

# 国际贸易与国际投资 法律实务

干春友 陈松 叶士英 编 著

中国计划出版社

1995 北 京

国内法律的各个方面。但是，由于东西方经济体制的不同，也由于各国经济发展水平及法律制度上的差异，反映在国际贸易和国际投资上，则表现为复杂的国际经济法律关系。无论是国际贸易还是国际投资，无论是谈判签约还是履行契约，都存在着大量的复杂的法律问题。致力于对外开放、利用外资或寻求国际市场，到世界各地去开展贸易或投资活动的企业家们，致力于发展各种形式的国际经济技术合作的人士，都应当研究、探索并掌握国际贸易和国际投资中的法律问题。

我们衷心希望本书的出版发行，能对各位企业家们有所裨益。

**戚延生、谭昌建、赵立南**

1994年4月

(京) 新登字 078 号

图书在版编目 (CIP) 数据

国际贸易与国际投资法律 / 干春友等编著—北京: 中国计划出版社,  
1994.9

ISBN 7-80058-358-9

I. 国… II. 干… III. ①国际贸易法 ②对外投资—国际经济法  
IV. D996

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (94) 第 06986 号

中国计划出版社出版  
(北京西城月坛北小街 2 号)  
北京华星计算机公司排版  
河北省固安县印刷厂印刷

---

850×1168 毫米 1/32 15 印张 400 千字  
1994 年 9 月第一版 1995 年 10 月第二次印刷  
印数 3001—6000 册  
定价: 15.00 元

## 序

为配合企业扩大对外开放，发展外向型经济，走向国际市场，几位长期从事国际商贸、国际投资业务的专家，同长期从事国际经济法研究的学者一起，结合中国大陆改革开放的现实，向读者奉献了《国际贸易与国际投资中的法律》一书。该书集国际贸易、国际投资及与此相关的国际法制、国内法律于一体，内容涉及对外贸易中的契约签订、货物运输、国际贸易支付、国际贸易争端解决中的法律问题，涉及国际直接投资的法律特征、外国投资法、对外投资法律保护、国际投资税收、技术转让、国际经济条约与国际投资争执中的法律问题分析等诸多方面。书中还叙述了大量的国际惯例和日本、美国、德国、英国等国家的法律比较。全书内容浅出易懂，实用性强。其最大特点在于：作者把国际贸易、国际投资的业务同国际法制、各国法律揉为一体，从业务与法律的结合上说明问题。因此，本书实为外向型企业的厂长、经理和所有从事外经外贸工作的人员之必读的业务书、法律书，也是所有企求步入国际市场一展身手，引进外资或向外投资办实业的企业家们，在谈判签约时所必须首先熟悉的国际经济法基本知识。

对外开放搞了多年，有的厂长、经理轻车熟路，屡战屡胜；而有的厂长、经理则是激情有余，屡屡失手，甚至上当受骗。原因究竟在哪里？我们认为，除了是否掌握国际贸易、国际投资的业务知识外，是否懂得点国际贸易和国际投资的法律知识，是否了解点所在国的国内法律关系，则是其根本所在。我们知道，在现代国际社会，由于国际经济关系的发展，国际交往、国际贸易、国际投资活动日益广泛，并大量涉及国际法制及相关国家的

# 目 录

## 序

### 上篇·国际贸易中的法律实务

|                          |        |
|--------------------------|--------|
| 概论 .....                 | ( 3 )  |
| 一、基本概念 .....             | ( 3 )  |
| 二、国际贸易统一法的渊源 .....       | ( 4 )  |
| 三、国际贸易法律问题的主要内容 .....    | ( 5 )  |
| 第一章 国际货物买卖合同及违约救济 .....  | ( 7 )  |
| 第一节 国际货物买卖合同的法律适用 .....  | ( 7 )  |
| 一、国际货物买卖合同及其特点 .....     | ( 7 )  |
| 二、法律适用 .....             | ( 7 )  |
| 三、货物买卖的国际惯例 .....        | ( 9 )  |
| 第二节 国际货物买卖合同的成立 .....    | ( 10 ) |
| 一、要约 .....               | ( 11 ) |
| 二、承诺 .....               | ( 15 ) |
| 三、合同形式 .....             | ( 18 ) |
| 四、拍卖与投标 .....            | ( 18 ) |
| 第三节 国际贸易术语 .....         | ( 20 ) |
| 一、国际贸易术语的作用 .....        | ( 20 ) |
| 二、《1990 年通则》的主要修改点 ..... | ( 21 ) |
| 三、《1990 年通则》术语要点 .....   | ( 25 ) |
| 四、国际商贸中三种常用术语的比较 .....   | ( 29 ) |
| 第四节 国际货物买卖合同的主要条款 .....  | ( 33 ) |
| 一、首部 (序言) .....          | ( 33 ) |

|                               |             |
|-------------------------------|-------------|
| 二、品质条款 .....                  | (33)        |
| 三、数量条款 .....                  | (35)        |
| 四、包装条款 .....                  | (35)        |
| 五、价格条款 .....                  | (36)        |
| 六、装运条款 .....                  | (37)        |
| 七、保险条款 .....                  | (37)        |
| 八、支付条款 .....                  | (38)        |
| 九、检验条款 .....                  | (38)        |
| 十、不可抗力条款 .....                | (39)        |
| 十一、仲裁条款 .....                 | (40)        |
| 十二、合同结尾 .....                 | (40)        |
| 第五节 违约及其救济 .....              | (40)        |
| 一、卖方违反合同的救济 .....             | (40)        |
| 二、买方违反合同的救济 .....             | (44)        |
| 第六节 货物所有权转移与货物风险转移 .....      | (47)        |
| 一、货物所有权转移 .....               | (47)        |
| 二、货物风险转移 .....                | (50)        |
| <b>第二章 国际货物运输中的法律问题 .....</b> | <b>(55)</b> |
| 第一节 国际海上货物运输 .....            | (55)        |
| 一、提单 .....                    | (56)        |
| 二、租船合同 .....                  | (67)        |
| 第二节 国际航空货物运输 .....            | (71)        |
| 一、国际航空货物运输的国际公约 .....         | (71)        |
| 二、国际航空货物运输的若干法律规则 .....       | (72)        |
| 第三节 国际铁路货物运输 .....            | (74)        |
| 一、运输合同订立和变更 .....             | (75)        |
| 二、运送费用 .....                  | (76)        |
| 三、货物交付 .....                  | (77)        |
| 四、铁路的责任 .....                 | (77)        |

|                           |       |
|---------------------------|-------|
| 五、赔偿请求与诉讼 .....           | (78)  |
| 第四节 国际货物多式联运 .....        | (79)  |
| 一、国际货物多式联运的特点及其法律问题 ..... | (79)  |
| 二、联合国《国际货物多式联运公约》内容 ..... | (81)  |
| 第三章 国际买卖交易保险涉及的法律问题 ..... | (85)  |
| 第一节 海上保险的法律问题 .....       | (85)  |
| 一、海上保险合同 .....            | (85)  |
| 二、承保的风险与承保的损失 .....       | (91)  |
| 三、保险赔偿 .....              | (97)  |
| 第二节 出口信贷保险的法律问题 .....     | (99)  |
| 一、出口信贷保险的性质 .....         | (99)  |
| 二、出口信贷保险承保范围 .....        | (99)  |
| 三、出口信贷保险的赔偿 .....         | (101) |
| 第四章 国际贸易支付及其相关的法律 .....   | (103) |
| 第一节 支付工具 .....            | (103) |
| 一、国际贸易支付中的货币 .....        | (103) |
| 二、国际贸易支付中的票据 .....        | (104) |
| 三、汇票 .....                | (107) |
| 第二节 支付方式 .....            | (114) |
| 一、买方直接付款 .....            | (114) |
| 二、银行托收 .....              | (115) |
| 三、银行信用证 (L/C) .....       | (117) |
| 四、其他支付方式 .....            | (124) |
| 第五章 技术贸易与国际投资中的法律问题 ..... | (127) |
| 第一节 技术贸易的形式 .....         | (127) |
| 一、技术转让与技术贸易 .....         | (127) |
| 二、技术贸易形式 .....            | (128) |
| 第二节 技术转让的法律 .....         | (135) |
| 一、各国技术转让的立法概况 .....       | (135) |

|                           |       |
|---------------------------|-------|
| 二、发展中国家技术转让法律的运用 .....    | (137) |
| 三、中国关于技术转让的法律规定 .....     | (138) |
| 第三节 联合国国际技术转让行动守则 .....   | (143) |
| 一、行动守则的主要内容 .....         | (143) |
| 二、对行动守则的主要分歧 .....        | (146) |
| 第四节 国际技术转让合同 .....        | (147) |
| 一、专利权的转让与特许 .....         | (147) |
| 二、技术资料的特许 .....           | (148) |
| 三、计算机软件的特许 .....          | (149) |
| 四、商标的特许 .....             | (149) |
| 五、国际技术转让合同中的限制性条款 .....   | (150) |
| 第五节 许可证贸易的法律问题 .....      | (151) |
| 一、许可证贸易与许可证协议 .....       | (151) |
| 二、许可证协议的主要条款 .....        | (153) |
| 第六章 外贸管制的法律规定 .....       | (168) |
| 第一节 西方国家对外贸易管制的法律规定 ..... | (169) |
| 一、关税措施 .....              | (169) |
| 二、非关税壁垒 .....             | (172) |
| 三、奖励出口规定 .....            | (175) |
| 四、出口管制规定 .....            | (177) |
| 五、国际反倾销法律规定 .....         | (178) |
| 第二节 中国对外贸易管制的法律规定 .....   | (183) |
| 一、进出口许可证制度 .....          | (183) |
| 二、关税规定 .....              | (184) |
| 三、外汇管制规定 .....            | (186) |
| 四、进出口商品品质检验和管制规定 .....    | (188) |
| 第三节 管制限制性商业做法的法律 .....    | (188) |
| 一、限制性商业做法的解释 .....        | (189) |
| 二、限制性商业做法的类型 .....        | (190) |



|                             |              |
|-----------------------------|--------------|
| 三、不适用管制限制性商业做法法律的部门 .....   | (191)        |
| 四、西方国家管制限制性商业做法的法律 .....    | (192)        |
| 五、管制限制性商业做法的国际统一法 .....     | (197)        |
| <b>第七章 贸易条约与争议仲裁 .....</b>  | <b>(200)</b> |
| <b>第一节 贸易条约和协定 .....</b>    | <b>(200)</b> |
| 一、贸易条约和协定的种类 .....          | (200)        |
| 二、贸易条约和协定中所适用的法律待遇条款 .....  | (201)        |
| 三、中国同外国签订的贸易条约和协定 .....     | (203)        |
| <b>第二节 关税与贸易总协定 .....</b>   | <b>(204)</b> |
| 一、关贸总协定的主要内容 .....          | (205)        |
| 二、关贸总协定的基本原则 .....          | (206)        |
| 三、关贸总协定的例外原则 .....          | (209)        |
| 四、“东京回合”对发展中国家优惠待遇新原则 ..... | (212)        |
| 五、乌拉圭回合的新发展 .....           | (213)        |
| 六、关贸总协定的作用 .....            | (214)        |
| <b>第三节 普惠制 .....</b>        | <b>(215)</b> |
| 一、普惠制的由来 .....              | (215)        |
| 二、普惠制的基本原则及作用 .....         | (216)        |
| 三、普惠制签证的办理 .....            | (217)        |
| <b>第四节 国际贸易争议处理 .....</b>   | <b>(218)</b> |
| 一、国际贸易争议处理的常用方式 .....       | (218)        |
| 二、各国仲裁制度的不同特点 .....         | (219)        |
| 三、仲裁协议 .....                | (220)        |
| 四、仲裁机构与仲裁规则 .....           | (224)        |
| 五、仲裁裁决的执行 .....             | (230)        |

## 下篇 · 国际投资的法律

|                             |              |
|-----------------------------|--------------|
| <b>第八章 国际投资与国际投资法 .....</b> | <b>(237)</b> |
| <b>第一节 国际投资与投资环境 .....</b>  | <b>(237)</b> |

|                                  |       |
|----------------------------------|-------|
| 一、国际投资的含义 .....                  | (237) |
| 二、国际投资形式 .....                   | (238) |
| 三、国际投资的作用 .....                  | (238) |
| 四、投资环境 .....                     | (239) |
| 第二节 投资保护与国际投资法 .....             | (241) |
| 一、投资保护 .....                     | (241) |
| 二、国际投资法 .....                    | (242) |
| <b>第九章 国际直接投资的形式及其法律特征</b> ..... | (244) |
| 第一节 独资经营企业 .....                 | (244) |
| 一、分支机构 .....                     | (244) |
| 二、子公司 .....                      | (245) |
| 三、收购东道国公司 .....                  | (246) |
| 四、在中国境内设立的外资企业 .....             | (248) |
| 第二节 合资经营企业 .....                 | (248) |
| 一、合资经营企业的法律性质 .....              | (248) |
| 二、中外合资经营企业 .....                 | (250) |
| 第三节 合作经营企业 .....                 | (257) |
| 一、合作经营企业的法律性质 .....              | (258) |
| 二、合作企业的设立和出资方式 .....             | (259) |
| 第四节 国际合作开发 .....                 | (261) |
| 一、国际合作开发的法律性质 .....              | (261) |
| 二、合作开发石油的立法与协定 .....             | (262) |
| 三、国际合作开发石油的方式 .....              | (268) |
| 四、石油开发特许权的取得 .....               | (269) |
| 五、合作开发矿产资源的法律问题 .....            | (270) |
| 第五节 国际租赁 .....                   | (277) |
| 一、国际租赁的主体与客体 .....               | (277) |
| 二、国际租赁的性质与法律特征 .....             | (279) |
| 三、国际租赁的方式 .....                  | (280) |

|                               |              |
|-------------------------------|--------------|
| 四、国际租赁合同 .....                | (282)        |
| <b>第十章 外国投资法 .....</b>        | <b>(286)</b> |
| 第一节 发达国家的外资立法 .....           | (287)        |
| 一、美国的外资立法 .....               | (287)        |
| 二、加拿大的外资立法 .....              | (290)        |
| 三、日本的外资立法 .....               | (292)        |
| 四、英国的外资立法 .....               | (295)        |
| 五、法国的外资立法 .....               | (297)        |
| 六、德国的外资立法 .....               | (299)        |
| 七、澳大利亚的外资立法 .....             | (301)        |
| 第二节 发展中国家的外资立法 .....          | (303)        |
| 一、拉丁美洲国家的外资立法 .....           | (303)        |
| 二、东南亚国家联盟的外资立法 .....          | (309)        |
| 第三节 东欧及中国的外资立法 .....          | (315)        |
| 一、东欧国家的外资立法 .....             | (315)        |
| 二、中国的外资立法 .....               | (318)        |
| 第四节 外资立法的比较 .....             | (319)        |
| 一、外资的定义和资本构成的比较 .....         | (319)        |
| 二、外国投资审查与批准的比较 .....          | (320)        |
| 三、投资范围规定的比较 .....             | (324)        |
| 四、出资比例规定的比较 .....             | (327)        |
| 五、投资期限规定的比较 .....             | (328)        |
| 六、外资本利汇出规定的比较 .....           | (329)        |
| 七、税负规定的比较 .....               | (332)        |
| 八、投资保护规定的比较 .....             | (337)        |
| 九、投资争议解决的比较 .....             | (338)        |
| <b>第十一章 对外投资保护的法律问题 .....</b> | <b>(340)</b> |
| 第一节 投资鼓励与投资保证 .....           | (340)        |
| 一、对外投资鼓励与法制 .....             | (340)        |

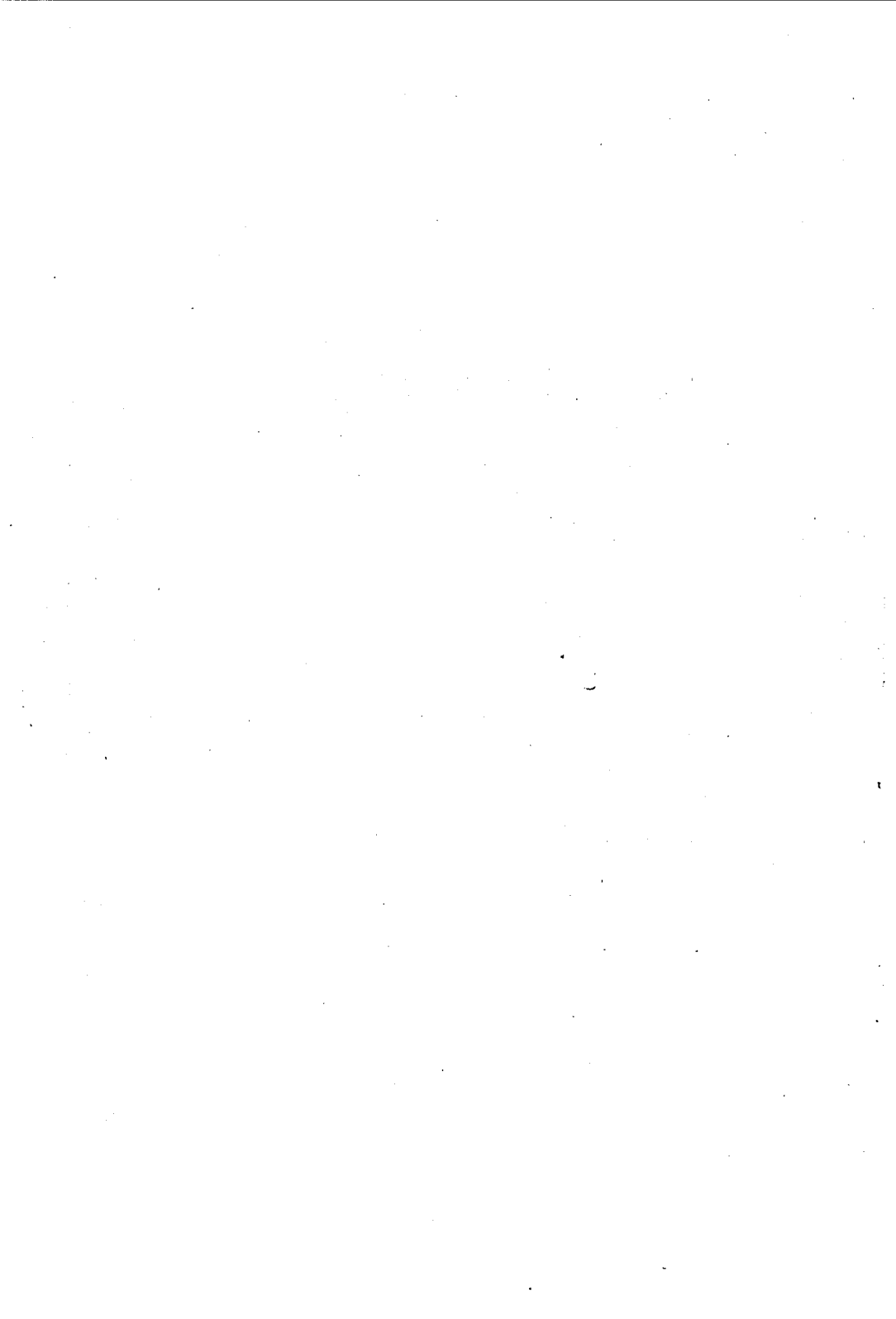
|                         |       |
|-------------------------|-------|
| 二、对外投资保证与法律 .....       | (342) |
| 第二节 美国海外投资保证法律 .....    | (344) |
| 一、美国海外投资保证立法及其特点 .....  | (344) |
| 二、美国海外投资保证法律的内容 .....   | (345) |
| 第三节 日本海外投资保险法律 .....    | (350) |
| 一、日本海外投资保险范围 .....      | (350) |
| 二、日本海外投资保险对象 .....      | (352) |
| 三、日本海外投资的保险人与被保险人 ..... | (353) |
| 四、日本海外投资的保险费与保险金 .....  | (354) |
| 第四节 德国的海外投资保证法律 .....   | (356) |
| 一、德国海外投资保险的范围 .....     | (356) |
| 二、德国海外投资保险的对象 .....     | (357) |
| 三、德国海外投资的保险人与被保险人 ..... | (357) |
| 四、德国海外投资的保险费与保险期限 ..... | (358) |
| 五、德国海外投资保险赔偿责任 .....    | (358) |
| 第五节 中国向国外投资的法律问题 .....  | (359) |
| 一、向海外投资的条件及投资构成 .....   | (360) |
| 二、海外投资的审批 .....         | (361) |
| 三、海外投资的管理及投资保证 .....    | (363) |
| 第十二章 国际投资的国际法制 .....    | (366) |
| 第一节 双边投资保护法制 .....      | (366) |
| 一、双边投资保护的法律形式 .....     | (366) |
| 二、双边投资协定的基本规定 .....     | (367) |
| 第二节 投资保护的国际统一法制 .....   | (375) |
| 一、国际投资法典 .....          | (375) |
| 二、多边投资担保机构公约 .....      | (378) |
| 三、区域性投资法典与国际投资指南 .....  | (384) |
| 第十三章 国际投资税收法律问题 .....   | (386) |
| 第一节 国际投资税法的基本原则 .....   | (386) |

|                                    |              |
|------------------------------------|--------------|
| 一、制定税法的基本考虑 .....                  | (386)        |
| 二、证券投资税收 .....                     | (387)        |
| 三、直接投资税收 .....                     | (388)        |
| 第二节 避免双重课税法律规定 .....               | (390)        |
| 一、避免双重课税的办法 .....                  | (390)        |
| 二、各国避免双重课税的法律措施 .....              | (391)        |
| 三、避免双重课税的国际协定 .....                | (394)        |
| 第三节 国际税务条约的法律内涵分析 .....            | (395)        |
| 一、关于“常设机构” .....                   | (395)        |
| 二、关于“个人劳务所得” .....                 | (399)        |
| 三、关于“投资所得” .....                   | (401)        |
| 第四节 中国外商投资企业税收法律 .....             | (404)        |
| 一、中国外商投资企业税法的基本原则 .....            | (405)        |
| 二、外商投资企业、外国企业所得税 .....             | (406)        |
| 三、工商统一税 .....                      | (410)        |
| <b>第十四章 国际投资中若干争执的法律问题分析 .....</b> | <b>(412)</b> |
| 第一节 对外国投资者的待遇标准问题 .....            | (412)        |
| 一、国民待遇和最惠国待遇标准及其法律分析 .....         | (413)        |
| 二、国际标准及其法律内涵 .....                 | (415)        |
| 三、关于差别待遇的法律争议 .....                | (416)        |
| 第二节 国际投资中的外交保护权问题 .....            | (418)        |
| 一、卡尔沃主义及其法律效力 .....                | (419)        |
| 二、用尽国内救济原则 .....                   | (421)        |
| 第三节 对外国投资的国有化及其赔偿问题 .....          | (422)        |
| 一、国有化的先决条件 .....                   | (422)        |
| 二、国有化的赔偿 .....                     | (425)        |
| 第四节 国际投资中特许协议的法律问题 .....           | (427)        |
| 一、国际投资中的特许协议 .....                 | (427)        |
| 二、特许协议的法律地位 .....                  | (429)        |

|                                   |              |
|-----------------------------------|--------------|
| 三、特许协议的法律效力 .....                 | (430)        |
| 四、特许协议适用法律的选择 .....               | (431)        |
| <b>第十五章 国际投资争端的解决及其法律适用 .....</b> | <b>(434)</b> |
| 第一节 国际投资争端的非司法解决方式 .....          | (435)        |
| 一、谈判磋商 .....                      | (435)        |
| 二、斡旋调停 .....                      | (436)        |
| 三、调解 .....                        | (436)        |
| 四、行使外交保护权 .....                   | (437)        |
| 第二节 国际投资争端的仲裁解决方式 .....           | (438)        |
| 一、仲裁的法律特性及法律效力 .....              | (438)        |
| 二、仲裁条款与仲裁协议 .....                 | (440)        |
| 三、仲裁机构 .....                      | (442)        |
| 四、仲裁的法律适用 .....                   | (447)        |
| 五、仲裁裁决的效力与执行 .....                | (452)        |
| 第三节 国际投资争端的司法救济 .....             | (454)        |
| 一、国内司法救济 .....                    | (454)        |
| 二、国际司法救济 .....                    | (456)        |
| 第四节 中国关于投资争端的法律规定 .....           | (457)        |
| 一、调解与仲裁 .....                     | (457)        |
| 二、司法诉讼 .....                      | (459)        |
| 三、法律适用 .....                      | (460)        |
| <b>后记 .....</b>                   | <b>(462)</b> |

· 上 篇 ·

**国际贸易中的法律实务**





# 概 论

对外开放伴随着国际贸易与国际投资的发展，两者都有着繁杂的法律问题。本篇阐述的是国际商贸中的法律问题。着重介绍国际货物买卖合同及其违约救济，国际货物运输中的法律问题，国际买卖交易保险中的法律问题，国际贸易支付中的法律问题，技术贸易中的法律问题，许可证贸易中的法律问题，外贸管制的法律规定，国际贸易条约、贸易协定及国际贸易争议处理的法律规定。尤其是对国际贸易惯例，对关税与贸易总协定，对国际上流行的普惠制等，有较详尽的介绍。

## 一、基本概念

### (一) 商法

从历史上看，商法来源于欧洲中世纪时期的商业习惯，所以也称商业习惯法。它于 11 世纪出现于威尼斯，内容主要包括货物买卖合同、两合公司、海上运输与保险、汇票及破产程序等方面的法律。当时的商法，既具有国际性（为英国、德国、法国、西班牙等普遍适用），又具有职业性（专供商人在交易中使用），所以也称它为商人的法律。15 世纪后，欧洲各国中央集权，把商法纳入国内法，使商法失去了国际性，英国则通过判例把商法吸收到普通法中。此后，商法仅在大陆法系的民、商分立国家中（如法国、德国）独立存在。从而，使商法成为专门管辖商事法律行为的特别法。

### (二) 贸易法

贸易法与商法是两个既有联系又有区别的概念。20 世纪 30 年代资本主义经济危机之后，西方各国政府加强了对经济的干