

WTO贸易救济 法律制度改革研究

WTO

郭双焦 著

国防科技大学出版社

湖南涉外经济学院资助出版

WTO 贸易救济法律制度改革研究

郭双焦 著

国防科技大学出版社

湖南·长沙

图书在版编目 (CIP) 数据

WTO 贸易救济法律制度改革研究/郭双焦著. —长沙: 国防科技大学出版社, 2006.6

ISBN 7-81099-335-6

I. W… II. 郭… III. 世界贸易组织—保护贸易—法律—体制改革—研究 IV. ①D996.1 ②F741.2

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2006) 第 062526 号

国防科技大学出版社出版发行

电话: (0731) 4572640 邮政编码: 410073

<http://www.gfkdcbs.com>

责任编辑: 唐卫藏 责任校对: 徐飞

新华书店总店北京发行所经销

国防科技大学印刷厂印装

*

开本: 850×1168 1/32 印张: 9.5 字数: 256 千

2006 年 6 月第 1 版第 1 次印刷 印数: 1-2000 册

*

ISBN 7-81099-335-6/F·38

定价: 18.00 元

序

世贸组织的贸易救济法律制度在国际贸易法领域中具有非常重要的地位。该制度由反倾销法律制度、反补贴法律制度和保障措施法律制度等三部分组成。WTO 各成员政府采取的贸易救济措施存在两面性：一方面，贸易救济措施可以规制倾销行为、补贴行为，保护公平贸易；另一方面，它又可能在不合理地运用过程中成为贸易保护主义的工具。

在经济全球化条件下，世界各国都普遍关注如何对倾销与反倾销、补贴与反补贴以及保障措施进行适当规制。中国加入世贸组织已有 5 年，正以日益快速的步伐融入世界经济发展的大潮中，如何遵循、利用和发展现有的国际规则，如何通过参考和借鉴他国的规则与实践加强本国在贸易救济措施领域的法制建设，在公正地保护国内产业安全的同时维护国际贸易的公平与自由精神，是迫切需要研究的现实问题。

目前，我国国际经济法学界在此领域的研究刚刚起步，关于反倾销制度与竞争政策的关系问题已有学者投入研究，但关于反补贴制度与竞争政策的关系问题、保障措施制度与竞争政策的关系问题以及贸易救济制度与竞争政策的整体关系问题，鲜有深入研究的专著问世。

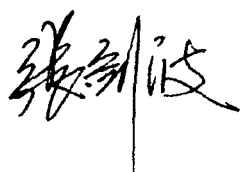
郭双焦所著《WTO 贸易救济法律制度改革研究》一书的出版，似可在此方面起抛砖引玉作用。本书的特色在于基于“公平与效率”的法哲学理念，运用了多学科相结合的研究方法，提出了在国

际法层面协调贸易救济制度与竞争政策间冲突的“两步法”政策建议，该建议比较科学务实，具有现实性与前瞻性。

湖南涉外经济学院已于 2005 年 3 月经教育部批准升格为普通本科院校，这得益于我国的改革开放政策，同时，湖南涉外经济学院的发展也应为我国经济社会发展以及高等教育体制改革作出应有的贡献。因此，我们提出了打造“百年涉外”、“一流涉外”的奋斗目标，同时提出了“教学立校、科研强校”的方针政策，目前学校正在探索孕育“出人才”和“创成果”相辅相成的青年骨干教师培养模式。郭双焦要我为其书作序，我甚感欣慰，同意支持该书出版。郭双焦勤于思考，敢于探究，有着对知识和真理锲而不舍的追求精神。作为学校的创办人，我希望他能继续发扬扎实刻苦的钻研精神，百尺竿头，更进一步，不断有新的研究成果出现。

在本书付梓之际，特为此序。

湖南涉外经济学院董事长

 张勃波 博士

2006 年 3 月 26 日

目 录

导 论	(1)
一、研究综述	(1)
二、研究内容	(6)
三、预期价值	(15)
第一章 WTO 的竞争政策	(17)
第一节 WTO 与竞争政策	(18)
一、竞争政策/竞争法的核心内容及基本价值目标	(18)
二、从 GATT 到 WTO: 竞争政策的国际协调与统一	(24)
三、WTO 与竞争政策具有共同的目标	(30)
第二节 WTO 竞争政策问题谈判的产生与发展	(32)
一、有关学者对在 WTO 框架下建立国际竞争规则的建议	(32)
二、WTO 竞争政策议题的提出及谈判进展	(34)
三、WTO 竞争政策的前景展望	(44)
第二章 WTO 反倾销制度与竞争政策的冲突与协调	(50)
第一节 研究背景及现状述评	(51)

一、研究背景及意义·····	(51)
二、研究现状述评·····	(54)
第二节 GATT/WTO 反倾销法律制度的建立与发展·····	(59)
一、倾销与国内反倾销法律制度的建立·····	(60)
二、国际反倾销法律制度的建立与发展·····	(66)
三、小结: WTO 反倾销制度的理论与实践相脱节·····	(83)
第三节 WTO 反倾销制度内容解析及应用·····	(86)
一、WTO 《反倾销协定》内容解析·····	(86)
二、反倾销典型案例析·····	(103)
第四节 WTO 反倾销制度与竞争政策的关联与冲突·····	(117)
一、WTO 反倾销制度与竞争政策的关联·····	(118)
二、WTO 反倾销制度与竞争政策的冲突·····	(118)
三、小结: WTO 反倾销制度已沦为贸易保护主义的工具 ·····	(127)
第五节 WTO 反倾销制度与竞争政策的协调·····	(130)
一、协调 WTO 反倾销制度与竞争政策的不同主张及评价 ·····	(131)
二、WTO 框架下协调反倾销制度与竞争政策的设想·····	(134)
第三章 WTO 反补贴制度与竞争政策的冲突与协调·····	(146)
第一节 GATT/WTO 反补贴法律制度的建立与发展·····	(147)
一、补贴的定义及理论·····	(148)
二、GATT/WTO 补贴与反补贴规则的历史演进·····	(150)
三、对 GATT/WTO 补贴与反补贴规则演进的思考·····	(159)
第二节 WTO 反补贴制度内容解析及应用·····	(162)

目 录

一、WTO《补贴与反补贴措施协定》内容解析·····	(163)
二、反补贴典型案例分析·····	(180)
第三节 WTO反补贴制度与竞争政策的关联与冲突·····	(198)
一、WTO反补贴制度与竞争政策的关联·····	(198)
二、WTO反补贴制度与竞争政策的冲突·····	(200)
第四节 WTO框架下反补贴制度与竞争政策的协调·····	(210)
一、补贴定义的准确界定·····	(211)
二、借鉴竞争法中“相关市场”的确定方法来界定 “同类产品”的范围·····	(212)
三、以竞争法的要求改革反补贴制度中的损害要件·····	(214)
四、完善发展中国家的特殊和差别待遇规则以体现公平 竞争原则·····	(220)
第四章 WTO保障措施制度与竞争政策的冲突与协调·····	(222)
第一节 GATT/WTO保障措施法律制度的建立与发展·····	(223)
一、保障措施的概念及理论·····	(224)
二、GATT/WTO保障措施规则的演进分析·····	(229)
第二节 WTO保障措施制度内容解析及应用·····	(235)
一、WTO《保障措施协定》内容解析·····	(235)
二、保障措施典型案例分析·····	(255)
第三节 WTO保障措施制度与竞争政策的关联与冲突·····	(265)
一、WTO保障措施制度与竞争政策的关联·····	(265)
二、WTO保障措施制度与竞争政策的冲突·····	(267)
第四节 WTO保障措施制度与竞争政策的协调·····	(274)

一、借鉴竞争法中“相关市场”的确定方法，对“国内产业” 进行严格界定·····	(275)
二、以竞争法的要求改革保障措施制度中的损害要件···	(277)
三、以尽量减少对竞争危害的要求完善保障措施救济程序 规则·····	(280)
结束语·····	(282)
主要参考文献·····	(284)
后 记·····	(295)

导 论

一、研究综述

(一) 国内外研究现状述评

竞争政策是 WTO 的新议题。尽管坎昆会议谈判受挫，导致 WTO 框架下展开的竞争政策谈判陷入了暂时的停顿状态，但学者们对贸易和竞争政策的研究并未因此而停止下来。竞争政策包括竞争法以及旨在促进国家经济发展的其他措施，例如部门规章和私有化政策。竞争政策是以保护和促进竞争为基本宗旨和直接目标的，与 WTO 的贸易自由化目标在本质上是—致的，这决定了 WTO 的政策目标和法律体系必须包括竞争政策，否则就是不完整的。但迄今为止，WTO 协定框架之下尚不存在一项全面的有关竞争规则的协定。

长期以来，在贸易与竞争政策问题上，发展中成员与发达成员之间存在重大分歧。发展中成员坚持在联合国贸易与发展会议的框架下讨论这一问题，而 OECD 多年来一直按照它的“竞争法和政策委员会”的框架来处理该问题。但是上述任何一种解决办法都不具有法律的约束性。由于 WTO 是世界上最大的国际贸易组织，它所

制定的竞争规则可以得到国际社会最广泛的接受，因此国际上一些组织和学者很自然地期望能在 WTO 框架下建立国际竞争的规则，而 WTO 也确实在尝试着为此作出某种努力。

1996 年在新加坡召开的第一届 WTO 部长级会议上，设立了研究贸易与竞争政策相互关系的工作组，以研究贸易和竞争政策。工作组的任务是分析性和探索性的，即仅在探讨可能与贸易目标的达成相关的竞争政策与竞争法问题。工作组每年就其研究发布工作报告。

这些报告表明，专家们的研究主题十分广泛，包括 WTO 基本原则与竞争政策的关系、与贸易有关的知识产权和竞争政策的关系等等。其中包括了反倾销规则与竞争政策关系的主题，但 WTO 贸易救济制度中的另外两项内容（即反补贴规则与保障措施规则）与竞争政策关系的主题尚未提及。

针对现行反倾销制度与竞争政策的冲突问题，一些国家和学者从不同角度提出了各种改造或改进方案，这些方案都直接或间接地涉及与竞争政策的协调问题。

归纳起来大致有三种主张：第一种主张动大手术，用统一的国际竞争法（反托拉斯法）来取代现行反倾销政策和规则，而把从严界定的、反竞争的“倾销”行为纳入国际竞争法作为它的一项条款。20 世纪 90 年代初，德国慕尼黑“马普协会”的学者们已初步拟定了一个《国际竞争法草案》，通称《慕尼黑守则》（Munich Code）。K. Stegemann 也持该种观点（K. Stegemann: Anti - dumping policy and the consumer. 载 Journal of World Trade Law, 1985, 19 (5)）。

第二种主张是仿效 WTO 中已有的 GATS（服务贸易总协定）、TRIPs（知识产权协定）的模式，设置一个协调各国竞争法的法律框架和机制，并倡导各国反托拉斯执法机关之间的“积极礼让”（Positive Comity）与相互协作。美国纽约大学法学院的福克斯教授

(E.M.Fox: Toward world antitrust and market access. 载 The American Journal of International Law, 1997.) 把这种类型的条约或协议称作“TRAMS”(与贸易有关的反托拉斯措施协议);

第三种主张是对现行反倾销规则进行改良,使之最大限度地接近或融入竞争规则,起码消除现行规则中反竞争或阻碍竞争的东西。P.K.M.Tharakan (P.K.M. Tharakan: Is anti - dumping here to stay. 载 The World Economy, 1999, 22 (2) .) 认为,改进现行反倾销制度有如下项目要优先考虑:在反倾销制度中要考虑对竞争的影响;废除在损害决定中关于市场份额进行累积的条款,除非有证据表明存在串谋;等等。

上述的三种主张实质上可概括为两类观点:一类是用统一的国际竞争法或者 TRAMS 协议来取代反倾销制度;另一类是对现行反倾销制度作改良,最大限度地融入竞争规则,减少其反竞争性的程度。

上述两类观点中,前者难度较大,短期内难以实现,但具有科学性;后者尽管现实性较强,但其指导理念有局限性。主张对 WTO 反倾销制度作改良的学者们认为,以竞争政策代替反倾销制度是不现实的,因此对 WTO 反倾销制度与竞争政策间的冲突作出妥协或折衷处理才是良策,这也是解决该问题的最后目标。

笔者还认为他们将指导理念或研究视角仅局限在反倾销制度本身上是欠妥的,其实是将自由贸易与贸易保护制衡理论囿于反倾销制度这个局部范围内,在反倾销制度内部寻求一种平衡或妥协。笔者认为应站在 WTO 整套规则或贸易救济制度的全局与整体上来审视反倾销制度的改革问题。

在 WTO 反倾销制度与竞争政策的关系方面,国内学者的研究大部分集中在反倾销制度与竞争政策的冲突问题上,关于它们之间协调问题的论述较少,如杨军《反倾销法与竞争法的冲突辨析》(载《华东政法学院学报》2004 年第 5 期),谢海霞《从竞争法角

度看反倾销法律制度》(载《河北法学》2004年第3期),滕玉华、彭克强《WTO反倾销协议与竞争法冲突分析》(载《商业时代》2004年第23期)等都是论述二者的冲突问题的。在反倾销制度与竞争政策的协调方面,主张用统一的国际竞争法取代现行反倾销政策的学者较少,仅有张晓君《反倾销制度的缺陷及其发展路径》(孙琬鍾,赵学清主编《入世后“一国四席”热点法律问题研究》,北京:法律出版社2004年版)等。大部分学者主张对现行反倾销规则实行改良,如王先林《WTO竞争政策与中国反垄断立法》(北京大学出版社2005年版),朱孝新《论世贸组织(反倾销协议)与竞争法的冲突与协调》(《国际贸易问题》2003年第7期)等。

主张改良的学者们大都提出了见解各异的具体协调建议,但建议的内容大都是粗线条的,没有进行深入细致的阐述,其中的论点也有自相矛盾的。如一方面主张对现行反倾销规则作改良,使之最大限度地融入竞争规则;另一方面又以竞争法上的“掠夺性定价”标准改造倾销的要件,这种改造行为实质上是用竞争政策来取代现行反倾销制度,从而与其所主张的改良观点产生矛盾。

总之,国内外研究贸易与竞争关系的学者大有人在,其中已有研究反倾销与竞争政策关系的论述,但据笔者所查,目前国内外尚无学者从WTO整套规则或贸易救济制度的全局与整体上(包含反倾销制度、反补贴制度和保障措施制度)系统研究其与竞争政策相互关系的内容,尤其是反补贴制度、保障措施制度与竞争政策的冲突与协调问题仍是摆在人们面前的新课题。

(二) 研究意义

1995年随着WTO的成立,最终达成了《反倾销协定》、《补贴与反补贴措施协定》和《保障措施协定》,这三个协定是WTO贸易救济制度的核心内容,其目的是为了进一步严格贸易救济措施纪

律,维护正常的、公平的国际贸易秩序。然而,贸易救济争端并没有因为纪律严格而减少,各成员滥用贸易救济措施尤其是滥用反倾销措施的指责声此起彼伏。

以反倾销为例:据日本通产省统计,20世纪50、60年代,国际反倾销案件年均约30起,70年代起约40起,80年代起则剧增至174起。另据WTO的统计,从1995年1月1日到2004年6月30日,WTO成员共发起2537起反倾销调查,平均每年发起253.7起。频繁的反倾销调查已经严重损害了各成员在促进贸易自由化方面所做的努力,尤其是为扩大市场准入而降低关税的效果。

在所有WTO成员中,中国一直是遭受反倾销打击最严重的国家,入世后也未能得到缓解。据统计,从1979年8月至2004年6月底,世界各国对华反倾销案件累计达584起,影响我国四五百亿美元的出口。1995年1月1日至2004年6月30日,我国出口产品被其他WTO成员提出386起反倾销调查,占总数的15.21%(约占1/7,即每7件反倾销案件就有一件是针对中国产品的),同期,我国出口产品被采取反倾销措施的272起,占总数的17.36%。发起数与采取措施数占全球的比例与我国对外贸易额在世界贸易中所占约5%的比例是极不相称的。

一般而言,随着一国对外贸易的扩大,相互间贸易救济诉讼的增多也是在所难免的,但目前国际贸易救济措施中明显表现出的是发达国家与发展中国家在WTO贸易救济制度中存在的表面公平下的实质不公平,而公平原则是国际经济法的一个基本原则,WTO贸易救济制度是国际经济活动的一个重要组成部分,自然也要适用该原则。但以笔者观之,目前的WTO贸易救济制度并没有很好地贯彻这个原则,致使发展中国家在该制度中受到不公平的待遇,并因此蒙受了不应有的经济损失,我国也在此列。因此应着眼于从公平原则入手,分析WTO贸易救济制度中出现的不公平现象及其原因和实质,以期争取改善目前不公平的贸易救济制度。

目前 WTO 贸易救济规则正处在进一步澄清与完善之中,对此我们应当加以重视,我们不仅应掌握已有的 WTO 规则,还应重视对未来规则的研究。本书通过对 WTO 贸易救济制度与竞争政策间冲突与协调问题的系统研究,提出对二者协调处理的相关政策建议,对于指导我国政府参与 WTO 贸易救济规则修改谈判以建立公正合理的国际经济新秩序和维护我国出口贸易的合法利益都具有重要的理论意义和现实意义。

二、研究内容

(一) 本书研究的基本思路

贸易自由化与竞争政策目标在本质上具有一致性,决定了 WTO 的政策目标和法律体系必须包括竞争政策,否则就是不完整的。但 WTO 现有的贸易救济制度无论在基本制度设计上还是在实际执行结果上都与竞争政策存在相当程度的差异。

本书首先对 WTO 现有贸易救济制度与竞争政策的关联性与冲突性进行全面考察与系统分析,具体包括 WTO 反倾销制度与竞争政策的关联与冲突、WTO 反补贴制度与竞争政策的关联与冲突、WTO 保障措施制度与竞争政策的关联与冲突。

紧接着揭示出该矛盾的主要方面是其间的冲突性。为了改善国际经济竞争环境,推动世界贸易往来健康发展,必须解决其间的冲突问题。解决该问题的方法有多种,但如何找寻出既科学合理又切实可行的方法呢?这便是本书拟解决的关键问题。

最后,本书主张从 WTO 整套规则或贸易救济制度的全局与整体角度对反倾销制度、反补贴制度及保障措施制度进行全面审视,

即在 WTO 框架下（国际层面）对贸易救济制度与竞争政策的协调应分步骤进行：第一步先将 WTO 贸易救济制度作改良处理，作为近期目标；第二步则应用竞争政策来解决贸易救济问题，作为最终目标。

（二）本书的主要内容和重要观点

1. WTO 贸易救济制度与竞争政策的关联问题

该研究内容主要揭示了 WTO 架构下贸易救济制度与竞争政策间的关联性与一致性。

主要观点是：竞争政策之目的在规范竞争，但在传统上其是被用来规范一个市场内的竞争关系的；贸易救济制度（含针对不公平贸易行为的反倾销制度与反补贴制度及针对公平贸易行为的保障措施制度）亦可称是规范竞争，但其基本上是在规范不同市场间的竞争。是故此二者在最初制度产生之时，是处理不同事实的，然而，当世界贸易大量成长，跨国性企业亦逐渐在国际经济活动中扮演重要角色之后，贸易救济制度与竞争政策传统上互不跨越的界限，早已不复存在。

贸易救济制度与竞争政策在许多领域内，常有重叠规范的关系。具体研究内容包括：

（1）WTO 反倾销制度与竞争政策的关联

WTO 反倾销制度通过抑制和消除国际贸易中产品低价倾销给进口国产业带来的损害和损害威胁，推动国际贸易健康发展。一国竞争政策或竞争法通过抑制市场中的不正当竞争或垄断行为，优化资源配置，促进社会生产。从理论目标上讲，二者皆着眼于提高生产效率和增进消费者福利。这就决定了无论作为国内单边规则的反倾销制度还是多边贸易规则的 WTO 反倾销制度都应竞争政策或竞争法兼容互补，并行不悖。

这是因为：一方面，反倾销制度的实施消除了不公平竞争行为，促进了竞争；另一方面，竞争政策或竞争法的执行可以抑制不正当竞争行为和垄断行为，减少倾销的发生。

(2) WTO 反补贴制度与竞争政策的关联

反补贴制度作为 WTO 在促进贸易自由化过程中维护公平贸易秩序、抵制不正当竞争的重要手段，着眼于维护经济贸易领域的公平竞争，促进资源的合理配置，与竞争政策或竞争法具有一致或互补之处。

这是因为：第一，两者都针对了价格歧视问题。补贴与竞争的一个不利影响是造成了价格歧视，即补贴使得出口产品价格保持在一个较低的水平，扰乱了正常的贸易秩序，反补贴法对这类补贴行为规定了反补贴措施；而竞争政策或竞争法对价格歧视的规范之一便是对低价销售行为进行的规制，各国的竞争法一般视其为掠夺性价格歧视。

第二，两者都对政府行为有所规范。补贴是一种政府行为，即“公”行为，而非“私”行为，反补贴法规范的是政府行为，规范的主体是一国政府；行政垄断造成市场主体地位的不平等，而行政垄断也是与政府意志相关的，行政主体也可以构成垄断行为的主体，作为竞争政策之一的反垄断法对政府行为也会有所规制。

第三，两者都可能针对动用公共资金的行为。补贴的各种形式均涉及公共资金的动用，即都使得公共资金减少或没有得到应有的增加；而行政垄断行为同样涉及公共资金的动用，如利用公共资金对某些企业实施某种优惠待遇，从而在市场主体之间形成歧视。

(3) WTO 保障措施制度与竞争政策的关联

保障措施在短期内具有限制竞争的性质，因为其针对的是正常情况下的公平贸易行为。在这个层面上看，似乎是有悖于公平竞争原则的。但是，从更深层次分析，保障措施的规则也是在最大限度地体现竞争原则，实现公平竞争的。