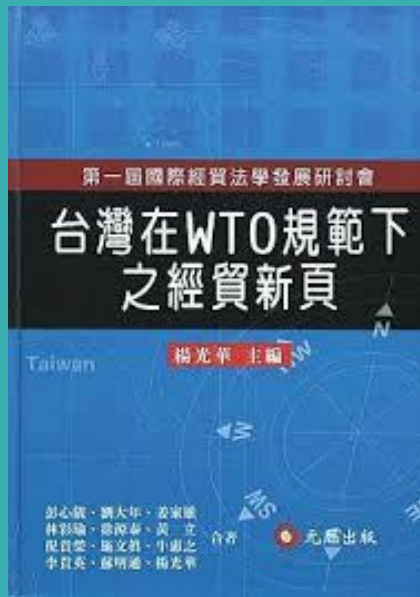


國際經濟法下之管制調和： 從實證出發

彭心儀、余靜玫



▲第一場：從左起報告人彭心儀、主持人張新平、評論人劉大年

數十年調和成果：
實證盤點

區域貿易協定新進展：
三大管制專章

管制影響評估抗辯？
由經驗出發的再思考

「管制型」
貿易障礙

數據法學？經貿法律資料結構化？
經貿學者的價值判斷與自由心證？

邁向調和之路？

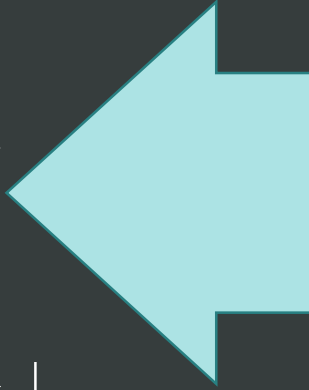
實證盤點：
TPRM及TBT委員會的平台角色

管制調和及管制影響評估的「潛在動能」

「管制型」貿易障礙

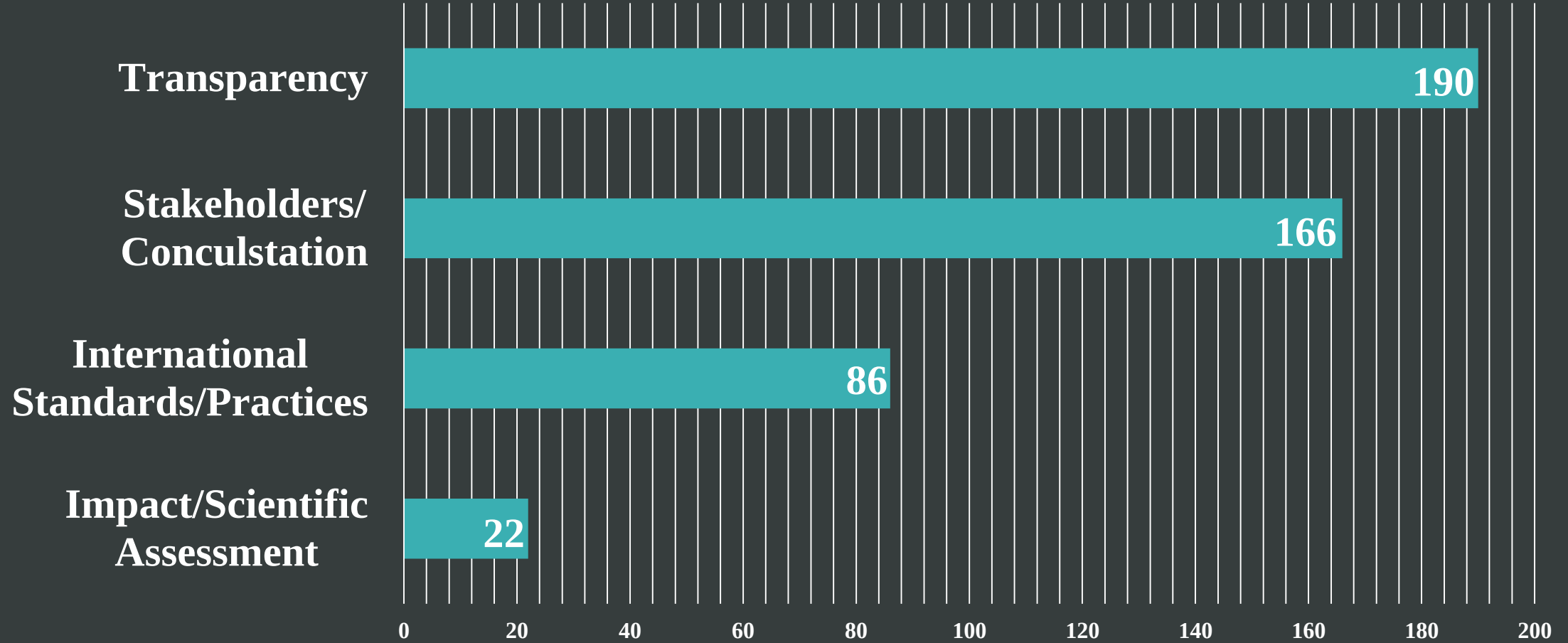
- 當今經貿秩序的核心問題

- 消費者保護、資安、隱私、國家安全、國民健康、食品安全、綠色能源、文化發展等政策目標。
- 「價值高度」與「手段強度」的差異，即可成為「管制型」貿易障礙。



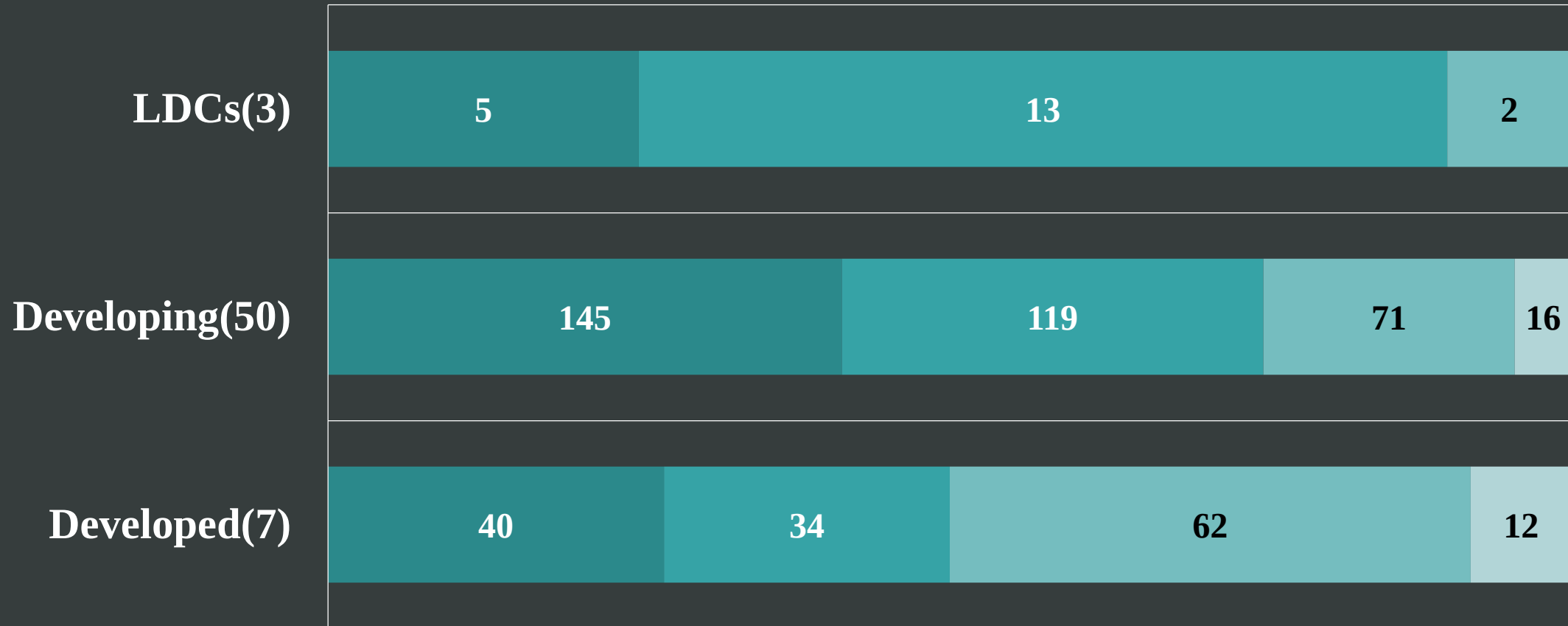
建立一套規則，藉由國際經貿義務，拘束關於「是否管制」及「如何管制」之政府決策，以減少「管制型」貿易障礙。

TPRM良好管制實踐要素之呈現 (2015-2019)

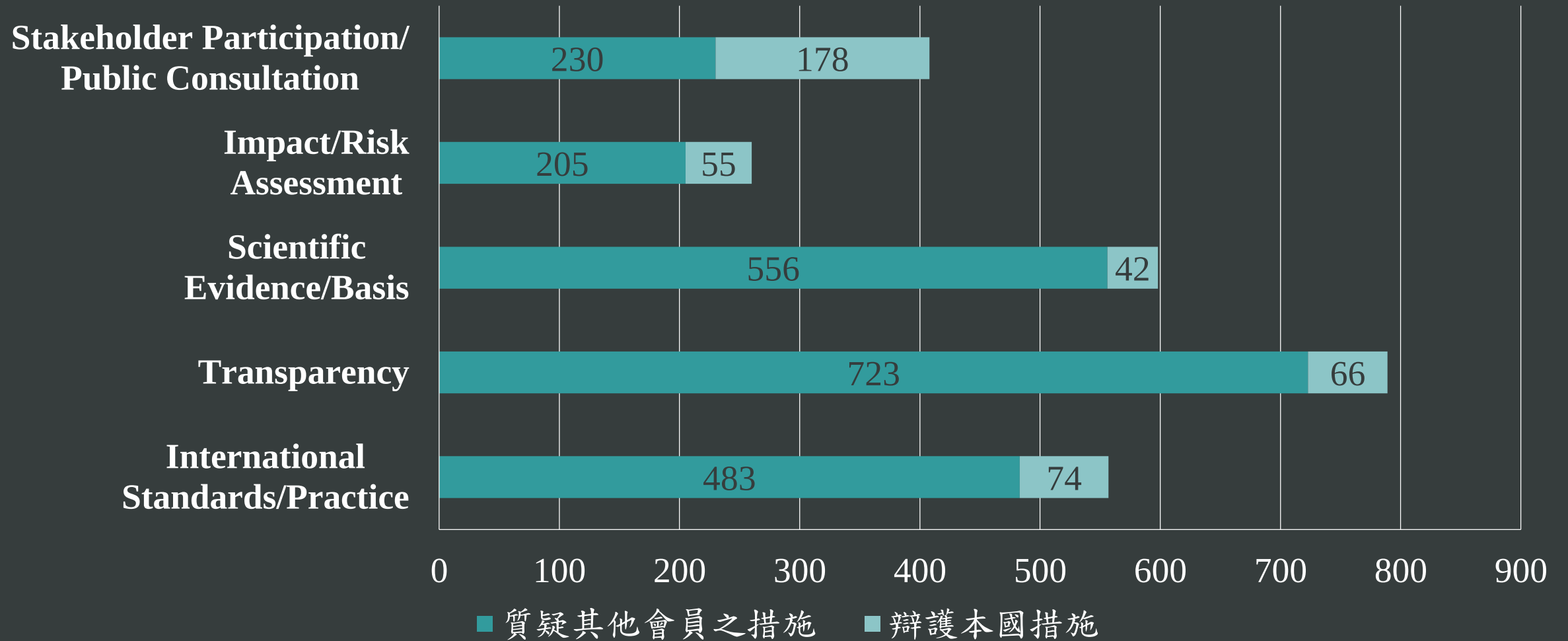


TPRM良好管制實踐要素之呈現比例 (2015-2019)

■ Transparency ■ Stakeholder ■ Int' Standard/Practices ■ Assessment



TBT委員會良好管制實踐各要素被討論次數 (2004-2019)



區域貿易協定下之新進展：三大管制專章

加拿大—歐盟
全面經濟貿易
協定 (CETA)

管制合作

跨太平洋夥伴
全面進步協定
(CPTPP)

管制調和

美國—墨西哥
—加拿大協定
(USMCA)

良好管制實踐

管制調和要素：

- 利害關係人參與
- 管制影響評估
- 政策事後評估
- 衛星機制

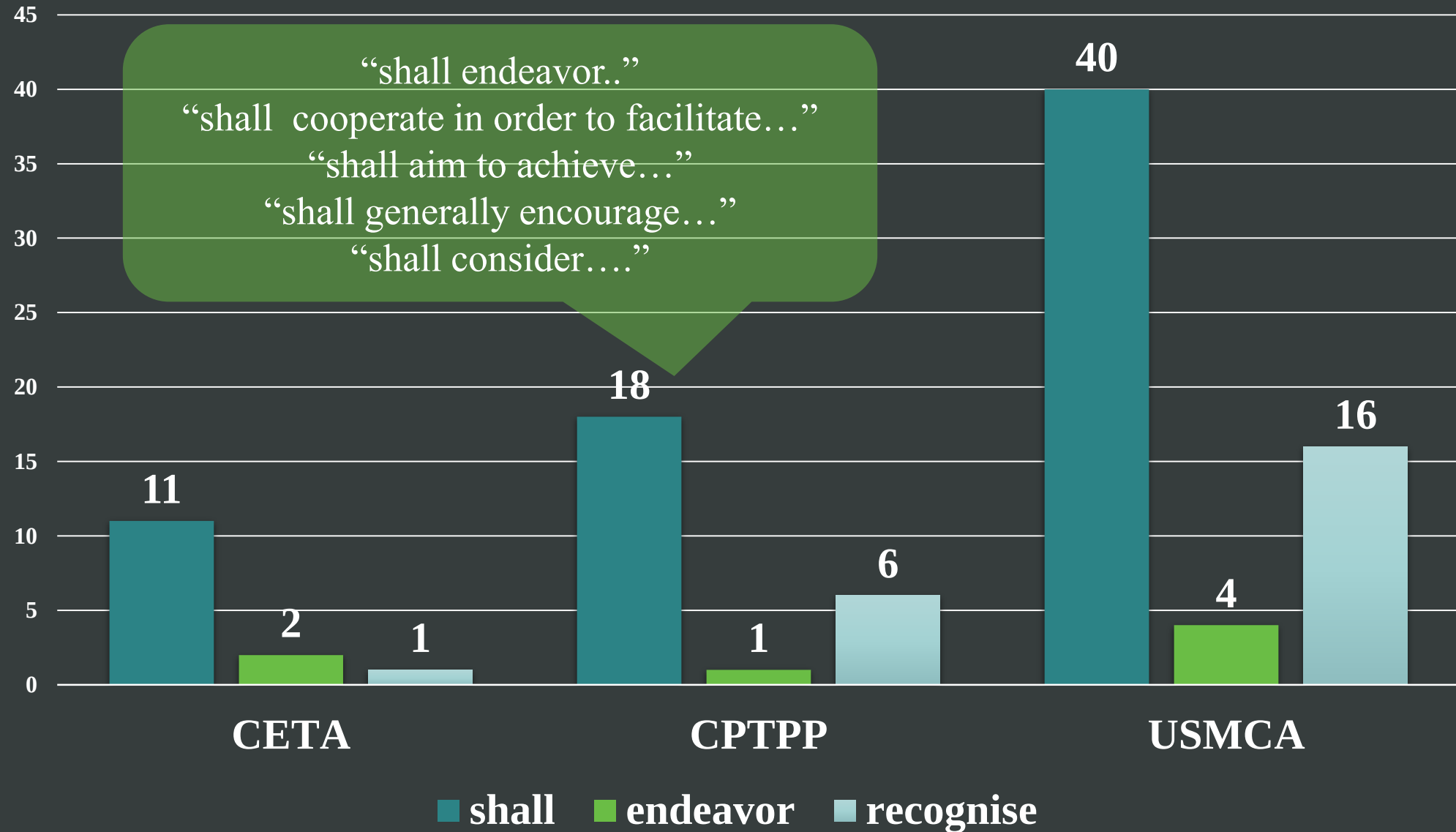
三大管制專章引發的思考

- 所謂「里程碑」區域進展，尤其「管制影響評估」及「利害關係人參與」等核心工具，對於減少「管制型貿易障礙」的功能為何？
- 能否將管制型貿易障礙歸因於「管制品質不佳」或「管制者之決策過程不佳」？倘此，經貿協定如何降低管制歧異所帶來之負面經貿影響？為何一個充分考量各類成本效益的管制，就是對貿易影響最小的管制？良好管制實踐又如何在他國移植？
- 究竟透過國際協定義務加諸主權國家行政管理紀律，對於經貿秩序能帶來何等實質助益？其張力為何？壓力為何？政治經濟考量為何？與WTO訴訟之間的可能連結又為何？

由經驗出發的再思考



管制專章義務拘束強度



管制影響評估之方法論

- 以證據為基礎。
- 操作步驟進行決策：
 - (1) 發現問題；
 - (2) 提出替代政策方案；
 - (3) 評估各具體方案之
可行性、有效性和合適性；
 - 實質評估各不同方案之介入手段及其特徵，檢驗方式可質化或量化，例如「成本效益分析法」。
 - (4) 選擇最佳方案

- 「建設性模糊」
- 三大管制專章欠缺操作性細節規制。
- 美國行政程序操作手冊 V. 經貿協定下之「概念」
- 方法決定結果
- 經貿協定必留給締約國相當決策空間，調和效果也因此至為有限。

管制專章各要項具體實質拘束力強弱比較

左列各深淺顏色表示該要項拘束力之強弱。

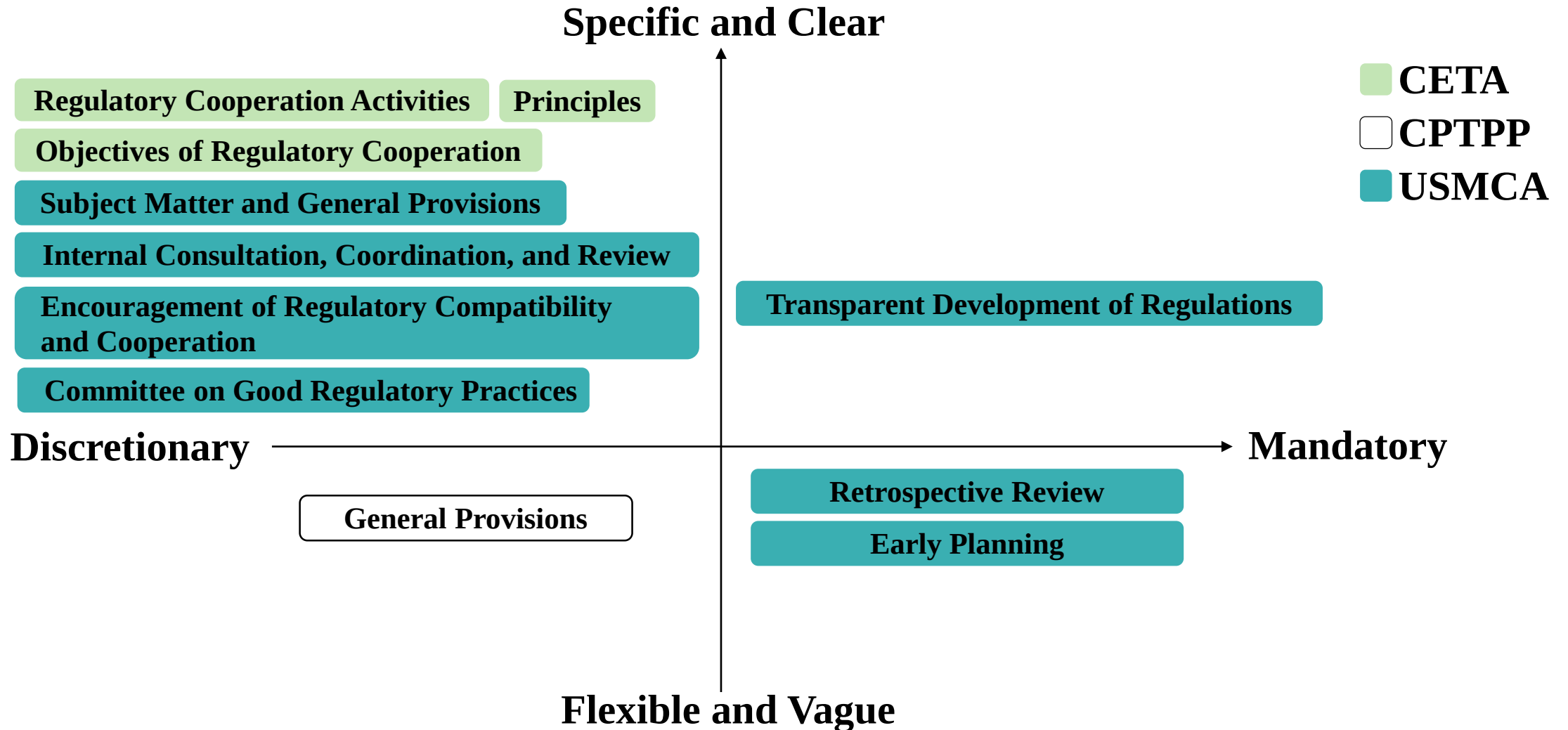
拘束力強			
拘束力中等			
拘束力弱			
	CETA	CPTPP	USMCA
Stakeholder Participation			
RIA			
Ex Post Evaluation			
Covered Measures			
Clarity and Transparency			
Organizational Arrangement			
Future cooperation, cooperation forum			
Dispute Settlement			

「貿易影響要素」在管制影響評估的定位



- 縱使考量貿易，也以國內貿易為限，而非國際貿易。
- 不考量域外影響，導致成本效益分析所呈現之「社會淨利益」過度聚焦於內國經濟面向。
- 如何將評估機制與經貿秩序連結？

管制專章義務對於「國際貿易」要素之考量程度



「管制影響評估抗辯」？以WTO爭端解決案件為例

發現問題

替代方案

評估各具體方案

「經貿影響」並非管制
影響評估主要內涵

選擇最佳方案

「國際貿易」要素？

「貿易侵害較小之合理可行替代方案」WTO案例（1995-2019）

<i>Japan—Agricultural Products II</i> (DS76)	SPS Article 5.6	O
<i>EC—Asbestos</i> (DS135)	GATT Article XX(b)	X
<i>Korea—Various Measures on Beef</i> (DS161)	GATT Article XX(d)	O
<i>EC—Tariff Preferences</i> (DS246)	GATT Article XX(b)	O
<i>Canada—Wheat Exports and Imports</i> (DS276)	GATT Article XX(d)	O
<i>US—Gambling</i> (DS285)	GATS Article XIV(a)	Panel=O AB=X
<i>Dominican —Import/Sale of Cigarettes</i> (DS302)	GATT Article XX(d)	O
<i>Brazil—Retreaded Tyres</i> (DS332)	GATT Article XX(b)	X
<i>China—Auto Parts</i> (DS342)	GATT Article XX(d)	O
<i>China—Publications and Audiovisual Products</i> (DS363)	GATT Article XX	Panel=O AB=X
<i>US—Tuna II (Mexico)</i> (DS381)	TBT Article 2.2	Panel=O AB=X
<i>China—Raw Materials</i> (DS394)	GATT Article XX(b)	O
<i>EC—Seal Products</i> (DS401)	TBT Article 2.2	X

小組或上訴機構認為存有對貿易侵害更小之合理可行替代方案者共16份裁決（，以「O」表示）；

小組或上訴機構不認為存在對貿易侵害更小之合理可行替代方案者共11份裁決（以「X」表示）。

<i>US—Clove Cigarettes</i> (DS406)	TBT Article 2.2	X
<i>India—Agricultural Products</i> (DS430)	SPS Article 5.6	O
<i>China—Rare Earths</i> (DS431)	GATT Article XX	O
<i>US—Animals</i> (DS447)	SPS Article 5.6	O
<i>Argentina—Financial Services</i> (DS453)	GATS Article XIV(c)	X
<i>Australia—Tobacco Plain Packaging</i> (DS467)	TBT Article 2.2	X
<i>Brazil—Taxation</i> (DS472, DS497)	GATT Article XX	O
<i>Russia—Pigs</i> (EU) (DS475)	SPS Article 5.6	O
<i>EU—Energy Package</i> (DS476)	GATS Article XIV	X
<i>Indonesia—Import Licensing Regimes</i> (DS477)	GATT Article XX	O
<i>Russia—Railway Equipment</i> (DS499)	TBT Article 5.1.2	X

行政管制影響評估對於司法裁決的影響

歐盟與日本提出的
替代方案：
全面免內地稅、全
面取消進口關稅、
全面大規模補貼

WTO管制型貿易
障礙之必要測試

Necessity Test:

- fall under Art. XX (a)
- contribute to the achievement.
- choose level of protection.
- identify alternatives which are less trade restrictive/ equivalent contribution.
- weighing and balancing.

貿易侵害較小的
合理可行替代方案

管制影響評估
符合成本效益之
最佳方案

國內法院及
以證據為基礎之
司法檢驗

利害關係人
參與

管制透明度

以證據為基礎
的管制

數位電視優惠措施：
巴西社會之數位落差
問題、數位傳輸之民
主意涵、數位電視之
文化影響、數位電視
設備產業上下游關係
等，進行成本與效益。

RIA:

- identify the problem.
- identify alternative regulatory options.
- assess alternative options.
- identify the preferred policy option.

結論

- 管制調和專章對於減少「管制型貿易障礙」的功能
 - 政治現實面難以克服，實務操作面不易連結
 - 軟性義務、建設性模糊、穀倉效應
- 「管制影響評估抗辯」在爭端解決程序的力道
 - 「貿易要素」在管制影響評估的定位
 - 管制型貿易障礙在不同框架下的「測試」結果
 - 管制影響評估程序操作下的「最適管制方案」來自火星，經貿法律制度下的「貿易最小侵害方案」來自金星。

Shin-yi PENG

Distinguished Professor of Law
National Tsing Hua University

<http://ssrn.com/author=723329>

<http://syp.gapp.nthu.edu.tw>

