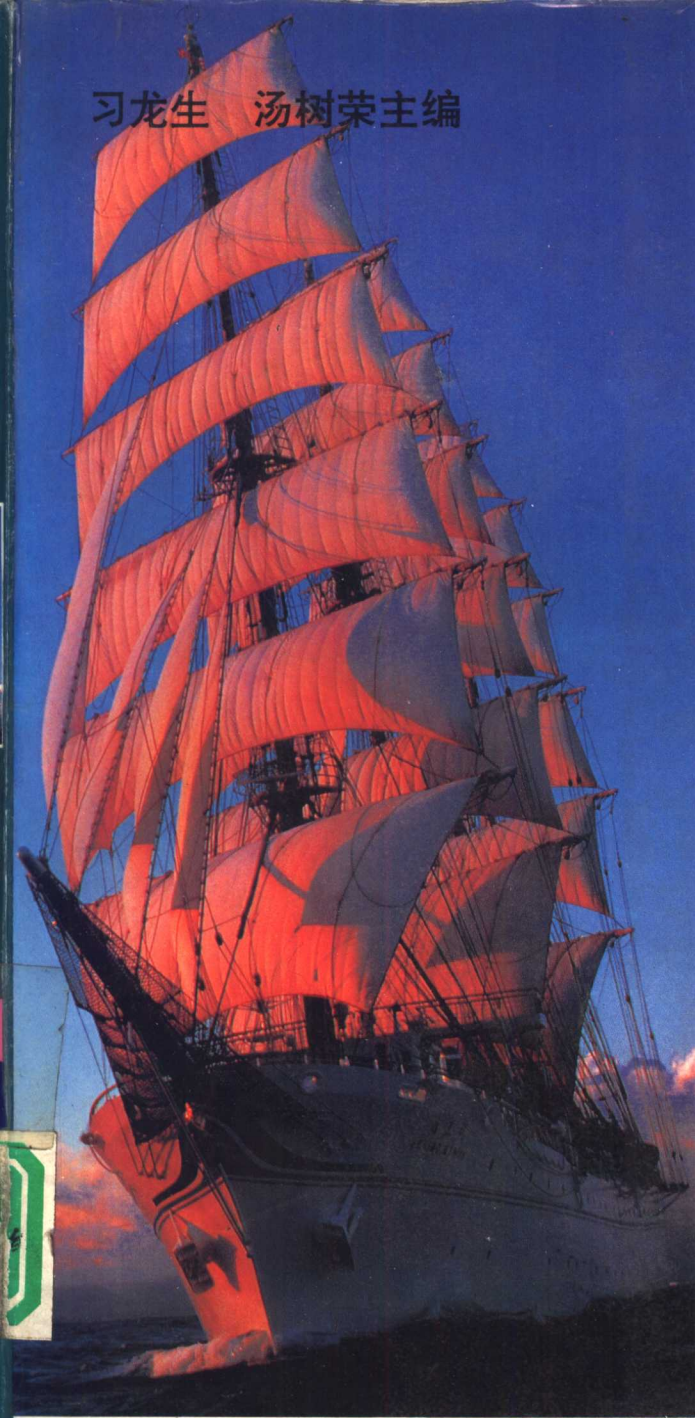


习龙生 汤树荣主编

中国
企业
涉外
法律
实务
指南

改革出版社



中国企业涉外法律实务指南

习龙生 汤树荣 主编

改革出版社

习龙生 汤树荣主编

中国企业涉外法律 实务指南

改 革 出 版 社

(京)新登字053号

责任编辑 郑保华

封面设计 刘志豪

中国企业涉外法律实务指南

习龙生 汤树荣 主编

*

改革出版社出版

(北京东城安德里北街 23 号)

新华书店北京发行所发行

北京市平谷玉福印刷厂印刷

*

850×1168 毫米 32 开本 18.375 印张 495 千字

印数 5000 册

ISBN7—80072—488—3/D·054

定价 16.00 元

主 编 习龙生 汤树荣

撰稿人 冯 珂 吴正兰 靳学筠
徐祖金 曾永光 汤树荣
习龙生

前 言

中国的公司、企业在与外商打交道的过程中,由于缺乏涉外经济法律的基本常识而导致遭受巨额损失的例子,已经屡见不鲜。我方人员在法律问题上一个小小的疏忽或无知,给我方造成的损失少则十几万、几十万,多则几千万甚至上亿美元。众所周知,国际市场是完全法制化了的市场经济。我国各类公司、企业和涉外机构的工作人员在涉外贸易和经济技术合作中,不学习和掌握起码的涉外经济法律知识是万万不行的。这一点已经越来越引起我国各界人士的重视。

目前,我国各类公司、企业转换经营机制的工作正在深化推行;中国恢复关贸总协定缔约国地位也势在必得,这将不仅将中国企业全面推向国内市场,也将把中国企业推入国际市场的海洋中去翱翔。为了使各类公司和企业、外贸部门和涉外机构的有关人员能找到一本既有系统的理论知识,又有丰富的参考案例实用型书籍,我们采用平朴易懂的笔调撰写了《中国企业涉外法律实务指南》一书。让读者在畅读本书时,能各有一份宝贵的收获,增强迎接涉外经济活动挑战的能力,是我们最大的心愿。

最高人民法院经济厅厅长苏庆同志,中国人民大学法学研究所所长、国际经济法专家王益英教授对本书的撰写进行了悉心指导,并欣然担任顾问。改革出版社的郑保华同志热情支持本书的写作,并做了大量有益的工作。在此,我们一并表示由衷的感谢。

此外,在编写本书过程中,我们广泛参考和吸收了国内外专家和学者的最新研究成果,在此亦表示诚挚的谢意。

本书共十六章,写作分工如下:

吴正兰:第八章、第十一章

徐祖金:第九章、第十二章

曾永光：第十三章

靳学筠：第十四章（合写）

汤树荣：第十五章、第十六章

习龙生：第一章、第二章、第三章、第四章、第五章、第六章、第七章、第十章、第十四章

冯珂：第二章（合写）

作 者

一九九三年七月二十日

目 录

第一章 企业涉外经济合同法律实务	(1)
第一节 中国涉外经济合同法基本理论	(1)
一、涉外经济合同	(1)
二、涉外经济合同法规体系	(2)
三、《涉外经济合同法》与国际公约的冲突	(4)
四、《涉外经济合同法》对国际运输合同无效	(5)
五、涉外合同当事人	(6)
第二节 涉外经济合同的签订	(10)
一、合同谈判前准备工作不可忽略	(10)
二、涉外经济合同应当涉及的基本条款	(15)
三、走到哪一步合同才算成立	(18)
第三节 涉外经济合同的担保	(22)
一、为切实履约运用担保	(22)
二、财产担保——抵押、留置、保证	(23)
三、银行担保——银行保函、备用信用证	(25)
四、运用各种担保应注意的法律事项	(28)
第四节 涉外经济合同的无效与撤销	(30)
一、何种合同可能被宣告无效	(30)
二、何种合同可能被撤销	(31)
三、合同宣告无效或被撤销的法律后果	(32)
第五节 涉外经济合同的转让、变更、解除和终止	(33)
一、转让合同应注意的法律事项	(33)
二、变更合同应注意的法律事项	(34)

三、解除合同应注意的法律事项.....	(34)
四、终止合同应注意的法律事项.....	(36)
第六节 涉外经济合同的违约责任及对策	(37)
一、主观上没有过错也可能承担违约责任.....	(37)
二、对受损害一方的补偿方法.....	(38)
三、处理外方违约事件的对策.....	(43)
第七节 我国企业涉外经济合同案件及分析	(45)
一、涉外合同“病例”分析.....	(45)
二、深圳某公司和香港某公司就合同成立和损害赔偿提交仲裁 案	(48)
三、中国技术进出口总公司诉瑞士工业资源公司侵权损害赔偿 上诉案	(51)
第二章 企业对外货物买卖与运输法律实务	(55)
第一节 对外货物买卖的一般程序	(55)
一、进出口交易的磋商程序.....	(55)
二、签订对外货物买卖合同形式上应注意事项.....	(59)
三、履行合同的法律程序.....	(61)
四、对外货物买卖合同应依照的法律.....	(63)
第二节 订立对外货物买卖合同条款应注意的法律事项 ...	(64)
一、价格条款.....	(64)
二、质量规格条款.....	(71)
三、数量条款.....	(74)
四、包装条款.....	(75)
五、支付条款.....	(76)
六、装运条款.....	(80)
七、不可抗力条款.....	(82)
第三节 《联合国国际货物买卖合同公约》的几个重要内容	(84)
一、公约的适用范围.....	(84)

二、买卖双方的义务·····	(88)
三、买卖双方违反合同的救济方法·····	(94)
四、风险的转移·····	(102)
第四节 几种常用的对外买卖方式中应注意的事项·····	(104)
一、独家代理与总代理·····	(104)
二、独家经销(Exclusive Sales)·····	(106)
三、易货贸易(Bater Trade)·····	(108)
四、寄售(Consignment)·····	(109)
第五节 对外货物运输方式·····	(111)
一、国际海上货物运输·····	(111)
二、国际航空货物运输·····	(124)
三、国际铁路货物运输·····	(126)
四、国际货物多式联运·····	(128)
第六节 我国企业对外货物买卖与运输典型案例剖析·····	(130)
一、美国某公司与中国某公司就货物装运品质包装提交仲裁案·····	(130)
二、福建省经济技术协作公司诉日本国日欧集装箱运输公司预借提单侵权损害赔偿案·····	(136)
三、大连国际信托投资公司诉日本昭和海运公司货损索赔案·····	(142)
四、巴拿马航运公司诉中国五金矿产进出口总公司船舶滞期费案·····	(145)
第三章 中外合资经营企业法律实务·····	(148)
第一节 举办中外合资经营企业的程序·····	(148)
一、选择好一个合作对象·····	(148)
二、立项和签约·····	(149)
三、审批和登记注册·····	(149)
第二节 合资企业组建和经营中的主要法律问题·····	(150)
一、投资总额与注册资金·····	(150)

二、出资方式与股权转让	(153)
三、产品销售	(155)
四、董事长和总经理人选和职权	(156)
五、合营企业的期限、解散及清算	(157)
六、争议的解决和法律的适用	(158)
第三节 合资企业的合同和章程	(159)
一、有关合同和章程制作方法的法律规定	(159)
二、中外合资经营企业合同参考格式	(160)
三、中外合资经营企业章程参考格式	(170)
第四章 企业对外加工装配和补偿贸易法律实务	(180)
第一节 对外加工装配法律实务	(180)
一、外资的最有效利用——对外加工装配	(180)
二、承揽对外加工装配业务的法律手续	(182)
三、如何签订对外加工装配合同的主要条款及合同参考格式	(184)
四、我国政府对“三来一补”企业的税收优惠	(192)
第二节 补偿贸易法律实务	(193)
一、企业开展补偿贸易四戒	(193)
二、签订补偿贸易合同的法律问题及合同参考格式	(195)
第三节 我国企业对外加工装配和补偿贸易诉讼案件	(208)
一、广州市某贸易公司等诉香港美适实业有限公司来料加工饰 品合同案	(208)
二、美国爱司科公司诉中国粮油公司浙江分公司补偿贸易合 同案	(210)
第五章 企业涉外工程承包和涉外租赁法律实务	(212)
第一节 涉外工程承包法律实务	(212)
一、涉外工程承包业务的种类及其当事人的权利义务	(212)
二、承包涉外工程项目的程序	(217)

三、涉外工程承包合同中应注意的主要条款及合同的参考格式	(222)
第二节 涉外租赁法律实务	(231)
一、涉外租赁业务开展的情况	(231)
二、涉外租赁的种类和我国企业的通行做法	(233)
三、涉外租赁合同中应注意的主要条款及合同的参考格式	(238)
第三节 我国企业涉外工程承包和涉外租赁诉讼案件	(248)
一、厦门房地产开发公司诉香港荣辉公司装饰工程合同案	(248)
二、广东潮阳水电局诉法国浚海公司珠海码头工程租赁合同案	(252)
第六章 企业涉外工业产权法律实务	(255)
第一节 我国法律对企业工业产权的保护	(255)
一、企业专利权的法律保护	(255)
二、企业商标权的法律保护	(260)
第二节 国际公约对企业工业产权的保护	(264)
一、《保护工业产权巴黎公约》	(264)
二、《商标国际注册马德里协定》	(270)
第三节 工业产权跨国申请法律实务	(272)
一、我国人向外国申请专利和外国人向我国申请专利 ...	(272)
二、我国人向外国申请商标注册和外国人向我国申请商标注册	(276)
第七章 企业涉外技术转让法律实务	(281)
第一节 涉外技术转让的国际通行做法	(281)
一、什么是国际技术转让	(281)
二、国际技术转让的通行做法	(283)
三、七种常用的国际许可合同	(290)
第二节 我国政府对技术引进的管理	(296)

一、技术引进的审批机构和审批程序	(296)
二、我国法律对技术引进合同内容的要求	(299)
第三节 国际许可合同主要条款的签订方法	(301)
一、国际许可合同主要条款谈判策略	(301)
二、国际许可合同参考格式	(318)
第八章 企业发行国际证券法律实务	(333)
第一节 发行国际证券的通常做法	(333)
一、国际证券的种类和发行方式	(334)
二、国际证券发行的当事人	(336)
三、国际证券发行的有关协议及其主要条款	(338)
第二节 我国企业发行国际证券应注意的法律问题	(342)
一、各国对国际证券发行的管制介绍	(342)
二、我国企业发行国际股票应注意的法律问题	(346)
三、我国企业发行国际债券应注意的法律问题	(350)
第九章 企业涉外借款法律实务	(352)
第一节 我国企业涉外借款管理	(352)
一、涉外借款须经过国家的审查	(352)
二、我国借用外债的窗口	(353)
三、我国对于违反外汇管理者的处罚	(353)
第二节 我国企业涉外借款的通行做法	(354)
一、国际贷款额度和条件	(354)
二、保险、税款及工程超支担保问题	(355)
三、合同生效期	(356)
第三节 国际借款活动惯例	(357)
一、借款人对事实的说明与保证	(357)
二、国际借款合同主要条款的洽谈	(358)
三、国际借款合同参考格式	(363)
第十章 企业涉外劳务合同法律实务	(379)
第一节 我国企业对外劳务输出的通行做法	(379)

一、对外劳务输出的种类和途径	(379)
二、企业对外劳务输出前应注意事项	(381)
第二节 签订涉外劳务合同法律与实务	(382)
一、何为涉外劳务合同	(382)
二、涉外劳务合同中应注意的法律条款及合同参考格式	(383)
第三节 我国企业涉外劳务合同纠纷典型案例	(396)
武汉海员公司诉巴拿马公司船员雇用合同案	(396)
第十一章 企业对外贸易管理法律实务	(401)
第一节 我国政府对外贸易的法制管理	(401)
一、国家设立的专门外贸管理部门及其职权	(401)
二、外贸企业的审批管理制度	(403)
第二节 我国进出口许可证制度	(404)
一、办理进出口许可证的机关	(405)
二、进出口许可证的申领程序	(405)
三、对违反进出口许可证制度的处罚	(407)
第三节 我国进出口商品检验制度	(408)
一、商品检验机构及其任务	(408)
二、进出口商品检验的内容和程序	(409)
三、几类特殊货物的进出口检验	(410)
四、对违反商检制度行为的处罚	(415)
第四节 我国海关监管制度	(416)
一、海关监管机关及职权	(416)
二、对进出境运输工具、货物和物品的监管	(417)
三、缴纳关税和关税优惠	(421)
四、违反海关监管制度应受的处罚	(426)
第十二章 企业外汇管理法律实务	(428)
第一节 我国外汇管理制度	(428)
一、外汇管理机构	(428)

二、外汇管理办法	(429)
第二节 企业使用外汇的管理	(433)
一、对企业实行外汇收入结汇制,取消外汇分成	(434)
二、对企业用汇实行银行售汇制,允许人民币在经常项目下有条件可兑换	(434)
三、企业外汇投资	(435)
第十三章 企业涉外保险法律实务	(437)
第一节 企业涉外保险的通常做法	(437)
一、涉外保险和涉外保险合同的种类及其做法	(437)
二、涉外保险业务应遵循的基本原则	(441)
第二节 企业对外货物运输保险业务	(442)
一、国际海上货物运输保险	(443)
二、国际陆上货物运输保险	(447)
三、国际航空货物运输保险	(447)
第三节 企业涉外财产保险合同	(449)
一、保险利益和保险金额条款	(449)
二、保险责任范围条款	(449)
三、保险期限和索赔条款	(451)
第十四章 企业涉外税收法律实务	(453)
第一节 外商投资企业和外国企业税收法律实务	(453)
一、外商投资企业和外国企业所得税	(453)
二、外商投资企业和外国企业工商统一税	(466)
三、船舶吨税	(468)
第二节 企业国际重复征税的产生与对策	(470)
一、国际双重征税的产生与对策	(470)
二、国际双层征税的产生和避免方法	(478)
三、我国解决国际重复征税的实践	(482)
第三节 跨国纳税人逃税与避税的做法	(483)
一、国际逃税的惯用做法	(484)

二、国际避税的惯用做法	(485)
第十五章 企业涉外仲裁法律实务	(489)
第一节 涉外仲裁协议	(489)
一、为何选择仲裁解决纠纷	(490)
二、仲裁协议内容要明确	(491)
第二节 企业涉外仲裁程序	(506)
一、提出仲裁申请	(506)
二、进行答辩和反诉	(514)
三、进行仲裁审理	(521)
四、仲裁裁决	(523)
五、仲裁裁决的承认与执行	(530)
第三节 我国典型仲裁案例参考	(533)
一、一起对外货物买卖合同仲裁案件的审理	(533)
二、一起涉外中间裁决仲裁案的审理	(537)
第十六章 企业涉外经济诉讼法律实务	(541)
第一节 选择有利的受诉法院	(541)
一、了解一些关于涉外经济案例管辖权的规定	(542)
二、怎样选择管辖法院	(551)
第二节 涉外经济诉讼程序	(554)
一、起诉与受理	(554)
二、答辩和请求	(555)
三、审理与判决	(558)
四、上诉与执行	(559)
第三节 我国法院判决的典型涉外经济案件分析	(567)
一、意大利某供应公司申请扣押香港 A 号轮案	(567)
二、香港某金融财务有限公司诉香港美食有限公司贷款纠纷案	(568)

第一章 企业涉外经济合同法律实务

第一节 中国涉外经济合同法基本理论

一、涉外经济合同

涉外经济合同是我国企业与海外商人之间在经济往来中经常订立的一种协议。随着改革开放的深入和市场经济原则的确立,涉外经济合同将成为我国企业迈向海外大市场必须掌握的重要工具。不精通涉外经济合同知识,而欲在国际市场中一展身手,简直是不可想象的。

什么是涉外经济合同呢?经济合同是企业与企业、公民与公民或者企业与公民之间为了各自特定的经济利益而订立的协议。这在国内来说,人们并不陌生。涉外经济合同与其基本大同小异。根据我国《涉外经济合同法》规定:涉外经济合同是中华人民共和国的当事人与外国当事人之间,为实现特定的经济贸易目的,明确双方在经济业务中的具体权利义务而达成的协议。这种合同具有一般国内经济合同不具备的“涉外因素”。这种“涉外因素”最明显的体现在合同当事人的国籍上。就是说,涉外经济合同的两方当事人中必须有一方具有中国国籍,另一方不具有中国国籍;如果双方当事人都是中国国籍,或者都没有中国国籍,那么这个合同对我国来说就不是涉外经济合同。此外,“涉外因素”还表现在合同规定的内容是有关中外双方之间的国际经济技术贸易合作关系,这种经济活动涉及到的人、财、物通常都要跨越国境。