

贸易救济

理论前沿与实务探究

◎ 王琴华 主编

 机械工业出版社
CHINA MACHINE PRESS



Trade Remedy

贸易救济

理论前沿与实务探究

◎ 王琴华 主编



机械工业出版社
CHINA MACHINE PRESS

本书收录了中国贸易救济信息网 2005 年“贸易救济理论与实务”有奖征文活动评选出的一、二、三等奖的优秀论文。论文的作者包括国内外学生、教师、律师、经济师、地方商务（经贸）主管部门工作人员，部分协会、商会以及社会中介机构工作人员等。本书的内容涉及对贸易救济问题、技术性贸易壁垒问题、知识产权问题、区域贸易问题等当前热点、敏感问题进行了广泛、深入的研究。在当前我们面临的国际贸易形势下，这些研究和探讨具有十分积极的现实意义。

图书在版编目（CIP）数据

贸易救济理论前沿与实务探究/王琴华主编. —北京：机械工业出版社，2006.9

ISBN 7-111-19976-6

I. 贸… II. 王… III. 保护贸易—研究 IV. F741.2

中国版本图书馆 CIP 数据核字（2006）第 115345 号

机械工业出版社（北京市百万庄大街 22 号 邮政编码 100037）

责任编辑：于 洋 责任校对：罗文利

封面设计：张 静 版式设计：潘海艳 责任印制：王书来

保定市中华美凯印刷有限公司印刷

2006 年 9 月第 1 版·第 1 次印刷

184mm×260mm·15.75 印张·295 千字

1—3000 册

定价：48.00 元

凡购本书，如有缺页、倒页、脱页，由本社发行部调换

本社购书热线电话（010）68326294

编辑热线（010）88379889

封面无防伪标均为盗版

我欣喜地看到参赛作者对贸易救济问题、技术性贸易壁垒问题、知识产权问题、区域贸易问题等当前热点、敏感问题进行了广泛、深入的研究；令人欣慰的是，我从获奖成果中看到了许多闪光点，有许多真知灼见。在当前我们面临的国际贸易形势下，这些研究和探讨具有十分积极的现实意义。

商务部副部长 高虎城

编委会成员名单

主 任：王琴华

副主任：刘云清

顾 问：沈四宝 邵景春 车丕照 王传丽 傅东辉

编 委：张 勇 王 新 左浩泓 崔红曼 于 洋

序

当前我国面临的国际贸易形势十分严峻，贸易争端不断升级，我国产业的国际竞争力水平还比较低，随着参与国际竞争深度和广度的提高，还将面临更大的压力和挑战。因此，进一步用创新的理论、创新的思路解决新形势下的新问题尤为必要。

2005年，商务部“中国贸易救济信息网”组织的“贸易救济理论与实务”有奖征文系列活动不仅为分析和总结我国及其他世贸组织成员在贸易救济方面的成功经验构建了交流平台，而且为探讨全球贸易新格局中我们应采取的策略搭建了研究平台。参赛作者对贸易救济问题、技术性贸易壁垒问题、知识产权问题、区域贸易问题等当前的热点、敏感问题进行了广泛、深入的研究。

为帮助包括企业、政府管理部门、中介机构、研究机构、高等院校等在内的广大读者站在经济全球化的高度，从经济发展的角度，努力探索和创新应对贸易摩擦的思路，我们特将此次征文活动的获奖作品汇编成册。本书汇集了许多闪光点和真知灼见。在当前的国际贸易形势下，这些研究和探讨具有十分积极的现实意义。

在本书出版之际，我衷心希望该书能够给广大读者以有益的参考和启迪。同时也希望社会各界继续对我国贸易救济工作给予关注，为我国贸易救济法律研究及贸易政策理论研究献计献策！

商务部产业损害调查局局长



2006年3月

专家推荐一

— recommendation —

贸易救济是一国对外贸易立法的重要组成部分。随着经济全球化趋势迅猛发展，国际竞争日趋激烈，贸易摩擦日益加剧。许多国家和地区为了保护本国产业和本地市场，不断强化本国贸易救济措施。反倾销、反补贴和保障措施，安全标准、质量标准、环境标准等技术贸易壁垒，卫生、防疫、市场秩序等其他非关税壁垒措施被大量频繁使用，使我国近些年来成为贸易摩擦和纠纷的“重灾区”，而贸易救济立法和法律实践在我国起步较晚。《贸易救济理论前沿与实务探究》一书收集了商务部产业损害调查局和进出口公平贸易局共同主办的“中国贸易救济信息网”举办的“贸易救济理论与实务”有奖征文活动的获奖征文，对推动我国贸易救济理论和实务的发展做出了贡献。

本书内容涵盖了贸易救济的主要内容和相关领域，包括两反一保措施、特别保障措施、贸易壁垒调查、技术标准等，作者包括高等院校研究人员、从事贸易救济相关管理工作的国家机构人员以及从事贸易救济法律事务工作的人员，从理论和实务的角度对贸易救济进行了深入探讨。

作为“贸易救济理论与实务”有奖征文活动的评委，我认为本书具有以下特点：

一、前沿性

很多文章都不是囿于贸易救济本身，而是从贸易救济与其他相关领域的关系入手，从政治、法律和经济的角度进行研究，反映了跨学科的理论 and 实务前沿成果。本书的文章中既有政策性的宏观研究，以大见小，又有对具体制度设计的反思，以小见大；视角多样，包括区域贸易安排、产业政策、国家利益、地区利益等视角，是专家学者和法律事务工作者的智慧结晶。

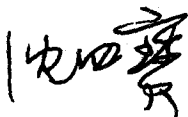
二、现实指导性

本书吸收了国内外最新研究成果，运用了图表、和大量统计数据，结合我国贸易救济实践，提出前瞻性、创新性和建设性的意见，包括世界贸易组织关于反倾销、反补贴和保障措施的规定如何修改完善，如何将世界贸易组织相关规定为我所用，他国

对我国采取的贸易救济措施的实践和应对,跨国公司与贸易救济措施的关系,国外贸易救济立法对我国的借鉴及我国相关立法的健全、修改和完善,贸易救济措施与产业政策,美国、欧盟等大国关于贸易救济的立场和利益取向等,对我国贸易政策的走向、具体制度的制定和完善、法律事务工作具有重要参考价值。

本书的推出,总结了我国贸易救济理论和实务的研究成果并将对我国外贸实践发挥重大的指导作用。希望更多专家学者以及法律事务工作者加入贸易救济的立法实践中来,为我国对外贸易的发展做出贡献。

对外经济贸易大学法学院院长



2006年3月

专家推荐二

— recommendation —

今天的中国正行进在由国际贸易大国通向国际贸易强国的道路上。中国前进的脚步，正在逐渐改变世界经济贸易的格局，亦自然地不时引起其他国家的疑虑、不安和骚动。因此，近年来，与中国相关的贸易摩擦风生水起、愈演愈烈。若干年前，国人大多对贸易救济措施还是视之渺渺，而知之寥寥。然而，随着近年来中国的贸易救济措施实践经验的积累和相关学术研究的开展与深入，我国的政府部门、学术界和企业界人士屡有研究心得与成果。《贸易救济理论前沿与实务探究》一书正是这些研究心得与成果的部分精华凝结而成。

主要包括反倾销、反补贴和保障措施在内的贸易救济措施是世界贸易组织所规定的法律制度，其主旨在于维护公平的国际贸易秩序。中国作为世界贸易组织较新的成员，对于世界贸易组织框架内的贸易救济实践，经验尚不丰富。虽然自 1979 年起，中国产品即屡屡遭受其他国家以反倾销为主的贸易救济措施，但中国在国内法上针对其他国家进口产品的贸易救济实践，却仅仅始于 1997 年的新闻纸反倾销案件。经验是宝贵的。研究世界贸易组织框架内的贸易救济规则、理论与实践，研究其他国家特别是我国的主要贸易对象国的贸易救济规则、理论与实践，研究我国自己的贸易救济规则、理论与实践，乃总结经验和汲取教训之必需，自是颇为重要和极富价值的。

本书内容兼涉反倾销、反补贴、保障措施，以及针对中国产品的特别保障措施等各个领域。书中所收论文虽立意不同、风格各异，但篇篇言之有物，论证鞭辟入里，均是值得一读的好文章。令人欣慰的是，本书作者不仅包括专业造诣颇高的专家教授，还有高校学生、教师、律师、经济师、地方商务（经贸）主管部门工作人员，部分协会、商会以及社会中介机构工作人员等。来自社会各界不同作者的文章，缘何汇成此书呢？答案是：它们都是在商务部产业损害调查局和进出口公平贸易局主管的中国贸易救济信息网 2005 年度“贸易救济理论与实务”有奖征文活动中，通过匿名评审而胜出的获奖作品。

“贸易救济理论与实务”有奖征文活动显然是很有意义的，该书只是其成果的一

部分。这样的征文活动应当继续下去，每年都有汇集优秀作品的新书问世。我和读者期待着。

北京大学 WTO 法律研究中心主任



2006 年 3 月

专家推荐三

— recommendation —

随着经济全球化进程的加快和我国在全球贸易中的地位不断提升,新的问题也在不断出现,其中包括如何应对某些国家滥用贸易救济措施限制我国产品的出口和如何在国内市场进一步开放之后,解决国内企业所遭遇的外来不当竞争问题。解决上述难题,既需要理论方面的研究,也需要对现实问题的探讨。《贸易救济理论前沿与实务探究》一书正是在这一背景下发起的,因而具有很强的现实意义。

本书汇编的文章有的从宏观上对贸易救济进行了综合研究,有的从微观上就反倾销、补贴与反补贴、保障措施及针对中国的特殊保障措施中的具体问题进行了探讨,内容基本涵盖了贸易救济的各个领域,体现了贸易救济领域研究的最新成果。

《贸易救济理论前沿与实务探究》一书的特点:

(1) 研究得比较深入、细致,体现了专题研究的长处。本书研究了教科书上涉及不到和大家平时没有注意的问题,或者从新的角度来探讨一些现有问题,将贸易救济问题的研究推向了更高的水平。例如,张雅楠的文章深入发掘了区域经济一体化对成员实施保障措施的影响,通过分析 WTO 相关协议,指出在 WTO 体制下,即使加入了自由贸易区,成员仍然负有平行实施保障措施的义务;肖伟的文章借鉴了欧盟反倾销法引入公共利益条款的经验,展现给我们反倾销措施在保护国内特定产业的同时,还有可能损害社会公共利益的另一面;杨宁的文章也从公共利益的角度论述了对加工贸易排除反倾销措施的适用的合理性;廖鸣的文章细致地分析了正在承担反倾销税的公司在合并后的不同情况下,如何确定新公司的反倾销税税率的问题。

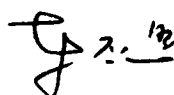
(2) 本书注重实务,在严谨的理论研究基础上,联系实际,对我国处理贸易救济和其他 WTO 事务提出了有价值的对策和建议。这体现出作者们有着强烈的服务本国的意识,用中国的眼光发现问题,从中国的立场观察问题,以中国的利益为重提出解决问题的建议。虽然有人倡导学术无国界,但是在国际经济法领域,以本国利益为重进行学术研究是要坚持的。韩立余的《国家利益是履行世贸组织义务的根本指导原则》一文批评了盲目地向“国际标准”看齐,指出中国不能仅仅以积极履行世贸义务为荣,

而更要根据自己利益的需要，自主决定如何履行世贸组织规则之下的义务。朱小苏、苟大凯、冯宗宪、李佩耀等作者的文章也分别在贸易救济的不同领域从完善中国贸易救济法制和应对外国滥用贸易救济措施两个方面进行了深入细致的研究和论述，分别具体讨论了建立中国两岸四地互相代表进行反倾销行动的制度；分析了跨国公司通过企业内部交易、转移定价对国内进行倾销的隐蔽性和危害，并提出建立预约协议定价制度等建议；探讨了对我国国有企业进行补贴的必要性，提议按照《补贴与反补贴协议》对国有企业享有的补贴进行清理，以从容应对将来外国对我国国有企业可能发起的反补贴调查；研究了《反倾销协议》的“日落条款”，指出其中的矛盾和陷阱及对我国出口企业的弊端，建议国家在世贸谈判中要提出对其进行修改。其他几位作者还针对中国的特保措施进行了研究，分析了2005年中美、中欧纺织品贸易争端，突出体现了他们对重大现实问题的关注和对国家利益的关心。

多数作者在研究方法上除了坚持以规范分析为重心之外，还借助于经济分析、政治分析、实证分析，辅以国别比较、图表证明。作者们比较善于利用多种方法结合来分析和说明问题，研究思路严谨、论证周全，结论具有较强的说服力，提出的对策和建议也有较高的采纳和参考价值。

相信本书的出版有助于提高我国的贸易救济研究水平，能够为政府和实务界处理贸易救济和WTO事务提供一些有益的建议和帮助。同时希望本书的出版能够推动我国国际经济法理论研究的深入发展。

清华大学法学院副院长



2006年3月

专家推荐四

— recommendation —

自 WTO 成立以来,反倾销、反补贴、保障措施等贸易救济问题成为备受国际社会关注的法律热点问题,因为由此产生的争议轻者事关国家经济利益,重者影响国家之间关系。从法律和实践的結合上研究和探讨贸易救济理论和实践对于法律界和实务部门具有重要的理论价值和实践意义。中国入世只有短短 4 年。但为了入世,从 1986 年算起,国人奋斗了近 15 年。随着 WTO 对 GATT 争端解决机制的完善,由 WTO 创设的贸易救济制度对中国贸易救济制度的建立和完善产生了深刻的影响。和谐社会的建立,最基本的问题是形成能够协调利益关系的机制,包括利益表达机制、利益博弈机制和解决利益冲突的机制。本人以为,贸易救济制度,这个由 WTO 带给中国的舶来品,就属于在国际贸易领域协调各种利益关系的机制。既然是舶来品,就意味着我们对它的规则形成、运作还不够熟悉,需要学习,包括从理论到实践的全面学习。

众所周知,中国是国际反倾销措施最大的受害国,国人对贸易救济制度的学习和研究往往是在这些惨痛的教训中不断得到深入,在实践中获得有关真知和切实的体验。

阅读完《贸易救济理论前沿与实务探究》一书,可以概括出以下特点:

(1) 文章选题新颖、覆盖面广,涵盖了贸易救济措施的各个方面,如反倾销、反补贴、保障措施、特别保障措施、贸易壁垒调查、337 调查、技术标准等多个领域。

(2) 理论联系实际,特别是紧密联系中国入世 4 年来的实际。中国是反倾销的最大受害国,大部分论文围绕反倾销问题从实体到程序进行了深入、细致的探讨;还涉及了针对纺织品特保以及刚刚露出苗头的补贴和反补贴问题。此外,对涉及诸如公共利益、国家利益、国有企业、竞争政策等理论问题也展开了讨论。

(3) 论文运用了比较的方法、经济分析等多样化的研究方法,反映出作者们思维敏捷、善于及时发现问题,抓住问题,穷追不舍钻研问题的精神。

(4) 提供给立法和执法部门的建议和措施切合实际,鲜有不着边际的泛泛之谈,对指导实际部门的工作具有重要参考价值和指导作用,受到了实际部门的好评。

(5) 论文多出自专业人员。参赛者包括学生、教师、律师、经济师、地方商务(经

贸)主管部门工作人员,协会、商会以及社会中介机构工作人员等。其中,资深律师、从事该领域研究的法学教授以及博士生的论文所占比例比较大(50%以上)。特别是有几篇来自国外留学生的论文受到好评。

孔老夫子说,学而时习之。学习,就要不断应用。研究贸易救济制度重在应用、指导实践。《贸易救济理论前沿与实务探究》的出版是一个良好的开端。“独上高楼,望尽天涯路。”希望“中国贸易救济信息网”能够把这个极为有意义的活动坚持下去,每年搞一次,让更多有志研究贸易救济制度者能参与其间,通过这个活动让更多更优秀的作品涌现出来。

中国政法大学国际法学院院长



2006年3月

专家推荐五

— recommendation —

2005 年，全球媒体都在谈论中国的崛起和复兴。2005 年 12 月 25 日在多哈回合香港部长级会议开幕前夕，英国《金融时报》曾发表文章评价：“自各成员部长完成乌拉圭回合全球贸易谈判以来的 12 年间，全球商贸领域最重要的变化，可以说是中国作为制造业强国的崛起，以及中国加入世界贸易组织（WTO）”¹。中国已经从一个政治大国和经济小国发展成世界贸易大国和新兴工业发展国。进一步将自身融入经济全球化，是中国经济的发展方向；但中国在 WTO 相关的法律方面却遇到了越来越多亟待解决的重大课题。这本《贸易救济理论前沿与实务探究》，正是在此背景下诞生的，它体现了中国在世贸法这个全新领域中的积极进取精神。

什么是世界自由贸易规则？为什么一个崇尚自由贸易的国际组织，却要靠反倾销、反补贴和保障措施等贸易保护规则来维系？中国经过马拉松式的入世谈判为的是能获得国际自由贸易的平等权利，为什么得到的却是适用自由贸易规则的例外？这种反逻辑的现象在中国入世以后相当长时间内，引起国人的苦苦思索。这本《贸易救济理论前沿与实务探究》，正是国人上下而求索的理论结晶。

自由贸易曾经是西方欧美国家推崇的游戏，凭着其在经济实力上的强势和制定游戏规则上的优势，保证了能长期在国际分工中独享其成，成为单方面的赢家。然而，曾几何时，由于中国接受并加入了世界自由贸易的潮流，使昔日的自由贸易倡导者感到了自由贸易的威胁并产生了恐惧。为此，西方国家早在中国入世前就已经设置出了与自由贸易完全逆向的一套应对措施。正因如此，作为后来者的中国专家和学者，不仅要解读过去我们不熟悉的 WTO 的传统规则，还要解读 WTO 规则适用的例外，尤其是对中国适用的例外。因为，不能正确解读 WTO 规则适用的例外，就不能公允地、全面地解释世贸规则。毫无疑问，若想依赖原规则制定者来说明为什么 WTO 基本规则对中国不适用，显然是不可能的。这个任务只能靠中国学者自己来完成，这正是本书对

¹ Asian nations stick to sidelines by Raphael Minder in Brussels and Richard McGregor in FINANCIAL TIME on December 5 2005.

世贸规则在理论上的一个重要贡献。

《贸易救济理论前沿与实务探究》的出版正值中国入世跨入第五个年头之际，这是中国入世以来在世贸理论方面探索和发展的重要成果。本书具有以下特点：

其一，作者具有广泛的社会代表性，其中有教授，也有在校研究生；有在国内的硕士和博士，也有海外学子，有中央政府商务部的官员，也有地方经贸干部；有律师，也有法官。它充分反映了学术面前人人平等，也为我国深入研究世贸理论发现并网罗了人才。本书作为一个缩影，揭示出中国在世贸贸易救济理论的研究方面，已经形成了一支庞大的队伍，虽然目前还只能在人数上占优势，但完全可以相信，用不了很久，中国必将成为全球研究世贸理论的中心。这不仅是因为中国具有丰富的人力资源，更主要的是因为中国承受了全球贸易救济措施的主要部分，世贸规则项下的各种贸易救济措施在中国对外贸易实践中都有反映，虽然目前这对中国几乎是一个不堪忍受的重负，却能借此丰富中国对世贸理论的研究，并造就最优秀的专家和学者。当然，本书的一个缺憾是，在作者中没有行业协会的代表和企业的代表，而正是企业和行业协会才是各种贸易救济措施的直接当事方。

其二，在研究课题方面具有相当的广度和深度。在广度方面，研究课题涉及了反倾销、反补贴、保障措施、特保措施、纺织品特保措施、技术贸易壁垒等世贸规则项下的各种主要贸易救济措施；在深度方面，例如针对反倾销规则，本书深入探讨了各种课题，其中，朱小苏的“治标更当治本”一文，批评了 WTO 反倾销规则中日落复审条款的不合理；郭东平的“反倾销法中排除关联方于国内产业外的研究”一文，对界定申诉方范围的不确定性作了探讨；张亮的“反倾销法从低征税规则研究”一文，对适用低税规则的必要性和可行性提出了看法；苟大凯的文章结合大中华经济区的设想讨论了“代表第三国进行反倾销的制度”；肖伟关于“反倾销法中的公共利益条款”一文探讨了如何运用法律平衡国内工业上下游的利益；杨宁关于“反倾销措施对加工贸易的排除适用”揭示了目前中国对外反倾销中存在的问题；廖鸣关于“公司合并后的反倾销税率适用”一文对利用公司购并规避反倾销措施的现象作了理论分析。毫无疑问，如果与中国入世前的反倾销研究相比，本书已不再是纯理论的探讨，这些课题都具有更强的实践意义，并打破了过去以研究美欧反倾销制度为主的传统。

其三，中国人有畏法的传统心理，尤其是中国入世以来，又增加了对 WTO 法的惶恐心理。例如，在国际贸易法贸易保护措施方面，中国企业所受到的冤假错案堪称全球之最，遗憾的是，尽管 WTO 争端解决机制每年都要受理几十起争端案件，尽管中国

入世至今已跨入第五个年头，中国却只向 WTO 告过一例针对美国的钢铁案，还是随世界之大流。除此之外，中国没有主动运用过世贸组织争端机制。然而，从本书中，我们惊喜地看到，中国学者已从入世初期的惶恐畏法、后来的刻意守法，转向寻求如何运用游戏规则，更好地维护自身利益。这方面的优秀论文如韩立余的“国家利益是履行世贸组织义务的根本指导原则”，主张应以国家利益为出发点来考虑履行世贸组织的义务，而不是简单地从法律道义上来考虑权利和义务。又如盛建明的“多哈规则谈判中美国的谈判建议”，反映了中国专家和学者对 WTO 规则制定的积极关注和参与。再如苟大凯的“论 WTO 代表第三国反倾销制度”，尝试着通过运用世贸规则去促进大中华自由贸易区的实现。另外，陈儒丹等合著的“纺织品国际贸易与出口限制安排”，提出了应如何避免第三方关于利益均沾的要求。总之，如何运用世贸游戏规则，正是本书的亮点之一，反映了中国在世贸理论研究上的重大进步。

其四，本书在探讨如何与 WTO 多边规则接轨的同时，进一步触及了深化国内法制改革的需要。中国 20 世纪 80 年代实行改革开放政策，曾推动了文革以后国内法制的最初建立。中国入世以及与世贸多边规则接轨，势必要求对国内法制进行深层次的改革。本书中，不少作者都以此命题，从与国际接轨需要，提出了加深国内法制改革的积极建议，这方面的代表作如李佩耀的“补贴与国有企业发展”，黄文俊的“WTO 竞争政策对中国相关经济法制的影响”，连瑞南的“非关税贸易壁垒对安徽出口影响”等，体现了本书的这一特点。

胡锦涛同志曾代表中国政府主张建立一个和谐的国际社会，并承诺中国要为此做出自己应有的贡献。然而，纵观贸易全球化的整个进程，却有太多的不和谐之处。可以说，本书的每一篇论文，都发现了这种不和谐之处，并尝试着提出解决办法，这是中国学者为世贸理论的发展做出的重要贡献。

诚然，本书也稍存有不足之处。例如，个别优秀论文的年轻作者，其英文水平似胜过中文，在其行文和题目之间，都有明显的外文逻辑思维的痕迹，中文读起来反而感到别扭。又如，个别论文在某些重要概念上存在认识上的误区。此外，有些论文在写作技巧上存在弱点，如段落不清，缺乏广征博引，或者没有必要的注释等，有待改进。

记得在中国入世前后，国内迅即掀起 WTO 研究的高潮。四五年后的今天，信手翻阅当年的一些文章、著作和研究成果，其中不足甚至谬误之处已是俯拾可见。“后之视今，亦犹今之视昔”，相信若干年后，智者达人甚至论文作者自身，对于本书所收集的