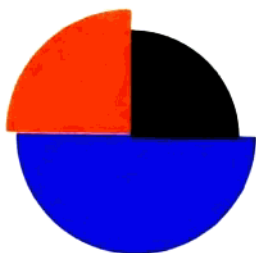


外商



投资理论与实务

王海英 著

WAISHANG
TOUZILILUN
YUSHIWU

山东大学出

责任编辑 尹凤桐
特约编辑 严波
责任校对 张萍 张华芳
版式设计 宋文江

外商投资理论与实务

王海英 著

山东大学出版社出版发行

山东鲁平印刷厂印刷

850×1168毫米 大32 11.75印张 300千字

1996年6月第1版 1996年6月第1次印刷

印数 1—1000册

ISBN7-5607-1657-1
F·249 定价:15.00元

前 言

为适应对外开放需要,我国先后制定并颁布了一系列涉外投资的法律、法规以及配套的其他法律、法规。这些法律、法规的实施,使涉外投资活动得到了空前发展。尤其是1992年邓小平同志南巡讲话以来,外商投资的热情更加高涨,投资项目与金额成倍增长。目前,跨国公司项目、高科技项目、基础设施项目越来越多。但与此同时,实践中也出现了一些亟待解决的问题,如外资实际投入率低、假“合资”、转移利润等。这些问题若不及时加以解决,在一定程度上会影响我国利用外资工作的健康发展。

近些年来,许多学者从不同角度对外商投资的有关问题作了深入探讨,取得了可喜的成果。但适应新形势,针对新规定,详尽、系统论述外商投资问题的法学论著并不多见,迫切需要对外商投资的理论与实务作全面阐述,以适应形势的需要。为此,作者经多年潜心研究,在查阅大量国内外最新资料的基础上,完成了《外商投资理论与实务》,现奉献给广大读者,以期对我国吸引外商投资有所裨益。

在本书的编定过程中,山东大学刘世杰教授给予了热心帮助与指导,在此,表示诚挚的谢意。同时,在本书的出版、印刷过程中,得到了牟平县印刷厂全体职工的大力支持与协助,在此一并致以深深的谢意。

本书力求资料翔实、充分,论述全面、具体,但由于水平所限,

错误、不当之处在所难免，敬请读者批评指正。

王海英

1996年5月

目 录

绪论

第一节	国际投资的概念和种类	(1)
第二节	我国利用外资的形式和规模	(10)
第三节	投资环境	(26)
第四节	投资保护	(36)

第一章 外商投资企业概述

第一节	外商投资企业的概念及种类	(50)
第二节	外商投资企业立法的概念及其法律渊源	(53)
第三节	外商投资企业立法的基本原则及意义	(63)

第二章 外商投资企业的法律特征

第一节	中外合资经营企业的法律特征	(68)
第二节	中外合作经营企业的法律特征	(78)
第三节	外资企业的法律特征	(85)

第三章 外商投资企业的设立和组织机构

第一节	外商投资企业设立的审批制度	(90)
第二节	外商投资企业的设立	(93)
第三节	外商投资企业的组织机构	(121)

第四章 外商投资企业的资本构成

第一节	外商投资企业的注册资本与投资总额	(131)
第二节	外商投资企业的出资	(138)

第五章 外商投资企业的技术引进	
第一节 外商投资企业技术引进的概念及范围·····	(154)
第二节 外商投资企业技术转让协议·····	(157)
第六章 外商投资企业的土地使用与环保管理	
第一节 划拨土地使用权·····	(166)
第二节 国有土地使用权的出让、转让、出租和抵押··	(169)
第三节 外商投资开发经营成片土地·····	(177)
第四节 外商投资企业的环保管理·····	(181)
第七章 外商投资企业的计划、购买与销售	
第一节 外商投资企业的计划管理·····	(191)
第二节 外商投资企业所需物资的购买·····	(193)
第三节 外商投资企业产品销售·····	(198)
第八章 外商投资企业的税务管理	
第一节 外商投资企业应缴纳的税种及其税率·····	(205)
第二节 我国对外商投资企业的税收优惠·····	(212)
第三节 外商投资企业的避税及预防·····	(216)
第九章 外商投资企业的外汇管理	
第一节 我国外汇管理制度概述·····	(224)
第二节 外商投资企业的外汇管理·····	(238)
第三节 外商投资企业的外汇收支平衡·····	(247)
第十章 外商投资企业的信贷管理	
第一节 外商投资企业向境内金融机构借款·····	(254)
第二节 外商投资企业向境外金融机构借款·····	(266)
第十一章 外商投资企业的财务会计管理	
第一节 外商投资企业的财务会计制度·····	(271)
第二节 外商投资企业的审计监督·····	(292)
第十二章 外商投资企业的劳动人事管理	
第一节 外商投资企业的用人制度·····	(298)

第二节 外商投资企业劳动人事管理的其他制度·····	(304)
第三节 外商投资企业的工会组织·····	(311)
第十三章 外商投资企业的期限、解散与清算	
第一节 外商投资企业的期限·····	(314)
第二节 外商投资企业的解散或终止·····	(318)
第三节 外商投资企业的清算·····	(320)
第十四章 外商投资企业争议的解决	
第一节 概述·····	(324)
第二节 协商与调解·····	(328)
第三节 仲裁·····	(335)
第四节 诉讼·····	(349)
第十五章 保护、鼓励华侨及港、澳、台同胞投资	
第一节 保护、鼓励台湾同胞投资 ·····	(356)
第二节 保护、鼓励华侨及香港、澳门同胞投资·····	(360)

绪 论

第一节 国际投资的概念和种类

一、国际投资的概念及现状

(一)概 念

所谓国际投资,是指一个国家将本国的资本投放到另外一个国家或几个国家,进行以盈利为目的的经济活动。这里的资本应作广义上的理解,除了资金之外,还包括机器设备、专利、商标、技术秘密等。有人更形象地将国际投资称作资本的跨国旅行,即资本从一个国家流向另外一个国家。

国际投资是国际资金流动的一种重要形式,也是国际经济技术合作的一个重要环节。一般来说,国际投资包括两个方面:从资本输出国来看,是资本外投,即为国内过剩资本寻求的一条出路,也是赚取国外利润和利息的手段。从资本输入国来看,又叫外资引入,它是广大发展中国家为解决国内资金短缺困难,引进先进设备和管理经验,发展和壮大民族经济的一条重要途径。所以说,国际投资是各国的各种形式的对外投资的统称,它既包括资本输出国的资本外投,又包括资本输入国的外资引入。

国际投资与国内投资相比,共同点就是它们同属于投资活动,而不属于其他经营活动。但国际投资是跨越国境的资本流动,因而

它又具有自身独特的特征,主要表现在以下几方面:

1. 国际投资是跨越国境的经济活动。因此,国际投资中的资本输出方、资本输入方必须是位于不同国家或地区的自然人、法人或国家,而且国际投资活动中涉及的资金、机器设备、专利、商标、技术秘密等,要作跨国流动。

2. 国际投资既要获得资本输出国政府的允许及保护,又要取得资本输入国政府即东道国政府的审查批准,并履行东道国政府规定的审批手续。

3. 国际投资的资本输出方必须遵守东道国的法律、法令,受东道国法律的管辖。此外,还必须遵守国际惯例及有关条约的规定。其合法权益受东道国法律的保护。

4. 国际投资的风险通常要比国内投资高得多。这是因为投资者除了面临国内企业所遇到的风险外,还要面临东道国的风险,如货币汇兑风险、征收及国有化风险、战争风险等。

5. 调整国际投资活动的法律规范既包括国内法规范,即资本输出国法制和资本输入国法制,也包括国际法规范,即调整两国间或多国间私人投资关系的双边条约或多边条约。

6. 解决国际投资争议的手段,既有法律手段即仲裁、诉讼,又有政治手段,如调停、斡旋和外交保护等。

(二)国际投资的现状与趋势

国际经济交往的传统形式是国际货物买卖,其特点是商品输出,而国际投资则是一个国家向另一个国家实行资本输出的结果。资本输出是从19世纪开始的。19世纪上半叶,当时资本主义还处于自由竞争阶段,少数发达的资本主义国家就在商品输出的同时,开始伴随了小规模资本输出。到19世纪末20世纪初随着国际资本主义逐步进入垄断阶段,各国资本输出的规模日益扩大,并且开始出现国际间的直接投资活动。如美国的吉利公司在英国投资设立分公司,生产“老头牌”刮脸刀片;美国的胜家缝纫机厂在英国

开设分厂,生产“胜家牌”缝纫机远销世界各地。20 世纪前半叶,国际投资活动虽有所发展,但无长足的进步。因为两次世界大战对国际投资环境造成了严重的破坏,从而阻碍了国际投资活动的发展。

如前所述,虽然国际投资活动早在资本主义社会形成时即已开始,但现代国际投资主要始于二次世界大战后,特别是原殖民地国家独立后。总的来说,国际投资活动大致可分为以下三个阶段:①50 年代末期以前。这一阶段的国际投资主要是在发达国家间进行的,特别是美国向欧洲及加拿大等国的投资;而欧洲各国基于医治战争创伤的需要,不得不停止向海外的投资而优先恢复国内经济建设。当时的主要国际投资者是美国和英国的跨国公司,主要投资领域是外国石油企业及原料生产项目。②1958 年后至 70 年代初。这种划分主要是因为欧洲共同市场和欧洲自由贸易联盟分别于 1958 年和 1960 年组建。由于这些经济体系的形成,扩大了该地区的市场,吸引了大量的外资。由于西欧国家和日本放宽了对外资的限制,因而大大加速了国际投资的进行。但从总体上看,美、英两国在世界的投资仍占主导地位,分别占外国总投资的 50% 和 16%。③70 年代初至 80 年代。在这一期间内,美、英占世界外国总投资的比例开始下降,如美国在国外的投资占世界总投资的比例下降到 40%,英国则下降到 12%。相反,外国在美、英两国的投资则相应增加,如日本和前西德在国外的投资分别增加了 5 倍和 4 倍。

国际投资市场是世界各国所普遍关注的重要问题。随着国际投资活动的不断深入发展,当前的国际投资市场已出现了不同以往的新特征。过去国际投资一向是少数发达国家的一统天下,但是,随着发展中国家的崛起,社会主义国家对外开放政策的实行,国际投资市场已发生了很大变化。发达国家跨国公司投资活动遍布世界各地,发展中国家以及社会主义国家的对外投资活动突飞猛进。各国之间在对外投资上形成了一种全新的相互渗透、相互交

叉,资本来源多极化和全方位投资的格局。尤其是90年代以来,国际投资活动跨越了前所未有的地域限制,将其触角延伸至各个地区、各个领域,呈现出越来越明显的经济区域化和集团化的发展新格局。到目前为止,世界上已出现了大大小小21个区域经济集团,其中欧洲3个,北美洲1个,拉丁美洲5个,亚洲4个,非洲8个。在这些区域经济贸易集团中,最有经济势力、引人瞩目的是欧洲经济共同体、美加墨自由贸易区和亚太经济合作组织^①。

1. 欧洲统一大市场

为振兴欧洲经济,应付美国、日本的经济与科技挑战,欧共体12国首脑会议于1985年通过了《关于完善内部市场的白皮书》,决定于1992年底实现内部统一大市场。1993年1月1日0点,欧共体各国市场之间的关卡不复存在,人员、商品、资本、劳务自由流通,欧洲统一大市场建立。1994年欧洲自由联盟6国加入欧共体,形成了欧洲经济区。目前,又有北欧与东欧的一些国家向欧洲经济区提出参加申请,很有可能组成了一个全欧洲的经济贸易集团。

2. 北美自由贸易区

由于欧洲统一大市场的形成,取消了区内的贸易障碍,增加了成员国之间的相互出口,而必然降低了非成员国的贸易进口,从而不可避免地构成了对美国经济的威胁。为了适应当今国际经济形势的变化,美国积极筹备建立北美自由贸易区。

1988年美国与加拿大首先签订了自由贸易协定,计划建立一个商品自由流通、降低劳务和资金流通障碍的自由贸易区。1990年6月,美国总统布什提出了重点解决外债、自由贸易和投资问题的《美洲事业倡议》。建立自由贸易区则是实现《美洲事业倡议》的第一步。1992年8月12日,美国、加拿大、墨西哥三国就磋商14个月之久的北美自由贸易协定文本最终达成了协议。10月7日,

^① 薛荣久:《90年代国际贸易的态势》《国际贸易问题》,1991年11期。

三国贸易部长于美国得克萨斯州的圣安东尼奥草签了北美自由贸易协定。预定 1994 年 1 月起生效实施。

北美自由贸易协定生效后,可消除美国、加拿大、墨西哥三国间的贸易壁垒,最大限度地减少非关税贸易壁垒,并为纺织品、食品、汽车等商品及金融服务、保险和投资业提供新的市场。美国凭借其与加拿大、墨西哥的特殊关系,刺激本国经济发展,提高本国产品在国际市场上的竞争能力。加拿大、墨西哥则可参与国际分工,填补美国空出的生产和市场份额,还可吸收对本国适用的美国各类技术与机器设备,并且可以背靠一个坚实的后盾,参与同日本、欧洲等西方国家的竞争。

随着拉美经济一体化的发展,美洲经济圈便有了设立的便利条件。随着《美洲事业倡议》的步步落实,美国与拉美国家基于自身利益及经济发展的需要,很可能会联手组成美洲经济集团。据有关专家预测,90 年代中期将形成北美——中美自由贸易区,2000 年前后将有可能形成北美——南美自由贸易区。

3. 亚太地区经济合作组织

亚太地区是当今世界上最有经济活力与潜力的市场。自 80 年代以来,经济一直保持快速增长的势头,在世界经济中的作用愈加突出。尤其是进入 90 年代,亚太地区生机勃勃的经济与西方国家经济缓慢增长与衰退形成了鲜明的对照。

为适应亚太地区经济的高速增长与世界经济区域化集团化的发展趋势,亚太地区寻求更为积极与紧密的经济合作关系的呼声日益高涨,而且还提出了诸多的经济合作的建议与构想,如中华经济圈构想、东亚经济圈构想、东北亚经济圈构想等。

(1) 中华经济圈构想

这一构想是由中国大陆、香港、台湾等地的专家学者提出的。其主要内容是组成一个融中国大陆的科技、资源、人力优势与港、澳、台的资金、管理、信息等优势于一体的经济共同体。

(2) 东亚经济圈构想

这一构想的主要内容是建立一个跨国生产体系与生产网络,该体系与网络是以日本的高技术产业、新兴工业群的资金密集型产业与东盟各国的劳动密集型产业为主体。

(3) 东北亚经济圈构想

这一构想的主要内容是以日本与韩国的雄厚资本与技术、前苏联远东地区的丰富资源以及中国、蒙古、朝鲜的充足、廉价劳动力资源,共同形成了一个区域经济合作体系。

北美自由贸易区建成后,有力地推动了东亚经济区的尽快形成。本世纪末 21 世纪初,世界经济格局将由现在的美国、日本、西欧三足鼎立之势转向北美自由贸易区、东亚经济区、欧洲统一大市场三大集团间更大范围激烈竞争的格局。

二、国际投资的分类

国际投资从大的方面划分,主要有两种形式,即直接投资和间接投资。在国际经济关系中还有一些贷款与贸易相结合的方式,如出口信贷、补偿贸易、租赁等,在我国计划、统计部门,也把它们列入利用外资的栏目,视为吸收国际投资的灵活方式。

(一) 国际直接投资

1. 概念

所谓国际直接投资,是指生产资本的输出,它表现为一个国家的自然人或法人到另一个国家去投资办厂,或者购买另一个国家的企业或者到企业中去参股。总之,投资者对所投资的企业拥有直接的控制权和财产支配权。

这里所说的直接投资是指私人对外直接投资,这里的私人对外投资,实际上是在国与国之间所使用的概念。它既可以是国家所有的资本,也可以是集体所有的资本,还可以是个人所有的资本,只是资本输入国即接受投资的国家(也称东道国)政府一律将其视

为私人投资进行管理。

2. 特点

国际直接投资具有以下特点：

(1)国际直接投资不是单纯的资本的转移，而是企业的转移，即将企业的资本、技术、机器设备、管理经验等都转移到东道国，与东道国的生产要素进行结合，共同或单独进行生产经营活动。

(2)国际直接投资的投资者对其投资享有直接的控制权。外国投资者一般是与东道国的投资者组成一个经济实体，从事生产和经营活动。

(3)国际直接投资投资者的投资回收，取决于投资企业的盈亏。

3. 私人对外直接投资的方式

私人对外直接投资的方式可以从不同的角度进行划分：

(1)从资金来源划分，大致可分为以下几种：

①独资经营，即由一个国家的一个自然人或法人在东道国独立投资建立企业，独自经营。该方式即指我国外商投资企业中的外资企业。如日本松下电器株式会在蛇口工业特区投资设立的松下电器有限公司。

②合资经营，是指外国投资者与东道国企业共同投资建立企业，共同经营，共享盈利。该方式是我国吸收国际投资的主要方式。

③多国公司，即由不同国家的企业共同投资建立的大型托拉斯企业。大型多国公司在国际上往往具有一定程度的垄断性。

(2)从企业组织形式划分，大致有以下几种：

①独家业主式企业，即由一个自然人独自出资在东道国建立的独家经营的企业。该类企业由业主自主经营，盈亏自负。

②合伙组织，即由两个或两个以上的合伙人把若干财产联合在一起，共同经营、共负盈亏的一种企业。合伙者对企业的经营后果负无限责任，合伙人之间相互负连带责任。

③有限责任公司。在西方国家,所谓有限责任公司,一般是指股东人数较少,不公开发行股票、股东责任有限的一种公司企业。其主要特点一般有:公司不得发行股票;公司的股份一般不得任意转让;公司的股东人数较少。《中华人民共和国公司法》规定,有限责任公司的股东人数为2人以上,50人以下,股东以其出资额为限对公司承担责任,公司以其全部资产对公司的债务承担责任。

④股份有限公司,是指通过法定程序,向公众发行股票筹集资本的一种公司企业组织。其主要特点有:全部资本划分为等额的股份,其股东的责任仅限于出资额。股票可以在社会上公开发行和自由转让。《中华人民共和国公司法》也规定,股份有限公司,其全部资本分为等额股份,股东以其所持股份为限对公司承担责任,公司以其全部资产对公司的债务承担责任。

⑤无限责任公司,即指由两个以上的股东所组成的,对公司债务负无限连带清偿责任的一种企业。其特点是:公司对自己经营的后果承担无限责任,股东对公司债务承担无限责任。

⑥两合公司,即由一部分负无限责任的股东和一部分负有限责任的股东共同组成的公司。其中,无限责任股东对公司负无限连带清偿责任,有限责任股东以其出资额对公司负有限责任。

(二)国际间接投资

1. 概念

所谓国际间接投资,是指借贷资本的输出,它表现为一个国家向另一个国家提供贷款或者进行证券投资。

2. 特点

与国际直接投资相对应,国际间接投资具有以下特点:

(1)国际间接投资是单纯的资本的跨国流动,间接投资者不直接参与企业的筹建与管理,只是负责借款。

(2)国际间接投资的投资者对其投资没有直接的控制权,是由借方负责投资、控制和经营企业。

(3)国际间接投资投资者对其投资的回收,不取决于投资的使用情况,贷款期限一到,借方必须还本付息。

3. 国际间接投资的方式

从大的方面划分,国际间接投资可分为两类,即各种贷款和发行债券。

(1)贷款。贷款即指贷方将约定数额的资金,按约定的利率、期限借给借方,按约定期限收回本金和利息的资金借贷信用活动。

①从贷款期限划分,可将贷款分为:

长期贷款,即贷款金额大(一般为1~5亿美元)、贷款期限长(一般在5年以上)的贷款。

中期贷款,即1年以上5年以内的贷款,金额一般为1亿美元左右。

短期贷款,即一年以内的贷款。

②从资金来源划分,又可将贷款分为:

国际金融组织贷款,即由国际金融组织的成员国集资组成国际性的或区域性的金融机构,向成员国政府贷款。这种贷款一般是贷给比较贫困的成员国或政府暂时出现国际收支不平衡的成员国。

政府贷款,即由贷款国政府用本国的贷款基金借款给其他国家政府。这种贷款一般是在友好国家政府之间进行的。

商业银行贷款,即由借款人向另一国家的银行直接借款。

(2)债券投资。债券是一种证明债券持有人(即投资人、债权人)有权向债券发行人(即借款人、债务人)定期取得固定利息收入,到期收回本金的债权凭证。

所谓债券投资,包含两层含义:债券发行人以发行债券方式筹集长期建设所需要的资金;购买债券的人,即债券持有人,以购买债券方式进行投资牟取厚利。

债券的种类繁多,可从不同角度对其进行划分:

①按债券发行人划分,可分为:

政府债券,即政府为筹措长期建设资金或弥补财政赤字而发行的债券。

公司债券,即企业为筹措本单位的长期发展资金、扩大投资而发行的债券。

金融债券,即银行或其他金融机构发行的债券。

②按债券的活动地域划分,又可分为:

国际债券,即一个国家的政府、企业、银行及其他金融机构、国际机构在国际债券市场,以国际流通货币作面值发行的债券。

国内债券,即各国政府、公司或金融机构在本国境内债券市场,以本国货币作票面价值而发行的债券。

第二节 我国利用外资的形式和规模

目前,我国利用外资的形式很多,大致可分为两大类:一是利用外国政府、银行、国际金融组织以及私人贷款;二是吸收国外私人直接投资,包括举办中外合资经营企业、中外合作经营企业、外商独资企业等。换句话说,一是利用间接投资,二是利用直接投资。

一、利用间接投资

(一)借用国际金融组织贷款

其中最主要的是借用世界银行贷款。世界银行成立于1945年12月27日,从1947年起成为联合国的专门金融机构,由各成员国派财政部长、中央银行行长组成理事会,总部设在华盛顿。其宗旨是向成员国提供长期贷款,解决会员国战后恢复和发展经济的资金需要。目前,世界银行主要是向发展中国家提供利率较低的中长期贷款,资助他们兴建某些建设周期长、利润率低又为该国的经济和社会发展必需的建设项目。世界银行的资金主要来源于各成员