

WTO 針對非違反協定之控訴及電子商務關稅課徵做出決議

張毓欣、鄭琇雲

世界貿易組織 (World Trade Organization, 以下簡稱 WTO) 下之與貿易有關之智慧財產權理事會 (the Council of the WTO's Agreement on Trade-Related Aspects of Intellectual Property Rights, TRIPS 理事會) 於今 (2009) 年 11 月 6 日達成兩項共識, 包括暫時停止 (moratorium) 於與貿易有關之智慧財產權協定 (Agreement on Trade-Related Aspects of Intellectual Property Rights, 以下簡稱 TRIPS) 下提起非違反協定之控訴 (non-violation complaint) 之期間繼續延展, 以及對電子商務 (e-commerce) 暫停課徵關稅之期間繼續延長兩年。而此兩項期間延展之建議將提交至總理事會 (General Council), 並於今年 11 月 30 日至 12 月 2 日在日內瓦舉行的第七屆部長會議中提出及進行決議。

非違反協定之控訴

非違反協定之控訴係指一會員國所採行的措施雖未違反 WTO 下之協定, 但該措施若有減損其他會員之利益時, 仍可訴諸爭端解決程序, 此係來自 1994 年關稅及貿易總協定 (General Agreement on Tariffs and Trade 1994, GATT 1994) 第 23 條第 1 項 b 款之規定¹。此種控訴在 WTO 架構下於貨品及服務貿易皆有適用, 然 TRIPS 協定於制定之時, 即有設下 WTO 協定生效後五年內暫停適用非違反協定之控訴的規定², 意即 1995 年至 1999 年間各會員不得提起與 TRIPS 有關之非違反協定之控訴; 於原訂的 1999 年之期限屆至後, 又經會員數次決定延展至今。2003 年, TRIPS 理事會主席於 TRIPS 理事會議中對此提出四種可能的處理方式, 包括: 1、完全禁止於 TRIPS 中提出非違反協定之控訴; 2、允許會員可仿照貨品及服務貿易一樣, 於 TRIPS 提出非違反協定之控訴; 3、允許特定模式 (modalities) 的非違反協定之控訴; 4、繼續延展非違反協定之控訴的暫停適用期限。大多數會員傾向支持第 1 及第 4 種方式, 然於該次會議中, 會員並未達成共識, 至 2004 年時總理事會才決議將此期限延至香港部長會議召開時³。2005

¹ General Agreement on Tariffs and Trade 1994, art. XXIII.1: "If any contracting party should consider that any benefit accruing to it directly or indirectly under this Agreement is being nullified or impaired or that the attainment of any objective of the Agreement is being impeded as the result of (b) the application by another contracting party of any measure, whether or not it conflicts with the provisions of this Agreement."

² Agreement on Trade-Related Aspects of Intellectual Property Rights, art. 64.2: "Subparagraphs 1(b) and 1(c) of the Article XXIII of GATT 1994 shall not apply to the settlement of disputes under this Agreement for a period of five years from the date of entry into force of the WTO Agreement."

³ WTO, *TRIPS: 'Non-Violation' Complaints (Article 64.2), Background and the Current Situation*, at http://www.wto.org/english/tratop_e/trips_e/nonviolation_background_e.htm (last visited Nov. 27, 2009).

年，香港部長會議又決議將暫停適用期限延至今年召開之第七屆部長會議時⁴。

對此爭議已久的問題，美國和瑞士等極重視智慧財產權保護之國家，仍持續主張反對延展暫停適用期限，蓋其認為禁止非違反協定之控訴，只是促使會員尋求其他措施侵害 TRIPS 所欲保護之智慧財產權⁵。支持延展暫停適用期限者則表示，暫停適用非違反協定之控訴的規定可讓會員在採取保護公共健康的措施時較具彈性⁶，並批評在 TRIPS 下討論非違反協定之控訴的概念本身就有疑義，蓋 TRIPS 協定並未給予會員任何市場進入之權利，而非違反協定之控訴僅限用於會員之市場進入被剝奪的情況中⁷；又，非違反協定之控訴乃在避免會員於採取遵守規定之措施的同時，又採取抵銷該措施所產生之貿易效果的措施，例如於貨品貿易中，會員可能在降低關稅的同時又提供補貼，抵銷關稅減讓所產生之貿易效果，然很難有會員在遵守 TRIPS 協定之同時，還侵害到其他會員於 TRIPS 下可預期之利益⁸。

TRIPS 理事會於今年 11 月 6 日的會議中達成繼續延展暫停適用期限的共識，並繼續保留此議題於討論議程上，且 TRIPS 理事會的主席亦將持續與各會員進行諮商⁹。TRIPS 理事會並於年度報告中，建議第七屆部長會議依據杜哈部長宣言之「與執行協定相關議題及關切事項決議 (Doha Decision on Implementation-Related Issues and Concerns)」第 11.1 段及香港部長宣言 (Hong Kong Ministerial Declaration) 第 45 段，繼續延展非違反協定之控訴的暫停適用期限至下一屆部長會議¹⁰。

電子商務

於此同時，會員亦討論了對電子商務課徵關稅的問題。WTO 對電子商務的關注可從 1998 年 5 月 20 日第二屆日內瓦部長會議正式通過全球電子商務宣言 (Declaration on Global Electronic Commerce) 看出，總理事會制定了工作計畫 (work programme)，專門針對與電子商務相關之貿易議題進行討論，並在第三屆部長會議中提出工作進度報告¹¹。該計畫原先指定於服務貿易理事會 (Council

⁴ WTO, *Ministerial Conference, Sixth Session, Hong Kong, 13-18 December 2005, Doha Work Programme, Ministerial Declaration*, WTO Doc. WT/MIN(05)/DEC, ¶ 45 (Nov. 22, 2005).

⁵ International Centre for Trade and Sustainable Development, *Member Approve Ministerial Wording on 'TRIPS Non-Violation', E-Commerce*, BRIDGES WEEKLY TRADE NEWS DIGEST, Vol.13, No.39, Nov. 11, 2009, ¶ 4.

⁶ *Ministers to Extend TRIPS Non-Violation, E-Commerce Bans in Geneva*, INSIDE U.S. TRADE, Vol.27, No.44, Nov. 13, 2009, ¶ 3.

⁷ International Centre for Trade and Sustainable Development, *supra* note 5, ¶ 5.

⁸ *Ministers to Extend TRIPS Non-Violation, E-Commerce Bans in Geneva*, *supra* note 6, ¶ 6.

⁹ WTO, *Annual Report (2009) of The Council for TRIPS*, WTO Doc. IP/C/52, ¶ 9 (Nov. 5, 2009).

¹⁰ WTO, *Annual Report (2009) of The Council for TRIPS, Addendum*, WTO Doc. IP/C/52/Add.1, ¶ II (Nov. 12, 2009).

¹¹ WTO, *Work Continues on Issues Needing Clarification*, at http://www.wto.org/english/tratop_e/ecom_e/ecom_briefnote_e.htm (last visited Nov. 28, 2009). 關於電子商務之相關議題，請參考 WTO 關於電子商務之網站，網址：

for Trade in Services)、貨品貿易理事會 (Council for Trade in Goods)、TRIPS 理事會、以及貿易與發展委員會 (the Committee on Trade and Development) 下分別就電子商務與其相關之議題進行討論¹²，之後則改為在總理事會主持下，於 TRIPS 理事會中進行討論。

在全球電子商務宣言中，同時有暫停對電子商務課徵關稅之規定，蓋對網路買賣之貨物課稅，執行上有其困難性；於該宣言後，各屆部長會議則持續作出延展期限之決議¹³，最近一次決議為 2005 年香港部長會議，而此項暫停適用將於今年部長會議時到期。對於此項議題，大多數會員於 TRIPS 理事會會議上表示電子商務對經濟的發展相當重要，尤其是對開發中國家會員而言，蓋電子商務增加了各國間之貿易機會，發展未來之策略時亦需將電子商務納入考量，故會員普遍認為應延長暫停適用期間，因此會議的重點轉為討論暫停適用期間應延長多久¹⁴。TRIPS 理事會最後決議將向部長會議建議繼續暫停對網路買賣之貨物課徵關稅二年；又因有部分會員仍表示此項議題還需要再進一步研究，故決議中同時要求 2010 年 7 月和 12 月以及 2011 年 7 月需進行覆查與報告¹⁵。此項決議也將提交總理事會，於第七屆日內瓦部長會議中提出及進行決議。

第七屆部長會議之決議

WTO 第七屆部長會議於今年 11 月 31 日至 12 月 2 日在瑞士日內瓦召開，會員於會議之第三天針對上述兩項提議做出決議，將繼續延長 TRIPS 下非違反協定之控訴之暫停提起期間，以及延長暫停對電子商務課徵關稅之期間至下一屆部長會議，而下一次部長會議預計在 2011 年舉行¹⁶。

http://www.wto.org/english/tratop_e/ecom_e/ecom_e.htm (最後瀏覽日：2009 年 12 月 3 日)。

¹² *Id.*

¹³ *Id.*; WTO, *Ministerial Conference, Fourth Session, Doha, 9-14 November 2001, Ministerial Declaration*, WTO Doc. WT/MIN(01)/DEC/1, ¶ 34 (Nov. 20, 2001); WTO, *Preparations for the Fifth Session of the Ministerial Conference, Draft Cancun Ministerial Text, Second Revision*, WTO Doc. JOB(03)/150/Rev.2, ¶ 24 (Sept. 13, 2003); WTO, *Ministerial Conference, Sixth Session, Hong Kong, 13-18 December 2005, Doha Work Programme, Ministerial Declaration*, *supra* note 4, ¶ 46.

¹⁴ General Council, *Work Programme on Electronic Commerce, Dedicated Discussions under the Auspices of the General Council, Report to the 17 November 2009 Meeting of the General Council*, WTO Doc. WT/GC/W/613, ¶ 7 (Nov. 9, 2009).

¹⁵ *Id.* ¶ 9.

¹⁶ Seventh WTO Ministerial Conference, *Day 3: Ministers Show 'Political Energy' for Ending Doha Round* (Dec. 2, 2009), at http://www.wto.org/english/news_e/news09_e/mn09a_02dec09_e.htm (last visit Dec. 7, 2009).