



Columbia FDI Perspectives

哥大国际投资展望

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

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

哥大国际投资展望(Columbia FDI Perspectives)是一个公开辩论的论坛,作者所表达的观点并不代表 CCSI 或我们的合作伙伴与支持者的观点。

No. 324 2022 年 2 月 7 日

国际投资法咨询中心：完美会阻碍正确吗？

Charlie Garnjana-Goonchorn*

所有曾被卷入投资者-国家争端解决(ISDS)事务的政府官员对其长期负面影响都深有体悟。想必许多发展中国家的政府官员也因缺乏专业知识而感到不知所措。他们面临着一个久而未决的难题。在其首个 ISDS 事务中，内部法律顾问会意识到自身缺乏足够的 ISDS 经验。外部法律顾问则费用高昂；但是鉴于 ISDS 事务备受关注，融资必须以某种机会成本很高的方式得以实现。在具体事务之中，仍维持着进退维谷的局面：发展中国家是应该投入稀缺资源以提高内部解决潜在争端的能力，还是应该再次以高昂费用聘请外部法律顾问？

在[联合国国际贸易法委员会第三工作组\(WGIII\)](#)关于 ISDS 改革的讨论上，代表们一致认同建立[国际投资法咨询中心\(ACIIL\)](#)的好处¹。例如：在纠纷发生之前、之时和之后，以合理费用提供优质法律咨询；内部法律顾问的培养训练，同时亦有利于政府就国际条约中的争端防范机制进行谈判；为各国构建 ISDS 与相关事务经验交流的平台；以及以合理费用提供“权威”法律咨询的合法性，有利于官员向上级或公众阐明采取必要行动的理由——这更易于国家方在此次败诉后接受未来国际条约中的 ISDS。法律咨询的可获得性是公正合法的 ISDS 制度的支柱。

尽管 ACIIL 具有明显的好处，但是其建立[复杂艰险](#)。在第三工作组的谈判中，存在着停滞不前的危险。如若争论太少，ACIIL 就无法得以实现；争论太多，谈判就会陷入僵局，许多国家也许会感到厌烦。应该尽快达到一种导向性平衡。

在 ISDS 改革方案的框架之内，建立 ACIIL 的机会十分独特，因为它可以相对其他决定独立进行。只要有几分政治意愿、认同与妥协，ACIIL 很快就可以开始运作，也许在两三年之间。它可以从初具雏形开始，并在稍后阶段加以完善。

为了建立 ACIIL，第三工作组应该解决以下问题：

- **服务范围。**首先，其服务范围必须受到限制：服务愈少，复杂性愈低。ACIIL 可以提出建议（无论争端之前还是争端早期阶段）；在少数 ISDS 事务中代表国家；培养训练政府官员；作为其发达国家和发展中国家成员国的经验交流平台发挥作用。根据以优惠费率准备为 ACIIL 工作的法律顾问的名册，其可以为自身有限资源无法交付的诉讼服务提供聘请外部法律顾问的机会。
- **受惠者。**发展中国家——尤其是最不发达国家——应该是第一受惠者。应该单独向往往资源不足的中小企业提供服务，因为如不然就会给 ACIIL 带来复杂性和利益冲突问题。这方面的讨论应留待日后进行。
- **可行的法律框架与资金来源。**尽管对许多国家来说，一个独立的、基于协定的组织是理想的解决方案，但是在最初阶段，少数服务可以通过将 ACIIL 附属于一个在投资法领域具有专长的国际组织来提供。有能力、有基础如此做的国家可以促成该项目，辅之以基于各国国民收入的分级收费制度，类似于世贸组织的 [WTO 法律事务咨询中心](#)。

一旦 ACIIL 开始运作，各国可以决定是否扩大其规模。

欧盟已提议建立 ACIIL 作为 ISDS 全面改革一揽子计划的组成部分，后者包括建立新的 [多边投资法庭](#)(MIC)。然而，这种方法备受争议。将 MIC 与 ACIIL 结合使得该进程过于复杂，同时使许多发展中国家得不到期待已久的来自 ACIIL 的好处。因此，使 ACIIL 的建立取决于任何其他行动的做法并不可取。《行为准则》的最新进展表明，如果第三工作组愿意，它可以对问题进行优先排序。ACIIL 的进展将有助于及时取得费用合理的法律咨询，加强国际投资体系的合法性，并为联合国国际贸易法委员会第三工作组的讨论带来信誉。如果 MIC 设立成功，只要各国期望，ACIIL 就可以与之相联。

尽快启动初具雏形的 ACIIL 将孕育出更加完善的 ACIIL。有些人也许会在找到完美的前进道路前抱持疑问——但是，如果过去的不断失败只是经验教训，那末完美就不会阻碍正确。立即设立 ACIIL 是可以在短期内实现的——这对国际社会来说，是一个共赢选择。

(南开大学经济学院郭子枫译)

* Charlie Garnjana-Goonchorn (charlie.g@mfa.go.th) 是泰国皇家驻悉尼总领事馆副总领事，也是泰国外交部参与联合国国际贸易法委员会第三工作组谈判的一名国际法律顾问。这篇展望所表达的观点仅代表作者个人，并不代表泰国皇家政府的立场。作者希望感谢 Abdou El Azizi, Meg Kinnear 以及两位匿名评审人的同行评审。

¹ 获取讨论的完整内容，包括融资等事项，参见 [Karl P. Sauvant, “An Advisory Centre on International Investment Law: Key features”, *University of St. Thomas Law Journal*, vol. 17 \(April 2021\), pp. 354-372.](#)

如果附带以下承认，这篇展望中的材料可以被重印：“Charlie Garnjana-Goonchorn, 《国际投资法咨询中心：完美会阻碍正确吗？》，哥大国际投资展望, No.324, 2022 年 2 月 7 日。经哥伦比亚可持续投资中心许可转载 (www.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。

获取更多信息，包括关于提交给哥大国际投资展望的信息，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://www.ccsi.columbia.edu>。

最新的哥大国际投资展望

- No. 323, Julien Chaisse, 《中欧投资协定中的 FDI 与可持续发展：切合实际》 2022 年 1 月 24 日
- No. 322, Mohammad Saeed, 《构建投资便利化框架以促进发展：贸易便利化协定的经验启示》 2022 年 1 月 10 日
- No. 321, Peter Muchlinski, 《通过修订后的 ILO 三方宣言促进负责任商业行为》 2021 年 12 月 27 日
- No. 320, Daniela Gomez Altamirano, 《保护促进东道国发展的 FDI：“被忘却的” Salini 标准作为投资定义之组成的兴起》 2021 年 12 月 13 日
- No. 319, Matthew Stephenson, 《启动投资伙伴关系计划》 2021 年 11 月 29 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>。