

《能源憲章條約》現代化改革正式生效

林意庭 編譯

摘要

今 (2025) 年 9 月 3 日,《能源憲章條約》修正案正式生效,標誌著自 1994 年以來最重大的制度改革。此次修訂旨在調整能源投資保護與氣候永續目標之間的平衡,修正內容在實體與程序兩方面均有重大變革,包括明確投資保障待遇條款之內涵,以及改善爭端解決程序之運作。然由於部分締約國退出或僅暫時適用,導致《能源憲章條約》適用複雜化。整體而言,隨著修正案正式生效,《能源憲章條約》進入制度重塑的新階段,其未來發展與適用將呈現更高的不確定性。

(取材資料: Matthew Coleman, Christophe Bondy & Letizia Busso, *Energy Charter Treaty 2.0 – Changes as of 3 September 2025*, Steptoe (last updated Sep. 30, 2025), <https://www.steptoelaw.com/en/news-publications/global-trade-and-investment-law-blog/energy-charter-treaty-20-changes-as-of-3-september-2025.html>.)

今 (2025) 年 9 月 3 日,能源憲章大會於去 (2024) 年 12 月 3 日通過的《能源憲章條約》(Energy Charter Treaty, ECT) 修正案正式生效¹。ECT 現代化改革談判歷時數年², 本次修法明確定義投資保障待遇, 同時完善了爭端解決機制。

本文首先探討投資人實體保障待遇之修正, 其次闡述爭端解決程序之變革, 再說明新法對於化石燃料投資保護之逐步排除機制, 並就能源產業投資人將面臨制度日益複雜化的問題做一結論。

壹、投資人實體保障待遇之修正

本節將說明修正案在投資人實體保障待遇上之變革, 包括限縮公平公正待遇 (Fair and Equitable Treatment, FET) 及充分之保護與安全 (Full Protection and

¹ Energy Charter Secretariat, Entry into Force and Provisional Application of Amendments to the Energy Charter Treaty and Changes and Modifications to its Annexes, CCDEC 2024 15 GEN (Dec. 3, 2024), https://www.energycharter.org/fileadmin/DocumentsMedia/CCDECS/2024/CCDEC202415_EN.pdf [hereinafter Entry into Force and Provisional Application of Amendments].

² 有關 ECT 現代化改革歷程, 請參考: 羅家彤, 歐盟拒絕適用能源憲章條約投資仲裁條款對再生能源投資之啟示, 經貿法訊, 336 期, 頁 17-18, 2024 年 11 月 25 日, <https://tradelaw.nccu.edu.tw/epaper/no336/4.pdf>。

Security, FPS) 之適用範圍, 明確界定間接徵收與最惠國待遇之適用, 分述如下:

一、公平與公正待遇適用範圍之限縮

新修正第 10 條第 2 項以多種方式限縮 FET 的適用範圍³。

首先, 它明確列舉了可能構成違反 FET 之行為態樣, 包括明顯之恣意性、基於明顯錯誤之理由予以針對性之歧視、重大違反正當程序、拒絕正義、騷擾、脅迫或強制等不當對待, 以及在一定條件下有違投資人之合理期待。這些修正參照了先前歐盟在與加拿大簽訂的《歐盟—加拿大全面經濟貿易協定 (EU-Canada Comprehensive Economic and Trade Agreement, CETA)》中界定 FET 的做法⁴。

其次, 刪除了原條文中有關為投資人提供穩定、公平、優惠且透明條件的文字, 而這段文字過去經常成為投資人以未預期監管變動為由提起申訴的依據。

最後, 條文明定違反 ECT 其他條款或其他國際協定, 不會被推定為違反 FET⁵, 此乃參照自 2001 年《北美自由貿易協定 (North America Free Trade Agreement, NAFTA)》中自由貿易委員會備忘錄之解釋⁶。

二、充分之保護與安全適用範圍之限縮

新修正之第 10 條第 3 項將 FPS 之適用限縮在投資人與投資的實體安全 (physical security) 上, 不包括法律上之安全概念⁷。

依此, 締約國可確認傳統習慣國際法上 FPS 之內容, 與過去投資人試圖擴大範圍的主張相反。

三、最惠國待遇適用範圍之限縮

新修正第 10 條第 8 項限制最惠國待遇的適用範圍, 條文明定最惠國「待遇」不包括爭端解決程序⁸; 此外, 締約國與非締約國所簽訂的其他協定中所載的實體保障之條款, 本身亦不構成「待遇」⁹。

³ Energy Charter Secretariat, Amendments to the Energy Charter Treaty, at 8-9, CCDEC 2024 12 GEN (Dec. 3, 2024),

https://www.energycharter.org/fileadmin/DocumentsMedia/CCDECS/2024/CCDEC202412_EN.pdf.

⁴ Comprehensive Economic and Trade Agreement Between Canada and the European Union and Its Member States, Can.-EU, art. 8.10, Oct. 30, 2016, 2017 O.J. (L 11) 23, 58.

⁵ Energy Charter Secretariat, *supra* note 3, at 9.

⁶ NAFTA Free Trade Commission, *Notes of Interpretation of Certain Chapter 11 Provisions* (July 31, 2001), available at <https://www.international.gc.ca/trade-agreements-accords-commerciaux/topics-domaines/disp-diff/NAFTA-Interpr.aspx?lang=eng>.

⁷ Energy Charter Secretariat, *supra* note 3, at 9.

⁸ *Id.*

⁹ *Id.*

此舉防止投資人引入更有利的爭端解決程序及實體保障條款，此項改革同樣參照 CETA 中已採取的作法，旨在限制被認為具有「協定競購 (treaty shopping)」¹⁰性質的濫用行為。

四、間接徵收適用範圍之限縮

新修正第 13 條第 4 項規定，是否構成間接徵收應基於多項因素，如系爭措施的經濟影響及性質，亦包含其目的及背景¹¹，並更進一步明定締約國為公共健康、公共安全及環境保護等合法政策目標所制定與執行之非歧視性措施，除非「明顯過當」，否則不構成間接徵收¹²。

如前所述，此係參照早期條約改革，如 NAFTA 中對間接徵收的界定方式，並在後來的諸如 CETA 等現代條約中所採納。其目的是為「間接徵收」適用範圍設置明確界線，以維持規制之彈性。

貳、爭端解決程序之修正

本節將說明條約在程序上之相關修正，包括限縮投資與投資人定義，排除歐盟內部爭端，增訂透明化規定、防止濫訴與仲裁費用擔保制度，分述如下：

一、限縮投資及投資人之概念

新修正第 1 條第 6 項規定，投資之成立或取得必須依據地主國之法律，並且須符合特定要件，如資本挹注之承諾、預期收益、投資期間與風險¹³。至於投資人之定義，新修正第 1 條第 7 項明文排除投資時具備地主國之國籍或永久居留權之自然人¹⁴，並要求公司與機構必須在地主國內具有「實質性商業活動」¹⁵。

這兩項條文修訂的核心意旨在於明確界定仲裁管轄權的範圍，並提高投資與投資人之資格門檻。

¹⁰ 協定競購係源自國際稅務領域的行為，但在投資仲裁中也逐漸普及，指投資人透過第三國來安排其投資，以便取得某一條約中最有利的程序或實體保護，通常的方式包括變更國籍或設立特定的投資公司。請參見：易婕，租稅協定中納入「主要目的測試」可能將減少國際投資協定下的國籍歸化問題，經貿法訊，293 期，頁 7-11，2022 年 1 月 10 日，

<https://tradelaw.nccu.edu.tw/epaper/no293/2.pdf>；See also Julien Chaisse, *The Treaty Shopping Practice: Corporate Structuring and Restructuring to Gain Access to Investment Treaties and Arbitration*, 11 HASTINGS BUS. L. J. 225, 228 (2015).

¹¹ Energy Charter Secretariat, *supra* note 3, at 10-11.

¹² *Id.* at 11.

¹³ *Id.* at 3.

¹⁴ *Id.* at 4.

¹⁵ *Id.*

二、排除區域組織內部爭端

新修正第 24 條第 3 項規定，ECT 中所設之投資人對地主國爭端解決機制 (Investor-State Dispute Settlement, ISDS)，不適用於如歐盟之同一區域經濟整合組織 (Regional Economic Integration Organization, REIO) 之締約國間所生爭端¹⁶。其效果在於，若某投資人屬於某一 REIO 之會員國，其不得對另一同屬該組織的會員國提起仲裁。

歐盟法院 (Court of Justice of the European Union, CJEU) 於 Komstroy 案之見解¹⁷，確立 ECT 第 26 條之 ISDS 機制不適用於歐盟成員國間之爭端。這也是歐盟方針對改革的主要政策目標之一。

三、提高透明度規定

首先，新修正第 26 條第 6 項要求所有 ECT 爭端案件¹⁸，均適用《聯合國國際貿易法委員會投資人與國家間基於條約仲裁透明化規則 (UNCITRAL Rules on Transparency in Treaty-based Investor-State Arbitration, 下稱透明化規則)》¹⁹。該《透明化規則》的目標在於提高大眾獲取案件文件 (如協商申請、調解協議)，以及促進資訊公開 (如透過公聽會及第三方參與)。

其次，新修正第 29 條要求 ECT 爭端案件的當事方²⁰，皆須揭露任何為該案件提供第三方資助²¹之自然人或法人的名稱、地址、最終受益者及公司結構。

藉由採納這些條款，ECT 的現代化推動者呼應了長期以來強化 ISDS 透明度的訴求。

四、防止濫訴

現代化後的 ECT 針對濫訴與協定競購問題進行修訂。

新修正第 27 條設立兩項機制，使被申訴國得以駁回濫訴。第一項機制比照《2022 年國際投資爭端解決中心仲裁規則 (2022 ICSID Arbitration Rules)》第 41

¹⁶ *Id.* at 18.

¹⁷ 在 Komstroy 案中，歐盟法院裁定 ECT 第 26 條中關於 ISDS 的規定違反歐盟法，可參考：羅家彤 (註 3)，頁 18-20。

¹⁸ Energy Charter Secretariat, *supra* note 3, at 19.

¹⁹ 《聯合國國際貿易法委員會投資人與國家間基於條約仲裁透明化規則》是一套規範如何向公眾提供關於投資條約下所發生投資人與國家間仲裁資訊的程序規則，自 2014 年 4 月 1 日起生效；UNCITRAL, Rules on Transparency in Treaty-based Investor-State Arbitration, art. 1 (2014).

²⁰ Energy Charter Secretariat, *supra* note 3, at 23.

²¹ 第三方資助係指非仲裁當事方，而為聲請人支付與仲裁相關費用。Energy Charter Secretariat, *supra* note 3, at 23.

條的設計²²。依該條規定，被申訴國可在仲裁庭成立後 45 日內，或在得知相關事實後 30 日內，提出異議，主張申訴國之請求全部或一部訴訟內容顯然欠缺法律依據²³。第二項機制允許被申訴國主張，即使投資人所主張的事實屬實，其請求之全部或一部在法律上仍不足使仲裁庭做出有利於投資人之判斷²⁴。

新修正之第 27 條第 4 項規定，若爭端在投資人取得投資之所有權或控制權時已經發生或可預見，則仲裁庭應拒絕行使管轄權²⁵。

這些改革回應了過去被申訴國往往必須耗費大量國家資源應對明顯缺乏法律依據請求的憂慮。這些改革延續了既有制度的模式。然而，早期駁回的門檻仍然相當高。

五、仲裁費用擔保

根據新修正第 28 條，在 ECT 有關爭端中，被申訴國得請求仲裁庭命投資人提出全部或部分仲裁費用的擔保金²⁶。此設計仿效《2022 年國際投資爭端解決中心仲裁規則》第 53 條之制度²⁷。而仲裁庭在考量是否要求投資人繳納費用擔保時，必須綜合評估投資人不支付裁定費用的風險、提供擔保對投資人繼續仲裁能力的影響及雙方當事人的行為等因素。

這項改革回應過去各國可能投入大量資源應訴，卻可能無法收回仲裁費用的擔憂。同時，條文也兼顧公平，若投資人主張主要資產已被國家沒收，則不應因資金不足而剝奪其仲裁權利。

參、逐步排除化石燃料投資

有關化石燃料投資，今年 9 月 3 日生效的 ECT 修正案中，附件 NI 新增了 A 節與 B 節，將特定的化石燃料投資排除於 ECT 的適用範圍之外。其中，第 A 節係針對「所有締約方」之特定燃料投資（如高溫煤焦油、薪材及木炭等）排除²⁸，第 B 節則規定，於今年 9 月 3 日或之後在歐盟及其為 ECT 締約方之成員國境內所為的投資，若涉及例如煤炭、天然氣、石油及石油產品、電力、高碳氫、高碳

²² ICSID, CONVENTION, REGULATIONS AND RULES, art. 41, at 109, ICSID Doc. ICSID/15/Rev. 3 (July, 2022).

²³ Energy Charter Secretariat, *supra* note 3, at 20-21.

²⁴ *Id.* at 21.

²⁵ *Id.* at 22.

²⁶ *Id.*

²⁷ ICSID, *supra* note 22, art. 53, at 117.

²⁸ Energy Charter Secretariat, Modifications and Changes to Annexes to the Energy Charter Treaty, CCDEC 2024 13 GEN, at 2(Dec. 3, 2024), https://www.energycharter.org/fileadmin/DocumentsMedia/CCDECS/2024/CCDEC202415_EN.pdf.

合成燃料及類似材料，將被排除在 ECT 保護範圍之外²⁹。

附件 NI 新增第 C 節，規定歐盟及其為 ECT 締約方之成員國境內與煤炭、天然氣、石油及石油製品、電力、高碳氫、高碳合成燃料及其他類似能源材料相關的投資，若係在今年 9 月 3 日之前已完成，則該等投資將於第 C 節開始生效³⁰後十年（即 2035 年 9 月 3 日）起被排除在 ECT 保護範圍之外，且不得晚於 2040 年 12 月 31 日³¹。基此，ECT 彈性允許各締約國逐步排除化石燃料。

肆、結論

今年 9 月 3 日是 ECT 改革進程中的重要里程碑，標誌著能源投資保護架構的重大變革正式啟動。然而，現代化後的 ECT 是否能在投資保護與永續發展之間取得更佳平衡仍有待觀察。可以確定的是，能源產業投資人將面臨愈加複雜化的國際法律保護體系。

截至今年 9 月 3 日，ECT 呈現三種不同的適用狀態：

第一，對已退出 ECT 之締約國，其在 20 年落日條款期間內，仍適用舊版條約³²。

第二，對未退出但未接受修正案的締約國，則持續適用舊版條約，直至其批准、接受或核准修正案（但附件 NI 的 A 與 B 節已於今年 9 月 3 日生效）³³。

²⁹ *Id.*

³⁰ Entry into Force and Provisional Application of Amendments, *supra* note 錯誤! 尚未定義書籤。 , at 2 (“(2)Each Contracting Party agrees to apply as of 3 September 2025 the amendments to the ECT adopted on 3 December 2024, the modifications in Section C of Annex NI and the changes/modifications to other Annexes approved on 3 December 2024 provisionally pending their entry into force for such Contracting Party to the extent that such provisional application is not inconsistent with its constitution, laws or regulations. References to “entry into force” in Section C of Annex NI shall be understood as “provisional application” in relation to Contracting Parties that provisionally apply modifications in Section C of Annex NI.”).

³¹ Energy Charter Secretariat, *supra* note 28, at 5.

³² 根據 ECT 第 47 條第 3 項落日條款之規定，若一國退出 ECT，該條約仍將持續適用於退出日之前所為之投資，為期二十年；Energy Charter Treaty art. 47.3, Dec. 17, 1994, 2080 U.N.T.S. 95, 134 (“The provisions of this Treaty shall continue to apply to Investments made in the Area of a Contracting Party by Investors of other Contracting Parties or in the Area of other Contracting Parties by Investors of that Contracting Party as of the date when that Contracting Party's withdrawal from the Treaty takes effect for a period of 20 years from such date.”).

³³ ECT 各締約方得於今年 3 月 3 日前向保管人（即能源憲章秘書處）提交聲明，表示其不接受修正案的暫時適用；Entry into Force and Provisional Application of Amendments, *supra* note 1, at 2 (“(3)(a)Notwithstanding paragraph (2), any Contracting Party may deliver to the Depositary before 3 March 2025 a declaration that it is not able to accept the provisional application of the amendments to the ECT adopted on 3 December 2024, the modifications in Section C of Annex NI and the changes/modifications to other Annexes approved on 3 December 2024. The Secretariat shall make public such declarations. Any such Contracting Party may at any time withdraw that declaration by written notification to the Depositary.”).

最後，對採納修正案的締約國，全面適用新版條約，但其仍保有終止暫時適用的權利。

此結果使 ECT 呈現三種不同適用狀態，投資人需特別注意其投資所屬國家的法律狀態與條約適用版本，以評估風險與保護範圍。

