

# 國立交通大學

科技法律研究所

碩士論文

WTO 政府採購協定適用範圍之研究  
以爭端解決案件為探討核心

The Scope and Coverage of Government Procurement  
Agreement

-- Focus on Dispute Settlement Cases

研究生：楊婉莉

指導教授：倪貴榮 博士

民國九十四年七月

WTO 政府採購協定適用範圍之研究

-以爭端解決案件為探討核心

The Scope and Coverage of Government Procurement Agreement

-- Focus on Dispute Settlement Cases

研究生：楊婉莉

Student: Wan-Li Yang

指導教授：倪貴榮 博士

Advisor: Dr. Kuei-Jung Ni

國立交通大學



Submitted to Institute of Technology Law  
College of Management  
Nation Chiao Tung University  
in partial Fulfillment of the Requirements  
for the Degree of  
Master  
In  
Technology Law

July 2005

Hsinchu, Taiwan, Republic of China

民國九十四年七月

# 博碩士論文授權書

本授權書所授權之論文為本人在國立交通大學科技法律研究所 93 學年度第 2 學期取得碩士學位之論文。

論文名稱：WTO 政府採購協定適用範圍之研究-以爭端解決案件為探討核心

指導教授：倪貴榮 博士

1.  同意  不同意

本人具有著作財產權之上列論文全文(含摘要)資料，授予行政院國家科學委員會科學技術資料中心(或改制後之機構)，得不限地域、時間與次數以微縮、光碟或數位化等各種方式重製後散布發行或上載網路。

本論文為本人向經濟部智慧財產局申請專利(未申請者本條款請不予理會)的附件之一，申請文號為：\_\_\_\_\_，註明文號者請將全文資料延後半年再公開。

2.  同意  不同意

本人具有著作財產權之上列論文全文(含摘要)資料，授予教育部指定送繳之圖書館及國立交通大學圖書館，基於推動讀者間「資源共享、互惠合作」之理念，與回饋社會及學術研究之目的，教育部指定送繳之圖書館及國立交通大學圖書館得以紙本收錄、重製與利用；於著作權法合理使用範圍內，不限地域與時間，讀者得進行閱覽或列印。

本論文為本人向經濟部智慧財產局申請專利(未申請者本條款請不予理會)的附件之一，申請文號為：\_\_\_\_\_，註明文號者請將全文資料延後半年再公開。

3.  同意  不同意

本人具有著作財產權之上列論文全文(含摘要)，授予國立交通大學與台灣聯合大學系統圖書館，基於推動讀者間「資源共享、互惠合作」之理念，與回饋社會及學術研究之目的，國立交通大學圖書館及台灣聯合大學系統圖書館得不限地域、時間與次數，以微縮、光碟或其他各種數位化方式將上列論文重製，並得將數位化之上列論文及論文電子檔以上載網路方式，於著作權法合理使用範圍內，讀者得進行線上檢索、閱覽、下載或列印。

論文全文上載網路公開之範圍及時間 -

本校及台灣聯合大學系統區域網路： 立即公開

校外網際網路： 立即公開

上述授權內容均無須訂立讓與及授權契約書。依本授權之發行權為非專屬性發行權利。依本授權所為之收錄、重製、發行及學術研發利用均為無償。上述同意與不同意之欄位若未鈎選，本人同意視同授權。

研究生簽名：

(親筆正楷)

楊婉莉

學號：9038521

(務必填寫)

日期：民國 94 年 7 月 4 日

1. 本授權書請以黑筆撰寫並影印裝訂於書名頁之次頁。

## 國家圖書館博碩士論文電子檔案上網授權書

本授權書所授權之論文為本人在國立交通大學科技法律研究所 93 學年度第 2 學期取得碩士學位之論文。

論文名稱：：WTO 政府採購協定適用範圍之研究-以爭端解決案件為探討核心

指導教授：倪貴榮 博士

同意       不同意

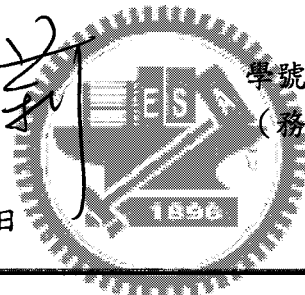
本人具有著作財產權之上列論文全文(含摘要)，以非專屬、無償授權國家圖書館，不限地域、時間與次數，以微縮、光碟或其他各種數位化方式將上列論文重製，並得將數位化之上列論文及論文電子檔以上載網路方式，提供讀者基於個人非營利性質之線上檢索、閱覽、下載或列印。

上述授權內容均無須訂立讓與及授權契約書。依本授權之發行權為非專屬性發行權利。依本授權所為之收錄、重製、發行及學術研發利用均為無償。上述同意與不同意之欄位若未鈎選，本人同意視同授權。

研究生簽名：  
(親筆正楷)

楊婉新

學號：9038521  
(務必填寫)



日期：民國 94 年 7 月 4 日

1. 本授權書請以黑筆撰寫，並列印二份，其中一份影印裝訂於附錄三之一(博碩士論文授權書)之次頁；另一份於辦理離校時繳交給系所助理，由圖書館彙總寄交國家圖書館。

# 國立交通大學

## 論文口試委員會審定書

本校 管理學院 科技法律研究所 碩士 楊婉莉 君

所提論文：

WTO 政府採購協定適用範圍之研究-以爭端解決案件為探討核心

The Scope and Coverage of Government Procurement Agreement

- Focus on Dispute Settlement Cases

合於碩士資格水準、業經本委員會評審認可

口試委員：

李貴英

張品英

倪貴英

指導教授：

倪貴英

研究所所長：

劉

教授

中華民國 九十四 年 七月 四 日

# WTO 政府採購協定適用之範圍

-以爭端解決案件為探討核心

研究生：楊婉莉

指導教授：倪貴榮 博士

國立交通大學科技法律研究所碩士班

## 摘 要

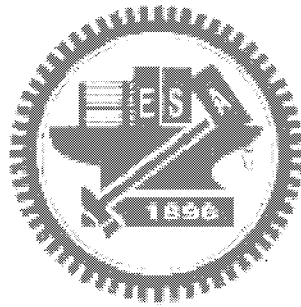
各國政府機關每年對外採購之交易金額約占各國國內生產總額 10% 至 15 %，因此政府採購市場對整體經濟的影響性甚大，各國傳統上對此均採行保護政策，然隨著國際貿易日漸頻繁，傳統的歧視性措施於是漸受國際關注，政府採購也不再只是一國內部的事務，對外乃全球化市場中另一個兵家必爭之地。

在 GATT/WTO 架構下政府採購不適用最惠國待遇與國民待遇原則，因此一締約國對來自於其他不同締約國之同類產品，在進口後採購時可以給予不同的待遇；締約國對於進口到其國內的其他締約國產品，於政府採購時也可以給予不同於本國產品之差別待遇；為避免各國政府利用政府採購造成貿易障礙，在一九七九年東京回合談判中，終於達成第一個政府採購協定，中央機關所辦理之貨品採購開始以複邊形式受到規範，而目前乃是適用於烏拉圭回合談判中於一九九六年一月一日正式生效之政府採購協定，並已有 28 個締約國，而我國於二〇〇二年一月一日正式成為 WTO 會員，依據我國入會文件理應於二〇〇三年一月之前簽署政府採購協定，惟目前仍因政治力因素迄未簽署，然自一九九五年度至二〇〇三年度，我國就政府採購協定所承諾適用機關的採購規模逐漸擴大，於二〇〇〇年度已達六千億元新台幣以上，而門檻金額以上之採購案金額就高達三千餘億元，二〇〇三年門檻金額以上之採購案金額更高達四千七百六十二億餘元；當然倘我國簽署協定後，其他協定締約國也必須對我開放總額每年約新台幣六兆八千億元以上之政府採購市場，因此，基於上開龐大商機考量，各締約國無不利用各種管道對我國開放政府採購市場腳步持續表達關切。

而我國簽署協定後必須開放哪些政府採購市場極有釐清的必要，惟由於政府採購協定採框架式談判，未對何謂「政府採購」作明確的定義，因此某機關是否為承諾之「政府機關」？其「行為」在何種情形下應適用政府採購協定？與其發生爭議時之判斷標準為何？均有解釋空間，也有賴對整個 WTO 協定與政府採購協定間相互關係的瞭解，這對政府採購機關與民間企業均是很大挑戰，從而即有深入研究之必要。本文首先於第二章藉由各國對簽署協定考量的角度，初步介紹各國在政府採購市場下實施保護之相關措施，並進行 WTO 國際經貿體制下政府採購協定演進之探討；第三章則探討協定之主要規範、適用之原理原則與爭端解決程序；第四章則藉由前開研究，以在 GATT/WTO 架構下有關政府採購所生之爭端解決案件探討協定適用之「採購行為」與「採購機關」，並研析爭端解決小組就「採購行為」「採購機關」所提出之幾項判斷標準；第五章則繼續討論

協定第一條所謂之「任何有關」「法律、規章、程序或實務」之適用，並介紹協定適用之採購客體、金額與除外事項等；第六章，就我國目前對外面臨政府採購協定締約國質疑我國違反WTO協定，對內面臨國內廠商質疑採購機關辦理採購程式圖利外國廠商之窘境，藉由上開研究先釐整出不適用協定之範圍，供政府機構作為決定是否開放市場或採取保護措施之參考，以期能兼顧我國政府與廠商之利益，並提出我國承諾清單於簽署後可能產生之問題，另外也藉由研究所得，提出我國政府採購法制之修法建議，以供政府施政參考。

關鍵字：世界貿易組織、政府採購協定、政府採購法、政府採購、爭端解決案件、違反協定之控訴、非違反協定之控訴



# **The Scope and Coverage of Government Procurement Agreement - Focus on Dispute Settlement Cases**

**Student: Wan-Li Yang**

**Advisor: Dr. Kuei-Jung Ni**

**Institute of Technology Law  
National Chiao Tung University**

## **ABSTRACT**

For many World Trade Organization (WTO) members, government procurement (GP) is generally ten to fifteen percent of a country's gross domestic product (GDP). Because the significant impact on a nation's economy, the early procurement laws were protective of its domestic industry. However, as international trade being more frequently, considerable international attention is drawn on these discriminatory measures. Accordingly, a nation's GP becomes not only a domestic issue but a global one. Under the construct of the General Agreement on Tariffs and Trade (GATT), GP was explicitly excluded from the key national treatment obligation and the Most-Favored-Nation Treatment. To prevent the protective policies of GP from being trade barriers, the first GP Agreement (GPA), signed in 1979 at the Tokyo Round of Trade Negotiations, entered into force in 1981. The GPA provides a strong framework for ensuring that the procurement practices of signatory nations are open and competitive, and respect the WTO core principles of national treatment without discrimination. Recently, the internal market of our GP has continuously been increasing. Notably, the procurement above a certain threshold amount exceeded NT\$300 billions in 2000 and reached NT\$470 billions in 2003.

Taiwan signed the WTO's agreement in 2002 and has been requested to accede to the GPA in 2003 as a condition of Taiwan's GATT/WTO accession. Due to political reasons, we have not signed the agreement. Once the agreement is signed, the GPA members will open their market of GP over NT\$ 6,800 billions to us. Considering this huge business opportunity, the GPA members have been expressing their concerns via various channels on the pace that we open the market. Since this is the very first time for us to open our GP market to other countries, the definition of GP in the agreement is crucial to successful applications of the GPA. Yet, there still exist questions on how to define government bodies/organizations, to classify applicable transactions to the GPA, as well as to settle disputes happened in applying the GPA. Hence, there is a need to further study these questions and thus this thesis has been directed to investigate the trust of these questions.

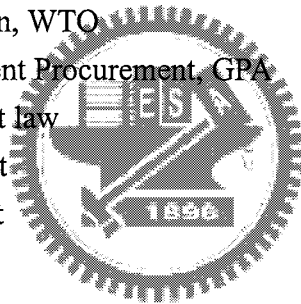
In the organization of this thesis, Chapter 1 presents the topic and purpose of the



study and defines specific notions. The impact of current multilateral rules and the general role and history of the WTO are reviewed in detail in Chapter 2. Chapter 3 describes the application of GPA disciplines to local government entities and the dispute settlement system under the GPA. Chapter 4 provides a study on relevant dispute settlement cases and articles under the GPA to develop a standard of what constitutes a “purchase” and “procuring entity”. In Chapter 5, we investigate the meaning of “any law”, “regulation, procedure or practice regarding any procurement,” valuation of contract, and exceptions to the agreement. Chapter 6 discusses the lists in our schedule in Annexes 1 to 5 of Appendix I of the Government Procurement Law issued in 1998, and predicts the problems which may arise if the GPA is signed. Finally, through thorough examinations on the regulations and applicability of the GPA, we expect this study will provide guidelines for our government to make beneficial policies to itself as well as to our domestic industry. Concluding remarks and future research work can be found in Chapter 7.

key word :

World Trade Organization, WTO  
Agreement on Government Procurement, GPA  
Government procurement law  
Government Procurement  
Non-Violation Complaint  
Dispute settlement



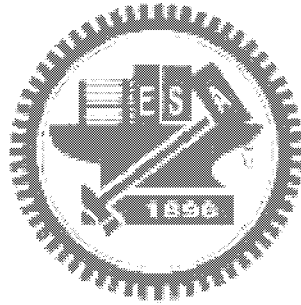
## 謝 誌

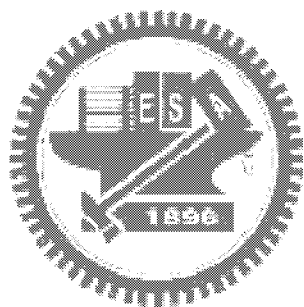
經過多年的努力，論文終於完成了，雖說利用工作之餘撰寫所能運用的時間有限，思緒也難免有未盡完整之處，但終究還是堅持到最後。於撰文期間，有幸蒙師長、親朋好友不計辛勞的指導與協助，才能使我在最有限的時間內順利完成論文，希望能藉此機會，略表自己感謝之意。

首先要感謝指導老師倪貴榮博士在百忙中數次撥冗指導、悉心的指正，使我論文的寫作能持續進行；另外台大法律學院院長羅昌發教授所給國際貿易法領域的方向指引與提示，更讓我能有更多面向的思考，也使得本文在論述上能夠更為完整；此外東吳大學法律系李貴英教授在論文口試中所提供的許多寶貴建議，亦使得論文的內容生色不少，且論文結構更加完整。

在交大科技法律研究所的學習過程，是一個充滿驚喜與回憶的旅程，感謝所長及所上所有師長、同學的指導與協助，讓我能渡過充實而愉快的日子，並且得以克服每週從高雄北上新竹來返的疲累。最後，感謝父母、公婆與家人無盡的支持，以及親愛的進福在這一路的陪伴、加油與打氣。

婉莉誌於高雄  
民國 94 年 7 月





## WTO 政府採購協定適用之範圍 -以爭端解決案件為探討核心

### 目 錄

第一章 緒論 .....	1
第一節 研究動機 .....	1
第二節 研究範圍 .....	5
第三節 研究方法 .....	5
第四節 研究架構 .....	6
第二章 國際經貿體制下政府採購協定之演進 .....	9
第一節 GATT1994 就政府採購的相關規定 .....	9
第二節 GATS 與政府採購的相關規定 .....	10
第一項 GATS 第十三條第一項之規定 .....	10
第二項 GATS 第十三條第二項之進展 .....	11
第三節 政府採購協定產生之歷史發展 .....	12
第一項 各國對政府採購協定考量的角度與實施保護之方式 .....	12
第一款 各國對政府採購協定考量之角度 .....	12
第二款 政府採購實踐上可能會造成貿易障礙的情形 .....	14
第二項 背景 .....	18
第三項 一九八一年一月一日生效之東京回合政府採購協定 .....	19
第四項 一九八八年二月十四日生效之修正版政府採購協定 .....	20
第五項 一九九六年一月一日生效之現行政府採購協定 .....	21
第三章 政府採購協定之原理原則與所適用之爭端解決程序 .....	23
第一節 政府採購協定之主要範圍 .....	23
第一項 複邊協定之性質 .....	23
第二項 主要內容 .....	23
第二節 政府採購協定適用之原理原則 .....	27
第一項 互惠原則且不適用最惠國待遇原則 .....	28
第二項 國民待遇原則與不歧視原則(Non-Discrimination) .....	29
第三項 原產地規則 .....	31
第四項 技術規則原則 .....	33
第五項 透明化原則 .....	35
第三節 政府採購協定所適用之爭端解決程序 .....	40

第一項 諮商與申訴程序.....	40
第二項 爭端解決程序.....	41
第三項 小結.....	45
第四章 政府採購協定適用之範圍（一）.....	47
第一節 前言.....	47
第二節 協定適用之採購行為(procurement 採購之定義).....	49
第一項 採購行為.....	49
第二項 美國關於聲納繪圖系統採購被控告之爭端解決案.....	51
第一款 程序部分.....	51
第二款 實體部分.....	52
第一目 案例事實.....	52
第二目 主要爭點.....	53
壹 係爭採購是否構成 GPA 第一條第一項 a 款前段之採購.....	55
貳 是否屬於 GPA 第一條第一項 a 款後段的除外情形？.....	58
參 小組就本案之結論.....	61
第二款 案件分析.....	61
第三節 協定適用之採購機關.....	66
第一項 承諾機關.....	66
第二項 韓國仁川機場採購案案例介紹與分析.....	69
第一款 背景介紹.....	69
第二款 程序部分.....	72
第三款 實體部分.....	73
第一目 違反協定之控訴.....	73
壹 主要的控訴與答辯.....	73
貳 相關系爭採購單位是否屬於韓國承諾之中央政府機關.....	74
第二目 非違反協定之控訴.....	82
壹 美方主張其利益受剝損.....	82
貳 韓國指美國無法舉證.....	83
參 爭端解決小組之見解與結論.....	84
第四款 案件分析.....	87
第一目 註釋之運用.....	87

第二目 依據國際習慣法原則探討非違反協定之控訴.....	87
第三目 歷史文件之重要性.....	89
第四目 提供未明確列入清單之機關是否應遵守協定之判斷標準.....	89
第五目 與美國聲納繪圖系統採購案之比較.....	91
壹 韓國仁川國際機場採購案小組的判斷標準.....	91
貳 審查是否適用協定之順序.....	93
第五章 政府採購協定之適用範圍（二）.....	94
第一節 協定適用於「任何有關」採購之措施.....	94
第一項 何謂「任何有關」.....	95
第二項 比利時家庭補貼案之分析.....	95
第一款 程序部分.....	95
第二款 實體部分.....	96
第一目 背景事實.....	96
第二目 爭端解決小組之見解與結論.....	96
第三款 案件分析.....	98
第二節 法律、規章、程序或實務.....	100
第一項 何謂「法律、規章、程序與實務」.....	100
第二項 挪威特隆赫姆市收費系統採購案.....	100
第一款 程序部分.....	100
第二款 實體部分.....	101
第一目 背景事實.....	101
第二目 主要爭點.....	101
第三目 爭端解決小組之見解與結論.....	103
壹 協定適用範圍.....	103
貳 主要法律爭執.....	103
參 結論.....	106
第三款 案件分析.....	106
第三節 協定適用之採購客體.....	107
第四節 協定適用之採購金額.....	109
第一項 門檻金額.....	109
第二項 契約價值之作用.....	109
第三項 締約國間的門檻金額.....	110

第四項 契約價值之估算方法.....	111
第五項 契約價值之估算日期.....	112
第六項 VAT 與門檻金額計算案.....	112
第一款 程序部分.....	113
第二款 實體部分.....	113
第一目 案例事實.....	113
第二目 主要爭點.....	114
第三目 爭端解決小組之見解與結論.....	115
第三款 案件分析.....	116
第五節 除外事項.....	118
第一項 政府採購之國防例外.....	118
第二項 政府採購之一般例外.....	119
第一款 關於殘障人士、慈善機構或監獄人犯生產之貨品與服務.....	120
第二款 保護公共道德、秩序或安全、人類及動植物生命或健康所必要.....	122
第一目 公共道德、秩序與安全.....	122
第二目 環境.....	122
第三目 人類及動植物生命或健康.....	125
第四目 必要.....	125
第三款 歧視手段與對國際貿易構成隱藏性之限制.....	127
第三項 小結.....	129
第六章 簽署政府採購協定對我國政府採購法制之影響.....	131
第一節 現階段產生之問題.....	131
第一項 面臨政府採購協定締約國質疑我國違反入會承諾.....	131
第二項 面臨國內廠商質疑採購機關辦理採購程序圖利外國廠商.....	132
第三項 面臨國際壓力提早開放市場.....	133
第二節 不適用政府採購協定之採購案件類型與注意事項.....	134
第一項 WTO 與非 WTO 會員國間.....	135
第二項 WTO 架構下.....	136
第一款 政府採購協定締約國與非締約國間.....	136
第二款 同為政府採購協定締約國間.....	138
第一目 不適用政府採購協定之類型.....	138
第二目 統計資料分析.....	140

第三目 注意事項.....	151
第三節 我國開放清單之內容.....	154
第一項 附件一之清單內容與說明.....	155
第一款 適用機關.....	156
第二款 附件一之附註與說明.....	156
第三款 中央健保局是否為我國承諾附件一附註所稱之單位...	157
第二項 附件二之清單內容與說明.....	158
第一款 適用機關.....	158
第二款 附件二之附註與說明.....	159
第三項 附件三之清單內容與說明.....	161
第一款 適用機關.....	161
第二款 附件三之附註與說明.....	162
第一目 中央信託局組織問題.....	164
第二目 民營化與清單修改問題.....	166
第四項 附件四之清單內容與說明.....	169
第一款 適用之服務項目清單.....	169
第二款 附件四之附註與說明.....	171
第五項 附件五之清單內容.....	172
第六項 附錄一總附註內容與說明.....	172
第四節 對我國政府採購法之修法建議.....	177
第一項 有關採購行為之修法建議.....	178
第二項 有關採購客體之建議.....	179
第三項 有關採購機關之修法建議.....	181
第四項 有關採購金額之修法建議.....	187
第七章 結論.....	192
附件一：需要區別是否適用政府採購協定之相關法規一覽表.....	195
附件二：投標須知範本之修正建議表.....	200
附件三：時序表.....	201
參考文獻.....	202



