

审批外商投资合同 问 答

(内部发行 不得对外)

对外经济贸易部外资管理局

一九八六年四月

审批外商投资合同问答

J:

对外经济贸易部外资管理局

一九八六年四月

说 明

为了适应当前吸收外商直接投资工作形势的发展，不断提高外资工作管理水平，对外经济贸易部于一九八五年十二月在北京召开了审批外商投资企业合同疑难问题研讨会。根据会前各地方、各部门提出的问题，对外经济贸易部外资局、条法局、技术进出口局、外贸管理局，以及财政部、劳动人事部、国家外汇管理局、中国银行、国家物资局、国家物价局、国家工商行政管理局的有关同志分别作了解答，此外，有关省市的同志也发言介绍了在实际工作中的体会和经验，与会代表进行了热烈讨论，并提出许多积极的建议。根据与会者要求，会后吸收各方意见进行了补充修改，现综合整理成《审批外商投资合同问答》一册，内部印发。

这里所作的问题解答，大部分在法律上没有具体规定，仅供从事外资工作人员参考，如与现行正式文件规定不一致时，仍按文件规定执行。不妥之处，在所难免，希望读者批评指正。

经贸部外资局
一九八六年四月

- 189392

F752.4

承办单位：安徽省对外经济贸易咨询公司

地 址：安徽省合肥市金寨路进出口大楼

电 话：61397 61210

目 录

一、审批机构、权限和程序	(1)
1. 项目建议书、可行性研究报告由哪些部门审批? ...	(1)
2. 哪些部门有权审批合同、章程和协议等法律文 件?	(2)
3. 经贸部哪些部门审批合同、章程和协议等法律文 件?	(3)
4. 审批外商投资企业合同、章程和协议等文件时, 应抄 报、抄送哪些部门?	(3)
5. 外商投资企业的审批权限是如何划分的?	(3)
6. 审批利用外资项目的程序如何?	(4)
7. 合资经营、合作经营项目审批, 哪几个阶段可以合并 到一起?	(6)
8. 举办合资经营、合作经营的具体作法如何?	(6)
9. 国发(85)90号文件中规定, 有些行业举办合资企业需 要经归口部门同意。属于这些行业的具体审批程序是什 么?	(8)
10. 工商行政管理局在办理登记注册时, 还需要对合同、 章程中的哪些问题进行审查?	(8)
11. 收到备案材料后几天内不答复即算认可?	(9)
12. 原由地方批准、经贸部发批准证书的合资企业, 变 更合同时能否授权地方办理?	(9)

13. 有些合营企业没有主管部门, 能否以经贸委(厅、局)作其主管部门? (9)
14. 举办中外合资经营、合作经营企业, 是否需要成立一个“专门班子”, 这个班子应由哪些人组成为好? (9)
15. 合营企业项目建议书(包括初步可行性分析报告)应包括哪些主要内容? (10)
16. 合营企业可行性研究报告应包括哪些主要内容? (11)
17. 合营企业的合同和章程应包括哪些主要内容? ... (13)
18. 中央在地方的直属企业及跨省、市的企业其审批程序如何确定? (15)
19. 由哪个部门负责监督合同执行? (15)
20. 合营企业的主管部门如何确定? (16)
21. 合作经营企业合同修改后, 是否要报原审批机关批准? (16)
22. 外商投资企业在国内外设立分支机构需要履行什么手续? (16)
23. 中外合营企业如果与国内企业再合营时, 由谁审批? (17)
24. 外商为了逃税和减少风险, 有时在“自由港”成立一个全部资本归其所有的“挂名公司”与我合营, 我方应如何对待? (17)
25. 经贸部对哪类企业除发批准文件外, 还发批准证书? (17)
26. 合同审批机关批准了合同, 是否就意味着合营企业正式成立? (18)

27. 主管外资工作部门, 在项目举办过程中参与哪些工作?	(18)
28. 负责外资工作的同志参与对外谈判, 应起哪些作用? 应注意什么问题?	(19)
二、投资方向	(20)
1. 国家对吸收外商投资的投资方向有什么规定和要 求?	(20)
2. 国家鼓励外商投资的行业有哪些?	(20)
3. 限制外商投资的行业有哪些?	(21)
4. 禁止外商投资的行业有哪些?	(22)
5. 上述鼓励、限制、禁止外商投资的行业的规定适用于 哪些投资方式?	(22)
6. 国家允许外商独资经营的行业有哪些?	(23)
7. 国家对鼓励外商投资的项目在政策上有什么鼓励措 施? 享受这些优惠待遇需履行什么手续?	(23)
8. 举办属于限制或禁止外商投资的项目, 需履行什么批 准手续?	(23)
9. 不属于鼓励、限制和禁止的外商投资项目, 可享受什 么待遇?	(24)
10. 国务院(85)90号文件对举办外商投资企业有 什么规定?	(24)
11. 国务院(85)90号文件四个附表的内容是什么?	(25)
12. 有的项目已经对外洽谈或签约, 以后国家又规 定不允许, 怎么办?	(28)
三、经营范围	(30)
1. 外商投资企业的经营范围应该怎样规定?	(30)

- 2.外商投资企业能否从事国内商业?(30)
- 3.外商投资企业能否从事对外贸易?(30)
- 4.外商投资企业可否承接来料加工业务?(31)
- 5.外商投资企业可否从事委托加工业务?(31)
- 6.中外合资企业可否作为外国投资者在我国的销售代理?(31)
- 7.外商投资企业能否与国内其他企业搞补偿贸易或向国内其他企业投资?(32)
- 8.外商投资企业可否改变或扩大其经营范围? 需要什么手续?(33)
- 9.外商投资企业扩大生产规模是否要经过批准? ... (33)
- 10.利用外资举办的旅游宾馆能否附设小型出租车队?(33)
- 四、外贸管理**.....(34)
 - 1.中外合营企业合同是否要由外贸公司签字?(34)
 - 2.外商投资企业的进口业务是否要委托有进出口权的外贸企业办理?(34)
 - 3.外商投资企业进口机器设备、原料和出口产品怎样办理手续?(34)
 - 4.中外合资企业可否收购其它企业的产品出口换取外汇解决外汇支付困难?(35)
 - 5.目前,国家规定哪些出口产品不能利用外资举办?(35)
 - 6.举办哪些出口商品的企业要事先征得经贸部的同意?(35)
 - 7.外商投资企业的出口配额如何申领?(36)

- 8.外商投资企业的产品出口许可证如何申领?(37)
- 9.哪些产品涉及出口许可证? 分别由哪级经贸部门颁发?(37)
- 10.外贸总公司统一经营的商品有哪些?(39)
- 11.在外商投资企业合同签订后,由于国家政策调整,其产品由非配额商品、非许可证商品、非统一经营商品变为有出口配额、出口许可证或统一经营商品时,怎么办? ... (39)
- 12.哪些商品要办理进口许可证,怎样申办进口许可证?(40)
- 五、出资方式** (42)
- 1.合营各方的出资可包括哪些内容?(42)
- 2.合营各方能否以原材料作价投资?(42)
- 3.外商以技术作价出资时,中方应注意哪些问题? ... (42)
- 4.外商以技术投资,其技术折价投资占股权比例多大为宜?(43)
- 5.以机器设备作价投资,怎样才算公平合理?(44)
- 6.能否以租赁的设备作投资?(44)
- 7.合营企业的投资总额已全部用于设备购置,又在银行贷款作为流动资金,算不算增加投资总额? 需不需要重新报批登记?(44)
- 8.外商在合营企业中分得的人民币,可不可以再投资?(45)
- 9.外商在国内亲属以人民币投资,算不算外资? ... (45)
- 10.外商在合营企业注册资本中比例占75%是否可以? 如果外商是两家,他们合计占25%的股份是否可以?(45)
- 11.土地使用权是否可以一部分入股、一部分租

用? (45)

12. 合营企业外商投资比例是否应有上限限制? (45)

13. 合营企业的外商资金迟迟不肯拿进来怎么办? ... (46)

六、合营企业投资者的资格 (47)

1. 中外合资企业同国内的其他企业可否搞合营? 这种合营是什么性质? 能否享受中外合资企业待遇? (47)

2. 我派驻国外或港澳地区的企业回国举办合资或合作经营企业属什么性质? (47)

3. 中国科学院工厂、研究所附属工厂如何确定企业或事业单位的性质? (48)

4. 事业单位能不能与外商办合资或合作经营企业? 个人能不能与外商办合资企业? 具有行政管理职能的公司能不能作为中国的合作者? (48)

5. 军队系统所属企业能否与外商合资经营或合作经营? 如何审批? (49)

6. 科研单位能否举办中外合营企业? (49)

7. 侨居在沙特、巴拉圭的华侨, 持的是台湾护照, 能不能在国内举办合资企业? (50)

8. 在合营企业中, 外商的股权已转让给中方, 此合营企业还算不算中外合资经营企业? 已免税进口的设备、材料是否需要补税? (50)

9. 中国合营者应具备什么资格? (50)

10. 合营外方再投资企业在10年以上, 可否享受“二免三减”待遇? (51)

七、合营企业的组织机构 (52)

1. 合营企业董事会人选如何确定? 由谁审批? (52)

2. 党政机关领导干部能否兼任合营企业名誉董
事长? (52)
3. 如有党政干部兼任合营企业董事, 如何处理? ... (53)
4. 规定董事会召开会议的法定人数, 有何意义? ... (53)
5. 在何种情况下, 董事长才应召开董事会临时
会议? (53)
6. 合营公司董事长、副董事长能否由中外双方轮流担任?
副董事长是否也是合营公司的法定代表? (53)
7. 总经理、副总经理或其它高级管理人员是否亦属于董
事会成员? (54)
8. 合同规定, 董事会表决, 赞成票中至少应包括各方一
名董事, 是否可以? (54)
9. 合同规定, 董事任期为二年、三年或五年等等, 是否
合适? (54)
10. 合同规定, 董事会会议在国内、外轮流举行, 是否合
适? (55)
11. 外商在几个企业中兼任职务, 如何处理? (55)
12. 合营企业的人员编制是否在合同中写明? (55)
13. 合营企业的总经理、副总经理如何聘请和撤
换? (56)
14. 董事会成员是否可以从合资企业领取工资? (56)
15. 外商要求整个合营期间由外国人担任总经理是否可
以? (56)
- 八、外汇管理和外汇平衡 (58)
1. 外商投资企业可以在哪些银行开户? (58)
2. 外商投资企业是否可以以人民币向中国银行自由兑换

- 外汇? (58)
- 3.外商投资企业的出口收汇是否全部归外商投资企业所有,应如何使用? (58)
- 4.外商投资企业的外汇卖给中国银行以后,是否可以保留外汇额度? (59)
- 5.中外合营企业合同期满时,中方购买外方股权的外汇从何而来? (59)
- 6.中国投资者分得的外汇利润可否全部自用? (60)
- 7.是否允许外商分取人民币利润?如果允许,可以用在哪些方面? (60)
- 8.外商投资企业在国内采购、销售使用什么货币?... (61)
- 9.中外合营企业合同中,外汇平衡应怎样规定? ... (62)
- 10.当中外合资企业外汇不能平衡时,国家在什么情况下帮助解决不足的外汇额度?需要履行怎样的申请手续?... (63)
- 11.为了帮助中外合资企业解决外汇不平衡问题,国家在政策上采取了哪些灵活措施? (63)
- 12.外商投资企业的外汇平衡与哪些因素有关,怎样做到外汇平衡? (64)
- 13.在企业创办初期,中外合资企业外汇不平衡怎么办? (66)
- 14.怎样办理“以产顶进”? (66)
- 15.怎样进行综合补偿? (67)
- 16.外商投资企业之间能否相互调剂外汇余缺?通过什么途径,有什么条件? (67)
- 17.合同中要求外方承担产品返销责任,写明返销比例,外商认为不是共担风险,对此应该怎么解释? (68)

18. 外商投资企业产品外销应采用什么形式, 是否都委托外方包销? 或独家代理? (69)
- 九、银行贷款和担保** (72)
1. 哪些银行可以向外商投资企业提供贷款? (72)
2. 中国银行可以向外商投资企业提供哪些种类的贷款? (72)
3. 什么样的企业可以向中国银行申请贷款? 中国银行提供贷款有什么条件? (72)
4. 中国银行对外商投资企业提供贷款的最高限额是多少? (73)
5. 中国银行的贷款利率是多少? (74)
6. 中国银行在贷款期限上有什么规定? (74)
7. 中国银行对中方投资贷款有什么规定? (74)
8. 中国银行向外商投资企业贷款要求哪几种担保? (74)
9. 外商投资企业向中国银行贷款需要履行哪些手续? (76)
10. 各地方中国银行分行是否有权审批贷款? (76)
11. 外商投资企业急需贷款, 并符合银行的贷款条件, 但银行不予提供是什么原因? (76)
12. 外商投资企业向国外银行借款时, 国内哪些机构可以提供担保? (77)
13. 中国银行为外商投资企业提供担保有哪些条件? (79)
14. 外商投资企业向银行申请贷款或申请担保时, 由谁提供担保或反担保? (79)

15. 在合同中规定由中国银行贷款或担保是否合 适?	(80)
十、劳动管理	(81)
1. 中外合营企业劳动管理包括哪些内容?	(81)
2. 国家对合营企业劳动管理有哪些规定?	(81)
3. 中外合营企业劳动管理应注意哪些问题?	(81)
4. 合营企业职工的工资水平、工资标准、工资形式、劳 务费是何概念?	(82)
5. 合营企业职工的实际工资水平如何确定?	(82)
6. 合营企业职工的工资构成或职工实得工资包括哪些内 容	(83)
7. 职工工资是否包括劳动保险、医疗费用及国家对职工 的各种补贴?	(83)
8. 合营企业的职工工资除实发给本人的以外, 其余如何 处理?	(83)
9. 合营企业职工劳保、福利、医疗费用如何 开支?	(84)
10. 合营企业高级职员的概念和范围是什么?	(84)
11. 高级管理人员的工资待遇有何规定?	(84)
12. 合营企业支付国家对职工的各项补贴包括哪些内容? 其费用应如何处理?	(85)
13. 合营企业职工劳动计划和招聘如何解决?	(86)
14. 劳动合同包括哪些内容? 是否要批准?	(86)
15. 合营企业多余人员应如何处理?	(87)
十一、税收	(88)
1. 我国现行的税收有几种?	(88)

2. 中外合资经营企业要缴纳税种、税率是否可以在合同中加以明确规定? (88)
3. 工商统一税和工商税是否一样? (88)
4. 外商投资企业缴纳工商税还是缴纳工商统一税? (89)
5. 工商统一税的基本内容是什么? (89)
6. 合营企业合同、章程条款中可否规定合营企业享受减免关税的优惠待遇? (90)
7. 我国海关进出口税则主要内容是什么? (90)
8. 我国实行关税优惠具体措施是什么? (91)
9. 中外合营企业的外国投资者除了由企业缴纳所得税外, 还要缴纳何种税费? (92)
10. 外商提供技术服务而收取的费用要不要交税? ... (92)
11. 由哪一个部门裁决属于“知识密集型”和“技术密集型”项目而获取减免税的优惠? (93)
12. 合营企业或外国投资者发给在华工作的外籍职工各种形式补贴, 有的采取实报实销方法, 有的采取包干方式, 如何计取个人所得税? (93)
13. 总部设在特区、经济开发区的合营企业, 其业务活动都在特区、经济开发区之外, 应如何计取企业所得税? (93)
14. 中外合营企业在进出口关税方面有什么优惠待遇? (94)
15. 外国投资者向合营企业提供专有技术, 在税收上有何优惠待遇? (94)
- 十二、物资供应 (96)

1. 合营企业所需的建筑材料、生产原材料如何解决? (96)
2. 合营企业物资供应的渠道有哪些? (96)
3. 合营企业在国内采购物资的价格有几类? (96)
4. 合营企业的产品由谁确定销售价格? (97)
- 十三、场地使用费** (98)
1. 中外合营企业如何取得场地使用权? (98)
2. 国家对合营企业的场地使用权及其费用有哪些规定? (98)
3. 场地使用费标准怎样定? (98)
4. 合营企业所需场地, 其征地、拆迁、安置及红线外的市政配套设施费用由谁来承担? (99)
5. 中方合营者自筹资金和银行贷款承担征地、拆迁、三通一平及部分或全部的市政配套设施费用, 土地使用费应如何计算? (99)
6. 经济特区或沿海城市经济开发区的场地使用费如何计取? (99)
7. 设在新、老市区的合营企业其场地使用费是否一样? (99)
8. 合营企业利用中方原有企业实行老厂改造, 无需征地、拆迁、安置及市政配套费用, 还需要缴纳场地使用费吗? (100)
9. 合营企业租用中方原有的场地、设施和厂房建筑, 如何缴纳使用费? (100)
10. 中方合营者把场地作为投资, 应如何作价投入? (100)

11. 中方合营者把场地作价投资, 是否还应缴纳场地使用费? 应由谁来缴纳? (100)

12. 中方合营者把场地使用权作价投资, 期满时应如何处理? (100)

13. 中外合资经营企业的场地使用费可以享受哪些优惠? (101)

十四、涉外经济贸易合同中适用法律和仲裁。..... (103)

1. 研究适用法律和仲裁问题有什么重要性? (103)

2. 为什么要明确适用法律问题? (103)

3. 怎样选择涉外经济贸易合同所适用的法律? ... (103)

4. 当中国法律与“双边协定”规定不一致时, 应怎样处理? (107)

5. 在合同中能否规定: 根据中国政府和××国政府批准后合同生效? (107)

6. 怎样订合同的仲裁条款? (108)

7. 在仲裁条款中写入在瑞典的斯德哥尔摩仲裁用英文算不算丧失主权? (110)

8. 合同中订明中外文本具有同等法律效力, 是否可以写明在发生争议诉讼时, 裁决应以中文本为准? (110)

十五、关于合营企业的固定资产折旧问题。..... (112)

1. 固定资产、流动资金怎样划分? 固定资产怎样作价、折旧? (112)

2. 中外双方要求快速折旧, 并按投资比例分配用于偿还各自的贷款本息, 是否可以? 是否会影响到注册资本的减少? (114)

3. 合同期满清算时对资产可否重新估值? 如何考虑通货