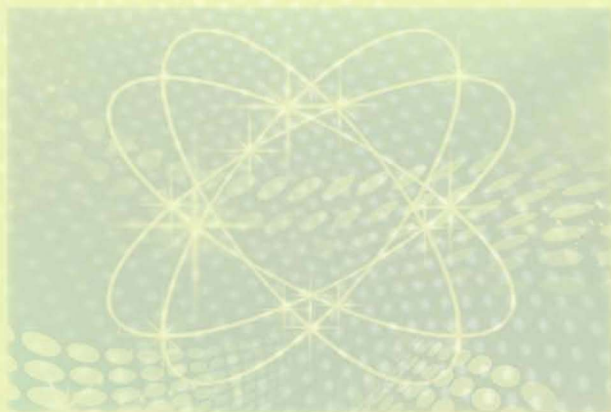


国际经济法典型案例评析

张海燕 邓婷婷 编著



中南大学出版社

国际经济法典型案例评析

张海燕 邓婷婷 主编



中南大学出版社
www.csupress.com.cn

图书在版编目(CIP)数据

国际经济法典型案例评析/张海燕,邓婷婷编著.

—长沙:中南大学出版社,2016.7

ISBN 978-7-5487-2411-7

I. 国... II. ①张... ②邓... III. 国际经济法-案例
IV. D996

中国版本图书馆CIP数据核字(2016)第182814号

国际经济法典型案例评析

张海燕 邓婷婷 编著

☐责任编辑 谢金伶

☐责任印制 易红卫

☐出版发行 中南大学出版社

社址:长沙市麓山南路

邮编:410083

发行科电话:0731-88876770

传真:0731-88710482

☐印 装 长沙印通印刷有限公司

☐开 本 730×960 1/16 ☐印张 20.25 ☐字数 361千字

☐版 次 2016年7月第1版 ☐印次 2016年7月第1次印刷

☐书 号 ISBN 978-7-5487-2411-7

☐定 价 40.00元

图书出现印装问题,请与经销商调换

卓越法律人才培养丛书

编委会

主 编 张海燕 邓婷婷

副主编 江万里 江 虹

参编人员 (按章节编写顺序排序)

邓婷婷 中南大学法学院讲师

香港城市大学法学博士

张海燕 中南大学法学院副教授

武汉大学法学博士

侯盼盼 中南大学法学院硕士研究生

黄文旭 湖南师范大学法学院讲师

华东政法大学法学博士

江万里 湖南农业大学公共管理与法学学院讲师

湖南师范大学法学博士生

江 虹 湖南农业大学公共管理与法学学院讲师

湖南师范大学法学博士生

前 言

国际经济法以国际经济关系为调整对象，是一门涵盖了国际经济关系各个方面、实践性与实用性极强的法律学科。随着经济全球化的发展，国际经济法的内容日益丰富，国际经济关系的法律调整更为统一，国际经济争议的解决机制更加有效。因此，在我国积极参与和促进国际经济法治的今天，学习和应用国际经济法更加具有现实意义和迫切性。

国际经济法教学的基本目的之一在于培养学生养成国际经济法的思维方式，而案例教学法则是国际经济法教学的基本方法。本书正是因这一需要而编写的。

本书的编写旨在帮助法学学科的学生更好地理解和掌握国际经济法的基础理论和基本知识。我们希望通过这本案例教材以及案例教学法引导学生学会运用国际经济法的实证分析方法，结合国际经济法的基本知识，用以分析国际经济法的具体问题。同时，帮助他们学会如何在复杂纷繁的国际经济法律实践中清楚梳理国际经济法律关系的基本脉络，充分领悟国际经济法律制度的发展性、实践性和实用性。

本书共分为九章，精心选编并深入分析了国际经济法的基本原则、国际货物买卖法、国际货物运输法、世界贸易组织法、国际技术转让法、国际投资法、国际金融法、国际税法和国际经济争议解决机制等涉及国际经济法基本领域的 61 个典型案例(事例)。本书案例的编选原则是尽量做到反映中国涉外经济交往的最新动态和发展趋势；案例的选编素材尽量广泛参考和借鉴中国国际经济法学界近年来的理论成果和案例资源；案例的选编结构尽量做到全面覆盖国际经济法各个分支领域的基础理论和基本知识；案例按基本案情、法律分析、资料阅读和延伸思考四个版块进行编写，尽量做到全面叙述案情和分析裁决。本书具有如下特点：

第一，体例新颖。本书以国际经济法的基础理论和基本知识为线索，就每个具体案例设基本案情、法律分析、资料阅读和延伸思考四个版块，这一体例可以充分体现实践、法律与理论的有机结合。

第二,保持原汁原味的意境。本书在相关案例的资料阅读版块提供了案件裁决的英文原文,通过阅读裁决原文帮助学生理解案件审理的推理过程,在增强学生掌握和运用法律的能力的同时,提高其英文阅读水平。

第三,具有启发性。本书在每个具体案例的法律分析之后都设计了延伸思考版块,其目的就是为了给学生以充分的思考空间,启发学生运用理论与法律分析解决实践问题。

本书由中南大学法学院的张海燕、邓婷婷共同主编,湖南农业大学公共管理与法学学院的江万里、江虹,湖南师范大学法学院的黄文旭以及中南大学法学院的硕士研究生侯盼盼也参与了本书的撰写,具体分工如下:

张海燕:第二章、第三章

邓婷婷:第一章、第四章

江万里:第六章、第七章

江 虹:第八章

黄文旭:第五章、第九章

侯盼盼:第二章、第三章

中南大学法学院的硕士研究生马春雪、侯盼盼等为本书的资料收集及校对等做了大量的工作,我们在此致以真挚的谢意。

尽管我们在编写过程之中尽力做到认真勤勉,但由于编写案例教材的经验不足,加之司法实践的经验缺乏,书中不妥之处在所难免。我们真诚地希望广大读者批评指正,使本书能够更好地适用国际经济法教学的需要。

编者

2016年7月

目 录

第一章 国际经济法的基本原则	(1)
第一节 国家经济主权原则	(1)
第二节 公平互利原则	(4)
第三节 国际合作以谋发展原则	(7)
第二章 国际货物买卖法	(11)
第一节 《联合国国际货物销售合同公约》的适用范围	(11)
第二节 《联合国国际货物销售合同公约》的成立	(23)
第三节 违反合同的补救方法	(34)
第四节 货物风险的转移	(46)
第五节 国际贸易术语	(51)
第三章 国际货物运输法	(65)
第一节 提单	(65)
第二节 国际海上货物运输法律制度	(77)
第三节 国际海上货物运输保险法律制度	(88)
第四章 世界贸易组织法	(94)
第一节 WTO 的基本原则	(94)

第二节	WTO 货物贸易市场准入的法律制度	(108)
第三节	WTO 货物贸易救济措施的法律制度	(128)
第四节	WTO 框架下服务贸易法律制度	(147)
第五节	WTO 与贸易有关的知识产权保护的法律制度	(152)
第五章	国际技术转让法	(159)
第一节	知识产权的国际保护	(159)
第二节	国际许可协议	(180)
第六章	国际投资法	(189)
第一节	外国投资和投资者	(189)
第二节	外国投资者的待遇标准	(194)
第三节	外国投资者的国有化	(199)
第四节	国际投资的外交保护	(204)
第五节	国际投资保险法律制度	(210)
第七章	国际金融法	(216)
第一节	国际货币基金组织	(216)
第二节	国际融资法律制度	(220)
第三节	见索即付保函	(222)
第四节	银行托收	(229)
第五节	跟单信用证	(233)
第六节	国际金融监管法律制度	(248)
第八章	国际税法	(252)
第一节	税收管辖权	(252)
第二节	国际双重征税	(266)
第三节	国际逃税与国际避税	(281)
第九章	国际经济贸易争端解决机制	(295)
第一节	国际商事诉讼	(295)

第二节	国际商事仲裁	(303)
第三节	WTO 争端解决机制	(307)
第四节	国际投资争端解决中心	(311)

第一章 国际经济法的基本原则

第一节 国家经济主权原则

国家主权原则在国际经济领域表现为国家对自然资源的永久主权，也即国家的经济主权。国家的经济主权是国家主权不可分割的部分，是新的国际新秩序的基础。

国家经济主权表现在国家对其全部财富和资源的拥有权、使用权和处置权，以及对经济活动的支配权等方面。在内容上，该原则包括国家对其境内一切自然资源享有永久主权，国家对外国投资者及其活动享有管理和监督权，以及国家有权决定对境内的外国资产实施国有化或征收的措施等。

★ 典型事例：

苏伊士运河国有化

苏伊士运河始建于1859年，1869年竣工。运河全长约190公里。它直接连通红海与地中海，使大西洋、地中海与印度洋联结起来。苏伊士运河开通国际航运后，大大缩短了东西方航程，与绕道非洲好望角相比，从欧洲大西洋沿岸各国到印度洋缩短了5 500~8 000公里；从地中海各国到印度洋缩短了8 000~10 000公里；对黑海沿岸来说，则缩短了12 000公里。自1869年11月17日运河正式开通后，英法两国长期垄断运河的控制权，每年获得巨额利润。1858年成立的苏伊士运河公司最初由法国控制。1882年，英国占领埃及后，在运河地区建立了海外最大的军事基地，驻扎了将近10万军队，直接控制了运河。1922年，英国承认埃及独立后，仍保留在运河区的驻兵权，运河继续由以英国和法国为两大股东的苏伊士运河公司掌控。

第二次世界大战后,埃及人民坚决要求收回苏伊士运河的主权,并为此进行了不懈的斗争。1956年7月26日,埃及总统纳赛尔向全世界宣布,埃及政府将苏伊士运河公司收归国有。同年10月,英国和法国联手以色列对埃及发起军事进攻,企图用武力重新夺回苏伊士运河主权。以色列率先军事侵略埃及西奈半岛,并迅速向运河区挺进。英法空军两天后对埃及发起空袭,然后空投伞兵和调集海军陆战队登陆塞得港,展开占领运河的地面攻击。埃及军民在包括中国在内的世界进步力量的有力支持下,英勇抗击,最终挫败了三国的武装进攻。英法军队不得不于当年12月全部撤出埃及。以色列随后也被迫撤军。震惊世界的苏伊士运河战争以埃及的胜利和殖民主义者的失败宣告结束。苏伊士运河收归国有后,埃及政府成立了苏伊士运河管理局,对运河实行国有化管理。

【法律规定】

(一) 1962年《关于自然资源永久主权的决议》^①

大会宣布:

(1) 各民族和各部族对本族的自然财富和自然资源行使永久主权时,必须为各自国家的发展着想,为有关国家的人民的福利着想。

(2) 对这些资源进行勘探、开发和处置,以及为此目的而输入所需的外国资本时,都应当遵守各民族和各部族在准许、限制或禁止上述活动方面自行认为有必要或应具备的各种规则和各种条件。

(3) 上述活动如果获得批准,那么,输入的资本以及此项资本的收益应当受批准条件、现行的国内法以及国际法的管辖。所获得的利润必须按照投资人与接受国双方逐项自由议定的比例,加以分配;同时,应当认真注意确保该接受国对本国自然财富和自然资源的主权,绝对不受损害。

(4) 采取国有化、征收或征用措施,应当以公用事业、社会安全或国家利益等理由或原因作为根据,这些事业、安全或利益被公认为远较纯属国内外个人的利益或私家的利益重要得多。在此类场合,采取上述措施以行使其主权的国家应当按照本国现行法规以及国际法的规定,对业主给予适当的赔偿。在赔偿问题发生争执时,应当尽量提交采取上述措施国家的国内司法裁判。但主权

^① 联合国大会第17届会议通过的第1803(XII)号决议。

国家及其他当事人如另有协议,则应通过仲裁或国际审判解决争端。

(5) 各国必须根据主权平等原则,互相尊重,以促进各民族和各部族自由地、有效地行使对本族自然资源的主权。

(6) 为促进发展中国家的经济开发而实行的国际合作,不论其方式是公私投资、交换货物、交换劳务、技术援助,或是交换科学情报,都应以促进这些国家的独立发展为目的,并且应以尊重这些国家对本国自然财富和自然资源的主权为基础。

(7) 侵犯各民族和各部族对本族自然财富和自然资源的各种自主权利,就是完全违背联合国宪章的精神和原则,阻碍国际合作的发展,妨碍和平的维持。

(8) 对主权国家相互间自由签订的外国投资协定,应当诚意遵守;各国以及各种国际组织均应依据《联合国宪章》以及本决议所规定的各项原则,严格地、诚心诚意地尊重各民族以及各部族对本族自然财富和自然资源的主权。

(二) 1974 年《各国经济权利和义务宪章》

第二条

1. 每个国家对其全部财富、自然资源和经济活动享有充分的永久主权、包括拥有权、使用权和处置权在内,并得自由行使此项主权。

2. 每个国家有权:

(a) 按照其法律和规章并依照其国家目标和优先次序,对在其国家管辖范围内的外国投资加以管理和行使权力。任何国家不得被迫对外国投资给予优惠待遇。

(b) 管理和监督其国家管辖范围内的跨国公司的活动,并采取措施保证这些活动遵守其法律、规章和条例及符合其经济和社会政策。跨国公司不得干涉所在国的内政。每个国家在行使本项内所规定的权利时,应在充分顾到本国主权权利的前提下,与其他国家合作。

(c) 将外国财产的所有权收归国有、征收或转移,在收归国有、征收或转移时,应由采取此种措施的国家给予适当的赔偿,要考虑到它的有关法律和规章以及该国认为有关的一切情况。因赔偿问题引起的任何争论均应由实行国有化国家的法院依照其国内法加以解决,除非有关各国自由和互相同意根据各国主权平等并依照自由选择方法的原则寻求其他和平解决办法。

第二节 公平互利原则

公平互利原则是国际经济关系中的基本原则。《各国经济权利和义务宪章》第十一条规定“所有国家在法律上一律平等，并作为国际社会的平等成员，有权充分和有效地参加——包括通过有关国际组织并按照其现有的和今后订定的规则参加——为解决世界经济、金融和货币问题作出国际决定的过程，并公平分享由此而产生的利益。”

根据公平互利原则，不仅在一般国际经济关系中应当遵循平等互惠原则，而且在经济实力悬殊的发达国家与发展中国家的经济关系中也应当谋求实质的平等，使得：①在国际经济合作的各个领域，发达国家应为发展中国家提供有利的外部条件；②发达国家在向发展中国家提供援助时不应附加任何有损后者主权的条件；③发达国家向发展中国家施行、改进和扩大普遍的、非互惠的和非歧视的待遇；④在促进发展中国家取得现代科学技术方面，要有利于促进发展中国家的技术转让和建立本国技术，并按照适合于发展中国家的经济方式进行。^①

★ 典型事例：

1979 年 GATT 东京回合谈判达成“授权条款”^②

1979 年 GATT 东京回合谈判结束时，缔约方通过了《对发展中国家以差别及更优惠待遇、互惠和更全面参与的决定》(Decision on Differential and More Favorable Treatment, Reciprocity and Full Participation of Developing Countries)。因为该条款的内容主要是授权发达国家可以背离最惠国待遇原则，给予发展中国家缔约方差别及更优惠待遇，也因为不是一项强制性义务，该项决议通称“授权条款”(Enabling Clause)。授权条款第 1 条规定，“尽管有 GATT 第 1 条的规定，缔约方仍然可以给予发展中国家差别及更优惠的待遇，而不必给予其他缔约方此种待遇”。第 2 条(a)项是授权条款的核心内容，该条明确授权“发达缔约方根据普惠制向来自发展中国家的产品”提供差别及更优惠的待遇。

① 王传丽. 国际经济法: 第 3 版[M]. 北京: 高等教育出版社, 2012.

② Decision of 28 November 1979, L/4903 of 3 Dec. 1979, GATT, Basic Instrument and Selected Document(BISD) 26S. 203 (1980).

【法律规定】

**Differential and More Favorable Treatment, Reciprocity and
Full Participation of Developing Countries**

Decision of 28 November 1979

(L/4903)

Following negotiations within the framework of the Multilateral Trade Negotiations, the CONTRACTING PARTIES decide as follows:

1. Notwithstanding the provisions of Article I of the General Agreement, contracting parties may accord differential and more favourable treatment to developing countries, without according such treatment to other contracting parties.

2. The provisions of paragraph 1 apply to the following:

(a) preferential tariff treatment accorded by developed contracting parties to products originating in developing countries in accordance with the Generalized System of Preferences;

(b) differential and more favourable treatment with respect to the provisions of the General Agreement concerning non-tariff measures governed by the provisions of instruments multilaterally negotiated under the auspices of the GATT;

(c) regional or global arrangements entered into amongst less-developed contracting parties for the mutual reduction or elimination of tariffs and, in accordance with criteria or conditions which may be prescribed by the CONTRACTING PARTIES, for the mutual reduction or elimination of non-tariff measures, on products imported from one another;

(d) special treatment of the least developed among the developing countries in the context of any general or specific measures in favour of developing countries.

3. Any differential and more favourable treatment provided under this clause:

(a) shall be designed to facilitate and promote the trade of developing countries and not raise barriers to or create undue difficulties for the trade of any other contracting parties;

(b) shall not constitute an impediment to the reduction or elimination of tariffs and other restrictions to trade on a most-favoured-nation basis;

(c) shall in the case of such treatment accorded by developed contracting parties to developing countries be designed and, if necessary, modified, to respond positively to the development, financial and trade needs of developing countries.

4. Any contracting party taking action to introduce an arrangement pursuant to paragraphs 1, 2 and 3 above or subsequently taking action to introduce modification or withdrawal of the differential and more favourable treatment so provided shall:

(a) notify the CONTRACTING PARTIES and furnish them with all the information they may deem appropriate relating to such action;

(b) afford adequate opportunity for prompt consultations at the request of any interested contracting party with respect to any difficulty or matter that may arise. The CONTRACTING PARTIES shall, if requested to do so by such contracting party, consult with all contracting parties concerned with respect to the matter with a view to reaching solutions satisfactory to all such contracting parties.

5. The developed countries do not expect reciprocity for commitments made by them in trade negotiations to reduce or remove tariffs and other barriers to the trade of developing countries, i. e., the developed countries do not expect the developing countries, in the course of trade negotiations, to make contributions which are inconsistent with their individual development, financial and trade needs. Developed contracting parties shall therefore not seek, neither shall less-developed contracting parties be required to make, concessions that are inconsistent with the latter's development, financial and trade needs.

6. Having regard to the special economic difficulties and the particular development, financial and trade needs of the least-developed countries, the developed countries shall exercise the utmost restraint in seeking any concessions or contributions for commitments made by them to reduce or remove tariffs and other barriers to the trade of such countries, and the least-developed countries shall not be expected to make concessions or contributions that are inconsistent with the recognition of their particular situation and problems.

7. The concessions and contributions made and the obligations assumed by developed and less-developed contracting parties under the provisions of the General Agreement should promote the basic objectives of the Agreement, including those embodied in the Preamble and in Article XXXVI. Less-developed contracting parties expect that their capacity to make contributions or negotiated concessions or take other mutually agreed action under the provisions and procedures of the General Agreement would improve with the progressive development of their economies

and improvement in their trade situation and they would accordingly expect to participate more fully in the framework of rights and obligations under the General Agreement.

8. Particular account shall be taken of the serious difficulty of the least-developed countries in making concessions and contributions in view of their special economic situation and their development, financial and trade needs.

9. The contracting parties will collaborate in arrangements for review of the operation of these provisions, bearing in mind the need for individual and joint efforts by contracting parties to meet the development needs of developing countries and the objectives of the General Agreement.

第三节 国际合作以谋发展原则

《各国经济权利和义务宪章》规定 “国际合作以谋发展是所有国家的一致目标和共同义务。每个国家都应对发展中国家的努力给予合作, 提供有利的外界条件, 给予符合其发展需要和发展目标的积极协助, 要严格尊重各国的主权平等, 不附带任何有损它们主权的条件, 以加速它们的经济和社会发展。”

根据这一原则, 要促进所有国家的经济发展, 首先必须促进发展中国家的经济发展, 促进发展中国家的发展权。同时, 为促进所有国家, 特别是发展中国家的经济发展, 就必须加强国际合作。国际合作和发展是密切联系在一起的, 只有承认发展中国家的发展权, 才能实现真正的国际合作, 也只有通过国际合作, 才能保证所有国家尤其是发展中国家的发展。

★ 典型事例:

《欧洲经济共同体-非洲、加勒比和太平洋地区(国家)洛美协定》加速南北合作

1975年2月28日, 非洲、加勒比和太平洋地区的46个发展中国家和欧共体9国在多哥首都洛美签署《欧洲经济共同体-非洲、加勒比和太平洋地区(国家)洛美协定》(简称《洛美协定》)。自1975年以来, 《洛美协定》共执行了四期, 2002年2月, 非洲、加勒比和太平洋地区与欧盟就第五期《洛美协定》达成协议, 并于同年6月在科托努正式签署, 称《科托努协定》, 《洛美协定》宣告结束, 该协定曾是非洲、加勒比和太平洋地区与欧盟进行对话与合

作的重要机制,也是迄今最重要的南北合作协定。

1975年2月在洛美签署了首个《洛美协定》,1976年4月起生效,有效期5年。《洛美协定》在约定欧共体给予非洲、加勒比和太平洋地区国家贸易优惠安排的同时,还规定欧共体在5年内向非洲、加勒比和太平洋地区国家提供33.6亿欧洲货币单位(约合42亿美元)的财政援助;1979年10月、1984年12月、1989年12月,《洛美协定》3次修订续签。2000年6月,欧盟与非洲、加勒比和太平洋地区国家就第5期《洛美协定》达成协议,并在科托努正式签署,称《科托努协定》,协定有效期为20年。《科托努协定》主要规定:民主、人权、法制和良政为执行该协定的基本原则,欧盟有权中止向违反上述原则的国家提供援助;欧盟逐步取消对非洲、加勒比和太平洋地区国家提供单向贸易优惠政策,代之以向自由贸易过渡,双方最终建立自由贸易区,完成与世贸组织规则接轨;欧盟将建立总额为135亿欧元的第9个欧洲发展基金,向非洲、加勒比和太平洋地区国家提供援助,并从前几个发展基金余额中拨出10亿欧元用于补贴重债穷国等。2003年4月1日,《科托努协定》正式生效,但除财政议定书外,大部分条款在2000年5月31日该协定正式签字后立即生效,指导欧盟与非洲、加勒比和太平洋地区国家的贸易和援助关系长达25年的《洛美协定》亦随即终止。

【法律规定】

The Cotonou Agreement

Signed in Cotonou on 23 June 2000

Revised in Luxembourg on 25 June 2005

Revised in Ouagadougou on 22 June 2010

ARTICLE 1

Objectives of the partnership

The Community and its Member States, of the one part, and the ACP States, of the other part, hereinafter referred to as the “Parties” hereby conclude this Agreement in order to promote and expedite the economic, cultural and social development of the ACP States, with a view to contributing to peace and security and to promoting a stable and democratic political environment.

The partnership shall be centred on the objective of reducing and eventually eradicating poverty consistent with the objectives of sustainable development and the gradual integration of the ACP countries into the world economy.

These objectives and the Parties’ international commitments, including the