



澳門大學
UNIVERSIDADE DE MACAU
UNIVERSITY OF MACAU

碩士研究生學位論文

題目: 雙邊投資協定中

保護傘條款的解釋適用之探析

-----兼論 ICSID 相關仲裁案例

(Reviewing the Interpretation and Application of
Umbrella Clause in Bilateral Investment Treaties
— on the ICSID-related Arbitration Cases)

姓 名: 吳思靜

學 號: MA861092

院 系: 法學院

專 業: 中文法學碩士

研究方向: 國際經濟法

導師姓名: 魏丹

二 0 一 0 年 六 月

目 錄

中文摘要.....	1
ABSTRACT	3
一、 保護傘條款概述	7
(一) 保護傘條款的歷史淵源.....	7
1、國際投資法的發展歷程.....	7
2、保護傘條款的發展歷程.....	8
(二) 各國 BIT 中對保護傘條款的表述及其差異分析.....	11
1、保護傘條款在 BIT 檔結構中的位置分佈差異.....	12
2、保護傘條款表述的用語差異.....	12
二、 ICSID 中有關保護傘條款適用的仲裁案例	13
(一) ICSID 有關保護傘條款仲裁案例的判決概況.....	13
(二) 仲裁案例中的爭議焦點及不同觀點的辨析.....	13
1. 持縮小解釋觀點的案例.....	13
2. 持擴大解釋觀點的案例.....	16
(三) 小結及評析.....	18
三、 對保護傘條款的解釋適用之法理剖析	19
(一) 保護傘條款解釋適用中爭議點的分析.....	19
1、保護傘條款的適用範圍之辨析.....	19
2、對“合同請求”與“條約請求”之區分的辨析.....	22
3、對“商事合同”與“主權合同”之區分的辨析.....	24
4、對保護傘條款的提升作用學說之辨析.....	25
5、對保護傘條款成為無用條款學說之辨析.....	27
(二) 保護傘條款解釋適用的理論前提.....	27
1、東道國—投資者合同與 BIT 條約的效力位階的辨析.....	27
2、保護傘條款在 BIT 中的性質及其法律地位的明確.....	29
3、條款解釋爭議雙方的權利主體及其權益代表的明晰.....	30
四、 保護傘條款解釋適用之爭折射的深層問題——公權與私權之衝突。	31
(一) 公權主張的體現.....	31
1、東道國的經濟主權.....	32
2、投資國的“外交保護”.....	33
(二) 私權主張的體現——意思自治原則的適用.....	34
(三) 衝突之分析.....	35
1、東道國與投資者之間.....	36
2、東道國與投資國之間.....	36
3、“契約必須遵守”原則適用的困境.....	38
五、 從平衡公私權益的角度探明對保護傘條款的適當解釋	39
(一) 保護傘條款解釋應有之立場及角度.....	39
1、平衡發展中國家與發達國家雙方權益的角度.....	39
2、平衡公私權益保護的立場.....	40

(二) 保護傘條款解釋應注重的實證效果 41

1、權利救濟效益的追求 41

2、實體公正效益的追求 42

3、訴訟程式效益的追求 44

(三) 對保護傘條款解釋原則的探討 46

1、“投資者自我限制”方案的分析 46

2、“涉及政府權利”方案的分析 47

3、“司法禮讓”與“防止權利濫用”方案的分析 47

參 考 文 獻..... 52

致 謝..... 55