

文库主编：华东政法大学国际法研究中心

气候与贸易的国际法 进程研究

——以议题交叉与体系协调为视角

李 威 著



华东政法大学
国际法学文库

*On the International Law Process Related to
Climate and Trade*

——From the Perspective of Issue Crossing
and Systematic Coordination



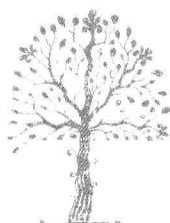
法律出版社
LAW PRESS · CHINA

文库主编：华东政法大学国际法研究中心

气候与贸易的国际法 进程研究

——以议题交叉与体系协调为视角

李 威 著



华东政法大学
国际法学文库



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

气候与贸易的国际法进程研究:以议题交叉与体系
协调为视角 / 李威著. —北京:法律出版社, 2012. 11
(华东政法大学国际法学文库)
ISBN 978 - 7 - 5118 - 4225 - 1

I. ①气… II. ①李… III. ①气候变化—国际法—研究
②国际贸易—贸易法—研究 IV. ①D996

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2012)第 260487 号

© 法律出版社·中国

责任编辑/何 敏	装帧设计/贾丹丹
出版/法律出版社 总发行/中国法律图书有限公司 印刷/固安华明印刷厂	编辑统筹/法律出版社上海出版中心 经销/新华书店 责任印制/陶 松
开本/A5 版本/2013 年 1 月第 1 版	印张/13.25 字数/322 千 印次/2013 年 1 月第 1 次印刷
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 网址/www.lawpress.com.cn	销售热线/010-63939792/9779 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 - 4225 - 1	定价:40.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

本书由

上海市教育委员会重点学科建设项目国际法学（J51103）资助出版

本书是

高水平特色法学学科建设与人才培养工程（085工程）的阶段性成果

《华东政法大学国际法学文库》 总序

进入新世纪以来,国际社会正经历着深刻的变化。和平与发展仍然是当今世界的主题。科技日新月异,经济全球化趋势深入发展。同时,我们比以往任何时候都更加深刻地感受到:恐怖主义危害加大,各种局部冲突和战争不断发生,非传统安全问题凸显,跨国犯罪日益猖獗,单边主义抬头,霸权主义和强权政治依然存在,影响世界和平与发展的不稳定、不确定因素增多。与此同时,世界经济发展不平衡加剧,围绕资源、能源、市场、知识产权、人才的国际竞争日趋激烈,贸易壁垒和经济、贸易摩擦明显增多。各种热点问题所涉及的国际问题更加突出。一些发达国家在经济上、科技上占优势,在外交上、法律上动辄采取强势做法的态势在相当长的时期内仍将存在。作为国际关系的产物,国际法面临严峻挑战和前所未有的发展机遇。

在这种错综复杂的国际形势下,中国坚持高举“和平、发展、合作”的旗帜。胡锦涛总书记最近在一系列重大国际场合突出强调了国际法与构建和谐世界的关系,强调了国际法的作用。构建和谐世界思想的提出,既勾画了中国新世纪外交战略的总目标,充分展示了中国作为负责任大国的形象,也指明了新世纪国际关系和国际法发展的正确方向。构建和谐世界,国际法无疑并必须发挥巨大的作用。摆在我们面前的重大课题是:如何从理论上认识国际法在构建和谐世界过程中的重要作用;如何运用国际法建设一个持久和平、共同繁

荣的和谐世界?特别是,如何运用国际法,促进各国间的相互信任、和谐相处,并通过公平、有效的安全机制,建设一个和平、稳定的和谐世界;如何运用国际法,坚持各国主权平等,在国际关系上坚持以法治和多边主义为主,建设一个民主、公正的和谐世界;如何运用国际法,正确应对世界多极化、经济全球化和科技进步的发展趋势,促进国际社会共同发展特别是发展中国家的发展,建设一个互利、合作的和谐世界;如何运用国际法,承认世界多元性、承认人类文明多样性、承认发展中国家与发达国家利益的差异性,运用国际法主张在多样性中和谐共处,求同存异,建设一个开放、包容的和谐世界。

根据和谐世界理念对国际法学研究的新要求,华东政法大学国际法研究中心组织一批青年学者对国际法与构建和谐世界关系的突出法律问题进行专题研究。这些专题包括:国际组织与国际体系架构;国际环境与资源保障体系;国际人权法与人道主义法;国际条约国内适用的理论与实践;WTO 争端解决机制与和谐经贸秩序;国际知识产权保护机制;国际法框架下人民币汇率机制与金融风险防范机制;国际海商法理论与实践的新发展;21 世纪国际私法理论及各国国际私法立法研究;涉外民商事法律关系及其法律适用的新发展;各国涉外管辖权的理论与实践,等等。在这些专题研究的基础上,形成专著,共同组成《华东政法大学国际法学文库》。这套文库基本目标是:学术研究服务于中国融入全球化的需要;服务于中国提倡的和谐世界思想的需要;服务于上海市建立国际贸易、国际金融、国际航运和国际经济中心的需要;服务于我国涉外司法实践的需要;服务于培养人才的教学的需要。我相信,通过他们的不懈努力,这套文库一定会达到他们的预期目标,为繁荣我国的国际法学做出一份贡献。

是为序。

最高人民检察院检察长、教授、博士生导师:曹建明

2007 年 4 月 27 日

缩略语表

AAUs	排放贸易机制下的分配数量单位
APP	亚太清洁发展与气候伙伴计划
ASCM	《补贴与反补贴措施协定》
AWG-KP	《议定书》附件一缔约方进一步承诺特设工作组
AWG-LCA	《公约》之下的长期合作行动问题特设工作组
BAU	正常情景
BTA	边境税调节措施
CBDR	共同但有区别的责任
CC	《公约》履约委员会
CCF	绿色气候基金
CCFX	芝加哥气候期货交易所
CCS	二氧化碳捕获与封存
CCX	芝加哥气候交易所
CDM	《议定书》第 12 条规定的清洁发展机制
CERs	清洁发展机制下的核证减排量
CFJ	碳金融工具
CFTs	气候友好型技术
COP	《公约》缔约方大会
CMP	《议定书》缔约方会议
CPC	联合国中心产品分类系统
CTCN	气候技术中心和网络

CTE	世贸组织贸易与环境委员会
DDA	多哈发展议程
DOE	清洁发展机制指定经营实体
DSU	世贸组织争端解决机制
EB	清洁发展机制执行理事会
ECCP	欧洲气候变化计划
EEA	欧盟环境署
EGS	环境货物和服务
EGTT	《公约》技术转让专家组
EI	《议定书》第 17 条规定的排放贸易机制
EIA	环境影响评估
EMIT	环境措施与国际贸易小组
ERTMs	“与环境有关的贸易措施”
ERUS	《议定书》联合履行机制下的减排单位
ESTs	环境友好型技术
EPA	美国联邦环境保护署
EUAs	欧盟排放交易体系下的欧洲排放单位
EU ETS	欧盟排放交易体系
GATS	《服务贸易总协定》
GATT	《关税与贸易总协定》
GCF	绿色气候基金
GEF	全球环境基金
GHG	温室气体
GIS	绿色投资体系
ICE	美国洲际气候交易所
IEA	国际能源署
IISD	国际可持续发展研究院
ILA	国际法协会
ILC	国际法委员会

IPCC	政府间气候变化委员会
JI	《议定书》第 6 条规定的联合履行机制
KP	《京都议定书》
MCTF	“多边气候技术基金”
MEAs	多边环境协定
NSW/ACT	澳大利亚新南威尔士温室气体减排体系
OECD	经济合作与发展组织
QELRC	排放限制与减排承诺数量
REDD	减少砍伐森林和森林退化导致的温室气体排放制度
SBI	《公约》附属履行机构
SBSTA	《公约》附属科学技术咨询机构
SEA	战略环境评估
SIA	可持续性影响评估
SPS	《卫生与动植物检疫措施协定》
SRI	社会责任投资基金
TBT	《贸易技术壁垒协定》
TEC	技术执行委员会
TRIPS	《与贸易有关的知识产权协定》
TRIMS	《与贸易有关的投资措施协定》
TREMs	“与贸易有关的环境措施”
UK ETS	英国排放交易计划
UNEP	联合国环境规划署
UNCSD	联合国可持续发展委员会
UNCTAD	联合国贸易和发展会议
UNECE	联合国欧洲经济委员会
UNFCCC	《联合国气候变化框架公约》
UNEO	“联合国环境组织”
WCO	“世界气候组织”

WEO	“世界环境组织”
WIPO	世界知识产权组织
WGTTT	世贸组织“贸易与技术转让工作组”
WMO	世界气象组织
WTO	世界贸易组织
WWF	世界自然基金会

目 录

缩略语表 / 001

绪 论 / 001

- 一、选题缘起与研究动因 / 001
- 二、概念界定与文献综述 / 003
- 三、研究思路与研究方法 / 025
- 四、研究目的与研究意义 / 027

第一章 气候与贸易国际法的平行发展与议题交叉 / 029

第一节 国际法由“碎片化”向“共进化”的发展 / 030

- 一、部门国际法“碎片化”的平行发展 / 030
- 二、国际法体系的“共进化”发展趋势 / 041

第二节 气候与贸易国际法进程的平行发展 / 044

- 一、“专题自主”与“复杂联动”的气候国际法进程 / 045
- 二、“自给自足”和“议题开放”的贸易国际法进程 / 074

第三节 气候与贸易国际法进程的议题交叉 / 082

- 一、气候变化与贸易自由的相互影响 / 083
- 二、《公约》与世贸组织不同视角下的议题交叉 / 091

第二章 碳贸易机制的国际法进程 / 097

第一节 碳贸易的创设机理与国际法发展 / 098

- 一、国际气候环境容量博弈与碳贸易的创设 / 098
- 二、市场机制下的碳排放权分配机制及其发展 / 108

三、京都机制下的碳贸易规则 / 112

第二节 碳贸易机制与世贸组织规则的议题交叉 / 122

一、“货物”抑或“产品”:碳贸易机制与 GATT 的议题交叉 / 123

二、“服务”贸易辨析:碳贸易机制与 GATS 的议题交叉 / 126

三、排放权分配:碳贸易与 ASCM 的议题交叉 / 145

第三节 碳贸易机制与世贸组织规则的体系协调 / 148

一、京都机制下碳贸易机制的问题与困境 / 148

二、共同但有区别责任与非歧视原则的协调 / 152

三、纳入世贸组织“贸易与环境”议程的可行性 / 154

第三章 与贸易有关的单边减排措施 / 161

第一节 单边减排措施泛滥的原因分析 / 161

一、合作博弈的失败:国家利益至上的单边气候立法 / 161

二、全球经济衰退下的贸易保护:碳泄漏与公平竞争力的借口 / 176

三、公约规则体系的安排:国际法的框架性授权 / 184

第二节 单边减排措施与世贸组织规则的议题交叉 / 189

一、碳税及边境碳调节措施 / 190

二、“碳排放限制与贸易”措施 / 205

三、其他单边减排措施 / 211

第三节 单边减排措施与世贸组织规则的协调 / 223

一、《公约》体系与世贸组织规则既有的协调原则 / 223

二、《公约》体系规则的授权与世贸组织管辖权限的协调 / 234

三、《公约》框架规范的一般性与世贸组织具体规则的“特殊性” / 237

第四章 气候友好型技术转让规则的国际法进程 / 247

第一节 《公约》体系下的气候友好型技术转让规则 / 248

一、科技创新对《公约》体系规则的支撑与促进 / 249

二、《公约》体系下的技术转让规则的进展 / 254

第二节 《公约》CFTs 转让规则与世贸组织规则的议题交叉 / 264

一、知识产权保护对 CFTs 传播与转让的影响 / 264

二、《公约》与世贸组织有关技术转让规则的不相协调 / 266

三、TRIPS 与《公约》体系规则的议题交叉 / 270

第三节 《公约》CFTs 转让规则与 TRIPS 的体系协调 / 275

一、《公约》既有规则与 TRIPS 的一致性 / 275

二、《公约》技术转让规则与 TRIPS 的灵活性 / 277

三、《公约》与 TRIPS 体系协调的“双赢”路径 / 285

第五章 气候与贸易国际法体系协调的机制设计 / 294

第一节 气候与贸易国际法“政策定向”的动态发展 / 294

一、国际法的政策定向理论 / 295

二、“霸权稳定”下贸易国际法的政策定向进程 / 298

三、“霸权不稳定”下《公约》体系的政策定向进程 / 302

第二节 以《公约》体系改革为核心的机制设计 / 310

一、构建“世界环境组织”的可行性 / 311

二、构建“联合国环境组织”的可行性 / 316

三、构建“世界气候组织”的可行性 / 320

第三节 以世贸组织规则“绿化”为核心的机制设计 / 326

一、世贸组织“规则导向”向“原则导向”的发展 / 327

二、贸易“硬法”与气候“软法”的协调互通 / 329

三、世贸组织体系规则绿化机制的建设途径 / 336

余 论 / 363

一、气候与贸易国际法的机制互动 / 363

二、气候与贸易国际法进程的跨学科研究方向 / 366

三、中国在气候与贸易国际法进程中的角色与话语权 / 368

图表索引 / 370

参考文献 / 371

后 记 / 410

绪 论

一、选题缘起与研究动因

2007年12月,在巴厘岛举行的国际应对气候变化会议(COP-13/MOP-3)上,《联合国气候变化框架公约》(UNFCCC,以下简称《公约》)^[1]缔约方举行了非正式的贸易部长会议,这也是历史上第一次《公约》缔约方贸易部长在气候变化会议期间举行多边会晤。近年来,世界贸易组织(WTO,以下简称世贸组织)也开始积极回应有关气候的议题。2009年6月,世贸组织与联合国环境规划署(UNEP)共同发表了一份《贸易和气候变化》的报告,首次阐释了自由贸易与气候变化的关系。目前,气候变化和国际贸易问题已经交织在了一起,国际社会也开始创建一个崭新、范围广泛、迅速扩大的联合气候贸易议程。在《公约》规则体系和世贸组织规则体系的动态发展进程中,气候和贸易的议题交叉已经产生,相关国际法的体系协调也成为国际法研究中的焦点问题。^[2]特别是自2010年以来,有关气候与贸易的纠纷已经在世贸组织争端

[1] UN, *United Nations Framework Convention on Climate Change*, FCCC/INFORMAL/84, 1992.

[2] Thomas L. Brewer, *Climate Change Meets Trade: The rapidly expanding agenda in the post-Bali period*, available at <http://www.ceps.eu/book/climate-change-meets-trade-rapidly-expanding-agenda-post-bali-period>, Feb. 21, 2009.

解决机制框架下频繁提起,为气候与贸易国际法的发展提供了司法造法的平台。

自 20 世纪 90 年代以来,《公约》规则体系与世贸组织规则体系“并行发展”并逐步建立起“专题自主”的规则领域,充分印证了国际法“不成体系”的时代特征。然而,基于国际金融和经济形势的不稳定与国际社会“绝对霸权”的缺失,大国间多边利益角逐日益白热化,“国家利益至上”的保护主义泛滥,使这两大多边规则体系都面临停滞甚至倒退的危险。与此同时,《公约》框架下的碳贸易机制、减排措施、技术转让机制与世贸组织体系下的诸多规则产生了议题交叉,《公约》与世贸组织规则体系之间已无法完全“各司其责”,这一现象促使国际社会开始关注气候与贸易两大规则体系的协调问题。当前凸显的国际法进程中的议题交叉也恰恰为《公约》与世贸组织规则体系的协调发展指明了方向。

中外学界的研究已经在贸易与环境主题下形成了较完备的成果,近年来也在气候与贸易主题下展开了专题性研究。但是,学界对以《公约》与世贸组织规则体系议题交叉的综合研究还比较薄弱,缺乏宏观层面上的两大规则体系未来协调发展的模式设计研究,亦缺乏中观层面上两大体系不同规则之间的协调研究,更缺乏微观层面上的应对两大国际法体系协调的国别策略方案。这些都为本书的研究留下了较大的空间。当前,我国已经成为全球最大的温室气体排放国、最大的新兴发展中大国、全球最重要的商品进出口国,既是碳贸易的参与者和受惠者,也是与贸易有关的单边碳减排措施的针对者和受害者。因此,积极研究、利用,并参与协调、改革贸易和气候相互关联的国际法规则,是我国应对多边气候合作以及全球贸易自由化战略的重要手段。

二、概念界定与文献综述

(一) 气候

本书所指“气候”、“气候变化”等概念,除在自然科学意义上使用之外,皆框定于以《公约》和《京都议定书》(以下简称《议定书》)^[1]为核心的国际法范畴之内,^[2]即自1988年^[3]至本书定稿的2012年10月以来,受联合国主导的,为应对气候变化而达成的国际法原则、规则、规范与相关国际法文件的总体,以及全球194个国家和地区广泛参与的,正在进行并不断发展变化的国际法进程。

上述国际法中阐明的“气候系统”(climate system)是指“大气圈、水圈、生物圈和地圈的整体及其相互作用”。^[4]而“气候变化”(climate change)是“除在类似时期内所观测的气候的自然变异之外,由于直接或间接的人类活动改变了地球大气的组成而造成的”。^[5]可见,《公约》框架下的“气候变化”的意旨很明确,即在全球应对气候变化的国际机制下,“气候变化”的原因归为“直接或间接的人类活动”,这一术语的内涵界定为通过国际法协调各国的行

[1] UN, *Kyoto Protocol to the United Nations Framework Convention on Climate Change*, Conference of the Parties, FCCC/CP/1997/L.7/Add.1, 1997.

[2] UN, *Audiovisual Library of International Law*, available at <http://untreaty.un.org/cod/avl/ha/ccc/ccc.html>, Mar 25, 2009.

[3] 针对气候变化问题的最早的联合国文件是1988年12月6日通过的《为今世后代保护全球气候》的第43/53号决议。UN, *Protection of global climate for present and future generations of mankind*, A/RES/43/53, 70th plenary meeting, 1988. available at <http://www.un.org/documents/ga/res/43/a43r053.htm>, Mar 25, 2009.

[4] UN, *United Nations Framework Convention on Climate Change*, Article 1.(3), FCCC/INFORMAL/84, 1992.

[5] UN, *United Nations Framework Convention on Climate Change*, Article 1.(2), FCCC/INFORMAL/84, 1992.