

第十一章

最惠国条款

A. 导言

208. 委员会第六十届（2008年）会议决定将“最惠国条款”专题列入其工作方案，并决定在第六十一届会议为此设立一个研究组。⁸⁸²

B. 本届会议审议此专题的情况

209. 委员会在2009年5月29日第3012次会议上设立了一个关于最惠国条款的研究组，由唐纳德·麦克雷先生和罗汉·佩雷拉先生担任联合主席。

210. 在2009年7月31日第3029次会议上，委员会注意到最惠国条款研究组联合主席的口头报告。

研究组的讨论

211. 研究组于2009年6月3日和7月20日举行了两次会议。研究组结合本专题提纲所强调的问题，审议了一个可作为未来工作路线图的框架，并对1978年的条款草案⁸⁸³做了一项初步评估，以审查自那时以来的发展情况。

212. 研究组首先讨论并正确评价了最惠国条款的性质、起源和发展情况，委员会先前关于最惠国条款的工作，第六委员会对委员会1978年所通过条款草案的反应，自1978年以来的发展情况和随之最惠国条款在当今时代的挑战，以及自1978年条款草案以来情况发生重大变化的条件下委员会可能作出哪些贡献。这些变化包括出现最惠国条款的背景情况，目前可查阅的丰富实践和判例库，以及出现的新问题，特别是最惠国条款在投资协定方面的适用问题。

⁸⁸² 在2008年8月8日第2997次会议上（《2008年……年鉴》，第二卷（第二部分），第354页）。关于专题提纲见同上，附件二。大会2008年12月11日第63/123号决议第6段注意到了该决定。

⁸⁸³ 《1978年……年鉴》[英]，第二卷（第二部分）第74段。中文本相应内容，见《大会正式记录，第三十三届会议，补编第10号》(A/33/10)，第29页，第74段。

(a) 对1978年条款草案的初步评估

213. 在讨论中，研究组联合主席麦克雷先生突出介绍了1978年条款草案的各项具体条款，这些条款对研究组涉及的领域十分重要。这些条款包括：第1条（本条款的范围），第5条（最惠国待遇），第7条（最惠国待遇的法律依据），第8条（最惠国待遇的来源和范围），第9条（在最惠国条款下所享权利的范围），第10条（在最惠国条款下取得的权利），第16条（授与国和第三国间议定的限制不相干），第23条（最惠国条款与普遍优惠制待遇），第24条（最惠国条款与发展中国家间安排），第25条（最惠国条款与便利边境往来的待遇），第26条（最惠国条款与给予内陆第三国的权利和便利）。研究组尤其认为，第9和第10条侧重于最惠国条款的范围，具有现实意义，而在投资问题背景下，将是研究组的基本出发点和首要侧重点。

214. 在研究组随后进行的讨论中，研究组成员就1978年条款草案的地位和与研究组目前工作的关系发表了意见。研究组成员觉得有必要事先澄清早先的工作及其地位并达成谅解，以便将早先的工作与现在的工作明显分开，既不削弱早先取得的成就，也不对其他论坛的工作和发展产生不利影响。委员们希望拟编写的文件（见下文）将进一步思考这些问题，并对拟处理的问题给予详细的阐述。

(b) 今后工作路线图

215. 鉴于讨论的情况，研究组商定了一个工作时间表，涉及文件的编写，希望这些文件能够帮助澄清一些问题，特别是有关最惠国条款的范围及其解释和适用的问题。

216. 因此，找出了下列八个专题，并列出了将主要负责研究和编写具体文件的研究组成员的姓名：

（一）最惠国条款的规定目录（唐纳德·麦克雷先生和罗汉·佩雷拉先生）

这项工作涉及收集最惠国条款的规定，主要但并非全部是在投资领域，将这些规定进行初步分类，分为不同的条款类别。目录材料的整理将是在研究组工作期间持续进行的工作。

(二) 国际法委员会1978年条款草案（村濑信也先生）

这份文件将提供1978年条款草案的简史并评估其当代重要性。文件将包括对国际法院的裁决（英伊石油公司案、⁸⁸⁴安巴蒂耶洛斯案、⁸⁸⁵摩洛哥境内美利坚合作国国民的权利案⁸⁸⁶）、以及安巴蒂耶洛斯求偿案仲裁裁决⁸⁸⁷中解释最惠国条款方法的分析。

(三) 最惠国待遇与国民待遇的关系（唐纳德·麦克雷先生）

这份文件将考虑最惠国待遇和国民待遇条款之间的相似和不同，并考虑这些条款与其他不歧视原则之间的关系。其目的是确定最惠国条款是否有一项会影响其解释的明确的基本目标。

(四) 关贸总协定和世贸组织中的最惠国条款（唐纳德·麦克雷先生）

这份文件将考虑最惠国条款在关贸总协定之下的作用，其如何解释和应用，以及最惠国条款在世贸组织之下从商品贸易向服务贸易、知识产权保护和政府采购的演变情况。其目标是确定最惠国条款在关贸总协定和世贸组织之下是该领域独特的，还是对最惠国条款在其他领域的运作方式具有影响。

⁸⁸⁴ 英伊石油公司案（管辖权），初步反对意见，1952年7月2日的判决，《1952年国际法院汇编》，第93页。

⁸⁸⁵ 安巴蒂耶洛斯案（希腊诉联合王国），管辖权，1952年7月1日的判决，同上，第28页。

⁸⁸⁶ 摩洛哥境内美利坚合作国国民的权利案，1952年8月27日的判决，同上，第176页。

⁸⁸⁷ 安巴蒂耶洛斯求偿案（希腊、大不列颠和北爱尔兰联合王国），联合国，《国际仲裁裁决汇编》，第十二卷（出售品编号：1963.V.3），第83至第153页。

(五) 联合国贸易和发展会议（贸发会议）关于最惠国条款的工作（史蒂芬·瓦钱尼先生）

这份文件的目的是调查贸发会议在最惠国条款方面已经做了哪些工作，并评估这项工作可能对研究组的工作作出哪些贡献。⁸⁸⁸

(六) 经济合作与发展组织（经合组织）关于最惠国条款的工作（侯赛因·哈穆德先生）

这份文件的目的是调查经合组织在最惠国条款方面已经做了哪些工作，并评估这一工作可能对研究组的工作作出哪些贡献。⁸⁸⁹

(七) 投资条约之下的“马菲基尼”问题⁸⁹⁰（罗汉·佩雷拉先生）

这份文件将分析在马菲基尼诉西班牙案和随后的投资案件中如何解释最惠国条款。

(八) 区域经济一体化协定和自由贸易协定（唐纳德·麦克雷先生）

这份文件的目的是调查最惠国条款在此种协定中的使用情况，并评估其在此种情况下的解释和适用与其在其他领域的解释和适用是否一致。

⁸⁸⁸ 例如，见联合国贸易和发展会议（贸发会议），“最惠国待遇”[英]，贸发会议国际投资协定系列文件，UNCTAD/ITE/IIT/10 (Vol.III)（联合国出版物，出售品编号：E.99.II.D.11)(1999)，也可查阅网站：www.unctad.org/en/docs/psiteiitd10v3.en.pdf，2015年8月5日访问。

⁸⁸⁹ 例如，见经合组织金融和企业事务司，“Most-Favoured-Nation Treatment in International Investment Law”，*Working Papers on International Investment*, No.2004/2 (2004)。在线文本：www.oecd.org/dataoecd/21/37/33773085.pdf。

⁸⁹⁰ 马菲基尼诉西班牙王国，案件编号：ARB/97/7，投资争端解决中心，2000年1月25日法庭关于反对管辖权的裁决，《ICSID Review – Foreign Investment Law Journal》，vol. 16, No. 1(2001)，第1页。关于裁决的文字内容，见<http://icsid.worldbank.org>。