

# 当代国际 经济法丛书



## 国际信贷 的法律保障

徐冬根著

上海译文出版社

# 当代国际 经济法丛书

---

## 国际信贷 的法律保障

上海译文出版社

当代国际经济法丛书

国际信贷的法律保障

徐冬根 著

---

上海译文出版社出版、发行

上海延安中路 955 弄 14 号

全国新华书店经销

文华新技术公司排版

上海市印刷十二厂印刷

---

开本 850×1168 1/32 印张 6.375 插页 2 字数 135,000

1996 年 3 月第 1 版 1996 年 3 月第 1 次印刷

印数: 0,001—6,000 册

ISBN7-5327-1865-4/D·036

定价: 9.20 元

当代国际经济法丛书  
编辑委员会

---

|     |     |     |     |     |
|-----|-----|-----|-----|-----|
| 主 编 | 曹建明 | 徐冬根 |     |     |
| 编 委 | 丁 伟 | 朱榄叶 | 李 泳 | 李宪普 |
|     | 陈治尔 | 张龙官 | 张国元 | 周洪钧 |
|     | 单海玲 | 管敏正 |     |     |
| 策 划 | 赵月瑟 | 沈志彦 |     |     |

---

## 国际信贷的法律保障

这里呈献给读者的是一部力求以崭新的视角、翔实的信息、独到的分析和活泼的语言来展示当代国际信贷市场及信贷法律保障机制全方位图景的著作。本书首先揭示了以金融自由化潮流为特征的当代国际信贷市场,并通过深入的剖析使读者对它的本质特点有一深刻认识;同时对国际信贷的各种模式、风险与防范、信贷合同条款以及软性和硬性保障的法律机制作了深刻阐述,并结合国际条约、惯例和我国有关的法律规范进行深入探讨,读者可以从中领悟到以法律手段保障国际信贷安全的技巧与策略。

主任编辑 沈志彦  
责任编辑 张宇宏  
装帧设计 陶雪华



### 作者简介

**徐冬根** 先后在北京国际关系学院和华东政法学院攻读学士、硕士学位。1989年赴瑞士留学,1992年获瑞士弗里堡大学法学博士。现为华东政法学院国际法系教授,欧洲法研究中心主任,上海市第四律师事务所律师,中国国际经济贸易仲裁委员会证券仲裁员。长期从事国际经济法及金融法的教学和研究工作,对许多问题有独到的见解,先后发表论文200多篇,出版个人专著和合著10部。曾获上海市哲学社会科学优秀论文奖,在法律界和学术界有广泛影响。

# 目 录

|                            |    |
|----------------------------|----|
| 第一章 国际信贷市场的走势与取向 .....     | 1  |
| 一、金融自由化:国际信贷市场的主旋律 .....   | 2  |
| 二、变幻莫测的货币汇率 .....          | 9  |
| 三、日趋完善的外汇机制 .....          | 16 |
| 四、撩开面纱:重新认识国际信贷 .....      | 24 |
| 五、构筑中的信贷新市场:上海国际金融中心 ..... | 36 |
| 第二章 国际信贷的模式及其选择技巧 .....    | 42 |
| 一、基本模式:国际商业银行贷款 .....      | 42 |
| 二、常用模式:国际项目贷款 .....        | 44 |
| 三、复合模式:国际银团贷款 .....        | 51 |
| 四、经援模式:政府贷款 .....          | 58 |
| 五、特殊模式:世界银行贷款 .....        | 67 |
| 第三章 国际信贷的风险与防范 .....       | 72 |
| 一、国家风险 .....               | 72 |
| 二、商业风险 .....               | 80 |

|                                   |            |
|-----------------------------------|------------|
| 三、外汇风险 .....                      | 82         |
| 四、我国外汇信贷风险分析与防范 .....             | 86         |
| <b>第四章 国际信贷合同条款面面观 .....</b>      | <b>92</b>  |
| 一、商务事项条款 .....                    | 93         |
| 二、税费事项条款 .....                    | 95         |
| 三、限制事项条款 .....                    | 101        |
| 四、法律事项条款 .....                    | 107        |
| <b>第五章 国际信贷软性保障机制——信用担保 .....</b> | <b>114</b> |
| 一、以人为核心:保证关系的本质揭示 .....           | 115        |
| 二、走出经典:银行担保透视 .....               | 124        |
| 三、特殊性担保:备用信用证 .....               | 131        |
| 四、象征性担保:安慰信 .....                 | 132        |
| 五、法制与案例:中国国情剖析 .....              | 134        |
| <b>第六章 国际信贷刚性保障机制——物权担保 .....</b> | <b>146</b> |
| 一、以物为基础:抵押担保真谛挖掘 .....            | 146        |
| 二、保值升值:房地产抵押品 .....               | 157        |
| 三、以流通性见长的质物:股权 .....              | 172        |
| 四、综合性担保:浮动担保 .....                | 181        |
| 五、九九归一:抵押担保协议剖析 .....             | 184        |
| <b>主要参考书目 .....</b>               | <b>194</b> |

## 第一章 国际信贷市场的走势与取向

**中**国是一个发展中国家，目前正处于社会主义市场经济建设的发展阶段，经济发展与资金短缺的矛盾十分突出。解决资金不足的问题，我们一方面要依靠国内的资金积累，另一方面也要积极利用国外资金。但是如何用好外资，其中有很多问题有待我们去解决。为此中共中央提出了“积极有效地利用外资”的方针。这一方针的提出和贯彻实施，不仅缓解了我国建设资金短缺的局面，而且有力地支持了工农业生产的发展和促进了进出口贸易的扩大。

马克思早在1867年论述关于资本主义信用制度二重性理论时就曾经指出，资本主义信用制度加速了生产力的发展和世界市场的形成，与此同时也加强了促使旧生产方式解体的各种因素的增长和加速资本主义矛盾的激化。因此，如何扬长避短，充分发挥信用制度在经济建设中的积极作用，利用国际资本市场上的充裕资金为我国的改革开放服务，是当前我国企业界、金融界和法律界所共同面临的一个崭新的课题。

## 一、金融自由化：国际信贷市场的主旋律

近年来，国际信贷市场上出现了一股自由化潮流，信贷业务向多功能、综合化方向发展，市场更加开放，竞争日益激烈。新的信贷工具不断出现，信贷市场风险急剧增大。

金融自由化趋势和货币交易的增长取决于市场的多变性。反复无常的利率，变幻不定的汇率以及上下起伏的商品价格，促使货币交易大大发展，金融市场面临急剧膨胀的状态，自由化趋势日益明显。多变性和不稳定性是投机者的温床，再加上世界各主要金融中心之间远程通讯技术的进步，为套汇、投机资本流动和举债过程的全球化提供了各种有利的机会。

### 1. 金融创新对国际信贷的影响

本世纪 60 年代，国际金融领域中出现了一场以金融创新为标志的金融革命，其显著特征和基本内容就是新的融资工具不断出现，金融业务向多功能、综合化方向发展，市场更加开放，竞争日益激烈，从而呈现出金融管制逐渐放松的态势，金融自由化成为金融发展的主流。这股金融创新浪潮发源于美国，并随即蔓延到西方其他国家。在其影响下，香港、新加坡等新兴工业发展地区或国家也进行了不同程度的创新活动。70 年代以后，西方国家出现了放松管制和自由化势头，使金融机构之间的竞争日趋激烈。竞争结果导致普通金融服务的收益大大降低。为此，金融机构采取了两项措施，其一是继续提供传统的服务，确保传统业务不被竞争对手所占据，其二是竭力创新金融工具，开辟金融新领域。

80年代以后,金融自由化和国际化的进程大大加快,促进金融创新日新月异。国际金融市场上的汇率、利率、股票指数以及期货、期权互换等衍生工具的日益发达,为企业筹集资金、规避风险、增加投资收益、降低融资成本和开辟融资渠道提供了方便。市场波动的变幻莫测,形成了巨大的投机空间,在操作不当或者监督控制不严格的情况下,风险即转化为亏损。到80年代中期以后,各国又在宏观上加强了对银行业和其他金融机构的监管约束,以确保金融业的稳定运行。这场金融革命不仅猛烈地冲击着西方各国传统的信贷法律制度,而且对发展中国家金融改革和信贷法制的建设也产生了深远的影响。

90年代以来,衍生金融商品交易广泛流行。所谓衍生金融商品交易,是近十年来从股票或者股票指数、债券、利率、外汇或者汇率等现货市场商品衍生出来的金融工具,属于一种非常复杂的投机手段,主要有期货、期权和掉期交易等品种。衍生金融商品交易的特点是以小博大,以少数资金从事数倍乃至几十倍的交易,所承受的风险相当大。据专家估计,目前世界上从事衍生金融商品交易的帐面金额(虚拟资本)从1988年的1.6亿美元增加到现在的120000亿美元,风险发生率为2%,即2400亿美元。这就意味着只要有一家大银行或者信托机构在衍生金融商品交易中失手,全球金融市场将受到重大冲击。期货、期权、指数期货交易技术的发展,资金、债务掉期技术的完善,存款凭证和可转换债券发行的日益增加,金融工具的多样化,为市场参与者提供了更多的可供选择的机会。市场波动的变幻莫测,在操作不当或者监督控制不严格的情况下,风险随时都会转化为亏损。

这场以金融创新与自由化作为时代主旋律的金融革命不仅猛烈地冲击着西方各国传统的信贷法律制度,而且对发展中国家金融改革和信贷法制的建设也产生了深远的影响。

## 2. 超越国界:金融与信贷市场国际化

金融创新使得国际货币与资本市场呈现无边界的扩张,金融与信贷市场日益国际化。技术的进步便利了信息系统和结算的进行,连接了不同的交易场所,促进了全球交易的共同发展。

金融与信贷市场国际化是一些国家进行金融改革的主要目标之一。一些工业化国家或者新兴工业化国家,其金融体制面临的严重挑战使严格管理的金融市场已经受到严重冲击,代之而起的是日益发达和走向国际化的金融市场。同时,现代通讯设备与科学技术日新月异,传真、微机、金融信息终端机、金融自动交换系统、电子国际结算系统在国际金融业务中运用的日渐扩大,在较大程度上为国际金融信息传播和国际资本流动创造了前提条件和物质基础。这不得不使这些国家投身更加开放、更加统一的全球性金融市场发展的潮流,特别是离岸金融市场的建立,放宽了对非居民在本国从事金融业务范围的限制,缩小了原来国际金融市场时间和空间的隔阂,使跨国银行可以在 24 小时连续经营业务,并且形成了国际借贷资本低成本、高速度的全球流通体系。

在这个全球资金流通体系中,离岸金融市场就成了二级批发市场和中转站。离岸金融市场对其所在国家和地区的金融体系和金融市场的影响是十分巨大的,它可以使各国之间的多边信贷关系和货币信用制度日益发展,使生产国际化和

资本国际化的趋势日益增强。它还可以通过国际金融业务范围的扩大,国际金融市场借贷资金的流入,增加本国国际收支中资本项目的盈余,并提高本国国际金融业务的技术水平,以适应金融市场国际化发展的客观需要。

国际资本流动不仅对世界经济具有重大影响,而且已经成为促进世界经济发展的主要动力。在世界经济一体化迅速发展的形势下,世界各国的经济发展既互相依存又互相竞争,促使各国不得不普遍实行对外开放政策。只有实行对外开放,才能积极参与国际市场活动和国际竞争,并在竞争中不断提高本国的抗衡能力,使自己立于不败之地。参与国际金融活动在对外开放中已经跃居首要地位。实践已经证明,凡是实行开放政策,建立合理的金融体系,有效地发展社会生产力,积极参与国际交换的国家和地区,不论其自然资源是否丰富,都可以获得经济发展的积极成果。利用国际信贷,合理配置资金用途,参与国民经济的重点建设,增加出口货源,提高生产技术水平,增加经济效益,已经为实践证明是一种非常有效的手段。世界各国普遍重视吸收外部资金,利用国际信贷启动或者组织国民经济发展的策略。

我们利用外资的方式很多,其中向国际金融市场借款就是一条十分有效的渠道。面对这样的一种国际大环境,我们应该继续争取利用国际金融机构和外国政府贷款,以及条件比较优惠的其他信贷,重点用于加强农业、能源、交通、通讯以及原材料等项目的建设和开发。对外借款必然要冒一定的风险,所以我们必须谨慎行事,在借款时必须争取较好的贷款条件,注意可行性研究和贷款还本付息的方式,并注意避免汇率风险等问题。

### 3. 金融风险警世录：巴林银行事件

1995年2月26日，具有233年悠久历史的英国老牌投资银行巴林集团因一职员狂炒日经指数期货而导致集团破产倒闭的消息刚一传出，立即震动了全球的金融市场，国际传媒纷纷以“金融风暴”、“金融震荡”来形容这一难以置信的事件。

巴林银行由巴林家族创办于1762年，是英国一家资金实力雄厚、信誉良好的大银行。1993年底，其资产额为59亿英镑，在英国排名第18位，世界排名第523位。该行在三十多个国家和地区设有分支机构，雇员达4000多名，管理着400多亿美元的机构和个人的财富。

这样的一家银行瞬间毁于其驻新加坡年仅28岁的交易员尼克·里森之手。尼克·里森出生于伦敦郊区一个普通的家庭，只有中学文凭，但却富有才华、雄心勃勃，他精通电脑系统，被视为巴林银行的“新星”。作为新加坡分行的经理和交易员，里森的职责是授权在日本证券市场运用金融衍生工具做投机生意。里森是从事这种交易的能手，屡创佳绩，深受巴林银行的青睐。1994年，里森除了年收入32万美元之外，还获得400多万美元的奖金。至此，里森是一个依靠自己个人奋斗成为百万富翁的成功者。

里森日常醉心于研究投机机会和市场走势，在日本神户地震后，里森预测灾区重新建设需要资金，日经股票价格势必上扬。为此，他超出授权范围，把赌注押在日经股票指数上升和利率攀升之上，购买了70亿美元的日经股票指数期权和200亿美元的政府债券期权。结果，里森这次判断失误，日经股票指数大幅度下泻。里森在日本股市节节下挫的情况下，大

量购入日经指数期货合约,以弥补最初交易的亏损,结果投机规模越大,亏损越多。造成约10亿美元的巨额亏损,超过巴林银行8.6亿的总资产,致使该行无法运行,在求助英国中央银行英格兰银行的各种努力均告失败的情况下,不得不宣布倒闭。

巴林银行的倒闭在国际金融市场上立即产生了震荡。2月27日亚洲股市不同程度地下挫。在外汇市场上,英镑成为投资者抛售的对象,当天英镑对马克曾跌至历史最低点,1英镑只能兑换2.2950马克。

巴林银行的倒闭对传统的金融监管法律制度敲响了警钟,它引起人们对金融监管法律制度的反思。在这么一个金融创新与自由化已经成为时代主旋律的国际环境中,金融风险处处存在,金融风暴时时都可能发生,应引起我们足够的重视。

#### 4. 完善法律监管和信贷风险预警机制

金融创新需要有完善的法律法规作为保障。

金融创新所产生的一个负面效果,就是因过度竞争而使金融机构破产数急剧上升,这样反而使金融机构的竞争力随着过度竞争行为趋于下降,不但影响到金融效益,也使金融体系的安全和稳定受到冲击,所以完善金融法规、规范竞争行为,应该是金融创新中着力解决的一个问题。只有这样才能在有序的轨道上安全运行,使监督机制有效。因此适应经济、金融环境的变化,完善金融立法,真正做到金融创新活动有利于金融发展和经济运行,应是一国当局的明智选择。在转轨时期,由于一些旧的金融管制取消,新的管制措施又没有跟上,

从而在金融管理上往往会出现某些真空状态。这样金融创新活动可能因规范性不够,监管不力、产生过度竞争,加大金融营运风险,造成金融秩序混乱,不利于整个金融体系的安全和稳定。从我国近几年的金融创新活动来看,证券市场上的某些无序现象,信贷市场上的某些不规范行为,给金融发展带来了许多负面效应。因此构造有序的金融监管机制,合理引导金融创新行为,成为金融主管部门的一项重要任务。

金融管制是指政府或者金融当局通过立法和管理条例所表现出来的对一国金融活动的政策规定和法律约束。它具体反映在对金融机构的业务、利率以及机构设置等诸方面的限制性条文规范,以确保金融机构经营的安全性和整个金融体系的稳定运行。但是,当政府的金融管制比较紧的时候,或者说当政府的金融管制行为妨碍了金融业务活动和金融业的进一步发展时,被管制的金融机构为了生存和拓展业务,就必然会出现超越这种管制的行为,以求得发展。也就是说,金融机构会千方百计地通过金融创新,推出新的发展措施,绕过当局的法律限制,以赢得竞争优势,在市场中站稳脚跟,推动金融发展。

与此同时,随着国际金融一体化格局的进一步发展,金融领域中的国际合作在不断加强,超国家、区域和集团的国际协调机制在创造和维护良好国际金融秩序方面将发挥越来越重要的作用。国际金融相互依赖程度的加深,使得金融监管领域国际协调与合作的必要性、重要性和迫切性日益突出,一些国际组织以及各国金融监管当局正在为此作出不懈的努力。二次大战以后,西方各国通过调整和改革,建立健全各项协调机制,并在共同利益的基础上形成了联合干预机制,现在防治危

机激化和缓解突发性事件冲击的能力已经明显提高。

各国金融管理当局把督促金融机构稳健经营,维护金融体系安全与稳定,保护投资人利益作为一项重要任务。针对因经济、金融环境变化而产生的一系列新情况、新问题,如何相应地调整和完善政策措施,加强对金融业的谨慎监督与管理,是市场经济国家金融监管当局所面临的共同问题。面对新的金融环境,国家金融主要监管当局必须站在宏观的高度,通过推行强有力的政策措施,维护整个金融体系的安全稳定。

## 二、变幻莫测的货币汇率

二次大战以后在布雷顿森林货币体系基础上建立起来的国际货币体系,一方面确立了美元同黄金挂钩以及各国货币同美元挂钩的固定汇率制,另一方面确立了美元在世界货币体系中的中心地位。其时,1盎司黄金可以兑换35美元,而美元与日元和德国马克的比价分别为1:360和1:4.2。

### 1. 布雷顿体系解体,汇率大幅震荡

随着美国经济在世界经济中的逐渐下降,特别是60年代美国发动的侵越战争,使其资本不断外流,国际收支日益恶化,黄金储备大量流失,从而导致美元危机的爆发。1971年8月15日,美国总统尼克松宣布美元与黄金脱钩。为此,英国于1972年宣告英镑与美元脱钩,实行浮动汇率。不久,瑞士、日本、意大利、德国、法国、比利时、荷兰等西方国家相继宣布本国货币实行浮动汇率。

1976年1月在牙买加举行的国际货币基金组织的临时