



## 哥伦比亚大学直接投资展望

哥伦比亚威尔可持续国际投资中心

FDI 热门问题的观点

系列 77 2012 年 8 月 27 日

主编辑: Karl P. Sauvant (Karl.Sauvant@law.columbia.edu)

执行编辑: Jennifer Reimer (jreimer01@gmail.com)

### 新型经济民族主义？

#### 从加拿大钾肥公司决议中学到的教训

Sandy Walker\*

联合国贸发组织在其 2011 年世界投资报告中称，2010 年全球范围内采取自由化投资政策措施的数量多于限制性措施。<sup>1</sup>在没有借助统计数据的情况下，投资者可能会得出相反的结论，国家抵制外国收购呈逐渐上升的趋势：澳大利亚外国投资审查委员会否决了新加坡交易所收购该国证券交易所，意大利担忧一家法国公司收购该国乳企巨头帕玛拉特，美国政府要求中国企业华为剥离其从 3Leaf

---

\*Sandy Walker (sandy.walker@fmc-law.com) 是 Fraser Milner Casgrain LLP 竞争/反垄断&外国投资审查组的一名成员。作者希望感谢 Subrata Bhattacharjee, Andrea Bjorklund 与 Gus Van Harten 对于早期该文提出有益的建议。**本人作者的观点不代表哥伦比亚大学或者其合作伙伴与支持者的观点。哥伦比亚大学直接投资展望(ISSN 2158-3579)是同行评议刊物。**

<sup>1</sup> 请参阅

<http://www.unctad.org/templates/webflyer.asp?docid=15189&intItemID=2068&lang=1&mode=downloads>。

获得的某些资产。

加拿大政府否决了澳大利亚矿业巨头必和必拓集团收购萨斯喀彻温省钾肥公司，该事件引发了类似的担忧。但是，仔细审阅 PotashCorp 决议可以发现，其并不预示着加拿大外国投资审查会发生彻底改变。相反，它强调了政策偶尔可能会操纵外国投资审查。相比之下，法律其他领域（例如竞争法中的合并控制）的分析框架通常更具预测性，也比较固定。

PotashCorp 决议仅代表了加拿大历史上外国投资审查法（加拿大投资法，简称 CIA）第二次否决文化部门以外的外国投资。PotashCorp 是最大的钾肥生产商，据报导其产量占全球钾肥产量约 20%。加拿大政府发现必和必拓集团的标价不满足 CIA 批准的“加拿大净收益”检验。此外，加拿大政府不满意必和必拓集团就资本支出额或者 PotashCorp 在钾肥出口集团 Canpotex 中成员身份方面做出的充分承诺。<sup>2</sup>当时，联邦农业部也将钾肥视为一种战略资源。<sup>3</sup>

尽管存在这些解释，但是 PotashCorp 决议完全被视为一个特例，主要是诸多因素在政治上的反应：

- 萨斯喀彻温省省长对税收收入的大量减少以及外国控制“战略”资源表示担忧，凭此他成功地鼓动整个加拿大反对这场交易。
- 保守党领导着一个少数党政府，这使得它面临着在 2011 年大选丢失席位的风险——尤其是在萨斯喀彻温省，那里强力支持该省省长的反对意见。

---

<sup>2</sup> 请参阅 Cassandra Kyle, “必和必拓集团撤出钾肥竞标，引证‘净收益’，Postmedia 新闻，2010 年 11 月 15 日，网址：

[www.canada.com/news/Billiton+withdraws+potash+citing+benefit/3827505/story.html](http://www.canada.com/news/Billiton+withdraws+potash+citing+benefit/3827505/story.html)

<sup>3</sup> Eric Reguly, Andy Hoffman 与 Brenda Bouw, “随着渥太华将钾肥视作战略资源，必和必拓集团的希望也在破灭,”The Globe and Mail, 2010 年 11 月 5 日, P. B1.

- 必和必拓集团标价的不合理性

PotashCorp 决议缺乏官方理由，引起了关于该国政府对外国投资开放度的担忧。就其重要意义而言，这是一个特殊的例子，并且在某些方面，必和必拓集团向加拿大做出了前所未有的承诺。PotashCorp 有上述的税收收益，5 年来一直是 Canpotex 钾肥出口集团的成员之一，并且在萨斯卡通市成立了其全球总部。必和必拓集团同时向加拿大政府提供价值 2.5 亿美元履约金来保证其承诺，这可能会减轻公众对其承诺的担忧。

从该决议中可以得出（至少）三点教训。第一点，在加拿大（特别是省份）投资过程中，潜在股东认为政治煽动会产生具体结果。但是，其是否适用于其他的交易还有待商榷：各省领导通常比萨斯喀彻温省（钾肥产业是该省的重要产业）有更多不同的、相互冲突的支持者，并且由于在 2011 年 5 月大选中保守党成功从少数政府转为多数政府，从而改变了联邦政府政治上的脆弱性。

第二点，加拿大政府对关于 PotashCorp 决议可能会阻碍外国在加拿大投资的批评很敏感，于是将此案例视作一个特例，并不表示潜在的、对以阻碍国际投资流动的方式实施国家利益检验担忧的趋势。<sup>4</sup>的确，自该决议以来还没有一场交易被否决，尽管政府还未实施 ICA2009 年修正案。该修正案提高了审查的门槛，因此减少了需要接受审查的外国投资项目数。

第三点，一些外国投资者可能会逐渐借助于自救措施，以解决政府做法对外国投资的不确定性问题。例如，外国投资者进行少于一个公司 1/3 股份的投资，就可以避免 ICA 的审查，除非该投资可能威胁到加拿大的国家安全。此外，在资源行业，外国企业可能会洽谈“包销协议”，作为获取自然资源的一种方式使其

---

<sup>4</sup> 请参阅 Peter Lichtenbaum 与 David Fagan, “乳企调节中的教训”, 金融时报, 2011 年 4 月 20 日。

有权分享产出。

令投资者感到安慰的是，PotashCorp 决议并不意味着加拿大出现了新的保护主义。然而，在加拿大其他地方一样，外国投资者必须警惕政治敏感可能危及少数涉及全国冠军企业的交易。

( 南开大学国经所徐国方翻译 )

*转载请注明“Sandy Walker ,‘新型的经济民族主义？从加拿大钾肥公司决议中学到的教训’ ,No 77 ,2012 年 8 月 27 日。转载需经哥伦比亚维尔可持续国际投资中心授权( www.vcc.columbia.edu )”*

请将副本发送至哥伦比亚维尔中心 vcc@law.columbia.edu。

如需详细信息请联系：维尔哥伦比亚国际可持续投资中心，Jennifer Reimer, jreimer01@gmail.com 或者 jreimer@lyhplaw.com。

由 Lisa Sachs 女士领导的哥伦比亚维尔可持续国际投资中心 ( VCC ) 是由哥伦比亚法学院和地球研究所联合建立的研究机构。它力图成为全球经济环境下的对外直接投资事务的领导者。VCC 致力于分析和传授基于公共政策和国际投资法视角下 FDI 的影响。

### **Most recent Columbia FDI Perspectives**

- No. 76, Perrine Toledano and Julien Topal, “A good business reason to support mandatory transparency in extractive industries,” Columbia FDI Perspectives, August 13, 2012.
- No. 75, Alex Berger et al., “Attracting FDI through BITs and RTAs: Does treaty content matter?,” Columbia FDI Perspectives, July 30, 2012.
- No. 74, M Sornarajah, “Starting anew in international investment law,” July 16, 2012.
- No. 73, Lorenzo Cotula, “Law at two speeds: Legal frameworks regulating foreign investment in the global South,” June 29, 2012.
- No. 72, Torfinn Harding and Beata Javorcik, “Roll out the red carpet and they will come: Investment promotion and FDI inflows,” June 18, 2012.
- No. 71, Thomas Jost, “Much ado about nothing? State-controlled entities and the change in German investment law,” June 4, 2012.
- No. 70, Terutomo Ozawa, “FDI, catch-up growth stages and stage-focused strategies,” May 28, 2012.

- No. 69, Karl P. Sauvant, “The times they are a-changin’ -- again -- in the relationships between governments and multinational enterprises: From control, to liberalization to rebalancing,” May 21, 2012.
- No. 68, Sophie Meunier et al., “Economic patriotism: Dealing with Chinese direct investment in the United States,” May 14, 2012.
- No. 67, Paul Antony Barbour et al., “The Arab Spring: How soon will foreign investors return?,” May 7, 2012.

FDI 观点之前的所有文章详 : <http://www.vcc.columbia.edu/content/fdi-perspectives>。