



哥伦比亚国际投资展望

哥伦比亚大学可持续投资中心

FDI 热点问题的观点

系列 210 2017 年 10 月 09 日

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

执行编辑: Matthew Schroth (mas2443@columbia.edu)

谈判优质合同的重要性*

Karl P. Sauvant**

政府与外国投资者之间的复杂合同，涵盖了特别是自然资源、农业和基础设施等行业的大型项目，确定了双方之间的长期关系。因此，就未来几年内利益和责任的分配问题进行谈判对制定合同十分重要。建立有明确参数的定义明确的监管框架至关重要，但即便如此，发展中国家和转型经济体（“新兴市场”）也经常需要进行微调谈判。此外，他们还依赖于调动有限的资产达到可持续发展目标（SDGs）。

在任何情况下谈判这样的合同都是一个挑战。以矿物为例：地质学家需要确定矿床的质量；行业专家需评估市场状况，投资者的策略和价格；金融分析师需在矿区土地使用费和所得税之间进行权衡；其他专家评估环境和社会影响；而且，东道国自然需要经验丰富的律师与大型外国投资者通常聘用的世界级顾问进行合同条款的谈判（包括条款的重新谈判）。政府面临缺乏专业知识、财政资源不平衡、时间压力和潜在的腐败问题等挑战。

许多与外国投资者谈判的新兴市场根本没有人力和财力来进行最好的交易谈判¹。

糟糕的合同最终导致东道国不满意，特别是如果没有得到一个项目经济利益的公平份额。这可能导致冲突，对未来政府承诺的信誉和现有投资者的运作产生负面影响。因此，优质的合同对东道国和投资者均有利。

此外，在合同本身、东道国法律或投资条约的争议解决条款下，冲突可能升

级为代价高昂的国际仲裁。截至 2016 年年底，国际投资争端解决中心已经登记了 597 起争端；其中 29% 涉及采掘业和农业，44% 涉及基础设施行业（电力和其他能源；水、卫生防洪；建设；交通运输；信息；通信）²——通常是大型项目。仲裁费用通常很高（特别是在采掘业），赔偿金额可能高达几亿美元，而国家的声誉也会受到损害——除了可能对项目本身造成破坏之外。

如何达成更有可能持续的优质合同呢？

向新兴市场谈判者提供信息是有用的。至少在自然资源领域，CCSI 已经建立了一个谈判支持门户，为谈判人员提供有效信息。它旨在通过改进工具、资源及技术支持的可及性和可见性，为政府投资过程提供帮助，从而解决信息共享和协调方面的分歧³。

但最终优质合同的达成还是取决于东道国是否有能力选派出经验丰富的谈判团队。

目前不论在经济部门还是地理区域，都没有机构为政府提供全面、多学科的谈判支持（如有必要的话）。只有一些资源受限的东道国可以得到些许帮助，比如非洲法律支持基金和国际高级律师项目。

因此，德国在 2017 年初建立的 CONNEX 支持小组，“向发展中国家和转型国家政府提供谈判、再谈判、执行大型复杂投资合同等方面的援助，旨在通过提供快速、独立、优质、多学科的支持”，要求政府“达成具有商业可行性的稳定合同，并尽可能为东道国可持续发展做出贡献”⁴至关重要。支持小组已经开始帮助寻找专家，资助他们的工作并进行质量控制。它是这项工作的推动者。

此项工作的挑战在于，如何使这一雄心勃勃的部门成为一个有效而可信、能够获得潜在客户信赖、并能创造出足以证明其效用的成功记录的机构。它不应该成为一个庞大的单位或者己方专家们的容身之所。相反，它应该依赖顶级的外部专家，并同其他具有此类专业知识的机构合作。它需要专注于它的核心能力，即协助进行实际谈判。它的成功依赖于灵活的管理和独立于投资者及东道国政府的中立态度。它的专家必须能够帮助准备谈判立场，并为东道国政府的决策提供建议（包括可能建议不要签订某个特定合同），但是他们不能把自己看作决策者。为了促进地方能力建设，还应开展当地员工的在职培训，包括监督已谈好的合同。

谈判各方需要达成具有商业可行性的互利、持久的合同，并帮助调动东道国国内资源，实现可持续发展目标。东道国能从推动者身上获得的任何有助于达成优质合同的援助都是十分有益的。

（南开大学国经所陈江滢翻译）

* 哥伦比亚 FDI 观点是进行公开讨论的一个论坛。作者的观点不代表 CCSI 或者哥伦比亚大学及其伙伴和支持者的观点。Columbia FDI Perspectives (ISSN 2158-3579) 是一个同级评审系列。

** Karl P. Sauviant (karlsauvant@gmail.com)是哥伦比亚法学院和哥伦比亚大学地球研究所的联合中心即哥伦比亚可持续投资中心的常驻高级研究员，以及非正式的 CONNEX 咨询委员会成员。在准备本篇展望时，作者受益于与 Peter Conze, Natty Davis, Boris Dolgonos, Herbert M'cleod, Helmut Nicolaus 和 Lou Wells (他的非正式 CONNEX 咨询委员会的成员) 的讨论; GünterNooke 和 Felix Reifschneider (德国经济合作与发展部 (BMZ)); 和 Torge Hamkens 和 Juliane Weymann (CONNEX 支持部门)。他也非常感谢卡迈勒·侯赛因, 马塞里诺·乔尔 (Marcelina Joel) 和一位匿名的同行评议员, 提供有帮助的同行评议。

¹ 即使是发达国家, 有时也缺乏谈判大型合同的内部人才, 但他们有财力来招募所需的专业队伍。

² 详见 [https://icsid.worldbank.org/en/Documents/resources/ICSID%20Web%20Stats%202017-1%20\(English\)%20Final.pdf](https://icsid.worldbank.org/en/Documents/resources/ICSID%20Web%20Stats%202017-1%20(English)%20Final.pdf), 第 7 节

³ 详见 <http://negotiationsupport.org/about>

⁴ 详见 <http://connex-unit.org/mandate-2-2/>。德国经济合作与发展部 (BMZ) 建立的 CONNEX 是始于 20 年前联合国贸发会议 (UNCTAD) 一个议题的结果, 2006 年由哥伦比亚大学继续研究, 随后尤为关键的是 Humboldt-VIADRINA 管理学院(Peter Eigen)的参与, 并于 2014 年被引入 G7。

转载请注明: “Karl P. Sauviant, ‘谈判优质合同的重要性,’ No. 210, 2017 年 10 月 09 日。” 转载须经哥伦比亚大学可持续投资中心授权。转载副本需发送到哥伦比亚中心的 ccsi@law.columbia.edu。

如需详细信息请联系: 哥伦比亚可持续投资中心, Matthew Schroth, mas2443@columbia.edu。

哥伦比亚可持续投资中心 (CCSI), 是哥伦比亚大学法学院和地球研究所联合建立的研究中心, 也是致力于对可持续国际投资加以研究、实践与讨论的应用研究中心和论坛。为扩大国际投资对可持续发展的影响, CCSI 通过跨学科研究、项目咨询、多方利益相关者对话、教育项目、资源和工具开发, 承担着研究并推广实用方法和解决方案、分析热点政策性议题的重要使命。如需更多信息, 请访问: <http://www.ccsi.columbia.edu>。

最新哥伦比亚国际直接投资展望文章

- No. 209, Catharine Titi, “A stronger role for the European Parliament in the design of the EU’s investment policy as a legitimacy safeguard,” September 25, 2017.
- No. 208, Lisa Sachs, Jeffrey Sachs and Nathan Lobel, “Corporations need to look beyond profits,” September 11, 2017.
- No. 207, Lilac Nachum, “How much social responsibility should firms assume and of which kind? Firms, Governments and NGOs as Alternative Providers of Social Services,” August 28, 2017.
- No. 206, Victor Steenbergen and Ritwika Sen, “Increasing vertical spillovers from FDI: ideas from Rwanda,” August 14, 2017.
- No. 205, Jing Li and Jun Xia, “State-owned enterprises face challenges in foreign acquisitions,” July 31, 2017.

所有之前的《FDI 展望》可通过以下网站获得：

<http://ccsi.columbia.edu/publications/columbia-fdi-perspectives/>.