

高等学校法学教材



国际经济法学

■ 翁国民 应坚 蒋奋 编著



高等教育出版社

高等学校法学教材

国际经济法学

翁国民 应 坚 蒋 奋 编著

高等教育出版社

内 容 提 要

本书根据国际经济活动的实际,将国际经济关系区分为平等主体之间的国际经济交易关系与国家及国际经济组织对这种交易关系进行管理和管制的关系两个方面,并针对调整上述两方面国际经济关系的法律规范,分别介绍有关国际经济交易关系各个领域的法律制度和国家与国际经济组织通过国内立法和国际条约形成的各种国际经济管理和管制的法律制度;全书共分五大部分:导论部分系统介绍国际经济法学科的形成与发展过程中的基本理论问题,简要介绍国际经济法学的学习研究目的与学习方法;第二部分主要是有关国际经济交易的法律制度的描述,其中以合同为主线,贯穿货物买卖、技术交易、服务贸易及金融交易等各个领域;第三部分阐述管理和管制国际经济交易的主要国际法和国内法制度;第四部分选择世界上现存的主要经济组织,分别介绍其基本制度;最后部分是国际经济争端的解决,包括民商事仲裁、诉讼和一些国际组织的争端解决机制。

图书在版编目(CIP)数据

国际经济学/翁国民,应坚,蒋奋编著. —北京:高等教育出版社,2005.7

ISBN 7-04-016178-8

I. 国... II. ①翁... ②应... ③蒋... III. 国际经济学 IV. D996

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2005)第 055204 号

策划编辑 姜 洁 责任编辑 曾 敬 封面设计 刘晓翔
版式设计 张 岚 责任校对 王 雨 责任印制 陈伟光

出版发行 高等教育出版社
社 址 北京市西城区德外大街 4 号
邮政编码 100011
总 机 010-58581000
经 销 北京蓝色畅想图书发行有限公司
印 刷 北京市白帆印务有限公司

购书热线 010-58581118
免费咨询 800-810-0598
网 址 <http://www.hep.edu.cn>
<http://www.hep.com.cn>
网上订购 <http://www.landaco.com>
<http://www.landaco.com.cn>

开 本 787×960 1/16
印 张 34
字 数 640 000

版 次 2005 年 7 月第 1 版
印 次 2005 年 7 月第 1 次印刷
定 价 41.90 元

本书如有缺页、倒页、脱页等质量问题,请到所购图书销售部门联系调换。

版权所有 侵权必究

物料号 16178-00

■ 作者简介

翁国民 浙江大学法学院教授,中国国际经济法学会常务理事,中国 WTO 法研究会理事,中国国际经济贸易仲裁委员会仲裁员,浙江大学经济法制研究所所长,浙江大学 WTO 研究中心秘书长。德国 Wurzburg 大学访问学者。主要著作有:《普遍优惠制及其利用问题研究》(浙江人民出版社 1993 年版)、《国际经济法》(浙江大学出版社 2000 年版)、《国际贸易法导读》(浙江大学出版社 2001 年版)、《入世与法律丛书》(世界图书出版公司 2001 年版)、《国际经济法法规导读》(法律出版社 2004 年版)、《国际经济法案例》(中国人民大学出版社 2004 年版);在《中国法学》、《国际贸易》、《浙江大学学报》等学术期刊上发表论文数十篇,并有多篇为《中国人民大学复印报刊资料》全文转载。

应 坚 浙江大学法学院讲师。参编《国际经济法》(浙江大学出版社 2000 年版)、《国际经济法案例》(中国人民大学出版社 2004 年版),并在学术期刊上发表论文数篇。

蒋 奋 浙江大学 WTO 研究中心助理研究员、浙江大学宁波理工学院教师。参编《国际经济法案例》(中国人民大学出版社 2004 年版),并在学术期刊上发表论文数篇。

■ 前 言

长期以来,国际经济法根据所调整的贸易、投资、金融等领域的国际经济关系通常被划分为国际贸易法、国际投资法、国际货币金融法以及国际税法等几大块。这几块构成了国际经济法的各个分支部门。上述分类固然有其理论价值和实践意义,但同时也看到,如果从国际经济关系的实际出发,国际经济关系又可以区分为两个方面:其一为国家、法人、自然人之间以平等主体的身份在国际经济活动中形成的国际经济交易关系;其二是国家与国际组织对国际经济活动进行管理和管制而形成的国际经济管理与管制关系。这两个方面的国际经济关系的区别是十分明显的,它们之间不仅主体之间的地位不同,而且调整这两种国际经济关系的法律手段也存在着差异,前者主要用私法手段,后者则主要用公法手段;所适用的法律原则也有所区别,前者往往适用当事人意思自治的原则,后者则以法律规范的强制自动适用为原则,排除了被管理与管制的相对人选择的可能;此外,对于这两类国际经济关系所产生的纠纷的处理机制的制度安排也有较大差别,因此,无论从理论,还是规则,以及实务等诸方面考察,根据国际经济关系的上述区分来设定国际经济法的规范体系与学科体系,来表达国际经济法的各个组成部分,是完全可以成立的,而且也会对学习研究国际经济法提供一条清晰的思路。特别是在经济全球化的环境下,贸易、投资、金融、税收诸方面的联系日益密切,相互之间的界限也变得越来越模糊,因此,仍按传统的切块方式表达国际经济法的各个部分,难免会有些界限无法廓清。因此,本教材根据国际经济关系的客观实际,尝试从调整国际经济交易关系的法律规范和调整国际经济管理与管制关系的法律规范两个层面系统介绍国际经济法的主要制度。考虑到国际经济关系的整体性,在介绍国际经济法对国际经济交易关系和国际经济管理与管制关系的法律调整问题之后,本书专门介绍国际经济法的特殊主体——国际经济组织,以及解决国际经济贸易争议的法律制度。

本书通过介绍国际经济法学科横向和纵向的基本框架,力求引导学生形成专业的思维方式,并培养学生分析、解决国际经济活动中所涉法律问题的能力。本书适合高等院校法学和经济学专业学生学习国际经济法入门之用,也可作为法律职业者在涉外诉讼、仲裁活动中的参考用书。

本书由浙江大学翁国民教授与其弟子应坚和蒋奋老师合作编著。其中,翁国民负责编写导论、国际经济交易关系的法律制度、商事仲裁制度部分;应坚负责编写保护和管理外资的国内立法、双边协定和多边安排、投资争端解决制度、

协调各国税收管辖权的国际税收法律制度与国际经济组织法律制度部分；蒋奋负责编写对国际贸易管理管制的法律制度、控制金融风险的国际国内法制、WTO 组织制度和其框架下的争端解决制度和国际民事诉讼制度部分。全书最后由翁国民统稿、定稿。

在本书的编撰过程中，作者参考了学界前辈和同仁已有的大量成果，在此谨表诚挚谢意。囿于作者水平，书中所存不足尚祈读者斧正。

翁国民
2005 年 4 月

前

言

II

郑 重 声 明

高等教育出版社依法对本书享有专有出版权。任何未经许可的复制、销售行为均违反《中华人民共和国著作权法》，其行为人将承担相应的民事责任和行政责任，构成犯罪的，将被依法追究刑事责任。为了维护市场秩序，保护读者的合法权益，避免读者误用盗版书造成不良后果，我社将配合行政执法部门和司法机关对违法犯罪的单位和个人给予严厉打击。社会各界人士如发现上述侵权行为，希望及时举报，本社将奖励举报有功人员。

反盗版举报电话：(010) 58581897/58581896/58581879

传 真：(010) 82086060

E - mail：dd@hep.com.cn

通信地址：北京市西城区德外大街4号

高等教育出版社打击盗版办公室

邮 编：100011

购书请拨打：(010)58581118

目 录

► 第一编 导 论 ◀

第一章 国际经济法概述	3
第一节 国际经济法的概念与范围	3
第二节 国际经济法的基本特征	19
第三节 国际经济法的渊源与体系	26
第四节 国际经济法的基本原则	31
第五节 国际经济法学研究的不同学说	33
第六节 学习研究国际经济法, 开创对外开放的新局面	39

► 第二编 国际经济交易关系的法律调整 ◀

第二章 国际货物买卖制度	47
第一节 国际贸易与国际货物买卖	47
第二节 国际货物买卖合同	51
第三节 国际货物买卖合同成立的法律规定	55
第四节 国际货物买卖合同当事人的基本权利义务	65
第五节 国际货物买卖中的所有权与风险转移问题	75
第六节 国际货物买卖合同的违约及其救济	82
第七节 不可抗力与免责	99
第三章 国际技术交易制度	104
第一节 技术及其商品化问题	104
第二节 国际技术交易和技术交易合同	107
第三节 跨国转让技术所有权的合同	112
第四节 国际许可合同	116
第四章 国际服务贸易合同的法律制度	130
第一节 国际服务贸易和国际服务贸易合同法	130
第二节 国际运输服务合同法律制度	139
第三节 国际保险服务合同法律制度	150

第四节	国际银行支付服务合同法律制度	162
第五章	国际金融交易制度	172
第一节	外汇交易制度	172
第二节	国际贷款制度	175
第三节	国际证券制度	189
第四节	国际信托制度	195

▶ 第三编 管理和管制国际经济交易的法律制度 ◀

第六章	国际货物买卖的管理和管制制度	203
第一节	对外贸易管制概述	203
第二节	我国对外贸易管理的基本制度	210
第三节	我国的贸易救济和贸易调查制度	222
第四节	管理和管制国际货物买卖的多边法制	230
第七章	跨国技术交易的管理制度和知识产权的国际法保护	244
第一节	管理跨国技术交易的国内法制度	244
第二节	知识产权的国际法保护	254
第八章	管理与管制国际服务贸易的法律制度	270
第一节	国际服务贸易管理管制法概述	270
第二节	服务贸易总协定	276
第三节	有关国际服务贸易的国内立法	284
第九章	管理和保护外资的国内立法	289
第一节	资本输入国外国投资法制	289
第二节	资本输出国海外投资法制	320
第十章	保护外资的双边和多边法制	330
第一节	概述	330
第二节	有关国际投资的双边条约	332
第三节	有关国际投资的多边公约	341
第十一章	控制国际金融风险的法律制度	356
第一节	国际金融活动中的风险	356
第二节	控制金融风险的国际规则	361
第三节	控制金融风险的国内立法	372
第十二章	对跨国税收关系的法律调整	376
第一节	税收管辖权	376

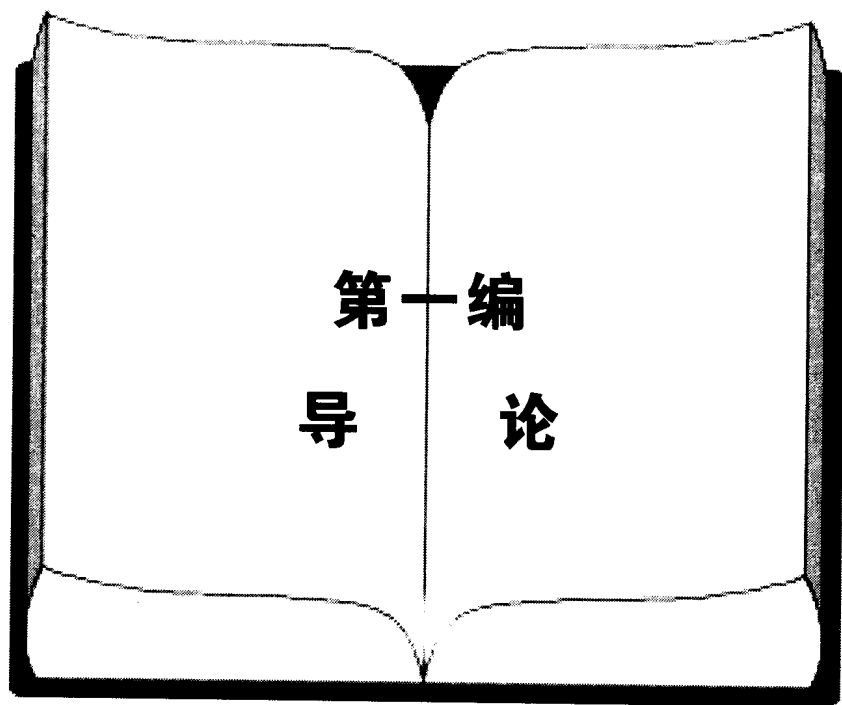
第二节	国际重复征税·····	382
第三节	避免国际重复征税的方法·····	385
第四节	国际税收协定·····	396

► 第四编 国际经济组织法律制度 ◀

第十三章	国际经济组织法概述·····	411
第一节	国际经济组织的概念、类型及基本特征·····	411
第二节	国际经济组织法的概念、特征、法律渊源·····	415
第三节	国际经济组织法的主要内容·····	419
第十四章	全球性的国际经济组织及其法律制度·····	426
第一节	世界贸易组织·····	426
第二节	国际货币基金组织·····	439
第三节	世界银行·····	445
第四节	国际商会·····	452
第十五章	区域性的国际经济组织及其法律制度·····	455
第一节	欧洲联盟·····	455
第二节	亚太经合组织·····	465

► 第五编 国际经济贸易争端解决法律制度 ◀

第十六章	国际经济争端解决制度概述·····	469
第一节	国际经济争端的基本问题·····	469
第二节	国际经济争端的解决途径·····	473
第十七章	国际民事诉讼制度和商事仲裁制度·····	477
第一节	国际民事诉讼制度·····	477
第二节	国际商事仲裁制度·····	484
第十八章	国际组织框架内的争端解决制度·····	499
第一节	国际贸易争端在国际组织框架内的解决·····	499
第二节	国际投资争端在国际组织框架内的解决·····	518
主要参考文献	·····	531



第一章 国际经济法概述

第一节 国际经济法的概念与范围

一、国际经济关系及其历史发展

马克思主义者认为,法律源于社会经济关系而又反作用于社会经济关系。一个法律部门的形成与发展无不取决于一定范围的特定社会经济关系的存在与发展。国际经济法的产生与发展,是与国际经济关系存在与发展的现实分不开的。

(一) 国际经济关系的概念

1. 国际经济关系

对国际经济关系(International Economic Relation)的概念,大致有广义和狭义两种观点。

持广义观点的学者认为:从国际社会的现实看,国际经济关系是超越一国范围的自然人、法人及其他经济组织之间、国家之间、国际经济组织之间和它们相互之间的经济关系的总和。

持狭义观点的学者认为:国际经济关系就是国家相互之间的经济关系。

这两种观点有一点是共同的,即认为国际经济关系是超越一国范围发生的。但广义的观点将国际经济关系的主体从国家扩大到了自然人、法人和国际经济组织,而狭义的观点则把国际经济关系的主体仅仅局限于国家。我们认为,广义的观点更符合国际经济关系的实际,国际经济法要调整的就是这样一种广义的国际经济关系。

2. 国际经济关系的内容和范围

从广义的国际经济关系概念出发,国际经济关系的内容

应包括:

- (1) 基于国际分工而产生的在商品生产、分配、交换过程中形成的国际经济关系;
- (2) 在国际资金融通过程中形成的国际经济关系;
- (3) 在国际劳务合作中形成的国际经济关系;
- (4) 在国际资源的所有、开发、利用过程中发生的国际经济关系;
- (5) 在国际技术转让过程中形成的国际经济关系;
- (6) 其他和商品、资本、劳务的跨国境的流动有关的国际经济关系。

其范围包括:

- (1) 国家之间的经济关系;
- (2) 国家与外国的企业和其他经济组织、个人之间的经济关系;
- (3) 不同国家的企业和其他经济组织及个人相互之间的经济关系;
- (4) 国际经济组织与各国及各国的企业、其他经济组织和个人之间的经济关系。

从横的方面看,包括超越一国范围的自然人、法人、国家、国际经济组织相互之间的国际经济交易关系。由于这种国际经济关系是在横的平面上展开的,因此我们不妨称之为横向的国际经济关系。

从纵的方面看,包括国家依据立法和国家之间通过国际条约、国际惯例对国际经济活动进行管理和管制过程中发生的关系。这部分关系我们可称之为纵向的国际经济关系。

可见,国际经济关系的内容十分丰富,范围非常广泛,而且相当复杂。

与国际经济关系的概念联系密切的概念有:世界经济关系与对外经济关系和涉外经济关系。

世界经济是全世界经济的各个互相联系、互相依赖、互相矛盾的部分的总和。这各个部分间的互相联系、互相依赖、互相矛盾即构成了世界经济关系。从其内容上看,它与广义的国际经济关系概念是一致的,只不过表述不同而已。

对外经济关系是站在某一国的立场上的说法,是指以一个主权国家为基点而与其他国家、外国企业及其他经济组织或者个人发生的经济关系,也包括与国际经济组织发生的关系。这种对外经济关系在一国看来也就是涉外经济关系。对外经济关系是国际经济关系的组成部分。

(二) 国际经济关系产生与发展的历史回顾

国际经济关系的产生,是与阶级、国家的出现相联系的。阶级与国家产生之后,人类最初在民族之间或部落之间所进行的产品交换与其他经济交往活动,其规模日益扩大,其形式更为多样,超越了单个国家的领土疆界而频繁地进行,从而形成了国际经济关系。但最初的国际经济关系,主要表现为以有形商品交换为内容的国际货物贸易关系,而且从参加这种关系的当事人的范围以及这种关

系的内容和规模等方面来看,都是十分有限的。

随着商品经济的不断发展,国际经济关系也得到了发展。特别是在资本主义开拓了世界性的市场之后,全球一切国家的生产和消费愈来愈具有世界性。“过去那种地方的和民族的自给自足和闭关自守状态,被各民族的各方面的互相往来和各方面的互相依赖所代替了。”^①由于工业革命的影响,运输手段的改进,欧美的经济实力首先得到了扩张。为了攫取更大的经济利益,欧美一些经济强国利用自己的经济优势,在与亚洲、非洲、拉丁美洲一些经济落后的国家和地区的经济交往中,采取暴力与强制的手段,开展不公平的经济交往,甚至不惜通过战争,使亚、非、拉许多国家和地区相继沦为殖民地与半殖民地。疯狂的经济掠夺,必然引起这些国家和地区人民的顽强反抗。因此,这种掠夺与反掠夺的斗争成为相当长的时期内国际经济关系的一大特色,并成为以后国际经济关系领域内的“南北矛盾”的历史渊源。

在对经济落后的亚、非、拉国家进行掠夺、剥削的活动中,为了争夺世界市场,瓜分经济利益,经济发达的资本主义国家间也展开了激烈的争夺。这种争夺在资本主义进入垄断阶段之后,表现得更为激烈,在无法调和时则发展成为世界性的战争。第一次、第二次世界大战,正是这种矛盾激烈冲突的结果。而战争并未能消除这种矛盾,这种矛盾在国际经济关系的发展过程中仍长期存在。

社会主义国家的出现及其发展,从而为国际经济关系注入了新的内容。社会主义国家与资本主义国家之间的经济关系成为国际经济关系的一个重要方面。在社会主义国家作为国际经济舞台上一支新的力量不断崛起的同时,许多亚、非、拉国家和地区纷纷摆脱殖民统治,在政治上取得了独立,并开始致力于本国经济的振兴。从20世纪40年代到90年代,近百个国家和地区相继独立,成为联合国成员国中的平等一员,给国际经济关系的发展带来了新的生机和活力。

(三) 国际经济关系的现状

1. 现存国际经济关系的基本特点

国际经济关系发展到今天,与以往相比,已发生了很大的变化。目前国际经济关系的基本特点可以归纳为以下几个方面:

(1) 经济全球化的特征更加明显。经济全球化是全球化在经济领域的集中体现,也是全球化进程中最为活跃的领域。经济全球化首先体现为生产的全球化和市场的全球化,在经济全球化的进程中,各种生产要素的配置已完全依赖于市场的国际化。全球化带来的新一轮国际分工正开始对现存国际经济关系产生越来越重要的影响。

^① 马克思、恩格斯:《共产党宣言》,《马克思恩格斯选集》第1卷,人民出版社1995年版,第225页。

(2) 参加国际经济关系的主体广泛而复杂。目前,参加国际经济关系的主体不仅包括国家、国际经济组织,也包括公司、企业与其他经济组织及个人。特别是跨国公司,其国际经济交往中正发挥着越来越大的作用,在国际经济关系中占据了重要地位。近年来,跨国公司无论是在经营规模上,还是在数量上都呈上升趋势。跨国公司在投资、贸易、技术转让等各个领域的积极活动是当今国际经济关系的一大特色。

(3) 国际经济关系正向多极化发展。这里的“极”,主要是指国际经济交往中足以形成一股较强大力量,在国际经济关系中能对其发展进程起到重大影响作用的国家或国家集团。国际经济关系多极化的特点是与世界范围内的区域经济一体化和经济集团化相联系的。第二次世界大战结束以来,美国首先在国际经济领域取得了主导地位,而最近 20 多年中,欧洲各国与日本以及亚洲一些国家和地区的经济力量有了迅速的增长,对美国的主导地位直接构成了威胁。同时,为了实现生产要素的优化组合,通过区域经济合作发挥各自的经济优势,一些国家先后采取行动,积极推进区域经济一体化运动。经过努力,实现区域经济一体化,建立自由贸易区和国际经济集团的大致轮廓已经基本形成。例如,欧洲各国自 1993 年着手实施建立统一大市场的计划以来,已在欧洲经济共同体的基础上,通过与欧洲自由贸易联盟之间的协议实现了欧洲两大经济集团之间的联合,从而使原来的欧洲经济共同体发展成为现在欧洲联盟。不仅如此,欧洲联盟向东欧、东南欧甚至西亚扩张的势头也已十分明显。其在联盟内使用统一货币欧元的计划已经于 1999 年顺利实施,其一体化程度将进一步提高。面对欧盟的势力不断扩大,美国也不甘示弱,建立美、加、墨自由贸易区的方案不仅表现为三国间的协议,而且已迅速付诸实施。根据其发展计划,该自由贸易区将不断向南扩张,从而使其成为与欧洲经济联盟相对峙的美洲国家经济联盟。与此同时,亚太地区的一些国家也开始筹划亚太地区的经济一体化工作。1995 年大阪会议通过《大阪宣言》和《行动议程》,为指导亚太地区贸易、投资自由化和便利化,提供了一整套基本准则。一个包括环太平洋地区的亚洲、美洲、大洋洲众多国家在内的亚太经合组织已经形成。此外,在发展中国家范围内,还存在着许多一体化组织,越来越多的国家和地区为了共同的经济利益,正在结成或正在酝酿结成不同层次、不同形式、大小不一的各种经济集团,并通过这些经济集团开展经贸合作。

(4) 现存的社会主义国家正在进行经济体制与经营机制的改革,以适应国际经济交往的需要,从而使市场机制在国际经济关系中的核心地位更加巩固。20 世纪 80 年代以前,社会主义国家对整个世界经济活动的参与程度与范围都是十分有限的。僵化的经营机制与脱离实际的经济制度,严重阻碍了其对外经济活动的开展,这些国家在很大程度上仍局限于一国范围内或同类国家范围里的经济交流,割断了国内市场与世界市场的联系。进入 80 年代,对外开放、积极

参与国际经济技术交流成为这些国家改革的重要战略目标。尤其是中国,作为一个发展中的社会主义大国,随着经济体制改革的不断深化,建立社会主义市场经济体制的目标正在逐步实现。由于确立了一套符合国际经济交往需要的经营机制,在最近的二十几年中,中国的经济建设已取得了举世瞩目的成就,中国在国际经济领域中的作用正在不断得到加强。

(5) 由于科学技术的不断发展,进行国际经济交往所必需的各种手段也不断现代化。科学技术在生产发展和经济竞争中的作用不断增强,现在的经济竞争将集中体现为科学技术水平的较量。同时,新技术的大量开发、应用,开辟了许多新的经济领域,使国际经济关系的内容日益丰富。

2. 现存国际经济关系的基本格局

国际经济关系的基本格局是指以一定的经济力量对比为基础而形成的相对稳定的国际经济关系的基本结构。现存国际经济关系的基本结构,主要包括以下几个方面关系:

(1) 南北关系。南北关系指发展中国家与发达国家之间的经济关系。这方面的关系源远流长。广大发展中国家尽管在政治上已摆脱了殖民统治,取得了民族独立,但由于历史的原因,从总体上看,发展中国家经济仍十分落后,人民生活十分困难,而且也不具备平等地参与国际竞争的力量和条件。要谋求发展中国家的经济发展,必须对它们采取比较优惠的措施。另一方面,对发达国家来说,发展中国家至今仍是其工业品原材料和其他初级产品的主要来源地,也是其工业品的重要市场。因此,发达国家主要通过经济手段竭力控制这些国家,以稳定其原材料和初级产品的供应,同时也稳定其在发展中国家的工业品市场。随着发展中国家政治力量的加强,发达国家不得不承认其在国际经济关系中的应有地位,因而在处理南北关系问题上也逐渐放弃了一些包括使用武力在内的激烈手段,而主要通过对话、谈判等和平手段处理南北关系问题;广大发展中国家在用和平手段处理南北关系的实践中也日臻成熟,越来越善于运用自己的力量,以争取较好的谈判结果。南北关系发展到今天,尽管在南方国家与北方国家之间仍存在着许多矛盾,在某些方面、某些地区甚至仍有尖锐对立,但南北经济合作正逐渐成为南北经济关系的主流。南北经济合作,推动了世界经济的发展。南北关系无论从其所包括的国家数量上看,还是从其对国际经济发展的意义来看,都构成了国际经济关系的主要方面,决定着整个世界经济的发展进程。

(2) 东西方经济关系。这里主要是指社会主义国家与资本主义国家之间的经济关系。第二次世界大战后,国际经济秩序的策划者一直试图将社会主义国家的经济纳入战后世界经济体系中,而且在事实上战后苏联和东欧国家也并未完全中断与西方国家的经济联系。然而,在战后许多情况下,资本主义国家与社会主义国家间的经济关系是一种相互独立和相互对立的关系。特别是冷战使双