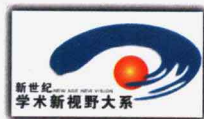
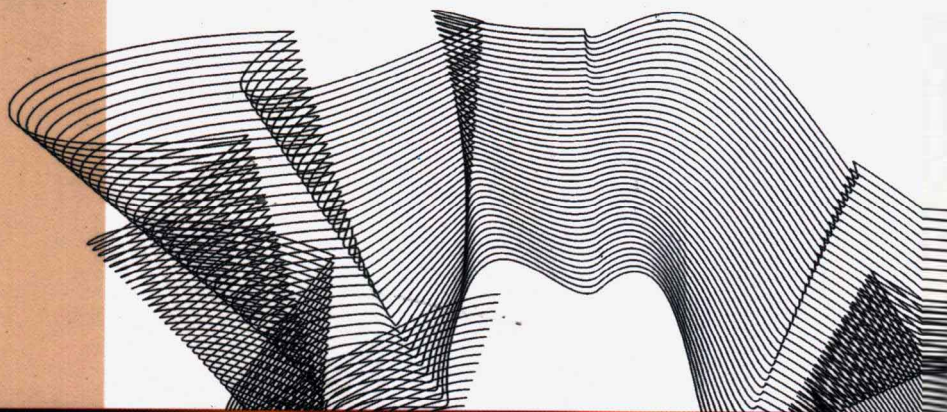


厦门大学
国际经济法
文库



主编 / 陈 安



WTO《反倾销协定》 研究

刘勇 著



厦门大学出版社
www.xmupress.com

International Economic Law Library
of Xiamen University

厦门大学国际经济法文库

WTO 《反倾销协定》研究

刘勇 著

厦
门
大
学
出
版
社

图书在版编目(CIP)数据

WTO《反倾销协定》研究/刘勇著. —厦门:厦门大学出版社,2005
(厦门大学国际经济法文库/陈安主编)

ISBN 7-5615-2403-x

I. W… II. 刘… III. 世界贸易组织-反倾销协议-研究
IV. F744

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2005)第 066087 号

厦门大学出版社出版发行

(地址:厦门大学 邮编:361005)

<http://www.xmupress.com>

xmup @ public.xm.fj.cn

福建二新华印刷有限公司印刷

2005 年 9 月第 1 版 2005 年 9 月第 1 次印刷

开本:890×1240 1/32 印张:14.75 插页:2

字数:405 千字 印数:0001~3000 册

定价:30.00 元

如有印装质量问题请与承印厂调换

序 言

国际经济法是发展中的边缘性法学学科。在世界范围,国际经济法作为独立的法学学科,已有近 60 年的发展史。在中国,经过 20 多年的发展,国际经济法已成为法学各学科中理论研究最活跃、实践性最强的学科之一。当前,在经济全球化和中国加入世界贸易组织的新形势下,国际经济法更呈现其鲜明的时代性和蓬勃的生命力。

得改革开放风气之先,厦门大学在我国较早开展国际经济法的教学和研究。经原国家教委批准,厦门大学于 1981 年和 1985 年在全国率先招收国际经济法专业硕士生和本科生,1986 年开始招收国际经济法专业(1997 年后调整扩大为国际法专业)博士生。1987 年成立厦门大学国际经济法研究所。1995 年,厦门大学“国际经济法及台港澳法研究”学科点被列为全国高校“211”工程重点建设项目。2002 年,厦门大学国际法专业由教育部批准为国家重点学科。长期以来,厦门大学国际法专业学术群体秉承“自强不息,止于至善”的校训,囊萤映雪,开展了一系列国家急需的国际经济法理论和实务研究工作,为我国的法治建设和学科发展作出了应有的贡献。同时,经过不断探索,本专业逐渐形成“出人才”和“创成果”相互促进、相辅相成的研究生培养模式,培养了大批“懂法律、懂经济、懂外语”的国际经济法专门人才。

把本专业建成我国国际法领域的重要研究基地和人才培养基地是我们的奋斗目标。“厦门大学国际经济法文库”的编辑出版,是本专业学科建设和发展的长期性工作。“文库”的宗旨是以系列学术专著的形式,集中展现国际经济法领域的专题研究成果,促进学术和社会发展。“文库”立足出版厦门大学学者、校友在国际经济法领域的研究成果,更欢迎海内外国际经济法学者惠赐佳作。“文库”坚持作品的原创性标准,崇尚严谨治学,鼓励学术创新和争鸣。在出版国际经济法专家学者力作的同时,尤其关注国际经济法学界的新人新作,包括在优秀博士学位论文基础上发展的学术专著。我们期望“文库”成为国际经济法专家学者辛勤耕耘的园地,源源不断地产出智慧之果,启迪思想,弘扬学术。同时,更希望“文库”发挥国际经济法“智库”的功能,为我国的国际经济条约实践、涉外经贸立法以及涉外经贸实务提供有益的理论指导或参考。

“厦门大学国际经济法文库”编辑委员会

2003年6月2日



一、本书的研究目的与意义

目前国内外学界有关反倾销问题的论文、专著在数量上可谓“汗牛充栋”，其中不乏真知灼见，但是笔者注意到，大多数著述主要集中在研究重要国家（如美国）或地区（如欧盟）的反倾销法，或者在重要国家或地区的立法之间进行比较研究，对 WTO 反倾销规则的研究也往往局限于某一具体制度的范畴。总的说来，目前学界尚缺乏对 WTO 反倾销规则的整体性研究，还没有从整体上把握 WTO 反倾销规则的内在机理及其实施效应。另外，从价值判断上讲，现有的著述也大多集中批判反倾销法的贸易保护倾向与不合理性，较少深入探讨反倾销法的合理性，从而影响到我们对 WTO 反倾销规则的理性审视。这表明目前学界对 WTO 反倾销规则的研究成果尚存在一定的不足，研究的广度和深度还需要进一步的拓展与完善。本文试图在这些方面有所突破。

本书以 WTO 反倾销规则的主体部分即《反倾销协定》为研究对象，并从整体和局部两个相互关联的角度来剖析 WTO《反倾销协定》：一方面，本书着眼于 WTO《反倾销协定》这个“整体”，从探讨各国贸易政策的产生过程、反倾销法的一般性思考以及 WTO 多边贸易体制的历史局限性等若干理论问题入手，试图挖掘 WTO《反倾销

协定》的内在机理,并从多边层面追溯 WTO《反倾销协定》所赖以生成的历史背景,从整体上分析该协定的基本框架、法律地位与法律特征,并专门探讨了该协定的调整范围,为其确立了一个“效力边界”;同时,还比较深入地分析了多哈回合谈判中的反倾销议题,力图从整体上把握 WTO《反倾销协定》的产生、运作及其发展前景;另一方面,本文还从 WTO《反倾销协定》的“局部”入手,以最具争议性、最能反映该协定之内在机理为选择的标准,选取了 WTO《反倾销协定》框架内的三个重要问题(即倾销、损害与因果关系、评审标准)来展开具体研究,试图“窥一斑而知全貌”,从中梳理出 WTO《反倾销协定》的一个内在机理,即从具体的制度设计及其实施效应来看,该协定所蕴涵的贸易保护特性是与生俱来的和难以根除的,该特性甚至随时存在被“放大”的危险,但 WTO 正试图通过一定的约束机制来限制这种特性。

作为 WTO 的新成员,我们对 WTO 规则的理解、遵守和援用尚有一个不断摸索、完善的过程,如何更好地融入多边贸易体制、充分适用多边规则来维护自己的合法权益是我们今后一个时期必须解决的重大课题。在反倾销领域,一方面,多年来中国出口产品就一直是各国反倾销措施的主要打击目标,每年各国针对中国产品的反倾销措施的数量都居高不下;加入 WTO 后,在外部环境得到优化的情况下,我国相关产业(例如纺织业、钢铁产业)将获得迅速的发展,成为名副其实的“世界工厂”,而自然资源、劳动力价格等方面的比较优势必然将进一步增强我国出口产品的竞争力,从而增加国际市场份额,加上我国在加入 WTO 后 15 年内尚不能完全摆脱“非市场经济国家”特殊待遇的束缚,这些都有可能导导致外国对中国产品发起新一轮反倾销浪潮。因此,我们应未雨绸缪,尽早制定相关的应对措施。

另一方面,随着我国反倾销立法体系以及反倾销司法审查制度的逐步完善,我国政府也日益重视反倾销措施对保护国内产业的重要作用,对外国产品的反倾销调查数量也在迅速增加,这引起了其他 WTO 成员方的疑虑,并引发了有关我国反倾销法律制度以及反倾

销实践是否与 WTO 的要求相符合的争议。作为一个“重信义、守承诺”的大国,我国如何在 WTO 法律体制内有理、有据地对外采取反倾销措施是我们急需认真研究、充分论证的重要问题。鉴于此,本书以 WTO《反倾销协定》与《中国加入 WTO 议定书》的相关规定为法律依据,分别从我国对进口产品实施反倾销措施以及应对外国对华反倾销措施两个角度出发,剖析我国在反倾销领域所要解决的若干重大问题,以期对完善我国的反倾销立法以及反倾销实践有所裨益。

二、本书的基本框架

WTO《反倾销协定》所固有的、同时也是各成员方所需要的贸易保护特性以及 WTO 对该特性的有限制约与规范是本文的研究主线,并构成了贯穿本书内容之始终的基本脉络,将本书的各个部分有机地联系在一起。具体而言,本书共有六章,分别论述以下相互关联的内容:

第一章“导论:关于 WTO《反倾销协定》的若干理论问题”以马克思主义哲学的重要思想为研究的起点,从事物都是“历史的”和“相互联系的”两个角度出发,探究 WTO《反倾销协定》之产生与运作的“外部环境”,其目的是为了更加理性、全面地审视、分析该协定,以避免现有研究成果在不同程度上存在的“只见树木不见森林”之弊端。该“外部环境”主要包括三个重要的理论分析:各国贸易政策的产生过程、反倾销法的一般性思考以及 WTO 体制的历史局限性。对这三个问题的解答初步奠定了本书的立论基础;在“外部环境”的制约下,WTO《反倾销协定》所固有的贸易保护特性已成为其内在机理的重要组成部分,同时这也是该协定之缔造者们所共同抉择的结果;从本质上讲,WTO《反倾销协定》的制度设计是各国在现实环境中所作的一个合理的次优选择。

第二章“WTO《反倾销协定》概述”则从实证分析的角度来研究 WTO《反倾销协定》的产生、基本特征以及发展前景。该章共分为四节:WTO《反倾销协定》的生成;WTO《反倾销协定》的总体性法律分

析;WTO《反倾销协定》的调整范围;多哈回合谈判与WTO《反倾销协定》。该四节内容均强调WTO《反倾销协定》的贸易保护特性以及WTO对该特性的制约。该部分内容着眼于有关WTO《反倾销协定》的“既有事实”,并基于大量的实证分析来澄清若干重要的法律问题,力图从整体上把握该协定的基本内涵和发展前景。

第三章“倾销问题研究”着重探讨了反倾销程序中进口产品之正常价值及倾销幅度的认定问题。倾销之认定是反倾销程序中最复杂同时也最易引发争议的步骤之一,WTO《反倾销协定》所蕴涵的贸易保护特性也在这一步骤中得以彰显甚至不时地被“放大”。本章第二节分析了正常价值的一般及特殊计算方法,对有关正常价值的若干重要概念(如正常贸易过程、关联交易、低于成本销售等)进行了澄清。第三节则讨论了倾销幅度的认定方法,将倾销幅度的认定过程分为价格调整、正常价值与出口价格的比较两个具体的步骤,并特别探讨了许多WTO成员方在反倾销调查和复审中所普遍采用的“归零法”。第三章还特别关注主要国家(如美国)有关倾销之认定的通常做法,揭示其中所暗含的贸易保护倾向。

第四章“损害及因果关系研究”主要分析了反倾销程序中损害及其与倾销之间的因果关系的认定办法。可以说,反倾销当局对国内产业是否受到损害以及倾销与损害之间是否存在因果关系的裁定,是整个反倾销程序中最复杂同时也是最易为贸易保护主义者所利用的步骤之一。本章从澄清若干重要概念(如同类产品、国内产业)入手,评析了WTO多边纪律对各成员方反倾销当局裁定损害以及因果关系的要求,同时也关注目前各成员方反倾销当局的相关实践,对这些反倾销实践是否与WTO多边纪律的要求相符进行了评判。

第五章“评审标准问题研究”着眼于WTO《反倾销协定》有关反倾销争端解决的特殊规定,对旨在限制专家组之司法审查权的WTO《反倾销协定》第17.6条的生成背景、内容以及具体适用进行了比较全面、深入的评析。本章将WTO《反倾销协定》第17.6条分为有关事实问题以及法律问题的评审标准两部分,并结合WTO反

倾销争端解决实践来展开实证分析,主张有关事实问题的评审标准即 WTO《反倾销协定》第 17.6 条(i)项并不具有独立的规范价值,而有关法律问题的评审标准即 WTO《反倾销协定》第 17.6 条(ii)项并没有产生其支持者(美国)所预期的效果。这一研究结论与 WTO《反倾销协定》的内在机理是相吻合的。

第六章“WTO《反倾销协定》与中国”则在前文研究 WTO《反倾销协定》之内在机理的基础上对我国的反倾销立法、司法审查制度以及相关的反倾销实践加以了评析。本章从我国对进口产品反倾销(包括我国反倾销立法、司法审查制度以及反倾销实践)和应对外国对华反倾销指控两个方面来展开论述,并以 WTO《反倾销协定》和《中国加入 WTO 议定书》为法律依据,着重对我国是否严格履行 WTO《反倾销协定》义务以及如何解决“非市场经济国家”特殊待遇问题进行了探讨,并提出了相关的应对策略。该部分内容特别关注目前国内外有关中国是否严格遵守“入世”承诺以及是否乃市场经济国家的最新观点。

三、本书的主要研究方法

本书主要采用了案例分析法、政治经济分析法、历史分析法、比较分析法以及图表分析法等研究方法。具体而言:

尽管对于 WTO 争端解决机构裁决的法律地位以及其对 WTO 法律体制的影响尚存在争议,但一个不争的事实是,WTO 争端解决机构的裁决为我们在学理上探讨 WTO 各协定提供了重要参考,案例分析法已经成为国内外学者研究 WTO 法的主要研究方法之一。本书第三章、第四章和第五章在研讨 WTO《反倾销协定》的具体制度设计时主要采用了案例分析法,坚持实证研究,试图从相关的 WTO 反倾销争端解决实践中归纳、总结出 WTO《反倾销协定》之法律规范所蕴涵的一般规律。

运用相关学科的分析工具来研究法学问题是晚近国内法学界在研究方法上所取得的重要突破之一,国际经济法学科所具有的边缘

性、综合性等特点也促使我们大胆采用其他学科的研究成果来剖析国际经济法领域的法律问题。另外,我们在研究法律这一上层建筑时也不可能脱离其赖以生成的经济基础以及与之密切相关的政治现实。鉴于此,本书第一章主要采用了政治经济分析法,试图将政治经济学的若干重要命题与 WTO《反倾销协定》以及反倾销国内法的研究相结合,以揭示 WTO《反倾销协定》以及反倾销国内法得以生成的必要性与合理性,确认反倾销法律制度所固有的贸易保护特性。

WTO《反倾销协定》是特定历史阶段的产物,是对 GATT 反倾销规则的扬弃。因此,追溯 WTO《反倾销协定》的历史渊源有助于我们更加全面、深入地理解该协定,并从中归纳出某种历史性规律。本书采用了历史分析法,第二章在研究 WTO《反倾销协定》的生成背景时特别追溯、回顾了 GATT 反倾销规则的内容,并对两者加以比较。第三章和第四章在研究 WTO《反倾销协定》的制度设计时同样也追溯了 GATT 反倾销多边规则的相关规定。

另外,本书第三章、第四章和第六章还采用了比较分析法,对 WTO 主要成员方的若干反倾销法律规范以及反倾销实践进行了一定的比较。同时,为了更好地揭示某些反倾销法律规范或实践的内涵,本书第三章还特别采用了图表分析法,通过图表的方式来阐释正常价值与出口价格之间的比较方法。第六章在说明我国所面临的外国对华反倾销浪潮时也总结、归纳了若干最新资料与数据,并以图表的形式直接展示出来。



前 言

第一章 导论:关于 WTO《反倾销协定》的若干理论问题 (1)

第一节 各国贸易政策的形成过程:一种政治 经济学的思考..... (2)

第二节 反倾销法的一般性思考:合理性、非合 理性与生命力..... (9)

一、反倾销法的非合理性:对“倾销有害论”的批驳 (10)

二、反倾销法的合理性..... (18)

三、反倾销法的生命力..... (24)

第三节 WTO 体制的历史局限性:保守的贸 易理念与有限的约束机制 (30)

一、保守的贸易理念..... (31)

二、有限的约束机制..... (38)

第二章 WTO《反倾销协定》概论..... (48)

第一节 WTO《反倾销协定》的生成..... (48)

一、GATT 1947 第 6 条 (48)

二、肯尼迪回合反倾销守则..... (51)

三、东京回合反倾销守则..... (55)

四、WTO《反倾销协定》..... (57)

第二节 WTO《反倾销协定》的法律分析..... (62)

一、WTO《反倾销协定》的基本框架 (62)

二、WTO《反倾销协定》的法律地位:协定与 GATT 1994 第 6 条的关系	(65)
三、WTO《反倾销协定》的法律特征	(68)
第三节 WTO《反倾销协定》的调整范围:针对 倾销的特定措施	(80)
一、“美国 2000 年持续倾销与补贴抵消法 (CDSOA)”案基本案情	(81)
二、“美国 CDSOA”案的主要法律问题:对 WTO《反倾销协定》第 18.1 条的理解	(83)
三、“美国 CDSOA”案所引发的思考:WTO 《反倾销协定》的调整范围	(87)
四、一个相关的问题:WTO《反倾销协定》与 反规避措施	(98)
第四节 多哈回合谈判与 WTO《反倾销协定》	(107)
一、反倾销谈判的背景	(107)
二、反倾销谈判的基本框架	(114)
三、WTO 主要成员方的观点	(116)
四、影响多哈回合反倾销谈判的若干因素	(122)
第三章 倾销问题研究	(132)
第一节 倾销问题概述	(132)
第二节 正常价值的认定	(134)
一、正常价值的一般计算方法:关于“正常贸 易过程”的争论	(134)
二、正常价值的特殊计算方法:推定正常价值	(150)
第三节 倾销幅度的认定	(158)
一、价格调整	(158)
二、正常价值与出口价格的比较	(165)
三、归零法	(175)

第四章 损害及因果关系问题研究	(187)
第一节 损害及因果关系概述	(187)
一、损害以及因果关系认定的复杂性	(187)
二、损害幅度或程度的缺漏	(190)
三、第 3.1 条的统领作用	(193)
第二节 同类产品	(196)
一、“同类产品”概念的重要意义	(196)
二、典型案例分析	(199)
三、多哈回合谈判中的“同类产品”	(210)
第三节 国内产业	(213)
一、国内产业之概述	(213)
二、国内产业的具体认定方法	(215)
第四节 对国内产业状况的损害评估	(225)
一、总体性要求：反倾销当局应对整个国内产 业的状况进行评估	(225)
二、对影响国内产业状况的经济因素和指标的评估	(233)
第五节 倾销与损害之间的因果关系	(239)
一、在倾销进口货与国内产业受损之间初步 确立因果关系	(240)
二、对同时造成国内产业损害的其他已知因 素进行评估	(242)
三、确保其他因素所造成的损害没有归咎于 倾销进口产品(“非归因性”要求)	(247)
四、多哈回合谈判中的因果关系认定标准	(258)
第五章 评审标准问题研究	(263)
第一节 WTO《反倾销协定》第 17.6 条的生成背景	(264)
第二节 关于事实问题的评审标准	(269)

第三节 关于法律问题的评审标准·····	(283)
一、关于第 17.6 条(ii)项之内容的分析·····	(283)
二、关于第 17.6 条(ii)项之适用的评析·····	(287)
第四节 关于评审标准问题的批评与反思·····	(300)
一、外国对 WTO 反倾销争端解决实践的若干评论·····	(300)
二、本文对专家组和上诉机构做法的“诠释”·····	(307)
三、WTO《反倾销协定》第 17.6 条的发展前景·····	(325)
 第六章 WTO《反倾销协定》与中国·····	(327)
第一节 我国反倾销立法与司法审查制度评析·····	(327)
一、我国反倾销立法评析·····	(328)
二、我国反倾销司法审查制度评析·····	(341)
第二节 我国对进口产品的反倾销实践评析·····	(356)
一、我国对外反倾销实践简介·····	(356)
二、我国对外反倾销实践的法律分析·····	(365)
第三节 我国对外国反倾销指控的应对:“非市 场经济国家”问题研究·····	(387)
一、问题的提出:外国对华反倾销的“浪潮”·····	(387)
二、“非市场经济国家”问题的缘起·····	(391)
三、“非市场经济国家”特殊待遇的发展·····	(394)
四、“非市场经济国家”特殊待遇对 WTO 多 边纪律的消极影响·····	(411)
五、我国的市场经济发展状况:国内外的不同观点·····	(414)
六、我国应采取的应对措施:一种宏观策略的思考·····	(424)
 结束语·····	(436)
缩略语表·····	(440)
参考文献·····	(441)
后 记·····	(454)

第一章

导论:关于 WTO《反倾销协定》的 若干理论问题

马克思主义哲学告诉我们,事物是普遍联系的,同时任何事物都是“历史的”,是特定历史阶段的产物。作为一种重要的贸易政策工具,反倾销措施^①与各国贸易政策的形成过程及其价值取向、世界贸易组织(以下简称 WTO)法律体制的特点、反倾销法的内在特性、一国国内的政治经济环境等因素都具有密切、普遍的联系,并受到这些因素的影响和制约。鉴于此,本书试图将规范反倾销措施的 WTO《关于实施 GATT1994 第 6 条的协定》(以下简称《反倾销协定》)放在一个宏观的背景下进行研究。现将本书的立论基础(即关于 WTO《反倾销协定》的若干理论问题)在导论部分作一简要的分析与总结,并以此作为本书的一个“楔子”。

^① 一般而言,“反倾销措施”一词可以在两个层面加以使用:一是狭义上的,特指旨在直接抵制、制裁倾销行为的临时反倾销措施、价格承诺和最终反倾销税;二是广义上的,除了狭义上的反倾销措施外,还包括反倾销调查、复审程序等针对受调查产品所采取的行政措施。鉴于广义上的反倾销措施都对国际贸易活动和进口产品具有影响力,因此,除有特别注明之外,本书中所称“反倾销措施”均采广义之说。

第一节 各国贸易政策的形成过程:一种政治经济学的思考

反倾销是国际贸易领域最具争议性的问题之一,理论界和实务界甚至将这种争论提升到应保留还是废止反倾销制度的高度。之所以反倾销会引起如此激烈的争议,主要原因在于我们通常认为反倾销是一种简便易行的贸易保护工具,与全球贸易自由化^①的目标背道而驰,同时它也有碍于提高各国从自由贸易中所获得的收益以及增强资源在全球范围内的优化配置。但是,追溯各国贸易政策的历史沿革,我们可以发现,包括反倾销在内的贸易保护政策是各国对外贸易管理模式的一种常态,只不过在特定的历史阶段,可能一国的政策更倾向于自由贸易,而在另一个历史阶段,则可能更倾向于贸易保护。也就是说,各国贸易政策的历史变迁始终充斥着贸易保护与自由贸易的历史纠葛。^②因此,“尽管经济学界存在支持自由贸易和开放市场的倾向,但贸易保护从未完全消失……国家和国内利益同样都惧怕一个由市场确定规则,由相对价格决定贸易模式和贸易利润

① 当然,本文并不主张彻底放任和无条件的贸易自由化,事实上也没有一个国家实行完全的自由贸易政策。在国内层面,自由贸易需要与一个健全的社会收入再分配政策相配套,才有利于全体国民并得到他们的支持;在国际层面,贸易自由化应照顾到发展中国家与最不发达国家的特殊利益,应在实质公平的基础上进行。

② 从世界各国的经济发展历程来看,国际贸易政策基本可以分为自由贸易政策与贸易保护政策两种类型。所谓自由贸易政策,是指国家对进出口贸易一般不施加行政干预和限制,允许商品自由输出入,并实行减免关税和自由竞争的政策;所谓贸易保护政策,是指国家通过关税、非关税措施等,限制外国商品进入,同时对本国出口商品在政策上给予鼓励,借以保护本国的市场和产业,提高本国产品在国际市场上的竞争力。两种贸易政策都有相关的贸易理论作为支撑。从根本上讲,20世纪80年代后所出现的战略贸易论、管理贸易论和公平贸易论等理论并非全新的贸易理论,而是在自由贸易理论和贸易保护理论基础上所作的部分修正。参看彭福永主编:《国际贸易》,上海财经大学出版社2002年版,第480~520页;姚曾荫主编:《国际贸易概论》,人民出版社1987年版,第560~609页;崔日明、邹东颖:《国际贸易政策规律探寻及趋势展望》,载《对外经济贸易大学学报》,2002年第3期。