

第一单元 涉外投资法律制度

(7) 政策承诺（书面承诺）

地方各级人民政府及其有关部门**应当**履行向外国投资者、外商投资企业依法作出的政策承诺以及依法订立的各类合同，**不得**以行政区划调整、政府换届、机构或者职能调整以及相关责任人更替等为由违约毁约。

【注意】因国家利益、社会公共利益需要改变政策承诺、合同约定的，应当依照法定权限和程序进行，并依法对外国投资者、外商投资企业因此受到的损失及时予以**公平、合理的补偿**。

【例-多选题】根据涉外投资法律制度的规定，下列关于外商投资保护的表述中，正确的有（ ）。

- A.外国投资者在中国境内的利润，可以依法以人民币或者外汇自由汇出
- B.国家对于外国投资者的投资，原则上可以实行征收
- C.外国投资者、外商投资企业认为行政行为所依据的国务院部门和地方人民政府及其部门制定的规范性文件不合法，在依法对行政行为申请行政复议或者提起行政诉讼时，可以一并请求对该规范性文件进行审查
- D.行政机关及其工作人员不得利用行政手段强制或者变相强制外国投资者、外商投资企业转让技术

答案：ACD

解析：选项 B：国家对外国投资者的投资原则上不实行征收。

【例-单选题】根据涉外投资法律制度的规定，下列关于地方各级人民政府向外国投资者、外商投资企业所作**政策承诺**的表述中，正确是（ ）。

- A.行政区划调整可以作为不履行政策承诺的合理理由
- B.政府换届后可以不再履行上届政府所作的政策承诺
- C.政策承诺包括书面承诺和口头承诺
- D.因国家利益、社会公共利益需要可以依照法定权限和程序改变政策承诺

答案：D

解析：（1）选项 AB：地方各级人民政府及其有关部门应当履行向外国投资者、外商投资企业依法作出的政策承诺以及依法订立的各类合同，不得以行政区划调整、政府换届、机构或者职能调整以及相关责任人更替等为由违约毁约。

（2）选项 C：政策承诺是指地方各级人民政府及其有关部门在法定权限内，就外国投资者、外商投资企业在本地区投资所适用的支持政策、享受的优惠待遇和便利条件等作出的书面承诺。

【例-多选题】根据涉外经济法律制度的规定，外国投资者在中国境内的相关收入，可以依法以人民币或者外币自由汇出。下列各项中，属于上述收入范围的有（ ）。

- A.利润
- B.资本收益
- C.资产处置所得
- D.清算所得

答案：ABCD

解析：外国投资者在中国境内的出资、利润（选项 A）、资本收益（选项 B）、资产处置所得（选项 C）、取得的知识产权许可使用费、依法获得的补偿或者赔偿、清算所得(选项 D)等，可以依法以人民币或者外汇自由汇入、汇出，任何单位和个人不得违法对币种、数额以及汇入、汇出的频次等进行限制。

【例-多选题】根据涉外投资法律制度的规定，各级人民政府制定的规范性文件减损外商投资企业的合法权益或者增加其义务的，应当有相应的法律依据。下列各项中，可以作为这类法律依据的有（ ）。

- A.法律

- B.行政法规
- C.行政规章
- D.地方性法规

答案：AB

解析：没有法律、行政法规依据的，不得减损外商投资企业的合法权益或者增加其义务，不得设置市场准入和退出条件，不得干预外商投资企业的正常生产经营活动。

6、外商投资安全审查制度

(1) 安全审查的范围

对影响或者可能影响**国家安全**的外商投资进行安全审查。

(2) 审查部门

工作机制办公室设在国家发展改革委，由**国家发展改革委、商务部**牵头，承担外资安审日常工作。（双牵头）

(3) 具体的安全审查范围

下列范围内的外商投资，外国投资者或者境内相关当事人(以下统称“当事人”)应当在**实施投资前“主动”**向工作机制办公室申报：

- ①投资军工、军工配套等关系国防安全的领域，以及在军事设施和军工设施周边地域投资；（军工国防）
- ②投资关系国家安全的重要农产品、重要能源和资源、重大装备制造、重要基础设施、重要运输服务、重要文化产品与服务、重要信息技术和互联网产品与服务、重要金融服务、关键技术以及其他重要领域，并取得所投资企业的**实际控制权**。（国家安全）

(4) 安全审查程序

外资安全审查分为**一般审查**和**特别审查**。

	具体内容
①一般审查	<p>I. 应当自决定之日起 30 个工作日内完成。审查期间，当事人不得实施投资。</p> <p>II. 经一般审查，认为申报的外商投资不影响国家安全的，应当作出通过安全审查的决定；认为影响或者可能影响国家安全的，应当作出启动特别审查的决定，决定应当书面通知当事人。</p>
②特别审查	<p>I. 应当自启动之日起 60 个工作日内完成，特殊情况下可以延长审查期限，但应书面通知当事人。</p> <p>II. 审查期间，当事人不得实施投资。通过安全审查决定的，当事人可以实施投资。</p>

【注意】**特别审查**按照下列规定作出决定，并书面通知当事人：

- ①认为**不影响国家安全的**，作出**通过**安全审查的决定。
- ②认为**影响国家安全的**，作出**禁止投资**的决定；通过**附加条件能够消除**对国家安全的影响，且当事人**书面承诺接受附加条件**的，可以作出附条件通过安全审查的决定，并在决定中**列明附加条件**。

【注意】作出**禁止投资决定**的，当事人**不得**实施投资；已经实施的，应当限期处分股权或者资产以及采取其他必要措施，**恢复到投资实施前**的状态，消除对国家安全的影响。

【解释】作出附条件通过安全审查决定的，当事人应当按照附加条件实施投资；工作机制办公室可以采取要求提供有关证明材料、现场检查等方式，对附加条件的实施情况进行核实。

(5) 港澳台地区

中国香港、中国澳门、中国台湾地区投资者进行投资，影响或者可能影响国家安全的，参照《安审办法》的

规定执行。

【例-多选题】根据涉外投资法律制度的规定，下列外商投资中，外国投资者或者境内相关当事人应当在实施投资前主动向外商投资安全审查工作机制办公室申报的有（ ）。

- A.投资军工配套领域
- B.投资关系国家安全的重要基础设施，并取得所投资企业的实际控制权
- C.在军事设施周边地域投资
- D.在军工设施周边地域投资

答案：ABCD

解析：

下列投资，外国投资者投资前主动向工作机制办公室申报：

- （1）投资军工、军工配套等关系国防安全的领域，以及在军事设施和军工设施周边地域投资；（选项 ACD）
- （2）投资关系国家安全的重要农产品、重要能源和资源、重大装备制造、重要基础设施、重要运输服务、重要文化产品与服务、重要信息技术和互联网产品与服务、重要金融服务、关键技术以及其他重要领域，并取得所投资企业的实际控制权。（选项 B）

【例-多选题】对外商投资企业进行安排审查，由（ ）部门牵头，承担外资安审日常工作。

- A.国家发改委
- B.工业与信息化部
- C.商务部
- D.国家工商总局

答案：AC

解析：工作机制办公室设在国家发展改革委，由国家发展改革委、商务部牵头，承担外资安审日常工作。

7、过渡期

（1）《外商投资法》施行前依照“外资三法”设立的外商投资企业，在《外商投资法》施行后 **5年内**，可以依照《公司法》、《合伙企业法》等法律的规定调整其组织形式、组织机构等，并依法办理变更登记，也可以继续保留原企业组织形式、组织机构等。

（2）自 **2025年1月1日**起，对未依法调整的现有外商投资企业，市场监督管理部门**不予办理**其申请的其他登记事项，并将相关情形予以**公示**。

二、对外直接投资法律制度

1、商务部门的核准和备案

（1）企业境外投资涉及**敏感国家和地区、敏感行业**的，实行**核准**管理；企业其他情形的境外投资，实行**备案**管理。（比如：发生战乱的国家、武器装备研发行业）

（2）备案制

对属于**备案**情形的境外投资：

- ①中央企业报**商务部**备案，
- ②地方企业报所在地**省级商务主管部门**备案。

（3）核准制

对属于**核准**情形的境外投资：

- ①中央企业向**商务部**提出申请
- ②地方企业通过所在地**省级商务主管部门**向**商务部**提出申请。

2、国家发改委的核准和备案

(1) 实行核准管理的范围是投资主体直接或通过其控制的境外企业开展的**敏感类项目**，核准机关是**国家发展改革委**。

【解释】所谓敏感类项目，是指涉及敏感国家和地区的项目，以及涉及敏感行业的项目。

(2) 实行**备案**管理的范围是投资主体直接开展的**非敏感类项目**，亦即不涉及敏感国家和地区且不涉及敏感行业的项目。

2、国家发改委的核准和备案

涉及敏感国家和地区、敏感行业的境外投资项目	国家发改委 核准
①中央管理企业实施的境外投资项目 ②地方企业实施的中方投资额≥3亿美元境外投资项目	国家发改委 备案
地方企业实施的中方投资额<3亿美元境外投资项目	省级政府发展改革部门 备案

【例-多选题】根据涉外经济法律制度的规定，投资者对外直接投资实行（ ）制度。

- A.核准制
- B.备案制
- C.注册制
- D.特许制

答案：AB

解析：对外直接投资实行核准制或备案制，即无论是商务部还是国家发改委，都是核准或备案制度。

【例-单选题】某非敏感类境外投资项目，投资主体为**地方企业**，中方投资额为**2亿美元**。根据涉外投资法律制度的规定，下列表述中，正确的是（ ）。

- A.该项目应由国家发展改革委备案
- B.该项目应由国家发展改革委核准
- C.该项目应由投资主体注册地的省级政府发展改革部门核准
- D.该项目应由投资主体注册地的省级政府发展改革部门备案

答案：D

解析：地方企业实施的中方投资额<3亿美元境外投资项目，应当由省级政府发展改革部门备案。