

“中文社会科学引文索引”(CSSCI)来源集刊

Journal of International Economic Law

Volume 20, Number 4, 2013

国际经济法学刊

第20卷 第4期 (2013)

陈安 主编 陈欣 执行编辑

本期要目

Gus Van Harten, Comments on the Canada-China Bilateral Investment Treaty

陈辉萍: 论公平正义作为国际投资条约的价值取向

季焯: 双边投资条约的范本意识与差别化实践与议

谷婀娜: 评哈钦森有关中国加入WTO的补偿意识



北京大学出版社
PEKING UNIVERSITY PRESS

国际经济法学刊

第20卷 第4期 (2013)

陈 安 主编 陈 欣 执行编辑



北京大学出版社
PEKING UNIVERSITY PRESS

图书在版编目(CIP)数据

国际经济法学刊. 第20卷. 第4期:2013/陈安主编. —北京:北京大学出版社,2014.3

ISBN 978-7-301-24008-3

I. ①国… II. ①陈… III. ①国际经济法-文集 IV. ①D996-53

中国版本图书馆CIP数据核字(2014)第043432号

书 名: 国际经济法学刊(第20卷第4期)(2013)

著作责任者: 陈 安 主编

责任编辑: 冯益娜

标准书号: ISBN 978-7-301-24008-3/D·3537

出版发行: 北京大学出版社

地 址: 北京市海淀区成府路205号 100871

网 址: <http://www.pup.cn>

新浪微博: @北京大学出版社

电子信箱: law@pup.pku.edu.cn

电 话: 邮购部 62752015 发行部 62750672 编辑部 62752027

出版部 62754962

印 刷 者: 三河市博文印刷厂

经 销 者: 新华书店

965毫米×1300毫米 16开本 19.25印张 300千字

2014年3月第1版 2014年3月第1次印刷

定 价: 38.00元

未经许可,不得以任何方式复制或抄袭本书之部分或全部内容。

版权所有,侵权必究

举报电话:010-62752024 电子信箱:fd@pup.pku.edu.cn

《学刊》组织机构

顾问

朱学山 郭寿康

编辑委员会

主任:陈 安

副主任:李国安

委 员(以姓氏笔画为序):

王传丽	王贵国	车丕照	朱榄叶	李国安
吴志攀	吴焕宁	余劲松	张月姣	张玉卿
陈 安	陈治东	莫世健	徐崇利	董世忠
曾令良	曾华群	廖益新		

编辑部

主 任:李国安

本期执行编辑:陈 欣

本 期 编 辑(以姓氏笔画为序):

石桐灵 季 烨 金隽艺 郑丽珍 强之恒

本期英文编辑:龚 宇

创刊十五春 回眸与感恩

《国际经济法学刊》(原名《国际经济法论丛》,以下简称《学刊》)创办于1998年,由中国国际经济法学会和厦门大学国际经济法研究所联合主办,由我国著名国际经济法学家陈安教授担任主编。《学刊》先后由法律出版社和北京大学出版社编辑出版,初期每年多为1卷1册,自2005年起每年1卷4期。迄今,已精心编辑出版20卷。

《学刊》创办十五年来,始终践行“以文会友,以友辅仁,知识报国,兼济天下”的学会宗旨,立足我国改革开放与建立社会主义市场经济体制的实践,借鉴国外先进立法经验和最新研究成果,深入研究国际经济关系各领域的重要法律问题,积极开展国内外学术交流,推动我国国际经济法教学与科研的发展,并为我国参与国际经济法律实践及涉外经济立法、决策和实务操作,提供法理依据或实务参考。春风化雨,润物无声。《学刊》每卷每期每篇佳作,均凝聚着作者、编者的心血和智慧。在海内外学界同仁和各界人士的热情关心、鼎力支持和通力合作下,《学刊》逐渐赢得学术声誉,跻身学术之林,成为国际经济法领域学术交流互动的重要平台。

2005年,经南京大学中国社会科学研究评价中心主持的“中文社会科学引文索引(CSSCI)”数据库指导委员会组织专家遴选,《学刊》成为CSSCI首批收录的来源集刊之一(法学类共5种),并在之后每两年一度的历次CSSCI遴选中持续入选[最新的“CSSCI(2014~2015)来源集刊”目录详见http://cssci.nju.edu.cn/news_show.asp?Articleid=549]。这是学术界对《学刊》学术成就的连续认同,更是国际经济法学界同仁长期不懈共同努力的成果。

值此喜迎马年新春之际,我们满怀感恩之忱,谨向为弘扬学术而长期支持《学刊》的北京大学出版社(2004年至今)和法律出版社(1998—2003年)表示由衷的敬意和谢意!向为研究学术而长期结缘《学刊》的学界同仁尤其是全体作者、编者和广大读者表达温馨的祝福



和感谢!《学刊》当前正处于持续创业开拓时期,我们殷切期待海内外学界同仁和各界人士一如既往地关注和支持《学刊》的发展和创新,继续向《学刊》惠赐佳作,建言献策,共同呵护和协力提升这一方国际经济法学的笔耕园地。

《国际经济法学刊》编辑部

2013年12月31日

“南京大学中国社会科学 研究评价中心”致本刊来函

尊敬的《国际经济法学刊》主编：

您好！

非常荣幸地通知您，根据“中文社会科学引文索引”来源集刊遴选方法，贵编辑部主办的《国际经济法学刊》被收录为中文社会科学引文索引数据库(CSSCI)2014～2015 年来源集刊(电子版收录证书请见附件)。

为了便于集刊数据的录入与统计，恳请贵编辑部给我们惠赠贵刊样刊及电子版(我中心现已有贵刊至 2013 年第 20 卷第 2 期，烦请自第 20 卷第 3 期继续惠赠)。

感谢贵刊对我们工作的支持，欢迎对 CSSCI 提出建设性的意见和建议！

值此新春来临之际，CSSCI 中心全体同仁向贵刊编辑部的全体教师致以节日的问候和美好的祝愿！

南京大学中国社会科学评价中心

2014 年 1 月 22 日

证书编号: 005820S14



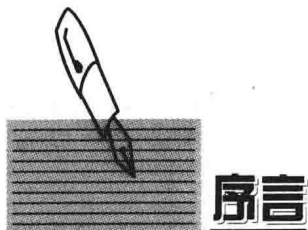
中文社会科学引文索引来源集刊
Chinese Social Sciences Citation Index

收录证书

根据《中文社会科学引文索引》来源集刊遴选办法，
《国际经济法学刊》入选为 CSSCI (2014-2015) 来源集刊，特发此证，以资证明！

南京大学中国社会科学研究评价中心
Center for Chinese Social Sciences Research and Assessment





《国际经济法学刊》(以下简称《学刊》,原名《国际经济法论丛》)是全国性、开放性的国际经济法领域优秀学术著述的汇辑,是国际经济法理论界与实务界笔耕的园地、争鸣的论坛和“以文会友”的平台。其宗旨是:立足我国改革开放与建立社会主义市场经济体制的实践,借鉴国外的先进立法经验和最新研究成果,深入研究和探讨国际经济关系各领域的重要法律问题,开展国内、国际学术交流,推动我国国际经济法教学与科研的发展,并为我国积极参与国际经济法律实践以及我国的涉外经济立法、决策和实务操作,提供法理依据或业务参考。

《学刊》系“中文社会科学引文索引”(CSSCI)学术数据来源集刊。每年出版一卷,每卷四期。本期为《学刊》第20卷第4期,共设国际投资法、国际贸易法、国际货币金融法、国际税法和国际经济法学术动态等五个栏目。

在“国际投资法”栏目中,有加拿大和中国四位学者应本刊特约,分别撰文针对2012年已经签署但迄今仍未生效的“中国—加拿大双边投资协定”(简称“2012年中加BIT”),开展国际讨论和学术争鸣。其中,加拿大Gus Van Harten教授撰写的《**Comments on the Canada-China Bilateral Investment Treaty**》一文认为,由于加拿大在决策过程中缺乏独立性、公开性和公平性,“2012年中加BIT”为加拿大埋下了法律与政策隐忧。与此同时,由于条约中存在所谓最惠国待遇条款的“戏法”,中加两国所需承担的风险和责任并未达到安全水平。有鉴于



此,中加两国政府均应放弃或撤回那些旨在批准条约所采取的措施,转而组织可能受条约影响的广大利益攸关者对该条约及其中的仲裁机制重新进行审慎评估。此文集中反映了加拿大不少人士对“2012年中—加 BIT”的强烈异议,且涉及当代 BIT 的诸多重大热点争议问题,为便于更多中外同行积极参与争鸣,特以中英双语同时发表于本刊。结合哈顿教授的评论和异议,陈辉萍教授撰写的《论公平正义作为国际投资条约的价值取向》一文指出,公平正义是法律尤其是国际法的基本价值取向。当前国际投资条约存在不足的根本原因在于,条约的缔结、条款、解释和适用等都欠缺公平正义,因此,有必要以公平正义为价值取向进行变革。陈辉萍教授持有与哈顿教授不同的看法,认为:中加 BIT 谈判双方在地位上是平等自由的;从内容上看,中加 BIT 相对比较公平;从总体上看,它较好地平衡了东道国和投资者的权利和义务。但中加 BIT 对最惠国待遇适用于“公正公平待遇”的规定,有可能是加方有意陷中国于不利,这是不公平不正义的。季烨助理教授的《双边投资条约的范本意识与差别化实践刍议》一文,分析了国际投资条约范本的局限性,提出在发展阶段不一致、实力不对称的缔约伙伴之间,应积极考虑纳入特殊与差别待遇条款,限制最惠国待遇条款的多边传导效应,锁定双边投资条约的外溢效应,从而在差异化的双边投资条约实践中实现实质正义。博士生谷婀娜的《评哈顿教授有关中加 BIT 的忧患意识》一文,就哈顿教授对中加双边投资条约所作评论进行梳理,认为中国政府也应应对以往签订的大量中外双边投资条约进行反思和借鉴。同时,该文还以中国海油公司收购加拿大尼克森公司案为视角,评析加拿大某些政党、媒体的不当言论,剖析哈顿教授忧患意识的局限性。此外,博士生郑丽珍的《区域投资体制中的劳动标准问题》一文,从劳动标准纳入区域投资体制的缔约实践、特点及成因出发,比较中国与美国、加拿大、欧盟部分成员以及日本既有实践的区别,指出中国需要锁定双方的共识与利益折中点,以促成投资条约中相关劳动标准条款的尽快谈成。

在“国际贸易法”栏目中,崔起凡讲师的《WTO 争端解决中的“初步证据案件”与证明标准》一文从“初步证据案件”的含义入手,通过对专家组报告和上诉机构报告的考察,探讨在 WTO 争端解决中“初步证据案件”的证明标准。作者指出,“初步证据案件”作为最终证明标准

有降低标准之倾向,专家组和上诉机构应采用优势证据标准,并允许其具有一定的灵活性。韩逸畴博士的《再论 WTO 法中的“有效违约”理论》一文针对学术界出现“有效违约”理论能否适用于国际贸易法特别是 WTO 法的争论,回顾了支持者和反对者的不同观点和理由,指出该理论引入国际法面临诸多困难。但即使理论上的争论仍将继续,对 WTO 实践并不会产生实质性的影响。

在“国际货币金融法”栏目中,陈兰兰副研究员的《清算机构场外衍生品集中清算风险监管制度研究》一文认为,衍生交易集中清算机制有利于提高场外衍生品市场效率和交易透明度,各国金融监管机构应当加强对场外衍生交易清算机构的风险监管,对清算机构成员资格,清算机构的风险管理、违约管理和治理结构等方面制定相关规则。

在“国际税法”栏目中,朱晓丹讲师的《论双重居民身份的三角案情下双重征税协定的适用》一文分析了双重居民身份在“三角案情”下双重征税协定适用困难的原因,对目前国际上争论较为激烈的两种解决方法进行深入的剖析,并结合中国相关税收规定,探讨了我国在涉及双重居民身份的“三角案情”下应当如何适用双重征税协定。叶莉娜博士生的《欧盟转移定价之同期资料规则评析与借鉴》一文认为,欧盟转移定价的同期资料规则在降低欧盟境内企业的遵从成本和各成员国税务当局的行政管理成本上起到重要作用。文章分析并梳理欧盟同期资料规则的立法背景和主要成果,对其进行评析并提出对我国的借鉴。

在“国际经济法学术动态”栏目中,《关于申请 2014 年度“陈安国际法学讲座教授”项目的公告》回顾了厦门大学陈安国际法学发展基金会自 2011 年 11 月正式启动以来,在资助国际法教学、科研及学术交流的活动方面取得的显著成效。在此基础上,介绍了 2014 年度“陈安国际法学讲座教授”项目申请的条件,热诚欢迎海内外中青年专家学者积极申请参与该项目。硕士生冯韵雅、博士生王鹏和硕士生刘粤琳的《第四届 WTO 法律问题年度专题研讨会综述》,对 2013 年 10 月 25 日在陕西西安举行的第四届 WTO 法律问题年度专题研讨会讨论的 WTO 发展和动态,作了简明的综述。博士生王鹏、硕士生冯韵雅和硕士生刘粤琳的《中国国际经济法学会 2013 年年会暨国际学术研讨会会议综述》,对 2013 年 10 月 25 日至 27 日在陕西西安举行的中国国际经济法学会暨学术研讨会集中讨论的国际经济法重要理论与实务问题,

作了简明的综述。

特别声明:在本刊发表的论文,其论证的各种观点,未必是本刊编辑部所持的立场和见解。秉承“百家争鸣”的方针,欢迎持有不同见解的学界同仁惠赐佳作,以本刊作为平台,针对各有关问题,各抒己见,深入探讨,互相补益,共同提高。

《国际经济法学刊》编辑部

2014 年 2 月 10 日



国际投资法

Comments on the Canada-China Bilateral Investment

- Treaty Gus Van Harten (1)
- 中国—加拿大双边投资条约
- 述评 Gus Van Harten 撰 谷婀娜 译 季 烨 校 (32)
- 论公平正义作为国际投资条约的价值取向 陈辉萍 (58)
- 双边投资条约的范本意识与差别化实践刍议 季 烨 (84)
- 评哈顿教授有关中加 BIT 的忧患意识 谷婀娜 (102)
- 区域投资体制中的劳动标准问题 郑丽珍 (126)

国际贸易法

- WTO 争端解决中的“初步证据案件”与证明标准 崔起凡 (156)
- 再论 WTO 法中的“有效违约”理论 韩逸畴 (182)

国际货币金融法

- 清算机构场外衍生品集中清算风险监管制度研究 陈兰兰 (209)

国际税法

- 论双重居民身份的三角案情下双重征税协定的适用 ... 朱晓丹 (229)
- 欧盟转移定价之同期资料规则评析与借鉴 叶莉娜 (252)

国际经济法学术动态

关于申请 2014 年度“陈安国际法学讲座教授”项目的

公告 (268)

第四届 WTO 法律问题年度专题研讨会

综述 冯韵雅 王 鹏 刘粤琳(270)

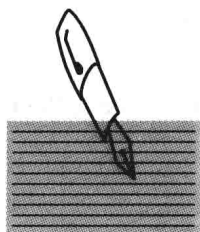
中国国际经济法学会 2013 年年会暨国际学术研讨会

会议综述 王 鹏 冯韵雅 刘粤琳(275)

附录

《国际经济法学刊》稿约 (288)

《国际经济法学刊》书写技术规范(暂行) (290)



Contents

International Investment Law

Comments on the Canada-China Bilateral Investment

Treaty Gus Van Harten (1)

Comments on the Canada-China Bilateral Investment

Treaty Gus Van Harten, translated by Gu Enuo,
proofread by Ji Ye (32)

Equity and Justice as the Value-orientation of International

Investment Treaty Chen Huiping (58)

Bilateral Investment Treaties: In Pursuit of A Template or

Differential Practice Ji Ye (84)

Comments on Professor Harten's Sense of Crisis on

Sino-Canada BIT Gu Enuo(102)

The Issue of Labor Standard in Regional Investment

Regime Zheng Lizhen(126)

International Trade Law

Prima Facie Case and Standard of Proof in WTO Dispute

Settlement Cui Qifan(156)

Efficient Breach Theory in WTO Law Revisited Han Yichou(182)

International Monetary and Financial Law

On Risk-Management Standards for Over-the-Counter

Derivatives CCPs Chen Lanlan(209)

International Tax Law

How to Apply Double Taxation Conventions in Triangular Cases

Involving Dual Resident Zhu Xiaodan(229)

The EU Transfer Pricing Contemporaneous Documentation Rules:

Comments & Implications Ye Lina(252)

Academic Activities of International Economic Law

Announcement on the Application for “Chen An Chair Professor

of International Law” 2014 Project (268)

Summary of the Fourth Annual Symposium on WTO Legal

Issues Feng Yunya, Wang Peng & Liu Yuelin(270)

Summary of the 2013 Symposium of Chinese

Society of International Economic

Law(CSIEL) Wang Peng, Feng Yunya & Liu Yuelin(275)

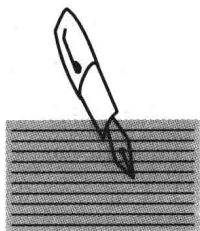
Appendix

Notice to Contributors from *the Journal of International Economic*

Law (288)

Technical Rules of Writing Adopted by *the Journal of International*

Economic Law (290)



Comments on the Canada-China Bilateral Investment Treaty

■ Gus Van Harten *

The Canada-China bilateral investment treaty (BIT)——also known as a Foreign Investment Protection and Promotion Agreement (FIPPA)——was signed by Canada and China in September 2012 and ratified by China in February 2013. ^①Canada's federal government reportedly intended to ratify the treaty in or around November 2012; for unknown reasons, Canada

* Gus Van Harten is an associate professor at Osgoode Hall Law School. He was a faculty member at the Law Department of the London School of Economics and Political Science. He is the author of *Investment Treaty Arbitration and Public Law* (Oxford University Press, 2007) and various articles on investment law and arbitration. Open access to his publications can be found at the Social Science Research Network and his research database on international investment arbitration and public policy can be found at IIAPP.

① Agreement Between the Government of Canada and the Government of the People's Republic of China for the Promotion and Reciprocal Protection of Investments, done at Vladivostok September 9, 2012, not yet in force [the FIPPA].