

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号: X2007120099

UDC

厦门大学

硕士学位论文

改性活生物体越境转移法律规制中  
的预警原则

The Precautionary Principle in Regulations  
on the Transboundary Movement of the Living Modified Organisms

杨颖

指导教师姓名: 于飞 教授

专业名称: 法律硕士

论文提交日期: 2010年11月

论文答辩时间: 2010年 月

学位授予日期: 2010年 月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评阅人: \_\_\_\_\_

2010年11月

## 厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

# 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

1、保密（ ），在            年解密后适用本授权书。

2、不保密（ ）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名：                                  日期：        年    月    日

导师签名：                                  日期：        年    月    日

## 内容摘要

改性活生物体 (Living Modified Organisms, 以下简称 LMOs) 的越境转移牵涉各方利益, 针对 LMOs 越境转移的国际条约之间也存在着冲突。多边环境协定《卡塔赫纳生物安全议定书》和多边贸易协定《SPS 协定》都规制着改性活生物体的越境转移。但是, 两个条约存在冲突, 预警原则是两者冲突的焦点。预警原则弱化对科学确定性的要求, 这与《SPS 协定》的科学证据原则之间似乎存在着严重的冲突。但是, 本文通过对 LMOs 越境转移法律规制中预警原则与《SPS 协定》科学证据原则的关系、以预警原则为基础采取的措施的要求等有关问题的分析, 提出《卡塔赫纳生物安全议定书》与《SPS 协定》在预警原则方面存在着协调的可能性。本文还对预警原则的国际法律地位和制约因素进行了分析, 提出预警原则是正在形成中的国际习惯法。最后, 本文还对我国在 LMOs 入境管理的立法提出改进建议。

本文除了前言和结语外, 共包括四章:

第一章主要介绍 LMOs 基本情况和围绕 LMOs 越境转移存在的利益冲突, 同时还介绍了目前 LMOs 法律规制中存在的两大不同阵营和国际法对 LMOs 的法律规制情况。

第二章介绍了预警原则的定义和产生过程以及其在 LMOs 越境转移中的适用情况。

第三章重点分析了预警原则在 LMOs 越境转移中适用的若干问题, 包括预警原则的国际法律地位、与科学证据规则的关系以及对以预警原则为基础采取的措施的要求, 预警原则存在的制约因素等, 指出在预警原则的适用上, 《卡塔赫纳生物安全议定书》与《SPS 协定》存在协调的可能性。

第四章分析我国目前在 LMOs 入境管理立法上的缺陷并提出改进建议。

**关键字:** 预警原则; 转基因; 科学证据

## ABSTRACT

The transboundary movement of Living Modified Organisms (hereinafter referred to as "LMOs") involves the interests of different parties, which leads to the conflicts in the related international laws. The transboundary movement of LMOs is regulated by The Cartagena Protocol on Biological Safety which belongs to multilateral environment agreement and the SPS Agreement which belongs to multilateral trade agreement. Conflicts exist between the two agreements, in which the precautionary principle is the focus in these conflicts. The precautionary principle undermines the requirement for science, so it seems that the principle conflicts with the SPS Agreement. However, the article points out that the precautionary principle can be harmonized between The Cartagena Protocol on Biological Safety and the SPS Agreement through the analysis of the relationship between the precautionary principle and the science principle, the requirement for the measures based on the precautionary principle. The author also analyses the status of the precautionary principle in the international laws and the limitation of the principle, and get the conclusion that the precautionary principle is becoming the customary international law. Finally, the article gives some suggestions on the regulations on the transboundary movement of LMOs in China.

The article has four chapters excluding the preface and the conclusion:

The basic knowledge of the LMOs and the conflicts about it as well as the regulations both in domestic laws and international laws is introduced in the first chapter.

The second chapter is about the definition and appearance of the precautionary principle and the application of this principle in the regulation of the transboundary movement of LMOs.

The third chapter analyses some important issues on the precautionary principle in transboundary movement of LMOs, including the status of the precautionary principle in international laws, the relationship between the precautionary principle and the science principle, the requirement for the measures based on the precautionary principle, the limitation of this principle and points out that the precautionary principle can be harmonized between The Cartagena Protocol on Biological Safety and the SPS Agreement.

The fourth chapter is about the shortage in China's legislation on the transboundary movement of LMOs and some suggestion on the management of the imports of the LMOs.

**Key Words:** The Precautionary Principle; The LMOs; The Science Proof

厦门大学博硕士论文摘要库

## 缩略语表 ABBREVIATIONS

CBD	Convention on Biological Diversity	《生物多样性公约》
DNA	Deoxyribonucleic Acid	脱氧核糖核酸
DSB	Dispute Settlement Body	争端解决机构
EC	European Communities	欧洲共同体
EU	European Union	欧盟
FDA	Food and Drug Administration	美国食品与药物管理局
GATT	General Agreement on Tariffs and Trade	《关税与贸易总协定》
LMOs	Living Modified Organisms	改性活生物体
《SPS 协定》	Agreement on Sanitary and Phytosanitary Measures	《实施卫生与植物卫生措施协定》
《TBT 协定》	Agreement on Technical Barriers to Trade	《技术性贸易壁垒协定》
WTO	WTO World Trade Organization	世界贸易组织

## 案例表 TABLE OF CASES

Short Title	Full Case Title and Citation
<p><b>EC—Hormones</b> (United States, Canada)</p>	<p><b>Appellate Body Report, EC Measures Concerning Meat and Meat Products (Hormones), WT/DS26/AB/R, WT/DS48/AB/R, adopted 13 February 1998.</b></p>
<p><b>Australia—Salmon</b> (United States)</p>	<p><b>Appellate Body Report, Australia—Measures Affecting Importation of Salmon, WT/DS21/AB/R, adopted 6 November 1998.</b></p>
<p><b>Japan—Agricultural Products</b> (United States)</p>	<p><b>Appellate Body Report, Japan—Measures Affecting the Importation of Agricultural Products, WT/DS76/AB/R, adopted 22 Feb 1999.</b></p>
<p><b>Japan—Apple</b> (United States)</p>	<p><b>Appellate Body Report, Japan—Measures Affecting the Importation of Apples, WT/DS245/AB/R, adopted 26 November 2003.</b></p>
<p><b>EC—Biotech Products</b> (United States, Canada, Argentina)</p>	<p><b>Reports, EC—Approval and Marketing of Biotech Products, WT/DS291, WT/DS292, WT/DS293, dated 29 September 2006.</b></p>



前 言.....	1
<b>第一章 改性活生物体越境转移及其法律规制概述.....</b>	<b>3</b>
<b>第一节 改性活生物体越境转移情况概述 .....</b>	<b>3</b>
一、改性活生物体的定义及其作用和消极影响 .....	3
二、LMOs 背后的利益之争.....	5
三、对 LMOs 越境转移产生的风险进行预警防范的必要性.....	8
<b>第二节 LMOs 的法律规制 .....</b>	<b>9</b>
一、对于 LMOs 法律规制的两大不同阵营 .....	9
二、规范 LMOs 越境转移的国际条约——《卡塔赫纳生物安全议定书》 .....	12
三、WTO 多边贸易体制对 LMOs 越境转移规制措施的约束.....	12
四、预警原则是《生物安全议定书》与《SPS 协定》在 LMOs 越境转移规制中 存在冲突的焦点之一 .....	13
<b>第二章 预警原则及其在 LMOs 法律规制中的适用 .....</b>	<b>14</b>
<b>第一节 预警原则的定义和产生 .....</b>	<b>14</b>
一、预警原则的定义.....	14
二、预警原则的产生 .....	15
<b>第二节 预警原则在 LMOs 越境转移法律规制中的适用 .....</b>	<b>17</b>
一、欧盟对于 LMOs 越境转移规制法律实践中的预警原则.....	18
二、相关条约有关 LMOs 越境转移预警原则的规定.....	19
<b>第三章 LMOs 越境转移国际法规制中预警原则若干问题的分析... ..</b>	<b>22</b>
<b>第一节 预警原则在 LMOs 越境转移规制中的法律地位 .....</b>	<b>22</b>
一、《生物安全议定书》、《SPS 协定》以及一些国家对其法律地位的定位 .....	22
二、对预警原则国际法律地位的认识存在冲突的分析 .....	25
三、预警原则是正在形成中的国际习惯法 .....	27
<b>第二节 预警原则与科学证据原则的关系 .....</b>	<b>31</b>
一、预警原则中的“科学”要求 .....	32

二、《SPS 协定》与《生物安全议定书》对于科学证据“充分性”的认识存在协调的可能.....	33
<b>第三节 对以预警原则为基础采取的措施的要求 .....</b>	<b>35</b>
一、以预警原则为基础采取的措施应当符合相称性的要求 .....	35
二、以预警原则为基础采取的措施应当符合非歧视性原则的要求 .....	37
<b>第四节 预警原则发展的制约因素 .....</b>	<b>38</b>
一、LMOs 越境转移背后的利益冲突.....	38
二、预警原则自身的缺陷 .....	38
<b>第四章 预警原则在我国 LMOs 越境转移法律规制中的适用.....</b>	<b>40</b>
<b>第一节 我国有关预警原则的立法 .....</b>	<b>40</b>
一、我国目前有关 LMOs 预警原则的立法.....	40
二、我国目前有关 LMOs 入境管理立法存在的问题.....	41
三、在我国法律中确定对 LMOs 入境管理适用预警原则的必要性.....	42
四、我国对在 LMOs 越境转移的法律中适用预警原则的态度.....	42
<b>第二节 我国在 LMOs 越境转移中有关预警原则的立法完善 .....</b>	<b>43</b>
一、建立科学合理的预警制度在立法上确立预警原则的法律地位 .....	43
二、在适用预警原则的同时兼顾我国《SPS 协定》的条约义务 .....	43
三、积极参与国际条约的谈判、促成预警原则国际习惯法地位的确立 .....	43
<b>结    语.....</b>	<b>44</b>
<b>参考文献.....</b>	<b>45</b>

## CONTENTS

<b>Preface</b> .....		<b>1</b>
<b>Chapter 1</b>	<b>The Summaries on the Transboundary Movement of LMOs and the Related Regulations</b> .....	<b>3</b>
<b>Subchapter 1</b>	<b>The Summaries on the Transboundary Movement of LMOs</b> .....	<b>3</b>
Section 1	The Definition, the Positive and the Negative Effect of the LMOs .....	3
Section 2	The Dispute on the Interests Beside the LMOs .....	5
Section 3	The Need of the Precaution against the Risk from the Transboundary Movement of the LMOs .....	8
<b>Subchapter 2</b>	<b>The Regulation on the LMOs</b> .....	<b>9</b>
Section 1	Two Different System on the Regulation on the LMOs .....	9
Section 2	The First International Treaty about the Transboundary Movement of LMOs—the Cartagena Protocol on Biological Safety .....	12
Section 3	The Regulation of the WTO and the Impact of the DSB .....	12
Section 4	One of the Focus of the Conflict: the Precautionary Principle .....	13
<b>Chapter 2</b>	<b>The Precautionary Principle and the Application on the Transboundary Movement of LMOs</b> .....	<b>14</b>
<b>Subchapter 1</b>	<b>The Definition and the Appearance of the Precautionary Principle</b> .....	<b>14</b>
Section 1	The Definition of the Precautionary Principle .....	14
Section 2	The Appearance of the Precautionary Principle .....	15
<b>Subchapter 2</b>	<b>The Application of the Precautionary Principle on the Regulation of Transboundary Movement of LMOs</b> .....	<b>17</b>
Section 1	The EU Laws about the Precautionary Principle on the Regulation of Transboundary Movement of LMOs .....	18
Section 2	the Application of the Precautionary Principle on the Regulation of Transboundary Movement of LMOs on the Related Treaties .....	19
<b>Chapter 3</b>	<b>Analysis of Some Key Issues on the Precautionary Principle and the Application on the Transboundary of LMOs</b> .....	<b>22</b>

<b>Subchapter 1</b>	<b>The Status of the Precautionary Principle in the International Laws of the Transboundary Movement of LMOs</b> .....	<b>22</b>
Section 1	The Status of the Precautionary Principle in the Cartagena Protocol on Biological Safety, the SPS Agreement and Some Countries Attitude to It .....	22
Section 2	The Analysis of the Divergence on the Status of the Precautionary Principle in the International Laws .....	25
Section 3	The Precautionary Principle is Becoming the Customary International Laws .....	27
<b>Subchapter 2</b>	<b>the Relationship between the Precautionary Principle and the Science Principle</b> .....	<b>31</b>
Section 1	The Requirement for “Science” in the Precautionary Principle.....	32
Section 2	The Cartagena Protocol on Biological Safety can be Reconciled with the SPS Agreement about the Requirement of “Sufficient” .....	33
<b>Subchapter 3</b>	<b>The Requirement for the Measures based on the Precautionary Principle</b> .....	<b>35</b>
Section 1	The Measures Based on the Precautionary Principle should Accord with the Requirement of Equivalent.....	35
Section 2	The Measures Based on the Precautionary Principle should Accord with the Requirement of Non- Discrimination .....	37
<b>Subchapter 4</b>	<b>The Limitation of the Development of the Precautionary Principle</b> .....	<b>38</b>
Section 1	The Conflicts of Interests Beside the Transboundary of Movement of the LMOs.....	38
Section 2	The Limitations of the Precautionary Principle.....	38
<b>Chapter 4</b>	<b>The Application of the Precautionary Principle on China’s Regulations on Transboundary Movement of LMOs</b> .....	<b>40</b>
<b>Subchapter 1</b>	<b>The Legislations about the Precautionary Principle in China</b> .....	<b>40</b>
Section 1	The Legislations about the Precautionary Principle in China .....	40
Section 2	The Problems of the Legislations about the Precautionary Principle in China .....	41
Section 3	The Need of the Introduction of the Precautionary Principle in the	

	Management of the Import of the LMOs .....	42
Section 4	The Attitude of China in the Application of the Precautionary Principle in the Transboundary Movement of LMOs.....	42
<b>Subchapter 2</b>	<b>The Improvement of the Legislations on the Precautionary Principle in the Transboundary Movement of LMOs .....</b>	<b>43</b>
Section 1	Confirm the Status of the Precautionary Principle and Build Up the Reasonable Precautionary System .....	43
Section 2	Take Care of the Obligation under the SPS Agreement.....	43
Section 3	Take Part in the Negotiation Actively and Prompt the Establishment of the Status of the Customary International Law of the Precautionary Principle.....	43
<b>Conclusion</b>	.....	<b>44</b>
<b>Bibliography</b>	.....	<b>45</b>

廈門大學博碩士論文

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## 前 言

转基因技术是第二次世界大战后人类改造自然的又一突出科学成果，从 20 世纪 70 年代开始出现以来，转基因产品便以其优越于传统种植方法的高产、高抗病性和廉价迅速实现产业化，并在美国、阿根廷等国家大面积种植。然而，同其他科技成果一样，以转基因技术为代表的生物技术也无不以人类中心主义为主导，在改造自然的同时也在破坏着原有的生态系统，给人类社会的生存和可持续发展带来威胁。面对一系列人类活动带来的对环境的威胁，国际社会逐渐发展出了新的国际法领域，比如国际环境法。在这个相对新兴的国际法领域，一些不同以往的国际法原则、规则也应运而生，预警原则（precautionary principle）就是其中一项重要原则。然而，目前，在包括改性活生物体在内的转基因产品的越境转移中，预警原则的适用并未成熟。这一方面是由于预警原则自身的发展还存在一定的缺陷，另一方面也是由于转基因产品商业化、贸易化的特点使得各国在规制转基因产品越境转移时，还必须兼顾所承担的贸易协定的义务。这些贸易协定主要就是指世界贸易组织（World Trade Organization, 以下简称 WTO）多边贸易体制下的一系列的条约义务。而 WTO 多边贸易体制是以自由贸易为主导的，对于可能成为各国伪装的贸易限制措施的预警原则，无论在其法律条文或是产生的争端案例中，都没有给予其明确的法律地位。预警原则甚至成为美国与欧盟在 WTO 转基因案件<sup>①</sup>中争端的一个焦点问题。本文试图通过对相关国际条约中的条文和 WTO 争端解决机构案例的分析，进一步明确改性活生物体越境转移中预警原则的含义，预测政策的走向。

我国是一个农业大国，从目前的转基因技术发展水平来说，尚处于较低的水平，盲目引进转基因技术和产品弊大于利。但是，我国作为 WTO 的成员方，又必须履行 WTO 的义务，其中就包括《实施卫生与植物卫生检疫措施协定》（Agreement on the Application of Sanitary and Phytosanitary Measures, 以下简称《SPS 协定》）的义务，因此如何在不违反《SPS 协定》义务的前提下，适用

<sup>①</sup> 2003 年，美国、加拿大和阿根廷等国就 1998 年以来欧盟及其成员国事实上的普遍暂停转基因农产品的审批等有关妨碍或禁止转基因农产品及食品进口问题提交 WTO 争端解决机构。根据专家组报告 (WT/DS291/R)，案件名称为：欧共体-影响生物技术产品准入与销售措施 (EUROPEAN COMMUNITIES - MEASURES AFFECTING THE APPROVAL AND MARKETING OF BIOTECH PRODUCTS)，由于这是 WTO 成立以来，适用《SPS 协定》裁决的第一个有关转基因产品的案件，因此本文简称为“转基因第一案”。

预警原则加强对进口改性活生物体的限制，是摆在我们面前的一个现实问题。本文通过分析我国目前的国内立法和参与国际条约的现状，提出运用预警原则加强改性活生物体进口监管的几点建议。

厦门大学博硕士论文摘要库



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库