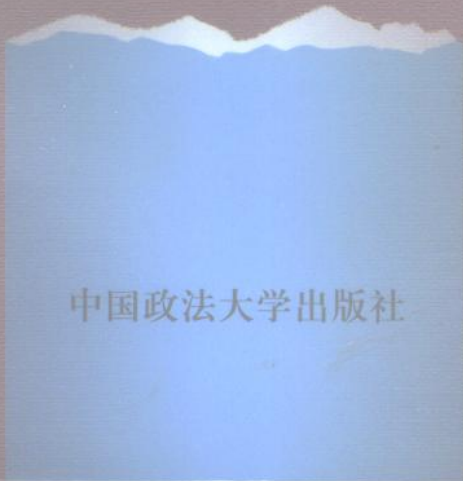




外国人在华待遇

梁淑英 ● 主编



中国政法大学出版社

外国人在华待遇

主编 梁淑英

中国政法大学出版社

书 名 外国人在华待遇

主 编 梁淑英

责任编辑 李文彬

出版发行 中国政法大学出版社

经 销 全国各地新华书店

承 印 北京市通堡印刷厂

开本 850×1168 1/32 印张 16.25 字数 392 千字

1997 年 6 月第 1 版 1997 年 6 月第 1 次印刷

ISBN 7-5620-1527-9/D·1486

印数:0,001—2,000 册 定价:22.00 元

社址:北京市海淀区西土城路 25 号

邮编:100088 **电话:**62229803

声明:1. 版权所有,侵权必究。

2. 如有缺页、倒装,由本社发行科负责退换。

法律顾问:北京地平线律师事务所律师 姜 平

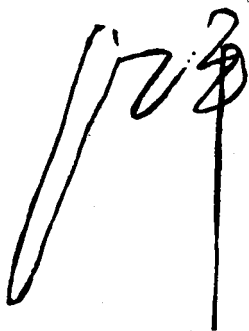
序

外国人待遇问题，不仅是涉及国家主权独立、涉及个人的基本权利和自由保护的重要国际法理论问题，而且是涉及国家间的政治外交关系，涉及国家间的经济、贸易、投资、文化、科学技术和法律方面的交流与合作关系，直接影响着各国人民的友好往来的实际问题，历来是为世人所瞩目，为国际法和国内法所关注。

我国自 1979 年实行改革开放以来，与 100 多个国家建立了外交关系，来我国投资、经商、贸易、旅游、讲学、留学、探亲访友以及进行科学技术、文化交流的外国人（包括法人）与日俱增。因此，如何管理好外国人的入境、居留和离境，如何确定他们在我国的地位，规范他们的权利和义务，是关系到我国的外交政策、我国的立法、司法和行政举措的重大问题，也关系到维护我国国家的主权、安全和公共利益，保护外国人在华合法权益的重要问题。发动行家研究这个问题，使人们认识它的重要，使实际工作者依法对待外国人，保护他们在华的正当权益、对改革开放的中国来说是十分必要的和紧迫的。

梁淑英教授主编的《外国人在华待遇》一书正是为满足上述需要而撰。该书是作者长期从事国际法、国际经济法和国际私法教学与研究的结晶。它包括：外国人法律地位的概论；外国人在华的特权史；中国关于外国人地位的法律规定；外国人在华投资；外国人在华房地产投资；外国人在华的证券交易；外国人在华的知识产权保护；外国人在华的婚姻家庭关系；外国人在华的继承

关系；外国人在华保险；中国涉外公证；中国对外司法协助等十二个部分。作者不仅从理论上深入系统地论述了外国人的法律地位，而且密切结合我国的实践，第一次对外国人在华的管辖，享有的一般民事权利和法律保护，以及在投资、知识产权保护、保险、婚姻家庭、继承、公证、政治避难、引渡和司法协助等作了全面的调查研究，立论妥当、材料翔实。对人们了解和认识外国人在华待遇，掌握和运用国际法的原则和我国法律规定保护外国人在华的权益，以促进和发展我国与各国人民的友好往来，加快我国的改革和现代化建设步伐具有重要的参考价值。我郑重地将此书推荐给读者和有关同行。

A stylized handwritten signature in black ink, consisting of several fluid, connected strokes.

1996. 8

说 明

我国自 1979 年实行改革开放以来,国际关系迅速发展,与各国在政治、经济、文化、科学技术和法律等诸方面的交流与合作得到迅速扩大与发展。我国人民与世界人民的往来也日益频繁,来我国进行投资、经商、贸易、留学、访问、旅游以及进行科学技术和文化交流活动的外国人与日俱增。所以,以法确定外国人在华地位,依法保护外国人的权益并对他们实行管理是个非常重要的现实问题。为此,我们结合国际法的理论与实践,对我国关于外国人地位的立法、司法和行政管理的实践进行了较为全面的调查研究,撰写成《外国人在华待遇》一书。以供我国有关的涉外部门,从事涉外工作的人员,在华的以及将来华的外国人,从事国际法、国际私法、国际经济法教学与研究的同行们参考。由于我们的水平和资料有限,在本书的论述中难免存在不足和错误之处,敬望读者批评指正。

在本书的撰写过程中曾得到江平教授和高景亮教授等的支持和帮助,在此深表谢意。

本书共分十二章,各章撰稿人分别为:

梁淑英 第一章、第二章、第三章、第十一章和第十二章

杜新丽 第四章

张丽英 第五章、第六章和第八章

马呈元 第七章

赵相林 第九章和第十章

作 者

1996. 8

目 录

序.....	(1)
说明.....	(1)
第一章 外国人法律地位的概论	(1)
一、外国人的概述.....	(1)
(一) 外国的自然人	(1)
(二) 外国法人	(3)
二、外国人的地位.....	(7)
(一) 关于外国人入境、居留和出境的管理	(7)
(二) 外国人的管辖.....	(10)
(三) 外国人的待遇.....	(11)
(四) 外交保护.....	(26)
三、无国籍人的地位	(33)
四、受庇护者和难民的地位	(35)
(一) 受庇护人的地位.....	(35)
(二) 难民的法律地位.....	(36)
五、关于外国国家的豁免	(43)
(一) 关于外国国家豁免的概念及根据.....	(43)
(二) 外国国家豁免的范围.....	(46)
注解	(53)
第二章 外国人在华的特权史	(58)
一、外国人不服从中国的属地管辖权	(60)
二、外国人在华的特权待遇	(68)

(一) 经商免税权·····	(68)
(二) 经营工业企业权·····	(75)
(三) 外国人在华修筑铁路权·····	(79)
(四) 控制中国海关及其他行政部门权·····	(82)
(五) 传教权·····	(84)
(六) 外国人的租界地·····	(88)
三、最惠国待遇与门户开放·····	(93)
(一) 最惠国待遇·····	(93)
(二) 门户开放·····	(96)
四、外国人在华特权史的结束·····	(100)
注 解·····	(104)
第三章 中国关于外国人地位的法律规定·····	(108)
一、中国规定外国人地位的法律·····	(108)
二、中国关于外国人入境、居留和出境的规定·····	(113)
(一) 外国人进入中国国境的规定·····	(114)
(二) 外国人在华居留的规定·····	(118)
(三) 外国人出境的规定·····	(122)
(四) 关于外国人的处罚·····	(124)
三、外国人在华待遇·····	(126)
(一) 享有中国公民的待遇·····	(127)
(二) 享有最惠国待遇·····	(133)
四、外国驻华机构的管理·····	(137)
(一) 外国企业常驻代表机构的管理·····	(137)
(二) 外国企业的管理·····	(142)
(三) 外国常驻新闻机构及外国新闻记者的管理·····	(145)
(四) 外国律师事务所驻华办事处的管理·····	(149)
五、驻华使馆及其人员的外交特权与豁免·····	(151)
(一) 国际法规定的使馆及其人员的特权与豁免·····	(151)

(二) 驻华使馆及使馆人员的特权与豁免	(154)
(三) 临时来华的外交使节及有关人员的 特权与豁免	(159)
(四) 使馆和享有外交特权与豁免人员的 在华义务	(160)
六、驻华领事特权与豁免	(162)
(一) 国际法规定的领事特权与豁免	(162)
(二) 中国法律规定的领事特权与豁免	(164)
(三) 在华享有领事特权与豁免人员的义务	(168)
七、外国人在华的避难	(169)
(一) 外国人在华的政治避难	(169)
(二) 在华难民的保护	(169)
八、在华外国人的引渡	(170)
(一) 引渡外国人的原则和条件	(172)
(二) 引渡的拒绝	(174)
(三) 引渡外国人的程序	(178)
九、外国人加入和恢复中国国籍	(181)
(一) 外国人取得和恢复中国国籍的条件	(181)
(二) 取得和恢复中国国籍的手续	(182)
注 解	(184)
第四章 外国人在华投资	(191)
一、外商投资的领域	(191)
(一) 鼓励外商投资的领域	(192)
(二) 允许外商投资的领域	(192)
(三) 限制外商投资的领域	(193)
(四) 禁止外商投资的领域	(193)
二、外商投资企业的法律地位和组织形式	(195)
(一) 外商投资企业的法律地位	(195)

(二) 外商投资企业的组织形式	(198)
三、外商投资企业的设立	(199)
(一) 合营企业的设立	(199)
(二) 合作经营企业的设立	(204)
(三) 外资企业的设立	(206)
(四) 在特殊行业设立外商投资企业的条件 及程序	(208)
四、外商投资企业的资本	(213)
(一) 合资经营企业的资本	(213)
(二) 中外合作企业的出资与分配	(218)
(三) 关于严格管理外商投资企业投资资本 的补充规定	(220)
(四) 外资企业的出资方式 and 期限	(222)
五、外商投资企业的组织机构与经营管理	(223)
六、外商投资企业享有的优惠待遇	(225)
(一) 外汇管制的优惠	(225)
(二) 税收的优惠	(226)
七、外商投资企业的期限、终止与清算	(229)
(一) 期限	(229)
(二) 解散或终止	(230)
(三) 清算	(231)
八、中国缔结和参加的有关投资条约	(234)
(一) 中国缔结的双边投资条约	(234)
(二) 多边投资条约	(237)
注 解	(240)
第五章 外国人在华的房地产投资	(241)
一、外国人投资房地产企业的设立	(242)
(一) 中外合资经营房地产公司的设立程序	(242)

(二) 外商独资房地产公司的设立	(246)
(三) 中外合作经营房地产公司的设立	(246)
二、涉外房地产开发用地的出让权的取得	(247)
(一) 土地使用权出让合同及其性质	(249)
(二) 土地使用权有偿出让的年限	(250)
(三) 土地使用权出让合同的种类及其合同 文本格式	(251)
(四) 土地使用权有偿出让的方式	(257)
三、涉外房地产的交易	(263)
(一) 涉外房地产的转让	(265)
(二) 涉外房地产的出租	(278)
(三) 涉外房地产的抵押贷款	(288)
四、有关涉外房地产的税项	(295)
注 解	(304)
第六章 外国人在华的证券交易	(305)
一、中国证券市场概述	(305)
(一) 上海证券交易所及公司在上海证券 交易所的上市	(306)
(二) 深圳证券交易所及公司在深圳证券 交易所的上市	(313)
二、外国人对华投资证券的途径	(315)
(一) 中国债券在境外的发行	(316)
(二) 人民币特种股票——B 股	(316)
(三) 境内企业到境外公开发行股票和上市	(317)
(四) 中国基金	(319)
三、人民币特种股票——B 股	(320)
(一) B 股的发行条件	(323)
(二) B 股的发行方式	(324)

(三) B 股发行的程序	(324)
(四) B 股的交易	(326)
(五) 有关 B 股的税费	(328)
四、证券市场的监督管理	(329)
(一) 证券市场的主管机关	(329)
(二) 地方证券管理机构	(330)
(三) 对证券上市的管理	(331)
(四) 对证券经营机构的管理	(332)
(五) 对从事证券业务的会计师及会计师事务所、 律师及律师事务所和资产评估机构的管理	(334)
(六) 证券市场监管上的合作	(337)
注 解	(339)
第七章 外国人在华的知识产权的保护	(340)
一、外国人在华专利权的保护	(340)
(一) 中国专利保护的法律	(340)
(二) 外国人在华专利权的取得	(341)
(三) 外国人在华专利权的保护	(347)
二、外国人在华商标权的保护	(350)
(一) 中国商标保护的法律	(350)
(二) 外国商标在华的申请注册	(352)
(三) 外国人在华商标专用权的保护	(356)
三、外国人在华著作权的保护	(360)
(一) 中国著作权保护的法律	(360)
(二) 外国人著作权保护的内容	(362)
(三) 侵犯外国人著作权的法律责任	(368)
注 解	(374)
第八章 中国涉外保险	(375)
一、涉外保险概述	(375)

(一) 涉外保险合同及其内容	(376)
(二) 涉外保险合同的当事人、关系人和辅助人	(378)
(三) 涉外保险的索赔与理赔	(379)
二、中国涉外保险的险种	(380)
(一) 海上保险	(380)
(二) 陆上货物运输保险	(382)
(三) 航空运输货物保险	(383)
(四) 集装箱保险	(383)
(五) 邮包险	(384)
(六) 财产保险	(385)
(七) 飞机保险	(386)
(八) 机器损坏险	(387)
(九) 建筑工程一切险	(387)
(十) 安装工程一切险	(388)
(十一) 营业中断险	(388)
(十二) 公众责任险	(389)
(十三) 汽车保险	(389)
(十四) 雇主责任险	(390)
(十五) 产品责任险	(390)
(十六) 忠诚保证保险	(391)
(十七) 出口信用保险	(391)
(十八) 投资保险	(392)
(十九) 人身意外保险	(393)
(二十) 旅客人身意外保险	(393)
第九章 外国人在华的婚姻家庭关系	(395)
一、外国人在华的结婚	(395)
(一) 外国人在华结婚的法律适用	(395)
(二) 外国人在华结婚的条件	(396)

二、外国人在华的离婚·····	(403)
(一) 离婚的管辖权和法律适用原则·····	(403)
(二) 离婚的形式要件·····	(404)
(三) 离婚的实质要件·····	(404)
(四) 离婚的法律后果·····	(406)
(五) 对外国法院离婚判决的承认·····	(407)
三、外国人在华收养子女的法律问题·····	(409)
(一) 收养及涉外收养关系·····	(409)
(二) 涉外收养关系的法律适用·····	(409)
(三) 中国涉外收养关系成立的条件·····	(410)
(四) 中国涉外收养关系成立的形式要件·····	(413)
第十章 外国人在华的继承关系·····	(414)
一、外国人在华继承关系的概述·····	(414)
二、涉外法定继承·····	(416)
(一) 法定继承的概念·····	(416)
(二) 继承人的范围·····	(416)
(三) 继承顺序·····	(419)
(四) 代位继承·····	(419)
(五) 继承份额·····	(419)
(六) 涉外法定继承的法律适用原则·····	(420)
三、涉外遗嘱继承·····	(420)
(一) 遗嘱继承的概念及特点·····	(420)
(二) 立遗嘱人·····	(421)
(三) 遗嘱方式·····	(422)
(四) 遗嘱内容·····	(424)
(五) 遗嘱的更变与撤销·····	(425)
(六) 遗嘱继承的法律适用原则·····	(426)
四、绝产处理·····	(427)

五、中国处理涉外继承的程序·····	(428)
第十一章 中国涉外公证制度 ·····	(430)
一、公证的概念和公证制度的演变·····	(430)
(一) 公证的概念 ·····	(430)
(二) 公证制度的演变 ·····	(432)
二、中国涉外公证制度·····	(433)
(一) 中国涉外公证的原则 ·····	(435)
(二) 中国涉外公证的管辖 ·····	(439)
(三) 中国涉外公证的范围 ·····	(444)
(四) 中国涉外公证程序 ·····	(448)
(五) 公证书的效力 ·····	(462)
(六) 关于公证书的认证 ·····	(465)
(七) 涉外公证的当事人及其权利和义务 ·····	(466)
(八) 公证收费 ·····	(469)
注 解 ·····	(470)
第十二章 中国对外司法协助 ·····	(472)
一、国际司法协助概述·····	(472)
二、中国对外司法协助的根据·····	(474)
三、中国对外司法协助的原则·····	(476)
(一) 国民待遇原则 ·····	(476)
(二) 适用本国法原则 ·····	(478)
(三) 允许拒绝原则 ·····	(478)
(四) 保护证人、被害人和鉴定人原则 ·····	(479)
四、中国对外的民商事司法协助·····	(479)
(一) 中国对外民商事司法协助的途径 ·····	(480)
(二) 中国对外民商事司法协助的范围 ·····	(482)
(三) 外国判决或裁定、仲裁裁决的承认和执行 ·····	(484)
五、中国对外的刑事司法协助·····	(488)

（一）刑事司法协助的途径	（489）
（二）刑事司法协助的范围	（490）
（三）其他事宜	（491）
注 解	（493）

第一章 外国人法律地位的概论

在研究外国人在华地位和待遇之前，我们先对外国人、外国人地位和待遇的一般规则和原则等作一概括的介绍。

一、外国人的概述

外国人包括外国的自然人和外国的法人。自然人（natural person）与法人相对称，是基于出生而为民事权利和义务主体的人。居住在一国境内的外国人和无国籍的人亦属自然人，依法享有一定的民事权利和承担相应的民事义务。我国《民法通则》第二章称：“自然人，系法人的对称。指基于出生而成为民事权利和义务主体的人。公民是指具有中国国籍，并且依照中国宪法和法律的规定，享有权利并承担义务的人。”^{〔1〕}此规定不仅给自然人下了定义，而且指出我国公民也属于自然人。

法人（Legal person）相对自然人，是指按照法定程序设立，有一定的组织机构和独立财产，并能以自己的名义享有民事权利、承担民事义务的社会组织。一个组织或实体具备什么条件才可以成为法人，具有法律人格，是由各国法律规定的。如我国《民法通则》第37条规定：“法人应具备下列条件：（一）依法成立；（二）有必要的财产或经费；（三）有自己的名称、组织机构和场所；（四）能够独立承担民事责任。”

区分一国境内的本国人和外国人、内国法人和外国法人，对确定他们的不同地位和待遇具有决定性的意义。因此，如何区分本国人与外国人、内国法人和外国法人是首先要明确的问题。

（一）外国的自然人

一国境内的居民成份中除主要是本国人的外，还有外国人和无