



Columbia FDI Perspectives 哥大国际投资展望

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

执行编辑: Abigail Greene (avg2129@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. 341 2022 年 10 月 3 日

加强对发展中东道国的国际谈判援助

Vanessa Tsang*

确保东道国（特别是发展中东道国）与外国投资者签订的投资合约能够物尽其用，有效地保护缔约双方通常有所抵触的商业利益，这符合对东道国利益的考量。考虑到这些项目对发展中国家而言的规模、价值以及战略意义（例如在采掘业和基础设施领域），这些合约对东道国未来几十年的收入和社会经济发展有着深远影响。与之类似，企业也在这些项目上投入数十亿美元，还做出长期财务承诺。

为了确保这些合约公平公正，许多东道国可能需要借助国际谈判支持。这极为重要，因为投资者-国家争端解决机制(ISDS)增加了一种风险：如果国家被指控或事实上违反了合约条款或相关国际法律规范，其将承担高额的法律责任，同时还会被要求向投资者作出赔付。这些成本可能极为惊人：例如，2017 年 [P&ID](#) 法庭裁定尼日利亚向爱尔兰商人赔付 66 亿美元（加上利息，现值 100 亿美元），只因一笔 2000 万美元的投资；而在 2019 年，[ConocoPhillips](#) 法庭裁定委内瑞拉向申诉人赔付 84 亿美元。

在为大型项目拟定投资合约时，大多数跨国公司会有非常专业的内部和/或外部顾问作为其代表进行合约谈判。然而，在谈判中往往存在着固有的不公平对决：许多发展中国家通常没有大量在同外国投资者进行合约谈判方面经验丰富的内部人才，而且聘请专业顾问的预算也十分有限。令人期待的公平对决以及合约制度稳定往往在谈判正式开始之前就受到威胁。

在此背景下，国际机构提供了一些有效的解决方案——从准备工作支持到直接谈判援助——以纠正合约谈判情境的任何不平衡，并支持这些国家制订尽可能最优的合约：

- [国际高级律师项目 \(ISLP\)](#). ISLP 成立于 2000 年，通过免费聘请律师（大多为高级律师和已退休律师）为投资合约谈判提供建议或直接参与，以协助发展中东道国管理采掘业资源。
- [非洲法律支持机构 \(ALSF\)](#). ALSF 成立于 2008 年，由[非洲开发银行](#)主办，其向非洲政府提供资金并藉此将顶级国际法律专家留在其国际关系网中，以及在采掘业和基础设施领域的复杂商业交易谈判中取得技术援助。
- [CONNEX](#). CONNEX 成立于 2017 年，由德国政府设立，其为正在进行复杂投资合约谈判的所有地理区域的发展中东道国提供全球性跨学科援助，主要关注于采掘业。

这些机构提供的直接谈判支持无疑有着重要意义。然而，为了充分发挥其潜力，还应采取下述行动以加强这些努力：

- 所有发展中国家的主管部门必须充分认识到由这三家机构提供的直接谈判支持的存在。现代信息技术，例如通过有针对性的在线研讨会，使得开展系统化的外展工作更为容易。
- 谈判支持应该拓展至所有行业的大型投资合约（而非局限于采掘业和基础设施领域），因为许多有关公平公正合约的相同考虑也适用于不同行业。
- 这三家机构应该考虑构建伙伴关系以分享资源与知识，从而实现优势互补。这将增强其影响力。
- 亟需更多资金来招募跨学科专业人才（以市场价格）：不仅包括律师，还有环境、金融以及制造业专家，其经验水平堪比国际投资者的顾问。一味依靠免费顾问是不可取的，很难取得法律专业之外的免费顾问。
- 除了从发达国家获取资金之外，还应接洽慈善基金会以及高资产净值人群。可以呼吁国际组织（例如区域开发银行）来支持这三家机构。
- 最后，每家机构都应构建快速通道机制，及时对东道国递交的申请予以支持。尽管各国总是尽可能提前作出规划，但是仍可能出现需要在极短时间内展开谈判的情况，有时就在收到申请后的短短数周之内。

大型投资项目有着重大经济和社会影响。发展中东道国需要确保其得到所需要的合约，以及合约保护。对其中许多国家而言，容易获得、可以承担而且专业程度高的国际谈判支持是关键所在。

（南开大学经济学院郭子枫译）

* Vanessa Tsang (vanessa.tsang@columbia.edu) 现任 Omnia Strategy LLP 的律师助理。她拥有哥伦比亚大学法学院法学硕士学位和香港大学法学博士学位。这篇展望基于 [W. Wu and V. Tsang, "Fair game, fair play: The advocacy of international assistance for developing host states in negotiating investment contracts," *Journal of World Investment and Trade*, vol. 23 \(3\) \(2022\), pp. 417-455.](#) 作者希望感谢 James Dingley, Solomon Ebere 对本文早期版本的反馈意见和 Boris Dolgonos, Khalil Hamdani, Lou T. Wells 的同行评审。

如果附带以下承认，这篇展望中的材料可以被重印：“Vanessa Tsang, 《加强对发展中东道国的国际谈判援助》，哥大国际投资展望，No.341，2022 年 10 月 3 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。

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，Abigail Greene, avg2129@columbia.edu。

哥伦比亚大学可持续投资中心(CCSI)作为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。我们的任务是制定与传播切实可行的解决办法，和分析当前的政策性问题，以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. 340, Brian Chang and Daniel Kang, 《推进替代方案：在投资者-国家争端解决中促进调解与和解》 2022 年 9 月 19 日
- No. 339, Christian Pitschas, 《在未来的 WTO 投资促进发展协定中定义投资》 2022 年 9 月 5 日
- No. 338, Louis T. Wells, 《获取“关键矿物资源”？好极了！然需警惕！》 2022 年 8 月 22 日
- No. 337, Charles-Emmanuel Côté, 《新的加拿大示范投资协定：悄然改变》 2022 年 8 月 8 日
- No. 336, Phil Baumann, 《东道国政府如何在跨境并购中确保竞争中性》 2022 年 7 月 25 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>。