

中国能源法 研究报告

China Energy Law Study Report

2010

中国法学会能源法研究会 编



立信会计出版社

LIXIN ACCOUNTING PUBLISHING HOUSE

中国能源法研究报告 2010

中国法学会能源法研究会 编



立信会计出版社

LIXIN ACCOUNTING PUBLISHING HOUSE

图书在版编目(CIP)数据

中国能源法研究报告. 2010 / 中国法学会能源法研究会编. --上海 : 立信会计出版社, 2011. 8
ISBN 978-7-5429-3044-6

I. ①中… II. ①中… III. ①能源法-研究报告-中国-2010 IV. ①D922.674

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2011) 第 163949 号

责任编辑 张 蕾
封面设计 周崇文

中国能源法研究报告 2010

出版发行	立信会计出版社		
地 址	上海市中山西路 2230 号	邮政编码	200235
电 话	(021)64411389	传 真	(021)64411325
网 址	www.lixinaph.com	电子邮箱	lxaph@sh163.net
网上书店	www.shlx.net	电 话	(021)64411071
经 销	各地新华书店		

印 刷	上海申松立信印刷有限责任公司		
开 本	787 毫米×960 毫米	1/16	
印 张	35	插 页	1
字 数	663 千字		
版 次	2011 年 8 月第 1 版		
印 次	2011 年 8 月第 1 次		
印 数	1-2 200		
书 号	ISBN 978-7-5429-3044-6/D		
定 价	78.00 元		

如有印订差错, 请与本社联系调换

编委会名单

编委会名誉主任：叶荣泗

编委会主任：吴钟瑚 肖国兴

编委会委员：吴钟瑚 肖国兴 晓 坤

吴姜宏 李艳芳 周凤翱

李朝辉 孙耀唯 司坡森

编委会秘书：陈兴华

低碳经济、低碳技术、低碳社会、低碳生活方式等理念已得到越来越多国家的认可。在能源紧缺和气候变化的双重压力下,除了采取低碳发展的模式,我们别无选择。

低碳发展与能源法有着天然的密切联系。探讨低碳发展的法律问题已成为能源法律学人研究的新的使命。中国法学会能源法研究会于2010年8月19日至22日在山东省烟台市举办2010年年会暨能源研究会第二届理事会第二次会议。此次年会以“低碳发展与能源法治”为主题,与会的120余位专家学者共同探讨了发展低碳经济与能源法治变革、节能减排与能源效率法律发展、清洁能源政策与可持续能源供给、气候变化与能源立法、能源安全保障与能源法律功能建设、能源产业发展与相关产业法制建设等能源法理论与实践问题。本研究报告在此次年会论文集的基础上,增加了2010年度部分公开发表的优秀期刊论文。同时,还摘选了我会《能源法研究资料2010》中的主要编译资料。应当说,本研究报告能够反映2010年中国能源法研究水平,其主要内容包括:

第一,发展低碳经济与能源法治变革。正如市场经济就是法制经济一样,低碳经济的实现同样需要法治的保障。能源法律界的老一辈专家提出,新时期下,应当“加强能源法治研究,助推低碳发展”;同时,又要“运用批判性思维”分析低碳发展与能源法治问题。能源法研究面对低碳发展这样一个宏大命题,既要从理念上进行变革,包括原则、伦理基础等,又要高度重视制度建设,包括税收、投资、碳交易、国际法协调等。发达国家,如美国、日本等,都积极构建本国的低碳法律政策,我们应当进行吸收和借鉴。

第二,节能减排与能源效率法律发展。自“十一五”规划正式提出节能减排的约束性指标以来,由政府推动、主导的节能减排“运动”轰轰烈烈地展开。时至今日,我国在节能减排领域取得的成就不容置疑。然而,在此过程中,也不乏有诸如强制断电等的不和谐之声。能源法律界学者们开始对节能减排法律政策进行深入梳理、思考,以期对新阶段的节能减排工作提出更好的对策。学者们探讨了:节能减排的法律路径;从“命令控制”到“经济激励”的制度渐进;节能减排反弹的原因及对策;节能减排政策的分类及法律化;节能减排的法律规制等问题。同时,节能减排的市场化问题也

进入学者们的研究视野,包括清洁发展机制、公共采购视角内的合同能源管理问题、碳排放权交易等。

第三,清洁能源政策与可持续能源供给。在传统化石能源的日益枯竭及其带来的巨大环境压力背景之下,发展清洁能源产业成为实现低碳经济的一个现实选择。能源法律界学者们对当今我国清洁能源产业的发展、立法以及可再生能源的法律政策进行了反思,对美国、英国等发达国家清洁能源的法律政策经验进行了考察。电力一直都是最具吸引力的清洁能源,学者们对核电、风电等清洁能源产业发展的相关法律问题进行了深入研究。

第四,气候变化与能源法律政策应对。从务实的角度来考虑,与其说气候变化是一个环境问题,不如说其是一个能源问题——化石能源的消费是当今气候变化的主因。2010年,能源法律界学者们以高度的热情关注了气候变化的相关法律问题,积极发表观点、提出建议。其中,既有国际法角度的关注,如气候变化国际法原理、“共同但有区别责任”原则的适用、全球温室气体立法的动向及适应性立法的考量,还有国别法律比较以及我国国内的具体制度建设研究。

第五,能源安全保障与能源法律功能建设。能源安全保障历来都是各国政府高度重视的问题。能源安全的法律保障也一直广受能源法律界学者们的关注。在可持续发展思想指导下,能源安全的内涵应当从供给安全向环境安全扩展,已成为共识。能源法律界学者们提出,要从理念和制度上建立我国的能源环境安全法律保障体系,需梳理能源法视角下的环境安全观。有的学者还对运用军事措施保障境外能源安全法律问题进行了探讨。当然,学者们对传统的能源安全制度,如储备制度保持了持续的研究热度,如石油储备制度与煤炭储备制度。另外,虽然能源法立法问题不是2010年度的研究热点,也有学者从立法技术角度,如包裹立法,对能源法立法问题提出新颖的见解。

第六,能源产业发展与相关产业法制建设。对能源产业进行规范,是能源法的一项重要功能。这也是能源法与其他部门法相比的一个重要特色。能源法律界学者们,尤其是能源法律实务界人士,分别对煤炭、智能电网、石油天然气管道保护、电力、煤层气产业、天然气衍生品、能源金融、能源矿业等诸多能源产业法律理论与实务问题进行了深入研究,对相应领域的实践必将起到重要的指导作用。

我们看到,2010年能源法的研究成果数量有了一定增加,能源法研究队伍也在不断壮大,越来越多的高校学者、律师、政府及产业界人士等各界精英都加入进来,所以,我们有理由相信,能源法研究必将取得更多丰硕的成果!中国法学会能源法研究会将一如既往地发挥平台作用,团结产、学、研及政府有关单位的力量,为推动我国能源法治建设作出不懈努力!

中国法学会能源法研究会学术委员会按照贴近年会会议主题和反映能源法研究

最新进展、新观点的原则,经过初审和终审,从近两百余篇文章最后确定入选本研究报告的论文。北方工业大学文法学院法律系的陈兴华博士、经济法专业硕士生胡筱菡为本报告的编辑做了大量工作;北方工业大学经济法专业硕士生薛聪颖、中国社会科学院法学研究所行政法专业硕士生顾伟为本报告做了校对工作。编者对所有收进本报告文章的作者表示由衷的感谢,对所有支持和关注本报告的领导、专家和学者表示真诚的谢意。由于时间和水平限制,本报告还有很多未尽人意之处,敬请文章作者和读者谅解并批评指正。

编 者

2011年6月

第一篇 发展低碳经济与能源法治变革

低碳发展与能源法治——中国法学会能源法研究会 2010 年年会综述	(3)
一、低碳经济与能源法治	(3)
二、推进清洁能源制度,实现可持续能源供给	(4)
三、化石能源的清洁开发、利用及能源产业法	(5)
四、节能减排,提高能源效率,推进碳排放交易	(6)
五、能源安全保障与能源法功能的发挥	(6)
能源立法如何确立行为原则	翟 勇 (8)
一、国外能源立法确立的行为原则例证	(8)
二、我国能源立法关于确立行为原则的现有主张	(9)
三、关于我国能源立法确立行为原则的建议	(11)
加强能源法治研究 助推低碳发展	叶荣泗 (13)
要运用批判性思维分析“低碳发展与能源法治”问题	肖乾刚 (17)
一、“理顺市场利益机制”,加快以发展低碳经济为目标的相关制度 改革	(18)
二、转变经济发展方式,调整经济结构	(19)
三、低碳发展的核心和关键是积极推动绿色能源科技革命	(20)
四、牢固树立绿色价值观,全社会有了绿色追求,才会实现低碳发展	(20)
全球气候变暖与我国低碳经济的法制建设	马存利 (22)
一、全球气候变暖与低碳经济	(22)
二、中国的能源问题与节能减排形势	(24)
三、低碳经济法制的基本原则和制度建设	(25)

低碳经济立法及其伦理基础	朱全宝 (28)
一、低碳经济的内涵	(28)
二、低碳经济呼唤立法	(29)
三、低碳经济立法的伦理基础	(31)
低碳经济下的碳税制度研究	刘婷婷 (35)
一、开征碳税的必要性与可行性	(35)
二、开征的影响及目标	(37)
三、碳税要素	(37)
四、税收优惠与税种类别	(40)
美国能源法律走向：从安全到低碳	莫神星 (41)
一、传统上非常重视石油安全战略	(41)
二、美国能源的立法：从安全到低碳	(42)
三、美国清洁能源法律政策的激励措施	(49)
四、结语	(50)
日本《低碳投资促进法》述评	庄玉友 (51)
一、本法案提出的背景、目的	(51)
二、本法的主要内容	(51)
三、对日本《低碳投资促进法》的评价	(56)

第二篇 节能减排与能源效率法律发展

论中国节能减排的法律路径	肖国兴 (59)
一、中国碳排放是客观历史进程	(59)
二、政府强制无法替代产权交易	(64)
三、产权交易是节能减排激励源	(67)
四、能源法与环境法制度之互补	(69)
节能减排从“命令控制”到“经济激励”的渐进——以淘汰落后产能政策法律 为例	赵绘宇 (72)
一、低碳时代背景下我国目前的节能减排——以淘汰落后产能为 中心	(72)

二、我国淘汰落后产能法制选择的历史路径	(74)
三、对我国淘汰落后产能制度工具的评价	(77)
四、对当下的淘汰落后产能制度进行理性选择、评价及展望	(80)
论节能减排的法律规制——以电力产业为例	邱 新 (83)
一、节能减排法律规制的正当性	(83)
二、节能减排法律规制的目标	(84)
三、节能减排的规制机制	(85)
四、我国节能减排法律规制的优化	(89)
中国清洁发展机制(CDM)的法律规制不足及其完善	陈淑芬 (92)
一、中国的 CDM 立法框架	(92)
二、中国 CDM 的法律规制不足	(93)
三、在 CDM 立法指导下加强政策扶持偏向与力度	(95)
四、中国 CDM 法律制度的完善建议	(96)
合同能源管理关系的规制及其改善——基于公共采购视角的研究	曹富国、周 芬 (100)
一、引言	(100)
二、合同能源管理概述	(101)
三、公共部门运用合同能源管理的动力和性质分析	(105)
四、公共采购规则与合同能源管理发展需求的契合性分析	(107)
五、从公共采购角度规制合同能源管理的几点建议	(110)

第三篇 清洁能源政策与可持续能源供给

对我国清洁能源产业发展的反思及立法跟进	陈兴华 (115)
一、清洁能源及其产业化发展	(116)
二、我国清洁能源产业发展现状及其反思	(117)
三、我国清洁能源产业的相关法律政策	(119)
四、我国清洁能源产业的立法跟进	(122)
美国《2009 年清洁能源与安全法》及其对中国的启示	杨泽伟 (125)
一、《2009 年清洁能源与安全法》出台的背景	(125)

二、《2009 年清洁能源与安全法》的立法目标、主要内容及其特点	(127)
三、《2009 年清洁能源与安全法》的国际影响及其对中国的启示	(132)
英国未来能源法律政策的发展趋势及其影响	吕 江 (135)
一、目前英国的能源法律政策	(135)
二、保守党和自由民主党在能源政策上的立场	(138)
三、对英国及世界能源气候格局的影响	(140)
四、结语	(145)
国际风电发展经验分析及促进我国风电健康发展的政策建议	葛 炬、杜梅梅 (147)
一、国际主要国家风电发展现状	(147)
二、各国风电健康发展的技术保障措施	(147)
三、各国保障风电健康发展的政策措施	(149)
四、促进我国风电健康发展的政策建议	(151)
风电特许权协议研究——以“公私融合领域”的法律调整为视角	林树杰 (154)
一、风电特许权协议的法律性质	(155)
二、“官民合作”：风电特许权协议中的主要条款	(158)
三、“官民博弈”：风电特许权协议变更	(160)
四、“实体程序兼济”：风电特许权协议的权利救济路径	(161)
可再生能源配额制的国外经验及其在我国的建立	岳小花 (163)
一、可再生能源配额制的内涵	(163)
二、各国实施可再生能源配额制的经验	(164)
三、我国实施可再生能源配额制的立法和政策建议	(176)
我国可再生能源政府补贴法律制度的完善	温慧卿 (179)
一、我国可再生能源政府补贴制度的含义界定	(179)
二、我国可再生能源政府补贴的法律渊源	(180)
三、我国可再生能源政府补贴制度的内容	(181)
四、我国可再生能源政府补贴制度存在的问题	(184)
五、我国可再生能源政府补贴法律制度的完善	(186)
论我国碳减排的事前法律规制——以发展清洁能源为目标的分析	张治宇 (189)

一、低碳经济与法律保障——全方位的法律规制	(189)
二、事前的法律规制：以发展清洁能源为目标的治理	(190)
三、结语：行动改变未来	(195)
可再生能源发电新局——从电网视角解读修改后的《可再生能源法》 唐 敏	(197)
一、全额保障性收购制度	(197)
二、费用补偿制度	(199)
三、法律责任制度	(200)
核电厂选址若干法律问题探讨——发达国家的经验及我国的借鉴 龚向前	(202)
一、引言	(202)
二、发达国家核电厂选址相关法律制度及其特点	(203)
三、我国现行核电厂选址法律制度的现状与不足	(207)
四、完善我国的核电厂选址法律制度的建议	(209)
国际原子能机构与国际核能法	高 宁 (212)
一、国际核能法——核能利用的国际法律部门	(212)
二、国际原子能机构与国际核能法的制定	(216)
三、国际原子能机构与国际核能法的执行	(217)
四、小结	(218)

第四篇 气候变化与能源法律政策应对

气候变化国际法原理论纲	唐颖侠 (221)
一、问题的提出	(221)
二、气候变化国际法理建构的意义	(222)
三、气候变化国际法的基本框架	(224)
四、气候变化对传统国际法的挑战	(225)
气候变化法律应对实证分析——从国家公约到国内法的转化	郭冬梅 (227)
一、气候变化法律应对的国际法实证分析	(228)
二、从国际公约到国内法转化的理论分析	(233)

三、气候变化法律应对国内法导向设计	(236)
四、中国气候变化法律体制未来发展方向建议	(238)
“共同但有区别的责任”原则的适用及其限制——《哥本哈根协议》和中国气候 变化法律与政策	王小钢 (241)
一、“共同但有区别的责任”原则在《哥本哈根协定》中的适用	(241)
二、“共同但有区别的责任”原则的概念要素	(245)
三、“共同但有区别的责任”原则的适用局限	(249)
四、哥本哈根之后的中国气候变化法律与政策	(251)
论气候变化立法之演进——适应性立法之视角	张梓太 (254)
一、国家气候变化立法	(254)
二、适应性立法之地方性考虑	(256)
三、中国气候变化立法及其适应取向	(258)
全球气候变化背景下中国 MRV 体系的构建	赵秋雁、刘业帆 (260)
一、气候变化与 MRV	(260)
二、MRV 的基本内涵和价值	(261)
三、明晰 MRV 体系建设中秉承的基本理念	(263)
四、构建有中国特色的 MRV 体系	(265)
主要发达国家能源与应对气候变化立法动向及其启示	高翔 (270)
一、美国气候变化立法艰难前行	(270)
二、日本提出原则性的立法方案	(271)
三、澳大利亚转向能源利用专项立法	(272)
四、其他国家和经济体立法动向	(273)
五、对我国的启示	(274)
德国气候保护立法探析	廖建凯 (276)
一、德国能源利用与温室气体排放现状	(276)
二、德国的气候保护法律体系	(277)
三、德国气候保护立法动因分析	(281)
四、德国气候保护立法对我国的借鉴意义	(283)
中国适应气候变化的法律对策	曾文革、毛媛媛 (286)
一、气候变化适应问题的一般分析	(286)

二、国际上适应气候变化的法律对策及进展	(289)
三、中国适应气候变化的法律对策	(294)
碳关税与全球性碳排放交易体制的构建	刘 勇、朱 瑜 (299)
一、“碳关税”概念的提出与澄清	(299)
二、碳关税产生的重要背景：全球性碳排放交易体制的缺失	(300)
三、构建全球性碳交易机制的基本思路	(304)
全球温室气体控制法律和政策的新动向——以能源立法为视角	陈廷辉 (309)
一、立法新动向的背景	(309)
二、能源立法的新趋势	(310)
三、能源立法新的趋势对我国的启示	(316)
后京都时代(2012—2020)碳排放权分配的战略构想——兼及“共同但有区别的责任”原则	吴卫星 (318)
一、碳排放与碳减排国际合作的基石：“共同但有区别的责任”原则	(318)
二、基于人均排放的“紧缩与趋同”方法	(319)
三、人均累积排放方法	(320)
四、“一个地球、四个世界”的减排路线图	(321)
五、后京都时代碳排放权分配的战略构想	(322)
“碳捕获和存储”法律问题的国际进展	杨思留、汤道路、吕雪晴 (326)
一、CCS 发展概况	(326)
二、CCS 国际法层面法律问题进展	(328)
三、CCS 国内法层面法律问题进展	(330)
四、CCS 法律问题国际进展综述	(334)
论碳贸易与碳关税的国际法协调	张孟东、李 威 (335)
一、“碳贸易”机制弥合与引发的“碳政治”博弈	(335)
二、“碳关税”措施引发贸易保护主义下的“碳政治”博弈	(338)
应对气候变化的碳交易法律对策研究	张 勇、李 炜 (343)
一、应对气候变化的碳减排国际立法	(343)
二、国际碳减排立法的法理评析	(344)
三、中国应对气候变化的碳减排制度路径	(346)
四、中国 CDM 与碳金融市场的立法完善	(347)

第五篇 能源安全保障与能源法律功能建设

我国能源环境安全保障法律体系：理念与制度	高利红、程 芳	(353)
一、问题的提出		(353)
二、能源安全立法理念的嬗变		(354)
三、我国能源环境安全保障法的核心制度		(356)
四、结论		(360)
能源法视角下的环境安全观	李嵩誉	(362)
一、问题的提出		(362)
二、能源环境安全观的系统梳理		(362)
三、能源环境安全观的理性分析		(364)
四、结语		(368)
试论美国战略石油储备政策的调整	赵庆寺	(369)
一、把 SPR 使用时机提前到危机的早期		(369)
二、把 SPR 使用范围扩大到国内因素引起的供应中断和预期可能的 情况		(370)
三、把 SPR 使用范围扩大到平衡预算和平抑国内油价上涨		(371)
四、把 SPR 使用范围扩大到以交换形式帮助企业应对供给危机		(373)
五、把 SPR 使用范围扩大到保护区域性供给危机		(374)
六、小结		(376)
煤炭储备法律制度研究	朱喜洋	(378)
一、煤炭储备的界定		(378)
二、煤炭资源储备		(379)
三、煤炭现货储备		(382)
四、煤炭储备的法制保障		(385)
我国石油企业义务储备的法律制度研究	刘 毅	(387)
一、引言		(387)
二、我国企业义务储备的概括		(387)
三、国外企业义务储备的立法考察		(390)

四、我国企业义务储备的法律制度研究	(392)
运用军事措施保障境外能源安全的法律问题	盛红生 (395)
一、引言	(395)
二、运用军事措施保障境外能源安全可能涉及的具体法律问题	(400)
三、研究运用军事措施保障境外能源安全涉及的法律问题的理论和 实践意义	(401)
能源立法应该如何界定替代能源	黄振中、谭柏平 (403)
一、对替代能源的“替代”一词之理解	(403)
二、替代能源的外延包括替代化石能源的可再生能源	(405)
三、替代能源的外延包括替代传统能源的新能源	(406)
四、替代能源的外延包括替代高碳能源的低碳能源	(408)
五、结语	(408)
包裹立法及其应用：以能源立法为中心的分析	杨解君 (410)
一、何谓包裹立法	(410)
二、包裹立法的运用	(413)
三、包裹立法在未来能源立法领域的应用：可行途径的探讨	(416)

第六篇 能源产业发展与相关产业法制建设

论煤炭产业政策法律化趋势	张 勇、周 波 (421)
一、煤炭产业政策法律化的重要价值	(421)
二、煤炭产业政策法律化的现实困境	(422)
三、煤炭产业政策法律化的制度体系	(423)
四、煤炭产业政策法律化的实现路径	(427)
我国煤炭立法发展现状、存在问题及下一步的工作重点	司坡森 (429)
一、我国煤炭立法的发展现状	(429)
二、我国煤炭立法发展中存在的主要问题	(432)
三、下一步推进煤炭立法发展的重点工作	(434)
我国智能电网建设法律规范初探	王惠红 (437)
一、智能电网发展的基本情况	(437)

二、智能电网的立法概况	(438)
三、智能电网纳入法律规范的必要性	(441)
四、建立我国智能电网法律规范的若干思路	(442)
五、结语	(444)
美国石油天然气管道保护立法及其监管研究	苏苗罕 (445)
一、问题的提出	(445)
二、美国石油天然气管道安全概况	(446)
三、美国石油天然气管道保护立法框架	(447)
四、美国石油天然气管道保护主要监管制度	(447)
五、对我国石油天然气管道保护立法的启示	(451)
电力保护亟须完善行政执法机制	赵作忱 (453)
一、电力行政执法的重要性	(453)
二、电力行政执法的发展和现状	(454)
三、电力行政执法主体模式	(455)
四、电力行政执法内容	(457)
五、电力行政执法程序	(457)
六、完善电力行政执法的建议	(458)
煤层气产业发展比较研究——浅析煤层气产业发展	李 昕 (460)
一、煤层气产业发展的国际经验	(460)
二、我国煤层气产业发展的现状与问题	(462)
三、促进我国煤层气产业发展的政策建议	(468)
天气衍生品与能源业风险管理的法律思考	孙莹莹 (470)
一、天气衍生品的含义	(470)
二、天气衍生品的内容	(472)
三、天气衍生品在我国设立的法制背景	(473)
四、天气衍生品在能源风险管理方面的应用	(475)
我国能源金融法律制度构建刍议	李晓辉 (477)
一、能源金融解读	(477)
二、我国能源金融的发展现况	(481)
三、我国能源金融立法的发展路径选择	(482)