

南
京
大
学
博
士
文
丛

全球化与中国劳动法制问题研究

周长征 著 南京大学出版社

NANJING
DAXUE
BOSHI WENCONG

504



南京大学博士文丛

全球化与中国劳动法制问题研究

周长征 著



05
01



南京大学出版社 0607085

-89

图书在版编目(CIP)数据

全球化与中国劳动法制问题研究/周长征著. —南京:
南京大学出版社, 2003.10

(南京大学博士文丛)

ISBN 7-305-04145-9

I. 全... II. 周... III. 劳动法-研究-中国

IV. D922.504

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 066244 号

丛 书 名 南京大学博士文丛
书 名 全球化与中国劳动法制问题研究
著 者 周长征
出版发行 南京大学出版社
社 址 南京市汉口路 22 号 邮编 210093
电 话 025-3596923 025-3592317 传真 025-3686347
网 址 <http://press.nju.edu.cn>
电子信箱 nupressl@publicl.ptt.js.cn
经 销 全国各地新华书店
印 刷 南京人民印刷厂
开 本 850×1168 1/32 印张 7.125 字数 178 千
版 次 2003 年 10 月第 1 版 2003 年 10 月第 1 次印刷
印 数 1—2000
ISBN 7-305-04145-9/D·477
定 价 13.00 元

* 版权所有,侵权必究

* 凡购买南大版图书,如有印装质量问题,请与所购
图书销售部门联系调换

南京大学博士文丛

编辑委员会

主 任 蒋树声

副主任 洪银兴 陈 骏 张异宾(常务)

委 员 (以姓氏笔画为序)

丁 帆	王 颖	叶继元
孙义燧	李 成	吕 建
任天石	陈 骏	宋林飞
张异宾	吴培亨	柳士镇
郭子建	洪银兴	钱乘旦
龚昌德	童 星	蒋树声
程崇庆	赖永海	谭仁祥

南京大学博士文丛

总 序

洪银兴

21 世纪是一个充满机遇与挑战的时代,随着科学技术的突飞猛进,知识经济初见端倪,综合国力的竞争日趋激烈。从根本上说,21 世纪的竞争最重要的是人才的竞争。高等学校承担着培养高层次人才的使命,博士是高层次人才的代表。如何培养大批具有博士学位的高层次人才,使他们在下世纪成为知识创新的主力军,无论是对高校本身还是对国家来说,这都是一件至关重要的事情。

为了展示南京大学青年教师的学术风采,加强学科与学术队伍的建设,促进新生学术力量的成长,经过长期酝酿与充分准备,我校编辑出版了《南京大学博士文丛》。此次编进《博士文丛》中的论著,大多是获得博士学位并在我校任教的青年教师的博士论文,是在广泛动员、严格把关的基础上,根据质量第一、公平公开、规范

《南京大学博士文丛》总序

运作的原则认真遴选出来的,同时坚持基础研究与应用研究并举,特别注重对我国现代化建设和改革开放,对南大学科建设和发展具有重要理论价值与实践意义的最新研究成果。可以说,这套《博士文丛》虽然也可能有这样或那样的不足,但基本上反映了南大青年学者丰富而活跃的学术思想,代表了南大青年学者的学术水平。此次我校组织编辑出版《博士文丛》,就是从人才培养的战略高度,并着眼于下世纪发展的需要,在学术研究与人才培养领域采取的一项重要举措。相信《博士文丛》的出版对于扩大我校的学术影响、培养青年学术骨干、推动学科建设,一定能起到重要的作用。

长期以来,南京大学在人才培养、科学研究、社会服务、国际交流等各个方面都致力于追求卓越,为国家和社会培养了大批杰出人才。一届又一届的学生在这一人才摇篮里茁壮成长,一代又一代的学者在这块科学沃土上勤奋耕耘。近百年的办学实践塑造了南大师生热爱祖国、振兴中华的爱国精神,追求真理、实事求是的科学精神,博采众长、汇融百家的开放精神和兢兢业业、无私无畏的奉献精神,培育了南京大学严谨、求实、勤奋、创新的学风。近百年的历史,尽管世事沧桑,但这样的精神和学风一直在南京大学传承延续,并不断发扬光大,历久弥新。正是这种优良的传统和学风,使南京大学深深植根于传统与现代的沃土中,不断从本民族和世界文化的宝库中吸取新的营养,形成了南大特有的深厚的文化底蕴与学术氛围,使南大在近百年的进程中始终保持着永不衰竭的青春活力,使学校的各项事业不断发展壮大,形成了自身的发展特色,取得了令人瞩目的成就。如今,南京大学已成为学科门类齐全、师资力量强大、科研实力雄厚并具有一定国际影响的重点综合性大学。

一流的大学离不开一流的学术大师,一流的学术大师又离不开一流的学术环境。在迈向建设世界一流大学的进程中,南京大学将一如既往,继续改善条件,为广大教师创造更好的学术环境。

《南京大学博士文丛》总序

同时我也衷心希望全校教师尤其是广大中青年教师,发扬我校优良传统与学风,在南大优良的学术环境里锐意进取,不断创新,为进一步提高我校的学术水平,繁荣我国科学文化事业作出更大贡献!

1999年5月20日

目 录

引 言 从全球化的视角看中国劳动法	1
一、问题的提出	1
二、研究背景与研究意义	4
(一) 社会背景	4
(二) 国内外相关研究现状及本书的研究意义	5
三、本书的研究方法与概念界定	8
(一) 研究方法	8
(二) 基本概念的界定	10
第一章 全球化背景下的劳动关系和法律	12
一、全球化的一般理论	12
(一) 全球化的概念	12
(二) 全球化的发端与成因	13
(三) 几种主要的全球化理论	19
1. 世界体系理论	19
2. 文明冲突理论	21
3. 文化系统理论	23
4. 马克思主义的全球化理论	24
二、全球化对劳动关系的影响	26
(一) 全球化与国际劳动关系	27

目 录

1. 当前国际劳动关系的现状	27
2. 全球化对国际劳动关系的影响	28
(二) 全球化对我国劳动关系的影响	31
三、全球化对法制与法学的影响	35
(一) 法律的全球化:一种不切实际的幻想?	35
(二) 后现代主义法学	39
第二章 资本的全球化:外国直接投资对中国劳动法制的	
影响	46
一、我国的外商投资企业劳动关系与劳动立法	50
(一) 我国外商投资企业的劳动关系	50
(二) 我国外商投资企业的劳动立法	53
二、外商投资企业在劳动法适用方面的问题	55
(一) 外商投资企业适用《劳动法》的若干难点	
问题	55
1. 中外方高级管理人员的同工同酬问题	55
2. 工时制度问题	59
3. 外商投资企业工人的罢工权问题	62
(二) 外商投资企业劳动关系的法律冲突与法律	
适用	75
1. 外商投资企业劳动关系法律冲突的产生	
原因	75
2. 中国涉外劳动关系的冲突规范	77
三、外商投资企业生产行为守则及其法律问题	81
(一) 外商投资企业生产行为守则的由来	81
(二) 生产行为守则的法律性质	85
(三) 生产行为守则与《联合国跨国公司行为守则》	
的比较	91
(四) 中国政府对生产行为守则所应采取的政策	94

第三章 贸易的全球化:加入世界贸易组织对中国劳动法制的挑战	99
一、加入 WTO 对我国劳动关系与劳动法制的影响	99
二、“社会条款”争议及其评析:劳动标准能否与国际贸易挂钩?	102
(一)“社会条款”问题的起源	102
(二)什么是核心劳动标准?	107
(三)将劳动标准与国际贸易挂钩的理由与反对意见	109
1. 美国劳联—产联(AFL-CIO)的理由	109
2. 国际劳工组织关于出口加工区问题的报告:低劳动标准国家属于“不公平竞争”	110
3. 发展中国家反对将劳动标准与国际贸易挂钩的意见	111
4. 经合组织(OECD)报告:无法证明劳动标准与贸易存在联系	113
(四)结论与评价	115
1. 美国在自由贸易与劳动标准问题上的双重标准	115
2. 争论的实质是发达国家与发展中国家在价值观与经济利益方面的冲突	117
三、适应贸易自由化的趋势,完善我国劳动法制	118
(一)适应贸易自由化的趋势,适当放松劳动标准管制	118
(二)参照核心劳动标准,完善我国劳动法制	123
第四章 劳动标准的全球化:国际劳工组织与中国劳动法制的对话	126
一、国际劳工组织与经济全球化	126

目 录

(一) 国际劳工组织的产生与发展	126
(二) 全球化对国际劳工组织的挑战	129
(三) 国际劳工组织的监督机制及其发展动向	131
1. 国际劳工组织的监督机制	131
2. 1965 年国际劳工组织对日本违反第 87 号 公约的调查及其意义	133
3. 缅甸事件:国际劳工公约由“软法”向 “硬法”转变的新标志	138
二、基本国际劳工公约标准与中国劳动法制的比较	140
(一) 基本国际劳工组织公约被成员国批准的情况	140
(二) 我国劳动法制水平与基本国际劳工 公约的比较	142
1. 自由结社权	142
2. 集体谈判权	145
3. 平等就业权	149
4. 强迫劳动	153
5. 童工问题	159
三、国际劳工组织与中国在劳动法制领域的合作	164
(一) 国际劳工组织与中国关系的历史回顾	164
(二) 加强与国际劳工组织的合作,促进中国劳动 法制建设	166
1. 如何看待我国劳动法制水平与国际劳工 标准之间的差距	166
2. 参照基本国际劳工标准,完善我国的 劳动法制	171
3. 积极参加国际劳工组织的活动,抓紧研究 并且加入有关的基本国际劳工公约	177

目 录

结语 中国劳动法制的全球化与本土化	180
一、全球化对中国劳动法制产生了深远的影响	181
(一) 全球化已经对中国劳动法制产生了重大 影响	181
(二) 全球化影响中国的劳动法制的内在机制 解析	183
二、中国劳动法制全球化与本土化的适当平衡	194
参考文献	200
后 记	211

引言

从全球化的视角看中国劳动法

一、问题的提出

从 20 世纪 70 年代以来,世界各地之间的经济、文化、信息等
方面的交往日益密切,使人们越来越产生一种时空压缩的感觉,世
界变成了一个“地球村”;另外一方面,全世界任何地区所发生的任
何问题都会很快地影响到其他地区,人类正在面临着越来越多的
共同的问题,这些问题需要通过全球合作才能得到解决。上述社
会发展的趋势,被人们形象地称为“全球化”(Globalization)。

全球化是当今世界发展的重要趋势,对各国的经济、科技、文
化、法律等方面都产生了重大的影响。1992 年 10 月 24 日,联合
国秘书长加利在“联合国日”的致辞中宣布:“第一个真正的全球
性的时代已经到来了。”^①自从 1990 年苏联解体后,各国学者都纷
纷把全球化作为自己的研究课题,并且运用全球化理论来研究经

① 联合国大会于 1947 年 10 月 31 日通过决议,决定将 10 月 24 日定为“联合国日”。

引言 从全球化的视角看中国劳动法

济学、社会学、政治学、法学、哲学、国际关系学等领域的问题,全球化问题本身也已经成为一个“真正的全球性”的热点问题。

全球化进程对于世界各国的劳动法产生了非常重大的影响,这种影响主要是通过经济全球化的发展而实现的,同时国际劳动立法、国际人权运动、消费者运动、工会运动等方面的实践活动也扮演了非常重要的角色。

中国劳动法在 21 世纪面临着艰巨的改革任务,在这个改革过程中,全球化是一个必须要考虑的重要因素。然而首先就会遇到这样几个问题,例如:全球化(特别是经济全球化)对当前中国的劳动法制产生了哪些影响?这些影响是在什么样的背景下、通过什么样方式发生的?在中国劳动法制现代化的过程中,应该如何认识全球化与本土化这一对矛盾?这些问题都是本书所要回答的主要问题。而且对这些问题的回答,有助于明确中国劳动法制未来的发展方向。

本书首先是假定全球化是一个客观的不可逆转的过程。鉴于全球化只是一个正在进行的过程,对于其客观性目前有很大的争议。很多学者和世界银行、货币基金组织等国际组织以及多数国家的政府往往认为全球化是一个客观的不可逆转的过程,甚至将其起源一直上溯到五百多年前哥伦布发现新大陆。^①而另外一些学者和很多非政府组织则持相反观点,认为全球化不可逆转的说法是一个骗局,主张应该由那些持新自由主义观点的国际组织和政府对此负有责任。^②正如法国学者埃克托尔·吉扬·莫罗所指出的:“全球化不是一个自发现象,不是技

① 持此类观点者如李慎之:《全球化与中国文化》,载《太平洋学报》,1994 年第 2 期,第 3 页。

② 非政府组织的观点如“全球化监察”出版的刊物,如《全球化监察》(2001 年 1 月第 8 期),《打工仔女看世贸》等。“全球化监察”是香港的一家非政府组织。

一、问题的提出

术进步和经济发展的必然结果,它是追求具体目标的新自由主义经济政策的硕果。”^①对于这两种针锋相对的观点,我们并没有任何手段加以验证,因此只能采纳大多数人的观点,将全球化视为是一个不可逆转的过程。

本书认为,中国的劳动法制在整体意义上属于我国的国家主权范畴,是不应该也是不可能被全球化的。但不可否认的是,随着经济全球化进程中同时进行的全球权力资源的再分配,中国的劳动法制也受到了重大影响。在一定意义上,中国劳动法目前已经被深深地卷入到全球化的进程之中。在全球化的同时,各国的社会制度与文化还存在着强烈的本土化的趋势,民族主义在很多国家和地区重新开始流行。在我国劳动法的发展过程中,也存在着全球化与本土化两种趋势的冲突。目前我国的劳动法制在很多方面不能适应全球化的需要,必须进行必要的改革。只有建立合理的劳动法制,才能促进我国经济的长期稳定发展,并通过参与全球化过程而分享世界经济和科技发展的成果。

本书的研究目的,并不在于对中国未来的劳动法制改革提出一些具体的立法建议,而在于从宏观的角度,通过对我国劳动法制的现存问题进行反思与检讨,从而提出一些具有前瞻性、战略性和理论性的观点。本书认为,中国劳动法制在 21 世纪的基本改革方向应该朝着既有利于保护广大劳动者的利益,又有利于吸引外商投资和提高国内企业的国际竞争力的方向发展。在维护劳动者合法权益与加快改革开放之间应该实现一种适当的平衡,从而促进整个社会的和谐发展。

① [法]埃克托尔·吉扬·莫罗:《对全球化的若干质疑》,载梁展编选:《全球化话语》,上海三联书店 2002 年 1 月第 1 版,第 207~229 页。

二、研究背景与研究意义

(一) 社会背景

全球化是一个客观的发展趋势,根据其内容可以分为经济全球化、文化的全球化、科技的全球化、信息的全球化等等,这些方面是相互影响、密切联系的。然而,全球化最重要的表现是在经济领域,经济全球化是一个客观发展趋势,世界各国都深受其影响。

经济全球化也是中国进行现代化建设的基本国际背景。中国加入经济全球化浪潮的步伐可以划分为三个阶段:第一阶段,1978年召开了中国共产党十一届三中全会,宣布实行改革开放政策,从此中国就开始逐步融入了世界经济大循环之中。第二阶段,1992年邓小平同志发表南方讲话,提出了中国要建立社会主义市场经济体制,这就大大加快了中国和世界经济接轨的步伐。第三阶段,1999年11月中国和美国签署协议,中国即将加入世界贸易组织,这是中国积极迎接全球化时代到来的重大抉择。

中国的改革开放政策已经取得了举世瞩目的成就。据统计,2000年我国进出口总额达4 743亿美元,出口总额一举突破2 000亿美元大关,达到2 492亿美元,中国经济的对外依存度,即进出口占国内生产总值(GDP)的比例由1995年的40.2%进一步上升到2000年的43.9%。特别是外贸出口,已占到GDP的20%以上,对国家整体经济增长、社会就业、财政收入、国际收支平衡都起着举足轻重的作用。截至2001年3月底止,全国共批准外商投资企业369 654个,实际利用外资金额3 566.02亿美元。世界五百

二、研究背景与研究意义

强大公司中,已有近四百家进入中国进行直接投资。^① 这表明,中国经济已经深深地融入到经济全球化的潮流之中。

伴随着中国融入经济全球化进程的步伐,中国的劳动法制也发生了深刻的变化。按上述三个阶段来划分,在第一阶段,中国开始逐步推行劳动合同制,建立劳动力市场。在第二个阶段,1994年底,中国颁布了建国以来的第一部《劳动法》,标志着中国劳动领域终于摆脱了“无法可依”的落后局面,这是中国劳动法制发展的一个里程碑。而且从20世纪90年代末期开始,中国大刀阔斧地对社会保障体制进行改革,初步建立起了一个多层次的社会保障体系,这意味着中国的劳动法制又大大向前推进了一步。在第三个阶段,中国于2001年12月11日正式加入世界贸易组织,这对中国的经济、政治和社会都产生了巨大影响,传统的劳动法制也因此面临着更大的改革压力。

(二) 国内外相关研究现状及本书的研究意义

全球化在国内是最近十几年才引起人们关注的一个问题。经过对国内最权威的论文索引系统——中国人民大学复印报刊资料1978~1997年的论文索引目录进行检索,发现我国最早有关全球化的论文是一篇名为《金融机构的全球化》的译文,发表于1986年《经济参考》第11期,原作者为摩尔特·维尔麦茨。随后几年国内学者的一些讨论也基本上都局限于经济学领域。在政治、哲学社科领域,一直到1992年,国内才有三篇论文专门讨论全球化问题。由此可见,我国学术界对全球化问题的讨论,主要是近十年来才兴起的。

目前,国内法学界对于全球化问题的研究还非常少,早期发表

① 李争平、周倩:《中国与亚洲各国:依存又竞争,发展共繁荣》,载2001年5月10日《经济日报》。