

新世纪高等学校法学专业核心课程系列教材

International Economic Law

国际经济法学

夏雅丽 主编

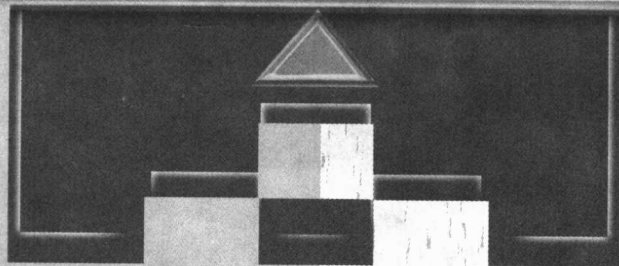


西安交通大学出版社
XI'AN JIAOTONG UNIVERSITY PRESS

新世纪高等学校法学专业核心课程系列教材

International Economic Law

国际经济法学



主 编 夏雅丽

副主编 楼 晓 周晓唯 张建军

撰稿人 (按撰写章节先后排序)

张 冰 徐 加 周晓唯 王 瑾

李 婷 李 昊 楼 晓 李 娜

夏雅丽 何 芳 刘 莉 张建军

李建军



西安交通大学出版社

XI'AN JIAOTONG UNIVERSITY PRESS

· 西安 ·

内容提要

国际经济法是一个新形成的法律部门,随着全球经济一体化的日益加快,国际经济法的内容不断丰富,体系逐步完善,其在法律部门中的地位越来越高。国际经济法课程被教育部高等学校法学学科教学指导委员会列为高等教育法学专业 14 门核心课程之一。这本《国际经济法》教材是严格按照教育部高等学校法学学科教学指导委员会制定的大纲要求编写的,共分 6 编 20 章,全面系统地介绍了国际经济法学的核心内容,同时吸收了国内外国际经济法学的最新研究成果及司法实践的新鲜经验,在一定程度上反映了国际经济法学理论与教材编写的新水平。本教材有助于学生掌握国际经济法学理论并提高从事国际经济法学理论和实务研究的能力,有助于学生参加司法考试。

本书既可作为高等院校法学、非法学专业国际经济法课程教材使用,也可作为广大法律研究者、爱好者的学习和工作参考用书。

图书在版编目(CIP)数据

国际经济法学/夏雅丽主编. —西安:西安交通大学出版社,2004.8

ISBN 7-5605-1855-9

I. 国... II. 夏... III. 国际经济学-高等学校-教材 IV. F11.0

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2004)第 078494 号

- | | |
|------|--|
| 书 名 | 国际经济法学 |
| 主 编 | 夏雅丽 |
| 出版发行 | 西安交通大学出版社 |
| 地 址 | 西安市兴庆南路 25 号(邮编:710049) |
| 电 话 | (029)82668357 82667874(发行部)
(029)82668315 82669096(总编办) |
| 印 刷 | 西安万花印务有限责任公司 |
| 字 数 | 404 千字 |
| 开 本 | 727mm×960mm 1/16 |
| 印 张 | 21.5 |
| 版 次 | 2004 年 8 月第 1 版 2004 年 8 月第 1 次印刷 |
| 印 数 | 0 001~3 000 |
| 书 号 | ISBN 7-5605-1855-9/D·53 |
| 定 价 | 26.00 元 |

版权所有 侵权必究

《新世纪高等学校法学专业核心课程 系列教材》编写委员会

主任委员：

- 孙琬钟 教授，原国务院法制局局长，中国法学会常务副会长
崔 敏 中国人民公安大学教授，博士生导师，中国法学会理事，中国法律史学会理事，中国法学会诉讼法学研究会副会长
刘 恒 中山大学法学院院长，教授，博士生导师，中国法学会行政法学会研究会常务理事
宋锡祥 上海财经大学法学院教授，英国伦敦大学高级访问学者，中国国际私法学会常务理事，中国国际经济法学会理事
贾 宇 西北政法学院副院长，教授，博士生导师，中国法学会刑法学研究会常务理事
段秋关 西北大学法学院院长，教授，博士生导师，教育部法学专业教学指导委员会委员，中国法律思想研究会会长
夏雅丽 西北大学法学院副院长，博士，教授，中国法学会理事
马治国 西安交通大学法学系主任，博士，教授，中国法学会经济法学研究会理事，中国法学会民法学研究会理事，中国科技法学会理事
韩 松 西北政法学院教授，中国法学会民法学研究会理事，《法律科学》主编
肖国录 西北工业大学法学系教授，博士
潘中伟 陕西科技大学教授

委 员(按姓氏笔画顺序排列)：

- 丁 为 丁社教 王有强 张宝亚 关嵩山 刘次邦 何万里
张晓芝 杨文杰 金 博 陶信平 唐士梅 谢 秦 魏晓春

总序

21 世纪是中国法治建设的黄金时期,也是建设世界一流法学教育的关键时期。这一历史机遇来之不易,我们要百倍地珍惜。法律是一种具有国家强制力和约束力的社会规范,是维系社会、调整各种社会关系、保持社会稳定的重要工具。法律来源于现实生活,真实地反映现实的要求,是社会文明和进步的具体表现。法律以一种最明确的方式,对社会成员的言论或行动作出规范和要求,调整人与人、人与社会的关系。法律作为人类制度文明的重要组成部分,其终极目标是实现市民社会和政治国家管理的法治化。近代以来,人类社会文明发展的历史证明:法治兴,则国家兴盛;法治兴,则社会文明。

法律的进步、法制的完善,是一项综合性的社会系统工程。现实社会关系的发展、国家政治、经济和社会的变化,为法律的进步、变迁提供动力,提供社会的土壤。而法学教育、法学研究的发展,直接推动了法律进步的进程。同时,全民法律意识、法律素质的提高,则是实现法治国家理想的重要因素。在社会发展、法学研究等几个关系到法律进步的重要环节中,法学教育明显处于核心而基础的地位。近代以来,中国法学教育作为法律进步事业的重要组成部分,随着中国社会的曲折发展,也经历了极不平坦的发展历程。史料证明,清朝末年(公元 1895 年)开办的天津大学堂,首次开设法科并招收学生,这标志着近代最早的法学教育机构的诞生。三年后,著名思想家梁启超撰文呼吁国人,要重视法学,发明法学,讲求法学。数年后,以修律大臣沈家本为代表的一批有识之士,在近十年的变法修律过程中,非常重视法学教育的法学研究,督促清廷创办京师政法学堂等专门法学教育机构。经过一代代学者的不懈努力,到了 20 世纪 40 年代,初步形成了较为完整的法学教育、法学研究体系和学术结构。

1949 年 10 月 1 日中华人民共和国成立,中国的法学教育、法学研究步入了新的发展阶段。但是 50 年代末,随着“左”倾思想的泛滥,法学教育、法学研究在经历了建国初期的短暂发展之后,逐渐走向停顿,直至十年“文革”时已荡然无存。1978 年党的十一届三中全会的召开,结束了“左”倾思想的统治地位,开始了改革开放的伟大实践,中国法学教育、法学研究出现了根本性的转折。二十多年来,经过广大法学教育和研究工作者们的共同努力,法学教育、法学研究事业取得了长足发展,法

学教育的规模迅速扩大,层次日趋齐全,结构日臻合理。据有关部门统计,截至2003年年底,全国已有400多所普通高等院校设置了法律院系或法律专业,在校学生达到10万多人。除本科生外,在一些重点大学、全国知名的法律院系,法学专业硕士研究生、博士研究生已经成为培养的重点。中国的法学教育、法学研究事业由此进入了长期稳定、发展的大好时期。

陕西是教育大省,其高等法学教育的实力和水平近些年提高很快,现设置法律院系的高校已有二十多所,从事法学教育和研究的专业人员有数千人,已成为我国法学教育、法学研究领域的一支重要力量,为提高我国高等法学教学和研究做出了重要贡献。这次西安交通大学出版社策划和组织编写这套《新世纪高等学校法学专业核心课程系列教材》是一件好事。这套教材从组织到内容体现了以下特点:首先,这套教材编写人员以陕西为主,面向全国,既充分发挥了陕西高等教育实力雄厚这一优势,又充分利用和整合了国内的优秀资源,有利于提高教材质量。其次,这套教材的作者中既有资深望重、在国内外享有盛誉的专家学者,如著名法学专家孙琬钟教授、崔敏教授、段秋关教授等,更有一大批近些年来成长起来的优秀中青年学术中坚,像贾宇、刘恒、宋锡祥、韩松、潘中伟、肖周录、夏雅丽、马治国等博士、教授。作者队伍的这种结构使本套教材既体现了深厚的理论功底,又思想活跃,紧跟国际学术发展的最新动态,反映了法学研究的最新成果和我国最新修订和颁布的法律、法规精神。其三,本套教材具有很强的实用性,语言简练,重点突出,且把案例融入理论阐述中,这样既便于读者更深刻理解法学基本原理,夯实其法学理论功底,又有助于他们通过全国统一司法考试和提高实际工作能力。

这套教材的编写是这些作者们为我国法学教育和研究做出的贡献,我相信本套教材的使用必将对我国高等法学教育水平的提高和全社会法制观念的普及发挥出重要作用。

曾宪义

2004年8月于北京

目 录

第一编 绪论

1	第一章 国际经济法概述
1	第一节 国际经济法法律地位
5	第二节 国际经济法发展史
9	第三节 国际经济法基本原则
13	第四节 国际经济法法律渊源
17	第二章 国际经济法主体
17	第一节 国际经济法主体概述
19	第二节 跨国公司
24	第三节 国际经济组织
29	第四节 世界贸易组织

第二编 国际贸易法专论

33	第三章 国际贸易法概论
33	第一节 国际贸易及其存在的法律问题
34	第二节 国际贸易法律制度的一般问题
39	第四章 国际货物买卖法
39	第一节 国际货物买卖合同的成立
47	第二节 卖方的义务
51	第三节 买方的义务
54	第四节 货物风险转移
57	第五节 违约的救济方法
68	第六节 国际贸易术语
73	第五章 国际服务贸易法
73	第一节 国际服务贸易法概述

75	第二节 服务贸易总协定
81	第六章 国际货物运输法
81	第一节 国际货物运输法概述
82	第二节 国际海上货物运输法
91	第三节 国际航空货物运输法
94	第四节 国际铁路货物运输和多式联运法
101	第七章 国际货物运输保险法
101	第一节 国际货物运输保险法概述
102	第二节 国际海上货物运输保险法
111	第三节 国际航空货物运输保险法
112	第四节 国际陆上货物运输保险法
114	第八章 国际技术贸易法
114	第一节 国际技术贸易法概述
116	第二节 国际许可贸易
126	第三节 国际技术贸易中的计价
130	第四节 关于控制国际技术贸易中的限制性做法
134	第五节 国际技术转让中的管制制度
140	第九章 国际支付法
140	第一节 国际支付法概述
143	第二节 国际支付工具法律制度
147	第三节 国际支付方式法律制度
154	第四节 电子划拨法律制度
160	第十章 国际贸易管制法
160	第一节 国际贸易管制措施
163	第二节 反倾销法与反补贴法
168	第三节 对限制性商业行为的法律管制
171	第四节 WTO 国际贸易管制规则
	第三编 国际投资法专论
178	第十一章 国际投资法概论
178	第一节 国际投资概述

180	第二节	国际投资法概述
183	第三节	国际投资法律纷争问题
186	第十二章	外国投资法
186	第一节	外国投资国内法制
191	第二节	外国投资国际法制
194	第三节	我国投资法律规制
200	第十三章	海外投资法
200	第一节	海外投资法概述
200	第二节	海外投资国内法制
207	第三节	海外投资国际法制
		第四编 国际金融法专论
216	第十四章	国际货币金融法
216	第一节	国际货币金融法概述
219	第二节	国际货币法律制度
226	第三节	国际货币基金组织协定
232	第十五章	国际融资法
232	第一节	国际信贷的法律制度
238	第二节	国际项目融资的法律制度
243	第三节	国际融资担保的法律制度
247	第四节	国际证券融资的法律制度
		第五编 国际税法专论
255	第十六章	国际税收法律制度概述
255	第一节	国际税法概述
259	第二节	国际税法发展史
261	第三节	国际税收协定
267	第十七章	国际税收管辖权
267	第一节	国际税收管辖权概述
268	第二节	居民税收管辖权
270	第三节	所得来源地税收管辖权

274	第十八章 国际重复、重叠征税与国际避税、逃税
274	第一节 国际重复征税
278	第二节 国际重叠征税
281	第三节 税收饶让抵免法律制度
283	第四节 国际避税与逃税概述
287	第五节 国际逃避税的防范
	第六编 国际经济争端解决程序法专论
292	第十九章 国际经济争端解决的法律制度
292	第一节 国际经济争端概述
294	第二节 国际经济争端解决的司法方法
299	第三节 国际经济争端解决的非司法方法
302	第四节 WTO 争端解决机制
309	第二十章 国际商事仲裁法律制度
309	第一节 国际商事仲裁概述
312	第二节 国际商事常设仲裁机构及其仲裁规则
320	第三节 联合国国际商事仲裁示范法
322	第四节 纽约公约
329	参考文献
330	后记

List

Chapter One The Introduction

Section One The Summary on International Economic Law

- 1.1 The Legal Status of International Economic Law
- 1.2 The History of International Economic Law
- 1.3 The Fundamental Principles of International Economic Law
- 1.4 The Sources of International Economic Law

Section two The Subject in the International Economic Legal Relationship

- 2.1 General Introduction
- 2.2 The Transnational Company
- 2.3 The International Economic Organization
- 2.4 The World Trade Organization (WTO)

Chapter two The International Trade Law

Section Three The Summary on International Trade Law

- 3.1 International Trade
- 3.2 General Introduction of International Trade Law

Section Four Law on International Sales of Goods

- 4.1 Agreement on Contracts for International Sales of Goods
- 4.2 Obligations of the Seller
- 4.3 Obligations of the Buyer
- 4.4 Transfer of the Risk of the goods
- 4.5 Transfer of the Ownership of the goods
- 4.6 Remedies for Breach of Contract
- 4.7 International Commercial Usage
- 4.8 Analyses on International Trade Law

Section Five International Service Trade Law

- 5.1 General Introduction
- 5.2 WTO and GATS

Section Six Law on International Carriage of Goods

- 6.1 General Introduction

- 6.2 Law on International Maritime Transport of Goods
- 6.3 Law on International Air Transport of Goods
- 6.4 Law on International Railway Transport and Multi-modal Transport

Section Seven Law on Insurance for International Carriage of Goods

- 7.1 General Introduction
- 7.2 Law on Insurance for International Maritime Transport of Goods
- 7.3 Law on Insurance for International Air Transport of Goods
- 7.4 Law on Insurance for International Land Transport of Goods

Section Eight Law on International Technology Transactions

- 8.1 General Introduction
- 8.2 International License Transactions
- 8.3 List-price in International License Transactions
- 8.4 Control the Restrictive Business Practice in International Technology Transactions

- 8.5 Administration on International Technology Transactions
- 8.6 Analyses on International Technology Transactions

Section Nine Law on International Payment

- 9.1 General Introduction
- 9.2 Law on Instruments of International Payment
- 9.3 Law on Means of International Payment
- 9.4 Law System on Electronic Transfer

Section Ten Law on International Trade Control

- 10.1 Measures of International Trade Control
- 10.2 Antisubsidy Law and Antidumping Law
- 10.3 Restrictive Business Practice
- 10.4 International Trade Regulations in WTO

Chapter Three On the International Investment Law

Section Eleven The Summary on The International Investment Law

- 11.1 The International Investment
- 11.2 The International Investment Law
- 11.3 The Problems in The International Investment Legal Disputes

Section Twelve Law on The Foreign Investment

- 12.1 Domestic Legislation on The Foreign Investment
- 12.2 International Legislation on The Foreign Investment

- 12.3 Chinese Legislation on The Foreign Investment

Section Thirteen Law on The Oversea Investment

- 13.1 General Introduction
- 13.2 Domestic Legislation on The Oversea Investment
- 13.3 International Legislation on The Oversea Investment

Chapter Four On The International Financial Law

Section Fourteen The International Monetary and Banking Law

- 14.1 General Introduction
- 14.2 International Monetary Legal System
- 14.3 International Monetary Fund Agreement

Section Fifteen International Financing Law

- 15.1 Law on International Credit
- 15.2 Law on International Project Finance
- 15.3 Law on Surety of International Project Finance
- 15.4 Law on International Financial Security

Chapter Five On The International Tax Law

Section Sixteen The Summary on The International Tax Legal System

- 16.1 General Introduction
- 16.2 The History of International Tax Law
- 16.3 The Legal System of Tax Breaks
- 16.4 International Tax Convention

Section Seventeen Jurisdiction of International Taxation

- 17.1 General Introduction
- 17.2 Resident Tax Jurisdiction
- 17.3 Jurisdiction of The Place of Origin

Section Eighteen International Double Taxation, International Tax Avoidance and International Tax Evasion

- 18.1 International Double Taxation
- 18.2 International Double Taxation
- 18.3 The tax sparing
- 18.4 The Summary on International Tax Avoidance and Evasion
- 18.5 The Precaution against International Tax Avoidance and Evasion

Chapter Six On the Procedural Law for Settling the International Economic Dispute

Section Nineteen The Legal System on Settlement of International Economic Dispute

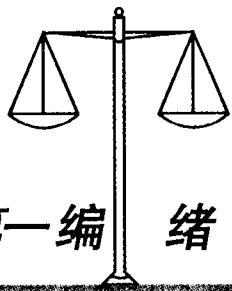
- 19.1 General Introduction
- 19.2 Judicial Means to Settle the International Economic Dispute
- 19.3 Non-judicial Means to Settle the International Economic Dispute
- 19.4 The Mechanism to Settle The International Economic Dispute in WTO

Section Twenty Legal System of International Commercial Arbitration

- 20.1 General Introduction
- 20.2 Permanent International Commercial Arbitration Agency and Arbitrary

Rules

- 20.3 UN Model Law for International Commercial Arbitration
- 20.4 New York Convention Reference



第一编 绪论

第一章 国际经济法概述

第一节 国际经济法法律地位

一、国际经济法法律地位争议

国际法是调整国际经济关系的各种法律规范的总称。学术界关于国际经济法的法律地位一直存在着分歧,形成了具有代表性的国际公法说、国际国内公法说、跨国法说、混合法说等流派。但总的来说,可将有关观点分成两大类:即狭义说和广义说。

(一)狭义说

狭义说认为,国际经济法是调整国家间经济关系的法律规范,是国际公法的一个分支部门。因为传统的国际公法主要是调整国家间政治外交关系的,而国际经济交往的发展使得调整国家间经济关系的法律规范日益增多,并成为国际公法的一个新的分支。

狭义说把国际经济法理解为“经济的国际法”。他们注重传统的法学学科的标准,严格地划清“公法”与“私法”、“国内法”与“国际法”的界限,认为国际经济法仅指那些直接调整国际法主体间经济关系的法律规范,属国际公法范畴,而那些调整各国国民跨国经济交往的法律规范则属于国际私法、国际商法、国内法的范围,不纳入国际经济法的范畴。从纯粹理论上说,这种主张具有界限分明、避免混淆的长

处,但从当今国际经济交往的客观情况来看,却存在着不切实际的缺陷。^①

持此类观点的主要代表人物有英国的施瓦曾伯格(G. Schwarzen Berger)、日本的金泽良雄(Yoshio Kanazawa)、法国的卡罗(D. Carreau)、朱亚尔(P. Juillard)以及奥地利的霍亨维尔顿(Seidl Hohenveldern)等人。

(二)广义说

广义说认为,国际经济法是调整从事跨国经济交往的个人、法人、国家及国际组织间经济关系的法律规范,是国际社会中的经济关系和经济组织的国际法和国内法规范的总称,是一个新兴的独立的法律部门。从国际经济关系的实际情况出发,国际经济法所调整的国际经济关系不仅包括国家和国际经济组织之间的经济关系,而且还包括不同国家的自然人、法人或其他组织之间的经济关系。因为绝大部分具体的国际经济活动都是由具体的自然人、法人或其他经济实体实施的,因此把这些人之间的经济活动排除在国际经济关系之外,不符合国际经济交往的实际情况。广义说已被我国大多数国际经济法教材所采纳,本教科书也不例外。

广义说没有拘泥于传统的理念和法学学科,注重从实际出发,注重事物之间的联系,认识到调整跨国经济关系的国内法规范与国际法规范的相互联系与不可分割性,力图反映客观发展的要求和规律。^②

持此类观点的主要代表人物有美国的杰赛普(P. Jessup)、斯泰纳(H. J. Steiner)、杰克逊(J. H. Jackson)、洛文费尔德(A. F. Lowenfeld)以及日本的樱井雅夫(Masao Ichii)、田中耕太郎(Kotaro Tanaka)等人。

二、国际经济法的概念和特征

(一)国际经济法的概念

国际经济法的概念和理论是在1948年首先由当时的英国伦敦大学教授施瓦曾伯格提出的。

国际经济法(International Economic Law)一词是由“国际”、“经济法”两个关键词合成。“国际”一词有广义和狭义之分:狭义的“国际”是指国家之间,即以国家作为基本主体而形成的一种相互关系;广义的“国际”,指的是“跨国”的含义,即个人、法人、国家与国际组织间由于从事跨越国境的经济活动所产生的各种关系。目前我国大多数学者认为“国际”一词,应取其“跨国”的含义。“经济法”一词,最初是大陆法系的产物,其中的“经济”特指政府对经济活动的干预、管制、管理,即“狭义的经济法”所调整的是一种非平等的规制关系。然而,在英美法系的实践中,把调整平等主体之间的财产经济关系,即商品交易关系也纳入经济法的范畴,即“广义

① 陈安主编:《国际经济法学》,北京大学出版社2001年版,第23页。

② 余劲松著:《国际经济法问题专论》,武汉大学出版社2003年版,第5页。

的经济法”。^①目前,我国大多数学者对国际经济法中的“经济法”一词采其广义的含义,将其定义为,调整国家、国际组织、不同国家的法人与个人间经济关系的国际法规范和国内法规范的总称。

(二)国际经济法的特征

国际经济法作为一个独立的法律部门,它与国际公法、国际私法、国内经济法等相邻法律部门既有联系又有区别,具有与它们不同的特征:

(1)国际经济法的主体包括国家、国际组织、自然人和法人及其他经济组织。国际经济法的主体是指在国际经济交往的法律关系中可以享受权利及承担义务的法律人格者,又称国际经济法律关系的参加者或当事人。在国际经济交往实践中,自然人和法人及其他经济组织是直接参与国际经济活动的当事人。国际贸易、国际投资、国际金融等经济活动,主要是通过自然人和法人进行的,其中法人在国际经济交往中占有十分重要的地位,特别是跨国公司在国际经济交往中的地位和作用更为突出。国家是国际经济法的主要制定者,在国际经济法律关系中,国家同其他国家或国际组织缔结或参加有关调整国际经济关系的条约或协定;在本国制定对外经济政策和法律,依法对本国经济活动进行管理和监督;同时还直接参与对外经济贸易活动,成为国际经济合同的当事人。国际经济组织在国际经济活动中通过制定或促成制定有关调整国际经济关系的条约或协定的立法活动,协调和统一各国调整国际经济活动的国内法。

(2)国际经济法的调整对象是国际经济关系,既调整国家间、国际组织间、国家与国际组织间所发生的经济关系,也调整自然人、法人同国家、国际组织间以及一国自然人、法人同他国自然人、法人之间所产生的经济关系。这些关系可以分为三个层次:①平等当事人之间的国际经济交往关系,即“横的关系”,也有学者称之为国际经济流转关系。它是自然人、法人、国家、国际经济组织相互之间发生的超越一国国境的经济交往关系,是一种当事人横向的、在平等地位基础上建立起来的国际经济交流与合作的关系。②国家对国际经济交往关系的当事人及其有关活动实施管理或管制的关系,即“纵的关系”,也有学者称之为国际经济统制关系。它是国家、国际经济组织依据国际条约或国内立法对国际经济活动进行管理和调节的关系,如投资保护、外汇管理、海关监管等。在此项关系中,国家与其所管理的当事人的法律地位不是平等的关系,而是管理与被管理、管制与被管制的关系。③国家或国际经济组织之间通过双边或多边国际公约或协定确立的国际经济关系。如贸易、投资、税收等方面的关系。

(3)国际经济法的规范表现为各国涉外经济立法、国际条约和国际惯例中的各种规范的总和。具体来说,调整国际经济关系的法律规范包括以下几个层次:①涉

^① 何力著:《国际经济法论》,上海人民出版社2002年版,第3~8页。