



海关法研究中心
CUSTOMS LAW RESEARCH CENTER

Review of Customs Law

2011年

海关法评论

第 2 卷

Volume II

陈 晖 主编



YZL10890146429

海关同盟与海关

俄白哈海关同盟对我海关国际合作的影响及对策

区域经济一体化与海关

经济一体化下区域海关法的兴起和发展

海关法专题研究

论中国自贸区原产地规则的制定与完善



法律出版社
LAW PRESS • CHINA

本评论获得教育部、财政部
第二批高等学校特色专业建设点的资助

海关法评论

(第2卷)

Review of Customs Law
Volume II



YZLI0890145429



法律出版社

www.lawpress.com.cn



www.falvm.com.cn

图书在版编目(CIP)数据

海关法评论. 第2卷 / 陈晖主编. —北京: 法律出版社, 2011. 11

ISBN 978 - 7 - 5118 - 2772 - 2

I. ①海… II. ①陈… III. ①海关法—文集 IV.
①D912. 204 - 53

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2011)第 233240 号

海关法评论(第2卷)

陈 晖 主 编

责任编辑 刘秀丽
装帧设计 汪奇峰

© 法律出版社·中国

开本 A5

印张 14.375 字数 342 千

版本 2011 年 12 月第 1 版

印次 2011 年 12 月第 1 次印刷

出版 法律出版社

编辑统筹 独立项目策划部

总发行 中国法律图书有限公司

经销 新华书店

印刷 固安华明印刷厂

责任印制 张建伟

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

西安分公司/029-85388843

重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

书号: ISBN 978 - 7 - 5118 - 2772 - 2

定价: 38.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

海关法评论

(第2卷)

主 办:上海海关学院海关法研究中心

主 编:陈晖

执行主编:朱秋沅

撰 稿 人:(以姓氏拼音为序)

陈 晖 陈 铨 高田甜 何 力 黄文旭

刘达芳 厉 力 娄万锁 马永飞 孙益武

唐小强 王海燕 吴 展 杨丽艳 张乃根

张树杰 赵德铭 赵世璐 周和敏 朱秋沅

Erich Kieck Jean-Christopher Maur

David Widdowson

翻译人:(以姓氏拼音为序)

张树杰 赵世璐

主编絮语

由上海海关学院海关法研究中心主办的《海关法评论》(第一卷)于去年出版后,得到了热烈反响。不仅法学界开始关注到海关法这一新的研究领域,海关同仁也为有这类连续性的专业类出版物而感到高兴。《海关法评论》竭力倡导以海关法律实践为基础,以促进海关法学学科建设与学术成长为目的、综合性的海关法学研究模式,并为搭建这样一个学术研究的平台而努力。《海关法评论》首卷的出版正是这一努力的结果。

本卷的主题是“**区域经济一体化和海关**”。经济全球化发展到今天,特别是随着多哈回合谈判受阻,区域经济一体化进程有异军突起的趋势。2010年,我院承担了海关总署署级课题“俄白哈海关同盟对我国海关国际合作的影响和对策”研究课题,我带领课题组到新疆阿拉山口、霍尔果斯等口岸进行了实地调研,对我国周边区域经济一体化进程有了直接感受。年末,我和何力教授商量今年海关法论坛的主题时,提出是否可以以“区域经济一体化和海关”为题开展交流和研讨,碰巧何力教授也不久前参加了在重庆召开的东盟自由贸易区学术研讨会,对此有同感,遂确定下主题,并开始设计研讨会的讨论议题,开始全国范围内的征文。今年5月7日,海关法研究中心举办了第四届海关法论坛“区域经济一体化与海关”学术

研讨会,来自复旦大学、华东政法大学、华东师范大学、上海海事大学、广西师范大学、上海海关、昊理文律师事务所、中国海关学会上海分会、上海市法学会等十个相关学术研究单位与海关法律实务机构的30余位法学教授、专家、学者与海关法实务工作者参加了本次会议,分别围绕“海关同盟与海关”,“区域经济一体化与海关”,“我国国际海关法学术研究前沿报告”三个主题展开讨论。本卷刊登的主要是该研讨会的成果,同时也发表了其他有价值的投稿和译文。

本卷“海关同盟与海关”栏目发表了上海海关学院课题组的《俄白哈海关同盟对我海关国际合作的影响及对策》,该课题报告是学院承担的署级研究课题的一部分。俄白哈海关同盟源于俄、白、哈、吉、塔五国组成的“欧亚经济共同体”,2010年7月6日俄白哈三国《海关同盟海关法典》正式生效。三国在成员国之间取消关税,采取了一致对外的关税,成员国之间形成了关税收入的分配机制,一体化进程突然加速,显示了俄罗斯在地区一体化进程中的大国雄心。俄、哈两国和我国接壤,三国海关同盟对我国会产生什么影响,我国该怎么应对同盟的发展,这是课题关注的问题。Erich Kieck 和 Jean-Christopher Maur 的《区域一体化与海关同盟》,此文为世界银行2011年1月出版发布的《边境管理现代化》一书的第十四章,作者Erich Kieck原系南非海关与税务署战略与研究负责人,2011年1月起任世界海关组织能力建设项目组高级经济学家。文章在分析了区域一体化和海关同盟的基本问题后,主要从区域一体化和海关同盟考察了边境管理措施现代化问题,具有很好的借鉴意义。该书已纳入上海海关学院外国海关译著系列,即将由中国海关出版社出版。赵世璐的《欧洲一

体化进程中海关职能的演变与发展》以欧洲一体化为范本,较详细地考察了海关职能的演变过程,对未来海关职能发展进行了预测,具有启发意义。这里还有必要交代的是,Customs union 和 Tariff union 二词的翻译和区别,本卷中前者翻译为“海关同盟”,后者翻译为“关税同盟”。GATT1994 第 24 条第 8 款规定:“海关同盟(customs union)应当理解为以单一关境替代两个或两个以上关境,以便(i)对于同盟成员领土之间的实质上所有贸易或至少对于产于此类领土产品的实质上所有贸易,取消关税或其他限制性贸易法规,及(ii)在遵守第 9 款规定的前提下,同盟每一成员对同盟以外领土的贸易实施实质相同的关税或其他贸易法规。”而根据美国经济学家雅各布·维纳(Viner)提出的关税同盟理论,完全形态的关税同盟应具备三个条件:一是完全取消成员国间的关税;二是对来自非成员国或地区的进口设置统一的关税;三是通过协商方式在成员国之间分配关税收入。因此,关税同盟是海关同盟的初级阶段,设立一个关税同盟,是不需要统一成员方的通关制度、保税制度、自由区制度等,同时也不需要统一知识产权边境保护制度的,而这些恰恰是海关同盟所必需的,这也正是海关同盟和关税同盟的区别所在。

在“区域经济一体化和海关”栏目中发表了 my 《经济一体化下区域海关法的兴起和发展》一文,经济一体化在推动了经济全球化发展的同时,也大大地推动了区域一体化的发展,在这一进程中,共同的海关法典为区域化发展发挥了重要的作用。随着一体化进程的发展,区域海关法要进一步发挥作用,还必须在通关手续的简化协调、原产地规则和争端解决机制等问题上继续努力。何力教授的《环太平洋经济协定的动向及其对海关法制度的影响》敏锐地观察到环太平洋经济协

定可能带来的全球化和区域化影响,文章介绍了该协定的来龙去脉,重点介绍了协定草案中规定的海关法律制度,对我国应采取的策略提出了建议,具有重要的参考价值。广西师范大学法学院的杨丽艳教授是国内较早从事区域法研究的学者,她的《RTA 模式与贸易便利化——以中国参与的 FTA 为例》探讨了区域贸易协定和贸易便利化的关系,特别认为改进 FTA 的协商和制定将有助于贸易便利化,并对我国在 FTA 中实现贸易便利化提出了法律建议。华东师范大学俄罗斯研究中心的王海燕副教授长期以中亚地区为自己的研究方向,《新形势下中哈海关合作的进展、问题与措施》全面回顾了中哈海关合作的现状和发展,分析了目前存在的主要障碍和问题,提出了有价值的建议。马永飞、唐小强的《区域经济一体化与我国海关应对策略选择》分析了区域一体化的发展现状及对我国经贸的影响,提出了我国海关应对策略。沈李洁的《区域经济一体化与海关发展》分析了区域经济一体化和海关发展现状,探讨了我国海关在经济一体化中的任务和职能。娄万锁的《论区域贸易安排下争端解决机制的构建》用囚徒困境的理论分析了区域贸易安排的合理性,并认为在现有的区域贸易争端解决机制中,司法强制型机制拘束力和执行力强但面临着国家主权让渡问题的困扰,松散型机制则拘束力和强制力弱,相比较而言,准司法型争端解决机制是最好的选择。

在“海关法专题研究”栏目中发表了周和敏、赵德铭和陈钺的《中国自由贸易协定项下的货物原产地规则应用研究》,三位作者来自昊理文律师事务所,昊理文律师事务所是一家主要从事海关法律事务的律师事务所,其中周和敏还是上海海关学院法律系副教授。原产地规则问题自由贸易区协定中地位十分重要,关系到是否享受关税优惠待遇,而目前在区域

贸易协定中存在原产地规则不统一问题,该文对我国自由贸易协定下的货物原产地规则适用,尤其是进出口企业应注意的问题进行了分析,值得参考。厉力副教授以原产地规则作为研究方向,其博士论文和博士后研究都与之相关,她同时是海关总署原产地管理技术委员会委员,其《论中国自贸区原产地规则的制定与完善》一文对自由贸易区原产地规则进行了详细的分析,特别是在归纳介绍自由贸易协定原产地规则的国际模式后,对中国自由贸易协定原产地规则的制定提出了建设性意见,对具体适用提出了很好的建议。上海海事大学刘达芳老师的《区域经济一体化进程中海关加工贸易监管制度变革初探》全面分析了区域经济一体化对海关制度的影响,特别是前瞻性地分析了一体化可能对加工贸易海关监管制度带来的具体问题,并就海关的国际合作提出了参考性意见。吴展的《海关在区域经济一体化进程中的可能贡献探析——从地方利益冲突之协调切入》将视线转向一国之内的区域经济一体化,他以长三角一体化为范本,分析了一体化进程中的困难和矛盾,对海关可能发挥的作用和作出的贡献进行了探讨。华东政法大学博士研究生黄文旭的《论碳关税的基本理论问题》对碳关税的基本含义和性质进行了分析,澄清了碳关税是关税还是边境调节税这一基本问题,认为碳关税指的是与碳排放有关的边境调节措施,表现为要求进口商对进口自未采取碳减排措施的国家的产品的缴税或购买排放配额的形式,并对其是否违反WTO基本原则做了分析。

在“知识产权海关保护”栏目中发表了复旦大学法学院张乃根教授的《略论过境贸易中的知识产权海关保护》一文,张乃根教授一直关注知识产权海关保护问题,他敏锐地觉察到《反假冒贸易协定》(ACTA)及其中过境贸易中的知识产权海

关保护,这一国际贸易中知识产权法研究的新问题,文章不仅详细考证了过境贸易的含义及其WTO项下的义务,而且援引欧盟相关案例进行了论证和分析,主张中国应积极采取ACTA生效实施后的对策。孙益武是张乃根教授指导的博士研究生,他同样关注过境贸易中的知识产权海关保护问题,不同的是,文章更多地对多边和区域协定的立场进行了分析,并通过欧盟案例总结出过境贸易中海关知识产权保护的“三步测试法”。两篇文章主题相同,分析进路不同,前者偏向于法律解释学立场,后者重视法律渊源的叙述,相得益彰。

在“判例研究”栏目中发表了高田甜博士的《中国诉美国禽肉限制措施案评析》。高田甜博士以WTO争端解决机制为研究方向,并曾在日内瓦世贸组织总部实习半年时间,积累了大量案例和素材。2010年9月29日,WTO争端解决机构发布了美国——影响中国禽肉进口的特定措施案(WT/DS392)的专家组报告。专家组全面支持了中国的诉请,裁定美国《2009年综合拨款法》的第727条款违反WTO《实施卫生与植物卫生措施协定》、最惠国待遇和普遍取消数量限制原则等多项规定。10月25日,专家组报告正式通过。文章介绍了本案的来龙去脉,特别是对专家组的分析和结论一一进行了罗列,对美国败诉的原因进行了分析,值得参考。朱秋沅副教授的《中美影响知识产权保护与执法措施案述评》关注发生在2007年的美国作为起诉方的“中美影响知识产权保护与执法措施案”,对其中争议双方及专家组针对边境措施问题的主要观点、专家组对边境措施问题的总体结论进行了介绍和评析,特别是对立法标准日趋提高的“对侵权货物的边境措施”的国际立法进行了归纳,同时就我国应对知识产权边境保护类国际争端提出了建议。

在“域外视野”栏目中发表了 David Widdowson 的《海关角色的转变:演变抑或变革?》。David Widdowson 教授是堪培拉大学海关及税务研究中心的首席执行官,并曾在澳大利亚海关供职,有着丰富的理论知识和实践经验。该文原刊于《世界海关学刊(World Customs Journal)》2007 年第 1 期。该刊是目前国际上唯一的海关学术刊物,由澳大利亚堪培拉大学和德国明斯特大学代表 The International Network of Customs Universities (INCUI) 举办。该杂志每年出版两期。《海关角色的转变:演变抑或变革?》一文分析了近年来海关角色的重要变化,指出这一变化反映了海关所处环境的不断变化,以及政府工作重心的转移,并重点分析了贸易便利化和安全对未来海关的影响。我国海关当前也面临传统职能和非传统职能的新老课题,文章对我们理解海关职能定位有重要帮助作用。张树杰是上海海关学院教师,现派往世界海关组织亚太地区能力建设办公室(泰国)担任技术专员,他和马永飞的《经济全球化新趋势下海关国际合作策略:权变视角》探讨了经济全球化对国际贸易和海关的影响,以及外国海关在国际合作上的应对策略,同时从权变理论探讨了创新我国海关国际合作的问题。

在“研究综述”栏目中,发表了朱秋沅副教授的《我国国际海关法学术研究综述》一文。在上卷中,曾发表万曙春副教授的《我国海关法研究的基本状况和发展趋势综述》,对 1987 年我国第一部海关法颁布以来学术研究的基本情况做了完整的概括,同时依行政法线索对主要观点进行了归纳和整理。本卷发表的《我国国际海关法学术研究综述》可以称得上是姊妹篇,因为海关法明显存在国内法和国际法两个不同的视角,该文对多边、区域等制度性公约研究的综述以及国际海关法理

论和专题研究的综述,不仅是对海关法研究内容的极大丰富,实际上也开辟了国际海关法研究在国际法学研究中的一个新的领域,十分具有参考价值。朱秋沅副教授在此基础上,出版了专著《国际海关法研究》(法律出版社2011年7月出版),一并向读者推荐。

编完本卷,我深感海关法虽是部门法学中的一个很小的部门,但涉及的领域十分广泛,实践中遇到的问题也是层出不穷。《海关法评论》期盼着逐渐形成海关法研究的学术共同体。海关法研究中心通过每年举办海关法论坛,设立研究主题,集聚研究学者和人才,海关法学术共同体轮廓初具,学术平台逐渐形成,对繁荣中国海关法制建设有着十分重要的意义。《海关法评论》将继续为之而努力。

陈晖谨识于2011年中秋节

目 录
Contents

海关同盟与海关

俄白哈海关同盟对我 上海海关学院课题组 (3)

海关国际合作的影
响及对策

区域一体化与海关同盟 Erich Kieck, Jean- (23)

Christopher Maur

张树杰

欧洲一体化进程中海关职能的演 赵世璐 (49)

变与发展

区域经济一体化与海关

经济一体化下区域海关法的兴起 陈 晖 (65)

和发展

环太平洋经济协定的动向及其对 何 力 (83)

海关法制度的影响

RTA 模式与贸易便利化

——以中国参与的 FTA 为例 杨丽艳 (96)

论区域贸易安排下争端解决机制 的构建 娄万锁 (108)

新形势下中哈海关合作的进展、问 题与措施 王海燕 (122)

区域经济一体化与我国海关应对 策略选择 马永飞 (137)
唐小强

区域经济一体化与海关发展 沈李洁 (147)

海关法专题研究

中国自由贸易协定项下的货物原 产地规则应用研究 周和敏 (167)
赵德铭

陈 铖

论中国自贸区原产地规则的制定 与完善 厉 力 (187)

区域经济一体化进程中海关加工 贸易监管制度变革初探 刘达芳 (207)

海关在区域经济一体化进程中的 可能贡献探析 吴 展 (224)

——从地方利益冲突之协调切入

论碳关税的基本理论问题 黄文旭 (242)

知识产权海关保护

略论过境贸易中的知识产权海关 保护 张乃根 (259)

论过境贸易的知识产权海关保护 制度与实践 孙益武 (274)

判例研究

中国诉美国禽肉限制措施案评析 高田甜 (295)

中美影响知识产权保护与执法措施案述评 朱秋沅 (315)

——兼谈 WTO 有关知识产权边

境措施第一案对我国的启示

域外视野

海关角色的转变:演变抑或变革? David (341)

Widdowson

赵世璐译

张树杰校

经济全球化新趋势下海关国际合作策略:权变视角 张树杰 (352)

马永飞

研究综述

我国国际海关法学术研究综述 朱秋沅 (369)

《海关法评论》稿约 (433)

上海海关学院海关法研究中心介绍 (437)

CONTENTS

Customs Union and Customs

On Impact of Customs Union between Russia, Belarus,
Kazakhstan upon China Customs International Cooperation
and Its Countermeasures

..... *Research Group of Shanghai Customs College*(3)

On Regional Integration and Customs Union

..... *Erich Kieck, Jean-Christopher Maur*(23)

On Evolution of Customs Roles in the Course of European
Integration

ZHAO Shi-lu(49)

Regional Economic Integration and Customs

On Rise and Development of Regional Customs Laws under

Economic Integration *CHEN Hui*(65)

New Trend of Trans-Pacific Strategic Economic Partnership
Agreement and Its Influence on Customs Law System

..... *HE Li*(83)

RTA Mode and Trade Facilitation *YANG Li-yan*(96)

On Establishment of Dispute Settlement Mechanism under

Regional Trade Arrangement *LOU Wan-suo*(108)

CONTENTS

► 2 海关法评论(第2卷)

- Progress, Issues and Measures Emerged under the New Situation
during the China-Kazakhstan Customs Cooperation Process
..... WANG Hai-yan (122)
- Regional Economic Integration and Strategic Options of China
Customs MA Yong-fei TANG Xiao-qiang (137)
- Regional Economic Integration and Customs Development
..... SHEN Li-jie (147)

Specific field of Customs Law

- Studies on Application of Rules of Origin to China's FTAs
..... ZHOU He-min ZHAO De-ming CHEN Cheng (167)
- On Development and Improvement of Rules of Origin in
China's FTAs LI Li (187)
- Probes into Reform of Customs Control over Processing Trade
during Regional Economic Integration LIU Da-fang (207)
- Analysis on Customs Potential Contribution during Regional
Economic Integration WU Zhan (224)
- On Basic Theoretical Issues of the Carbon Tariff
..... HUANG Wen-xu (242)

IPR Customs Protection

- A Study on IPR Customs Protection in International Transit
..... ZHANG Nai-gen (259)
- On System and Practice of IPR Customs Protection in Transit
..... SUN Yi-wu (274)

Cases Studies

- An Analysis on Sino-U. S. Poultry Dispute GAO Tian-tian (295)