

# “走出去”的 法律问题与实践

郑之杰 主编

The Legal Issues and Practice  
of “Going Global”



法律出版社  
LAW PRESS · CHINA

# “走出去”的 法律问题与实践

郑之杰 主编



法律出版社  
LAW PRESS · CHINA

## 图书在版编目(CIP)数据

“走出去”的法律问题与实践 / 郑之杰主编. —北京: 法律出版社, 2013. 6  
ISBN 978 - 7 - 5118 - 5068 - 3

I. ①走… II. ①郑… III. ①企业—对外投资—涉外  
经济法—研究—中国 IV. ①D922. 295. 4

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2013)第 140594 号

“走出去”的法律问题与实践

郑之杰 主编

责任编辑 王 扬  
装帧设计 乔智炜

© 法律出版社·中国

开本 787 毫米×1092 毫米 1/16  
版本 2013 年 6 月第 1 版  
出版 法律出版社  
总发行 中国法律图书有限公司  
印刷 世纪千禧印刷(北京)有限公司

印张 38.25 字数 604 千  
印次 2013 年 6 月第 1 次印刷  
编辑统筹 独立项目策划部  
经销 新华书店  
责任印制 张建伟

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5118-5068-3

定价:90.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

## 序 言

“登高而招，臂非加长也，而见者远；顺风而疾，声非加疾也，而闻者彰”，荀子劝学中的论述，正是目前中国经济积极参与国际合作与竞争，逐步融入世界经济体系，发挥中心作用，顺势而为的必然趋势。

受国际金融危机和主权债务危机持续影响，自 2013 年以来，各国更加关注结构调整和经济增长。欧美等发达国家已进一步采取措施降低债务危机的影响，转向关注就业并特别注重实体经济的发展；俄罗斯、印度、巴西等新兴市场和发展中经济体则瞄准刺激内需，以促进国际收支平衡，实现经济的可持续发展，成为世界经济增长的动力和源泉。纵观中国经济，在外需继续疲软、国内劳动力等生产成本不断提高和人民币汇率等综合因素影响下，唯有进一步拓展“走出去”的深度与广度，加强与发达国家、新兴市场经济体的合作与交流，成为今后中国企业发展的主要方向。

中国经济应培育一批国际水平的跨国公司，加快实施“走出去”战略，鼓励各类企业开展对外投资和跨国经营，拓展经济发展的新空间。自中国实施“走出去”战略十多年来，中国海外投资的规模呈不断增长态势，已跃居全球前五位。中国企业已成为全球经济格局中不容忽视的重要力量。

车尔尼雪夫斯基曾经写道：“历史的道路不是涅瓦大街上的人行道，它完全是在田野中前进的，有时穿过尘埃，有时穿过泥泞，有时横渡沼泽，有时行径丛林。”中国“走出去”战略是改革开放基本国策的逻辑发展和必然要求，是新时期的国家发展战略，也是中国长期发展的内在需求。对于在更大范围、更广领域和更高层次上参与国际竞争和合作，充分利用国内国外两个市场、两种资源，进一步拓展经济发展空间，具有重要意义。

中国企业能否抓住这个稍纵即逝的历史机遇，能否适应这个瞬息万变的经济全球化趋势，能否改善中国企业“走出去”的健康程度，是后危机时代重要而紧迫的任务。中国要在全球经济发展中掌握主动，就要在企业“走

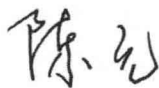
出去”的同时,充分凭借中国金融的力量实现国家安全和发展的目标,通过融资推动,解决发展的瓶颈问题,用开发性金融等先进的金融理论和方法把政府、市场和企业的力量结合起来,构造市场出口,实现中国企业自身发展和东道国经济发展的双赢格局。

今天的中国企业已不同以往,经过十几年的历练,已经成为有胆略、有经验的业内佼佼者,但仍缺乏对“走出去”的适应能力,尤其是对不同国家法律环境的适应与了解。不断披露的投资失败案例就可证明,一些企业在“走出去”之前,没有深入研究他国的法律政策环境,没有进行科学的分析和决策,冒失投资,结果蒙受巨大的损失,导致形象受损,机会流失。

海外投资的法律风险与商业风险不同之处在于,商业风险可通过企业自身行为的调整逐渐改善,但法律风险的影响却难以控制,动辄影响企业正常经营,且有可能造成投资的不可持续。因此,中国企业应首先熟悉国际游戏规则和市场惯例,不仅要成为规则的遵守者,也要逐渐成为规则的创造者。同时,中国企业应把了解当地法律规定、政府及行业的要求作为优先要务,逐渐适应国际竞争环境,而不是照搬国内经验。在日益复杂的法律法规制约面前,中国企业应开始重视并建立法律风险防范体系,运用国际惯例和现有法律手段,树立大风险观,把业务发展与风险防范相结合,管理好境外投资,使企业获得长期持续的发展。

作为定位于服务国家中长期发展战略的金融机构,国家开发银行以服务国家“走出去”战略为己任,站在国家和全局的角度,积极开展国际合作业务,推动建设平等互惠、互利共赢的全球化市场体系。在这一过程中,开发银行也逐步形成一套有效的法律风险防范体系,积累了实战经验,实现了推动业务发展与防范法律风险的统一。

潮平两岸阔,风正一帆悬。在当今全球经济格局继续发生深刻变化的时候,中国经济应加紧谋划,掌控风险,积极争取赢得主动和优势,探索出一条适应国际规则、独立自主的发展道路。



2013年6月

# 目 录

|                                 |     |
|---------------------------------|-----|
| 序 言                             | /1  |
| 第一章 综述                          |     |
| ——“走出去”的必然选择与法律规则               | /1  |
| 第一节 “走出去”的历史沿革与法律政策变迁           | /1  |
| 一、“走出去”——中国的必然选择和内生需求           | /1  |
| 二、相互促进——“走出去”发展与法律政策变迁          | /3  |
| (一) 萌芽阶段(1979~1986年)——“摸着石头过河”  | /3  |
| (二) 起步阶段(1987~1990年)——管制严格      | /4  |
| (三) 起飞阶段(1991~2001年)——战略确立与管制放松 | /4  |
| (四) 发展阶段(2002年以后)——制度框架逐渐形成     | /4  |
| 三、“走出去”的特点分析                    | /5  |
| (一) 投资数量增势强劲,再创新高               | /5  |
| (二) 投资行业相对集中                    | /6  |
| (三) 投资方式多样化,并购投资地位日益凸显          | /6  |
| (四) 投资主体以国有企业为主,但多元化趋势明显        | /7  |
| (五) 投资国别覆盖和区域分布广泛、聚集度较高         | /7  |
| 第二节 “走出去”与法律风险——必须深谙游戏规则        | /9  |
| 一、中国企业“走出去”因忽视法律风险而教训惨痛         | /9  |
| 二、“走出去”应熟知法律生态环境                | /11 |
| (一) 国内法、国际私法、国际商法、国际公法相互交织      | /11 |
| (二) 两大法系日渐融合但特点和差异仍很明显          | /13 |

|                       |     |
|-----------------------|-----|
| (三)大部分法律风险来自于项目所在地    | /13 |
| (四)合同具有极端重要性          | /14 |
| (五)非法律因素对法律政策和争议具有影响力 | /14 |
| 三、中国企业“走出去”的法律支持和保障体系 | /15 |
| (一)国内法渊源现状分析          | /15 |
| (二)国际法渊源现状分析          | /18 |

## 第二章 知己知彼的现实价值

|                             |     |
|-----------------------------|-----|
| ——当代主要国家投资法律政策及趋势           | /24 |
| 第一节 各国法律政策与投资的主要目标          | /24 |
| 一、全球化背景下的各国投资法律政策           | /24 |
| (一)发达国家的投资法律政策——谨慎的欢迎       | /24 |
| (二)发展中国家的投资法律政策——更强的灵活度和适应性 | /26 |
| (三)欠发达国家的投资法律政策——不稳定、不健全    | /27 |
| 二、投资者角度看:应特别关注东道国法律变化       | /28 |
| 第二节 如何寻找合适的投资领域             | /28 |
| 一、外资进入的门槛                   | /28 |
| (一)行业准入                     | /29 |
| (二)投资主体准入                   | /30 |
| 二、投资审查的重要性                  | /31 |
| (一)审查机构                     | /31 |
| (二)审查标准                     | /32 |
| (三)审查程序                     | /32 |
| 三、投资、经营与本地化策略               | /33 |
| (一)外资的比例                    | /33 |
| (二)本地化经营策略                  | /34 |
| (三)通过国家增信的方式保障自身权益          | /35 |
| 第三节 东道国对外国投资的法律政策趋势分析       | /37 |
| 一、外国投资政策的历史演变趋势             | /37 |
| 二、投资方式的演变趋势                 | /38 |
| (一)个别地区仍主要采取绿地投资模式          | /38 |
| (二)跨国收购并购模式已逐渐成为主流          | /39 |

|                           |     |
|---------------------------|-----|
| (三)非股权经营模式可作为降低敏感度的投资方式   | /39 |
| 三、经济发展程度不同的国家逐渐呈现趋同的态势    | /40 |
| (一)发达国家近年演变的趋势            | /40 |
| (二)发展中国家近年演变的趋势           | /40 |
| 四、政治、法律成为影响投资的重要因素        | /41 |
| (一)滥用审查标准                 | /41 |
| (二)应急立法                   | /41 |
| (三)事后立法                   | /42 |
| 第四节 关注最新立法动态,把握未来发展方向     | /42 |
| 一、不同地区立法情况呈现不同的发展方向       | /43 |
| (一)非洲仍然是外资的目的地            | /43 |
| (二)东亚、东南亚、南亚呈现局部投资优势      | /44 |
| (三)拉丁美洲和加勒比海地区的国家干预趋势继续存在 | /44 |
| (四)东南欧、独联体国家投资分化现象较明显     | /44 |
| (五)欧洲、北美洲和澳大利亚等发达国家成为投资热点 | /45 |
| 二、各行业未来投资发展方向             | /45 |
| (一)石油、矿产等采掘业              | /45 |
| (二)电力、电信、钢铁等基础行业          | /45 |
| (三)金融行业                   | /46 |
| (四)农业领域                   | /46 |
| 三、中国企业如何应对各国立法的新动向        | /46 |
| (一)中国企业应把握投资政策的大方向        | /46 |
| (二)中国企业应做好法律政策预警,寻找合适契机   | /48 |
| (三)抓住机遇,中国企业应建立新的投资策略     | /49 |
| <br>第三章 迈出国境的第一步          |     |
| ——审批制度                    | /51 |
| 第一节 审批制度概览                | /51 |
| 一、什么是审批制度                 | /51 |
| (一)审批制度由法律确定              | /52 |
| (二)审批制度遵循严格的法律程序          | /52 |
| (三)审批执行贯穿项目始终             | /54 |

|                          |     |
|--------------------------|-----|
| (四) 审批制度蕴含着东道国的丰富信息      | /54 |
| 二、审批制度的作用                | /55 |
| (一) 审批制度的保护作用            | /55 |
| (二) 审批制度的引导作用            | /56 |
| (三) 审批制度对中国企业成长的促进作用     | /56 |
| 第二节 走出国门——中国企业“走出去”的境内审批 | /57 |
| 一、发展和改革委员会的核准            | /58 |
| (一) 境外投资项目的核准            | /58 |
| (二) 境外投资项目的备案            | /61 |
| 二、商务部门的监管                | /62 |
| (一) 商务部和地方商务部门的核准权限      | /63 |
| (二) 具体核准流程               | /63 |
| (三) 省级商务主管部门对境外投资规制的补充规定 | /64 |
| 三、外汇管理部门的监管              | /65 |
| (一) 境外投资外汇登记             | /65 |
| (二) 投资资金汇出手续             | /65 |
| (三) 境外直接投资前期费用汇出         | /66 |
| (四) 前期报告制度               | /67 |
| 四、国资委的监管                 | /67 |
| 第三节 走向世界——中国企业“走出去”的境外审批 | /69 |
| 一、境外审批制度千差万别             | /69 |
| (一) 境外审批制度体系与内容千差万别      | /69 |
| (二) 境外审批制度与东道国国情紧密相关     | /71 |
| (三) 境外审批制度承载了东道国的文化特质    | /72 |
| 二、一般境外审批制度概述             | /72 |
| (一) 准入审批                 | /72 |
| (二) 反垄断审查制度              | /73 |
| (三) 国家安全审查               | /74 |
| (四) 外汇管理措施               | /75 |
| (五) 环境保护审批制度             | /75 |
| (六) 工程建设许可制度             | /77 |
| (七) 行业审批                 | /78 |

|                       |      |
|-----------------------|------|
| 三、审批制度告诉我们什么          | /79  |
| (一)充分重视,提前研究          | /79  |
| (二)借助审批制度,把握东道国政策趋势   | /79  |
| (三)尊重、信任、改变           | /80  |
| <b>第四章 公司法律制度</b>     |      |
| ——境外企业设立与公司治理的基础      | /81  |
| 第一节 量体裁衣——选择合适的投资方式   | /81  |
| 一、绿地投资与跨国并购试比高        | /81  |
| (一)绿地投资与跨国并购各有优劣      | /82  |
| (二)企业如何选择             | /84  |
| 二、战略选择——合资还是独资        | /85  |
| (一)合资公司的优势            | /86  |
| (二)独资公司的好处            | /86  |
| (三)如何取舍               | /87  |
| 三、选择恰当身份——子公司与分公司     | /87  |
| (一)子公司与分公司的特点         | /88  |
| (二)企业应当如何选择           | /89  |
| 第二节 明确要求——境外公司设立法律分析  | /90  |
| 一、公司设立制度的意义及设立原则      | /90  |
| 二、各国对外资公司设立法律规定的主要做法  | /91  |
| 三、境外设立公司的主要组织类型       | /92  |
| (一)公司组织形式的一般类型        | /92  |
| (二)各国公司的特殊形式          | /93  |
| 四、境外设立公司的实体条件和程序条件    | /94  |
| (一)境外设立公司的实体条件        | /94  |
| (二)境外设立公司的程序条件        | /99  |
| (三)公司设立瑕疵的法律责任        | /100 |
| 第三节 公司治理——境外企业健康运营的基础 | /102 |
| 一、全球公司治理机制概述          | /102 |
| (一)英美法系国家的公司治理要求      | /103 |
| (二)大陆法系国家的公司治理要求      | /104 |

|                        |      |
|------------------------|------|
| 二、境外公司治理机制关键法律要点分析     | /106 |
| (一)公司信息披露机制的要求         | /106 |
| (二)对高级管理人员的监督和约束要求     | /107 |
| (三)公司审计制度及审计独立性的要求     | /109 |
| (四)内幕交易的处理方式           | /109 |
| (五)揭开公司面纱法律规定          | /110 |
| (六)股东派生诉讼的相关情况         | /110 |
| (七)跨国公司关联交易的限制规定       | /111 |
| 三、公司治理的外部监管模式          | /112 |
| 四、中国“走出去”企业的公司治理面临考验   | /113 |
| (一)各国日趋严厉的公司治理要求成为更大挑战 | /113 |
| (二)“走出去”企业公司治理存在的问题    | /115 |
| (三)“走出去”企业公司治理完善方向     | /116 |
| 第四节 离岸公司——境外投资的宠儿      | /118 |
| 一、离岸公司的产生及其优势          | /118 |
| 二、我国企业设立离岸公司的目的分析      | /119 |
| (一)通过造壳实现境外上市          | /120 |
| (二)便利风险投资退出            | /121 |
| (三)转变为外资企业             | /121 |
| (四)避税                  | /121 |
| (五)其他方面                | /122 |
| 三、离岸公司的设立及公司治理制度       | /122 |
| (一)离岸公司的设立             | /122 |
| (二)离岸公司的公司治理情况         | /123 |
| <b>第五章 可持续发展的关键</b>    |      |
| ——来自于东道国的考验            | /127 |
| 第一节 环境保护:海外投资不容忽视的责任   | /127 |
| 一、环境与投资不是水与火的关系        | /128 |
| (一)环保责任是普遍存在的问题        | /128 |
| (二)从民族利益的高度理解东道国对环保的重视 | /128 |
| (三)环保责任需得到中国企业特别重视     | /128 |

|                              |      |
|------------------------------|------|
| 二、环境保护应纳入投资全流程的关注范畴          | /129 |
| (一)规划阶段应注重环保的重要性             | /129 |
| (二)生产运营中应遵守环保规则              | /130 |
| (三)避免环保问题社会化                 | /131 |
| 三、环保与投资的平衡,遵守法律责任,履行社会责任     | /131 |
| (一)环境保护的实质是法律责任              | /131 |
| (二)社会责任的承担                   | /135 |
| 四、中国企业的思考与选择                 | /135 |
| (一)大事业要有大担当                  | /136 |
| (二)勿以善小而不为,勿以恶小而为之           | /136 |
| (三)倡行绿色信贷理念,重视融资中的环保推动       | /136 |
| 第二节 土地问题:脚踏实地才能大步远行          | /137 |
| 一、如何取得外国土地                   | /138 |
| (一)美国:多元所有制                  | /138 |
| (二)巴西:严格限制外国人持有土地            | /139 |
| (三)新西兰:重视农业用地保护              | /141 |
| (四)南非:国有土地的申请和招标             | /142 |
| (五)越南和缅甸:土地所有权属于国家           | /143 |
| (六)俄罗斯:土地的私有化改革              | /144 |
| 二、土地征用补偿制度                   | /144 |
| (一)北美洲                       | /144 |
| (二)欧洲                        | /145 |
| (三)亚洲                        | /146 |
| (四)征收风险                      | /147 |
| 三、土地权利的分解与社会责任               | /149 |
| (一)土地权利的分解                   | /149 |
| (二)土地权利下的社会责任                | /149 |
| 第三节 劳动力及就业政策                 | /151 |
| 一、“入乡随俗,知规守矩”——劳动就业法律风险及案例分析 | /151 |
| (一)至关重要的用工制度                 | /151 |
| (二)宽严不一的解雇规定                 | /154 |
| (三)山水相隔的管理理念                 | /155 |

|                              |      |
|------------------------------|------|
| (四) 权重势强的工会组织                | /156 |
| (五) 不容忽视的安全风险                | /158 |
| 二、“因势利导,因地制宜”——劳动就业问题的解决思路   | /159 |
| (一) 充分调研,深入了解                | /159 |
| (二) 转变观念,主动适应                | /159 |
| (三) 重视工会,尊重权利                | /160 |
| (四) 企业责任,社会担当                | /160 |
| 第四节 社区及土著权益保护                | /160 |
| 一、“守彼之法,和睦相处”——土著权益法律问题及案例分析 | /161 |
| (一) 重于泰山的土地权利                | /161 |
| (二) 事关重大的矿产保护                | /163 |
| (三) 不可复制的知识和文化遗产             | /165 |
| (四) 以人为本的族群政策——南非黑人经济地位      | /167 |
| 二、“坦诚相待,和谐共赢”——土著权益问题的解决之道   | /169 |
| (一) 企业优秀实践案例                 | /169 |
| (二) 中国企业的应对措施                | /170 |
| 第五节 外汇管制:流动中的障碍与化解           | /171 |
| 一、正确看待外汇管制风险                 | /171 |
| (一) 什么是外汇管制                  | /171 |
| (二) 外汇管制的方式                  | /172 |
| (三) 外汇管制主要内容                 | /172 |
| 二、热点投资国家外汇管制制度               | /174 |
| (一) 严格外汇管制国家                 | /174 |
| (二) 宽松的外汇管制国家                | /176 |
| (三) 由宽松转入严格的国家               | /177 |
| 三、中国企业如何应对外汇管制风险             | /178 |
| (一) 合理认识外汇管制风险               | /178 |
| (二) 积极投保汇兑险                  | /178 |
| (三) 修好国内国外两堂课                | /179 |
| 第六节 扬帆出海,“税”与争锋——国际税收法律风险防范  | /179 |
| 一、扬帆出海,“税”与争锋                | /180 |
| (一) 如何正视国际税收                 | /180 |

|                                 |          |
|---------------------------------|----------|
| (二) 国际税收法律制度的运行规则               | /181     |
| (三) 国际税收法律风险产生的原因与表现            | /182     |
| 二、因“税”利导,善于优惠                   | /184     |
| (一) 国际税收政策的基本类型                 | /184     |
| (二) 利用税收优惠的要点                   | /185     |
| 三、避税与反避税,国际税收永恒的主题              | /186     |
| (一) 国际避税的含义与主要方式                | /186     |
| (二) 利用国际避税港进行避税                 | /187     |
| (三) 关注反避税的法律规制                  | /187     |
| 四、长路漫漫,用好“协定”护身符                | /188     |
| (一) 国际税收协定概述                    | /188     |
| (二) 合理利用双边税收协议保护企业利益            | /189     |
| (三) 滥用税收协定的法律风险                 | /190     |
| 第七节 “知”在千里 “权”力以赴——“走出去”与知识产权保护 | /191     |
| 一、正视知识产权保护                      | /192     |
| (一) 知识产权保护的内涵与意义                | /192     |
| (二) 国际知识产权保护体系                  | /193     |
| 二、重点国家知识产权法律规定及企业“走出去”的法律风险     | /194     |
| (一) 重点国家有关知识产权的法律规定             | /194     |
| (二) 与知识产权相关的标准壁垒                | /196     |
| (三) 企业“走出去”面临的知识产权方面的法律风险       | /198     |
| 三、中国企业“走出去”的知识产权应对之道            | /200     |
| (一) 建立知识产权管理机构                  | /200     |
| (二) 增强企业自主创新能力                  | /200     |
| (三) 加快知识产权人才的培养管理               | /200     |
| (四) 积极维护自身的知识产权                 | /201     |
| (五) 积极应对国际知识产权侵权之诉              | /201     |
| <br>第六章 “走出去”权益保护与争端解决          | <br>/202 |
| 第一节 合同是企业保护自身利益的基础工具            | /202     |
| 一、不能忽视合同的重要价值                   | /202     |
| 二、合同风险无处不在                      | /203     |

|                                       |      |
|---------------------------------------|------|
| (一) 合同订立阶段的风险                         | /203 |
| (二) 合同履行阶段的风险                         | /205 |
| (三) 法律更替导致的风险                         | /206 |
| 三、企业应建立科学合理的合同管理体系                    | /207 |
| (一) 有针对性地进行系统开发                       | /207 |
| (二) 制定科学合理的合同管理体系                     | /208 |
| (三) 合同管理体系应关注的重点                      | /208 |
| 第二节 国际商事诉讼制度                          | /209 |
| 一、国际商事诉讼制度的特点                         | /209 |
| 二、国际商事诉讼管辖权                           | /210 |
| (一) 何谓国际商事诉讼管辖权                       | /210 |
| (二) 确定国际商事诉讼管辖权的一般原则                  | /211 |
| (三) 国际社会解决商事诉讼管辖权冲突的努力                | /212 |
| 三、主要国家或地区商事诉讼程序介绍                     | /212 |
| (一) 美国法院特点——两个体系, 三层审级                | /213 |
| (二) 英国法院特点——商事法院的专业性                  | /214 |
| (三) 中国香港特区法院特点——中国境内的普通法系司法管辖法院       | /216 |
| (四) 新加坡法院特点——亚洲较为中立、金融较为发达地区的<br>管辖法院 | /217 |
| (五) 主要法院各自特点和选择                       | /217 |
| 第三节 国际商事仲裁制度                          | /218 |
| 一、国际商事仲裁——新兴的国际商事争议解决方式               | /218 |
| (一) 从杭州娃哈哈集团公司与法国达能公司国际商事仲裁案<br>说起    | /218 |
| (二) 何谓国际商事仲裁                          | /219 |
| 二、国际商事仲裁协议                            | /220 |
| (一) 何谓国际商事仲裁协议                        | /220 |
| (二) 国际商事仲裁协议的形式要件和实质要件                | /220 |
| (三) 国际商事仲裁协议效力的认定                     | /222 |
| 三、主要仲裁机构各自特点及规则比较                     | /222 |
| 四、国际民商事仲裁裁决的承认与执行                     | /225 |
| (一) 《承认与执行外国仲裁裁决公约》                   | /225 |

|                                              |      |
|----------------------------------------------|------|
| (二) 我国仲裁裁决在外国的承认与执行                          | /226 |
| (三) 外国仲裁裁决在我国的承认与执行                          | /227 |
| 第四节 ICSID 争端解决机制                             | /228 |
| 一、ICSID 的基本情况                                | /228 |
| 二、ICSID 的仲裁机制                                | /229 |
| (一) ICSID 对争议的管辖权:从 Amco 公司诉印度尼西亚投资<br>纠纷案说起 | /229 |
| (二) ICSID 仲裁的准据法适用                           | /231 |
| (三) ICSID 的调解和仲裁程序                           | /232 |
| (四) ICSID 裁决的承认与执行                           | /232 |
| (五) ICSID 裁决的监督机制                            | /233 |
| 三、ICSID 机制与中国                                | /234 |
| 第五节 “善借外力”的智慧——国际民商事司法协助制度                   | /235 |
| 一、从“中国判决在美执行第一案”说起                           | /235 |
| 二、国际民商事司法协助的基本问题                             | /237 |
| (一) 国际民商事司法协助的途径                             | /237 |
| (二) 国际民商事司法协助的法律适用                           | /237 |
| (三) 国际民商事司法协助的拒绝                             | /238 |
| 三、我国开展国际民商事司法协助的现状                           | /238 |
| (一) 我国开展司法协助的法律依据                            | /238 |
| (二) 我国开展司法协助的中央机关及程序                         | /239 |
| (三) 近年来我国开展司法协助的情况                           | /240 |
| (四) 我国司法协助工作的发展趋势                            | /241 |
| 四、“走出去”企业开展国际民商事司法协助需要注意的法律风险<br>和防范措施       | /241 |
| (一) 开展国际民商事司法协助需要注意的法律风险                     | /241 |
| (二) 开展国际民商事司法协助需要采取的风险防控措施                   | /243 |
| 第六节 未雨绸缪:争议解决方式的选择                           | /247 |
| 一、选择争议解决方式应遵循的原则                             | /247 |
| (一) 综合选择原则                                   | /248 |
| (二) 适用法律与争议解决方式的协调原则                         | /248 |
| (三) 可执行性优先原则                                 | /249 |

|                                      |          |
|--------------------------------------|----------|
| 二、不同争议解决方式的比较                        | /249     |
| (一)以诉讼方式解决争议的利弊分析                    | /249     |
| (二)以仲裁解决争议的利弊分析                      | /251     |
| (三)诉讼与仲裁比较的相对性                       | /253     |
| 三、影响争议解决方式选择的其他因素                    | /253     |
| (一)国别法律环境                            | /253     |
| (二)适用法律                              | /253     |
| (三)经济成本                              | /254     |
| (四)国际关系                              | /255     |
| 四、争议解决地点的比较与选择                       | /255     |
| <br><b>第七章 银行与“走出去”</b>              | <br>/259 |
| <b>第一节 银行“走出去”的机遇与法律挑战</b>           | <br>/259 |
| 一、大踏步走向世界——银行业的历史机遇期                 | /259     |
| (一)银行“走出去”正当其时                       | /259     |
| (二)银行应成为企业“走出去”的助推器                  | /260     |
| (三)银行“走出去”是金融全球化背景下的内生需求             | /260     |
| 二、银行要学会应对“走出去”的法律风险与挑战               | /263     |
| (一)银行与企业互连共存,都要应对好法律风险               | /264     |
| (二)现代银行业的特点日益凸显出法律风险管控的必要性           | /265     |
| (三)银行首先要遵守东道国法律,才能“走得稳”              | /266     |
| (四)银行要掌握国际金融规则与惯例,才能拿到国际“通行证”        | /266     |
| <b>第二节 银行准入的门槛有多高——主要国家准入法律制度与对策</b> | <br>/267 |
| 一、银行准入的主要门槛                          | /267     |
| (一)明确最低资本金或总资产要求                     | /267     |
| (二)限制外资参与的股权比例                       | /268     |
| (三)满足双重许可与母国监管要求                     | /269     |
| (四)合格的银行管理层                          | /269     |
| (五)加入存款保险体系                          | /270     |
| (六)不设机构情况下需取得开展业务的审批或登记              | /270     |
| 二、主要国家外资银行准入概览                       | /271     |
| (一)美国——双重监管与对社区的重视                   | /271     |