

中立、责任与参与：国际投资仲裁的 多边改革与中国对策

王 鹏

2012

* : 、 (710049)
** (2017F008)、 62
(2017M623136) () (SK2018032) 。
、 、 、 《 》 、 、
。

(UNCITRAL) ①。2016年，G20《G20 Guiding Principles for Global Investment Policy-Making》, “Settlement of Commercial Disputes: Investor-State Dispute Settlement Framework Compilation of comments, January 31, 2017, A/CN.9/918/Add.1, Part III, p.3.” ②, “Toward a Multilateral or Plurilateral Framework on Investment,” November 2015. ④ 《TPP》(TPP) ⑤, 《》 ⑥

① (G2G) – (ISDS), (ad hoc) “ (Award) ” (Judgement) “ (Arbitrator) (Member of the Tribunal), ”

② “ 《 》, 3, 2016 7 10 ,http://www.mofcom.gov.cn/article/ae/ai/201607/20160701355815.shtml, 2018-04-09.

③ Settlement of Commercial Disputes: Investor-State Dispute Settlement Framework Compilation of comments, January 31, 2017, A/CN.9/918/Add.1, Part III, p.3. “ ”

④ Wenhua Shan, “Toward a Multilateral or Plurilateral Framework on Investment,” November 2015.

⑤ :《 〈 〉(TPP) 》,《 》2016 1 .

⑥ Anna Joubin-Bret and Cristian Rodriguez Chiffelle, “G20 Guiding Principles for Global Investment Policy-Making: A Stepping Stone for Multilateral Rules on Investment,” January 2017;Karl P. Sauvart and Huiping Chen, “A China-US Bilateral Investment Treaty: A Template for a Multilateral Framework for Investment,” No.85, December 17, 2012.

(Lauge Poulsen)

。① , , ,
, ② , (,)。
③

(Judicial Politics),④

(Sergio Puig)

(Susan D. Franck)

① Lauge N. Skovgaard Poulsen, “Bounded Rationality and the Diffusion of Modern Investment Treaties,” , Vol.58, No.1, 2014, pp. 1-14; Alexander Thompson and Daniel Verdier, “Multilateralism, Bilateralism and Regime Design,” , Vol. 58, No.1, 2014, pp. 15-28.

② Barbara Koremenos, “The Rational Design of International Institutions,” , Vol.55, No.4, 2001, p. 761.

③ 《 》2015 3 ; :《 》1982—2013 ; 《 》2017 3 。

④ Mark A. Pollack, “Political Science and International Adjudication,” in Cesare PR Romano, et al. , eds. , Oxford: Oxford University Press, 2014, pp. 357-387; Andrew T. Guzman, “International Tribunals: A Rational Choice Analysis,” , Vol.157, No.1, 2008, pp. 171-235; Andrew T. Guzman, “The Design of Interantional Agreements,” , Vol.16, 2005, p. 579.

⑤ Georg Vanberg, “Establishing and Maintaining Judicial Independence,” in Keith E. Whittington, et al. , eds. , New York: Oxford University Press, 2008, p. 99.

⑥ Pablo T. Spiller and Rafael Gely, “Strategic Judicial Decision-Making,” in Keith E. Whittington, et al. , eds. , , p. 34.

⑦ Sergio Puig, “Social Capital in the Arbitration Market,” , Vol.25, No.2, 2014, pp. 387-424.

①

②

③

④ (Kal Raustiala)

⑤ (Jeffrey L. Dunoff)

(Mark A. Pollack)

(Judicial Trilemma)⑥, “ ”

; “ ”

⑦ “ ”

⑧

2.

① Susan D. Franck, et al., “Inside The Arbitrator’s Mind,” *Journal of International Arbitration*, Vol.66, No.5, 2017, pp.1117-1118.

② Laurence R. Helfer, “Flexibility in International Agreement,” in Jeffrey L. Dunoff and Mark A. Pollack, eds., *International Investment Law: A Guide to Theory and Practice*, New York: Cambridge University Press, 2013, p.177; David A. Lake, “International Political Economy: A Mapping Interdiscipline,” in Barry R. Weingast and Donald A. Wittman, eds., *International Political Economy: A Guide to Theory and Practice*, Oxford: Oxford University Press, 2006, pp.757-777.

③ Laurence R. Helfer, “Why States Create International Tribunals: A Theory of Constrained Independence,” in Stefan Voigt, et al., eds., *International Investment Law: A Guide to Theory and Practice*, Tubingen: Moir Siebeck, 2006, p.253.

④ :《 》:《 》2017 3 。

⑤ Kal Raustiala, “Form and Substance in International Agreements,” *Journal of International Law*, Vol.99, No.3, 2005, pp.581-614.

⑥ Jeffrey L. Dunoff and Mark A. Pollack, “The Judicial Trilemma,” *Journal of International Arbitration*, Vol.111, No.2, 2017, pp.225-276.

⑦ Ibid., p.233.

⑧ Ibid., p.236.

，

。

，

（ ） ，

。

； ，

，

。

，

。

； ，

。

、 、 ， ，

，

，

。

，

。

（ ） （ ） ，

，

，

①

，

（ 、 ） ，

。

（ ） ，

① 2016 年 5 月 ， ， US, "Statement by the United States at the Meeting of the WTO Dispute Settlement Body," May 23, 2016, Geneva, https://www.wto.org/english/news_e/news16_e/us_statment_dsbmay16_e.pdf; WTO Secretariat, "WTO Members Debate Appointment/Reappointment of Appellate Body Members," May 23, 2016, https://www.wto.org/english/news_e/news16_e/dsb_23may16_e.htm, 2018-04-09.

3.

①

(World Trade Organization, WTO)

;② (Court of Justice of the European Union, CJEU)

ICJ)

(International Tribunal for the Law of the Sea,

ITLOS)

(ECtHR)

(ICC)

① Jeffrey L. Dunoff and Mark A. Pollack, "The Judicial Trilemma," p. 233.

② WTO, "Understanding on Rules and Procedures Governing the Settlement of Disputes (WTO DSU)," Annex 2 to the "Final Act" signed in Marrakesh in 1994, Art. 17. 2.

。 ，

，

。

，

，

，

，

。

，

，

。

1959 ，

（State-to-State Arbitration, G2G）。 ，

，

—

(Investor-State Dispute Settlement, ISDS)

。 21 ， ， ，

， ， ，

， ， ，

， ， ，

， ， ，

， ， ，

1. ， ， ，

， ， ，

， ， ，

， ， ，

， ， ，

， ， ，

① Wenhua Shan, “From ‘North-South Divide’ to ‘Private-Public Debate’: The Revival of Calvo and the Changing Landscape in International Investment Law,”
, Vol.27, No.3, 2007, pp. 631-664.

② Karen J. Alter, : , Princeton University Press, 2014, 10-11。

，
，
，
（
），
《

》(Convention on the Settlement of Investment Disputes between States and Nationals of Other States, ICSID Convention)。

，《
》、《
》(TTIP)
，
，
。

3. 。

，
，
，
，
，
《
》 《
》

“ ”，
，
，
，
。

；
，
（wing arbitrator）；
；
；^①，

① ICSID Convention, Art. 52.

2012年，美国在《2012年贸易政策议程》中提出，美国将重新审视其在《北美自由贸易协定》（NAFTA）中的投资保护条款，并考虑在《跨太平洋伙伴关系协定》（TPP）中引入更严格的投资保护标准。^① 这一举措旨在回应国内政治压力，特别是来自保护主义利益集团的呼声。然而，这一政策转向也引发了国际投资法领域的广泛讨论。一些学者认为，这反映了美国在投资保护与贸易自由化之间的权衡，而另一些学者则认为，这标志着美国在投资保护标准上的倒退。^② 此外，TPP中的投资保护条款也引起了其他国家的关注，特别是发展中国家。一些国家担心，TPP中的投资保护标准可能会削弱其在投资保护方面的自主权。^③ 然而，也有观点认为，TPP中的投资保护标准将有助于提高国际投资保护的透明度和可预测性。^④ 总之，美国在2012年提出的政策调整，对国际投资法的发展产生了深远影响。

① 参见美国贸易代表署（USTR）2012年贸易政策议程，第10页。该议程提出，美国将重新审视其在《北美自由贸易协定》（NAFTA）中的投资保护条款，并考虑在《跨太平洋伙伴关系协定》（TPP）中引入更严格的投资保护标准。参见“Testimony of Ambassador Robert E. Lighthizer Before the House Committee on Ways and Means,” March 21, 2018, The Open Letter of GOP to USTR: Maintain Key NAFTA Provision, see https://waysandmeansforms.house.gov/uploadedfiles/03-21-18_letter_to_ustr.pdf, 2018-04-09。

② Trans-Pacific Partnership Agreement (TPP), 2017 May, Chapter 9 Investment, Art. 9. 21, <https://www.mfat.govt.nz/en/trade/free-trade-agreements/free-trade-agreements-concluded-but-not-in-force/cptpp/comprehensive-and-progressive-agreement-for-trans-pacific-partnership-text/>, 2018-04-09.

③ ICSID Convention, Art. 48(1) () 48(4) ()。

④ TPP Chapter 9 Investment, Art. 9. 22. 3.

⑤ Ibid., Art. 9. 22. 2.

⑥ Ibid., Art. 9. 22. 11.

⑦ ICSID Convention, Art. 52.

。 、 ， ，
、 ， ，
， (ICISD) ，
。 ，
， ， ，
。 、 ，
、 ，
， ， ，
。 ，
2. : 。
。 ， ，
、 ， ，
。 ， ，
， ， ，
。 ， ，
、 () 、 。
， ， ，
， ， ，
， ， ，
。 ①
， ， ，
。 ， ，
， ， ，
。

①

，
。 ，
。 2012
，
。 ，
。 ，
、 ，
， ，
： ，
； ，
； ，
； ，
，
、 ，
。 ，
。 ，
。 ，