



Columbia Center
on Sustainable Investment

A JOINT CENTER OF COLUMBIA LAW SCHOOL
AND THE EARTH INSTITUTE, COLUMBIA UNIVERSITY

哥伦比亚大学外国直接投资展望 对热门外国直接投资问题的看法

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

执编: Riccardo Loschi (Riccardo.Loschi@columbia.edu)

哥伦比亚大学外商直接投资展望(Columbia FDI Perspectives)是一个公开辩论的论坛。作者所表达的意见并不反映 CCSI 或哥伦比亚大学或我们的合作伙伴和支持者的意见。

No. 320 2021 年 12 月 13 日

保护有助于东道国发展的 FDI: 作为投资定义的一部分, “被遗忘的” 萨利尼标准的兴起

Daniela Gómez Altamirano*

最近某些国际投资协定 (IIAs) 对涵盖投资的定义将“对东道国发展的贡献”这一标准纳入, 作为涵盖投资的特征之一¹。这种方法最初被界定为萨利尼标准²的一部分, 后来由于其应用十分棘手而被大多数投资者-国家争端解决法庭所放弃, 但这种方法可以引领前进的道路。

虽然 IIAs 中一些投资的定义使用“经济发展”³, 一些定义仅提及“发展”⁴, 但也有一些定义采用了更全面的“可持续发展”⁵一词。其中一些条款要求“贡献”应以“有效”⁶、“充分”⁷或“重要”⁸的方式进行。[斯洛伐克-阿拉伯联合酋长国 BIT \(2016 年\)](#)很特别, 因为它的表述给出了三种不同的选择: “某种贡献”或“任何形式的贡献”或对东道国发展的“积极影响”⁹。[摩洛哥-尼日利亚 BIT \(2016 年\)](#)第 1 条将“对东道国发展的贡献”作为强制性要求。[摩洛哥 BIT 范本 \(2019 年\)](#)注释 3.3 更进一步地列出了衡量这种“贡献”的某些指标, 即生产能力的增加、经济增长、就业创造的质量、投资期限、技术转让和减少贫困。

迄今为止, 没有任何仲裁庭面临与这一要求有关的管辖权问题。一旦根据其中一项协定提出索赔, 法庭将面临一个根本性的问题, 即如何解释(经济/可持续)发展, 以及在明确的条约语言的情况下, 应使用什么基准来评估这种贡献的“积极”、“重要”或“有效”性质。

尽管对于那些希望将保护限制在高质量 FDI 的国家来说，纳入“对东道国发展的贡献”这一标准似乎是合理的，但鉴于（可持续）发展概念的复杂性，这种语言打开了潘多拉魔盒。政策制定者需要谨慎对待如何将这一概念转化为法律语言，以避免出现不理想的结果，例如，拒绝保护那些贡献可能不够“重要”的小型投资。

避免解释性问题的一种可能做法是，各国明确制定一套指标，以评估投资对发展的贡献，以及它需要多大程度的贡献，类似于摩洛哥的 BIT 范本。虽然确定具体的可持续发展指标仍然是一项艰巨的任务，但 OECD 等组织和学者所做的工作可以指导东道国确定哪些指标应纳入 IIAs 的投资定义中。值得注意的是，法庭已经考虑了其中一些指标，如对基础设施的贡献¹⁰、技术转让¹¹、当地雇员培训¹²和政府收入的创造¹³。

或者，各国可以通过对投资者规定义务或通过拒绝受益条款来促进高质量的 FDI。义务可包括公司社会责任条款，这在许多 IIAs 中已被引入。此外，各国可以在其 IIAs 中纳入具体的多边法律文书（例如，关于保护人权和劳工权利、环境的文书），这已成为近期自由贸易协定的一个趋势。

这些方法表明，IIAs 不仅可以鼓励对东道国的经济贡献，而且确实可以支持“可持续发展”，正如联合国可持续发展目标所反映的那样。

* Daniela Gómez Altamirano (dgomezaltamirano@worldbank.org)是世界银行的私营部门专家，也是莱顿大学的博士生。作者希望感谢 Barton Legum, Howard Mann 和 Peter Muchlinski 的有益的同行评审。

¹ 在分析的 3600 个国际投资协定中，2015 年的序言部分提到了“经济发展”或“可持续发展”。在这些国际投资协定中，只有 16 项将“对东道国发展的贡献”标准也纳入投资的定义，作为涵盖投资的特征之一。见埃及-毛里求斯 BIT（2014 年）、伊朗-斯洛伐克 BIT（2016 年）、摩洛哥-尼日利亚 BIT（2016 年）、斯洛伐克-阿联酋 BIT（2016 年）、土耳其-乌克兰 BIT（2017 年）、土耳其-布隆迪 BIT（2017 年）、阿根廷-智利 BIT（2017 年）、土耳其-乌兹别克斯坦 BIT（2017 年）、阿根廷-阿拉伯联合酋长国 BIT（2018 年）、白俄罗斯-土耳其 BIT（2018 年）、白俄罗斯-印度 BIT（2018 年）、印度-中国台湾省 BIT（2018 年）、西非经共体投资准则（2018 年）、东南非共同市场投资协定（2018 年）、摩洛哥-刚果 BIT（2018 年）、土耳其-布基纳法索 BIT（2019 年）、印度-吉尔吉斯斯坦 BIT（2019 年）。

² 萨利尼检验要求所称投资符合 ICSID 第 25（1）条规定的四项准则，即：出资、一定的持续时间、风险以及对东道国经济发展的贡献。

³ 伊朗-斯洛伐克 BIT（2016 年）、阿根廷-智利自由贸易协定（2017 年）、阿根廷-阿联酋 BIT（2018 年）、白俄罗斯-土耳其 BIT（2018 年）、西非经共体投资法典（2018 年）、土耳其-布隆迪 BIT（2017 年）。

⁴ 斯洛伐克-阿联酋 BIT（2016 年）、印度-白俄罗斯 BIT（2018 年）、印度-台湾 BIT（2018 年）、印度-吉尔吉斯斯坦 BIT（2019 年）。

⁵ 毛里求斯-埃及 BIT（2014 年），摩洛哥-尼日利亚 BIT（2016 年）。

⁶ 伊朗-斯洛伐克 BIT（2016），第 1 条。

⁷ 印度-中国台湾省 BIT（2018），第 1 条。

⁸ 西非经共体投资法（2018），第 1 条。

⁹ 斯洛伐克-阿拉伯联合酋长国（2016），第 1 条。

¹⁰ Salini Costruttori SpA 和 Italstrade SpA 诉摩洛哥王国，ICSID 第 ARB/00/4 号案件，关于管辖权的决定，622（2001 年 7 月 23 日），第 52 段及其后的内容。

¹¹ Biwater Gauff（坦桑尼亚）有限公司诉坦桑尼亚联合共和国，ICSID 第 ARB/05/22 号案件，裁决书，66（2008

年 7 月 24 日)，第 240 段及其后的内容。

¹² Inmaris Perestroika Sailing Services 诉乌克兰，ICSID 第 ARB/08/8 号案件，关于管辖权的决定，第 58-60 页（2010 年 3 月 8 日），第 26 段及其后的内容。

¹³ Alpha Projektholding GmbH 诉乌克兰，ICSID 第 ARB/07/16 号案件，裁决书，109（2010 年 11 月 8 日），第 312 段及其后的内容。

如果附带以下承认，这篇展望中的材料可以被重印：“Daniela Gómez Altamirano, 《保护有助于东道国发展的 FDI: 作为投资定义的一部分, “被遗忘的” 萨利尼标准的兴起》, 哥大国际投资展望, No.320, 2021 年 12 月 13 日。经哥伦比亚可持续投资中心许可转载 (<http://ccsi.columbia.edu>)。” 请将复印件发送至哥伦比亚可持续投资中心 ccsi@law.columbia.edu。

欲获取更多信息，包括关于提交给展望的信息，请联系：哥伦比亚可持续投资中心，Riccardo Loschi, riccardo.loschi@columbia.edu。

哥伦比亚大学可持续投资中心 (CCSI) 是哥伦比亚大学法学院和哥伦比亚大学地球研究所的联合中心，是一个领先的应用研究中心和论坛，致力于可持续国际投资的研究、实践和讨论。我们的任务是制定和传播切实可行的办法和解决办法，并分析当前的政策性问题，以便最大限度地发挥国际投资对可持续发展的影响。该中心通过跨学科研究、咨询项目、多方利益相关者对话、教育项目以及资源和工具的开发来承担其使命。获取更多信息，请访问我们的网站 <http://ccsi.columbia.edu>。

最新的哥大国际投资展望

- No. 319, Matthew Stephenson, 《启动投资伙伴计划》，哥大国际投资展望, 2021 年 11 月 29 日
- No. 318, Marian Ingrams, Thomas Mason and Joseph Wilde-Ramsing, 《OECD<跨国企业准则>: 最近对新出现问题的投诉表明有必要修订负责任商业行为的标准》，哥大国际投资展望, 2021 年 11 月 15 日
- No. 317, Nicolas Hachez, Allan Jorgensen, 《负责任商业行为与企业赔付的国家联络点：20 年的成就和挑战》，哥大国际投资展望, 2021 年 11 月 1 日
- No. 316, Karl P. Sauvart, Matthew Stephenson, Yardenne Kagan, 《绿色 FDI: 促进碳中和投资》，哥大国际投资展望, 2021 年 10 月 18 日
- No. 315, Craig S. Miles, 《为赔付金额辩护》，哥大国际投资展望, 2021 年 10 月 4 日

所有先前的哥大国际投资展望均载于: <https://ccsi.columbia.edu/content/columbia-fdi-perspectives>