

Universitatea Babeș-Bolyai Cluj-Napoca  
Facultatea de Drept

**Instrumentele pentru punerea în aplicare a investiției în străinătate**  
Teză de doctorat- rezumat

Îndrumător de doctorat: Prof. Univ. dr. Paul Vasilescu

Doctorand: Chayma Zouaghi

Cluj-Napoca  
2017

Rezumatul tezei de doctorat

## **Instrumentele pentru punerea în aplicare a investiției în străinătate**

Prin prezenta teză, ne-am propus să abordăm un subiect complex, adică instrumentele ce intră în punerea în aplicare a investițiilor în străinătate, și, în particular, reglementarea relației dintre investitorul străin și Statul gazdă. Am analizat elementele care reies din sfera investițiilor străine.

Teza noastră este compusă, din punct de vedere al structurii sale, din două părți principale, care sunt relativ echilibrate, cărora le-am atașat o introducere, o concluzie generală, precum și o bibliografie care include atât lucrările cele mai noi, dar și mai vechi din acest domeniu, din doctrina juridică tunisiană, precum și din doctrina străină.

În teza noastră am descris elementele care compun operațiunea de a investi în străinătate.

În prima parte, am tratat instrumentele procedurale privind punerea în aplicare a investițiilor străine.

În realitate, dreptul internațional al investițiilor nu mai este limitat la principiile cutumiare privind protecția investitorilor naționali și cei non-naționali, ci și-a propagat tehnicile din acordurile de investiții în care contractul constituie instrumentul principal al investitorului străin în țara gazdă.

Am putut observa în această parte faptul că contractele încheiate între un Stat-gazdă și un investitor străin sunt caracterizate de subordonare. Statul posedă anumite prerogative "exorbitante" care îi permit să domine interesul general asupra obligațiilor sale contractuale.

Am examinat, în această primă parte, eventualele obligații ale Statului gazdă față de investitorul străin într-un prim titlu, precum și excepțiile conexe; iar, în al doilea titlu, instrumentele tehnice care încadrează această relație de subordonare, pe de o parte, și de asistență, pe de altă parte.

În primul titlu al primei părți, ne-am împărțit munca în două capitole, primul fiind intitulat "Manifestările tratamentului și protecției investitorului străin de către Statul gazdă", capitol care, la rândul său, este divizat în două secțiuni.

Am consacrat o primă secțiune examinării garanțiilor admiterii investițiilor străine, garanții care sunt de două feluri. Garanțiile de drept, sau garanțiile legale consacrate de legiuitorul din Statul gazdă prin adoptarea unui regim de acces liberal și stimulant și garanțiile de natură administrativă, care au scopul de a simplifica și de a accelera accesul investitorilor străini pe teritoriul Statului-gazdă.

În cea de-a doua secțiune am efectuat o analiză a garanțiilor privind tratarea și protecția investiției străine.

Examinarea diferitelor tratate încheiate referitor la investiții a arătat faptul că statul gazdă optează întotdeauna pentru un regim de tratament care conține standarde de valoare internațională în care aceste reguli internaționale de tratament sunt consacrate și pe plan intern de către statul gazdă.

Regimul de recepție al investițiilor străine este, în aparență, liberal și stimulant, în timp ce în fond, prezintă niște riscuri foarte variate. Pentru acestea, am consacrat un al doilea capitol pentru restricții, întrucât ele sunt de două tipuri. Pentru aceasta am divizat acest capitol în două secțiuni, prima fiind consacrată restricțiilor tradiționale, dintre care suveranitatea statului și ordinea publică joacă rolul principal. A doua secțiune din acest al doilea capitol a fost consacrată restricțiilor particulare privind tratamentul investiției străine, limitărilor particulare legate de interesul specific.

În cel de-al doilea titlu al primei părți din teza noastră, am analizat mijloacele tehnice ale punerii în aplicare a investiției străine.

Primul capitol din acest titlu este consacrat investiției internaționale între contract și convenție, și este divizat în două secțiuni, prima fiind dedicată naturii juridice a contractelor de investiție, iar cea de-a doua este consacrată convențiilor internaționale, ca și garanții judiciare ale investiției.

Am consacrat cel de-al doilea capitol internalizării contractului de investiții.

În acest context, doctrina nu a fixat un criteriu specific pentru a conferi statutul internațional contractelor de investiții. Din acest motiv, am adoptat o formă de organizare ce cuprinde două secțiuni ; prima fixează criteriile internaționalizării contractului de investiție, iar a doua subliniază incidența internaționalizării contractului de investiții în ordinea juridică internațională.

În cea de-a doua parte a tezei noastre, am tratat dispozitivul de arbitraj privind punerea în aplicare a investiției străine. Sistemul juridic de arbitraj internațional urmărește să regleze diferendele prin acorduri de pariu pentru a duce acest conflict la una sau mai multe persoane pentru a găsi o soluție.

Posibilitatea recurgerii la arbitraj pentru diferendele ce se pot naște în cadrul unei investiții este considerată o protecție necesară în favoarea investitorilor străini.

Am analizat, în două capitole, eficacitatea reală a arbitrajului internațional.

Într-un prim capitol, intitulat "Eficacitatea arbitrajului în materia investițiilor străine", am arătat, într-o primă secțiune, cum arbitrajul internațional este considerat o garanție procedurală a investiției străine, formând deseori o protecție contra riscurilor juridice, prin diverse instrumente.

Analiza arată eficacitatea arbitrajului internațional în soluționarea litigiilor referitoare la investiții. Însă, în ciuda succesului său, arbitrajul internațional este criticat cateodata de ONG-uri, de public și chiar de investitori înșiși, care cred că au găsit soluția magică pentru toate problemele.

Am examinat, într-o a doua secțiune, rolul stimulant jucat de arbitraj. Acest rol stimulant se manifestă prin recepția convențiilor și dispozițiilor privind arbitrajul internațional.

Am putut observa în acest capitol că, în plan practic, executarea sentinței arbitrale este etapa cea mai importantă a arbitrajului, întrucât prin intermediul acesteia poate fi măsurată eficacitatea instituției arbitrale.

În cel de-al doilea capitol din primul titlu din partea a doua a tezei am examinat imperfecțiunea sistemului actual de arbitraj internațional. Recursul la arbitraj în materia

investiției internaționale arată cateodată o imperfecțiune parte a sistemului actual, pe care am tratat-o în prima secțiune a acestui capitol. Această imperfecțiune necesită soluții inteligente, precum ameliorarea modurilor de funcționare a sistemului arbitral, și introducerea garanțiilor juridice pentru investitorii străini, elemente tratate în a doua secțiune a capitolului.

Deseori, eficacitatea arbitrajului depinde de natura sa, dar cateodată ea depinde și de restricțiile exterioare. Din acest motiv, am alocat al doilea titlu din partea a doua a tezei examinării restricțiilor în domeniul arbitrajului internațional.

Pentru aceasta, am împărțit lucrarea în două capitole, primul fiind dedicat restricțiilor privind natura arbitrajului, ca fiind o metodă de soluționare a diferendelor excepționale în fața jurisdicțiilor paralele.

La sfârșitul analizei pe care am făcut-o în cuprinsul tezei noastre, am putut să tragem concluzia că punerea în aplicare a investiției într-un stat gazdă depinde de reunirea mai multor elemente, și că un sistem economic reușit este deseori un sistem care crează un echilibru între sferele de putere privată și publică.

În cele din urmă, am subliniat garanțiile cele mai solide, regulile cele mai echitabile, cele mai seducătoare legislații fiind neputincioase în a convinge operatorii economici sau responsabili politici, dacă eventuala decizie de a investi nu beneficiază de un mediu favorabil, întrucât niciun sistem legislativ favorabil investiției nu poate înlocui stabilitatea politică și socială dintr-o anumită țară.

Ni se pare că evoluțiile recente ale dreptului investițiilor sunt menite să inspire mecanisme noi de punere în aplicare a investiției străine, și posibilitatea de atribuire a unui litigiu dintre investitori și statul gazdă, prin instituirea unui text unic, care ar fi ”codul internațional al investițiilor”

Sperăm că prin volumul muncii depuse, prin efortul nostru de a oferi o analiză clară asupra subiectului tezei, am reușit să clarificăm, măcar parțial, care sunt mijloacele de atribuire a investițiilor străine, împreună cu restricțiile ce le înconjoară și, mai ales, rolul jucat de arbitraj în acest context.

Cuvinte cheie : Investiție, Stat gazdă, convenție și acord, arbitraj internațional, ordine publică, suveranitate, restricție.

## **Cuprinsul :**

<b>Introducere</b> .....	1
<b>Prima Partea : Instrumentele procedurale privind punerea în aplicare a investițiilor străine</b> .....	12
<i>Titlu 1: Obligatiile Statelor gazda in fata investitorul strain</i> .....	15
Capitol 1: Manifestările tratamentului și protecției investitorului străin de către Statul gazdă.....	16
Sectiunea 1: Consacrarea de un regim de acces liberal si motivationala .....	16
Subsecțiunea 1: Garanțiilor admiterii investițiilor străine.....	17
1- Condițiile de admitere investițiilor străine .....	17
2-Grantia stabilitatii juridice ale statului ale investitorului strain.....	20
Subsecțiunea 2: Garanțiilor admiterii investițiilor străine.....	23
1- Instituirea principiului libertatea de a investi .....	24
2- Consacrarea unui regim procedural favorabile pentru investitii straine .....	28
Sectiunea 2 : garanțiilor privind tratament si protecția investiției străine.....	30
Subsecțiunea 1: Tratamentul al investitiilor straine de catre statul gazda .....	30
1-Punerea in aplicare tratamentul standard În valoarea internaționala .....	31
2-Consolidarea garantiilor de tratament prin combinati de standardele lor.....	36
Subsecțiunea 2: Garantii de tratament referitoare la impozitarea favorabila in dreptul intern .....	45
1- Amploarea garantiilor fiscale .....	46
a- Stimulente comune .....	46
b- Stimulente adecvate si suplimentare .....	48
2- Efectul limitat de avantajele fiscale.....	50
Capitol 2: Restrictii principiilor tratament ale investitorului strain .....	52
Sectiunea 1: Restricțiile tradiționale a tratament ale investitorului strain .....	53
Subsecțiunea 1 : Restricțiile radicale relative a tratament ale investitorului strain.....	53
1- Puterea suverana al statului gazda : Ordine publica .....	53
2- Drepturile omului : O limita la libertatea de a investi .....	56
a- Adoptarea principiului dreptul umane .....	56

b- Punerea in aplicare a principiului dreptul umane .....	59
Subsecțiunea 2 : Restricțiile securității relativ la tratament de investiție strain .....	62
1-Excepția de apărare a moralității publice .....	62
2- Protecția securității și sănătatea .....	65
Secțiunea 2 : Restricțiile specifice relativ la tratament de investiție strain .....	72
Subsecțiunea 1 : Restricțiile specifice de interes general .....	72
1-Exporturile .....	72
a-exproprierii directă .....	73
b- exproprierii indirectă .....	79
2-Restricțiile bazate pe considerente economice .....	84
a-Starea de necesitate.....	84
b-Excepțiile de dezvoltare .....	92
Subsecțiunea 2 : Restricțiile specifice de interes specifice .....	96
1- Instaurarea excepțiilor substanțiale .....	96
a-Excepțiile prin domeniu .....	96
b- Excepțiile prin țările .....	101
2- Instaurarea excepțiilor procedurale.....	106
a- Alternativa de dublu recurs .....	106
b- Excluderea a TN în prezența CNPF.....	111
Concluzie capitolul 2.....	118
<i>Titlu 2: Instrumente tehnice relativ la punerea în aplicare a investițiilor străine .....</i>	<i>119</i>
Capitol 1: Investismentul internațional între contract și convenție internațional.....	120
Secțiunea 1: Natura juridică a contractelor de investiții.....	120
Subsecțiunea 1 : Contractele de investiții sunt convențiile internaționale.....	120
Subsecțiunea 2 : Caracterul special al contractelor de investiții internaționale.....	122
1-Contractele de investiții: Contractele administrative.....	122
2- Contractele de investiții: Contractele civil.....	122
Secțiunea 2: convențiilor internaționale ca garanți judiciară în investiția .....	123
Subsecțiunea 1: Convențiile internaționale a orientarea regională.....	124
Subsecțiunea 2:Convențiile internaționale a orientarea universală.....	126

Capitol 2 : Internaționalizarea contractului de investiții .....	130
Secțiunea 1: Criteriile de internaționalizarea lor de contract de investitii.....	130
Subsecțiunea 1: Criteriul juridic de internaționalizarea lor al contract de investitii.....	130
Subsecțiunea 2: Criteriul economic de internaționalizarea lor al contract de investitii.....	131
Secțiunea 2: Incidenta internaționalizarea lor de contract de investitii pe ordinea juridică internațională .....	132
Concluzie capitolul 2.....	134
<b>A doua parte :.....</b>	
<b>Dispozitivul de arbitraj privind punerea în aplicare a investițiilor străine .....</b>	<b>135</b>
<i>Titlu 1: supravegherea de arbitraj privind investițiile străine.....</i>	<i>138</i>
Capitol 1:Eficienței de arbitraj privind investițiile străine.....	139
Secțiunea 1: Arbitrajul International este o garantie procedurala in investitie strain.....	139
Subsecțiunea 1: Arbitraj International este o protecție împotriva incertitudinea juridică.....	139
1-Noțiunea arbitrala disputei .....	140
2-Manifestarile de protecție împotriva incertitudinea juridice.....	143
Subsecțiunea 2: Instrumentele de arbitraj relativ la protecția investiției strain.....	147
1-legislației naționale relativa la organizarea de arbitraj internațional.....	147
2-Mecanismele internationale de arbitraj relativ la investitiile internationale.....	150
a-Contururile a notiunii de arbitraj internațional.....	151
b-Influența arbitrajului internațional În dreapta a statului gazda.....	153
Secțiunea 2: Arbitrajului International ca instrument de incitare in investitie strain .....	155
Subsecțiunea 1: Manifestare de rolul arbitrajului international asupra investitment strain printr-o existenta de acorduri lor parte.....	155
1-Autonomia al convenția de arbitraj.....	155
2-Efectele al conventia de arbitraj.....	160
Subsecțiunea 2: Executarea hotararii de arbitraj.....	161
Capitol 2: Imperfecțiunea sistemului actuale de arbitraj internațional.....	166
Secțiunea 1: Manifestare de imperfecțiunea sistemului actuale de arbitraj internațional.....	166
Subsecțiunea 1: Limita a principiului confidențialității în arbitraj internațional.....	166

1-Existenta a principiului confidențialității în arbitraj internațional.....	166
2- Respingerea a principiului confidențialității în arbitraj internațional.....	167
Subsecțiunea 2: imperfecțiunea sistemului actuala de arbitraj la nivel procedurăla.....	173
1-Competență unui stat și competență arbitrala: asistență sau control.....	174
2-Căile de recurs.....	176
Sectiunea 2: Spre cercetare soluții în imperfecțiunea sistemului actual de arbitraj internațional.....	180
Subsecțiunea 1: Ameliorări ale modalităților de functionare a sistemului de arbitraj.....	180
1- A face sistemului de arbitraj mai transparente.....	180
2-Reechilibrarea sistemului de arbitraj.....	183
Subsecțiunea 2: Introducerea de garanții juridice pentru investitorii straini.....	184
1-Protecția juridică a așteptărilor investitor strain.....	184
2-Stabilitatea juridică.....	186
<i>Titlu 11: Limitarea în domeniul arbitraj internațional.....</i>	<i>190</i>
Capitol 1: Restricțiile privind ordinea publică.....	191
Sectiunea 1: Restricțiile în domeniul arbitrajului(arbitraje) relativ la controlul statului: Întrebarea de suveranitatea sau de abuz.....	191
Subsecțiunea 1: Restricțiile fiind dornic de a limita câmpul de arbitraj International.....	191
1- Tipurile al arbitrabilitatea .....	191
a- Arbitrabilitatea subiective .....	193
b- Arbitrabilitatea obiective.....	194
2- ordinea publică : o limita a autonomiei arbitraj internațional.....	195
Subsecțiunea 2 : Restricțiile din efectele hotararilor arbitrale returnate.....	198
1-Efectele hotărârii de arbitraj.....	198
2-Manifestare a limitărilor de efectele hotararii arbitrajului de către ordinea publica .....	201
Sectiunea 2 : Restricțiile relativ la domeniile de aplicare a arbitraj international.....	204
Subsecțiunea 1 : Disputele cu atinge fiscale.....	204
1-Arbitrabilitatea in disputele fiscal privind la investițiile .....	205
2-Fundamentul competenței de arbitraj în materie fiscală.....	208



Subsecțiunea 2 : Disputele relativ la suveranitatea interne statului pe teritoriul său.....	211
1- Legea de politie.....	211
2- Soluționarea litigiilor internațional de investiții petroliere : Depunere statului gazda în procedurile de arbitraj de drept internațional.....	215
Concluzie capitolul 1.....	217
Capitol 2 : Restricțiile relativă în natura arbitrajului.....	218
Secțiunea 1: Arbitrajul este o modalitate de soluționare a litigiilor de tip excepționale .....	218
Subsecțiunea 1: Regulamentele de soluționare.....	218
1- Competența instanțelor interne .....	218
2-Recursul la arbitraj internațional.....	220
Subsecțiunea 2 : Recursul la arbitraj e un mod de regulamentul condiționat .....	222
1-Acordul din arbitraj în materialul interne drept Tunisian .....	222
2-Acordul din arbitraj în drept internațional : restricția sau protecția ?.....	223
Secțiunea 2:Arbitrajul internațional în fața instanțelor statelor :	
concurrenta sau dezordine ?.....	225
Subsecțiunea 1:Anti-urmează injuncțiune și arbitrajul .....	225
Subsecțiunea 2: Arbitrajul internațional privind investițiile în fața dezordinii de procedură.....	228
1-Arbitrajul stat-investitor în prezenta unei contract .....	229
2-Arbitrajul între stat și investitor în fața statului jurisdicției tradiționale.....	231
Concluzie capitol 2.....	234
Concluzie partea II.....	235
Concluzie generală .....	237