

现代法学前沿问题研究丛书

WTO国民待遇的法律规则及其在中国的适用

王毅 著

中国社会科学出版社 
人民法院出版社

现代法学前沿问题研究丛书

WTO (WTO) 目录索引

WTO 国民待遇的法律规则 及其在中国的适用

王毅 著

中国社会科学出版社

人民法院出版社

图书在版编目(CIP)数据

WTO 国民待遇的法律规则及其在中国的适用/王毅著.
—北京:人民法院出版社,2005.3
(现代法学前沿问题研究丛书)
ISBN 7-80217-035-4

I. W… II. 王… III. 世界贸易组织-国民待遇-法律
适用-中国 IV. D922.295.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2005)第 056454 号

WTO 国民待遇的法律规则及其在中国的适用

王 毅 著

责任编辑 高绍安
出版发行 人民法院出版社
地 址 北京市东城区东交民巷 27 号(100745)
电 话 (010) 85250510 (责任编辑) 85250516 (出版部)
85250558 85250559 (发行部)
网 址 www.courtpress.com
E - mail courtpress@sohu.com
印 刷 北京人卫印刷厂
经 销 新华书店

开 本 890 × 1240 毫米 A5
字 数 303 千字
印 张 13
版 次 2005 年 3 月第 1 版 2005 年 3 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 7-80217-035-4
定 价 28.00 元

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装,请与出版社联系调换)

序

随着我国加入世界贸易组织，如何有效地履行 WTO 义务以及正当地保障中国在 WTO 的权利，已迫切地提上了日程。WTO 的国民待遇就是其中一项重要课题。近年来，中国已经与一些 WTO 成员发生过有关国民待遇的交涉和磋商。

WTO 国民待遇的法律内涵和适用范围与传统的双边协议或国内立法规定的国民待遇有不同的特点。在多边贸易体制内，国民待遇在条约实践中形成了一套法律规则。对于 WTO 国民待遇的法律规则及其特点进行深入而不是肤浅的、系统而不是零散的分析，不仅对于 WTO 法律的研究具有理论意义，而且对于我国履行 WTO 义务，享受相应权利，加强国内经济法制建设具有实践意义。

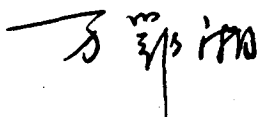
本书作者王毅同志，早年师从我国法学前辈中山大学端木正教授。1985 年研究生毕业后从事中国“复关”/加入世贸谈判十二年，曾起草有关法律文件，并在中国常驻日内瓦联合国代表团工作数年，参与了乌拉圭回合谈判的全过程，对其中的法律问题和服务贸易等新领域有较深入的研究和谈判实践经验。在本书中，作者从法学教授的角度，结合多年

实践经验及第一手材料，分析和阐述了 WTO 国民待遇在货物贸易，服务贸易和知识产权领域的法律规则及其特点。本书的研究成果，亦可谓厚积而薄发，对于法学界和商务界研究国民待遇问题应具有较高的参考价值。

具有现实意义的是，作者还结合中国的现实国情，对于国民待遇在中国的适用及其限制，外资企业的超国民待遇问题，以及建立国民待遇的相关法律制度等问题，作了一些有益的探讨，使读者从中有所启迪。

在中国逐步融入多边贸易体制，参与国际竞争的过程中，需要从更深的层次和更广大的角度认识，掌握和运用 WTO 的相关规则。本书在这方面取得了一些有益的成果，期望法学界能有更多的研究成果问世。

是为序。



2005 年 3 月 6 日

前 言

记得在 1992 年中国“复关”谈判的过程中,当时的中国代表团团长佟志广副部长曾不无感慨地说,中国一部古典小说《红楼梦》就吸引了成百上千的学者去研究,孜孜以求,形成了一门“红学”,而对我国参与国际经济贸易如此重要的关贸总协定有几个人研究过?我们也应该有自己的关贸学。时过境迁,佟志广所说的关贸学,今天也许该称为世贸学,或更完整地说,应该称为关贸/世贸(GATT/WTO)学。

GATT/WTO 确实是一部博大精深的国际经济贸易规则通典,足以构成一项专门学科。GATT 从广义而言,不仅仅是《关税与贸易总协定》的 4 章 38 条,而且包含了关贸总协定历次多边贸易谈判(即各个“回合”)所达成的协议、减让表、守则和缔约国大会通过的决议和全体理事会所作的决定,还包括历年各个新加入国家和地区的议定书和减让表等等。关贸总协定历年出版的《GATT 基本文件汇编》(GATT BISD)就多达四十余部。它们形成了当今国际多边贸易体系法律规则的基础部分。关贸总协定第二任总干事奥利弗·朗格博士曾说过“关贸总协定是一个非常复杂的条约,要从法律角度进行探讨尤其困难。”“关贸总协定法律的复杂性,程序的特殊性和谈判在其运作中的重要作用,都使那些不具备贸总协定活动方式知识的人,感到很难去认识

庐山真面目。”

至于 WTO，也是帙卷浩繁，仅乌拉圭回合谈判达成的协议、附件、决定和谅解就大约 60 个，分为货物贸易、服务贸易和知识产权三大领域，123 个参加方谈判达成的关税减让表和服务贸易承诺表长达 2.2 万多页。此外还有包括中国在内的各国加入 WTO 议定书和乌拉圭回合之后的电信服务协议、金融服务协议、信息技术协议等以及部长级会议和总理事会、分理事会和各个委员会所作的决议和决定。

不仅如此，GATT/WTO 学还应包括 50 多年来由关贸总协定解决的近 300 个缔约方之间的贸易争端案例和世贸组织成立后发生的几百个案例。这些案例中专家工作组报告和上诉机构的最终裁决书都在不同程度上不断地对关贸/世贸规则作出阐释、澄清、补充和法典化。它们也构成了 GATT/WTO 学的组成部分。

如同物理学的基本定律就是那么几条，但构成了大千世界万物运动规律一样，GATT/WTO 学的基本原则也就是最惠国待遇、国民待遇、市场逐步开放和公平竞争等几条，但它们适用到纷纭变幻的国际经贸关系中就产生了各种复杂的规则和案例。

理论是灰色的，而生活之树是常青的。对于 GATT/WTO 学不应把它作为一门静止的学问和一成不变的教条来研究，而应作为一门动态的学科，因时因地因个案而采取务实的态度来分析研究。

本书有关 GATT/WTO 国民待遇法律规则的分析论述，是作者十余年从事复关/入世谈判以及在日内瓦国际高等学院深造与国内外专家交流所积累的一点心得，结合中国人世前后的实践而写成。如有不妥之处，敬请指正。

王 毅

2005 年 3 月 2 日

Preamble

National treatment is a legal instrument established and applied in the lengthy practice of international trade and economic relations. After China's accession to the WTO, on the agenda have been pressingly placed such issues as how to implement the national treatment obligations under the WTO and how to secure China's entitlement to national treatment and the benefits accruing to it. This work is focused on national treatment clauses under GATT 1994 and GATS as well as TRIPS Agreement respectively to analyze item by item their characteristics in legal terms and illustrate their application scopes, subject matters, limitations and exceptions, particularly in the new areas such as GATS and TRIPS after the Uruguay Round. The application rules for national treatment under the WTO are also discussed in the light of the GATT/WTO cases of dispute settlement and combined with the author's working experience in participation of the Uruguay Round of multilateral trade negotiations. In addition, this book also goes a bit

前

言

目

further into practical aspects of the WTO national treatment application in the specific situations of China, such as gradual introduction of national treatment concept into China, breakthrough for China's adoption of national treatment through GATT/WTO negotiations, reference standard and limitations for national treatment application in China, establishment of legal system relating to national treatment in China and so on.

目 录

序	(I)
前言	(I)
第一章 总论	(1)
一、国民待遇的起源与发展	(2)
二、国民待遇的构成要件	(5)
三、国民待遇的法律特点	(9)
四、国际贸易中的国民待遇	(18)
五、国际投资中的国民待遇	(22)
第二章 国民待遇在 GATT 领域的适用及其 具体规则	(35)
一、关税与贸易总协定第三条	(35)
二、GATT 国民待遇的例外	(60)
三、TRIMs 协议对国民待遇义务的补充	(79)
四、技术性贸易壁垒与国民待遇	(83)
五、国民待遇在政府采购中的适用与 特点	(87)
第三章 国民待遇在 GATS 领域的适用及其特点	(95)
一、普遍义务与特定义务	(101)
二、无条件与有条件	(101)
三、国民待遇适用的客体不同	(102)
四、无限制与有限制	(103)
五、国民待遇与市场准入的关联程度不同	(104)

六、更加注重平等的竞争条件而不在于形式	… (106)
第四章 国民待遇在 TRIPS 领域的适用	
及其特点	… (108)
一、国民待遇适用的客体是“国民”	… (113)
二、TRIPS 协定规定了国民待遇的最低标准， 由形式互惠转变为实质互惠	… (116)
三、TRIPS 国民待遇的保护标准较之原 有知识产权公约提高了整体保护水平	… (118)
四、“国民待遇”与“本协定规定的待遇” 相结合，择优适用	… (120)
五、WTO 成员国在国民待遇的权利义务 关系中由被动地参照标准，变为 主动地制订标准	… (122)
六、国民待遇也适用于知识产权保护的 执法和司法救济	… (123)
七、TRIPS 国民待遇条款沿用了原有知识 产权公约分别规定的例外	… (125)
第五章 WTO 国民待遇共有的法律特点和	
适用规则	… (127)
一、国民待遇权利义务关系的多边化	… (127)
二、国民待遇的普遍化	… (129)
三、国民待遇的稳定性	… (131)
四、适用范围的广泛性	… (133)
五、形式相同与形式不同的国民待遇	… (134)
六、国民待遇的同类规则	… (140)
七、最惠国待遇对国民待遇的参照 及累积适用	… (150)
第六章 WTO 国民待遇适用于中国国情的	
若干问题	… (165)
一、国民待遇概念在中国的逐步引入	… (165)
二、国民待遇的参照标准问题	… (176)

三、复关/入世谈判对国民待遇的	
重大突破	(180)
四、国民待遇适用的限制	(197)
五、对外资企业的“超国民待遇”问题	(210)
六、民营企业要求“国民待遇”的问题	(226)
七、中国在国外市场的国民待遇	(240)
八、建立国民待遇的相关法律制度	(245)
附录:	(255)
关税与贸易总协定(1947年)	(255)
关税与贸易总协定(1994年)	(313)
服务贸易总协定	(330)
与贸易有关的知识产权协定	(352)
中华人民共和国加入议定书	(383)
GATT/WTO 与国民待遇有关的主要案例	
一览表(截至2002年)	(396)
主要参考文献书目	(399)

Contents

Foreword	(I)
Preamble	(I)
Chapter One General Introduction	(1)
1. Origin and Evolution of National Treatment	(2)
2. Essential Elements for Establishment of National Treatment	(5)
3. Legal Characteristics of National Treatment	(9)
4. National Treatment Applied in International Trade	(18)
5. National Treatment Applied in International Investment	(22)
Chapter Two Application of National Treatment in GATT Area and Its Rules in Detail	(35)
1. Article III of GATT	(35)
2. Exceptions to the GATT National Treatment	(60)

3. TRIMs Agreement—A supplement to
National Treatment Obligations (79)
4. TBT and National Treatment (83)
5. Application of National Treatment in
Government Procurement and Its
Legal Features (87)

Chapter Three Application of National Treatment in the GATS Area and Its

- Characteristics** (95)
1. General and Specific Obligations (101)
2. Unconditional and Conditional (101)
3. Different Subject Matters Applied to by
National Treatment (102)
4. Limited and Unlimited (103)
5. Different Relevance with Market Access (104)
6. More Emphases on Equal Competitive
Conditions Instead of Forms (106)

Chapter Four Application of National Treatment in the TRIPS Area and Its

- Characteristics** (108)
1. “Nationals” as Subjects of National
Treatment Application (113)
2. A Minimum Standard of National Treatment
Under TRIPS Agreement—from de jure
Reciprocity to de facto Reciprocity (116)
3. Higher Overall Protection Standards by
TRIPS’ National Treatment Than Ever (118)
4. National Treatment in Combination with

“the Treatment Provided for in This Agreement” and “Whichever Is the Most Favorable”	(120)
5. From Standard-Taken to Standard-Making	(122)
6. National Treatment also Applied in Respect of TRIPS Enforcement and Judicial Remedy	(123)
7. Cross-Reference to WIPO Exceptions	(125)
Chapter Five Common Characteristics and Application Rules of WTO National Treatment	(127)
1. Multilateralization of National Treatment Obligations	(127)
2. Generalization of National Treatment	(129)
3. Stability of National Treatment Application	(131)
4. Wide Scope of Application	(133)
5. Formally Identical Treatment or Formally Different Treatment	(134)
6. The Ejusden Generis Rule	(140)
7. References and Cumulative Application of MFN Treatment and National Treatment	(150)
Chapter Six Certain Issues Concerning Application of WTO National Treatment in China	(165)
1. Gradual Introduction of National Treatment	

Concept into China	(165)
2. Reference Standards of National Treatment in China	(176)
3. Breakthrough for National Treatment in GATT/WTO Negotiations	(180)
4. Limitations of National Treatment Application	(197)
5. “Super -National Treatment” for Foreign-Controlled Enterprises	(210)
6. “National Treatment ” for Domestic Private Enterprises	(226)
7. China ’ s Entitlement to National Treatment Abroad	(240)
8. Legal Framework Relating to National Treatment to Be Established	(245)
Appendices:	(255)
General Agreement on Tariffs and Trade (1947)	(255)
General Agreement on Tariffs and Trade (1994)	(313)
General Agreement on Trade in Services	(330)
Agreement on Trade-Related Aspects of Intellectual Property Rights	(352)
Protocol on the Accession of the People ’ s Republic of China	(383)
List of Cases of GATT/WTO Dispute Settlement Relating to National Treatment	

(as of 2002) (396)

**Catalogue of Main Reference Instruments and
Publications (399)**