



西南政法大学

Southwest University of
Political Science & Law

涉外法律实务系列

总主编 张晓君

涉外投资法律实务

The Law and Practice of International Investment

主 编 / 杨丽艳



厦门大学出版社
XIAMEN UNIVERSITY PRESS

国家一级出版社
全国百佳图书出版单位



西南政法大学
Southwest University of
Political Science & Law

涉外法律实务系列

总主编 张晓君

涉外投资法律实务

The Law and Practice of International Investment

主 编 杨丽艳



撰稿人（按章节先后）：

杨丽艳 肖 雯 林 卯 孙南翔

梁 咏 徐忆斌 刘 彬



厦门大学出版社 国家一级出版社
XIAMEN UNIVERSITY PRESS 全国百佳图书出版单位

图书在版编目(CIP)数据

涉外投资法律实务/杨丽艳主编. —厦门:厦门大学出版社, 2017. 9

(涉外法律实务系列)

ISBN 978-7-5615-6423-3

I. ①涉… II. ①杨… III. ①外国投资法—高等学校—教材 IV. ①D996.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2017)第 082210 号

出版人 蒋东明

责任编辑 邓臻

封面设计 李嘉彬

技术编辑 许克华

出版发行 厦门大学出版社

社址 厦门市软件园二期望海路 39 号

邮政编码 361008

总编办 0592-2182177 0592-2181406(传真)

营销中心 0592-2184458 0592-2181365

网 址 <http://www.xmupress.com>

邮 箱 xmup@xmupress.com

印 刷 厦门市万美兴印刷设计有限公司

开本 720mm×1000mm 1/16

印张 33.75

字数 530 千字

插页 2

版次 2017 年 9 月第 1 版

印次 2017 年 9 月第 1 次印刷

定价 78.00 元

本书如有印装质量问题请直接寄承印厂调换



厦门大学出版社
微信二维码



厦门大学出版社
微博二维码

西南政法大学涉外法律实务系列编委会

主 任 张晓君

副主任 石经海 宋渝玲

委 员 王玫黎 陈咏梅 丁丽柏 岳树梅

张春良 裴 普 王媛媛

总序

2013年,西南政法大学获批为教育部涉外法律人才教育培养基地,由国际法学院具体牵头建设。近些年,国际法学院积极探索创新涉外法律人才培养机制,努力培养一批具有国际视野、通晓国际规则,能够参与国际法律事务和维护国家利益的涉外法律人才;依托各种政策和发展契机,协同海内外高校和实务部门,以开设涉外法律人才实验班为重要抓手和创新载体,进一步探索实践涉外法律人才培养新模式新方式。涉外法律人才培养目标的实现需要与之相适应的教材系列。为此,在学校支持下,国际法学院精心组织策划涉外法律实务教材的系列编写,邀请来自高校和实务部门的专家学者参与本系列各教材的编写。这种“五湖四海”式组建编写团队,目的是保证本系列的实务性和高水准。

本系列围绕涉外法律实务能力和专业素质,着力突出专业和实务特色。一方面,本系列各教材主题的选定,以涉外法律人才要接触到的最广泛和经常性的国际法律实务为依据,涵盖了涉外法律实务的实体性和程序性问题,包括世界贸易组织法律实务、涉外工程法律实务、涉外民事诉讼法律实务、海商法律实务、涉外知识产权法律实务、涉外货物买卖法律实务、涉外金融法律实务、涉外民事关系法律适用实务、涉外投资法律实务等,着重阐述主要国际法律实务问题,基本涵盖了高端国际法律人才从事涉外法律实务工作必须学习和掌握的实务性专业知识。另一方面,本系列在内容结构和体例设计上,体现注重涉外法律实务知识和实务能力提高的总体要求。各教材编写,力求配合案例

总 序

教学讨论式授课模式。严格统一编写体例,每章各节在内容结构上分成知识背景或知识点、案例裁决或法律文书摘录、延伸阅读三个板块,对涉外法律实务知识进行讲解。先系统性阐释专业知识内容,之后以真实案例为素材进行案例教学,精选的经典和富有代表性案例,都摘编节选自案例原文,这样既保持案例的本来面貌,又能深化读者对基础知识和案例内容的理解和掌握。专业知识衔接案例分析或法律文书摘录学习,配以延伸知识阅读,通过这样的体例设计,帮助学生切实有效地将知识转化为运用法律解决实际问题的能力,培养学生运用法律逻辑分析问题和独立思考的习惯。

西南政法大学涉外法律实务系列,是从以灌输知识为主,向培养能力为主的教学理念和教学方法转变的有益尝试,是涉外法律人才教育培养的经验总结和创新成果,也是深化涉外法律人才教育培养的重要内容和教学载体。期望这套丛书能够不断得到完善,在推进中国涉外法律人才教育培养事业中发挥作用。

西南政法大学校长
教授、博士生导师

付子堂

西南政法大学国际法学院院长
教授、博士生导师

张晓君

2017年5月

作者简介

(按章节顺序)

杨丽艳,西南政法大学国际法学院教授,法学博士(武汉大学法学院),中国国际法学会理事,中国国际经济法学会常务理事,中国国际经济法学会常务理事,广西法学会第六届常务理事(2014年至今),广西国际法学会会长(2013年至今),美国国际法学会会员,2001年7月至2002年6月,公派英国剑桥大学劳特派特国际法研究所访问学者,2004年7月至12月公派日本东京大学社会科学研究所客座研究员,2006年7月至2007年6月,公派美国乔治城大学国际经济法研究所访问学者,2009—2010年公派加拿大多伦多大学法学院访问学者,2015年4月至7月悉尼大学法学院访问学者,2016年6月至9月新英格兰大学访问学者。主要研究方向:国际经济法(含区域经济一体化法律制度)、国际投资法。主要教授课程:国际投资法、区域经济一体化法律制度(含中国—东盟FTA法律制度,面向东盟学生,英语授课)。主要学术成就:出版专著6部、参编教材1部,主持国家、省部级等各层面项目研究20项以上,参与5项以上。在《法学评论》《武大国际法评论》《国际经济法學刊》等国内期刊发表专业学术论文40余篇。联系方式:ylian68@qq.com

肖雯,西南政法大学国际法学博士,重庆华立万韬律师事务所律师。

林卯,西南政法大学国际法学在读博士,重庆静昇律师事务所律师。

孙南翔,中国社会科学院国际法研究所助理研究员,法学博士。曾赴德国

涉外投资法律实务

马克斯·普朗克国际公法研究所、程序法研究所等国外著名高校和研究所从事访学工作。主要研究方向:国际贸易法、国际投资法、网络法。主要教授课程:国际经济法。主要学术成就:在《中外法学》《环球法律评论》《现代法学》、*Asian Journal of WTO & International Public Health Law and Policy* 等 SSCI 与 CSSCI 刊物上发表论文 20 多篇。联系方式: sunnanxiang@cass.org.cn

梁咏, 复旦大学法学院国际法专业副教授、硕士研究生导师、复旦大学自贸研究院副秘书长, 世界贸易组织法研究会理事, 欧盟法研究会理事, 上海市 WTO 法研究会秘书长。2007—2008 年, 作为福克斯国际学者到美国耶鲁大学访学, 2013 年参加美国芝加哥大学法经济学暑期学校。主要研究方向: 国际投资法、国际贸易法和国际税法。主要讲授课程: 国际经济法(本科/硕士)、国际投资法(中文, 本科/硕士)、International Investment Law、国际私法(本科/硕士)等。主要学术成就: 出版专著 3 部、参编教材 4 部, 主持及联合主持教育部、司法部、商务部等省部级课题 6 项, 深度参与国家社科项目 2 项。在《法学》《法商研究》《法学评论》《国际经济法学刊》等全国各类刊物上发表中英文论文 40 余篇。已发表的论文中, 有 4 篇论文分别为《中国社会科学文摘》和人大复印资料转载。联系方式: liangyong@fudan.edu.cn

徐忆斌, 西南政法大学国际法学院副教授、硕士研究生导师, 法学博士, 中国—东盟法律研究中心高级项目官员。主要研究方向: 国际贸易法(含 WTO 法)、东盟国别法、国际金融法、国际经贸争端解决法。主要教授课程: 国际经济法学、外贸运输与保险(双语)、国际贸易法成案分析(双语)、世界贸易组织法(双语)、国际融资法律实务、涉外法律实务、涉外礼仪与谈判。主要学术成就: 在《学术界》《现代经济探讨》《西北师大学报》(社会科学版)、《中国海洋大学学报》(社会科学版)、《民主与法制》《求索》《社会科学家》等核心学术刊物上发表法学论文 30 余篇。论文获得中国法学会 WTO 法研究会年会论文二等奖。主持项目研究 5 项, 参与项目研究 20 余项。联系方式: xyb212@126.com

刘彬, 西南政法大学国际法学院副教授, 硕士研究生导师, 法学博士, 担任

中国国际经济法学会理事、中国法学会世界贸易组织法研究会理事、中国法学会中国东盟法律研究中心研究员、《国际关系与国际法学刊》编委会委员,2010年美国圣路易斯华盛顿大学法学院访问学者。主要研究方向:国际经济法、知识产权法、国际法跨学科研究等。主要讲授课程:国际经济法、世界贸易组织法、国际贸易法成案分析(双语)、区域贸易法、涉外经贸立法实务等。主要学术成就:出版专著1部、参编教材4部,主持国家社科基金等各类项目5项,参与各类项目5项。在《厦门大学学报》《环球法律评论》《国际经济法學刊》等国内知名刊物发表学术论文20余篇。联系方式:liubinswupl@126.com

编写说明

在国际经济领域中,由于近年后金融危机的全球经济复兴缓慢,经济全球化受阻、区域经济一体化蓬勃发展,我国推出的“一带一路”倡议正在实施中,跨国投资已成为其中一个重要组成部分。越来越多的企业开始加入海外投资的队伍之中,据商务部统计,2016年1—6月,我国境内投资者共对全球155个国家和地区的4797家境外企业进行了非金融类直接投资,累计实现投资5802.8亿元人民币(折合888.6亿美元,同比增长58.7%)。截至2016年6月底,我国对外非金融类直接投资累计6.2万亿元人民币(折合9519亿美元)。^①在这之中,成功与失败皆有。细究失败的原因主要有国家安全审查、东道国相关法律、劳工待遇和人权、金融汇率以及国家稳定等。这些都涉及国际投资法的相关内容。与此同时愈来愈多地出现了投资者与东道国之间的投资争议,据统计,1987—2015年共计出现了696个案例。^②由此,可以断定,随着中国境外投资的增加,随着中国在国际经济中作

^① 商务部召开例行新闻发布会(2016年7月19日),<http://www.mofcom.gov.cn/xwfbh/20160719.shtml>,2016年9月30日访问。2017年1—8月,我国境内投资者共对全球152个国家和地区的4789家境外企业新增非金融类直接投资,累计实现投资687.2亿美元,同比下降41.8%,非理性对外投资得到进一步遏制。对外承包工程完成营业额885亿美元,同比下降1.6%,新签合同额1495.7亿美元,同比增长12.7%。商务部召开例行新闻发布会(2017年9月14日),<http://www.mofcom.gov.cn/xwfbh/2017年9月120170914.shtml>,2017年9月18日访问。

^② WorldInvestmentReport2016,<http://unctad.org/SearchCenter/Pages/Results.aspx?k=wir2016>,p.118,2016年9月28日访问。据2017年世界投资报告(World Investment Report 2017,WIR2017),2016年里投资者-东道国争端(ISDS)案例有增无减,2016年启动62起新案例,使已知案例总数达到767例。截至2016年年底,根据案情,60%案例中的投资者在争端中获胜。World Investment Report 2017,WIR2017,p.12。

用的发挥以及积极参加国际经济治理,中国会越来越多地参与多边贸易、投资谈判和国际争端解决,中国的涉外法律业务在全球的法律服务市场中将占有越来越大的比重,与此同时我国对涉外法律人才的需求将与日俱增。这些必将涉及高水平涉外法律人才的培养,除了相关专业知识和语言能力之外,更重要的是要培养学生具备解决国际法律争端所必需的法律逻辑思维。要达到这样的教学目标,应当大力提倡以学生为中心、注重培养学生思辨批判能力和实务运用能力的“案例教学法”。有鉴于此,本书在结构设计和内容安排上大胆创新,力求突出实务性,以配合国际投资法进入实用阶段的现实状况。

除了系统性地编写国际投资法的专业知识内容以外,本书以国际投资法的真实案例为素材,精选经典案例,摘编节选其原文,置于各章节知识内容之后。这样既能保持案例的本来面貌,又能深化学生对基础知识和案例内容的理解和掌握,力求帮助学生培养切实有效地将知识转化为运用法律解决实际问题的能力,培养学生运用法律逻辑分析问题和独立思考的习惯。对于案例的选择,本书主要根据理论知识中提出的问题的重要性以及案例的典型性,同时兼顾案例的复杂程度来进行挑选。本书适宜于高年级本科生和研究生,同样也适宜于学习国际投资法及其实务知识的其他读者。

本书是西南政法大学国际法学院组织编写的涉外法律实务系列丛书之一。本书由西南政法大学、复旦大学、中国社科院几所高等院校和研究机构从事国际投资法教学和研究工作的一线教师共同编写,是各位作者个人的研究与合作的成果。本书具体撰稿人及分工如下(以撰写章节先后为顺序):

第一章:杨丽艳(西南政法大学)

第二章:肖雯(西南政法大学国际法学博士、重庆华立万韬律师事务所律师)

第三章:林卯(西南政法大学国际法学在读博士、重庆静昇律师事务所律师)

第四章:孙南翔(中国社会科学院国际法研究所)

第五、十章:梁咏(复旦大学法学院)

第六、七、八章:徐忆斌(西南政法大学国际法学院)

第九章:刘彬(西南政法大学国际法学院)

本书在编写过程中,得到商务部条法司原副司长、清华大学法学院杨国华教授

的帮助和指导；另外，还得到厦门大学出版社及其编辑的大力支持，在此一并表示衷心的感谢！同时也谢谢申翠同学的精确编辑工作。

基于本书属于涉外法律实务系列之考虑，书名由原来的“国际投资法律与实务”改为“涉外投资法律实务”。涉外投资法律是国际投资法律的一部分，许多国内的涉外投资法律离不开包括双边投资条约、FTA 中投资规则在内的国际投资条约，以及投资争端解决机制及其案例实务等内容，当然更离不开国际投资法律里的投资、投资者、投资待遇、投资争端解决机制等基本概念、基本制度，甚至还涉及国际经济学的投资定义等。同时，一国的涉外投资法律的规则制定尽管可以视自己国情而与国际投资法律制度有所区别，但相当部分的内容也是必须以自己参加承诺的国际投资法律为主要依据，所以从逻辑上来说一国的涉外投资法律必须基于国际投资法律。从这个角度看，这两个名称也是可以互换的。在出版之际，特作此说明。

还需要说明的是，本书各章节摘录了“案例裁决/法律文书”。在摘录的报告中出现的段落编号，系保留原报告内容，即段落为原“案例裁决/法律文书”报告中的段落，非本书中的段落；而“案例裁决/法律文书”中注释符号的编号则根据本书的编排格式做了一定的调整。

虽然本书在结构设计和内容安排上都做了一定程度的新尝试，但限于时间和水平，书中内容错误和遗漏之处在所难免，敬请各位读者惠予批评指正，以便我们在本书再版时修订完善。

编者

2017年9月

目 录

第一章 国际投资及其相关的几个基本问题	1
第一节 国际投资的含义及构成	1
【知识背景/点】	1
一、国际投资的含义及构成	1
二、国际投资的特点分析	8
第二节 国际投资的法律权属以及投资的收益和风险	9
【知识背景/点】	9
一、国际投资的法律权属	9
二、投资的收益和风险	11
【案例裁决/法律文书摘录】	13
一、Pope & Talbot 诉加拿大案	13
二、CMS 诉阿根廷案	17
【延伸阅读】	47
第二章 法律和国际投资的关系	49
第一节 概述	49
【知识背景/点】	49
【案例裁决/法律文书摘录】	51

一、可口可乐并购汇源果汁案·····	51
二、加德拉公司诉科特迪瓦共和国政府案·····	52
【延伸阅读】·····	52
第二节 法律对国际投资的作用和影响·····	53
【知识背景/点】·····	53
一、法律是保护国际投资的一种有效手段·····	54
二、法律能够鼓励和促进国际投资·····	55
三、法律能够对国际投资进行管理和规制·····	56
【案例裁决/法律文书摘录】·····	57
【延伸阅读】·····	65
第三节 国际投资法的渊源·····	65
【知识背景/点】·····	65
一、国内法律规范·····	66
二、国际法律规范·····	67
【案例裁决/法律文书摘录】·····	70
【延伸阅读】·····	94
第三章 国际投资法中实质性、程序性制度·····	105
第一节 投资准入·····	105
【知识背景/点】·····	105
一、投资准入的含义·····	105
二、投资准入法制的种类·····	109
三、我国投资准入制度的实践与发展·····	111
【案例裁决/法律文书摘录】·····	113
第二节 征收·····	115
【知识背景/点】·····	115
一、征收的概念·····	115
二、征收的对象·····	115

三、征收的要件	117
【案例裁决/法律文书摘录】	118
一、Revere Copper Arbitral Award 案	118
二、Benevenuti and Bonfand 案	119
第三节 投资保险	120
【知识背景/点】	120
一、海外投资保险的概念及特征	120
二、海外投资保险承包的风险种类	122
三、海外投资保险制度与 MIGA	123
【案例裁决/法律文书摘录】	124
第四章 各主要国的国际投资规则	126
第一节 各国国内有关国际投资规制概述	126
【知识背景/点】	126
一、东道国规则	126
二、投资母国规则	129
【案例裁决/法律文书摘录】	130
【延伸阅读】	139
第二节 美国的国际投资规则	140
【知识背景/点】	140
一、外商投资的规制	140
二、美国对外投资的规制	142
【案例裁决/法律文书摘录】	144
【延伸阅读】	175
第三节 其他国家的国际投资规则	176
【知识背景/点】	176
一、欧盟国家的国际投资规则	176
二、东南亚国家的国际投资规则	179

三、其他国家的国际投资规则	181
【案例裁决/法律文书摘录】	184
【延伸阅读】	190
第四节 中国的国际投资规则	191
【知识背景/点】	191
一、外商投资的规则	191
二、对外投资的规则	194
【案例裁决/法律文书摘录】	196
【延伸阅读】	201
第五章 国际双边投资协定	202
第一节 双边投资协定的概念、基本功能和新特点	202
【知识背景/点】	202
一、双边投资协定的概念	203
二、双边投资条约的基本功能	206
三、双边投资协定的新特点	208
【案例裁决/法律文书摘录】	209
一、中华人民共和国政府和美利坚合众国政府关于投资保险 和投资保证的鼓励投资的协议及有关问题的换文	209
二、2012年美国双边投资协定范本(重要条款摘录)	213
三、2008年德国双边投资协定范本(摘录)	219
第二节 双边投资协定的基本条款简介	223
【知识背景/点】	223
一、序言	223
二、定义条款	224
三、投资待遇条款	225
四、征收和国有化条款	227
五、投资争端解决条款	229

六、其他条款	230
【案例裁决/法律文书摘录】	233
一、序言	233
二、定义条款	234
三、投资待遇条款	244
四、征收和国有化条款	248
五、投资争端解决条款	249
六、其他条款	253
第三节 中国双边投资协定的变迁和特点	255
【知识背景/点】	255
一、中外双边投资协定的变迁	255
二、中外双边投资条约定位的变化	260
【延伸阅读】	261
第六章 国际投资多边协定	285
第一节 ICSID 公约	285
【知识背景/点】	285
一、简介	285
二、“中心”的管辖权	286
【案例裁决/法律文书摘录】	289
一、Pac Rim Cayman LLC 诉萨尔瓦多共和国案 (ICSID Case No. ARB/09/12)	289
二、墨菲勘探与生产国际公司诉厄瓜多尔共和国案 (ICSID Case No. ARB/01/3)	300
三、雪佛龙公司和德士古石油公司诉厄瓜多尔共和国案 (PCA Case No. 2009-23)	305
四、Plama 有限公司诉保加利亚共和国 (ICSID Case No. ARB/03/24)	306