

李玫 赵益民 著

技术性贸易壁垒与 我国技术法规体系的建设



 中国标准出版社

对外经济贸易大学“211 工程”课题项目

技术性贸易壁垒与 我国技术法规体系的建设

李玫 赵益民 著

中国标准出版社

图书在版编目(CIP)数据

技术性贸易壁垒与我国技术法规体系的建设/李玫,
赵益民著. —北京:中国标准出版社,2007

ISBN 978-7-5066-4455-6

I. 技… II. ①李…②赵… III. ①技术贸易-贸易壁垒-
研究②对外贸易-技术管理-法规-研究-中国 IV.
F746.17 D922.174

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 034645 号

中国标准出版社出版发行

北京复兴门外三里河北街 16 号

邮政编码:100045

网址 www.spc.net.cn

电话:68523946 68517548

中国标准出版社秦皇岛印刷厂印刷

各地新华书店经销

*

开本 880×1230 1/32 印张 9.625 字数 278 千字

2007 年 4 月第一版 2007 年 4 月第一次印刷

*

定价 28.00 元

如有印装差错 由本社发行中心调换

版权专有 侵权必究

举报电话:(010)68533533



作者简介

李玫，对外经济贸易大学法学院教授，博士。主要研究领域为国际法、金融法、合同法和公司法。主要代表作有：《裁军与国际法》、《信贷法理论与实务》、《信贷法律问题研究》、《金融监管与反洗钱研究》、《大湄公河次区域经济合作法律问题研究》等，主编和参编《国际商法》等重点教材五部，并在国内重要刊物上发表《加快我国技术法规体系建设的几点思考》、《推进依法治理质量的构想》、《产品质量的法律责任》等论文数十篇。



作者简介

赵益民，现任国家组织机构代码管理中心副主任，硕士。1999年起在云南临沧地区质量技术监督局工作，历任临沧地区质量技术监督局党组书记、局长。2004年10月至2006年11月，在国家质检总局办公厅研究室工作，参加国家质检总局“十一五规划”的起草。对外经济贸易大学国际经济法专业研究生学历，并获得美国西南国际公开大学管理学硕士学位。

序 言

技术法规是经济社会发展的重要技术基础之一，是产业现代化、规范化与专业化以及保证产品和服务质量的基础，也是维护市场秩序促进科技进步的重要手段。随着经济全球化的快速发展，特别是贸易自由化的发展，以及关税的不断降低，技术法规和与之相关的标准、合格评定程序以及 TBT、SPS 措施对贸易的影响日趋明显。

技术法规作为当前国际贸易中最主要的贸易技术措施，是 WTO 法律体系中重要的法律文件。世界各国都十分重视本国技术法规体系的建立，特别是欧、美、日、韩等市场经济发达国家或地区，其技术法规体系十分完善，并有一套行之有效的技术法规管理运行机制，有效地保障了其国家利益和人民的利益，这顺应了人们由于物质生活的丰富对高标准生活的要求。技术法规对提高各国产品质量，保护消费者利益、健康和生命安全，促进国家相关工业的发展和维护生态环境等起到了不可或缺的作用；同时，技术法规又构成了影响建立共同市场的技术性贸易壁垒，它在不同国家有不同要求，从这个意义上讲，技术法规是把双刃剑。

世界贸易组织承认各国拥有为了正当目标制定本国技术法规的权力，但条件是不能用这些措施作为变相限制国际贸易的手段。随着经济全球化和贸易自由化的发

展,以技术法规和标准为核心的技术性贸易壁垒屡见不鲜,作为世界上最大的发展中国家,中国面临越来越多的技术性贸易壁垒的挑战,建立并完善我国技术法规体系是发展的需要,是形势的要求。同时,我国的法制建设也进入了进一步深化的阶段,这是我国完善技术法规体系的最好时机。

我国入世报告书中已承诺,将按照《技术性贸易壁垒协议》(《TBT 协议》)的定义使用“技术法规”和“标准”这两个术语,并使所有的技术法规、标准、合格评定程序符合《TBT 协议》要求。

由于关注点不同,WTO、ISO 及其他国际组织对技术法规、标准以及合格评定程序赋予的内涵不尽一致。在我国法律界或法学界亦未明确“技术法规”的概念和法律属性。我们所说的技术法规和《TBT 协议》所指的技术法规在概念、内容、制定程序、实施等方面还有较为明显的差异,还有许多问题需要解决。“技术法规”的法律地位、标准的市场属性在我国尚无明确的界定,技术法规立法上的不协调、不统一,以及立法缓慢、滞后,标准、合格评定程序的支持作用没能得到充分发挥,还不能适应加入 WTO 后的需要;现行的强制性标准存在不少诸如强制范围过宽、制定程序不透明等具体问题。因此,我国应该按照 WTO/TBT 协议的要求赋予技术法规和标准新的内涵,并按照 WTO/TBT 协议定义的内涵建立和完善我国的技术法规体系。通过先进、科学的技术法规体系为我国的对外贸易和国内经济保驾护航,既有利于市场经济目标的实现,也有利于建设法治健全的和谐社会。

《技术性贸易壁垒与我国技术法规体系的建设》一书,是一本立足于法律的角度,从我国经济和贸易的现状和发展出发,系统研究技术性贸易壁垒与技术法规问题的专门性论著。该书在如何建立和完善既符合国际规则要求、又符合我国实际情况的技术法规体系方面,有较为独到的见地和明显的亮点。

在我国加入 WTO 五年后全面兑现入世承诺之际,为该书出版,以序为贺。



2006 年 12 月 8 日

前 言

技术法规近年来受到关注,是以我国加入世界贸易组织为背景的。技术法规作为当前国际贸易中主要的技术壁垒,是 WTO/TBT 协议所要规定的主要内容之一,也成为我国对外经济贸易关系中亟待研究的经济与法律的重要问题之一。

技术法规是保障国家安全,防止欺骗,保障人身健康和安全等权益,保护动植物和环境的重要法律形式。它区别于宪法和普遍性法律对于上述方面的宗旨性的和高度概括的规定,对最基本的技术要求和管理措施进行了规定,它是普遍性法律的延伸。如果在法律法规体系中缺乏技术法规,普遍性法律的目标将难以实现。

世界各国都十分重视本国技术法规体系的建立,特别是经济发达国家,其技术法规体系十分完善,并有一套行之有效的技术法规管理运行机制,有效地保障了自己国家的利益和本国人民的利益,这顺应了由于物质生活的丰富,人们对高标准生活的要求。世界贸易组织承认各国拥有为了正当目的制定本国技术法规的权力,但是条件是不能用这些措施作为变相限制国际贸易的手段。

目前,我国法律界或法学界及实践部门对“技术法规”的概念尚未达成统一的认识,我国引用的是 ISO/IEC 第 2 号指南给出的“技术法规”的定义,强调的是标准与

技术法规的关系,与 WTO 作出的技术法规的定义侧重点不同,WTO 关于“技术法规”的定义强调的是技术法规的强制性、管理性以及和贸易的关系。再者,WTO/TBT 协议中标准都是自愿采用,不具有强制性,而我国标准分为强制性和推荐性两种。因此,有必要对诸如 GATT、WTO、ISO/IEC 等不同组织关于技术法规、标准及合格评定程序定义的内涵与关系加以研究和阐明,才能更好地履行我国入世后按照 WTO/TBT 协议的定义使用“技术法规”和“标准”概念的承诺,根据我国的实际情况,逐步建立和完善我国技术法规体系,在更好地应对来自发达国家的越来越多的贸易技术壁垒挑战的同时,在 WTO/TBT 协议许可的范围和合理限度内,以技术法规为引领,建立起我国的技术壁垒,保证我国经济贸易活动正常有序地进行,让技术法规为保护国家安全和社会和谐而展现功力和价值。

技术法规体系建设是一项宏观、系统配套的工程,对于我国这样一个从来没有真正建立起技术法规概念的发展中国家而言,技术法规体系的建设会有一段长路要走。诚然,这与我国过去实行的计划经济政策不无关系,但是,随着市场经济的建立,尤其是加入 WTO 后,为了适应全球经济发展的要求,我们必须制定出与国际接轨的经贸法律法规,才不至于被淘汰出局。因此,必须重视技术法规体系建设。

从我国迎接入世到入世之后,围绕技术性贸易壁垒问题进行的研究已较为广泛和深入,也有了从标准的角度出发,对标准与技术性贸易壁垒、技术法规体系的关系

进行研究的成果。本书立足于法律的角度,侧重于法理和法学而针对技术性贸易壁垒对我国的技术法规体系问题进行系统地研究,具有一定的领先意义和价值。本书立意较高,理论联系实际,对如何建立健全我国的技术法规体系及相关问题,提出了有新意的见解和建议。作者愿将此研究成果呈现给对技术法规进行立法和管理的国家主管部门及技术法规的应用部门,以期发挥参考价值,并可为从事法律教学、经贸教学和法律、标准、经贸等理论研究的人士提供一些参考。

著 者

2006年12月2日

目 录

第一章 技术性贸易壁垒

一、技术性贸易壁垒产生的背景	1
(一) 防止生态环境遭受因经济与贸易迅速发展而造成 的严重破坏	1
(二) 制定产品的技术标准以保护消费者的安全与健康	1
(三) 保护本国贸易利益的重要手段	2
(四) 国际公约和 WTO 有关协议提供了合法性依据	2
二、技术性贸易壁垒的含义、目标与措施	3
(一) 技术性贸易壁垒的含义	3
(二) 技术性贸易壁垒的宗旨、目标与措施	4
三、技术性贸易壁垒的主要特点	5
(一) 广泛性	5
(二) 系统性	5
(三) 合法性	5
(四) 双重性	6
(五) 隐蔽性和灵活性	6
(六) 争议性	7
四、技术性贸易壁垒协议中的区别待遇原则	7
五、技术性贸易壁垒与合格评定程序的关系	8
(一) 合格评定程序的定义	8
(二) 合格评定程序与合格评定	9
(三) 合格评定程序的内容	9

(四) 合格评定程序的形式	10
(五) 《TBT 协议》对合格评定程序制定和实施的要求	12
(六) 《TBT 协议》对合格评定程序实施过程中的一些 要求	13
(七) 合格评定程序与技术法规、标准的关系	14
六、技术性贸易壁垒在当今国际贸易中最盛行的措施之一 ——SPS	14
(一) 《SPS 协议》	14
(二) SPS 措施	15
(三) 《TBT 协议》与《SPS 协议》的区别	17
七、技术性贸易壁垒对国际贸易的影响	18
(一) 合理运用技术性贸易措施的积极影响	18
(二) 滥用技术壁垒的负面影响	19
八、国际上消除技术壁垒的努力	23
九、防范与消除贸易技术壁垒的具体措施	25

第二章 WTO 争端解决机构对 技术性贸易壁垒的阐释

一、广义上的标准	28
二、GATT/WTO 对 TBT 关键概念的阐释	29
(一) 关于“加强平衡与福利最大化”	30
(二) 关于“一致性”	48
(三) 关于“科学依据和消费者偏好”	51
(四) 关于“产品和处理标准”	59
(五) 关于“相容性”	63

第三章 主要发达国家或地区 技术性贸易壁垒的形式

一、主要发达国家或地区技术法规和技术标准的技术壁垒 比较分析	70
---	----

(一) 美国	72
(二) 日本	79
(三) 韩国	84
(四) 欧盟	85
二、主要发达国家或地区关于标签、包装方面的技术壁垒状况分析	92
(一) 美国	92
(二) 欧盟	93
三、主要发达国家或地区的“绿色技术壁垒”	94
(一) 绿色技术壁垒的具体形式	95
(二) 绿色技术壁垒的成因	101
(三) 绿色技术壁垒的特点	103
(四) 绿色技术壁垒在 WTO 中的法律依据	104
四、主要发达国家或地区的其他技术壁垒	106
(一) 利用计量单位制设置技术壁垒	106
(二) 利用电子数据交换(EDI)设置技术壁垒	106
(三) 以通信、广播设备设置技术壁垒	108

第四章 应对技术性贸易壁垒的策略研究

一、技术性贸易壁垒对我国对外贸易发展的影响	109
二、“绿色壁垒”对我国对外贸易发展的影响	112
三、国外技术性贸易措施发展的趋势	118
四、跨越技术壁垒应对措施	120
(一) 政府应履行的职责	120
(二) 企业应采取的措施	123
五、建立绿色贸易制度,促进我国环境与贸易协调发展	124
(一) 我国环境与贸易的不协调	124
(二) 环境与贸易的协调发展不矛盾	125
(三) 绿色贸易制度的建立	126
(四) 建立绿色组织	130

(五) 绿色认证的管理	131
(六) 加强国际立法合作	132

第五章 国外技术法规体系与 我国技术法规体系的建设

一、我国主要贸易国家或地区的技术法规体系的现状和 发展趋势	134
(一) 美国的技术法规体系	135
(二) 欧盟的技术法规体系	140
(三) 日本的技术法规体系	148
(四) 韩国的技术法规体系	154
二、对国外技术法规管理运行机制的借鉴	158
(一) 市场经济体制国家的技术法规的共同特点	158
(二) 我国建立技术法规体系可借鉴的方面	159
三、我国技术法规的现状存在的问题	160
(一) 现阶段我国技术法规的特点	160
(二) 我国技术法规的现状和存在的具体问题	162

第六章 技术法规基本理论问题

一、技术法规的概念和特征	174
(一) 对 WTO 机制下技术法规概念的法理学界定	175
(二) 对 WTO 机制下技术法规特征的法理学分析	179
二、技术法规的合法目标和基本原则	184
(一) 技术法规的合法目标	184
(二) 技术法规的基本原则	185
三、技术法规的功能与作用	188
(一) 技术法规的功能	188
(二) 技术法规的作用	193
四、技术法规的分类	194
(一) 规定性技术法规	194

(二) 功能导向型技术法规	194
五、技术法规与标准化	195
(一) 技术法规与标准的关系	196
(二) 技术法规与强制性标准的关系	198
(三) 技术法规与标准分离的意义	201
六、技术法规的法律属性	203
(一) 学术界对技术法规法律性质的不同观点	203
(二) 对技术法规法律性质的辨析	208

第七章 构建我国技术法规体系的设想

一、与 WTO/TBT 相适应的我国技术法规体系的构建	218
(一) 名称含义的一致性要求	218
(二) 树立技术法规的战略观念	220
(三) 制定我国技术法规的指导思想	221
二、我国技术法规体系的架构	224
(一) 架构中的层次及内容	224
(二) 非政府机构技术规范	227
三、构建中国特色的技术法规体系	230
(一) 我国技术法规的制定	231
(二) 我国强制性标准的立法完善	236
(三) 我国技术法规管理运行的模式	245

结束语	249
-----------	-----

附录一 技术性贸易壁垒协议(TBT 协议)	251
-----------------------------	-----

附录二 实施卫生与植物卫生措施协议(SPS 协议)	273
---------------------------------	-----

主要参考文献	287
--------------	-----

第一章 技术性贸易壁垒

一、技术性贸易壁垒产生的背景

(一) 防止生态环境遭受因经济与贸易迅速发展而造成的严重破坏

随着科技的迅猛发展和全球经济的快速增长,国际贸易正不断地扩大整个世界的经济规模,加速全球经济一体化的进程。但是,作为经济发展后盾的生态环境和自然资源却遭受到严重的侵蚀和破坏,并且对人类的生存环境造成前所未有的威胁。世界自然保护基金会于1998年10月1日发表的一份报告中,对1970年~1995年期间全世界森林、淡水和海洋生态环境受破坏的程度进行了分析。分析的结果表明,世界已经失去了近三分之一的自然财富,其中淡水资源的破坏超过了50%。报告指出,人类生产活动对自然资源的消耗,以及二氧化碳等污染物的排放,给环境造成的压力在过去的25年增加了一倍,而且还在继续加大。

为了减少贸易对环境的负面影响,制定必要的技术性贸易措施,限制或禁止危害环境产品的国际贸易,同时为了保护生态环境和濒危动植物,采取必要的贸易保护措施已成为全人类的共识。

(二) 制定产品的技术标准以保护消费者的安全与健康

1962年3月15日美国总统肯尼迪在国会所作的关于保护消费者利益国情咨文——消费者文告中,首次提出消费者的四项基本权利:安全权、知情权、选择权、意见听取权之后,1969年尼克松总统在这四项权利的基础上,又提出了消费者的第五项权利:求偿权。此后,世界范围内保护消费者权益的浪潮风起云涌,消费者购买商品和接受服务时