

“中文社会科学引文索引”(CSSCI)来源集刊

Journal of International Economic Law

Volume 18, Number 3, 2011



国际经济法学刊

第18卷 第3期 (2011)

陈安 主编 韩秀丽 执行编辑

本期要目

Jeffrey L. Dunoff: 中国在演进的全球秩序中的角色:

入世10周年反思

陈雨松: 中国参与多哈发展议程谈判10年综述

龚柏华: 中国入世10年参与WTO争端解决机制实践述评

陈东: 评《手把手地教导中国: GATT究竟为何物》

——兼论“基督教治下”的WTO法律文化对中国法治的影响

刘敬东: 入世10年对中国法治建设的影响述评



北京大学出版社
PEKING UNIVERSITY PRESS

Volume 38 Number 1 2011
Journal of International
Economics 130
ISSN 0167-7281

国际经济法学刊

第13卷 第1期 (2011)

总第130期 第13卷第1期

目录

1. 国际经济法中的“国家”概念

王健

2. 国际经济法中的“国家”概念

3. 国际经济法中的“国家”概念

4. 国际经济法中的“国家”概念

5. 国际经济法中的“国家”概念

6. 国际经济法中的“国家”概念

国际经济法学会

国际经济法学刊

第18卷 第3期 (2011)

陈 安 主编 韩秀丽 执行编辑



北京大学出版社
PEKING UNIVERSITY PRESS

图书在版编目(CIP)数据

国际经济法学刊. 第18卷. 第3期:2011/陈安主编. —北京:北京大学出版社,2012.1

ISBN 978-7-301-19908-4

I. ①国… II. ①陈… III. ①国际经济法-文集 IV. ①D996-53

中国版本图书馆CIP数据核字(2011)第260367号

书 名: 国际经济法学刊(第18卷第3期)(2011)

著作责任者: 陈 安 主编

责任编辑: 冯益娜

标准书号: ISBN 978-7-301-19908-4/D·3015

出版发行: 北京大学出版社

地 址: 北京市海淀区成府路205号 100871

网 址: <http://www.pup.cn> 电子邮箱: law@pup.pku.edu.cn

电 话: 邮购部 62752015 发行部 62750672 编辑部 62752027

出版部 62754962

印 刷 者: 三河市博文印刷厂

经 销 者: 新华书店

965毫米×1300毫米 16开本 19.5印张 300千字

2012年1月第1版 2012年1月第1次印刷

定 价: 38.00元

未经许可,不得以任何方式复制或抄袭本书之部分或全部内容。

版权所有,侵权必究

举报电话:010-62752024 电子邮箱:fd@pup.pku.edu.cn

《学刊》组织机构

顾问

朱学山 郭寿康

编辑委员会

主任:陈 安

副主任:李国安

委员(以姓氏笔画为序):

王传丽	王贵国	车丕照	朱榄叶	余劲松
吴志攀	吴焕宁	张月姣	张玉卿	李国安
陈 安	陈治东	尚 明	徐崇利	莫世健
曾令良	曾华群	董世忠	廖益新	

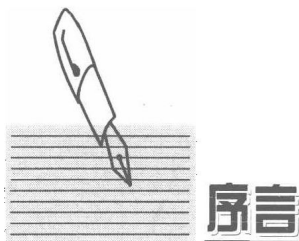
编辑部

主任:李国安

本期执行编辑:韩秀丽

本期编辑(以姓氏笔画为序):

刘 佳	苏 宇	杨 帆	李庆灵	陈丹艳	郑丽珍
龚 宇	蒋 围	韩秀丽			



《国际经济法学刊》(简称《学刊》,原名《国际经济法论丛》)是全国性、开放性的国际经济法专业优秀学术著述的汇编,是国际经济法理论界与实务界笔耕的园地、争鸣的论坛和“以文会友”的平台。其宗旨是:立足我国改革开放与建立社会主义市场经济体制的实践,借鉴国外的先进立法经验和最新研究成果,深入研究和探讨国际经济关系各领域的重要法律问题,开展国内、国际学术交流,推动我国国际经济法教学与科研的发展,并为我国积极参与国际经济法律实践以及我国的涉外经济立法、决策和实务操作,提供法理依据或业务参考。《学刊》系“中文社会科学引文索引”(CSSCI)学术数据来源集刊。

《学刊》每年出版一卷,每卷四期,本期为《学刊》第18卷第3期,本期共设中国入世10周年专题研究、国际投资法、争端解决机制研究、国际金融法、本期特稿以及国际经济法学术动态等几个专栏。

中国入世10周年专题研究方面,在《中国在演进的全球秩序中的角色:入世10周年反思》中,杰弗里·L.迪诺夫(Jeffrey L. Dunoff)教授认为,中国是世界上最大、最有活力以及发展最快的WTO成员之一,在其入世10周年之际,考查中国入世对WTO的影响,正当其时。为此,该文开篇简要讨论在一般情况下,国际机构如何回应新兴世界大国的崛起,以及中国在某些国际机构中的角色演变。在此基础上,作者继续探讨了中国冗长入世历程的细节和合法性,指出某些“中国特有”规则背离了WTO非歧视这一核心原则,同时《中国入世议定书》中某些



争议性条款在随后其他申请方的入世程序中被作为先例使用。然后,作者分析了中国入世及其在国际经济中的角色演变如何改变 WTO 议程,以及对 WTO 提出的新问题和新的挑战。最后,作者特别指出,中国入世对我们的国际贸易认知提出了重大挑战,如货币币值问题作为贸易问题是否合适,我们是否需要重构国际贸易流量的统计方式,因此,中国入世的主要影响在于促使国际机构、外贸官员、学者和公民仔细思考这些基本性问题。在《中国参与多哈发展议程谈判 10 年综述》中,陈雨松先生认为多哈发展议程是当前国际经济领域最重要的多边谈判,将对未来国际经济秩序产生重大影响。虽然中国入世刚刚 10 年,但积极参与了多哈回合谈判的各个议题,为谈判进展作出了贡献。在未来的谈判中,中国需要进一步加快国内改革和对外开放步伐,完善谈判策略,维护发展权利。在《中国入世 10 年参与 WTO 争端解决机制实践述评》中,龚柏华教授对中国入世以来参与的 WTO 争端解决案件进行了梳理,得出的结论是:中国目前基本维持着攻少守多的状态,而且中国发起争端解决的案件主要集中在贸易救济领域,而美欧对中国发起的争端解决案件涉及货物贸易、服务贸易和知识产权等多个领域;入世 10 年来,中国政府对待参与 WTO 争端解决机制有个认识过程,从入世过渡期内刻意回避到入世过渡期后毅然参与,再到近年来主动利用;事实表明,中国政府利用 WTO 争端解决机制的态度已属于“平常心”,中国政府利用 WTO 争端解决机制的技巧也趋于成熟。在《评〈手把手地教导中国:GATT 究竟为何物〉——兼论“基督教治下”的 WTO 法律文化对中国法治的影响》中,陈东副教授以“书评”的形式,旁征博引,试图从法律背后的原因分析制度的形成和运作机理,以及 WTO 的法律文化对中国法治的影响。他指出,以“有限政府”、“透明度”、“司法审查”、“国民待遇”等核心理念为基石的 WTO 规则、体制及价值观根植于“基督教治下的”法律文化,此种文化在基于中国国家利益不受大损的前提下已经在中国法治的各个层面获得了某种程度“成功的入侵”;《手把手地教导中国:GATT 究竟为何物》一文以典型的西方主流法律职业文风和尖刻辛辣的语言从某个侧面隐晦地展示了这样的“入侵”;WTO 对中国法治影响的实质体现了中西法律文化的对撞,此种对撞在转型期的中国还将长期持续。在《入世 10 年对中国法治建设的影响述评》中,刘敬东副研究员采用平实的描述手法,对中国入世 10 年中国法

治建设受到的影响进行了系统、深入与全面的研究,他指出,中国入世不仅是中国经济领域中的一件大事,更是国家政治和社会生活中的一件大事,对中国社会主义法治建设产生了积极而深远的影响。近年来,WTO 成员方对中国宏观经济管理方式、国有企业法律地位、国有银行贷款的专项性以及知识产权执法等方面提出诸多质疑,这意味着中国的法治建设未来将面临更大挑战。WTO 对中国法治建设的影响是任何一个国际组织都无法比拟的,在如此短的时间内对一个主权国家国内法律制度产生如此巨大的推动作用在 WTO 成员中也颇为罕见。在《论 WTO 与标准化组织之间的“委托—代理”机制》中,安佰生先生认为,WTO 关于技术性贸易壁垒的协定以国际标准为标尺协调成员的技术法规,从而确定了 WTO 与标准化组织关于标准制定的“委托—代理”关系。由于这一“委托—代理”机制规定存在的诸多模糊之处,技术性贸易壁垒协定对成员的实质性约束有限。导致模糊规定的内在原因是成员方对管制主权的坚守。WTO 争端解决机构对模糊规定的澄清增加了规则的可执行性,但也引起成员方对争端解决机构“越权”的担忧。为此,成员方可能在贸易纠纷中回避争端解决机构而寻求双边解决方案。

国际投资法方面,在《国际投资法体制变革初探》中,王彦志副教授高度概括了新自由国际投资法体制面临的挑战,学者们对新自由主义国际投资法体制的不同态度,国际投资法体制的变革或转型,以及国际投资法体制变革的未来走向。他认为目前的国际投资法体制面临实体、程序和决策机制等多重挑战,面对彻底废除论、维持现状论和改革完善论等多种主张。尽管存在退出或废除投资条约和拒绝执行仲裁裁决的极端个例,但主流趋势是在实体、程序和决策机制上限制外国投资者保护和增强东道国主权公共规制。国际投资法体制将会继续在实体、程序和决策机制层面平衡外国投资者、东道国以及其他利害相关者的利益、价值和要求,走向包容市场自由、政府干预和社会参与的国际投资法体制。在《论拉美国国家对 ICSID 的挑战》中,高瑞娜(Silvia Karina Fiezzoni)副教授从拉丁美洲对 ICSID 的挑战这一视角介绍了拉丁美洲国家采取的各种挑战措施,包括退出《ICSID 公约》、限制 ICSID 的管辖范围、修改双边投资条约以及修改宪法的行为,尤其介绍了阿根廷的实践。此外,作者还研究了拉丁美洲各国试图以区域仲裁机制取代 IC-



SID 的努力和尝试。论文反映了国际投资仲裁实践的一个重要方面,即国际投资仲裁的合法性遭到拉美国家的质疑。

争端解决机制研究方面,在《论 ECFA 争端解决机制模式之构建》中,孙国平讲师在 ECFA 业已签署生效,但其争端解决机制尚付阙如的情况下,论及构建符合 ECFA 自身需求的争端解决机制需要考虑的因素和可供借鉴的模式选项,并基于 ECFA 第 10 条和第 11 条争端解决之规定,参照 CEPA 模式、CAFTA 模式、中秘 FTA 模式之比较分析,对构建 ECFA 自有之争端解决机制提出了初步设想。

国际金融法方面,在《国际合同履行中的货币唯名主义及其矫正——以合同支付为视角》中,张晓静讲师认为,唯名主义是货币法的基本原则,适用于各种类型的合同。但是当货币价值波动较大时,严格适用唯名主义可能无法解决公平与经济稳定之间的矛盾,并且会违背诚实信用原则,造成不当得利。矫正唯名主义的这些负面作用可以从两个方面入手,即重新估价与在合同中订立保值条款。相对而言,后者在实践中更具可行性。在各种保值条款中,指数条款由于具有明显优势而得到广泛适用。

在本期特稿《中国在变动世界经济法律秩序中的作用》中,彼得—托比亚斯·施托尔(Peter-Tobias Stoll)教授首先通过比较指出了中国国际经济法学会成立和发展是一项非常重大的成就,中国国际经济法的发展需要中国国际经济法学会这样一个交流和讨论平台。然后,论述了作为一个年轻法律学科的国际经济法的性质、概念及构成。在此基础上,作者切入主题,从历史角度论述了变动中的世界经济法律秩序,回顾过去,将国际经济法的演进分为三个阶段,展望当代,作者指出了国际经济法的变化及面临的挑战,尤其是中国在这场变化和挑战中的作用。最后,作者抓住中国入世 10 周年的契机,对入世对中国的影响和中国在国际经济体系及世界贸易组织中的作用进行了评价。

国际经济法学术动态方面,《第五届国际投资保护协定研讨会综述》一文简要介绍了 2011 年 9 月 9 日第五届国际投资保护协定研讨会在厦门大学召开的情况。本次会议是第十五届中国国际投资贸易洽谈会(CIFIT)的系列研讨会之一,由商务部条约法律司和中国国际经济法学会联合主办,厦门大学国际经济法研究所参与承办。来自商务部、国家发展和改革委员会、最高人民法院、中国国际经济贸易仲裁委员会

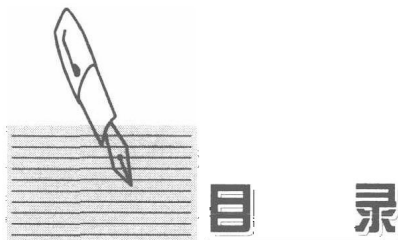


和国内有关高校等单位的实务专家和学者应邀参加了会议。会议由商务部条约法律司路焘处长主持。商务部条约法律司李成钢司长作了题为《国际投资法发展的新趋势及对我国的挑战》的主旨发言。在专题研讨阶段,各与会人员围绕中国的 BIT 实践、美国外资管理制度、外资国民待遇以及国际投资仲裁等议题进行了深入研讨。

特别声明:在本刊发表的论文所论证的各种观点,未必是本刊编辑部所持的立场和见解。秉承“百家争鸣”的方针,本刊欢迎持有不同见解的学界同仁惠赐佳作,以本刊作为平台,针对各有关问题,各抒己见,深入探讨,互相补益,共同提高。

《国际经济法学刊》编辑部

2011 年 11 月 15 日



中国入世 10 周年专题研究

中国在演进的全球秩序中的角色:入世 10 周年反思

..... Jeffrey L. Dunoff

(蒋国译,李庆灵校) (1)

中国参与多哈发展议程谈判 10 年综述 陈雨松 (23)

中国入世 10 年参与 WTO 争端解决机制实践述评 龚柏华 (43)

评《手把手地教导中国:GATT 究竟为何物》

——兼论“基督教治下”的 WTO 法律文化对中国

法治的影响 陈 东 (85)

入世 10 年对中国法治建设的影响述评 刘敬东 (132)

论 WTO 与标准化组织之间的“委托—代理”机制 安佰生 (159)

国际投资法

国际投资法体制变革初探 王彦志 (200)

论拉美国家对 ICSID 的挑战 Silvia Karina Fiezzoni (222)



争端解决机制研究

论 ECFA 争端解决机制模式之构建 孙国平(239)

国际金融法

国际合同履行中的货币唯名主义及其矫正

——以合同支付为视角 张晓静(259)

本期特稿

中国在变动世界经济法律秩序中的作用 Peter-Tobias Stoll

(韩秀丽、陈戈译,林蔚校)(275)

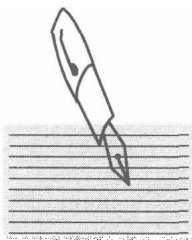
国际经济法学学术动态

第五届国际投资保护协定研讨会综述 季 烨(292)

附 录

《国际经济法学刊》稿约 (295)

《国际经济法学刊》书写技术规范(暂行) (297)



Contents

The 10th Anniversary of China's accession to WTO

China's Role in the Evolving Global Order: Reflections on Ten

Years of Membership in the World Trade Organization

..... Jeffrey L. Dunoff

(Translated by Jiang Wei, Proofed by Li Qingling) (1)

China's Ten Years Participation in the Doha Development Agenda:

An Overview Chen Yusong (23)

Review on China's Ten Years of Participation in WTO Dispute

Settlement since Its Accession Gong Baihua (43)

Comments on "Teaching China GATT": The Influence of WTO's

Legal Culture of Pax Ecclesiastica on China's Rule

of Law Chen Dong (85)

The Influence of China's Ten Years' WTO Membership on

China's Rule of Law Liu Jingdong (132)

The Principle-Delegation Mechanism between the WTO

and Standardization Organizations An Baisheng (159)

International Investment Law

The Reform of International Investment Law System

..... Wang Yanzhi (200)

Challenges of Latin American Countries against ICSID

..... Silvia Karina Fiezzoni(222)

Economic Dispute Settlement Law

The Construction of DSM Mode of ECFA Sun Guoping(239)

International Financial Law

The Nominalism and Its Redress in Performance of International
Contract—A Perspective of Contract Payment

..... Zhang Xiaojing(259)

Special Contribution

The Role of China in A Changing Legal Order of the

World Economy Peter-Tobias Stoll

(Translated by Han Xiuli and Chen Ge, Proofed by Lin Wei)(275)

Academic Activities of International Economic Law

Summary of the 5th Annual Symposium of International

Investment Protection Agreement Ji Ye(292)

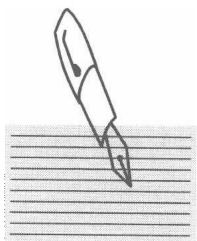
Appendix

Notice to Contributors from the Journal of International

Economic Law (295)

Technical Rules of Writing Adopted by the Journal of

International Economic Law (297)



中国在演进的全球秩序中的角色：入世 10 周年反思

■ Jeffrey L. Dunoff* (蒋 国 译** 李庆灵 校***)

【内容摘要】 中国是世界上最大、最有活力以及发展最快的 WTO 成员之一,在其入世 10 周年之际,考查中国入世对 WTO 的影响正当其时。本文首先简要讨论了在一般情况下,国际机构如何回应新兴世界大国的崛起,以及中国在某些国际机构中的角色演变;其次,探讨了中国冗长入世历程的细节和合法性;最后,分析了中国入世及其在国际经济中的角色演变如何改变 WTO 议程,以及对该组织提出的新问题和新的挑战。

* 作者系天普大学比斯利(Beasley)法学院劳拉·H. 卡内尔(Laura H. Carnell)法学教授,国际法和公共政策研究所主任。

** 译者系厦门大学国际法学专业 2011 级博士研究生。

*** 校者系厦门大学国际法学专业 2010 级博士研究生。



引言

2001年12月11日,中国成为世界贸易组织(WTO)第143个成员。WTO总干事迈克尔·穆尔(Mike Moore)对中国的加入作了中肯的评价,将其描述为“多边贸易体制史上的关键时刻”,并声称“随着中国的加入,WTO将朝着真正成为世界性组织的方向迈出重要一步”。入世10年以来,中国与WTO一样,发生了非常重大的变化,这就使得此时成为反思发展历程、解决新问题的有利时机。值此中国入世10周年纪念活动举办之际,我谨向举办方中国商务部条法司和中国国际经济法学会表示祝贺,同时,我也为能参与这一重要活动而深感荣幸。

考查中国入世之后的发展,至少有两个方面的重要影响值得我们关注。首先,我们可以探究入世这一情势本身对中国产生了怎样的影响。为了履行入世时所作的承诺,中国进行了一系列旨在使其国内贸易法更加公开和自由化的重要改革。因此,入世是中国融入全球经济以及增强其与贸易伙伴之间关系的稳定性及可预测性的重要一步。中国的经济政策取得了令人瞩目的成效:实体经济享有持久和高速的增长,1978年至2008年期间,年均增长率约为10%;人均GDP从220美元左右增加到3400美元,增长了15倍;2009年,中国超越德国成为世界上最大的出口国。

但是,中国入世所产生的影响显然不仅仅是单向的。相反,作为世界上最大、最具活力和增长最快的经济体之一,中国的加入同样改变了WTO。作为一名专门研究WTO而非研究中国政治或法律制度的国际法学者,我将在文中尝试着运用这一“比较优势”来探讨中国对WTO的影响。当然,囿于篇幅,文章无法对该影响作出全面的论述。因此,我主要针对“中国在国际贸易体制中的作用”的最关键方面展开论述。

为此,本文将分成四个部分论述。第一部分概述世界秩序的演变及国际机构在其中的作用。第二部分简要描述中国在若干国际机构中的角色演变。这两部分的讨论将为第三部分和第四部分研究中国对WTO的影响提供背景资料。第三部分主要研究正式和常见的WTO程序。该部分首先就中国冗长的入世历程的细节及合法性展开讨论。我们将会发现,中国的入世谈判涉及众多的“中国特有”规则,而这些规



则却与 WTO 的核心原则——非歧视原则相背离。而且,《中国入世议定书》中的一些特定条款在随后其他申请方的入世谈判中起了先例作用。其次,我将探讨中国在 WTO 政治性程序中的作用,特别是中国对仍在进行中的多哈发展议程谈判的作用。我们会看到,中国在这些谈判中采取了相对克制的策略。对这一现象背后的原因,我将进行分析。最后,我就中国在 WTO 争端解决程序中的角色变迁展开探讨。在这一部分,我们会看到这样一个转变,即中国从入世之初鲜为申诉方或被申诉方参与争端解决程序到最近几年“十分活跃”。第四部分,我们将把注意力从合法、正式的程序转到 WTO 的非正式性活动。该部分主要通过向 WTO 提出新议题或新挑战,探讨中国对 WTO 议程产生影响的某些方式。在这方面,我主要集中讨论两个方面的问题,即:把货币币值作为贸易问题,以及如何重构国际贸易流量统计方法。随后我将提出简要的结论。

一、世界秩序演变与国际机构

随着第二次世界大战的结束,获胜的盟军开始着手构建战后国际秩序。在美国及其欧洲伙伴的领导下,包括联合国、国际货币基金组织、世界银行、关税及贸易总协定和区域性安全联盟在内的一系列成效卓著的国际治理机构得以建立。这些组织确立了一个全球性的制度框架,为各国提供了一套持续灵活并能显著促进世界经济一体化的规则。不可否认,在这种全球秩序下,利益并没有得到均衡的分配。这并不奇怪,那个时期,西方国家的经济和军事能力远超其他国家,这些组织的规则和程序正是当时潜在的权力格局的体现。

当然,时至今日,带有浓郁战后色彩的世界权力格局早已瓦解,取而代之的是正在形成的多极化格局。特别是,以中国为首的一些发展迅速的发展中国家正致力于全球政治格局的重构。如今,全球半数以上的经济产品来自于这些国家,它们不仅拥有世界上大部分的金融储备,而且正日益对世界能源和原材料提出新的消费需求。正因如此,这些国家的政治和经济实力得到迅速提升。这些权力上的变动削弱了西方大国的主导地位,推动世界朝着中国国家主席胡锦涛所描述的“多极化”和“国际关系民主化”的趋势发展——这已广为人知。