

赵生祥 | 著

贸易救济制度研究

ON TRADE REMEDY SYSTEM



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

贸易救济制度研究

ON TRADE REMEDY SYSTEM

赵生祥 | 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

贸易救济制度研究 / 赵生祥著. —北京:法律出版社,

2007.7

ISBN 978-7-5036-7477-8

I. 贸… II. 赵… III. 保护贸易—研究 IV. F741.2

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 088085 号

© 法律出版社·中国

贸易救济制度研究

赵生祥 著

责任编辑 孙东育

装帧设计 乔智炜

开本 A5

版本 2007 年 7 月第 1 版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

印刷 北京北苑印刷有限责任公司

印张 11.125 字数 279 千

印次 2007 年 7 月第 1 次印刷

编辑统筹 法学学术出版分社

经销 新华书店

责任印制 陶 松

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/010-63939686

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

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

苏州公司/0512-65193110

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5036-7477-8

定价:28.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)



赵生祥 男，重庆市人，法学博士，重庆市中青年骨干教师、国际法学学术带头人后备人选，中国国际私法学会常务理事，现任西南政法大学副教授、硕士生导师。

主编法学教材 10 余部，主持完成国家社科基金项目 1 项，在《中国法学》、《现代法学》等核心法学期刊上发表学术论文 10 余篇，公开发表学术论著 200 万字。近年主要学术代表作品有：《论我国贸易救济的范围和制度构建》、《海峡两岸可仲裁事项比较研究》、《论禁止法律规避制度在中国国际私法中的地位》、《论识别的误差》、《论保障措施项下的补偿和报复》、《透明度原则及其对中国法治的影响》、《WTO 对知识产权国际保护制度的继承和发展》等。

主要研究方向：国际私法、国际知识产权法、国际民事诉讼与国际商事仲裁。



法律学术

贸易救济制度研究

ON TRADE REMEDY SYSTEM

序

贸易救济,在当今世界及现代国际贸易中,乃是各国普遍采用的法律制度。从历史到现实,从经济到政治,从贸易保护到崇尚自由贸易,其间并无轩輊,常有令人惊讶的联系及相似之处。

贸易救济,早已有之,作为一国防止或补救国内产业遭受他国进口产品损害的法律制度,应追溯到 19 世纪末 20 世纪初的欧美诸国,其贸易救济规则发端于欧美诸国的关税立法。毋庸置疑,贸易救济制度无论在世界贸易规则层面抑或一国对外贸易立法层面,均是其不可或缺的重要组成部分,它对于实现公平贸易,建立国际经济贸易新秩序,实践 WTO 确立的自由贸易宗旨,无疑具有十分重要的意义。

“没有救济就没有权利”,是法治国家的法谚,也是法治社会的基本理念,还是法律制度的

重要内容。从法律维度审视,贸易救济是一国贸易权的重要体现,是维护公平贸易秩序的法律措施,也是协调平衡多重矛盾利益关系及对受到损害国内产业的法律救济。

本书的著者赵生祥博士,是我指导的博士研究生,长期耕耘于高等法律教育园地,对贸易救济制度的关注及研究应溯及6年前的博士研究生期间,阅览了大量法学、经济学、社会学等国内外著作,整理筛选了相关的文献资料,走访了诸多政府外贸主管部门及外贸公司,集聚了丰富的研究素材,从而为本书夯实了宽厚的理论根基。

思维的洗练,勤奋的笔耕,多视角、深层次地发掘贸易救济制度的理论精髓,从而为构筑贸易救济制度的理论体系平台提供了坚实的理论支撑。本书主题鲜明,立论新颖。著者紧扣贸易救济基本命题,在论述中充分运用法律救济理念,挖掘贸易救济制度的实质内涵,广泛地探证了贸易救济规则及适用条件、进出口贸易救济、国际服务贸易救济等诸多热点、难点问题。而理论与务实的自然融合则为本书增色不少。正如著者的博士论文答辩委员会评价的那样:论文主题明确,结构紧凑,文中对出口救济和国际服务贸易救济之论述颇具新意,贸易救济之法律属性的理性分析,足见著者扎实的法学理论功底,论述严谨到位。诚然,此评价略有溢美之处,然本书的特点却是十分突出的,归纳起来主要有以下几点:

其一,选题立意新颖。尽管目前对贸易救济制度进行研究的论著并非少见,但对其系统性、机制性研究尚不多见,大多散见于倾销损害救济、补贴损害救济和保障措施适用等论著中,贸易救济机制的理论研究甚为缺失。可以说,本书就这一领域的探索及

尝试,无疑使我国的贸易救济理论更臻完备。

其二,分析路径清晰。著者从贸易救济的一般界说,渐进到贸易救济的机制层面,追本溯源,严谨求证,演进推理,剖析思路清晰,较强的论述层次感凸显。

其三,研究方法得当。著者综合运用法经济学、比较分析和实证分析方法,从不同理论维度论述本文的基本命题,论证严密,具有较强的说理性,体现了著者对多学科知识的掌握及熟练运用。

其四,学术品格谦逊。理者,规律也,本存于世间,藏于行为,对理的探索和追求,能融百家之长,补己之短,寻求合理,善辨真伪,去伪存真,探求真谛,乃是一个学术品性问题。本书著者在平素的工作及生活中,长期集聚形成的谦逊品行与其学术品格浑然一体。论著中引用学者先贤和同行同辈方人之见解及观点,并恰当地褒扬和取舍,向诸多学者同仁孜孜求教,并敢于阐明其自己的见解,以求真论,折射出著者学术品行的谦逊和包容。

毋庸讳言,书中难免存在瑕疵与不足,但瑕不掩瑜,本书不失为一部具有较强理论深度和实务价值的著作。相信本书能为我国正在运行的贸易救济制度之完善,以及贸易救济实务方面做出有益的尝试。

学生成果付梓之际,本人顿感欣慰,是以为序,寄望其始终如一,锲而不舍,潜心研究,在其从事的教学及科研中不断求索,运用新的思维和理念开创更为广阔的研究空间。

面向神奇的未来,渴望与彷徨并存,对未来不失去信心与感受,却是伟人但丁的至理名言。古今成大事者,贵在一个“悟”字,

只要著者勤于思索,耐于笔耕,一定能“悟”出知识的真谛,也一定会有更多的佳品之作面世,于愿足矣,是为其勉。

赵学清
二零零七年初夏序于
重庆枇杷山麓寓舍

目 录

导 言 1

第一章 贸易救济的一般理论 7

一、国际贸易与贸易救济 8

(一) 国际贸易对参与国经济发展的影响 8

(二) 从贸易保护到贸易救济 11

二、贸易救济的范围 16

(一) 关于贸易救济范围流行观点的缺陷 17

(二) 贸易救济范围的界定 19

三、贸易救济制度的基本框架 23

(一) 进口救济制度 23

(二) 出口救济制度 25

(三) 国际服务贸易救济制度 27

四、贸易救济与国际贸易自由化 28

(一) 国际贸易自由化的基本要求 28

(二) 贸易救济是国际贸易自由化的产物 31

(三) 贸易救济对国际贸易自由化的保障作用 35

(四)贸易救济对国际贸易自由化的负面影响 39

五、贸易救济与国际公平贸易 41

(一)公平贸易溯源 41

(二)国际公平贸易的基本要求 43

(三)贸易救济与公平贸易理念 48

(四)贸易救济对国际公平贸易的保障作用 52

六、结语 54

第二章 贸易救济规则体系 56

一、贸易救济国内规则 56

(一)贸易救济国内规则的演进 57

(二)贸易救济国内规则体系的构成 67

二、贸易救济国际规则 72

(一)贸易救济国际规则产生和存在的基础 72

(二)贸易救济国际规则的演进 76

三、贸易救济国内规则和国际规则的关系 87

(一)贸易救济国内规则和国际规则的相互影响 87

(二)贸易救济国内规则和国际规则的冲突及其解决 90

四、结语 97

第三章 进口救济成案要件比较分析 100

一、进口救济所针对的产品进口情形 100

(一)反倾销针对的产品进口情形 101

(二)反补贴针对的产品进口情形	113
(三)保障措施针对的产品进口情形	118
二、进口救济所要求的国内产业损害	121
(一)反倾销和反补贴所要求的国内产业损害	121
(二)保障措施所要求的国内产业损害	130
三、进口救济所要求的因果关系	137
(一)贸易政策对认定因果关系的影响	138
(二)法律规则对认定因果关系的要求	140
(三)因果关系认定标准的经济和法律分析	148
四、结语	152

第四章 进口救济中各方行为的法律控制 154

一、调查发起的法律控制	155
(一)发起的含义	155
(二)申请发起的法律控制	157
(三)自行发起的法律控制	168
二、补偿和报复的法律控制	172
(一)补偿和报复规则的演进	173
(二)补偿和报复的纪律	177
(三)补偿和报复的效应	185
三、规避行为的法律控制	189
(一)规避行为的产生	189
(二)规避行为的主要类型	191

(三)反规避立法与实践 193

四、结语 197

第五章 出口救济 199

一、出口救济的国际法律依据 200

(一)国际条约法的相关制度 200

(二)WTO 相关协定 203

二、出口救济针对的对象 205

(一)不正当或不合理进口限制释义 205

(二)不正当或不合理进口限制的认定依据 211

三、出口救济的损害要件 214

(一)出口救济所要求的损害类型 214

(二)出口救济损害要件与进口救济损害要件之比较 216

四、出口救济的程序要件 222

(一)调查的发起 222

(二)调查的实施 228

五、出口救济措施 230

(一)出口救济措施的基本属性 230

(二)出口救济措施的种类 233

六、结语 239

第六章 国际服务贸易救济 241

一、国际服务贸易逐步自由化与国内服务产业损害 242

- (一) 国际服务贸易的逐步自由化 242
- (二) 国际服务贸易对国内服务产业的损害 245
- 二、国际服务贸易救济立法现状评析 250
 - (一) 服务贸易救济国际立法现状评析 250
 - (二) 服务贸易救济国内立法现状评析 256
- 三、国际服务贸易救济制度框架设计 261
 - (一) 应对进口服务增加的救济制度 262
 - (二) 应对进口服务不正当竞争的救济制度 266
 - (三) 应对外国服务贸易壁垒的救济制度 271
- 四、结语 272

第七章 我国贸易救济制度之完善 273

- 一、我国对外贸易对贸易救济的挑战 274
 - (一) 我国对外贸易基本情况 274
 - (二) 我国贸易救济面临的挑战 276
- 二、完善我国贸易救济制度的原则和途径 287
 - (一) 完善我国贸易救济制度应当遵守的原则 287
 - (二) 完善我国贸易救济制度的基本途径 291
- 三、全方位贸易救济制度体系的构建 294
 - (一) 货物进口救济制度 294
 - (二) 货物出口救济制度 295
 - (三) 国际服务贸易救济制度 297
- 四、几个具体制度补缺的建议 298

(一)健全强化进口救济效果的反规避制度 299

(二)制定具有足够威慑力的出口救济法规 303

(三)填补国际服务贸易救济制度的空白 307

五、结语 314

主要参考文献 316

后记 330

CONTENTS

Preface	1
----------------	----------

Chapter 1 The General Theory of the Trade Remedy	7
---	----------

1.1. International Trade and the Trade Remedy	8
---	---

1.1.1. The Influence of International Trade on the Economic Development of the Participating Countries	8
--	---

1.1.2. From the Trade Defend to the Trade Remedy	11
--	----

1.2. The Sphere of the Trade Remedy	16
-------------------------------------	----

1.2.1. The Popular Standpoints of the Sphere of the Trade Remedy and their Defects	17
--	----

1.2.2. The Clarification of the Sphere of the Trade Remedy	19
--	----

1.3. The Basic Frame of the Trade Remedy System	23
---	----

- 1.3.1. The Importation Remedy System 23
- 1.3.2. The Exportation Remedy System 25
- 1.3.3. The International Service Trade Remedy System 27
- 1.4. Trade Remedy and International Trade Liberalization 28
 - 1.4.1. The Basic Requirement of International Trade Liberalization 28
 - 1.4.2. The Trade Remedy is the Outcome of International Trade Liberalization 31
 - 1.4.3. The Safeguard of Trade Remedy for International Trade Liberalization 35
 - 1.4.4. The Negative Effect on International Trade Liberalization 39
- 1.5. Trade Remedy and International Fair Trade 41
 - 1.5.1. The Source of International Fair Trade 41
 - 1.5.2. The Basic Requirement of International Fair Trade 43
 - 1.5.3. Trade Remedy and Fair Trade Rationality 48
 - 1.5.4. The Safeguard of Trade Remedy for International Fair Trade 52
- 1.6. Conclusion 54

Chapter II The System of Trade Remedy Regulations 56

- 2.1. The Domestic Regulations of Trade Remedy 56
 - 2.1.1. The Evolution of the Domestic Regulations of Trade Remedy 57