易干预及其必然性分析	(51)
---------------------	------

三、保护贸易的合理性与必要性分析	(53)
------------------------	------

四、贸易保护政策与贸易保护主义的终结	(54)
--------------------------	------

五、贸易自由化中的贸易干预	(59)
第三节 区域经济一体化中的贸易自由化	(62)
一、区域经济一体化中的贸易自由化	(62)
二、欧盟的贸易自由化演进分析	(66)
三、《北美自由贸易协定》与贸易自由化	(68)
第三章 多边贸易体制下的国际贸易、投资自由化	(76)
第一节 国际贸易自由化的历史演进考察	(76)
一、贸易自由化的早期发展阶段	(76)
二、全球性贸易自由化的标志: GATT 的产生	(86)
三、贸易自由化向全球性制度化发展的标志: WTO	(97)
第二节 多哈会议与新的多边贸易谈判	(108)
一、WTO 第四次部长级会议(多哈会议)的 背景及内容分析	(108)
二、新的多边贸易谈判中存在的主要分歧与 焦点问题分析	(110)
三、多边贸易体系内部矛盾与冲突分析	(116)
四、新的多边贸易谈判的趋向及特征分析	(119)
第三节 全球性贸易自由化进程中的矛盾与未来 发展趋势	(122)
一、全球性贸易自由化进程中的矛盾与挑战	(122)
二、全球性贸易自由化与区域性贸易自由化	(126)
三、贸易自由化的未来发展趋向	(132)
第四节 国际贸易与国际直接投资的互动及融合	(134)
一、国际贸易与国际直接投资同向发展	(134)
二、跨国公司对贸易、投资自由化的推动	(139)
三、国际贸易与投资的经济理论分析	(143)
四、贸易与投资关系的实证分析	(145)
五、贸易与投资的关系对各国的政策影响	(151)
第四章 世界贸易组织与国际贸易自由化	(158)

第一节 世界贸易组织的宗旨与基本原则	(158)
一、关税及贸易总协定的基础与宗旨	(158)
二、世界贸易组织的基本宗旨分析	(163)
三、国内外关于世界贸易组织的基本原则的 分歧	(167)
四、本书对世界贸易组织基本原则的界定	(170)
第二节 世界贸易组织的贸易政策评审机制	(196)
一、世界贸易组织贸易政策评审机制的产生 及演进	(197)
二、贸易政策评审机制的主要内容	(199)
三、世界贸易组织贸易政策评审机制的组织 程序	(202)
四、世界贸易组织贸易政策评审机制的特点	(205)
第三节 世界贸易组织的争端解决机制	(208)
一、关贸总协定时代的争端解决机制	(209)
二、世界贸易组织争端解决机制的基本结构	(229)
三、世界贸易组织争端解决机制的机构与职能	(230)
四、世界贸易组织争端解决机制中的管辖权	(232)
五、世界贸易组织争端解决机制的基本程序	(235)
六、对世界贸易组织争端解决机制的评价	(242)
第五章 国际投资自由化	(257)
第一节 国际投资自由化的实质和特征	(257)
一、当代国际直接投资的现状与特征	(257)
二、投资自由化的特征与实质	(259)
三、《与贸易有关的投资措施协议》与投资自由化 关系的评价	(265)
四、发展中国家参与投资自由化应关注的几个问题	(267)
五、投资自由化的背景下,我国外资立法的应对 思考	(270)

第二节 外资准入自由化法律问题分析	(273)
一、外资准入理论剖析	(273)
二、外资准入的主要内容	(276)
三、国际投资自由化与外资准入	(280)
四、发展中国家应对外资准入制度演进趋势的 对策	(283)
第三节 国际投资自由化的新发展及存在的主要法律 问题分析	(284)
一、经济全球化对国家主权的挑战	(285)
二、国际投资自由化趋势下的国家主权	(290)
三、国际组织与国家主权	(295)
四、国家主权的合理性与合法性分析	(303)
五、国家主权的“新思潮”	(306)
第六章 发达国家贸易、投资自由化发展分析	(315)
第一节 美国的对外贸易政策演变及其特点	(315)
一、美国对外贸易政策演变的历史考察	(315)
二、美国对外贸易政策的特点	(324)
第二节 美国贸易保护主义政策嬗变的法律分析	(334)
一、关税贸易壁垒的运用与演变	(335)
二、非关税壁垒政策的运用及演变	(339)
三、美国贸易法“301 条款”解析	(341)
四、反倾销与反补贴措施	(344)
第三节 美国“201 条款”与新贸易保护主义 政策分析	(350)
一、美国“201 条款”与 WTO 的“保障措施 协定”	(350)
二、当前美国贸易保护主义特征分析	(358)
三、WTO 所面临的危机与出路分析	(364)
第四节 晚近美国对外贸易政策的法律分析	(366)
一、晚近世界经济的发展与美国对外贸易政策	(367)

二、美国对外贸易政策支撑的路径依赖分析	(369)
三、美国推行贸易政策的法律制度保障分析	(374)
第五节 战后日本贸易发展的政策与制度分析	(384)
一、战后日本对外贸易发展的一般演变	(385)
二、日本保护贸易政策分析	(395)
三、日本的贸易自由化与贸易发展	(407)
四、日本国际投资与贸易发展	(413)
第六节 欧盟的经济贸易政策	(419)
一、欧盟对外经济贸易政策的形成与发展	(419)
二、欧盟对外经济贸易政策的法律基础及主要 内容分析	(422)
三、欧盟对外经济贸易政策措施的主要内容	(425)
四、欧盟政策的主要特点	(433)
第七章 国际贸易自由化与中国对外贸易	
法律制度完善	(435)
第一节 我国现行对外贸易法评述	(435)
一、对外贸易法产生的背景分析	(435)
二、《对外贸易法》的主要内容	(436)
三、我国对外贸易管理的主要措施	(443)
四、《对外贸易法》内容所反映的基本原则	(443)
五、我国现行《对外贸易法》的立法缺陷	(444)
第二节 完善我国《对外贸易法》的若干建议	(445)
一、《对外贸易法》的立法定位	(446)
二、对外贸易法的基本制度与内容构成	(449)
第三节 世界贸易组织与我国贸易制度的适调 与重构	(454)
一、我国贸易制度入世承诺分析	(454)
二、我国现行外贸制度存在的主要缺陷	(458)
三、我国现行外贸制度的调整与重构	(460)