

—



緣由

國際投資協定之談判及簽署對於外人投資、對外投資及整體經貿發展之影響甚鉅。經濟部投資業務處長年致力於國際投資協定談判實務之參與及重要條款之研究，對相關議題之發展已累積豐厚經驗與智慧，對相鄰致之協鄰



國際投資協定



- 雙邊投資協定 (BIA)
- 避免雙重課稅協定
(Double Taxation Treaty)
- 其他國際投資協定

資料來源：聯合國「2011年世界投資報告(World Investment Report 2011)」

至2010年底，全球已有6092個國際投資協定（包含2807個雙邊投資協定、2976個避免雙重課稅協定以及309個其他國際投資協定，參下【圖二】），而於2011年前5個月，全球共簽訂了23個雙邊投資協定、20個避免雙重課稅協定及5個其他國際投資協定，可觀察出全球簽署國際投資協定仍蔚為風潮，且持續發展中。

由個

四、我國簽訂雙邊投資協定概況

我國簽訂雙邊投資協定依其目的、內容，可分為兩大類：

第一類通稱為投資促進合作協定，主要係締約雙方約定以促進投資與經貿合作為主之宣示性協定或意向書，其名稱及內容較具





- (b) 股份、股票或其他參與事業股權之方式，包括其衍生性權利；
- (c) 公司債券、金融債券、貸款及其他形式之債權，包括其衍生性權利；
- (d) 契約權利所生之權利，包括統包、工程、管理、製造或收益分享契約；
- (e) 證券類權利之權利，包括其衍生性權利。

受保護之投資與
發生爭議時，亦僅有受該協定所定義的投資始受保護而得主張協定之相關
救濟程序。「受保護之投資」

規定內容本文僅為原則性、抽象性論述，凡解釋上能符合該定義者，即屬於本協定之投資。為求明確，再以八種投資種類為例示說明，凡屬於該八種投資種類者，不需要額外解釋，即可認定為本協定之投資。若屬於該八種以外的投資種類，必須要透過解釋，符合本文之定義者，方能構成本協定認定之投資。

3. 參

和保護協定走 鑑能之融擄恠絨走 幸蒞察兩裡斬絨走 吳蒞察兩裡斬絨走 奇蒞

由上述說明可知，台日BIA之投資定義除包含財產權等私法權利外，亦將公法上權利納入投資範圍內，蓋此等公法上所為之許可、批准係投資人尚違投資權係屬許可資際、

日

資人的保障；對於資金輸出之國家，可視具體情形，考慮是否加諸上述條文之限制。惟仍須注意條約義務之一致性，盡量採取相同標準之限制。

第4節 相關案例

以下彙整近期國際仲裁庭



(1) *Canada Cattlemen for Fair Trade(CCFT) v. United States of America*¹⁹

本案仲裁庭認為，由北美自由貿易協定（North American Free Trade Agreement）第1101條第3款第（e）項所規定之「投資」

染靚蚨唬零躉犒漆鱸鋤躉唬零躉穩咯啜蟻檜唬零

3. 「該投資必須符合地主國法規」之解釋

*Salini Construttori S.P.A. and Italstrade S.P.A. v. Morocco*²¹

(1) 摩洛哥政府提出程序抗辯，%燻哥哥溶燻完藜兀哥政政洛完 于

4. 市場占有率非NAFTA定義之投資

Methanex v. United States of America ²²

(1) 原 孚 厂 嘻 擇 鄆 轔 樂 緹 般 潘 餽 憮 卜 嚨 噲 鞋 前 轍 童 苜 瀉 驹 庫 分 憚 厂 嘆 形 幺 螢 驹 離 分 價

證券投資信託事業於國內募集之證券投資信託基投之

第3節 條文分析釋義

我國與邦交國洽簽時通常亦使用國籍定義之，例如台聖B

較小之「公民」(citizen)。關於「citizen」及「national」，一般於投保協定中不會就此兩者另為定義，故應參照各國法制認定之。

2. 以我國法制而言，「national」係指我國之國民，一般而言係為該國簽訂投保協定受保障之對象；「citizen」則為「公民」，係指年滿二十歲，未受監護宣告之中華民國國民²⁶ 流，護之律置係繼清設一

(3) 「dUrtberg\id」(合夥)

依我國法規定，該組織本身無獨立之法人格，無權利能力，合夥之財產為合夥人全體共同共有。雖其無權利能力，倘其設有代表人或管理人者，則視為具有當事人能力，得為民事訴訟及行政訴訟之原被告。

(4) 「gole drodrietorg\id」(獨資)

獨資商號在我國法下無獨立之法人格，得澗有竟，「理為澗有管理事」
格 弭名





案例可知，國際法上對於雙重國籍之情形，以當事人之住所、利益之核心、家庭連繫、公共生活之參與以及妮

2. 採行或維持措施之主體：包含締約國之中央政府、國營事業、地方政府或主管機關採取或施行之措施，以及締約國中央政府、地方政府或主管機關「授權非政府機關」者所為之行為，將締約國行使公權力與委託私人行使公權力之情形，納入協定之適用範圍。

國與奈及利亞於1998年簽訂之BIT為例，係規定「本協定」適用於本協定生







國民待遇

在第(1)類中，雖無國民待遇，但通常仍會保有最惠國待遇。不過，常常在地主國與眾多國家簽訂之BIT中，會衍生出只唔誰會

段或措施」。因此，在這裡使用「^國境內措施」(in-country measure)，係因國民待遇主要是限制地主國「^國境內」的~~措施~~。

(八) 晴頁 網儂孳餉 0 麟加 由鐵乂毛哄與S 鄭 霽綬揀璨鮎瀛崙錦

準時，則締約國他方之投資人於該地方自治團體所得主張之國民待遇，，翟血 爰陞

3. NAFTA會員對外國投資者或投資必須給予低於本國投資者或投資獲得之待遇

一旦投資者無法舉證證明會員實施之措施符合上述三事項之其中一項，則其提起之仲裁案件可能會面臨敗訴之結果。本案原告須負上述事項之舉證責任卻失敗，故仲裁庭就此點不再加以討論。

第5節 比較法研究

(一) US Model BIT與台日BIA採取的規範方式，是將國民待遇適用於投資人在投資設立前與設立後之階段，某種程度上亦限制地主國對於外資准入的自由裁量權。是以，為使地主國得適度地保有某種程度控制權，國際法上有兩種方法可供參考。一種係如同WTO之GATS第16條與第17條，採用的正面表列清單方法，除非經地主國於承諾表中載明承諾開放，否則，淵

400 [£ m ó

國的服務業或服務市場是否對外開放的問題。GATS第16條規定，在市場進入方面，每一會員給予其他會員的服務與服務提供者之待遇，應不低於根據其「承諾表」（正面表列清單）中所載同意和規定的期限、限制與條件。同時亦規定，會員除 者亦規規定制

第6章 最惠國待遇

第1節 條文例示

1. US Model BIT :

Afh]W'Y' (. 'Acgh! : U jcfYX!BUh]cb`HfYUh a Ybh

1.







予其他會

最低標準待遇

第7章 最低標準待遇

第1節 條文例示

1. US Model BIT :

5fh]W'Y').·A]b]a i a 'GhUbXUfX'cZ'HfYUha Ybh 註9

1. Each Party shall accord to covered investments treatment in



國際法」；(2)不須給予習慣國際法中關於外國人最低標準待遇

定體現於投資協定之中。有時不歧視待遇原則未特別定於最低標準待遇條款，而是體現於其他條款，例如徵收條款之「不歧視原則」，即為相同原則之體現。

（二）我國 BIT 之規定

我國與各國所簽訂之雙邊投資協定中，部分已將上述最低標準待遇常見的一部或全部訂入條文，例如《中華民國政府與奈及利亞聯邦共和國政府間投資促進暨保護協定》中明定：「締約任何一方之國民或公司之投資應始終受到公平與公正之待遇，且在締約他方之領域內應享有完全之保護與安全。締約任何一方不得以不合理或差別待遇之措施，對於締約他方國民或公司之投資採取任何不利之措施。」

或不同一益

第4節 相關案例

(一) *Joseph Charles Lemire v Ukraine, Decision on Jurisdiction and Liability*⁶³

1. 仲裁庭指出，雖缺乏商業計畫，但由其他證據交証確是傳 搖感搖







用上通常為一雙邊義務（bilateral obligation），且需具備某種程度之「特定性」，亦即需為與投資相關，並應某種程度上係針對該特定投資而非通案之法律適用。

除典型的契要要素外，~~業經被要約雙方簽署並對其內容持其誠實信實之承諾~~，特投

~

遵循其與他方所約定關於投資之任何義務」 QED



3. If the fair market value is denominated in a freely usable currency, the compensation referred to in paragraph 1(c) shall be no less than the fair market value on the date of expropriation, plus interest at a commercially reasonable rate for that currency, accrued from the date of expropriation until the date of payment.
4. If the fair market value is denominated in a currency that is not freely usable, the compensation referred to in paragraph 1(c) – converted into the currency of payment at the market rate of exchange prevailing on the date of payment – shall be no less than:
 - (a) the fair market value on the date of expropriation, converted into a freely usable currency at the market rate of exchange prevailing on that date, plus
 - (b) interest, at a commercially reasonable rate for that freely usable



第2節 規範目的

憲法第15條明文規定：「人民之生存權、工作權及財產權甲

※ 憲法第15條

第3節 條文分析釋義

(一) 徵收之基本原則

長久以來，國際間對於合法徵收之要件素有爭論，資本輸出國家認為，合法徵收應反收稅徵法收 仙收收極 對為， 法

3. 依循正當法律程序(due process of law)

除金錢之補償以外，基於各國主權之故，較難對他國實施其他制裁行為。且因無任何一個國家的行為與決策能夠且願意受制 + 制家霸行竣





24

(1) 補償金之價值計算時點

依我國所定之雙邊投資協定觀之，其有規定「徵收即刻前」⁹¹

C. 「徵收前之石の跨徵板底 - 其嵐諄 朦盡沔 ㄤ盡沔 凡盡沔 矣盡沔與盡沔景 盡沔羊

B.



- (2) 在習慣國際法中，當財產的有效用途遭取去或被徵用，使投資者喪失啜銜

他設備拍賣，不法擁有長達一年之久，從其投資受到剝奪的程度與嚴重性

(2) 其次，將條文涵攝於本案事實中，仲裁庭認為墨西哥阻止Metalclad經營掩埋場，讓Metalclad無法對其投資行使權利，構成地主國奪取投資者權利之行為，屬間接徵收Metalclad的投資，卻沒有補償Metalclad，違反NAFTA 第1110 條規定。

7. *Tippetts v. TAMS-AFFA Consulting Engineers of Iran*¹¹⁵

仲裁庭認為該伊朗籍經理人被賦予之種種權力，已有效地剝奪投資人管理TAMS-AFFA公司之營運權並實質終止了雙方的合作。本案伊朗政府授權指派公份益股 瑟 既嬰W夏消瀆派 派公 的公公的公YVhJR

- (3) 因本案未能符合前開二要件，故仲裁庭不再判斷「違約之情事對投資者之財產造成實質減損」此一要件。並且認定本案不構成間接徵收。

*Turkey*一案，所謂投資控制權之剝奪係指干涉公司日常營運管理及行政、阻撓紅利之分配、董事之任命、或全部或部分剝奪公司之資產或對其之控制而言。於本案中，因被告之行為均不構成該案被

案

案

案

電妳輝嬋往君羿陴造閉、扣眸岸△】解巧馱袒坐逖皿本引乞

扣裕

損失，若逾其社會責





釋文中明示，有關機關應訂定期限籌措財源逐年辦焉

第10章 績效要求

第1節 條文例示

1. US Model BIT :

5 fh]W'Y', . 'DYfZcf a UbWY' FYe i jfY a Ybhg

1. Neither Party may, in connection with the establ0.73 0 Td(i)Tj(l)Tj0.23 0 Td(j)00.564 C

- (g) to supply exclusively from the territory of the Party the goods that such investment produces or the services that it supplies to a specific regional market or to the world market; or
- (h) (i) to purchase, use, or accord a preference to, in its territory,



- (iii) related to the conservation of living or non-living exhaustible natural resources.
- (d) Paragraphs 1(a), (b), and (c), and 2(a) and (b), do not apply to qualification requirements for goods or services with respect to export promotion and foreign aid programs.
- (e) Paragraphs 1(b), (c), (f),(g) and (h), and 2(a) and (b), do not apply to government procurement.
- (f) Paragraphs 2

2. 台日 BIA :





木協定 (Softw

顯然符合績效要求條款中所稱之「commitment or undertaking」之定義，可資參考。

(三) *United States — Import Prohibition of Certain Shrimp and Shrimp Products*(WTO 案例)

本案乃是美國為保護海龜而禁止從某些國家進口海蝦的紛爭。由於商業性捕撈以及捕蝦作業中的誤殺，導致海龜的生存環境急劇惡化，已有瀕臨絕種的危機。據世界野生動物基金會（World Wildlife Fund）統計，若不採取任何防護措施，每年將有超過12.5萬隻海龜會因此而葬斃，每每

施梟賜

該案一路進行到上訴機構，

國際投資協定

銜給 肥穢 F 絮

緣

纒給 肥緗 F 絮印也 焜

求

或獎勵措施。在我國進入WTO之後，我國目前幾乎已無任何績效要求的

效

激績令存在。

瘋

瞭艫 肥銀 F 絮

薛 坐激霞 F 絮掉 F 絮設 F 絮谿也 滿

一 蟾瑟? 痘際伯以鏃 0 豕 椽 鱗

高階經理人與董事會

第4節 相關案例

本條款為近年來國際間簽訂BIA之常見條款，惟目前國際間較無相關爭議及案例。

第5節 比較法研究

(一) 我國公司法於民國9 ○ 國

不符合措施





2. 台日 BIA :

第八條

1. 第三條、第四條及第七條不適用於下列事項：

(a) 由下列機關所維持，並列舉於雙方附錄I 附表之既有不符合措施：

(i) 中央舉於雙

6. 依TRIPS協定第三條至第五條



本案仲裁庭認為，加拿大禁止S.D. Myers公司出口PCB之相關措施
含有保護國內同類

等，分別列舉於國際投資協定之附錄或附件中，作為締約國對該等義務之保留。此與GATS以正面表列方式給予締約國相關待遇之規範方此

稅賦



有關股







台日BIA第18條第1項第(d)、(e)款與US Model BIT第18條，則規定締約國為國家基本安全或國際和平及安全得採取相關措施之事項。

基本安全利益 (essential secu

(四)「必要性」要件之判斷

1. 承前所述，其條文雖然彰顯締約一方得以自行認定何種措施係屬於必要

u
 JBJD
 -JBJDwpj
 A
 JBJDPI
 JBJD
 jBJD
 Ö Ä
 役布
 一皮語一
 虹 拾 俞

(二) *Continental Casualty v. Argentine Republic*¹³⁴

1. 本案仲裁庭認為，由於G•

3. 就未來我國可能簽訂之投資協定而言，應詳加考慮是否需要例外條款以保護特定的國家利益？評估何種國家利益

類 聆 W 漆冕汲氫赴汲搖 离子清

習資 籤際技糗镑 閻搖

爭端解決



2. At least 90 days before submitting any claim to arbitration under this Section, a claimant shall deliver to the respondent a written notice of its

- (a) referred to in paragraph 1 of Article 36 of the ICSID Convention is received by the Secretary-General;
- (b) referred to in Article 2 of Schedule C of the ICSID Additional Facility Rules is received by the Secretary-General;
- (c) referred to in Article 3 of the UNCITRAL Arbitration Rules, together with the statement of claim referred to in Article 20 of the UNCITRAL Arbitration Rules, are received by the respondent; or
- (d) referred to under any other arbitral institution or arbitral rules selected under paragraph 3(d) is received by the respondent.

起三個月內以諮商或談判方式解決，在爭端雙方同意下，得將該投資爭端提交國際調解或仲裁，包括根據聯合國國際貿易法委員會仲裁規則下之仲裁、國際商會仲裁規則下之仲裁，及任何爭端雙方同意之其他仲裁規則下之仲裁。

7. (a) 在投資爭端已提交他 交 他 拒 較 爭 提 資 - 841.013600d0



than the date the tribunal fixes for the respondent to submit its counter-memorial (or, in the case of an amendment to the notice of arbitration, the date the tribunal fixes for the respondent to submit its response to the amendment).

(b) ~~On 6/6/2016 10:08:01 AM, the respondent submitted a counter-memorial to the tribunal on 6/6/2016 10:08:01 AM.~~

h
tr
h
h
h

objection(s), stating the grounds therefor, no later than 15.Tj0.38 0.38 0.38 0.38

Empty rectangular box for content.

hearing shall so advise the tribunal. The tribunal shall make appropriate arrangements to protect the information from disclosure.

3. Nothing in this Section requires a respondent to disclose protected information or to furnish or allow access to information that it may withhold.

resubmit complete and reda





係約定締約國雙方就協定之解釋或適用滋生爭議時，先要求雙方蘊露齟齬止減靡



- C. 應投資人之要求提交仲裁：例如我國與史瓦濟蘭、貝里斯、哥斯大黎加、馬紹爾、賴比瑞亞等國簽訂之雙邊投資協定，部分協定並規定雙方得協議輟 俞 大大

A. US Model BIT第27條規定仲裁庭成員之人數及指定方式；囊

A.







(2) 閉裹巷 Óp QH16STu]

書 名 國際投資協定-分析釋義
出版機關 經濟部
編 著 者 經濟部投資業務處
地 址 台北市館前路71號8樓
電 話 (02) 2389-2111
傳 真 (02) 2382-0497
網 址 <http://www.dois.gov.tw>

出版年月 2012年12月初版一刷 經定投諮行 處
e 址 台北

電 址 台護勤騾俗谷俗鞫

地 址 台北市館菓 }8 }

e 話 (02) 23-021222Tf-6.556 -1.818 Td<0648>Tj92L

Ü „D "À ì c¼QôÐÀV;À + °

