

WTO竞争政策研究

聂孝红 著



中国商务出版社
CHINA COMMERCE AND TRADE PRESS

WTO 竞争政策研究

|| 聂孝红 著 ||

中国商务出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

WTO 竞争政策研究/聂孝红著. —北京: 中国商务出版社, 2007. 12

ISBN 978-7-80181-821-8

I. W... II. 聂... III. 世界贸易组织-竞争-国际贸易政策-研究 IV. F743

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 202650 号

WTO 竞争政策研究

聂孝红 著

中国商务出版社出版

(北京市东城区安定门外大街东后巷 28 号)

邮政编码: 100710

电话: 010—64269744 (编辑室)

010—64295501 (发行部)

010—64266119

零售、邮购: 010—64263201

网址: www.cctpress.com

E-mail: cctp@cctpress.com

北京中商图出版物发行有限
责任公司发行

嘉年华文有限责任公司排版

* * *

850 毫米×1168 毫米 32 开本

8.375 印张 221 千字

2007 年 12 月 第 1 版

2007 年 12 月 第 1 次印刷

ISBN 978-7-80181-821-8

F · 1104

定价: 25.00 元

版权专有 侵权必究

举报电话: (010) 64212247



本书的出版得到了

北京工业大学博士科研启动基金的资助



目 录

导 论	1
第一章 经济全球化：WTO 竞争政策的根源	8
第一节 经济全球化论	8
一、经济全球化的含义	8
二、经济全球化的原因	13
三、经济全球化的表现	20
第二节 经济全球化中的国际限制竞争行为	25
一、跨国企业的全球战略	25
二、国际卡特尔	29
三、跨国合并	34
四、跨国公司滥用市场支配地位	37
五、其他国际限制竞争行为	44
第三节 国内法调整国际限制竞争行为的缺陷	45
一、国内立法和执法中的利己主义	45
二、域外适用制度的缺陷	52
第二章 WTO 与国际竞争政策的关系	59
第一节 WTO 框架之外竞争政策国际协调的	

成就与不足	60
一、双边协调	60
二、区域性协调和统一	67
三、多边协调	74
第二节 协调国际竞争政策的最佳场所: WTO	80
一、竞争政策和贸易政策的关系	80
二、WTO 中现有的竞争规则	88
三、WTO 是协调国际竞争政策的最佳场所	94
第三节 WTO 框架内协调国际竞争政策的主要 制约因素	99
一、WTO 竞争政策的历史回顾	100
二、制约因素 (一): 成员方态度分歧较大	105
三、制约因素 (二): 成员方竞争法差异较大	110

第三章 WTO 竞争政策的框架设计 117

第一节 WTO 竞争政策的主要内容:《国际竞 争法典》	118
一、制定《国际竞争法典》的原则	118
二、《国际竞争法典》的实体内容	126
三、《国际竞争法典》的核心原则	135
四、《国际竞争法典》的执行机制	138
第二节 WTO 竞争政策的辅助内容: 单行条例 ——以国际知识产权滥用的反垄断法规 制为例	141
一、知识产权分布的失衡性	142
二、知识产权领域内的跨国垄断行为	145
三、WTO 知识产权保护制度: 利益失衡	149
四、跨国知识产权滥用行为的 WTO 竞争 政策	152

第三节	WTO 竞争政策与反倾销制度	159
一、	反倾销制度的反竞争性	160
二、	“完全以竞争法取代反倾销法”的观点及 评析	162
三、	反倾销制度的完善	170
第四章	WTO 竞争政策与中国	175
第一节	中国的态度 (一): 积极支持 WTO 竞争 政策谈判	176
一、	国际竞争规范“缺位”: 深受其害	176
二、	国内竞争规则不完善: 雪上加霜	184
三、	我国的态度	191
第二节	中国的态度 (二): WTO 竞争政策的差 别待遇问题	198
一、	GATT/WTO 中差别待遇原则概述	199
二、	WTO 竞争政策中差别待遇原则的讨论	204
三、	我国的发展中国家地位问题	209
四、	我国的态度	214
第三节	中国的态度 (三): 完善国内竞争法	217
一、	制止跨国公司在我国市场上滥用支配 地位	217
二、	制止行政垄断行为	225
结 语		237
参考文献		241

导 论

晚近，由于跨国公司的兴起、科学技术的日新月异以及市场经济体制在全球范围内的日益推广，经济全球化正在成为世界经济发展的重要特征。经济全球化使全球统一市场趋于形成，竞争逐渐打破了国家间的地缘政治关系而跨越了国界，跨国公司等微观经济主体开始实行全球化的竞争策略，它们的经营日益多样化和跨国化。但是伴随着竞争的常常是限制竞争行为，“哪里有竞争，哪里就必然有限制竞争的事实和野心。”这一规律在国际竞争中有过之而无不及，国际竞争中常常充满的是血腥的国际限制竞争行为。目前，一些国际限制竞争行为对世界经济的发展造成了严重的危害，主要表现在：

1. 国际卡特尔。来自两个以上国家的跨国企业组成国际卡特尔，在国际市场上协调产品的价格、行业总产量、市场份额、销售区域、客源分配，操纵招投标，建立共同的销售机构，获取超额垄断利润，损害广大消费者的利益。国际卡特尔的企业来自不止一个国家，它影响了不止一个国家的市场竞争。

2. 跨国合并。与企业内聚式增长方式相比，以合并为主要表现形式的企业外部扩张方式既简单，又能迅速扩大市场；既能加强已有的市场领域，又能迅速扩展到新的目标市场。日益加强的经济全球化使越来越多的企业开始感受到国际竞争的残酷性和巨大的生存压力。跨国公司要想取得竞争优势

就需要直接面向全球市场，而跨国并购则成为企业国际化扩展的理性选择。通过并购，跨国公司在很短的时间内就可以实现资产和所有权的全球扩张，从而加强其在全球市场中的支配地位。

3. 跨国公司滥用市场支配地位。跨国公司在全球市场上拥有雄厚的经济实力，具有高额的市场占有率，掌握着先进的科学技术，很多跨国公司已经取得了全球市场的支配地位。取得了市场支配地位的企业极易滥用其支配地位。当前，在全球市场上，跨国公司滥用市场优势随意提高产品价格、减少市场供给，通过搭售、抵制交易、掠夺性定价等手段在国际市场上排挤竞争对手，实施限制竞争的现象已非常严重。

4. 进口卡特尔。进口国的进口企业很可能会就某一产品的进口达成卡特尔，这样当外国企业想出口该商品去进口国时，它就必须要面对这种进口卡特尔的威胁。

5. 出口卡特尔。出口国出口某种商品的企业很可能会就这种商品的出口结成卡特尔以使它们的出口利润最大化。

这些私人限制竞争行为严重地阻碍着国际贸易的正常进行。如何规制这些行为，促进国际贸易的发展，是各国亟待解决的一大课题。人们试图通过加强一国国内竞争法的执行来解决这个问题，但是当前，还有些国家没有制定竞争法，即使在那些已经制定了较为完备的竞争法并得到有效执行的国家，由于各国立法、执法上的差异，也很难通过这一方法达到目的。我们可以从竞争法的立法目的这一核心和本性的问题上看出美国、欧盟和日本的明显差别。20世纪70年代以来，提高生产和分配效率几乎被美国法院认为是反托拉斯法的唯一目的，与之相对，欧盟竞争法在承认效率是竞争法追求的目标的同时，还承认其他的可能存在着相互冲突的价值取向。而在日本，反垄断法显示出更多的对日本强大的行业政策的让步和妥协。另外，各国都还从国家利益的角度，

对那些对国内市场没有影响的国际限制竞争行为规定了豁免适用的制度。另一种办法是将本国国内的竞争法直接适用于发生在国外但对本国国内市场产生影响的限制竞争行为,即国内竞争法的域外适用。但这种域外适用的结果又经常造成两国之间贸易和外交上的摩擦。

“经济基础决定上层建筑,经济基础发生了变化,上层建筑也必然随之发生变化。”竞争跨越了国界,必然要求“国际化”的竞争法对其加以调整。因此,时代的进步,经济的发展,客观上呼唤国际竞争政策的出台。仅从国内法的角度来解决国际限制竞争行为存在着很多困难、缺陷和不足,我们要从国际规则的角度来思考解决这一问题的方案。

经济合作与发展组织(OECD)一直就把竞争政策问题作为主要的讨论议题之一。它主持了“贸易与竞争政策讨论会”,发布了《关于成员之间在对影响国际贸易的行为采取协作时的OECD 劝告》和《OECD 硬性卡特尔禁止劝告》;APEC 也将协调各国竞争政策作为工作目标之一,并举办“竞争政策与法律研讨会”,通过了“竞争政策与管制革新原则”;联合国贸易与发展会议(UNCTAD)主持了“关于竞争政策的政府间专家会议”并制定了《关于控制限制性贸易行为的多边商定的公平原则和规则》;与此同时,一些专家学者也开始了国际竞争规则的研究,例如由联邦德国和美国学者为主组成的国际反垄断法典工作小组起草了一份《国际反垄断法典草案》。1993 年法典起草工作组将法典提交给了关贸总协定的总干事,希望该草案能够在乌拉圭回合谈判中成为世界贸易组织的一个多边贸易协议,但是最终未能成行。

世界贸易组织成立后,经济全球化的进程加快,私人限制竞争行为凸显,由欧盟提议,世界贸易组织在 1996 年召开的新加坡部长会议上决定将竞争政策纳入 WTO 未来新的谈判议题之中,并决定成立一个贸易与竞争政策工作小组,专

门就 WTO 竞争政策问题进行研究。WTO 工作组这些年来所进行的工作表明,其代表所有 WTO 成员方——发达国家和发展中国家——对上述事项的浓厚兴趣,意识到贸易自由化与竞争政策间存在相互影响和补充的必然关系,并且认为需要后者保障前者所带来的利益。到 2003 年 5 月为止,已有 60 多个 WTO 成员方向 WTO 工作组提交了建议,其中大多数是发展中国家和转型经济国家,从 WTO 工作组所收到的建议数量和进行的细致讨论可以清楚地看出,比起关贸总协定以前所讨论的一些议题来,贸易和竞争问题已为人们更好地理解 and 准备。WTO 工作组成立以来,每年出台一份工作报告,这些工作报告对于 WTO 框架内进行竞争政策的讨论发挥了重要作用。

2001 年 11 月在多哈举行的 WTO 第四届部长会议所通过的部长宣言再一次提到竞争政策的谈判问题。该宣言指出,部长们认识到多边竞争政策框架应使竞争政策更能促进国际贸易和发展,并一致认为在就谈判的模式达成明确共识、作出决议的基础上,第五届部长会议后将进行谈判。这意味着关于竞争政策的谈判应于坎昆部长会议后启动,但前提条件是各成员方须就谈判模式达成明确共识。

虽然《新加坡部长宣言》及《多哈部长宣言》均倡导在 WTO 框架内协调国际竞争政策,但是在 2003 年坎昆举行的第五次部长会议上,由于各方分歧较大,尤其是由于发展中国家的强烈反对,竞争议题的谈判未能开启。更为糟糕的是作为近年来 WTO 竞争政策积极倡导者的欧盟甚至取消了自己的动议,一时间 WTO 竞争政策的讨论笼上了阴影。在坎昆会议上,竞争政策的议题虽然流产了,但是只要经济全球化的步伐没有停止,竞争政策的讨论就永远也不会停止。事实上, WTO 竞争政策的讨论

仍在继续，WTO 竞争政策专门小组的工作也仍然在进行。^①

我国作为 WTO 新成员，未来的经济强国，我国如欲在未来 WTO 竞争规则的制定中发挥作用，目前必须加强对这一问题的深入研究。有鉴于此，笔者选择了 WTO 竞争政策作为研究对象。

本书题目是 WTO 竞争政策研究，全书共分四章，其逻辑脉络一目了然：为什么要制定国际竞争政策——在众多的国际机构中，为什么要由 WTO 来制定国际竞争规则——WTO 竞争政策应包括哪些内容，采取何种立法模式——我国在 WTO 竞争政策制定过程中应持何种态度，采取何种策略。依照这样的逻辑顺序，本书第一章从剖析经济全球化的内在需求入手，剖析了国内竞争规则国际适用的缺陷和不足，探讨了制定国际竞争规则的客观必然性；第二章细致地梳理了迄今为止已有的制定国际竞争规则的各种双边、区域和多边途径的努力，历检了它们各自所存在的缺陷和不足，详细全面地论证了 WTO 是制定国际规则的最佳场所；第三章在剖析 WTO 各成员在经济发展水平、竞争法制建设等方面存在着的巨大差距以及 WTO 各主要成员在 WTO 竞争政策方面存在着巨大分歧的基础上，创造性地提出了 WTO 竞争政策应遵循“《国际竞争法典》+《单行条例》”的循序渐进的立法模式，并结合目前国际竞争的实际情况，设计出了完全以国际竞争为调整对象的《国际竞争法典》的主要内容；第四章，也就是本书的最后一章剖析了作为 WTO 新成员的我国目前不完善的竞争法制建设及较弱的国际竞争力，并为我国在未来 WTO 竞争

① Ministerial Statement, adopted on 14 September 2003, WT/MIN (03)/20, 23 September 2003, No. 6. (http://www.wto.org/english/thewto_e/min03_e/min03_e.htm). The 声明写到：尽管受到了挫折，我们还是要重申多哈所有的宣言和决定，我们还要继续尽职尽责地开展这方面的工作。

政策谈判中应采取策略提出了一些建议。本书章节较少,仅有四章,统而观之,本书中任何一章都是本书内在逻辑链上不可或缺的重要组成部分;但是相比较之下,笔者认为本书的第三章应是本书的重中之重,也是本书创造性最强的一部分,它阐明了笔者有关 WTO 竞争规则的一些具体构想。笔者希望通过这种简洁明了的体例安排能够在一定程度上缓解学术论文常有的僵硬、刻板和繁杂,并希望能够帮助读者渐入佳境、融会贯通。

本书在以下几方面进行创新:

对竞争政策国际化过程中的一些观点,各国际组织已出台的建议、草案等内容进行了较全面的比较、分析和总结;创造性地为我国参与 WTO 竞争政策的谈判提出了一些具体务实的建议;本书最大的创新就是探索出了“《国际竞争法典》+《单行条例》”这一 WTO 循序渐进的立法模式。本书在研究 WTO 竞争政策时,立足于国情,统筹于全球创造性地设计出了“《国际竞争法典》+《单行条例》”的循序渐进的立法模式。该模式以国际竞争行为为调整对象,通过这种模式,一方面,针对目前世界各国都深受其害的、各国目前又比较容易达成一致的^①国际限制竞争行为,例如国际卡特尔、进出口卡特尔、跨国兼并等行为尽早地制定出《国际竞争法典》对它们进行规制。《国际竞争法典》将对这些行为的规制作为最低标准强制性要求各国竞争法采纳,至于各国竞争法的其他内容,目前则先由各国根据其国情自行决定,但是其要受非歧视、透明度和程序公正等三大核心原则的束缚。另一方面,由于各国拥有不同的经济背景,各国往往在一些具体的竞争政策问题上拥有不同的态度,因此要求 WTO 立即出台一套完整的竞争政策尚为时过早。所以,该模式又把目前各成员分歧较大的那部分国际限制竞争问题留待以后,待时机成熟时再通过单行条例的形式逐步加以制定。这类单行条例成熟一个, WTO 就发布一个;这类单行条例越多, WTO 竞争政策就越丰富。随着世界经济的发展、时代的进步,各国经济趋同性加强,

各国在具体产业领域中竞争政策的差距也会越来越小，这类单行条理就会越来越多，直到最终实现各国竞争法的趋同和统一。这种模式表明了 WTO 竞争政策不是封闭、静止的，而是开放和发展的；这种模式符合了国际立法循序渐进、逐渐成熟的特色。

本书在研究的过程中采取了以下研究方法：

1. 逻辑分析法。本书总体结构上采用逻辑分析法，从 WTO 制定竞争政策的必要性到可行性，再到具体内容设计等方面展开论述。

2. 比较法。本书在研究的过程中，充分运用了比较的方法，对各国际组织的一些建议、推荐、草案和一些学术团体的观点进行了充分的比较。

3. 案例解说法。本书在论述具体限制竞争行为、具体程序机制时，引用了大量的经典案例对相关理论问题进行形象的阐述。

第一章 经济全球化：WTO 竞争政策的根源

晚近，由于跨国公司的兴起、科学技术的日新月异以及市场经济体制在全球范围内的日益推广，经济全球化正在成为世界经济发展的重要特征。经济全球化使得全球统一市场趋于形成，于是竞争便跨越了国界，跨国公司等微观经济主体开始实行全球化的竞争策略，它们的经营日益多样化和跨国化。“经济基础决定上层建筑，经济基础发生了变化，上层建筑也必然随之发生变化。”竞争跨越了国界，必然要求“国际化”的竞争法对其加以调整，而目前在“国际竞争法”缺位的情况下，一些国家抱着利己主义的心态，将其国内竞争法适用于跨国竞争行为的做法必然会存在着很大的缺陷和不足。因此，时代的进步，经济的发展，客观上呼唤 WTO 竞争政策的出台。

第一节 经济全球化论

一、经济全球化的含义

经济全球化是世纪之交最引人注目的现象，是世界各国学术界、政治家、企业家谈论的最热门的话题。经济全球化这个概念最早是由美国经济学家提奥多尔·拉维特于 1985 年在他的题为

《市场全球化》的文章中提出的，他用这个词形容此前二十年间国际经济的巨大变化，即商品服务、资本和技术在世界生产、消费和投资领域中的扩散。

但对于什么是经济全球化，不同的人的理解差距甚大，以至于至今尚未形成统一的看法。实际上，经济全球化有一个长期的历史形成过程，考查经济全球化的含义必须要从考查经济全球化的历史形成过程出发。经济全球化出现以来大体上经历了四个发展阶段：

第一阶段经济全球化的萌芽可以追溯到 16~18 世纪。哥伦布发现新大陆可以被视为经济全球化的起始点。地理大发现之后，新发现的疆土很快成为商业资本流通和贸易的乐土。大家知道，马克思曾经说过一句非常著名的话：“资产阶级，由于开拓了世界市场，使一切国家的生产和消费都成为世界性的了。自那时以来，商品和资本日益跨越了国界，打破了过去那种地方和民族自给自足和闭关自守状态。一个国家工业所加工的，已经不是本地的原料，而是来自极其遥远的地区的原料；他们的产品不仅应供给本国消费，而且同时供给世界各地消费……。”^①

同时，18 世纪发生的第一次科技革命，尤其是蒸汽机应用于海陆交通运输，大大地促进了国际贸易的发展和经济的迅速扩张。

第二阶段，19 世纪后半期至 20 世纪初。19 世纪以来，各主要资本主义国家都已完成了工业化。1875—1914 年间，国际金本位体制维护了汇率的稳定，以及第二次科技革命的出现，刺激了进出口贸易的发展，使得这一时期的全球化呈现出国际贸易的繁荣和国际资本、劳动力的大规模流动等特

^① 《马克思、恩格斯选集》第 2 卷，人民出版社 1995 年版，第 201 页。

征。随着进行国际贸易的各国和地区的相互依赖性的增加，一国内部的社会分工逐步延伸到国际领域，国际分工体系出现各国之间的不平衡性标志着世界市场的形成。另外，在这期间由于股份公司的兴起，在一些国家出现了许多垄断性的大公司，它们有些已可以凭借其财力开始跨国经营。但是这一全球化趋势却因两次世界大战而中断。

第三阶段，第二次世界大战以后至 20 世纪 80 年代中期。战后布雷顿森林体系的建立、殖民地体系的瓦解、民族国家的兴起、国际分工体系的拓展和第三次科技革命的到来，使得经济全球化得到了进一步的发展，形成了以生产经营跨国化、消息传播全球化、科技与产业梯度扩散为特征的经济全球化的新趋势。当然，应当说明的是，这一时期的经济全球化其实是有局限性的。由于欧美资本主义国家的“冷战”政策和经济封锁，以前苏联为代表的社会主义国家被排除在全球化市场之外了。

第四阶段，20 世纪 90 年代以来。苏联解体、冷战结束，各国在意识形态领域中的对立开始淡化，各国纷纷致力于以经济为核心的综合国力的竞争，这在很大程度上推动了真正的经济全球化的发展。同时在这个阶段，由于信息时代、网络时代的到来，世界不同地域之间的物质、人员、信息交流的成本大为降低，这就为资本、人员、技术在世界范围内的合理布局提供了技术上的保障。各国、各地区之间的经济联系达到了前所未有的程度。

从以上可以看出，经济全球化经历了一个长期的形成过程，但要正确地理解经济全球化的含义，还必须区分两组概念：

其一是经济国际化和经济全球化。

经济国际化是指各民族国家随着相互之间贸易的发展，各种生产要素诸如资本、劳动力的日益跨越国界流动的一种状态。经济国际化的过程也就是经济全球化的过程。但是经济国际化和经济全球化却又是不同的，二者主要区别体现在以下几点：

(1) 经济国际化主要发生在 20 世纪 80 年代以前，虽然从历