

学校编码：10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号：13620081150742

UDC \_\_\_\_\_

廈門大學

硕士学位论文

国际投资法律框架下的环境保护问题研究

Research on the Environmental Protection under the  
International Investment Law System

黄晓颖

指导教师姓名：曾华群教授

专业名称：国际法学

论文提交日期：

论文答辩时间：

学位授予日期：

答辩委员会主席：\_\_\_\_\_

评阅人：\_\_\_\_\_

2011年4月

## 厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下，独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果，均在文中以适当方式明确标明，并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范（试行）》。

另外，该学位论文为（ ）课题（组）的研究成果，获得（ ）课题（组）经费或实验室的资助，在（ ）实验室完成。（请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称，未有此项声明内容的，可以不作特别声明。）

声明人（签名）：

年 月 日：

## 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，  
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

## 内 容 摘 要

随着全球经济一体化的推进和环保意识的增强，国际投资活动所引发的环境问题日益突显，国际投资法律框架下的环保规制也开始引起国际社会的关注与思考。当前，各国已从法律层面逐步加强了国际经济往来中的环境规制，例如 WTO 法律框架下的环境保护制度，但是，在国际投资法领域，环境保护问题仍然没有得到应有的重视。目前国际投资涉及的环境问题主要依靠各东道国的国内法律进行控制和监管，而环境问题具有全球性，仅仅依靠国内法律难以应对日益复杂的国际投资环境问题。因此，亟需通过各国间协调一致的国际行动，包括制定含有环境规制的国际条约和投资协定，使东道国、海外投资者及其母国共同担负起防治跨国投资环境问题的责任。

本文以国际投资法的著名案例“印度博帕尔案”为引子，联系当今国际投资的现状，举例阐明国际投资与环境保护之间存在的密切关系。同时，通过对现行国际投资法中的环境规范进行评价，指出现行立法在形式、内容等方面存在的问题，证明在国际投资法律体系中完善环境规制的必要性和可行性。最后，从价值、法律这两个层面，借鉴国际环境法、国际贸易领域的相关环保制度和典型案例，提出完善国际投资法律框架下环境保护问题的策略，并指明国际投资各参与方对投资领域的环境问题应采取的立场和态度。

**关键词：**国际投资法；环境规制；可持续发展

## ABSTRACT

As the globalization of international economy and the awareness of environmental protection, the environmental problems caused by international investment activities have been highlighted, and the environmental provisions under the international investment law are being concerned by the international community. Currently, countries have gradually strengthened the environmental regulations in international economic activities, such as the environmental protection system under the WTO legal framework. However, in the field of international investment law, environmental issues have not been given enough attention. The environmental issues raised by international investment are now mainly relied on the supervision of the domestic law of the host countries. While environmental issues are global, it is very difficult to deal with the increasing complex environmental problems solely by the control of domestic legislation. Therefore, the international community should work together on this problem by drafting the environmental regulations, not only in the domestic law, but also in the Conventions and investment treaties, and urges the home countries, host countries and foreign investors share the responsibilities of the environmental protection in the cross-border investment activities.

This paper begins with the famous international investment case “Bhopal Case” to clarify the close relationship between international investment and environment; then make comment on the existing provisions of environment in international investment law and note the shortcomings in order to prove the necessity and feasibility of the improvement of environmental regulations under international investment law system. In the last part, this paper discusses the ways of improvement by cases and regulations in WTO and international environment law from the perspectives of value and legislation, and elaborates

the attitudes of the international investment participants should take on this problem.

**Key words:** international investment law; environmental regulations; sustainable development

厦门大学博硕士学位论文摘要库

# 目 录

引 言 .....	1
<b>第一章 国际投资与环境的关系 .....</b>	<b>2</b>
<b>第一节 国际投资活动对环境的影响 .....</b>	<b>2</b>
一、国际投资活动对环境的积极影响 .....	2
二、国际投资活动对环境的消极影响 .....	3
<b>第二节 环境对国际投资的影响 .....</b>	<b>5</b>
一、环境是国际投资活动的重要考虑因素 .....	6
二、东道国的环境法规和环境标准影响国际投资流向 .....	6
三、环保意识的增强使国际投资呈现新气象 .....	7
<b>第二章 国际投资法中现有的环保规范 .....</b>	<b>9</b>
<b>第一节 有关环境保护的国内投资立法及评价 .....</b>	<b>9</b>
一、东道国外国投资法中的环境保护规范 .....	9
二、对国内立法的评价 .....	11
<b>第二节 有关环境保护的国际投资立法及评价 .....</b>	<b>12</b>
一、国际条约中的环境保护规范及评析 .....	12
二、其他国际文件中的环境保护规范及评析 .....	18
<b>第三节 完善国际投资法中环保规定的必要性和可行性分析 .....</b>	<b>21</b>
一、在国际投资法中引入环境保护的必要性分析 .....	21
二、在国际投资法中引入环境保护的可行性分析 .....	23
<b>第三章 健全和完善国际投资法中的环保规范 .....</b>	<b>26</b>
<b>第一节 环保与投资冲突的价值剖析 .....</b>	<b>26</b>
一、国际投资与环境保护价值冲突的实质分析 .....	26

二、国际投资法律制度与环保制度难以实现利益平衡的原因 .....	27
三、国际投资与环境保护之冲突的平衡点 .....	28
<b>第二节 国际投资法律框架下环保规范的构建 .....</b>	<b>34</b>
一、立法模式的选择 .....	34
二、国内投资立法中环境保护规范的完善 .....	37
三、国际投资条约中环境保护规范的完善 .....	39
<b>第三节 国际投资活动参与者的立场与态度 .....</b>	<b>49</b>
一、东道国的立场和态度 .....	49
二、跨国投资者的立场和态度 .....	50
三、母国的立场和态度 .....	51
<b>结 语 .....</b>	<b>53</b>
<b>参考文献 .....</b>	<b>55</b>

厦门大学博硕士学位论文摘要

# CONTENTS

<b>Preface</b> .....	<b>1</b>
<b>Chapter 1 Relationship between International Investment and Environment</b> .....	<b>2</b>
<b>Subchapter 1 Influences of International Investment on Environment</b> .....	<b>2</b>
Section 1 Positive Influences of International Investment on Environment .....	2
Section 2 Negative Influences of International Investment on Environment.....	3
<b>Subchapter 2 Influences of Environment on International Investment</b> .....	<b>5</b>
Section 1 Environment is an Important Consideration of International Investment Activities.....	6
Section 2 The Host Countries Environmental Regulations and Standards Influence the Flows of International Investment .....	6
Section 3 Environment Awareness Brings New Atmosphere to International Investment.....	7
<b>Chapter 2 Environmental Regulation in the Current International Investment Law</b> .....	<b>9</b>
<b>Subchapter 1 Environmental Regulations of Domestic Investment Law and Comments</b> .....	<b>9</b>
Section 1 Environmental Protection Regulations of Host Countries .....	9
Section 2 Comments on the Domestic Environmental Law.....	11
<b>Subchapter 2 The Environmental Regulations of International Investment Law and Comments</b> .....	<b>12</b>
Section 1 Environmental Regulations in Treaties and Comments .....	12
Section 2 Environmental Regulations in other documents and Comments ....	18
<b>Subchapter 3 The Necessity and Feasibility of improving Environmental</b>	

	<b>Regulations in International Investment Law .....</b>	<b>21</b>
Section 1	Analysis on Necessity.....	21
Section 2	Analysis on Feasibility .....	23
<b>Chapter 3</b>	<b>The Improvement of Environmental Regulations in International Investment Law.....</b>	<b>26</b>
<b>Subchapter 1</b>	<b>Value Analysis on Conflicts of International Investment and Environmental Protection .....</b>	<b>26</b>
Section 1	The essential value analysis on Conflicts of International Investment and Environmental Protection.....	26
Section 2	The Reasons for Difficulties of Achieving Interests Balance .....	27
Section 3	The Balance Point of the Conflicts between International Investment and Environmental Protection.....	28
<b>Subchapter 2</b>	<b>Establishment of Environmental Regulations under the Framework of International Investment Law.....</b>	<b>34</b>
Section 1	Choice of Legislation Mode .....	34
Section 2	Improvements of Environmental Regulations in Domestic Legislation.....	37
Section 2	Improvements of Environmental Regulations in International Investment Treaties.....	39
<b>Subchapter 3</b>	<b>Position and Attitude of Participants in International Investment Activities .....</b>	<b>49</b>
Section 1	Position and Attitude of Host Countries.....	49
Section 2	Position and Attitude of Cross-border Investors .....	50
Section 3	Position and Attitude of Home Countries .....	51
	<b>Conclusion .....</b>	<b>53</b>
	<b>Bibliography .....</b>	<b>55</b>

## 引 言

国际投资是国际间资金流动的一种重要形式，是投资者为获得一定的经济效益而将其资本投入国外的一种经济活动。随着经济全球化趋势的不断加强，经济发展与环境之间的矛盾日益尖锐，环境问题开始触及到经济生活的各个方面，并具有跨国性的特征。国际投资作为国际经济活动的重要组成部分，其涉及的环境问题也逐渐突显。说到国际投资所引发的环境问题，就不得不提到“印度博帕尔案”。

“印度博帕尔案”是国际投资法上的著名案例，也是 20 世纪最严重的工业灾难之一。1969 年，美国联合碳化物公司在印度博帕尔市北郊建立了联合碳化物(印度)有限公司，专门生产杀虫剂。产品的化学原料是一种叫异氰酸甲酯(MIC)的剧毒气体。1984 年 12 月 3 日凌晨，这家工厂储存液态异氰酸甲酯的钢罐发生爆炸，40 吨毒气很快泄漏。博帕尔毒气泄漏不仅当场造成了惨重的死伤，而且在此后很长的一段时间里都给当地居民带来了毁灭性的影响。据统计，超过 55 万人死于和化学中毒有关的肺癌、肾衰竭、肝病等疾病，20 多万博帕尔居民永久残废。2009 年进行的一项环境检测显示，时隔 20 多年，在当年爆炸工厂的周围依然有明显的化学残留物，污染了地下水和土壤，导致当地居民的患癌率及儿童夭折率远比印度其它城市高。这起案件的判决历经 25 年之久，因为毒气泄漏失去工作能力或者患上慢性病的受害者当年获得了 1000 到 2000 美元不等的赔偿，但是还有很多受害者一分钱都没有拿到，国际投资引发的环境损害赔偿之路依然坎坷。

由此可见，国际投资领域中的环境问题由来已久，若处理不当，将给东道国及其人民的利益带来难以弥补的损害。“印度博帕尔案”只是一个缩影，现实中国际投资所引发的环境问题要更为复杂和紧迫，因此，把环境问题纳入国际投资法律框架中是大势所趋。要正确认识和处理国际投资法中的环境保护问题，必须先对国际投资和环境之间的关系进行剖析。

## 第一章 国际投资与环境的关系

### 第一节 国际投资活动对环境的影响

国际投资在东道国的经济发展中已经成为一股巨大的推动力量，<sup>①</sup>投资活动对一国环境的重大依存度，势必反过来对东道国的环境产生影响。首先，从利益目标看，投资者的技术、价值取向、投资行业等的不同，会对环境施加不同的影响；其次，从法律层面看，东道国和投资者母国的环境政策法规、执法力度的差异也是投资活动对环境产生影响的原因。从总体来看，国际投资活动对东道国环境既有积极的影响，也有消极的影响。

#### 一、国际投资活动对环境的积极影响

在国际投资与环境的关系问题上，以发达国家为主的乐观派学者认为，国际投资只会对东道国的环境产生促进作用，通过资金和技术转移，使吸收投资的发展中国家或地区提高了污染防范能力和资源利用效率。<sup>②</sup>这种观点无疑具有片面性，但是在某些情况下，国际投资确实对东道国环境产生过积极作用。

##### （一）有利于东道国的经济发展并增强东道国环保意识

对发展中国家而言，投资的增长有利于缓解东道国内部的资金不足和人口就业压力，促进其经济发展，带动社会进步。东道国人民的生活观随着经济的发展、社会的进步从基本的吃饱穿暖发展到要求享有清新、舒适的环境。民众环保意识的增强为保护环境提供了可能。另外，一些跨国公司为了树立良好的公共形象或企业声誉，在国际投资过程中采用了较高的环境保护标准，并严格遵守环境保护法律规范，在客观上起到了践行和宣传

<sup>①</sup> 叶兴平, 王作辉, 闫洪师. 多边国际投资立法: 经验、现状与展望[M]. 北京: 光明日报出版社, 2008. 7.

<sup>②</sup> 张德强. 外国直接投资与环境保护的冲突与融合——兼论我国如何平衡 FDI 与环境保护的关系(上)[EB/OL]. <http://www.gjym.com>, 2011-1-15.

环保理念的示范作用，有助于环保观念深入当地人心。这些在经济与合作发展组织(OECD)等机构的调研报告中都能找到相关的例证。

## (二) 有利于推动国家间环保合作和全球可持续发展

从目前国际投资的整体情况来看，来自发达国家的投资者占绝大多数，而东道国多为发展中国家。在国际投资活动过程中先进技术的转让、资金的注入促进了东道国环保工业和技术的发展，推动了国家之间深层次、广泛的环保合作，这对于实现全球的可持续发展是必不可少的。<sup>①</sup>法国苏伊士水务集团治理投资地污水就是一个很好的例子。<sup>②</sup>

## 二、国际投资活动对环境的消极影响

在更多的情形中，国际投资活动会使东道国的环境问题更为严峻。大多数跨国投资者没有上述保护东道国环境的意识和行为，有些中小型的跨国公司，为了谋取高额利润，对东道国环境问题的产生和恶化负有不可推卸的责任；作为东道国的发展中国家广泛存在盲目引资的现象，重经济轻环境，也致使本国遭遇环境危机。

### (一) 投资者的活动对环境可能造成的负面效应

第一，转移污染产业，产生“污染天堂”(Pollution Havens)。污染天堂，又称为“污染避难所”，是指投资者选择在环境管理要求方面较为廉价而有效率的区域投资，通过比较优势获得最大化利润。<sup>③</sup>发展中国家由于其经济、社会发展水平相对落后，环境标准往往低于发达国家。许多发达国家从保护本国生态环境的角度出发，通过立法限制甚至禁止在本国设立某些高污染、高能耗、高物耗企业，迫使本国的投资者基于降低成本、追求高额利润的考虑，将目光转移到广大的发展中国家和地区。发展中国家在引进外资的同时，也引进了污染和灾难。前文所引用的“印度博帕尔

<sup>①</sup> 高凛,任丹红.国际经济法热点问题研究[M].北京:中国民主法制出版社,2007.343.

<sup>②</sup> 王森.重庆水务携手法国苏伊士开拓化工污水处理业务[EB/OL].<http://news.163.com/10/0507/13/6638MOBG00014AEE.html>,2010-5-7.

<sup>③</sup> 王艳冰.将环境保护纳入国际投资协定的必要性[J].法治论丛,2009,(5):63.

案”事件的主要原因就是美国联合碳化物公司将在美国国内严格限制的农药杀虫剂的生产基地转移到印度。再如，石棉是一种较强的致癌物质，在欧美属于控制使用产品，美国和欧洲的石棉制造公司纷纷到印度合资、投资办厂，将产品销售到东南亚；日本川崎炼铁厂由于炼铁过程中会排放大量的污染物质，在国内的舆论下不得不关闭后转移到菲律宾。<sup>①</sup>

第二，利用投资自由化掠夺东道国的自然资源。全球投资、贸易自由化扩大了国家经济活动的规模和范围，自然资源成为全球经济活动的共同客体，不再仅由一国单独使用。<sup>②</sup>在国际投资过程中，发展中国家的优势突出表现在其资源方面。但由于受到环境问题认识水平的限制，生态资源的价值在发展中国家未得到正确认识。许多发达国家为保护本土的生态资源，大力推行自由贸易以掠夺发展中国家的自然资源，利用国际投资活动大规模占有、使用发展中国家的自然资源，这就增加了资源使用量、废物排放量和污染强度，使得环境与投资之间严重失衡，增加了东道国的环境压力。<sup>③</sup>例如，美国以“国家安全”为由，禁止在阿肯色州和亚拉巴马州开采铁矾土矿，引起美国商人大量到牙买加和圭亚那开采矿石，导致当地的环境遭受严重的破坏。

## （二）东道国的举措对环境可能造成的负面效应

经济发展对资本要素的依赖有目共睹，而资本的天性，就是通过降低成本和增加效率来实现利润最大化，而环境问题提出了环境成本内部化的课题。环境成本内部化的直接手段是设立由企业必须采纳、通过环境影响评价和监督实施的环境标准，以及针对污染付费标准和风险预防措施的环境规范等，其中环境标准是核心。<sup>④</sup>

发展中国家和地区的经济和社会发展水平普遍低于发达国家，对环境保护也没有清醒的认识，加上摆脱贫困、发展经济的需要，环境标准普遍

<sup>①</sup> 禹龙国. 小议国际投资中的环境问题的法律规制[J]. 社会科学家, 2007, (11):140.

<sup>②</sup> 张淑苹, 李俊然. 浅谈国际投资与环境保护——兼论中国之法律对策[J]. 广西金融研究, 2008, (7):50.

<sup>③</sup> 常青, 宋忠胜. 国际投资中的环境保护法律问题[J]. 合作经济与科技, 2010, (4):118.

<sup>④</sup> 王艳冰. 将环境保护纳入国际投资协定的必要性[J]. 法治论丛, 2009, (5):64.

低于发达国家。为了在国家或区域间吸引外资的竞争上不致落后，它们往往不愿意提高环境标准。前述“污染天堂”现象就是东道国放松或降低环境标准的后果之一。发展中国家放松或降低环境标准有多种形式，或立法滞后，或执法虚无，或对待特殊项目放宽标准等等，这里面既有本身经济发展水平、检测技术和立法技术方面的原因，还有政治体制本身弊病的原因。

### （三）母国的举措对环境可能造成的负面效应

发达国家也同样会采取放松环境标准的行为，有学者形象地将其称之为“法规冻结”（Regulatory Chill）。第一种情况是为了与发展中国家争夺外资而放松环境标准。自从多数发展中国家实行经济开放政策，吸引了大批看重东道国低劳动成本、低环境成本以及市场潜力的企业前往投资，尤其是制造业和污染密集产业，致使发达国家的生产性企业资本外流。发达国家为了吸引外资或留住本国资本，“法规冻结”的现象就有可能出现。

第二种情况是为了与发达国家进行竞争。尽管自 2008 年以来，全球 FDI 流量的格局出现重大变化，但发达国家仍然是吸收投资和对外投资的主角。<sup>①</sup>因此，发达国家决策者可能将投资流入其他发达国家看成更大的危险，在其他发达国家不提高环境标准的情况下，该国也不会提高。与发展中国家降低环境标准的原因不尽相同，发达国家放松环境标准主要出于社会及政治的考虑，例如劳动就业率对社会稳定能起到一定作用，甚至与政党的选票直接挂钩。

## 第二节 环境对国际投资的影响

环境问题已成为当代人类面临的三大社会问题之一，深刻影响着社会经济生活的方方面面。国际投资作为国际经济往来的主要方式之一，必定也会受到环境的影响。这里的环境问题不仅指东道国的生态环境及自然资

<sup>①</sup> 据统计，2009 年全球 FDI 有一半流入了发达国家，全球 FDI 流出量中有四分之三来自发达国家。摘自詹晓宁. 2010 年世界投资报告：低碳经济投资[J]. 中国外资, 2010, (8):19.

源，还包括东道国一切与环境有关的国内法规、政策、标准甚至环境理念。具体来说，环境对国际投资活动可能存在以下几个方面的影响。

### 一、环境是国际投资活动的重要考虑因素

东道国的国内环境是投资环境中的重要方面，将会直接或间接地影响外国的投资活动，包括大气、土地、水、自然景观等自然环境因素以及公园、绿地、交通道路、城市基础设施等经过人工改造的人为环境因素。<sup>①</sup>

首先，对某些投资项目来说，当地的自然资源是决定投资的首要考虑。一方面，自然资源本身是国际投资活动的重要客体 and 对象，如矿业开采、森林开采的投资。另一方面，环境也是决定一国是否对他国进行投资的重要外部条件，因此有些投资项目要把当地的自然资源作为可否投资的重要因素。如造纸、冶炼等行业需要充足、价格低廉的水源。同时投资者还要考虑用当地投资生产的产品能否满足其技术要求，如当地水质的好坏可能决定生产的饮料、印刷的布匹的质量。

其次，国际资金，尤其是科技含量较高的国际资金，对投资环境的选择要求很严格，科技含量越高的投资项目对生产地的自然环境的要求越高，空气、水质、土壤等任何方面的不符合标准，都会使高科技的仪表失灵、使高科技的产品污染报废。因而，东道国自然环境的优劣与吸收外资的优劣成正相关。因此，环境是国际投资活动中的重要因素，环境污染和资源匮乏必定会制约国际投资活动。

### 二、东道国的环境法规和环境标准影响国际投资流向

在投资区域选择的决策中，东道国的环境保护程度是投资者必须考虑的因素。东道国的环境法规能客观反映投资者进行国际投资需要支付的环境成本，投资者需要预先了解其内容以做出投资区域的选择。在申请 FDI 设立的过程中，投资者还须遵守东道国有关环境影响评价、环境审批的程序，为了争取进入东道国市场的机会，一些环境管理体系比较完善的投资

<sup>①</sup> 蒋红莲. 国际投资与环境保护法律机制[J]. 学术界, 2008, (4): 170-171.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库