

涉外律师

必读 律师

实务

华东师范大学出版社

曹维俊 编著

涉外律师实务

曹维俊 编著

华东师范大学出版社

序

薛明仁^①

本世纪 80 年代以来,适应社会主义现代化建设的需要,我国的立法工作取得了突破性进展;一支为数众多的律师队伍活跃在司法战线上,为推动我国社会主义法制建设作出了积极的贡献。随着改革开放力度的加大,社会主义市场经济的逐步建立,我国对外经济交流呈现了空前繁荣的局面。这种形势既为律师工作提供了良好的机遇,也提出了严峻的挑战。积极拓展涉外律师业务,对于沟通中外工商企业家的联系,为外商投资创造良好的环境,促进招商引资,帮助国家进一步完善对外开放的法律、法规和政策,以及推动我国律师工作,加强国际联系等,都具有重要意义。

我国的涉外律师业务开展较晚,涉外律师队伍亟待扩充,业务素质也需不断提高。这就有必要把涉外律师实务列为我国法律院校学生学习的一门必修课,并且切实把它学好;同时,还应加强在职律师的进修、培训。

华东政法学院的曹维俊同志以不倦的探索精神、严谨的治学态度和丰富的律师工作实践经验,在教学的基础上,历时三载写成《涉外律师实务》一书。纵观全书,我认为具有角度新颖,信息量大,内容全面,结构合理,论述深入浅出,密切联系实际,可读性强的特点,是一本既有理论概括,又有实践经验总结,并使二者有机地融

^① 本文作者系上海市司法局局长。

序

为一体的好书。它不仅对中国律师开展涉外业务具有较强的指导作用,而且将对我国的法制建设和律师制度改革发挥积极的作用。

我期待着有更多的来自律师实践,又服务于律师实践,针对性和实用性都强的佳作问世,以促进我国律师事业在社会主义市场经济条件下更快发展。

1996年3月

前 言

涉外律师实务,是近几年来我国律师工作为对外开放服务,特别是适应国际经济交往迅速发展的需要而建立起来的新兴学科。它以律师各项涉外业务活动的基本原理、操作程序、方法、规则和技巧等为研究对象,属于律师法学的一个分支学科。

涉外律师工作一般包含下列一种或多种涉外因素:(1)律师为之提供法律帮助的当事人是外国人、无国籍人、外国企业和组织,或者是港、澳、台地区的自然人、法人或法人团体(即主体涉外);(2)律师提供法律帮助涉及的标的物在国外或境外(即客体涉外);(3)律师提供法律服务的当事人之间的法律关系的发生、变更或消灭的事实存在于国外或境外(即内容涉外)。这些涉外因素的存在,给律师开展业务工作增加了很大的复杂性,不仅要求律师熟悉我国的各种法律、司法程序,还要熟悉有关国家的法律、司法程序,以至国际公约和国际惯例。这些都需要涉外律师勤奋学习,细心钻研,勇于实践,谨慎工作,不断总结经验,才能使我国的涉外律师工作日趋完备。

本书力求以马克思列宁主义、毛泽东思想为指针,以我国现行的有关法律、法规、政策以及国际公约、国际惯例、外国法律适用为依据,并充分吸收近年来有关科研成果和涉外律师实践中的成功经验,在注意科学性、系统性和全面性的同时,突出涉外律师业务的实践性和可操作性。

鉴于涉外律师工作的领域十分广阔,本书在结构上安排了涉

前 言

外经济合同、国际货物买卖、国际货物运输、对外加工装配、补偿贸易、国际工程承包、国际租赁、国际贷款、涉外技术转让、涉外知识产权、涉外仲裁、涉外诉讼、涉外律师见证、涉外公证等二十余个专章。每章对基础知识、操作程序、法律适用、合同条款拟订,以及需要注意的具体法律问题等,逐一详细介绍,以便帮助读者熟悉各项涉外律师业务。

上海市司法局薛明仁局长在百忙中为本书作序;华东师范大学出版社施希仁副编审为本书出版精心审读加工;华东政法学院刑事诉讼法教研室主任胡锡庆教授,教务处吕淑琴处长、叶青副处长热情支持本书的编写和出版,并做了大量有益的工作。在此,一并表示衷心的感谢。

在本书编写过程中,曾广泛参考和吸收了国内外专家、学者的最新研究成果以及相关学科知识,特此说明,并向有关作者致谢。限于笔者水平,疏误、不当之处恳请律师界同行和读者批评指正。

编著者

1996年新春于上海

目 录

第一章 涉外律师实务概述	(1)
第一节 涉外律师实务的概念和作用	(1)
一、涉外律师实务的概念	(1)
二、涉外律师实务的作用	(2)
第二节 律师办理涉外业务的原则	(3)
一、国家主权原则	(3)
二、平等互惠原则	(4)
三、适用国际条约和国际惯例原则	(5)
四、使用本国通用的语言、文字原则.....	(6)
五、委托中国律师代理诉讼的原则	(6)
第三节 涉外律师业务的范围	(7)
一、律师的涉外诉讼业务	(7)
二、律师的涉外非诉讼业务	(8)
第二章 中外合资经营企业中的律师实务	(10)
第一节 中外合资经营企业概述	(10)
一、中外合资经营企业的概念和特点.....	(10)
二、中外合资经营企业的法律地位.....	(11)
三、中外合资经营企业的法律形式.....	(11)
四、中外合资经营企业的宗旨、原则和要求	(13)
第二节 设立中外合资经营企业的程序	(14)

	一、选择合作对象·····	(14)
	二、申请立项·····	(15)
	三、编制可行性研究报告·····	(16)
	四、合营企业协议、合同和章程的谈判·····	(18)
	五、合营企业协议、合同和章程的审批·····	(19)
	六、登记注册·····	(21)
第三节	合资企业组建和经营中的主要法律问题·····	(23)
	一、出资·····	(23)
	二、投资总额和注册资本·····	(26)
	三、注册资本缴付·····	(27)
	四、股权转让·····	(28)
	五、产品销售·····	(28)
	六、董事会·····	(29)
	七、合营企业经营管理机构·····	(31)
	八、合营企业的期限、解散及清算·····	(32)
	九、争议的解决和法律适用·····	(33)
第三章	有关涉外经济合同的律师实务·····	(35)
第一节	涉外经济合同概述·····	(35)
	一、涉外经济合同的概念和法律特征·····	(35)
	二、涉外经济合同的主体·····	(37)
	三、涉外经济合同的法律选择·····	(41)
	四、《涉外经济合同法》与国际公约的冲突·····	(42)
	五、《涉外经济合同法》对国际运输合同无效·····	(44)
第二节	律师参与涉外经济合同的签订·····	(45)
	一、合同谈判前的准备工作·····	(45)
	二、涉外经济合同的基本条款·····	(48)

	三、合同的成立·····	(51)
第三节	律师代签涉外经济合同应注意的法律问题·····	(54)
	一、涉外经济合同的担保·····	(54)
	二、涉外经济合同的无效与撤销·····	(62)
	三、涉外经济合同的违约责任·····	(65)
第四节	律师代理涉外经济合同的转让、变更、解除和 终止业务·····	(71)
	一、律师代理涉外经济合同的转让业务·····	(71)
	二、律师代理涉外经济合同的变更业务·····	(73)
	三、律师代理涉外经济合同的解除业务·····	(74)
	四、律师代理涉外经济合同的终止业务·····	(77)
第四章	有关国际货物买卖合同的律师实务·····	(80)
第一节	国际货物买卖合同概述·····	(80)
	一、国际货物买卖合同的概念·····	(80)
	二、国际货物买卖合同的法律特征·····	(81)
	三、国际货物买卖合同中的格式合同·····	(82)
第二节	律师如何参与订立国际货物买卖合同·····	(83)
	一、国际货物买卖合同的订立程序·····	(83)
	二、签订国际货物买卖合同形式上应注意的事项 ·····	(84)
	三、履行合同的法律程序·····	(86)
	四、国际货物买卖合同应适用的法律·····	(89)
第三节	国际货物买卖合同的主要条款·····	(90)
	一、标的物条款·····	(90)
	二、质量规格条款·····	(90)
	三、数量条款·····	(92)

目 录

	四、价格条款	(93)
	五、包装条款	(94)
	六、支付条款	(95)
	七、装运条款	(96)
	八、保险条款	(97)
	九、商检条款	(97)
	十、索赔条款	(97)
	十一、不可抗力条款	(97)
	十二、仲裁条款	(98)
	十三、法律适用条款	(99)
第四节	国际货物买卖合同中的其他法律问题	(99)
	一、国际货物买卖合同中卖方和买方的义务	(99)
	二、国际货物买卖合同的违约和补救	(101)
第五节	几种常用的国际货物买卖方式中应注意的事项	
		(107)
	一、独家代理与总代理	(107)
	二、独家经销	(109)
	三、易货贸易	(111)
	四、代销	(113)
第五章	国际货物运输中的律师实务	(115)
第一节	国际海上货物运输中的律师实务	(115)
	一、海上货物运输合同的概念	(115)
	二、提单	(115)
	三、租船合同	(125)
	四、进出口海运的基本手续	(129)
第二节	国际航空货物运输中的律师实务	(131)

一、国际航空货物运输的概念和方式	(131)
二、有关国际公约	(131)
三、国际航空货物运输合同的主要内容	(132)
四、承运人的责任及责任限制	(134)
五、货主的权利和义务	(135)
六、索赔与诉讼	(136)
第三节 国际铁路货物运输中的律师实务	(136)
一、国际铁路货物运输的概念	(136)
二、有关国际铁路货物运输的国际公约	(137)
三、合同的订立和承运条件	(138)
四、托运人的权利和义务	(139)
五、承运人的权利和义务	(140)
六、索赔与诉讼	(142)
第四节 国际货物多式联运中的律师实务	(143)
一、国际货物多式联运的概念	(143)
二、有关多式联运的国际公约	(144)
三、多式联运单据	(145)
四、联运经营人的赔偿责任	(146)
五、发货人的赔偿责任	(147)
六、索赔与诉讼	(147)
第六章 对外加工装配中的律师实务	(149)
第一节 对外加工装配概述	(149)
一、对外加工装配的概念和特点	(149)
二、对外加工装配的种类和做法	(150)
三、对外加工装配的作用	(151)
第二节 承揽对外加工装配业务的程序	(152)

目 录

	一、立项	(152)
	二、签约	(152)
	三、审批	(153)
	四、登记	(154)
第三节	律师如何参与签订对外加工装配合同.....	(155)
	一、对外加工装配合同的主要内容	(155)
	二、合同双方当事人的权利和义务	(156)
	三、律师参与订立合同主要条款的操作技巧	(157)
第四节	对外加工装配合同中的法律问题.....	(162)
	一、对外加工装配中的保险	(162)
	二、对外加工装配中的税收优惠	(163)
	三、海关对加工装配业务的管理	(164)
第七章	补偿贸易中的律师实务	(168)
第一节	补偿贸易概述.....	(168)
	一、补偿贸易的概念	(168)
	二、补偿贸易的法律特点	(168)
	三、补偿贸易的基本形式	(170)
	四、补偿贸易的优点和不足	(171)
第二节	律师在签订合同前的准备工作.....	(172)
	一、项目的选择和确定	(172)
	二、选择客户	(174)
	三、编制项目建议书和可行性研究报告	(175)
	四、对外洽谈的组织形式	(175)
第三节	律师签订补偿贸易合同应注意的法律问题.....	(176)
	一、补偿贸易合同的签订方法	(176)
	二、合同双方当事人的权利和义务	(178)

三、律师如何参与签订补偿贸易合同的主要条款	(179)
第四节 补偿贸易合同中的其它有关问题	(184)
一、补偿贸易的担保	(184)
二、补偿贸易的货币和利率	(185)
三、项目审批	(185)
四、货物进出口手续	(186)
五、海关对进口设备的监督	(187)
六、税收征免	(187)
第八章 律师办理国际工程承包的法律事务	(188)
第一节 国际工程承包概述	(188)
一、国际工程承包的概念和特点	(188)
二、国际工程承包的内容	(189)
三、国际工程承包的种类	(191)
第二节 国际工程承包的当事人及其基本权利和义务	(192)
一、国际工程承包的当事人	(192)
二、国际工程承包中当事人的权利和义务	(194)
第三节 国际工程承包的准备工作和程序	(196)
一、国际工程承包的准备工作	(196)
二、国际工程承包的程序	(202)
第四节 律师代签国际工程承包合同应注意的问题	(206)
一、合同文件	(206)
二、合同条件	(207)
三、律师代签合同应注意的主要条款	(208)
第九章 有关涉外劳务合同的律师实务	(217)

目 录

第一节	涉外劳务输出概述·····	(217)
	一、涉外劳务输出的概念·····	(217)
	二、涉外劳务输出的种类·····	(217)
	三、涉外劳务输出的途径·····	(218)
第二节	律师在劳务输出前应注意的事项·····	(220)
	一、调查了解劳务输入国所在地的经济文化和 法律状况·····	(220)
	二、可行性研究·····	(220)
	三、调查对方合作者·····	(221)
第三节	律师代理签订涉外劳务合同·····	(221)
	一、涉外劳务合同的概念·····	(221)
	二、涉外劳务合同的特征·····	(222)
	三、律师签订涉外劳务合同应注意的法律条款·····	(222)
第十章	涉外技术转让中的律师实务·····	(229)
第一节	涉外技术转让概述·····	(229)
	一、涉外技术转让的概念·····	(229)
	二、涉外技术转让的内容·····	(231)
	三、涉外技术转让的条件·····	(232)
	四、涉外技术转让的方式·····	(233)
第二节	涉外技术转让的有关法律规定·····	(235)
	一、涉外技术转让合同的主体和内容·····	(235)
	二、技术引进的审批机构·····	(236)
	三、涉外技术转让合同的审批程序·····	(238)
	四、引进的技术要具有先进性和适用性·····	(239)
	五、合同中不得含有限制性商业条款·····	(240)
第三节	律师如何代签涉外技术转让合同·····	(242)

一、技术内容和权利范围条款	(243)
二、价格和支付条款	(245)
三、技术资料的交付条款	(250)
四、技术改进与发展条款	(252)
五、技术服务和人员培训条款	(253)
六、保证与索赔条款	(254)
七、侵权与保密条款	(255)
八、税费条款	(260)
九、法律适用条款	(261)
十、争议的解决条款	(262)
第四节 几种常见的国际许可合同介绍	(263)
一、普通许可合同	(263)
二、独占许可合同	(264)
三、全权许可合同	(264)
四、专利技术许可合同	(265)
五、专有技术许可合同	(266)
六、商标使用许可合同	(267)
七、计算机软件许可合同	(268)
第十一章 有关涉外知识产权的律师实务	(269)
第一节 涉外专利代理中的律师业务	(269)
一、涉外专利代理概述	(269)
二、律师代理外国当事人在我国申请专利	(272)
三、律师代理中国当事人向外国申请专利	(275)
第二节 涉外商标代理中的律师业务	(280)
一、涉外商标代理概述	(280)
二、律师代理中国当事人向外国申请商标注册	(282)

三、	律师代理外国当事人向中国申请商标注册	… (284)
四、	律师代理涉外注册商标的变更、续展和转让 业务	… (286)
第三节	涉外著作权代理中的律师业务	… (288)
一、	涉外著作权概述	… (288)
二、	律师代理著作权许可合同的签订业务	… (296)
三、	律师代理涉外著作权侵权纠纷业务	… (298)
第十二章	律师参与发行国际证券法律事务	… (301)
第一节	国际证券概述	… (301)
一、	国际证券的概念	… (301)
二、	国际证券的法律特点	… (302)
三、	国际证券的种类	… (302)
四、	国际证券的发行方式	… (304)
五、	国际证券发行的当事人	… (305)
第二节	国际证券发行的有关协议及其主要条款	… (307)
一、	国际证券发行的有关协议	… (307)
二、	有关协议的主要条款	… (309)
第三节	律师参与国际证券发行应注意的法律问题	… (313)
一、	注意各国对国际证券发行的管制情况	… (313)
二、	律师参与发行国际股票应注意的问题	… (318)
三、	律师参与发行国际债券应注意的问题	… (322)
第四节	律师参与发行国际证券的具体做法	… (324)
一、	选择适当的发行时机和发行条件	… (324)
二、	律师要做好国际证券发行前的准备工作	… (325)
三、	选择发行代理人	… (326)
四、	参与谈判、签约,把好法律关	… (326)

五、出具法律意见书	(326)
第十三章 国际租赁中的律师实务	(327)
第一节 国际租赁概述	(327)
一、国际租赁的概念	(327)
二、国际租赁的特点	(327)
三、国际租赁的优点和不足	(329)
四、国际租赁的立法情况	(331)
第二节 国际租赁的形式和我国的习惯做法	(332)
一、国际租赁的形式	(332)
二、我国国际租赁的习惯做法	(336)
第三节 律师代签国际租赁合同应注意的主要条款	(339)
一、租赁期限条款	(339)
二、租金支付条款	(340)
三、设备的保养与维修条款	(342)
四、设备的毁损、灭失风险和保险条款	(342)
五、租赁权的转让和合同变更条款	(343)
六、保证金和担保条款	(344)
七、合同的解除和违约责任条款	(345)
八、租赁期满对租赁设备的处理条款	(346)
第十四章 律师参与国际贷款的法律事务	(347)
第一节 国际贷款概述	(347)
一、国际贷款的概念	(347)
二、国际贷款组织	(348)
三、国际贷款协议的名词	(349)
四、律师签订国际贷款协议应注意的问题	(350)