

贸易救济体系研究

翁国民 著

 法律出版社
LAW PRESS · CHINA

貿易救済体系研究

田中 隆夫

東京大学出版会

贸易救济体系研究

翁国民 著


法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

贸易救济体系研究/翁国民著. —北京:法律出版社,
2007. 9

ISBN 978 - 7 - 5036 - 7608 - 6

I. 贸… II. 翁… III. 保护贸易—研究—中国
IV. F752. 02

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 124720 号

©法律出版社·中国

责任编辑/陈 慧 刘 辉

装帧设计/乔智炜

出版/法律出版社

编辑统筹/法律教育出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/永恒印刷有限公司

责任印制/张宇东

开本/A5

印张/13 字数/350 千

版本/2007 年 10 月第 1 版

印次/2007 年 10 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

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 苏州公司/0512 - 65193110

书号:ISBN 978 - 7 - 5036 - 7608 - 6

定价:29.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)



翁国民

1964 年出生于浙江萧山。1985 年毕业于杭州大学法律系，获学士学位；1992 年毕业于武汉大学法学院，师从姚梅镇教授与余劲松

教授，获国际经济法专业法学硕士学位；1996 年至 1997 年在德国 WURZBURG 大学做访问学者；2005 年毕业于对外经济贸易大学法学院，师从沈四宝教授，获法学博士学位。1985 年至 1998 年任教于原杭州大学法律系。从 1994 年 11 月起受聘为中国国际经济贸易仲裁委员会仲裁员。1998 年起任教于浙江大学法律系。目前任浙江省法制研究所副所长、浙江大学国际法硕士生导师组组长、浙江大学经济法制研究所所长、浙江大学 WTO 研究中心秘书长，并兼任中国国际经济法学会常务理事、浙江省 WTO 研究会会长、杭州仲裁委员会委员等。

主要著作有：《普遍优惠制及其利用问题研究》（专著）、《入世与全球化经营的法律保障》（专著）、《国际贸易法导读》（专著）、《国际经济法学》（专著）、《入世与法律丛书》（主编）、《国际经济法法规导读》（主编）、《国际经济法案例》（主编），并在《中国社会科学文摘》、《中国法学》等刊物上发表多篇论文。



本书是以中国贸易救济实践的现实需要为出发点，以提供一套构建并运行中国贸易救济体系的系统方案为理论归宿的学术著作。

作者以深入浅出的论证方法、丰富翔实的文件资料、独特鲜明的研究视角和全面细致的案例分析，从贸易救济体系的基本理论、实证考察和中国贸易救济体系的构建与运行三个方面构建了一整套贸易救济体系。这不仅使本书极富系统性与前沿性，同时也对我国进一步适应全球化不断加快的发展趋势进行了理论上的准备。



目 录

导 论	(1)
一、本书选题的背景与来源	(1)
二、本书研究的目的与意义	(10)
三、本书的研究范围	(14)
四、本书研究的素材选取和基本研究方法	(16)
五、本书研究的基本路径	(16)
六、本书研究的新意	(17)
七、本书的体例安排	(18)

第一部分 关于贸易救济体系的基本理论

第一章 贸易救济与贸易救济体系之界定	(23)
第一节 贸易救济的概念	(23)
一、对救济的法律含义的考证	(23)
二、贸易救济概念的法律界定	(27)
第二节 贸易救济的目标、功能及其分类	(42)
一、贸易救济目标的整体性与层次性	(42)
二、贸易救济的一般功能	(46)
三、贸易救济的分类	(48)
第三节 贸易救济体系的范围	(51)
一、系统论视野下的贸易救济体系	(51)
二、贸易救济体系的要素	(57)
三、贸易救济体系的一般结构	(60)

四、贸易救济体系的范围	(60)
第四节 贸易救济体系的构建与贸易政策的选择	(64)
一、贸易政策与贸易救济体系的关系	(64)
二、有关贸易政策的主要理论	(67)
三、贸易政策的选择与贸易救济体系的运用	(74)
四、贸易政策工具与贸易救济体系	(108)
本章小结	(116)
第二章 贸易救济体系的法理分析	(119)
第一节 贸易救济体系法理分析的理论基础	(119)
第二节 贸易救济法律制度的制度定位	(120)
一、贸易救济法律制度是同时包括国际法规范与国内法 规范的综合性制度	(121)
二、贸易救济法律制度属于公法,不属于私法	(121)
三、贸易救济法律制度属于管理法,而非交易法	(122)
四、贸易救济法律制度属于程序法与实体法兼有的综合 法律制度	(122)
五、贸易救济法律制度既不是行政法,也不是国内经济 法,而应当属于国际经济法	(123)
六、贸易救济法是强行法吗?	(124)
第三节 贸易救济法律制度的构成	(125)
一、贸易救济法律制度中的规则和原则	(125)
二、贸易救济法律制度中的概念	(127)
第四节 贸易救济体系的法律价值	(128)
一、贸易救济体系法律价值的含义	(128)
二、贸易救济体系与权利实现	(129)
三、贸易救济体系与实现社会正义	(129)
四、贸易救济体系与法律秩序	(131)
五、贸易救济体系与效率	(132)
第五节 贸易救济法律关系	(134)
一、贸易救济法律关系的概念	(134)
二、贸易救济法律关系的主体	(136)

三、贸易救济法律关系的客体	(144)
四、贸易救济法律关系的内容	(148)
本章小结	(149)

第二部分 对贸易救济体系的实证考察

第三章 WTO 框架下的贸易救济体系	(153)
第一节 多边贸易体制下贸易救济的历史沿革	(153)
一、GATT 诞生前的国际贸易救济	(153)
二、GATT 的诞生与贸易救济的多边化	(153)
三、GATT1947 中的贸易救济规定	(155)
四、GATT 时代贸易救济规则的演进与贸易救济的多边 实践	(157)
第二节 WTO 时代贸易救济的系统化与规范化	(162)
一、WTO 贸易救济体系之目标	(163)
二、WTO 贸易救济的权利基础及依据范围	(165)
三、WTO 贸易救济的组织体制	(166)
第三节 WTO 争端解决的一般规则与程序	(168)
一、WTO 争端解决机构的管辖权	(168)
二、DSB 的管辖范围与诉因	(168)
三、参与争端解决的当事方与第三方	(169)
四、DSB 解决争端的主要程序	(171)
本章小结	(188)
第四章 对 WTO 框架内中国四大贸易伙伴贸易救济体系的 考察	(193)
第一节 概述	(193)
一、作为 WTO 成员的四大贸易伙伴	(193)
二、关于考察的角度	(194)
第二节 美国的外贸法律制度与贸易救济体系	(194)
一、美国对外贸易的基本情况	(194)

二、美国的贸易政策及其目标	(195)
三、美国的对外贸易法律制度	(195)
四、美国的对外贸易管理机构	(198)
五、美国对外贸易法的特点	(199)
六、美国国内外贸法与国际协定的关系	(202)
七、美国贸易救济的实践及其评价	(202)
第三节 欧盟(欧共体)的贸易救济体系	(203)
一、欧共体在国际贸易中的地位	(203)
二、欧共体共同贸易政策的制定与实施	(204)
三、欧共体贸易救济的主要措施	(206)
四、欧盟的贸易壁垒调查制度	(207)
五、欧盟贸易救济体系中的组织系统	(209)
第四节 加拿大贸易救济体系的法律依据及实践	(210)
一、加拿大贸易救济体系运用的总体情况	(210)
二、加拿大贸易救济体系的法律依据	(211)
三、加拿大贸易救济体系运行的主管机构及职能	(212)
四、加拿大贸易救济措施运用的基本程序	(214)
第五节 日本的贸易救济体系及其实践	(215)
一、日本的国情及与之相适应的贸易政策目标	(215)
二、日本的对外贸易法律制度与贸易救济依据及其实施 机制	(215)
三、日本的出口促进制度	(217)
四、日本贸易救济体系及其实践的特点	(218)
本章小结	(220)
第五章 中国贸易救济之现状及其存在的问题	(221)
第一节 中国贸易救济体系形成的社会历史条件	(222)
一、经济全球化背景下的和平发展的国际经济环境	(222)
二、中国在 WTO 框架内的主要权利义务	(222)
三、中国履行入世义务的情况	(224)
四、对外贸易的发展与对世界经济的贡献	(227)
五、中国对外贸易发展所面临的主要问题	(227)

六、中国经济发展的战略目标与对外贸易发展战略	(229)
七、中国面临的贸易摩擦	(233)
第二节 中国贸易救济法律制度的规范分析	(235)
一、1994 年《对外贸易法》中的贸易救济制度	(235)
二、2004 年《对外贸易法》中的贸易救济体系	(245)
第三节 2004 年《对外贸易法》框架下贸易救济的主要措 施	(249)
一、“两反一保”措施	(250)
二、报复措施	(250)
三、“第三国倾销”的救济	(251)
四、服务贸易领域的紧急保障措施	(252)
五、贸易转移的救济措施	(253)
六、反规避措施	(254)
第四节 中国贸易救济措施的配套措施	(257)
一、贸易调查制度	(257)
二、产业损害预警机制	(259)
三、贸易谈判制度	(261)
四、启动争端解决	(262)
五、贸易救济的司法审查	(262)
第五节 中国贸易救济的实施机关	(264)
一、领导机关	(264)
二、主管机关	(265)
三、经办机构	(265)
四、贸易救济措施的决定机构	(265)
五、贸易救济措施的执行机构	(266)
第六节 中国贸易救济实践的简要回顾与评价	(266)
一、中国贸易救济实践的基本情况	(266)
二、对中国贸易救济实践的积极评价	(268)
三、中国贸易救济体系存在的问题	(275)
本章小结	(280)

第三部分 中国贸易救济体系之构建与运行

第六章 中国贸易救济体系之系统化	(285)
第一节 中国贸易救济体系的目标	(285)
一、中国国际贸易理论的创新	(285)
二、中国贸易政策的创新	(296)
三、贸易救济体系的目标定位	(303)
第二节 构建中国贸易救济体系的基本原则	(308)
一、国家利益至上的原则	(309)
二、规则导向的原则	(310)
三、实事求是、因地制宜的原则	(311)
四、透明度原则	(313)
五、正当与适度保护的原则	(314)
第三节 构成中国贸易救济体系的各个系统与要素	(316)
一、中国贸易救济的核心系统	(317)
二、中国贸易救济体系之启动系统	(321)
三、中国贸易救济体系之控制系统	(326)
四、中国贸易救济体系之信息与预警系统	(330)
五、贸易救济体系之辅助系统	(332)
本章小结	(333)
第七章 中国贸易救济体系之有效运行	(334)
第一节 中国贸易救济体系有效运行之基本条件	(335)
一、中国贸易救济体系有效运行的内部条件	(335)
二、中国贸易救济体系有效运行的外部条件	(342)
第二节 中国贸易救济体系之运行主体	(344)
一、贸易救济体系之运行主体的构成	(344)
二、贸易救济体系的运行主体及其配合联动	(346)
三、中国贸易救济体系运行中的人才培养	(353)
第三节 贸易救济体系运行需要处理的十大关系	(355)
一、运用贸易救济与中国作为 WTO 成员所承担的国际义	

务的关系	(355)
二、处理好贸易救济体系运行与国家的产业政策、贸易政 策的关系	(357)
三、处理好贸易救济体系的运行与国家外交战略、策略的 关系	(358)
四、处理好贸易救济体系运行与承担和平崛起中的大国 责任的关系	(359)
五、处理好贸易救济体系运行与国内不同层面、不同阶 层、不同利益群体的不同利益诉求之间的利益平衡机 制的关系	(359)
六、处理好贸易救济体系运行与中国大陆处理与台湾、香 港、澳门之间的经贸关系的关系	(360)
七、处理好贸易救济体系的内部各子系统、各要素之间的 关系,以及正确选择适当的贸易救济措施	(362)
八、处理好贸易救济体系的日常运行与启动具体贸易救 济措施的时机选择的关系	(363)
九、处理好实现贸易救济的终极目标与实施贸易救济的 成本代价的关系	(363)
十、处理好贸易救济体系运行与其他经济法律措施配合 运用的关系	(364)
本章小结	(365)
研究结论	(366)
一、结论	(366)
二、问题与研究展望	(367)
 中国贸易救济体系图	 (368)
主要缩略语与专有名词对照表	(369)
索引	(372)
参考文献	(377)
后记	(401)

导 论

一、本书选题的背景与来源

本书是在我的博士学位论文“论中国贸易救济体系之构建”的基础上整理而成。本人选择贸易救济体系问题作为选题主要基于以下背景与考虑:

(一)为了顺应时代的需要

我们所处的时代主要具有以下几个特征:

1. 全球化(globalization)的发展趋势已经形成,尤其是经济全球化的进程正在不断加快。马克思主义者认为,随着资本主义的发展,以及世界市场的不断扩大,¹生产与消费都在世界范围内展开,国际范围内各个经济体²之间的联系日益密切,从双边或多边经济交往向全球化的转化,已成为当今人类社会发展的不可逆转的历史潮流。³在经济全球化的进程中,一方面,不同经济体之间的互相联系、互相依存得到了进一步加强;另一方面,由于不同经济体,尤其是不同国家与地区之间的利益差异,不同国家与地区在全球化进程中的发展水平和发展速度无法保持一致,基于利益的冲突而产生的各种矛盾与冲突,也给世界带来了不平衡与动荡不安。因此,经济全球化并不等于经济的一体化。经

1 《马克思恩格斯选集》(第1卷),人民出版社1995年版,第225页。

2 一般认为,除了国家和地区作为主体参与全球化过程之外,跨国公司以其雄厚的实力与庞大的经济规模,也成为经济全球化进程中不可忽视的一支力量,以致世界银行在统计世界经济的各个部门对世界经济发展的贡献时,常将跨国公司与各个国家并列称为经济体进行统计。因此,本书中经济体既包括了不同的国家、地区,也包括了跨国公司,下同。

3 WTO首任总干事鲁杰罗指出:“阻止全球化无异于想阻止地球自转。”路透社1997年2月18日电讯。英国经济学家约翰·邓宁则断言:“除非有天灾人祸,经济活动的全球化不可逆转。”参见[英]约翰·邓宁:“全球化经济若干反论之调和”,载《国际贸易问题》1996年第3期,第17页。

济全球化在推进全球的经济发展的同时,也造成了财富的集中与利益的再分配。⁴

2. WTO 法律体系的诞生,并在全球化进程中对国际经济秩序产生了深刻影响。在全球经济被卷入全球化的潮流的同时,通过不同国家与地区之间的利益博弈所形成的世界经济格局仍处于演变过程中。1995 年 1 月 1 日诞生的世界贸易组织(WTO)以及构成其法律基础的关税与贸易总协定(GATT)乌拉圭回合多边贸易谈判所形成的“一揽子”协议,无论从组织层面还是制度层面均对全球化背景下的世界经济秩序产生了重大影响。这不但是因为 WTO 包含了一整套规范其成员贸易政策的具体法律义务,⁵ 而且由于其强而有力的争端解决机制,使其规则导向(rule-oriented)的特征更加明显,从而被认为是国际经济法发展的新阶段。⁶

3. 中国加入 WTO,并成为世界经济增长的新动力。经过长达 15 年的艰苦努力,2001 年 12 月 11 日,中国正式成为 WTO 大家庭中的正式成员。中国加入 WTO 不仅是中国经济融入全球化的重要步骤,而且对于 WTO 来说,接纳作为世界上人口最多、市场潜力最大、经济体制又处于转轨过程中的最大发展中国家,除了使 WTO 的全球代表性更加完整外,也为 WTO 法律机制⁷ 注入了新的活力。事实证明:中国作为一个负责任的发展中大国,已经并且正在 WTO 框架内发挥着越来越重要的作用。⁸ 因此,在考察我们所处的时代时,也不能忽视中国作为 WTO 成员的地位与影响力。

4. 在经济全球化的时代,国际贸易在国际经济关系中的地位依然

4 陶大镛主编:《世界经济新格局研究》,北京师范大学出版社 2001 年版,第 6~7 页。

5 Bernard M. Hoekman and Michel M. Kostecki, *The Political Economy of the World Trade System: From GATT to WTO*, Oxford University Press, 1995, p. 15.

6 Ernest-Ulrich Pertersmann, *The Dispute Settlement System of WTO and the Evolution of the GATT Dispute Settlement System Since 1948*, *Common Market Law Review*, 1994, p. 1160.

7 笔者认为:WTO 法律机制(Mechanism),不仅包括 WTO 组织机构,也包括作为其法律基础的乌拉圭回合一揽子协议,还包括 WTO 依据上述协议所进行的各项活动及其所产生的影响。

8 宋泓:“负责任的发展中大国——我国在世界贸易组织中的地位与作用”,载《世界经济与政治》2003 年第 1 期。

十分突出,在有些国家甚至对经济发展起到决定性的作用。⁹ 国际贸易不仅是一国国内经济增长的重要组成部分,而且也是世界经济增长的强劲动力。正是由于国际贸易的重要性,因此,几乎所有的经济学理论,尤其是获得成功的经济学家们,往往是从研究国际贸易入手,并在此基础上构筑自己的理论体系的。¹⁰ 主张自由贸易的经济学家认为,自由贸易不仅有助于增加各国福利,而且对知识和道德的影响比贸易的经济利益更重要。¹¹ 不仅如此,孟德斯鸠等人还认为贸易的本质影响是和平。尽管如此,拉尔夫·戈莫里与威廉·鲍莫尔¹² 的研究表明:“在国际贸易中确实存在着固有的利益冲突。”¹³ 正是由于上述固有的利益冲突,各国之间的贸易摩擦与贸易冲突时有发生,而且不断延伸到经济活动的其他领域,进而延伸到规则与体制、外交等政治层面。¹⁴ 贸易摩擦问题已成为经济全球化过程中各种利益争斗的集中体现。在解决贸易摩擦的过程中,各国往往借助一定的政策工具与法律手段。当然这些政策工具与法律手段,不可避免地是基于自身利益的考虑出台的,维护其贸易利益不仅是这些政策工具与法律手段的出发点,也是其必然的目标与归宿。在名目繁多的政策工具与法律手段中,贸易救济措施是各国最常用的,也是往往被制度化了的规则导向的核心部分。

9 以美国为例:2000年,出口占国内GDP的7.8%,进口占12.3%。参见[美]道格拉斯·A.欧文:《备受非议的自由贸易》,陈树文等译,中信出版社、辽宁教育出版社2003年版,第2页。而中国2001年外贸依存度(指进出口总额占GDP的比重)是43%,2003年则达到63%。参见马克:“入世三周年四问龙永图”,载中国人民大学复印报刊资料《外贸经济·国际贸易》2005年第1期,第21页。

10 在确定选题前后,笔者涉猎了经济学方面的一些著作,发现无论是以亚当·斯密、大卫·李嘉图为代表的古典政治经济学理论,还是在吸取其合理内核发展起来的马克思主义政治经济学,以及凯恩斯创立的现代宏观经济学、帕累托等人的均衡论、庇古的福利经济学、布坎南的公共选择理论、科斯的法与经济学、R.弗里希与熊彼特等人的计量经济学、萨缪尔森的分析经济学,以及奥卡斯、摩根斯坦、纳什的博弈论,等等,均离不开对市场的国际化与国际贸易的分析研究。

11 同前注9欧文书,第29页、第45~47页。

12 拉尔夫·戈莫里:美国应用数学家,曾任教于普林斯顿大学数学系,后加盟IBM,曾获得美国科学奖。威廉·鲍莫尔:著名经济学家,纽约大学经济学教授,曾任美国经济学会会长。

13 [美]拉尔夫·戈莫里、威廉·鲍莫尔等:《全球贸易和国家利益冲突》,文爽、乔译译,中信出版社2003年版,第4页。

14 [日]川田侃:《国际经济摩擦》,方桂芝译,辽宁人民出版社1991年版,第106~107页。

(二) 考虑国家的需要

如前所述,在全球化的时代,中国已经选择了积极主动融入全球化的道路,因为中国政府深深体会到“世界潮流,浩浩荡荡,顺之者昌,逆之者亡”的道理。在融入全球化的过程中,经过 20 个世纪 70 年代末以来的改革开放与发展积累,中国的经济发展已经取得了令世人瞩目的成就,与经济的快速发展同步,综合国力也在不断上升。2004 年按当年汇率计算的中国 GDP 为 16,500 多亿美元(人民币 136,515 亿元),居世界第 7 位。¹⁵ 在利用外资方面,中国连续数年保持了全球发展中国家中资本输入第一的地位,2003 年则第一次超过美国成为全球最大的外国直接投资接受国。截至 2004 年年底,实际利用外资金额 5621.01 亿美元,¹⁶ 其中 2002 年以来年均利用外资均超过 500 亿美元,2004 年实际利用外资 606 亿美元。与此同时,中国的境外直接投资在“走出去”战略的引导下也在迅速增长,2004 年中国境外直接投资已达到 370 亿美元。¹⁷ 中国丰富的劳动力、廉价的土地成本、巨大的潜在市场、迅速增加的科技人才,吸引了越来越多的跨国公司,它们纷纷将生产基地放在中国,使中国正在成为“世界工厂”,而且也正成为跨国公司的地区总部与研发中心的重要据点。¹⁸ 在外资迅速增长的同时,2004 年,我国进出口贸易总额首次突破万亿美元大关,达到 11,547 亿美元,超过日本,仅次于美国、德国居世界第三位。从 2002 年到 2004 年贸易总额翻一番,中国作为贸易大国的地位基本确立。¹⁹ 在货物贸易与利用外资取得喜人成就的同时,我国航运、物流、金融等服务业也随之蓬勃发展,中国作为世界航运中心、物流中心和采购中心的地位正在形成。中国经济发展的成就完全是凭借自力更生、体制创新、抓住全球化与和平的历史机遇获得的,而不像一些老牌帝国主义国家,它们的

15 国家统计局:《2004 年国民经济和社会发展统计公报》,2005 年 2 月 28 日发布,第 1~2 页。

16 商务部:《2003 年中国吸收外商投资情况综述》,2004 年 9 月 27 日发布,第 1~2 页。

17 此信息系商务部新闻发言人崇泉于 2005 年 2 月 21 日在商务部新闻办发布。

18 中国总部经济网:“财富 500 强提升北京总部经济”。在《财富》杂志评选的世界 500 强跨国公司中已有 400 多家在华投资,载新华网 2002 年 9 月 17 日。

19 “中国对外贸易形势报告 2004 年对外贸易发展状况”,载 <http://news.xinhuanet.com/fortune/2005-05/04/content-2914278.htm>。