

ZOUCHUQU YU QIYE FAZHI
YIDAIYILU JIANSHE DE JIYU YU TIAOZHAN

“走出去”与企业法治

“一带一路”建设的机遇与挑战

王耀国 主编



法律出版社
LAW PRESS CHINA

ZOUCHUQU YU QIYE FAZHI
YIDAIYILU JIANSHE DE JIYU YU TIAOZHAN

“走出去”与企业法治

“一带一路”建设的机遇与挑战

王耀国 主编



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

图书在版编目(CIP)数据

“走出去”与企业法治:“一带一路”建设的机遇
与挑战 / 王耀国主编. —北京:法律出版社,2016.1
ISBN 978-7-5118-9087-0

I. ①走… II. ①王… III. ①企业—对外投资—研究
—中国②企业法—涉外经济法—研究—中国 IV.
①F279.23②D922.295

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2016)第 011925 号

© 法律出版社·中国

责任编辑/肖 越	装帧设计/汪奇峰
出版/法律出版社	编辑统筹/综合出版分社
总发行/中国法律图书有限公司	经销/新华书店
印刷/北京京华虎彩印刷有限公司	责任印制/沙 磊
开本/720 毫米×960 毫米 1/16	印张/22.75 字数/454 千
版本/2016 年 1 月第 1 版	印次/2016 年 1 月第 1 次印刷
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	销售热线/010-63939792/9779
网址/www.lawpress.com.cn	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	西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908
上海公司/021-62071010/1636	北京分公司/010-62534456 深圳公司/0755-83072995
书号:ISBN 978-7-5118-9087-0	定价:49.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

序

为“一带一路”建设提供法律保障

两年前,习近平总书记提出建设“丝绸之路经济带”和“21 世纪海上丝绸之路”倡议。这是当今世界上区域跨度最大的经济合作带,其贯穿亚欧非大陆,沿线人口和经济总量分别占全球的 63% 和 29%。“一带一路”沿线国家要素禀赋各异,互补性强,其中大多是新兴经济体和发展中国家,正处于工业化关键阶段,普遍处于经济发展的上升期,是世界上最具有发展潜力的经济大走廊,有广阔的合作潜力。在国际上,“一带一路”获得了 60 多个国家的积极响应,一系列“一带一路”合作机制应运而生。例如,涉及自贸区(FTA)、双边和多边贸易投资协定等谈判进展相对顺利,新成立的亚投行、丝路基金和金砖银行等金融机构将共同为“一带一路”建设提供资金支持。“一带一路”战略的实施使古老的丝绸之路焕发了新的生机与活力,丝绸之路成为和平之路、文化交流之旅,强有力地助推了沿线各国的交流与合作。

上个月,我率中国人民大学“一带一路”调研团前往土耳其,访问了土耳其中央银行、土耳其经济部和多家著名智库和大学,就“一带一路”等议题与数十位当地重要人士进行了面对面深入交流,感受到对方对“一带一路”的积极态度。毕竟,中国正在通过建设“一带一路”来为全球提供包括基础设施在内的公共产品,促进文化和贸易的交流合作,为“一带一路”沿线国家的共同繁荣承担起大国责任,促进全球治理体系的完善,这些目标是目前全世界都迫切需要的。

对此,结合我的一些经历和中国人民大学的科研成果,我对未来“一带一路”建设中的法律保障问题简要地提出几点建议:

第一,要不断增强对“一带一路”沿线国家的法律研究。国内外对“一带一路”最大的担忧就是政治风险、法律风险、投资风险、安全风险等。只有通过对各国和各地区当地法律法规的深入研究,才能尽可能地减少上述风险的发生。“知己知彼,百战不殆”。“一带一路”沿线国家有 60 多个,而且大多是新兴经济体,我们对它们的法律制度知之甚少。如果不加强对它们法律制度的研究,难免会发生纠纷。例如,有的企业在“走出去”以后,开采他国矿场,对当地的环保法律、政策等不了解,结果花了很大代价购买开采权后,由于环保等方面的原因无法开采,结果遭受重大损失。

第二,应该为企业“走出去”提供一个投资指南。告诉其需要防范哪些风险,出现风

险后应当采取哪些措施,如何与当地的政府、企业打交道。例如,有的企业与一些政府打交道、签合同,然而这些政府既是规则的制定者,又是合同的当事人,所以其往往会朝着对自己有利的方向制定规则,一旦对其不利,那么它会对规则进行更改,从而使我们的企业陷入谈判陷阱,甚至蒙受损失。所以,在投资指南里我们应该对企业进行一些引导和指导。

第三,政府也应该与相关国家签订好投资保护协议。签订双边投资保护协议的主要目的是为本国企业“走出去”提供法律保障,虽然我国有相对完善的投资保护法律制度,但这些法律制度毕竟是国内法,难以对我们企业的海外投资提供充分的保护。因此,在推进“一带一路”战略的过程中,应当通过与沿线国家签订双边投资保护协议,防止一些国家因政府更替等原因给我们的投资带来风险。

第四,加强法治人才的培训。对“一带一路”周边国家的法律规定要充分了解。我现在感觉,这类法律人才非常奇缺。比如土耳其,国内对其法律了解的人可能寥寥无几,还有中亚的一些国家,比如哈萨克斯坦,其法律的有些规定是比较特殊的如其法律规定“中外合资企业,外方的投资比例不得超过49%”。当然很多国家的法律也有类似的规定,然而如果我们对此不了解,就容易出现很多问题。问题在于,我们对这些国家的法律了解太少,所以我们需要培养这方面的人才。

第五,在发生争议后,如何解决争议。有些国家的司法地方保护主义色彩很浓,一旦产生纠纷,通过诉讼的方式我们的权益很难得到保障。那么如何最大限度地保障我们的合法权益就非常重要。建议企业学会利用仲裁解决争议,同时,也应当充分发挥我们商事仲裁的作用。

最后,要不断加强“一带一路”各类合作平台的构建。通过各种合作平台如智库、高校、社会组织合作,开展国别研究、专业研究、精细化研究,增进相互之间的了解,推进共同体的建设,进而推动“一带一路”沿线各国和地区的共同发展。“企业走出去”的法治论坛为我们提供了一个非常好的平台,不仅仅是它讨论的议题很重要,关键是它把我们的理论工作者与实务工作者联接在一起,大家可以相互切磋,相互交流,共同探讨。通过交流一定会对我们国家“一带一路”战略的实施,提供很多有价值的建议和意见,发挥更重要的智库作用,从而对“一带一路”战略实施的法律保障提供有益的建议。

王利明

2015年11月20日

前 言

实施“走出去”战略,必须法治先行

2015年10月18日,中国企业法治论坛(2015)在中国人民大学成功举办。

本届论坛的主题是“走出去与企业法治”,旨在通过对实施“走出去”和“一带一路”战略的理论与实践问题进行探讨,共同思考和研究企业“走出去”和参与“一带一路”建设所面临的机遇与挑战。十八大以来,中央进一步加强了“走出去”的战略谋划,及时提出了实施“一带一路”战略,推进国际产能合作、加快中国装备“走出去”,努力构建开放型经济新体制。实施“走出去”和“一带一路”战略,加快推进国际产能和装备制造合作,不仅具有重大的经济意义和政治意义,而且也为企业战略转型、建设国际一流企业提供了发展机遇。但是,由于地缘政治和国际关系的原因,各国参与区域合作的诉求不同,并将其视为本国外交、安全和对外经贸战略中重要的组成部分。因此,企业“走出去”和参与“一带一路”建设也必然面临诸多不容忽视的风险和挑战,如政治稳定的机遇与挑战、经济安全的机遇与挑战、文化多样化的机遇与挑战、金融安全的机遇与挑战、法律政策的机遇与挑战、合同签订和履行的机遇与挑战等等,企业应当采用法治方式面对机遇与挑战。

论坛发布了由对外经济贸易大学法学院和中国航天科工集团公司合作研究的《中国与美国、中国与欧盟BIT和TPP投资协议研究报告》。本届论坛围绕主题主要探讨了一带一路:全面优化我国发展环境;中国金融企业国际化经营的法治应对——以保险企业为例;亚投行与互联互通的国际法律制度;海外投资的条约保护:规则、案例及对策;“一带一路”推进中的国家风险与法律防控;“一带一路”战略下中国企业加快“走出去”所面临的机遇、挑战与对策;“一带一路”与亚洲联盟的构建;一带一路形式下的仲裁机遇与挑战等等,从地区、国家、政府不同层次探讨“走出去”和“一带一路”的法律机制和规则架构;从企业“走出去”和参与“一带一路”建设的不同角度或不同业务探讨其中的经验、问题和法律风险防范,为实施“走出去”和“一带一路”战略,建言献策。

中国人民大学常务副校长王利明教授致开幕词。他指出:“一带一路,企业走出去”是国家推行重大政策,对促进经济的转型升级,促进经济的健康发展具有重要意义,也符合国家的现代化、全球化的发展需要。但是在推进这个战略实施过程中,确实非常需要法律制度的保障,需要减少法律风险,克服各种法律障碍,才能真正的使战略的实施

产生应有的效果。对于企业“走出去”战略的法律保障提出了五点建议。

司法部法制宣传司刘汉银副司长到会发言,他指出:全面依法治国的新形势对全面普法提出了新的要求,随着对外开放,不断开放法制宣传教育拓展了新的领域,对外法制宣传成为一项新的重要领域。一方面,随着来华就业就学经商旅游的外国人的增多,需要对他们进行中国法律的宣传教育,使其了解和遵守中国的法律;另一方面,服务于国家对外开放大局,要加强对外法制宣传,传播中国法治的好声音,树立我国法治国家的良好形象。同时,随着中国企业走出去的增多,围绕走出去战略要加强世界各国法律和国际法律规则的衔接,努力为走出去服好务,在这些新任务新要求当中,对外法制宣传是一项全新的重要任务,但我们的对外法制宣传工作还处于起步阶段,与我国的大国地位十分不相称,需要调动各方面力量共同努力,加以推进。在这方面,涉外法律研究机构和涉外企业有着独到的优势。举办这次论坛探讨中国企业走出去法律政策体制机制运作模式、法律风险等问题对发挥法律研究机构和企业法制机构各自的优势为企业走出去提供法律保障,探讨对外法制宣传的模式和途径具有重要的意义。相信通过本届论坛的研讨交流,一定能够为做好对外法宣工作探索新的路径,一定能够进一步推动企业内外部法制氛围的优化和改善,为企业发展营造更加良好的法治环境。

外交部条法司郭晓梅参赞到会发言,她指出:这次中国企业法治论坛的举办正值中国企业扬帆起航之时,将为企业航母一帆风顺出航提供法律支持。在协助企业走出去方面,我们外交部也积极履行工作职责,首先我们通过外交工作为企业走出去营造良好的政治环境和社会氛围,通过立体的、全方位外交为我国的发展赢得更加有利的市场环境;其次积极参与构建与企业对外投资有利的国际经济法律环境,我们积极协助国家的主管部门,通过参加一些多边的国际公约、或者是缔结双边公约的方式来保护和促进我国企业海外投资,解决其关注的市场准入、外汇转移、人员流通、代位求偿、避免双重征税、检验检疫、投资争端解决等法律方面、条约方面的工作。第三我们国家驻外使领馆对驻在国的政治、经济、法律、社会等各方面的环境都要进行调研,为企业走出去、参与大项目的合作发挥积极的协助作用,从外交工作的角度为我们国家走出去提供更多、更好、更优质的服务。

对外经济贸易大学法学院院长石静霞教授代表课题组在论坛上发布了《中国与美国、中国与欧盟 BIT 和 TPP 投资协议研究报告》。她说:研究报告从中美 BIT 谈判及中国企业在美投资的法律问题、中欧 BIT 谈判及中国企业在欧投资的法律问题、TPP 投资规则及中国企业对外投资的法律问题三个方面,对投资规则进行了实时跟踪研究,针对不同的投资规则,对中国企业如何防范法律风险分别提出了措施和建议。

中国企业联合会常务副理事长于吉、国务院发展研究中心研究员王辉、工信部国际经济技术合作中心 WTO 与涉外法律所副所长郭成龙、北京君泽君律所资深顾问唐功远、中国人民保险股份有限公司法律部副总经理白飞鹏、西南政法大学教授杨丽艳、北京中伦律师事务所律师任清、中国出口信用保险公司博士后刘艳、外交学院讲师张春燕、武

汉大学法学院讲师廖丽、华南师范大学法学院副教授徐锦堂、华东政法大学研究生黄琳琳、北京仲裁委鲁洋、西南政法大学教授潘国平等分别从其不同的角度围绕“走出去”与企业法治发表了主题演讲。中央政法委宣教室主任查庆九、商务部美洲大洋洲司司长江山、中国人民大学法学院教授余劲松、中国惠普有限公司全球副总裁、大中华区总法律顾问赵晓雪、中国化工集团原总法律顾问西小虹、中国电建集团总法律顾问王书宝、中国恒天集团公司总法律顾问赵福明、北京金杜律师事务所律师陈胜等分别从其各自的角度围绕“走出去”与企业法治互动交流,提出了自己的观点和建议。

本届论坛由中国人民大学民商事法律科学研究中心企业法治研究所、中国国际法学会、中国企业联合会维权工作委员会、中国集团公司促进会共同举办,外交部、商务部、司法部、国资委、国务院发展研究中心、中国社会科学院国际法研究所、中国企业联合会的有关领导、45家部分央企总法律顾问和法制机构负责人、17所大学和研究机构的法学界专家、学者和部分律师事务所律师、会计事务所会计师、外资企业法律总监等120多位嘉宾参加了本届论坛。武汉钢铁集团公司原总法律顾问刘新权、中国航空集团公司总法律顾问聂颖、中国国际法学会常务副会长、北京大学教授李鸣分别主持了论坛。

与会代表一致认为,法治在企业“走出去”当中发挥关键作用,实施“走出去”和“一带一路”战略,必须法治先行。本届论坛,通过企业界与法学法律界加强合作,释放了法治精神的正能量,有效联合各界共同推进企业法治进程,推动依法治国建设。

本届论坛的发言和论文,提出了很多有价值的观点和建议,对实施“走出去”和“一带一路”战略有很好的借鉴意义和参考价值。为了更好地将科研成果转化为社会、政府、企业“走出去”和参与“一带一路”建设的实践,特将本届论坛的部分优秀论文编辑成册,以供学习、参考和借鉴。

王耀国

2016年元旦

目 录

TPP 投资规则及中国企业对外投资的法律

问题	对外经济贸易大学法学院、中国航天科工集团公司课题组(1)
实施“走出去”战略,企业应当采用法治方式面对机遇与挑战	王耀国(40)
“一带一路”:全面优化我国发展环境	王 辉(49)
融入“一带一路”与法律风险防范	于 吉(53)
论“一带一路”推进中的国家风险与法律防控	
——海外投资国家风险管理的视角	刘 艳(57)
“一带一路”战略下中国企业加快“走出去”所面临的机遇、挑战与对策	
——兼谈广东阳江的“蓝色崛起”	徐锦堂(80)
“一带一路”战略的国际政治经济学分析:以中国对外工程承包为例	
——回应国际质疑与应对国家风险	王 卓(95)
“一带一路”战略的国际税法思考	漆 彤(107)
PPP 在“一带一路”基础设施建设中的法治研究	安健飞(115)
国际投资条约外资准入“国民待遇与负面清单”模式研究	钱晓萍(126)
丝路沿线国家 FDI 市场准入法律制度的比较	
——以中亚五国为例	岳 侠 钱晓萍(138)
中国国际身份的调整与建设“一带一路”的基本策略	
——国际关系理论与国际法学科交叉之分析	吴 卡(146)
“一带一路”背景下中哈有限责任公司董事会职能比较	
研究	宗 玥 崔淑洁(161)
中国金融企业国际化经营的法治应对	
——以保险企业为例	李祝用 程绍华(170)
亚投行与互联互通的国际法律制度	杨丽艳(180)
自贸区能为人民币国际化提供资本项目开放的有效试验吗?	韩 龙(184)
人民币国际化背景下外汇监管转控中的法律构建	曾文革 刘珈利(196)
外资法重构下跨国证券服务的开放	孙秀娟(202)
论“一带一路”战略下海外投资保险制度构件的必要性	黄琳琳(211)
CEPA 实施的成效、面临的主要法律问题及其改进	宋锡祥(222)
ICSID 仲裁裁决承认与执行机制研究	蔡镇顺 詹妙灵(241)
WTO 争端解决视角下的中美互联网措施之争	龚柏华 谭观福(258)

从稀土案败诉看《瓦森那协定》在 WTO 框架下的效力	王海镇(268)
中欧 BIT 的“负面清单”研究:由来、变迁与展望	梁咏(276)
海外投资的条约保护:规则、案例和对策	任清(291)
浅析我国涉外劳工权利保护机制	杜雅清(300)
市场范式下气候有益技术转让国际治理的实证分析	蒋佳妮(306)
形式维度下的公司社会责任立法:域外模式与中国选择	冯帅(319)
国外免税并购所得税法律制度的比较及启示	张春燕(332)
中国企业赴美投资需注意五大法律风险	郭成龙(342)
国内企业家赴美投资、经商的工作签证与身份问题	刘宗坤(346)

TPP 投资规则及中国企业 对外投资的法律问题

对外经济贸易大学法学院、中国航天科工集团公司课题组*

《跨太平洋伙伴关系协定》(Trans-Pacific Partnership Agreement, TPP)^①由新西兰、文莱、智利、新加坡 4 个 APEC 成员国发起,现有成员为发起四国加上美国、澳大利亚、秘鲁、越南、马来西亚、墨西哥、加拿大和日本,共 12 个国家。经过五年的密集磋商谈判,TPP 全体成员方于美国当地时间 2015 年 10 月 5 日的部长级会议上宣布结束 TPP 谈判,随后发布了部长级联合声明和协定各章的概要总结。作为一种全方位自由贸易安排,TPP 谈判的目标是打造“21 世纪高质量的贸易协定蓝本”,最终建立亚太自由贸易区(Free Trade Area of the Asia-Pacific, FTAAP)。

TPP 谈判项下的投资章节存在诸多争议,美国极力推行“投资者—东道国”争端解决机制,强调国有企业的特殊地位,使投资章节成为阻碍谈判顺利进行的主要因素之一。TPP 谈判因其伙伴成员多、成员总体经济量大、地域连接广泛等特点,成为目前国内学界和实务界共同关注的焦点。进一步而言,TPP 最终协定的达成,将在一定程度上重塑亚太乃至世界经济的新秩序,而其项下的投资规则也代表了国际投资规则的最新动态和前沿趋势。因此,全面梳理 TPP 谈判内容,深入研究其项下的投资规则,对我国企业,包括国有企业对外投资,具有重要的指导意义。

本文结构安排如下:第一节首先介绍 TPP 的谈判背景,包括 TPP 谈判的由来、谈判内容和特点、谈判进程和最新成果,并对 TPP 谈判的动向加以预测;第二节以 2015 年 3 月最新披露出的 TPP 投资草案为研究对象,概述 TPP 投资章节谈判的主要内容,并与美韩自由贸易协定(以下简称 KORUS)的投资章节、美国 2012 BIT 范本进行比较,总结出 TPP 投资草案的特色之处;在此基础上,第三节从 TPP 各成员的国内实践出发,对 TPP 投资谈判中的三大争议点进行了深入分析;进而,第四节着眼于 TPP 投

* 课题组成员:组长:石静霞,对外经济贸易大学法学院教授;副组长:王耀国,中国航天科工集团公司研究员;成员:陈正健,对外经济贸易大学法学院助理教授;孙英哲,对外经济贸易大学法学院博士生;马兰,对外经济贸易大学法学院博士生;张程,中国航天科工集团公司高级经济师;程江华,中国航天科工集团公司高级经济师;杨昊,中国航天科工集团公司高级经济师。

① 由于国际贸易谈判的多重性,英文字母缩写通常既指谈判达成的协定文本,也指谈判进程或最终形成的经济一体化集团。为有所区分,本文未指明“协定”或“谈判”时,TPP 均是对这一自由贸易安排的总体概括描述。

资规则对我国国企对外投资的影响;第五节针对我国央企对外投资屡遭失败的严峻现实情形,着重分析了中国央企对外投资的法律风险防范,并且分别从公法层面和私法层面提出应对之策。

第一节 TPP 谈判的背景及原因

一、TPP 谈判的由来

TPP 谈判的启动可以追溯至 20 世纪 90 年代。当时,亚太经合组织(Asia-Pacific Economic Cooperation, APEC)意欲在亚太地区促成更深层次经济一体化。^② 1994 年,在印度尼西亚茂物市召开的领导人非正式会议上,通过了《APEC 经济领导人共同决心宣言》^③,确立了 APEC 在亚太地区实现贸易与投资自由化和便利化的目标。其后, APEC 为推进这一目标的早日实现做出了不懈努力,并最终将其具化为建立亚太自由贸易区(FTAAP)的构想。^④ TPP 即是达成这一构想的基础性框架之一。

20 世纪 90 年代,美国曾在几次 APEC 会议上,联合“具有相似意向的”(like-minded)的澳大利亚、智利、新西兰和新加坡四国就创建一种新型贸易机制展开一系列非正式谈判。这些早期谈判促成智利、新西兰和新加坡三国在 2002 年 APEC 领导人非正式会议期间发起了“三国紧密经济伙伴关系”(Three Closer Economic Partnership, 即 P3 CEP)谈判。文莱于 2005 年宣布以创始成员的身份加入该谈判,最终达成了包含 20 章正文和环境、劳工合作两个谅解备忘录的《跨太平洋战略经济伙伴关系协定》(Trans-Pacific Strategic Economic Partnership Agreement, 以下简称 P4 协定)^⑤,此即 TPP 协定的前身。^⑥ P4 协定虽然最初由四国发起,但其本身是一个全面性的自由贸易安排,其目标并非在四国间建立自由贸易区,而是为构建亚太地区一体化进程中的高质量框架提供

^② See Meredith Kolsky Lewis, “The TPP and the RCEP (ASEAN + 6) as Potential Paths Toward Deeper Asian Economic Integration”, Asian Journal of WTO & International Health Law & Policy (September, 2013).

^③ 因会议举行地点在茂物市,又称《茂物宣言》。宣言要求亚太经合组织成员从 1994 年起便“进一步减少相互间的贸易和投资壁垒,促进货物、服务和资本的自由流通”。确定贸易和投资自由化的时间进程表是茂物会议取得的最大成果和特点。

^④ 建立 FTAAP 的构想最早由加拿大代表在 2004 年工商咨询理事会(APEC Business Advisory Council, ABAC)第二次台北大会中所提出,并委任太平洋经济合作理事会(Pacific Economic Cooperation Council, PECC)贸易政策论坛(TPF)主席 Dr. Robert Scollay 撰写可行性研究报告,根据其报告显示:FTAAP 确实比双边或“ASEAN + 3”等自由贸易协定更能为亚太区域带来更多利益。不过,报告也认为 APEC 要成立 FTAAP 的可行性不高,其中一个难点是 APEC 须设计一个“高品质”(high quality)的 FTAAP 架构协议才能有效促进 APEC 达成茂物目标,这样的架构协议最好涵盖最敏感的农业及服务业议题。当时这一构想虽未得到 APEC 的正式回应,但 ABAC 决议自行展开 FTAAP 的可行性研究。

^⑤ 《跨太平洋战略经济伙伴关系协定》(TPSEP),因最初签署成员国为四个,学界非正式用语称为“Pacific Four 协定”,即“P4 协定”。

^⑥ See Deborah K. Elms, C. L. Lim, Patrick Low, The Trans-Pacific Partnership A Quest for a Twenty-first Century Trade Agreement, Cambridge University Press, 2012, p. 21.

一个平台。^⑦

P4 协定向 TPP 的成功演变一方面取决于最初四国设计 P4 协定的目标和文本框架的战略性部署,另一方面在很大程度上依赖 2008 年美国加入后的全方位主导和积极推动。在美国的影响下,P4 协定试图撬动更大范围内的贸易自由化。2008 年 9 月,美国贸易代表署(USTR)宣布将加入 TPP 并参与了发起四国关于金融服务与投资议题的谈判,此举还招致澳大利亚、秘鲁和越南也跟着宣布加入 TPP 的谈判。TPP 因此引起世人的关注。美国高调宣布加入 TPP,除了上述背景外,其动机大致有以下几点:(1)塑造跨太平洋自由贸易区“新样板”,为成立更大的“美式 FTAAP”打下基础;(2)将 TPP 确立为美国区域贸易协定的新模式,“拔高”标准,使美国获得更大利益;(3)抗衡东亚经济一体化进程,扭转美国被排除在外的不利局面;(4)将 TPP 作为通往 FTAAP 的桥梁,实现美国在亚太地区的战略布局,获取更多的政治、经济利益。^⑧也正是自美国加入起,P4 协定开始演变成近年来最重要的区域贸易安排之一的 TPP。TPP 协定达成后,将成为全球规模最大的自由贸易协定之一,形成约 8 亿人口的市场,占全球经济总量约 40%。^⑨

二、TPP 谈判的主要内容及特点

(一) TPP 谈判的总体内容

根据 TPP2011 大纲文件^⑩,TPP 谈判共包含 20 个议题,如表 1 所示:

表 1 TPP 谈判议题总览

序号	议题	所涉具体议题	序号	议题	所涉具体议题
1	竞争	竞争法律实施的程序公正、消费者保护、技术合作等	5	电子商务	电子贸易的关税义务、电子交易的认证等
2	合作和 能力建设	机制合作、协助发展中国家等	6	环境	海洋渔业、环境产品和服务等
3	跨境服务	中小企业电子服务、服务贸易市场构建等	7	金融服务	金融机构投资、新型金融服务等
4	关税	海关程序、海关机构合作等	8	政府采购	政府采购的基本原则和程序、发展中成员过渡条款等

^⑦ See Patrick B. Fazzzone, “The Trans-Pacific Partnership-Towards a Free Trade Agreement of Asia-Pacific?”, Georgetown Journal of International Law (Spring, 2012).

^⑧ 陆建人:“美国加入 TPP 的动因分析”,载《国际贸易问题》2011 年第 1 期。

^⑨ “TPP 如期达成有点难”,载 http://www.news365.com.cn/xwzx/cj/201308/t20130827_1478051.html, 2015 年 10 月 1 日访问。

^⑩ 载 <https://ustr.gov/tpp/outlines-of-TPP>, 2015 年 10 月 2 日访问。

续表

序号	议题	所涉具体议题	序号	议题	所涉具体议题
9	知识产权	商标、遗传资源等	15	卫生和动植物检验检疫标准 (SPS)	尊重 WTO 项下 SPS 协定的基本内容,并提出有关科技、透明度、区域化等的新承诺
10	投资	最低待遇标准、征收规则、投资者——东道国争议解决机制等	16	技术性贸易壁垒 (TBT)	尊重 WTO 项下 TBT 协定的基本内容,并提出有关合格程序评定、国际标准等新承诺
11	劳工	劳动者权益保护、人力资本开发等	17	电信	促进电信提供商的市场准入、解决手机国际漫游高成本等问题
12	法律问题	协定的例外、透明度原则等	18	临时入境	技术合作、商务人员个别分类等
13	货物市场准入	关税减免、削减非关税壁垒	19	纺织品和服装	纺织品和服装的市场准入、海关合作和执行程序等
14	原产地规则	成员国产品界定、优先受偿权检验的机制等	20	贸易救济	认可 WTO 项下权利义务、并提出过渡区域保障机制等

数据来源:课题组综合整理

从上表可知,TPP 谈判的基本宗旨是,在尊重现有 WTO 多边规则的前提下,追求创设各项新规则。TPP 最终协定将包括上述各议题章节,并包含关税减让表、市场准入附件等自由贸易协定的常规性内容。

(二) TPP 谈判的特点

TPP 谈判聚集了亚洲、大洋洲和拉丁美洲处于不同经济发展阶段的十多个国家,旨在创设“21 世纪的高质量协定”,^①是首个联结了三大洲的自由贸易安排。^② TPP 协定有潜力成为 21 世纪新型自由贸易协定的蓝本,基于两个重要原因:一是 TPP 明确考虑到了谈判成员的扩大,具有很强的开放性;二是不论是从市场的开放程度上,还是从规定贸易、投资和成员之间制度安排的规则范围上,TPP 均试图追求设定高标准。

总体来说,TPP 最显著的特征体现在:广泛的谈判议题、开放的“加入条款”和更为自由的关税安排。在谈判议题方面,TPP 所涉议题涵盖货物市场准入、农业、服务贸易、知识产权、投资、劳工标准和环境等全方位议题;在“加入条款”方面,“在其他伙伴成员同意的前提下,向任何 APEC 经济体或是其他国家开放”一直是 TPP 各成员

^① 同脚注 6,总括性描述。

^② See Meredith Kolsky Lewis, “The Trans-Pacific Partnership: New Paradigm or Wolf in Sheep’s Clothing?”, Boston College International and Comparative Law Review (Winter, 2011).

的共识;^⑬在关税安排方面,TPP 要求缔约方完全取消关税,比一般 FTAs 消除 90% 以上关税的要求更高。

三、TPP 的谈判进程与最新成果

2010 年 3 月,澳大利亚、文莱、秘鲁、智利、新西兰、新加坡、美国和越南(作为准成员)8 国在澳大利亚墨尔本开始了 TPP 第一轮正式谈判。截至 2015 年 10 月 10 日,TPP 共进行了 19 轮正式谈判^⑭。自 2013 年 8 月第 19 轮正式谈判后,TPP 谈判一直以领导和部长级会议、部长级会议和谈判官员会议的形式进行。

(一) TPP 正式谈判回合

截至 2015 年 10 月 10 日,TPP 的 19 轮正式谈判如表 2 所示:

表 2 TPP 正式谈判回合回顾

TPP 谈判回合	时间	地 点
第 1 轮谈判	2010. 3. 15 ~ 2010. 3. 19	澳大利亚墨尔本
第 2 轮谈判	2010. 6. 14 ~ 2010. 6. 18	美国加利福尼亚州旧金山市
第 3 轮谈判	2010. 10. 4 ~ 2010. 10. 9	文莱
第 4 轮谈判	2010. 12. 6 ~ 2010. 12. 10	新西兰奥克兰市
第 5 轮谈判	2011. 2. 14 ~ 2011. 2. 18	智利圣地亚哥市
第 6 轮谈判	2011. 3. 24 ~ 2011. 4. 1	新加坡
第 7 轮谈判	2011. 6. 15 ~ 2011. 6. 24	越南胡志明市
第 8 轮谈判	2011. 9. 6 ~ 2011. 9. 15	美国伊利诺伊州芝加哥市
第 9 轮谈判	2011. 10. 22 ~ 2011. 10. 29	秘鲁利马市
第 10 轮谈判	2011. 12. 5 ~ 2011. 12. 9	马来西亚吉隆坡市
第 11 轮谈判	2012. 3. 2 ~ 2012. 3. 9	澳大利亚墨尔本
第 12 轮谈判	2012. 5. 8 ~ 2012. 5. 18	美国德克萨斯州达拉市
第 13 轮谈判	2012. 7. 2 ~ 2012. 7. 10	美国加利福尼亚州圣地亚哥市
第 14 轮谈判	2012. 9. 6 ~ 2012. 9. 15	美国弗吉尼亚州利斯堡市
第 15 轮谈判	2012. 12. 3 ~ 2012. 12. 12	新西兰奥克兰市

^⑬ 2011 年 11 月 12 日,当时的 9 个 TPP 成员国——澳大利亚、文莱、智利、马来西亚、新西兰、秘鲁、新加坡、越南和美国公布了 TPP 大纲文件,其中表明了欢迎其他国家加入谈判的意愿,并被后续 TPP 成员所认同。载 <http://www.ustr.gov/about-us/press-office/fact-sheets/2011/november/outlines-trans-pacific-partnership-agreement>, 2015 年 10 月 4 日访问。

^⑭ 载 <http://www.international.gc.ca/trade-agreements-accords-commerciaux/agr-acc/tpp-tpa/rounds-series.aspx?lang=eng>, 2015 年 10 月 10 日访问。

续表

TPP 谈判回合	时间	地 点
第 16 轮谈判	2013. 3. 4 ~ 2013. 3. 13	新加坡
第 17 轮谈判	2013. 5. 15 ~ 2013. 5. 25	秘鲁利马市
第 18 轮谈判	2013. 7. 15 ~ 2013. 7. 24	马来西亚沙巴州亚庇市
第 19 轮谈判	2013. 8. 22 ~ 2013. 8. 30	文莱斯里巴加湾市

数据来源:课题组综合整理。

(二) TPP 各级领导会议

自 2013 年 8 月第 19 轮正式谈判后,TPP 的各级领导会议如表 3 所示:

表 3 取 TPP 各级领导会议回顾

TPP 各级会议	时间	地 点
领导和部长级会议	2013. 10. 1 ~ 2013. 10. 8	印度尼西亚巴厘岛
首席谈判代表会议	2013. 11. 19 ~ 2013. 11. 24	美国犹他州盐湖城
部长级会议	2013. 12. 7 ~ 2013. 12. 10	印度尼西亚巴厘岛
部长级会议	2014. 2. 17 ~ 2014. 2. 21	新加坡
部长级会议	2014. 5. 19 ~ 2014. 5. 20	新加坡
官员会议	2014. 7. 3 ~ 2014. 7. 12	加拿大渥太华市
官员会议	2014. 9. 10 ~ 2014. 9. 20	越南河内市
部长级会议	2014. 10. 19 ~ 2014. 10. 24	澳大利亚悉尼市
领导和部长级会议	2014. 11. 8 ~ 2014. 11. 10	中国北京市
官员会议	2014. 12. 12 ~ 2014. 12. 17	美国华盛顿市
官员会议	2015. 1. 26 ~ 2015. 2. 1	美国纽约市
官员会议	2015. 3. 9 ~ 2015. 3. 15	美国夏威夷
官员会议	2015. 4. 23 ~ 2015. 4. 26	美国马里兰州
官员会议	2015. 5. 14 ~ 2015. 5. 28	关岛塔穆宁
部长级会议	2015. 9. 30 ~ 2015. 10. 5	美国亚特兰大

数据来源:课题组综合整理。

早在 2013 年 12 月 10 日,TPP 的 12 个伙伴成员在新加坡落下帷幕的 TPP 部长级会议上发表了联合公告,指出会议朝着达成协定的方向取得了“实质性进展”。^⑮ 随后,在

^⑮ 经济参考报:“TPP 谈判年内收官终成画饼 关键问题难达妥协”,载 http://www.hibor.com.cn/ecodetail_1816088.html,2015 年 10 月 3 日访问。

2014 年 10 月 27 日结束的悉尼部长级会议上,参与 TPP 谈判的部长们称其在市场准入和贸易以及投资规则的谈判中都取得了“重大进展”,此次会议也被称为“为结束 TPP 谈判奠定基础”的部长级会议。^{①⑥} 2014 年 11 月,在中国北京举行的亚太经合组织(APEC)第 22 次领导人非正式会议期间,TPP 的 12 个成员国领导人召开了 TPP 第 5 次首脑会议。TPP 各成员国领导一致认为,目前是 TPP 谈判的关键时刻,应该发表一个决定性的政治决议,以期在 2015 年前几个月期间结束谈判。^{①⑦}

在历经 5 年的曲折谈判后,在 2015 年 10 月 5 日的 TPP 部长级会议上,12 个 TPP 成员方宣布结束 TPP 谈判,并发布了部长级联合声明和协定各章的概要总结。根据美国 USTR 的官方说明,TPP 谈判结果是达成一项能够促进经济增长的高标准、有雄心、综合性、重平衡的高质量协定,能为创造和保留就业提供支持。并且,在追求贸易和投资自由化之外,TPP 谈判也顾及不同发展程度的利益相关者所面临的关切,包括促进经济增长,支持高偿付就业;增强创新、提高生产力和竞争力;改善生活水平;减少贫困;提高透明度、善治,提高劳工权利和环境保护水平等。^{①⑧}

四、TPP 谈判的动向预测

截至 2015 年 10 月,除 12 个正式伙伴成员外,TPP 也有许多拟加入谈判的候选成员国。韩国于 2010 年 11 月即表达了加入 TPP 谈判的兴趣,由于韩国国内汽车制造和农业等领域的开放度未被 TPP 其他伙伴成员接受,目前韩国还未正式加入 TPP 谈判中。但由于美韩双方在《美韩自由贸易协定》(U. S-Korea Free Trade Agreement, KORUS)中就有关议题已经谈判,所以韩国更有可能会是下一个加入 TPP 的国家。此外,中国台湾地区、菲律宾、老挝、哥伦比亚、哥斯达黎加和印度尼西亚也表示出对 TPP 的兴趣;柬埔寨、孟加拉国和印度也被提到可能作为 TPP 的候选伙伴成员。因而可以预测,TPP 已经成功吸引了亚太区域乃至其余区域众多国家的关注,其影响不容小觑。初步协定达成后,预计会有更多国家加入。

尽管中国是 TPP 多数参与国的最大贸易伙伴,并且就购买力平价而言是世界最大经济体,但迄今为止,中国尚未被纳入 TPP 当中。即使今后中国加入也不会是创始的缔约国,即不是规则的制定者,而不得不面对 TPP 的规则的压力和挑战。针对上述情形,我国的对策之一是参加了东盟发起的 RECP(区域全面经济合作伙伴关系),但目前东盟核心和主要国家都加入了 TPP 谈判,日本原来是 RECP 的主要推动力,现在日本也加

^{①⑥} 载 <http://www.ustr.gov/about-us/press-office/press-releases/2014/October/Opening-Remarks-at-the-TPP-Ministerial-Meeting-in-Sydney> 2015 年 10 月 9 日访问。

^{①⑦} 载 <http://cn.qdnd.vn/webcn/zh-cn/120/363/374/331456.html>, 2015 年 10 月 7 日访问。

^{①⑧} 王鹏:“TPP 时代来临,美国是否形成新一代国际投资协定实践?”,载 http://mp.weixin.qq.com/s?__biz=MzAwMTYzMzE3NQ==&mid=210409828&idx=1&sn=2fbf89d6352ae949cdf87df72d85daca&scene=23&srcid=10066d56mTeobKKDbxsJdvHr#rd, 2015 年 10 月 10 日访问。