

 **WTO法律实务丛书**
任继圣 主编

WTO

与国际投资 法律实务

黄 辉 编著

吉林人民出版社

WTO 法律实务丛书

WTO 与国际投资法律实务

***LAW AND PRACTICE ON WTO
AND INTERNATIONAL INVESTMENT***

黄 辉 编著

吉 林 人 民 出 版 社

图书在版编目(CIP)数据

WTO 与国际投资法律实务/黄辉编著. —长春:吉林人民出版社,2001.1

(WTO 法律实务丛书)

ISBN 7-206-03634-1

I.W… II.黄… III.世界贸易组织—多边贸易—影响—国际法:投资法 IV.D996.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2000)第 84435 号

WTO 与国际投资法律实务

编 著	黄 辉	封面设计	张 迅
责任编辑	郭美英	责任校对	刘 辉

出 版 者	吉林人民出版社 (长春市人民大街 124 号 邮编 130021)
发 行 者	吉林人民出版社
制 版	吉林人民出版社激光照排中心 0431—5637018
印 刷 者	长春科技印刷厂

开 本	850×1168 1/32	印 张	15.375
版 次	2001 年 1 月第 1 版		
印 次	2001 年 1 月第 1 次印刷		
字 数	360 千字	印 数	1—6 000 册
标准书号	ISBN 7-206-03634-1/D·922		
定 价	28.00 元		

如图书有印装质量问题,请与承印工厂联系。

WTO 法律实务丛书编委会

主 编 任继圣

执行主编 李圣敬 李本森

编 委 (以姓氏笔画为序)

任继圣 朱嘉宁 朱建农

李圣敬 李本森 陈 洁

杨 琴 罗培新 赵 倩

缪剑文 蔡伟文

总 序

任继圣

人类社会发展的轨迹，是生产技术不断发展，生产力不断提高，不断要求在更大的范围内利用资源和流通产品，人类生活条件也随之改善，人类社会的政治、经济和文化活动也都围绕着这个轨迹运转和发展。20 世纪 80 年代，由于科技进步，生产力提高，生产要素从传统的资本、土地和劳动力扩展到科技、管理、信息、人才和咨询等，同时要求在全球范围内合理配置生产资源和生产要素，产品在全球流通。经济全球化和一体化的发展趋向势不可挡，不以人的意志为转移。在这个历史条件下，在参加谈判各国改造了“关税与贸易总协定”的基础上，1995 年 1 月 1 日世界贸易组织正式成立（下称世贸组织），它的英文全称为 World Trade Organization，缩写为 WTO。

一个国家要不要参加世贸组织，适应经济全球化和一体化的历史发展趋势，并在经济全球化和一体化的交往和竞争中贡

献自己的力量,取得应有利益,在竞争中强国富民,这是对该国力量和信心的考验。我国自信有力量参加世贸组织。1995年1月1日以后,我国把自1986年开始的要求恢复“关税和贸易总协定”的缔约国的资格的谈判,改为加入世贸组织的谈判。由于谈判被“政治化”和各种复杂的国际因素,我国入世谈判的过程显得异常艰辛,经历不少起伏波折。但在我国政府正确的战略指导下,通过谈判人员的艰苦努力,现在已经水到渠成,我国即将参加世贸组织。

世贸组织是具有法人资格的经济性的国际组织,被称为经济联合国(Economic United Nations)。这个组织表现为一个系统、全面、复杂,较有效且不断发展的,规定成员国之间经济与贸易交往的法律体系,载体为一系列多边条约和与之有关的双边条约,管辖内容为贸易政策审议、货物贸易、服务贸易、知识产权贸易、与贸易有关的投资以及贸易争端的解决程序。要解决的现实问题是成员国之间对上述有体物和无体物贸易的市场准入,及准入后国内的待遇。最惠国待遇、国民待遇和特惠制是解决市场准入和准入后待遇的主要制度。此外,世贸组织的多边协定中,还载有一些成员必须遵守的实体和程序方面的规定。

世贸组织与一切事物相同,具有两面性:利用得好得利;利用得不好失利。我国成为世贸组织成员后,利用好世贸组织的一个重要条件,就是对上述世贸组织的法律体系正确理解、贯通掌握和有效运用。“WTO法律实务丛书”正是为这个重要条件的需要而写作的。各书作者以理论与实践相结合为指导,结合世贸组织条约和我国法律规定,详尽准确地阐述了世贸组织法律体系中的各项规定,资料充实,论断明晰,自成体系。在此基础上各作者就如何贯通掌握和有效运用世贸组织的各种

规定提出了见解和建议，持之有据，中肯适用，具有很强的理论指导性和实践操作性。这套丛书对从事涉外经贸的研究工作者、立法人员、实务操作人员、审判和仲裁人员，以及为涉外经贸提供中介服务的各种人员，特别是对从事涉外经贸事务的律师都有极大的参考价值。

当然，世贸组织在发展，我国法律在不断完善，实践的脚步在不断迈进，由于这种发展、完善、迈进，这套丛书的内容在一定时期后会出现不足，同时囿于作者的研究水平，也可能有其他不尽人意之处，欢迎批评指正，以待再版时修订。

2001 年 1 月

前 言

贸易与投资，始终是影响世界经济发展的两大主题。近年来，全球贸易与投资流量呈现持续增长的势头。截止到 1998 年，世界贸易进出口总额已达 13.5 万亿美元，国际直接投资流量近 1 万亿美元，表明货物、服务、资本等在全球范围内的跨国流动极为活跃。

与此相适应，在贸易方面，旨在规范全球贸易活动、降低关税和其他贸易壁垒、清除歧视性贸易待遇的多边贸易体制应运而生。WTO 自 1995 年成立以来，在这些领域开展了卓有成效的工作。在投资方面，除了 WTO 体制中有关投资的措施外，一个更广泛、更深层的国际直接投资框架性文件——多边投资协定（Multilateral Agreement on Investment），也在经合组织（OECD）的商定中。

我国在为融入 WTO 多边贸易体制，加紧调整相关的产业结构与贸易政策，其中国际投资法律制度对于实现入世后的顺利过渡、充分行使作为 WTO 新成员的权利和义务将起到举足轻重的作用。面对我国经济迈入国际发展轨道的新时期，全面地了解我国国际投资法律、WTO 体制对其影响以及如何实现国际投资法律与 WTO 的充分接轨等问题，对于广大法律工作者，尤其是从事投资及相关业务的法律人员来说，更具有

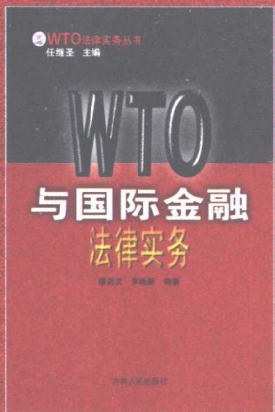
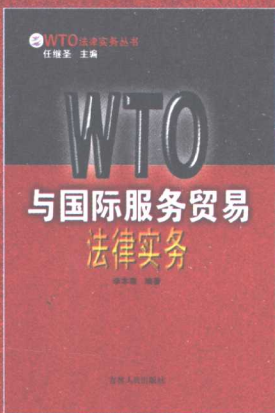
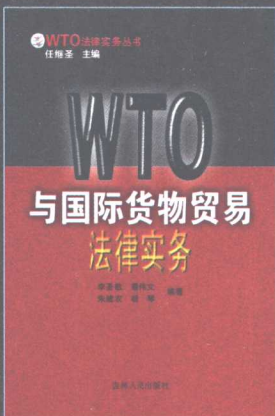
重大的现实意义。基于这种考虑,本书得以成稿。

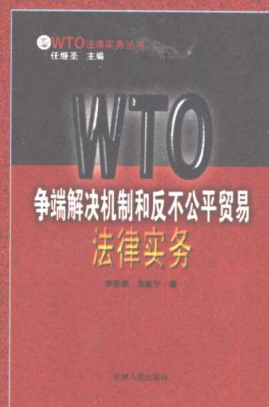
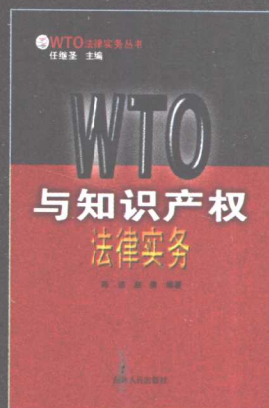
本书总体框架上体现一根主线、两个层面、四段内容的特点,即力求在思路,以 WTO 多边贸易体制为主线,贯穿全文;结构上,兼顾国际法、国内法两个层面加以论述;内容上,反映 WTO 相关投资规则、我国外资法律制度、对外投资法律制度以及国际投资实务案例四个部分。其中,第一、二章论述 WTO 多边贸易体制及其对国际投资统一法的影响;第三、四、五章阐述外资法基本理论及其传统、新型的投资形式;第六、七章论述外资的法律保护;第八章针对服务贸易中的投资问题,选取有代表性的金融、电信予以分析、评述;第九章提出 TRIMS 机制下构筑我国外资法的立法思路;第十、十一、十二、十三章论述我国对外投资法、投资保险以及对外投资代理;第十四章依照本书的总体框架,分析具有不同性质、不同争端解决机制的国际投资案例,藉以评述国际、国内相关投资法的适用。

限于水平,在匆匆完稿之时,仍感其中存在诸多遗憾与不足,恳请读者给予指教。

黄 辉

2001 年 1 月





位于瑞士日内瓦的世界贸易组织总部

目 录

第一章 多边贸易体制与国际投资法

- 第一节 多边贸易体制的产生
及内容…………… (1)
- 第二节 多边贸易体制对国际
投资法的影响…………… (12)
- 第三节 国际投资统一法前瞻…………… (19)

第二章 WTO 有关投资的协定与规则

- 第一节 与贸易有关的投资措施
协议 (TRIMS 协议) …… (26)
- 第二节 服务贸易总协定 (GATS 协议)
及相关投资制度…………… (45)

第三章 外商投资主体的法律地位

- 第一节 外商投资主体的类型…………… (61)
- 第二节 外商投资主体的法律地位…………… (70)

第四章	外商投资形式及运作 (一)	
第一节	外资企业法律制度·····	(86)
第二节	中外合资经营企业 法律制度·····	(95)
第三节	中外合作经营企业 法律制度·····	(112)
第五章	外商投资形式及运作 (二)	
第一节	外商投资股份有限 公司法律制度·····	(124)
第二节	BOT 投资法律制度·····	(135)
第三节	外资并购法律制度·····	(153)
第四节	其他投资形式相关 法律制度·····	(169)
第六章	外国投资的法律保护	
第一节	投资保护的立法 起源与现状·····	(187)
第二节	东道国的外国投资保护·····	(190)
第三节	双边投资条约的保护·····	(207)
第四节	多边投资条约的保护·····	(216)
第七章	国际投资争端解决机制	
第一节	国际投资争端概述·····	(224)
第二节	国际投资争端的政治解决·····	(226)

第三节	国际投资争端的司法解决·····	(234)
第四节	国际投资争端的仲裁解决·····	(237)
第五节	ICSID 公约解决争端机制 ·····	(252)
第六节	WTO 争端解决机制 ·····	(259)
第八章	WTO 对我国服务产业投资的影响	
第一节	金融服务业·····	(268)
第二节	电信服务业·····	(281)
第九章	TRIMS 协议与中国外资立法的重构	
第一节	我国外资立法现行 体系概述·····	(290)
第二节	TRIMS 协定下我国外 资立法存在的问题·····	(293)
第三节	我国外资立法的调 整与完善·····	(302)
第十章	我国境外投资法律制度 (国内法)	
第一节	我国境外投资法律概述·····	(312)
第二节	我国境外投资企业的管理·····	(319)
第三节	中国境外投资立法的完善·····	(339)
第十一章	投资东道国及地区的外国投资 法律制度	
第一节	发达国家外资立法·····	(346)
第二节	发展中国家外资立法·····	(361)

第三节	香港、澳门、台湾外资立法.....	(370)
第十二章	境外投资风险及防范.....	(383)
第一节	非商业性风险及其对投资的影响.....	(383)
第二节	多边投资担保机构 (MIGA)	(388)
第三节	MIGA 对我国境外投资的作用与启示.....	(405)
第四节	建立我国对外投资保险制度的构想.....	(416)
第五节	港澳台境外投资保险的问题.....	(426)
第十三章	对外投资的代理与诉讼	
第一节	东道国法制环境调查与分析.....	(431)
第二节	投资的审批与管理.....	(438)
第三节	境外投资合同.....	(445)
第四节	境外企业的设立.....	(449)
第十四章	案例评析	
[案一]	“汽油规则”案.....	(453)
[案二]	真空盐业诉加纳共和国政府 ...	(458)

〔案三〕 美国实业与贸易公司诉 扎伊尔共和国政府	(462)
〔案四〕 萨巴蒂诺案	(465)
〔案五〕 安巴蒂洛斯案	(468)
〔案六〕 日本国上海商会株式会社 诉香港达汇公司共同投资 协议案	(470)
主要参考文献	(473)

第一章

多边贸易体制与国际投资法

第一节 多边贸易体制的产生及内容

一、多边贸易体制的产生

世界贸易组织（World Trade Organization，缩写为 WTO）多边贸易体制产生于 1947 年建立的“关税与贸易总协定”（General Agreement on Tariffs and Trade，缩写为 GATT，以下简称关贸总协定）第八轮多边贸易谈判——乌拉圭回合谈判，是关贸总协定多边贸易体制的继承与发展。这种多边贸易体制的形成，是与国际贸易统一法的创立与发展的过程相伴的。

（一）关贸总协定的建立

关贸总协定是世界上第一部在国际经济关系中规范各国关税与贸易政策的多边协定，签订于 1947 年 10 月 30 日，关贸总协定产生的历史背景可以追溯到 20 世纪初的高关税与世界经济危机。

第一次世界大战于 1918 年结束后，只经历了两年短暂的繁荣，就爆发了 1920—1921 年的世界性经济危机。为了促进本国经济增长，阻止外国产品进入本国市场，各国政府纷纷放弃自由贸易政策，实行高关税的贸易保护主义。1930 年，美