

资本市场实务丛书

# 非洲商事 法律制度精析

韩良◎主编

Africa Commercial  
Legal System Essence Analysis

案例分析 · 实务指引 · 争端解决 · 风险防范

在“走出去”战略指导下，中非经贸合作飞速发展，目前中国已连续数年成为非洲最大贸易伙伴国，非洲则成为中国重要的进口来源地、最重要的海外工程承包市场和最大的投资目的地。全面了解非洲的商事法律制度，有助于我们与非洲国家更好地开展贸易往来与合作。

中国法制出版社  
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

资本市场实务丛书

# 非洲商事

## 法律制度精析

韩良◎主编

杨易◎副主编

中国法制出版社  
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 ( CIP ) 数据

非洲商事法律制度精析 / 韩良主编. —北京: 中国法制出版社, 2015.6  
( 资本市场实务丛书 )  
ISBN 978-7-5093-6459-8

I . ①非… II . ①韩… III . ①商法—研究—非洲  
IV . ① D940.399

中国版本图书馆 CIP 数据核字 ( 2015 ) 第 130301 号

策划编辑: 程潇永

责任编辑: 周庠宇

封面设计: 蒋 怡

---

非洲商事法律制度精析

FEIZHOU SHANGSHI FALÜ ZHIDU JINGXI

主编 / 韩良

经销 / 新华书店

印刷 / 河北省三河市汇鑫印务有限公司

开本 / 710 × 1000 毫米 16

印张 / 22.5 字数 / 332 千

版次 / 2015 年 7 月第 1 版

2015 年 7 月第 1 次印刷

---

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978-7-5093-6459-8

定价: 58.00 元

值班电话: 010-66026508

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 010-66031119

网址: <http://www.zgfs.com>

编辑部电话: 010-66010406

市场营销部电话: 010-66033393

邮购部电话: 010-66033288

( 如有印装质量问题, 请与本社编务印务管理部联系调换 电话: 010-66032926 )

## 编委会成员

---

主 编 韩 良

副 主 编 杨 易

编写人员 万 一 杨 易 杨 琨 肖树伟

罗小丹 高慧云 韩 良 吴卫炜

# 序

---

“走出去”战略是党中央、国务院根据经济全球化新形势和我国国民经济发展的内在需要做出的重大决策。在“走出去”战略指导下，中非经贸合作飞速发展，目前中国已连续数年成为非洲最大贸易伙伴国，非洲则成为中国重要的进口来源地，最重要的海外工程承包市场和最大的投资目的地。据中国海关 2015 年 1 月 21 日公布的统计数字显示，2014 年，我国与非洲进出口额已达 2218.8 亿美元，创历史新高，同比增长 5.5%。其中，我对非出口 1061.5 亿美元，首破千亿美元大关，增长 14.4%；自非进口 1157.4 亿美元，下降 1.5%；逆差 95.9 亿美元，下降 61%。同时，中国对非投资的层次也不断提升，目前有超过 2000 家中国企业在非洲 50 多个国家和地区投资兴业，合作领域从传统的农业、采矿、建筑等，逐步拓展到加工制造、金融、商贸物流、地产等领域。

但应当注意的是，中国企业对非开展经贸活动的过程远非一帆风顺，在中国企业赴非投资的过程中，不论是国有大型企业还是中小型私人企业，也不论是何种投资形式、投资领域，都有很多由于各种原因在当地遭受损失甚至投资失败的案例。在某些非洲国家，尤其是在那些政治环境、经济状况、政策法律不稳定的国家，外国企业包括中国企业投资失败率会在一定时期居高不下。外国企业在非洲投资失败的主要原因是这些企业没有在事前对于当地的政治、经济、文化特别是法律状况进行充分了解，不能准确识别其在非洲投资过程中可能遇到的各种法律风险，没有对相关法律风险提前建立系统的风险防范制度体系，在风险爆发时再做应对往往为时已晚。

如同神秘的非洲大陆既有其非常古老但又具有生机勃勃的特点一样，非洲大陆的法律体系也具有非常鲜明的特点，既有非常传统的习惯法，也有继

承了殖民地时代宗主国的法律体系，同时也在区域法律体系一体化的进程中迈出了坚实的步伐。如迄今为止，OHADA（非洲商法协调组织，包括17个西部和中部非洲国家）已通过9部统一商法，内容涉及商业交易、商业组织包括从其成立至其最终解散的全面规定，除欧盟外，OHADA在推动建立区域化统一的商事法律制度方面远远走在了世界其他区域的前列。加之非洲深受殖民时代宗主国的影响，不仅实施与引进现代的西方法律制度的历史比我们要长，而且其法制的观念已经深入人心，这是我们需要学习和借鉴的。“一带一路”是我国“走出去”战略的升级版，要求我们与各国的合作伙伴要遵循和平合作、开放包容、互学互鉴、互利共赢的“丝路精神”，“丝路精神”同样也可以作为我们在非洲法律领域特别是商事法律领域进行学习与交流的指导思想。

南开大学资本市场研究中心一直将我国企业“走出去”的法律制度研究作为主要研究方向，几年来，中心的师生与国家开发银行天津分行一起从事中美洲国家的法律制度研究，与中非发展基金一起从事对非投资法律风险防控研究，与亚洲离岸金融协会一起从事民营企业对外投资离岸法律架构的研究。2013年，中心与京都律师事务所“非洲法律事务中心”一起在北京市律师协会《中国企业“走出去”风险控制与投资指南〔非洲篇〕——国别投资流程及法律风险评估调研报告》的招标中一举中标，负责非洲22个国别投资流程及法律风险评估报告的撰写工作。本书是在以上法律研究及对非洲22个国别投资流程及法律风险评估报告的基础上，我们对非洲的商事法律制度进行了更进一步的研究，形成了目前《非洲商事法律制度精析》一书。

国家开发银行法律局、中非发展基金法律部的领导与员工对本书的成稿提出了非常具有建设性的建议，北京市律师协会国际事务部的李凯主任、北京市律师协会国际投资与贸易法律专业委员会刘进军主任对本书前期课题的研究提供了帮助，京都律师事务所非洲法律事务中心的郭庆、公丕国、周振国、黄永华律师对本书成稿提供了帮助，京都律师事务所的刘家川律师对本书进行了全面的校对，在此一并表示感谢。

韩良

2015年7月

# 目 录

---

## 第一章 非洲商事法律制度概述 // 001

### 第一节 非洲商事法律制度的发展现状及特点 // 001

#### 一、非洲商事法律制度的发展历史 // 001

#### 二、非洲商事法律制度的发展现状 // 005

#### 三、非洲商事法律制度的特点 // 008

### 第二节 非洲商事法律制度的渊源 // 012

#### 一、宪法 // 012

#### 二、议会立法及行政法规 // 012

#### 三、习惯法 // 016

#### 四、司法判例 // 016

#### 五、国际条约 // 017

#### 六、外国法 // 018

## 第二章 非洲投资法律制度 // 019

### 第一节 非洲投资保护制度 // 019

#### 一、非洲投资保护制度概述 // 019

#### 二、海外投资保护多边机制 // 020

#### 三、海外投资保护双边协定 // 024

### 第二节 非洲外国投资准入制度 // 027

#### 一、专门机关和主要法律 // 028

- 二、投资审批程序 // 029
- 三、投资范围限制 // 031
- 第三节 非洲投资促进制度 // 034
  - 一、非洲各国国内法中的投资促进制度 // 034
  - 二、非洲鼓励投资的地区性合作 // 041
- 第四节 非洲外汇法律制度 // 044
  - 一、相关法律与主管机构 // 044
  - 二、各国外汇管制程度 // 045
  - 三、各国外汇制度的具体规定 // 049
- 第五节 中国企业投资非洲法律风险及防范 // 055
  - 一、总体风险评价 // 055
  - 二、战争及内乱风险 // 055
  - 三、流动性风险 // 056
  - 四、征收与国有化风险 // 057
  - 五、治安风险 // 058
  - 六、腐败风险 // 059

### 第三章 非洲商事组织法律制度 // 061

- 第一节 非洲商事组织法律制度概述 // 061
  - 一、非洲商法统一组织 (OHADA) // 061
  - 二、各类商事组织概述 // 067
  - 三、商事组织的审批登记机构 // 075
- 第二节 公司法律制度 // 077
  - 一、公司设立法律制度 // 077
  - 二、公司资本法律制度 // 079
  - 三、公司股权法律制度 // 080
  - 四、公司治理法律制度 // 082
  - 五、公司财务审计法律制度 // 085
  - 六、公司合并、分立及组织变更法律制度 // 086

- 七、公司终止法律制度 // 087
- 第三节 合伙法律制度 // 088
  - 一、概述 // 088
  - 二、合伙企业的成立 // 089
  - 三、合伙人的责任 // 090
  - 四、合伙企业的解散 // 091
- 第四节 外国公司营业所制度 // 092
  - 一、概述 // 092
  - 二、外国公司营业所的设立 // 093
  - 三、外国公司营业所对于当地员工的要求 // 093
  - 四、外国公司营业所的治理制度 // 094
  - 五、外国公司营业所的解散 // 094
- 第五节 其他商事组织形式 // 095
  - 一、联营体 (Joint Venture) // 095
  - 二、个人独资企业 // 097
- 第六节 中国企业投资非洲商事组织法律风险及防范 // 099

## 第四章 非洲金融法律制度 // 101

- 第一节 非洲国家的中央银行与货币政策 // 101
  - 一、非洲国家中央银行与货币概述 // 101
  - 二、非洲国家中央银行的宪法地位 // 105
  - 三、非洲区域性国际中央银行 // 106
  - 四、非洲国家的中央银行法 // 110
  - 五、非洲国家的货币政策 // 116
- 第二节 非洲金融业监管体系 // 119
  - 一、金融监管体系概述 // 119
  - 二、非洲区域性金融监管机构 // 121
  - 三、非洲各国的金融监管体系 // 125
  - 三、国际组织对非洲各国金融监管的影响 // 130

第三节 非洲银行法律制度 // 133

一、非洲各国的银行业金融机构 // 133

二、非洲各国银行法概述 // 134

三、非洲各国具体的银行法律制度 // 135

第四节 非洲证券法律制度 // 140

一、非洲各国的证券交易市场 // 140

二、非洲各国证券法概述 // 142

三、非洲各国证券法的具体规定 // 145

第五节 中国企业投资非洲金融法律风险及防范 // 152

一、货币风险 // 152

二、银行法律风险 // 153

三、证券法律风险 // 155

**第五章 非洲税收法律制度 // 158**

第一节 非洲税收制度概述 // 158

一、非洲税收法律制度的渊源 // 158

二、非洲国家主要税种概述 // 163

三、非洲税收征管制度 // 165

第二节 非洲关税法律制度 // 168

一、非洲关税概述 // 168

二、非洲各国关税法律制度的具体规定 // 171

第三节 非洲增值税法律制度 // 179

一、非洲增值税概述 // 179

二、非洲各国增值税法的具体规定 // 181

第四节 非洲企业所得税法律制度 // 184

一、非洲企业所得税概述 // 184

二、非洲各国企业所得税制度的具体规定 // 185

三、关于非洲企业所得税的双重征税问题 // 192

第五节 中国企业投资非洲税收法律风险及防范 // 198

一、中国企业投资非洲的主要税收风险 // 198

二、中国企业投资非洲的税收应对措施 // 202

## 第六章 非洲劳工法律制度 // 209

### 第一节 非洲劳动法概述 // 209

一、非洲各国劳动法的立法模式 // 209

二、非洲各国劳动法基本原则 // 210

### 第二节 非洲劳动合同与劳动组织法律制度 // 211

一、非洲劳动合同法律制度 // 211

二、非洲劳动组织法律制度 // 216

### 第三节 非洲劳动时间和工资法律制度 // 218

一、非洲劳动时间法律制度 // 218

二、非洲工资制度 // 221

### 第四节 非洲劳动保护及劳动保障制度 // 223

一、非洲劳动保护制度 // 223

二、非洲劳动保障制度 // 225

### 第五节 非洲国家外国劳动者准入制度 // 230

一、外国劳动者准入制度概述及一般原则 // 230

二、外国劳动者准入许可 // 230

### 第六节 非洲劳动救济法律制度 // 232

一、劳动争议解决 // 232

二、劳动监督 // 237

三、劳动法律责任 // 237

### 第七节 中国企业投资非洲劳动法律风险及防范 // 238

一、中国企业在非洲劳动法中面临的法律风险 // 239

二、法律风险的防范 // 240

## 第七章 非洲矿业与环境保护法律制度 // 243

### 第一节 非洲矿业法概述 // 243

- 一、非洲矿业发展现状 // 244
- 二、非洲国家的矿业法律制度 // 245
- 三、非洲国家的矿业主管部门 // 247
- 四、影响矿业投资的本土化制度 // 249

## 第二节 非洲矿业权制度 // 251

- 一、矿业权的种类和内容 // 251
- 二、矿业权的取得 // 256
- 三、矿业开采的前置条件和矿业权人的主要义务 // 258
- 四、矿业权的暂停和撤销 // 260
- 五、矿业权的保护 // 262
- 六、矿业权与地上权的冲突 // 263
- 七、矿业权的转让、抵押和放弃 // 266

## 第三节 非洲矿业生产和销售制度 // 267

- 一、矿业活动中的安全生产制度 // 267
- 二、矿业活动的指定销售制度 // 267
- 三、矿产品出口限制 // 268

## 第四节 非洲矿业活动相关的环境保护法律制度 // 268

- 一、环境主管部门 // 268
- 二、矿业项目的环境审查、审批和治理责任 // 269
- 三、禁止矿业开发的保留地区 // 271

## 第五节 员工保障与社区发展 // 272

## 第六节 中国企业投资非洲矿业法律风险及防范 // 273

- 一、非洲矿业投资法律风险概述 // 273
- 二、非洲矿业法律风险的具体类型及防范措施 // 273

# 第八章 非洲知识产权法律制度 // 276

## 第一节 国际知识产权体系对非洲知识产权保护的影响 // 276

- 一、非洲国家加入的国际知识产权组织 // 276
- 二、国际知识产权保护体系下的非洲知识产权保护 // 282

## 第二节 非洲区域性知识产权组织 // 289

### 一、非洲知识产权组织 // 289

### 二、非洲地区知识产权组织 // 293

## 第三节 非洲版权法律制度 // 299

### 一、非洲各国版权法律体系概述 // 299

### 二、非洲各国版权法的具体规定 // 302

## 第四节 非洲工业产权法律制度 // 309

### 一、非洲各国工业产权法律体系概述 // 309

### 二、非洲各国工业产权法的具体规定 // 312

## 第五节 中国企业投资非洲知识产权法律风险及防范 // 318

### 一、中国与非洲国家共同加入的国际知识产权条约 // 318

### 二、中国企业面临的具体知识产权风险及防范措施 // 320

# 第九章 非洲争端解决法律制度 // 325

## 第一节 非洲争端解决法律制度概述 // 325

## 第二节 国际性争端解决机制 // 326

### 一、《承认与执行外国仲裁裁决的纽约公约》// 326

### 二、解决投资争议国际中心 // 327

### 三、世界贸易组织争端解决机制 // 330

## 第三节 非洲区域性争端解决机制 // 334

## 第四节 双边条约争端解决机制 // 336

### 一、关于争端处理结果执行的司法协助双边条约 // 336

### 二、关于促进和保护投资的条约 // 337

## 第五节 非洲国内争端解决机制 // 338

### 一、仲裁 // 338

### 二、诉讼 // 339

### 三、替代性争端解决机制 // 341

## 第六节 中国企业投资非洲争端解决法律风险及防范 // 342

### 一、争端解决的结果不能得到承认和执行的 risk // 342

二、对非洲当地法律不了解造成争端解决失败的风险 // 344

三、对合同法律适用及争端解决条款不重视的风险 // 345

四、腐败对争端解决的公正性的负面影响 // 346

# 第一章 非洲商事法律制度概述

---

## 第一节 非洲商事法律制度的发展现状及特点

### 一、非洲商事法律制度的发展历史

#### (一) 古代非洲时期

非洲大陆孕育了人类文明，截至目前的考古研究显示，世界上第一个直立行走的人类生活在距今 320 万年的埃塞俄比亚。而现代遗传学家的研究结论也普遍认为，目前生活在世界各地的现代人类都是非洲某个原始部落的后裔，人类是从非洲大陆逐渐迁徙到世界各个角落的。在几百万年的历史长河中，非洲大陆积淀了深厚的历史文明和丰富的文化遗产。

约公元前 4000 年，非洲大陆上建立起了世界上最早的国家——古埃及王国。埃及国王自称神的儿子和化身，其所发布的敕令成为了古代埃及法律最为重要的渊源之一。这也使得非洲大陆产生了除习惯性规范以外的、得到国家强制力保证且有文字记载的法律。

此后的几千年中，非洲大陆的各个区域陆续建立起了大大小小的国家和王朝，包括非洲东北部的库施王国、阿克苏姆王国，非洲东部的阿比西尼亚帝国，非洲西部的加纳帝国、马里帝国、桑海帝国，非洲中部的刚果帝国，非洲东南部的莫诺莫塔帕帝国等，而非洲的北部则相继成为了罗马帝国和拜占庭帝国的行省。这些文明古国又随着社会的变迁和经济的发展

而经历兴衰更替，也在这一过程中不断地与外界交流和融合，形成新的文化和规范。

在这一时期，非洲各个地区的国家和部落纷纷建立了各具特色的本土法律制度规范，但是，除埃及等少数国家以外，大多数非洲国家的法律规范并未得到完整的编纂和整理，书面的可考材料很少。在法律渊源方面，各国、各地区的国王、酋长、部落首领、宗教领袖的敕令、命令、旨意、决定、裁决甚至日常语言构成了法律规范中最重要的部分，而当地人民在日常社会生活中也形成了具有不同约束力的各类规则，在得到权力机关认可或被区域内民众普遍接受和遵守的情况下形成了当地的习惯法。外来的罗马法在这一时期对北非产生了一定的影响。而基督教的兴起和基督教与罗马帝国的联姻也使得基督教的规范从欧洲传入了非洲大陆。

从现代的部门法划分的角度来看，古代非洲当地的法律规范在刑事、婚姻、继承、土地、侵权、合同等领域发展较多，现代意义的商事法律制度基本没有得到发展。各类型的法律规范在内容上无部门法的划分，体现出诸法合一的特点。另外，不论是国家颁布的法律规范还是民间形成的习惯法都具有非洲原始宗教崇拜祖先和神灵的色彩。

非洲法律文化经历的第一次重大变迁开始于公元7世纪左右。当时，亚非交界阿拉伯半岛的阿拉伯帝国开始崛起，并将扩张的矛头指向了非洲大陆。阿拉伯帝国以伊斯兰教为国教，以圣战之名进行武力扩张和宗教文化的输出。经过几代国王的征战，阿拉伯帝国取代拜占庭成为北非的统治者，并使阿拉伯的语言、宗教以及法律制度深深地根植于北部非洲地区，直到今天，北非大部分国家仍属于阿拉伯世界的一部分。另外，伊斯兰教及相应的法律规范也对西非、东非沿海地区乃至整个非洲大陆都产生了深远的影响。在此后的一千多年间，大量的非洲原住民皈依了伊斯兰教。时至今日，非洲大陆约有4亿伊斯兰教徒，约占世界伊斯兰教徒的四分之一。这使得具有伊斯兰宗教色彩的法律规范在非洲各地都得到了不同程度的认可和适用。另外，伊斯兰教法还与罗马法、基督教法一道，不同程度地渗透到了非洲大陆的各个地区，使非洲大陆之外风格各异的法律体系与非洲本土形成的法律规范得以相互融合。由于各地区大多面临不同体系法律并存的情况，加之受罗马法的影响，这一时期国际私法规范在一定程度上得到了发展。

## （二）欧洲殖民时期

从15世纪开始，在科学技术方面后来居上的欧洲人对非洲大陆开始了长达数百年的黑暗殖民统治。在这个时期，非洲的社会结构、语言、经济、文化、宗教、法律等各个方面都经历了翻天覆地的变化。欧洲人倚仗自己的军事力量，对非洲文明肆意破坏、对非洲财富大加掠夺，更给非洲人民带来了深重的苦难。15世纪开始，西班牙人和葡萄牙人开始侵略非洲沿海地区，同时也开启了黑暗的黑奴买卖历史。17世纪起，奥斯曼帝国在北非地中海沿岸及东非红海沿岸建立殖民地。英国、法国、荷兰也在这一时期开始崛起，连同瑞典、勃兰登堡、汉堡、库尔兰等国家开始对非洲进行殖民扩张。欧洲国家对非洲大陆的殖民侵略在经历了18世纪末到19世纪末这一段时间的停滞，于19世纪末到20世纪初达到了顶峰，在短短的二三十年间，非洲大陆被英国、法国、德国、意大利、西班牙、葡萄牙、比利时、奥斯曼帝国等列强完全瓜分。之后，非洲大陆各地区随着欧洲战事在列强间易手。到第二次世界大战之后，非洲大陆主要被英国和法国所管辖，部分地区由比利时、葡萄牙和西班牙占领。

在这一时期，非洲大陆的各个地区共经历了十余个欧洲国家的殖民统治，殖民统治者和来自欧洲的移民在武力征服的同时也将欧洲的法律制度全面移植到了非洲地区，废除了非洲原有国家颁布的法律，将欧洲的法律制度强加于非洲各地区的原住民，但在一定程度上许可当地习惯法在相关地区继续适用。这使得非洲法律文化经历了第二次重大的变迁，形成了欧洲法、非洲习惯法和伊斯兰教法三者并存的法律格局。

这一时期对非洲地区影响最大的主要是早期的罗马—荷兰法和英国普通法，以及近代以来的法国和英国的法律，而北非地区则仍受伊斯兰教法的统治。同时，非洲当地原住民自有的法律规范也在社会生活中发挥着作用。殖民统治者为了更好地管理非洲人民，避免激化矛盾引起反抗，在一定程度上承认当地原有的规范，只将非洲当地的刑事规范予以废除，而当地婚姻家庭关系方面的民事规范则得到了保留。由于大部分当地规范尚未成文，欧洲人将其称为当地习惯法，与所移植的本国规范相区分。殖民统治者在移植本国规范时也会进行适当的修改以适应非洲当地的政治经济状况及文化传统。殖民地政府的立法机关也在这一时期结合非洲当地的风土人情和实际需要制定了大量适用于本地区的法律法规。因此，在非洲大陆的不同地区往往会出现