

国际经济法学系列专著

国际贸易法学

(上册)

总主编 陈安

本卷主编 单文华

撰稿人 (以撰写章节先后为序)

单文华 杜震农

肖伟 黄木荣

钟兴国

北京大学出版社

北 京

图书在版编目(CIP)数据

国际贸易法学/单文华主编. - 北京:北京大学出版社,
2000.10

国际经济法学系列专著

ISBN 7-301-04695-2

I. 国… II. 单… III. 贸易法-法的理论 IV. D996.1

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2000)第 47030 号

书 名: 国际贸易法学

著作责任者: 单文华

责任编辑: 杨立范

标准书号: ISBN 7-301-04695-2/D·494

出版者: 北京大学出版社

地 址: 北京市海淀区中关村北京大学校内 100871

网 址: <http://cbs.pku.edu.cn/cbs.htm>

电 话: 出版部 62752015 发行部 62754140 编辑室 62752027

电子信箱: zpup@pup.pku.edu.cn

排 印 者: 北京大学印刷厂印刷

发 行 者: 北京大学出版社

经 销 者: 新华书店

850 毫米×1168 毫米 32 开本 34.125 印张 844 千字

2000 年 10 月第一版 2000 年 10 月第一次印刷

定 价: 55.00 元

出版说明

在世界范围,国际经济法作为独立的法律部门,初步形成于19世纪末;国际经济法学作为独立的法学新兴边缘学科,直至第二次世界大战后才逐渐形成和发展起来。

在中国,随着改革开放政策的实行和推进,国际经济法学也应运而生,并蓬勃发展。

陈安教授是中国最早从事国际经济法学研究的知名学者之一,现任中国国际经济法学会会长。他在1987年主编出版的“国际经济法系列专著”——《国际投资法》、《国际贸易法》、《国际货币金融法》、《国际税法》和《国际海事法》,总字数约一百六十万字,是中国第一套自成体系的国际经济法系列专著。随后,他又于1991年和1994年相继主编出版了《国际经济法总论》和《国际经济法学》两书。这七本著作,分别从总论、各论和概论三个不同角度,阐述和论证同一学科,从而构筑了中国国际经济法学总体和各主要分支学科的理论框架,为创建中国国际经济法学科体系作出了重要的开拓性贡献。

近年来,随着国际经济关系的发展,国际经济法学在世界各国,特别是在改革开放进一步深化的中国,获得了长足的发展。中国国际经济法学界为创建和充实中国国际经济法学科体系而不懈努力,出版了许多高质量的著作、教材和论文,使国际经济法学成为中国法学领域最活跃、最有朝气的学科之一。经过广泛、深入的学术讨论,中国国际经济法学界普遍认为:国际经济法学是由调整国际经济关系的国际法规范和国内法规范综合构成的独立的学科

体系;该体系由国际经济法基本理论和国际贸易法、国际投资法、国际货币金融法、国际税法、国际海事法、国际经济组织法和国际经济争端解决法等主要分支组成;中国国际经济法学应紧密联系中国实际,以中国已经参加或准备参加的国际经济条约、中国涉外经济立法、国际商务惯例和涉外经贸合同实务为研究重点,同时,应站在发展中国家的立场,致力于推进国际经济法除旧布新的发展进程,剖析和扬弃其中属于国际经济旧秩序范畴的内容,坚持建立国际经济新秩序的目标。

在国际经济关系和国际经济法迅速发展的新形势下,1987年出版的第一套“国际经济法系列专著”急需全面更新和拓展。以陈安教授为学术带头人的厦门大学法学院国际经济法学术梯队,孜孜矻矻,协作攻关,在历年已有国际经济法专题研究的基础上,完成了六卷本“国际经济法学系列专著”的写作。这套新系列专著含《国际经济法学精要》、《国际投资法学》、《国际贸易法学》、《国际货币金融法学》、《国际税法》和《国际海事法学》,总字数约四百万字,是系统研究国际经济法学的最新力作。在一定意义上,这套专著是1987年“国际经济法系列专著”的继承和发展。它的主要特点是:

一、旗帜鲜明,放眼未来。鉴于国际经济法是建立国际经济新秩序的重要手段之一,本系列专著的作者们旗帜鲜明地站在发展中国家的立场,力求把握南北矛盾的实质和发展方向,坚持经济主权、公平互利、合作发展和有约必守等国际经济法基本原则。全书各卷的立论和评析,既注重现实,又放眼前瞻,把两者结合起来,从法学角度论证了改造国际经济旧秩序和建立国际经济新秩序的必要性和可能性。

二、结合国情,重点突出。本系列专著以中国已参加或拟参加的国际经济条约、中国涉外经济立法、国际商务惯例以及涉外经贸合同实务为重点,争取为中国慎重参加或者缔结国际经济条约、

逐步完善涉外经济立法和正确处理涉外经贸合同关系,提供科学的理论依据、最新的学术信息或趋利避害的参考意见。

三、融会贯通,综合剖析。由国际经济关系的多重性、复杂性和内在统一性所决定,国际经济法学具有显著的跨门类法学边缘学科的特点,因此本系列专著在阐述理论和探讨问题时,都注重本学科与相邻学科之间以及本学科各主要分支之间的互相渗透、融会贯通和综合剖析;从而在内容涵盖上既包含国际法规范,也涉及各国有关的国内法规范;在论述国际经济法学各主要分支时,既顾及各自的相对独立性,又重视彼此的内在统一性。

四、资料翔实,信息更新。本系列专著的作者们十分留意瞄准本学科领域的国际前沿,在广泛收集、查阅和吸取大量国内外文献资料和国内外最新研究成果的基础上,对国际经济法学各主要分支进行较系统深入的研究,旁征博引,内容丰富、新颖。

由于上述特点,本系列专著可作为高等学校国际经济法专业本科生、研究生的教材或教学参考书,也能适应涉外经贸管理干部、涉外经济法律实务工作者以及广大读者学习或工作参考之需。

本系列专著的完成是厦门大学法学院国际经济法学术梯队老、中、青成员们潜心研究、通力合作的结果。参加本系列专著编撰的梯队成员有:

陈安 厦门大学法学院教授,国际经济法专业博士生导师;

曾华群 法学博士,厦门大学法学院教授,国际经济法专业博士生导师;

廖益新 厦门大学法学院教授,国际经济法专业博士生导师;

徐崇利 法学博士,厦门大学法学院教授,国际经济法专业博士生导师;

李国安 法学博士,厦门大学国际经济法研究所副研究员;

赵德铭 法学博士,厦门大学法学院副教授;

单文华 法学博士,厦门大学国际经济法研究所副研究员;

- 林秀芹** 厦门大学法学院副教授, 在职博士研究生;
钟兴国 法学博士, 厦门大学法学院兼职副教授;
林 忠 法学博士, 厦门大学法学院讲师;
杜震农 法学硕士, 厦门大学法学院讲师;
陈辉萍 法学博士, 厦门大学法学院讲师;
朱炎生 法学博士, 厦门大学法学院讲师;
肖 伟 厦门市中级人民法院研究室副主任, 厦门大学法学院在职博士研究生;
侯利标 厦门大学法学院讲师, 在职硕士研究生;
何丽新 法学硕士, 厦门大学法学院讲师;
黄木荣 法学硕士, 厦门海关走私犯罪侦查分局法制处副处长;
张希舟 厦门海事法院海商庭审判员、庭长;
林 强 厦门海事法院助理审判员, 厦门大学法学院在职硕士研究生;
张 昕 法学硕士, 英国伦敦大学留学生。

本系列专著从创意至付梓, 历经六七载。在这一过程中, 陈安教授及各位作者均付出了艰辛的劳动, 作出了最大的努力。尽管如此, 本书舛误和不足之处仍在所难免。敬祈海内外方家与广大读者不吝指正, 俾便我们再版时修订提高。

北京大学出版社
2000年10月

前 言

国际贸易法是国际经济法中最古老、最成熟,同时也是发展最快的主要分支之一。近年来,世界经济贸易一体化突飞猛进,国际贸易法的发展又取得了新的突破。在世界范围内,1994年达成的《世界贸易组织协定》不仅将国际贸易管理法扩展到国际货物贸易、国际技术贸易及国际服务贸易三大领域,还建立了统一完备的世界贸易组织,大大强化了其贸易争端解决机制。在中国,同年颁布的《中华人民共和国对外贸易法》则正式确立了我国发展国际贸易的基本制度、原则与规则。

国际贸易法的发展有力地推动了国际贸易法研究的繁荣。近数年来,国内外关于国际贸易法,特别是关于世界贸易组织法与中国对外贸易法的论著如雨后春笋,源源问世。其中不乏深思慎取的佳作,令人歆羡。现在奉献给读者的这部《国际贸易法学》,作为陈安教授担任总主编的《国际经济法学》(六卷本新系列专著)之一,是我们积年从事国际贸易法研究、教学与法律实践的点滴心得的结晶,期望能为我国国际贸易法学科体系建设,添砖加瓦。

本书采分论与总论结合、实体法与程序法并重的体系安排方法。全书共分5编,27章。第一编为国际贸易法总论部分,含导论、国际贸易惯例的基本理论问题、世贸组织的法律体制以及电子贸易的一般法律问题4章,是对当代国际贸易法与国际贸易法学中的基本问题与突出前沿问题的集中论述。第二、三、四编分别为国际货物贸易法、国际技术贸易法与国际服务贸易法,是关于国际贸易法三大实体法分支的介绍与研讨。其中,对各分支的介绍又均从实证角度出发,既介绍交易性规范,又分析管理性规则。最后

一编对国际贸易争端解决机制予以介评,是对国际贸易法中的程序法的集中剖析。对于《世界贸易组织协定》,我们也采用这种方法来分解。在总论部分设专章对其基本组织体系与法律架构作宏观解析;在三个实体法分论部分(第二、三、四编)也分设专章对其《货物多边贸易协定》、《与贸易有关的知识产权协定》以及《服务贸易总协定》进行评介;而在程序法部分(第五编)则对其《争端解决规则与程序谅解》另设专章予以讨论。与此同时,对于本系列专著其他各卷将涉及的某些国际贸易法中的传统内容,如国际海上货物运输与保险、国际贸易结算工具等,本书仅作扼要介绍,详可参见本系列专著中《国际海事法学》与《国际货币金融法学》等卷的有关章节。

本卷的撰写分工如下:

单文华:第1—4章,第12—18章,第24—25章

杜震农:第5、7、9、10章

肖伟:第6、26章

黄木荣:第8、11、23章

钟兴国:第19—22章,第27章。

全书由本卷主编单文华负责统稿,并经本系列专著总主编陈安教授最后审定。

在本书撰写过程中,参考了大量的中外文论著资料(详见所附《主要参考文献》及各页脚注,资料截止日期为2000年元月28日),在此我们对各有关作者和单位谨致谢忱。同时,对于本书遗漏讹误之处,则希望诸位方家、读者惠予校正。

作者
2000年10月

目 录

前言	(1)
----------	-------

上 册

第一编 国际贸易法总论

第一章 导论	(3)
第一节 国际贸易法的概念	(3)
一、国际贸易法的调整范围应涵盖国际货物、技术与 服务贸易三个领域.....	(3)
二、国际贸易法既包括国际法规范,也包括国内法 规范.....	(5)
三、国际贸易法中既有私法,也有公法	(6)
四、国际贸易法既包括实体法,也包括程序法,还包括 冲突法.....	(7)
五、国际贸易惯例是国际贸易法律体系的重要组成 部分.....	(8)
第二节 国际贸易法的渊源	(10)
一、国际法.....	(10)
二、国内法.....	(18)
三、国际贸易惯例与商人法.....	(23)
第三节 国际贸易法的历史	(24)

一、国际贸易法的萌芽:从罗德法到罗马法	(24)
二、国际贸易法的形成:中世纪商人法	(27)
三、国际贸易法的国内化:近代各国商法与贸易 管理法	(35)
四、国际贸易法的统一化:现代国际贸易法	(40)
第二章 国际贸易惯例的基本问题	(47)
第一节 国际贸易惯例的内涵	(48)
一、贸易习惯与贸易惯例	(49)
二、国际贸易惯例	(51)
第二节 国际贸易惯例的外延	(56)
一、国际贸易惯例的范围	(56)
二、国际贸易惯例的分类	(64)
第三节 国际贸易惯例的性质	(68)
一、否定说	(69)
二、肯定说	(70)
三、评说	(72)
第四节 国际贸易惯例的地位	(78)
一、国际贸易惯例与国际贸易条约的关系	(78)
二、国际贸易惯例与有关国内法的关系	(80)
三、国际贸易惯例与现代商人法的关系	(81)
四、国际贸易惯例与合同的关系	(86)
第五节 国际贸易惯例的适用	(90)
一、国际贸易惯例的可适用性	(91)
二、国际贸易惯例的适用途径	(97)
三、对适用国际贸易惯例的限制	(102)
四、国际贸易惯例的证明问题	(106)
第六节 中国有关国际惯例的立法	(109)
一、有关国际惯例的国内法	(109)

二、国际惯例的含义	(111)
三、国际惯例的性质	(114)
四、国际惯例适用的条件	(121)
五、我国关于国际惯例的国内立法与 《维也纳公约》的有关规定之间的关系	(124)
第三章 世界贸易组织的法律体制	(129)
第一节 世界贸易组织的历史渊源	(130)
一、关贸总协定的历程	(130)
二、乌拉圭回合谈判	(135)
三、世界贸易组织的建立	(141)
四、世界贸易组织对关贸总协定的继承与发展 ..	(144)
第二节 世界贸易组织的法律体系	(147)
一、《世界贸易组织协定》的主要内容	(148)
二、《世界贸易组织协定》的法律特征	(149)
三、《世界贸易组织协定》的基本原则	(155)
第三节 世界贸易组织的组织体系	(176)
一、世界贸易组织的组织架构	(177)
二、世界贸易组织的地位与职能	(186)
三、世界贸易组织的成员资格	(188)
四、世界贸易组织的决策机制	(193)
第四章 电子贸易的一般法律问题	(199)
第一节 电子贸易与法	(199)
一、电子贸易与电子数据交换	(199)
二、电子数据交换的产生与发展	(202)
三、电子数据交换的法律问题	(206)
第二节 书面形式问题	(217)
一、书面形式问题	(217)
二、书面形式问题的解决途径	(223)

第三节 签字问题	(226)
一、签字问题	(226)
二、签字问题的解决途径	(227)
第四节 EDI 应用中的证据法问题研究	(232)
一、几种证据立法及其问题	(233)
二、EDI 与中国证据法	(241)
三、EDI 证据法问题的解决途径	(242)
第五节 合同成立问题	(246)
一、信息确认	(246)
二、要约与承诺	(248)
三、合同成立的时间与地点	(250)
四、标准合同与一般交易条款	(255)
第六节 数据电文传递中的法律问题	(257)
一、数据电文的承认问题	(257)
二、数据电文的归属问题	(258)
三、通讯安全问题	(259)
四、通讯失误的责任问题	(260)

第二编 国际货物贸易法律制度

第五章 国际货物买卖法	(265)
第一节 国际货物买卖的法律规则	(266)
一、有关国际货物买卖的条约	(266)
二、有关国际货物买卖的国际贸易惯例	(271)
三、有关国际货物买卖的国内法	(279)
第二节 国际货物买卖合同的成立	(281)
一、我国法律的有关规定	(281)

二、《维也纳公约》关于国际货物买卖合同	
成立的规定	(283)
第三节 国际货物买卖合同的履行	(291)
一、买卖双方的义务	(291)
二、违反合同的救济办法	(297)
第四节 货物所有权与风险的移转	(308)
一、货物所有权的移转	(308)
二、货物风险的移转	(313)
第六章 国际货物运输与保险	(319)
第一节 国际货物运输概述	(319)
第二节 国际海上货物运输	(320)
一、国际海上货物运输合同	(320)
二、提单	(321)
三、租船合同	(337)
第三节 国际航空货物运输	(342)
一、国际航空货物运输概述	(342)
二、有关国际航空货物运输的国际公约	(342)
三、国际航空货物运输的主要法律规则	(344)
第四节 国际铁路货物运输	(348)
一、国际铁路货物运输概述	(348)
二、国际铁路货物运输的主要法律问题	(349)
第五节 国际货物多式联运	(354)
一、国际货物多式联运概述	(354)
二、国际货物多式联运的主要法律规则	(355)
三、国际货物多式联运的主要法律问题	(357)
第六节 国际货物运输保险	(362)
一、国际货物运输保险概述	(362)
二、国际海上货物运输保险	(366)

三、国际陆上运输货物保险	(372)
四、国际航空运输货物保险	(374)
五、国际货物运输保险的索赔和诉讼	(375)
第七章 国际贸易结算	(377)
第一节 国际贸易支付手段	(378)
一、国际贸易结算中的货币	(378)
二、国际贸易结算中的票据	(379)
三、电子资金划拨	(394)
第二节 国际贸易支付	(400)
一、汇付	(400)
二、托收	(402)
三、信用证	(406)
第八章 外国对外贸易管理法律制度	(419)
第一节 对外贸易管理法律制度概述	(419)
一、对外贸易管理法概念	(419)
二、当前各国对外贸易管理立法概况	(420)
三、对外贸易管理措施	(421)
第二节 关税管理制度	(422)
一、关税基本法律制度	(422)
二、关税保护措施	(428)
三、关税促进措施	(433)
第三节 非关税管理制度	(439)
一、非关税保护措施	(440)
二、非关税促进措施	(451)
第九章 中国对外贸易管理法律制度	(455)
第一节 中国对外贸易管理法律制度概述	(455)
一、外贸体制改革与外贸管理立法	(455)
二、中国对外贸易法的框架	(456)

三、中国对外贸易法所确立的基本原则	(456)
第二节 对外贸易经营者许可制度	(460)
一、对外贸易经营者	(460)
二、对外贸易企业设立条件及程序	(461)
三、对外贸易代理制	(465)
第三节 进出口许可制度	(469)
一、出口许可制度	(470)
二、进口许可制度	(475)
第四节 进出口配额制度	(478)
一、出口配额	(479)
二、进口配额	(484)
第五节 贸易外汇管理制度	(486)
一、出口收汇管理	(487)
二、进口付汇管理	(490)
第六节 海关监管及关税制度	(492)
一、海关监管	(493)
二、关税制度	(494)
三、海关行政处罚规定	(499)
第七节 进出口商品检验制度	(500)
一、进出口商检部门	(501)
二、进出口商品检验的一般规则	(502)
三、进出口商品免验办法	(504)
四、进出口商品复验办法	(504)
第十章 反倾销法与反补贴法	(506)
第一节 反倾销法	(507)
一、倾销与反倾销法	(507)
二、总协定与世贸组织的反倾销规则	(510)
三、美国与欧洲联盟的反倾销法	(518)

第二节 反补贴法	(536)
一、补贴与反补贴法	(536)
二、总协定与世贸组织的反补贴规则	(538)
三、西方国家的反补贴法	(546)
四、中国的反补贴法	(550)
第十一章 国际贸易竞争法律制度	(551)
第一节 国际贸易竞争法概述	(551)
一、竞争法的概念	(551)
二、竞争法与国际贸易	(554)
三、国际贸易竞争法的立法概况	(555)
第二节 国际贸易竞争法中的国内立法	(556)
一、美国的反托拉斯法	(556)
二、我国的国际贸易竞争法	(565)
第三节 国际贸易竞争法的国际协调	(571)
一、《保护工业产权巴黎公约》	(571)
二、《关税与贸易总协定》	(572)
三、联合国有关机构的协调行动	(574)
四、欧洲联盟竞争法	(576)
第十二章 多边货物贸易协定	(581)
第一节 1994 年关税及贸易总协定	(581)
一、1947 年关贸总协定	(582)
二、1994 年关贸总协定的六个谅解	(584)
三、1994 年关贸总协定马拉喀什议定书	(586)
第二节 几个专门的多边货物贸易协议	(586)
一、农产品协议	(587)
二、卫生和检疫措施协议	(589)
三、纺织品与服装协议	(590)
四、保障措施协议	(592)

五、贸易技术壁垒协议	(594)
六、进口许可程序协议	(594)
七、海关估价协议	(596)
八、装船前检验协议	(596)
九、原产地规则协议	(597)
十、与贸易有关的投资措施协议	(598)

下 册

第三编 国际技术贸易法律制度

第十三章 国际技术贸易法概论	(605)
第一节 国际技术贸易概述	(605)
一、技术	(605)
二、技术转让与技术贸易	(610)
三、国际技术贸易	(613)
四、国际技术贸易的发展	(615)
第二节 国际技术贸易法律框架	(617)
一、国际条约	(618)
二、国际惯例	(620)
三、国内法	(621)
第十四章 国际技术贸易的标的	(627)
第一节 专利	(627)
一、专利	(627)
二、专利权	(632)
三、专利权的国际保护	(637)
第二节 专有技术	(642)