

本 / 卷 / 要 / 目

执行主编 沈涓

【学术论坛】

论WTO法对我国国际私法的影响 / 黄 进 宋 晓

【前沿动态】

“9·11”恐怖事件及其对国际法的挑战 / [荷]尼克·斯荷莱 蒋小红译

【百家评论】

制定专用于发展中国家的规则——评《多哈新框架协议》 / 赵维田

【以例说法】

从维他命案看美国反垄断法的适用 / 赵秀文

国际法研究

CHINESE INTERNATIONAL LAW REVIEW

中国社会科学院国际法研究中心主办

第一卷



中国人民公安大学出版社

中国社会科学院国际法研究中心主办

国际法研究

CHINESE INTERNATIONAL LAW REVIEW

第一卷

执行主编 沈 涓

中国人民公安大学出版社

· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

国际法研究. 第一卷/沈涓编. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2006. 8

ISBN 7-81109-456-8

I. 国… II. 沈… III. 国际法—研究 IV. D99

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2006) 第 088977 号

国际法研究 第一卷
CHINESE INTERNATIONAL LAW REVIEW
执行主编 沈 涓

出版发行: 中国人民公安大学出版社
地 址: 北京市西城区木樨地南里
邮政编码: 100038
经 销: 新华书店
印 刷: 北京蓝空印刷厂

版 次: 2006 年 8 月第 1 版
印 次: 2006 年 8 月第 1 次
印 张: 23
开 本: 787 毫米×1092 毫米 1/16
字 数: 440 千字
印 数: 0001~1500 册

ISBN 7-81109-456-8/D·435
定 价: 50.00 元

本社图书出现印装质量问题, 由发行部负责调换

联系电话: (010) 83903254

版权所有 侵权必究

E-mail: cpep@public.bta.net.cn

www.phcpps.com.cn

www.jgclub.com.cn

《国际法研究》编委会和编辑部成员名单

编委会主任：陈泽宪

副主任：陈甦

编委：（按姓氏笔划排列）

王可菊 王翰灵 孙世彦 朱晓青

刘楠来 陈泽宪 陈甦 沈涓

林欣 柳华文 陶正华 黄东黎

蒋小红

本卷主编：沈涓

编辑部主任：柳华文

《国际法研究》创刊词

国际风云变幻影响着每一个国家。国际社会的重大事件受到各国的普遍关注。国际政治、经济秩序的建立与完善是国际社会的共同愿望。国际法是国际秩序赖以维系的重要保障，它作为守护国际社会共同利益、协调解决各国纷争的重要工具，其作用正为人类不断认识和发挥。

中国国际法理论和实践的发展十分迅速，显示了中国参与建立国际社会法治秩序的坚定步伐和积极信念。中国国际法学者们的理论视点已瞄准世界前列，最前沿的学术问题都已成为研究的主题。学术研究的成果是引导和推进实践发展的理论基础和重要动力。中国国际法理论研究还需要有更大的展示空间。

国际法研究中心是中国社会科学院专门从事国际法研究的所级科研机构，下属国际公法研究室、国际私法研究室、国际经济法研究室和科研外事管理处。中心的全体同仁对中国国际法的发展和成熟有着极大的热情和责任感。我们愿意通过坚持不懈的努力，为中国乃至国际社会的国际法理论与实务研究提供一个重要的交流平台，追踪国际法前沿的最新动态，反映国际法实践的新问题与新趋势，展示国际法研究高水平的新成果。

国际法研究是中国和国际社会所有国际法学者的共同事业，我们希望大家继续努力，为建立一个符合全人类共同利益的国际法制社会作出新的贡献。

中国社会科学院国际法研究中心

Inaugural Statement

The Changeable international situation influences each and every country; international incidents attract attentions worldwide. It is the shared hope of the international community to establish and perfect the international political and economic order. International law assumes a pivotal role in this regard. As an important tool for safeguarding common interests of the international community and solving international disputes, its functions are being recognized and brought into play by the humankind on an ongoing basis.

The rapid development of the international law theories and practices in China has indicated the firm faith and steadfast steps of this country in participating in the establishment of an international order of rule of law. Chinese international law scholars are aiming at their counterparts in the leading countries, with the most edge-cutting academic issues being covered by their research. The fruits of academic research are the bedrock and impetus for the development of the practice. A larger platform is needed for the display of the achievements of China's international law study.

The Center for International Law Studies is an institute specialized in the study of international law under the Chinese Academy of Social Sciences. Under the Center are the Department of Public International Law, Department of Private International Law and Department of International Economic Law, as well as the Department for Research Administration and Foreign Affairs. All The faculty members of the Center have tremendous enthusiasm and sense of responsibility for the development of international law in China. We are willing

to make unremitting efforts to provide a exchange platform for Chinese and foreign international law scholars , trace the most updated development of international law , reflect the new problems and new trends in international law practices , and display new research achievements of high qualities.

International law study is the common undertaking of all international law scholars of China and of the world. We hope that we can continue our efforts and make further contributions to the establishment of an international order of rule of law in compliance with the common interests of humankind as a whole.

**Center for International Law Studies
Chinese Academy of Social Sciences**

贺 词

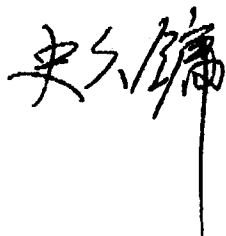
国际法是一门有着悠久历史并且发展迅速的重要学科。伴随着国际社会全球化趋势的日益加强，国际法对国际关系、国家发展甚至个人生活的影响更加深入和广泛。

中国的国际法学尚不发达，改变这种局面是当今我国改革开放之迫切要求，也需要从事国际法研究的机构和学人进行不懈的努力。在重视和发展中国国际法学的大背景下，中国社会科学院成立了国际法研究中心。本人得知中心已经聚集了一批长期在国内享有盛誉的资深学者和一批进步迅速、崭露头角的年轻学者。这是繁荣和发展中国的国际法研究和传播的一件好事。

中心成立伊始，正在努力创办自己的学刊——《国际法研究》，我希望它能够为国际法学者和专业人士提供研究平台，引领国内国际法学界的学术研究。希望早日实现英文版的出版，并在国际范围内发行，扩大我国国际法研究的国际影响。

我热烈祝贺《国际法研究》成功创刊，并衷心希望它能对我国国际法学的发展作出重要贡献。

联合国国际法院法官、院长

A handwritten signature in black ink, appearing to read '邵俊' (Shaojun Shao), with a long vertical line extending downwards from the bottom of the signature.

2005 年 9 月 28 日

《国际法研究》稿约

《国际法研究》（以下简称《研究》）是由中国社会科学院国际法研究中心创办的国际法学术书刊。本刊秉持“正直、精髓”之精神，坚持客观、公正和学术自律的方针，力求成为展示中国国际法学研究之成就的新园地。

《研究》将覆盖国际公法、国际私法和国际经济法等国际法学科的诸领域，包括学术论坛、前沿动态、百家评论、以例说法、信息综述等栏目，涉及国际法理论、立法、实践、教学、重要文件等内容。

《研究》面向国内外征集稿件。本刊审稿人员将由高水平的国际法学者担任，采用严格的双向匿名审稿制，坚持以学术水平为唯一的审稿标准。

《研究》采用一般学术刊物通行的注释体例。来稿请附英文标题、英文摘要和关键词。来稿尽可能提供软盘（存为 word 文件）。

凡在《研究》上发表的文章，其版权归《研究》编辑委员会所有。

《研究》长期征稿。

来稿请寄：中国社会科学院国际法研究中心《国际法研究》编辑部（北京市东城区沙滩北街 15 号，邮编：100720）。欢迎使用电子邮件投稿：cils_review@126.com，或者 cils_review@hotmail.com。

欢迎国际法学界同仁投稿、建议或咨询。

中国社会科学院国际法研究中心
《国际法研究》编辑部

目 录

贺 词	史久镛 (1)
-----------	---------

学术论坛

论 WTO 法对我国国际私法的影响	黄 进 宋 晓 (3)
特殊保障措施与中国对策的思考	莫世健 (21)
全球化时代国际立法模式的演变: 从“国家间立法”模式到“跨国立法”模式	徐崇利 (40)
从国际经济法的发展看“地方性知识”的同化	车丕照 (61)
准据法的概念和理论: 反思与重述	吕岩峰 (70)
环境保护与 WTO 自由贸易规则之冲突及其消解	孙新强 孙法柏 (90)
国家在《经济、社会和文化权利国际公约》下的义务	柳华文 (110)
反倾销法中的公共利益问题考量	蒋小红 (128)
日本《国籍法》在现代之课题及其展望	[日] 木棚照一 吕艳滨译 (140)
浅析在香港特别行政区实施联合国安全理事会就 制裁事宜所作决议的有关宪政问题	马耀添 (154)

前沿动态

“9·11”恐怖事件及其对国际法的挑战 ... [荷] 尼克·斯荷莱 蒋小红译	(165)
虐待事件之后的战争法	肖凤城 (181)
日本新仲裁法中的国际商事仲裁	[日] 道垣内正人 吕艳滨译 (198)

时代的契机 理智的选择

——关于中国国际私法中确定合同准据法立法的几点思考 …… 沈 涓 (212)

试论当代国际商事仲裁的若干新发展 …… 王 瀚 李广辉 (228)

百家评论

反恐战争与国际人道主义法 …… 王可菊 (245)

制定专用于发展中国家的规则

——评《多哈新框架协议》 …… 赵维田 (256)

“超 WTO”义务及其对 WTO 法律制度的影响

——《中国入世议定书》评析 …… [美] 秦 姪 李 辉译 (265)

以例说法

从维他命案看美国反垄断法的适用 …… 赵秀文 (305)

信息综述

“中国的和平发展与国际法”学术研讨会综述 … 刘欣燕 黄 晋 戴瑞君 (329)

Contents

Congratulations	Shi Jiuyong (1)
-----------------------	-----------------

Forum

On the Impacts of WTO Law on the Private International Law of China	Huang Jin, Song Xiao (3)
The Special Safeguard Measures and China's solution	Mo Shijian (21)
The Evolution of Legislation Mode in the Era of Globalization: From the "Interstate Legislation" to the "Cross-state Legislation"	Xu Chongli (40)
Integration of "Local Knowledge": An International Economic Law Perspective	Che Pizhao (61)
The Concept and Theory of the Applicable Law: Rethinking and Restatement	Lv Yanfeng (70)
A study of the Conflict between Environmental Protection and the WTO Rules of Free Trade and its Proposed Resolution	Sun Xinqiang, Sun Fabai (90)
On States' Obligations under the International Covenant on Economic, Social and Cultural Rights	Liu Huawen (110)
Analyses of Public Interest in the Anti-dumping Law	Jiang Xiaohong (128)
Current Issues of Nationality Law of Japan and its Prospect	Shoichi Kidana (140)
On Constitutional Issues Relating to Implementation of UN Security Council's Resolution about Sanctions in Special Administration Region of Hong Kong	Ma Yaotian (154)

Frontier

September 11 and Challenges to International Law	Nico. Schrijver (165)
--	-----------------------

Law of War after the Incident of Ill-Treating Captives	Xiao Fengcheng (181)
International Commercial Arbitration in the New Japanese Arbitration Law	Masato Dogauchi (198)
Era Opportunity, Reasonable Choice——Reflection on Legislation for Determining Applicable Law of Contract in Chinese Private International Law	Shen Juan (212)
An Analysis on the New Developments in the Current International Commercial Arbitration	Wang Han, Li Guanghui (228)

Notes & Comments

War against Terrorism and International Humanitarianism Law	Wang Keju (245)
On the Adoption of Developing Country-Specific Rules——An Appraisal of the Doha Work Programme	Zhao Weitian (256)
“WTO-Plus” Obligations and Their Implications for the World Trade Organization Legal System——An Appraisal of the China Accession Protocol	Julia Ya Qin (265)

Case Analysis

The Application of the US Antitrust Law in the Vitamins Case	Zhao Xiuwen (305)
--	-------------------

Information & Summary

An Overview of the Conference on China's Peaceful Development and International Law	Liu Xinyan, Huang Jin and Dai Ruijun (329)
--	--

学 术 论 坛

论 WTO 法对我国国际私法的影响

黄 进* 宋 晓**

【内容提要】 WTO 法对国际私法各部分有不同程度的影响。本文依次分析了 WTO 法对国际私法的基本理论、国际法律适用、国际民商事诉讼法管辖权及判决的承认与执行等各方面的影响。本文最后指出, WTO 法管辖范围的扩大不应破坏多元私法的平等与民主。

【关键词】 WTO 法 国际私法

【Abstract】 WTO law has impacts of different degrees on the branches of private international law. This article analyses in turn the impacts of WTO law on the basic theories of private international law, the international application of law, the jurisdiction of the international civil and commercial litigations and the recognition and enforcement of foreign judgments, with the conclusion that the expansion of the jurisdiction of WTO law should not be at the cost of the equality and democracy embodied in pluralistic private laws.

【Key words】 WTO Law Private International Law

一、问题的提出

中国加入 WTO, 融入以自由市场经济为主要特征的全球经济体系, 表明了我国走向国际社会的决心和在自由竞争的国际环境中发展自身的愿望。这一事件深深触及了国家和所有公民个人的利益, 其影响将是广泛和深远的。本文的目的即在于论述 WTO 法对我国国际私法的影响, 以期对中国国际私法的立法与实践有所裨益。

1994 年的 WTO 协议与 1947 年的 GATT (《关贸总协定》) 不同, 涵盖了更为广泛的国际贸易。除货物贸易之外, WTO 协议扩及服务贸易、知识产权、政府采购、投资和农业等领域。新的贸易体系不再由临时适用协议、专家组报告和参加者

* 武汉大学国际法研究所教授

** 南京大学法学院讲师

的谅解协议拼凑组合而成,所有协议的贸易义务必须一揽子接受,而不能“挑挑拣拣”(pick and choose)。不仅如此,WTO体系大大加强了原GATT的法律性质和“规则取向”(rule orientation),新的WTO争端解决程序即是很好的证明。^①也就是说,WTO体系促使贸易关系中原本更受注重的“权力取向的外交方法”(power-oriented diplomatic approach)向“规则取向”的法律方法和公平的争端解决机制转变。^②关于WTO的相对独立的法律体系目前已经形成,本文所指的WTO法就是这一法律体系,它不仅包括1994年的《马拉喀什建立世界贸易组织协议》及其附件,也包括所有以后制定的新协议,甚至可以包括争端解决机构对协议的解释和判决。^③

近二十多年来,中国国际私法从无到有,在国际民商事诉讼管辖权、国际法律适用和国际判决的承认与执行三个方面制定了不少的国际私法规则。^④但总的来说,它们是分散的、不完整的、破碎的,严重滞后于我国发展国际民商事法律关系的需要。在各国国际私法的法典化浪潮中,我国的“中国国际私法学会”正在为制定中国国际私法法典而呼吁和努力。^⑤我国的理论研究超前于立法,而且已有的立法在司法实践中远远没有得到应有的重视。

传统国际私法在20世纪后半叶受到了美国现实主义法学者发起的“冲突法革命”的巨大冲击,与此同时,欧洲大陆国际私法也静悄悄地进行着渐进性的变革。新世纪伊始,国际私法又受到了以WTO、电子商务等为代表的经济全球化和法律

① See John H. Jackson, *The Jurisprudence of GATT and the WTO: Insights on treaty law and economic relations*, Cambridge (2000), p. 455.

② E. U. Petersman, *The GATT/WTO Dispute Settlement System*, Kluwer Law International (1997), p. 64. Cited also in James Cameron & Kevin R. Gray, *Principles of International Law in the WTO Dispute Settlement Body*, 50 *International and Comparative Law Quarterly* (2001), p. 248.

③ WTO争端解决机构对协议的解释和判决不具有普遍的法律效力,鉴于它们在国际贸易中的实际作用和影响,也将它们纳入“WTO法”广义的界定中。

④ 这三个方面是国际社会公认的国际私法应该包括的范围。关于中国国际私法的立法与学术状况,请参见黄进:《国际私法》,法律出版社1999年版,第161~177页。另外,我国是内地、台湾地区、香港和澳门地区四法域并存的国家,每个法域都有自己的国际私法,但本文主要论及内地的国际私法。

⑤ 参见中国国际私法学会:《中国国际私法示范法》,法律出版社2000年版。