



Universidad  
de Alcalá

# LA PROTEZIONE DEGLI INVESTIMENTI ESTERI E L'UNIONE EUROPEA

Francisco Pascual-Vives  
*Universidad de Alcalá*



Universidad  
de Alcalá

# INDICE

I. NOZIONI DI BASE

II. PROBLEMATICHE

## I. NOZIONI DI BASE

### **Arbitrato commerciale**

(controversia internazionale tra due persone giuridiche – natura  
**privata**)

*Gas Natural/Sonatrach*



## I. NOZIONI DI BASE

### Arbitrato di investimento

(Persona giuridica/persone giuridiche contro Stato)

*HC Bank v. Italia*



Hamburg  
Commercial  
Bank



## I. NOZIONI DI BASE

### Carattere ibrido

Casi eccezionali nel diritto internazionale pubblico

*Stato contro Stato*

*Individuo/i contro Stato*

Soggetto/Suddito contro entità sovrana?

**RESPONSABILITA' INTERNAZIONALE DELLO STATO - RIPARAZIONE**



## I. NOZIONI DI BASE

Come è stato pattuito l'arbitrato di investimento?

«Convenzione per la composizione delle controversie relative agli investimenti fra Stati e cittadini di altri Stati» = Convenzione ICSID

Firmata nel **1965**: Decolonizzazione

In vigore: Italia (dal 28 Aprile 1971)  
Spagna (dal 17 Settembre 1994)

## I. NOZIONI DI BASE

Quali sono le implicazioni della Convenzione ICSID?

- A) **Gli Stati rinunciano al diritto di esercitare la protezione diplomatica** (diritto dello Stato + esaurimento dei rimedi interni)
- B) **Gli Stati consentono ricorsi diretti da parte degli investitori**  
(amministrazione: Segretariato ICSID o altri organismi)

## I. NOZIONI DI BASE

### Articolo 27 della Convenzione ICSID

**1. Nessuno Stato contraente può accordare protezione diplomatica o sollevare rivendicazioni internazionali riguardo a una controversia che uno dei suoi cittadini e un altro Stato contraente hanno, di comune intesa, deciso di sottoporre o già sottoposto alla procedura d'arbitrato giusta la presente **Convenzione**, salvo che, l'altro Contraente, non si conformi alla sentenza resa per comporre la controversia.**

2. Ai fini dell'applicazione del capoverso 1), la protezione colà menzionata non concerne gli approcci diplomatici unicamente intesi a sveltire la composizione della controversia.





Universidad  
de Alcalá

## I. NOZIONI DI BASE

### Protezione diplomatica



Hamburg  
Commercial  
Bank

# I. NOZIONI DI BASE

## Arbitrato di investimento



**Hamburg  
Commercial  
Bank**



## I. NOZIONI DI BASE

Arbitrato di investimento

**Aprire il contenzioso internazionale agli investitori**

Ma...

Cosa può fare l'Italia se una società italiana viene espropriata o riceve un trattamento iniquo all'estero?

**Articolo 27 della Convenzione ICSID**

## I. NOZIONI DI BASE

### Articolo 27 della Convenzione ICSID

1. Nessuno Stato contraente può accordare protezione diplomatica o sollevare rivendicazioni internazionali riguardo a una controversia che uno dei suoi cittadini e un altro Stato contraente hanno, di comune intesa, deciso di sottoporre o già sottoposto alla procedura d'arbitrato giusta la presente Convenzione, salvo che, l'altro Contraente, non si conformi alla sentenza resa per comporre la controversia.

**2. Ai fini dell'applicazione del capoverso 1), la protezione colà menzionata non concerne gli approcci diplomatici unicamente intesi a sveltire la composizione della controversia.**



# I. NOZIONI DI BASE

## Protezione diplomatica





Universidad  
de Alcalá

## I. NOZIONI DI BASE





## I. NOZIONI DI BASE

### Controversia internazionale (no protezione diplomatica)



Villa Vigoni



## I. NOZIONI DI BASE

Arbitrato di investimento

### **Cosa possono fare gli investitori?**

Presentare un **ricorso internazionale**  
ad un tribunale internazionale  
(**panel arbitrale ad hoc**)



# Arbitrato di investimento

*Panel arbitrale – 3 diversi arbitri (amministrazione ICSID)*

Case No.	Claimant(s)	Respondent(s)	Status
ARB/20/3	Hamburg Commercial Bank AG	Italian Republic	Pending
ARB/18/20	Veolia Propreté SAS	Italian Republic	Pending
ARB/17/14	Rockhopper Italia S.p.A., Rockhopper Mediterranean Ltd, and Rockhopper Exploration Plc	Italian Republic	Pending
ARB/16/39	VC Holding II S.a.r.l. and others	Italian Republic	Pending
ARB/16/5	ESPF Beteiligungs GmbH, ESPF Nr. 2 Austria Beteiligungs GmbH, and InfraClass Energie 5 GmbH & Co. KG	Italian Republic	Pending
<a href="#">ARB/15/50</a>	Eskosol S.p.A. in liquidazione	Italian Republic	Pending
ARB/15/40	Belenergia S.A.	Italian Republic	Concluded
ARB/15/37	Silver Ridge Power BV	Italian Republic	Pending
ARB/14/3	Blusun S.A., Jean-Pierre Lecorcier and Michael Stein	Italian Republic	Pending



Universidad  
de Alcalá

I. NOZIONI DI BASE

# COME PUÒ ESSERE ISTITUITO UN TRIBUNALE PER GLI INVESTIMENTI?

**NATURA AD HOC**

**NON PERMANENTE**

## I. NOZIONI DI BASE

### Tribunale arbitrale

3 arbitri

Investitore (ricorrente): nomina 1 arbitro

Stato (convenuto): nomina 1 arbitro

Presidente del tribunale: nominato da questi ultimi o da un'autorità che ha potere di nomina



Universidad  
de Alcalá

## I. NOZIONI DI BASE



**ICSID**

**International Centre for  
Settlement of Investment Disputes**  
WORLD BANK GROUP





Universidad  
de Alcalá

# I. NOZIONI DI BASE



THE CAIRO REGIONAL  
CENTRE FOR INTERNATIONAL  
COMMERCIAL ARBITRATION  
مركز القاهرة الإقليمي  
للتحكيم التجاري الدولي



## I. NOZIONI DI BASE

### Articolo 8.5 del TBI tra Italia e Argentina

5. In caso di ricorso all'arbitrato internazionale, la controversia sarà sottoposta, a scelta dell'investitore, a uno degli organismi di arbitrato qui di seguito indicati:

a) al Centro Internazionale per la Risoluzione delle Controversie relative ad Investimenti (I.C.S.I.D.), istituito dalla Convenzione sul "Regolamento delle Controversie relative agli investimenti tra Stati e cittadini di altri Stati", aperta alla firma in Washington il 18 marzo 1965, qualora ognuno dei Paesi parte nel presente Accordo vi avesse aderito. Ove questa condizione non sussista, ciascuna delle Parti Contraenti conferisce il proprio consenso affinché la controversia sia sottoposta ad arbitrato, in conformità alla regolamentazione sui "meccanismi" aggiuntivi per la conciliazione e l'arbitrato del Centro Internazionale per il Regolamento delle Controversie relative ad Investimenti.

b) Ad un Tribunale arbitrale "ad hoc" istituito caso per caso. L'arbitrato si effettuerà secondo il Regolamento Arbitrale della Commissione delle Nazioni Unite sul Diritto Commerciale Internazionale (UNCITRAL), di cui alla Risoluzione dell'Assemblea Generale delle Nazioni Unite 31/98 del 15 dicembre 1976. Gli arbitri saranno in numero di tre e, se non cittadini delle Parti Contraenti, dovranno essere cittadini di Paesi che abbiano relazioni diplomatiche con le Parti Contraenti.

## I. NOZIONI DI BASE

**Italia (11 arbitrati)**

9 ICSID

2 CCS

**Spagna (52 arbitrati)**

38 ICSID

14 non-ICSID (CCS + CPA)

## I. NOZIONI DI BASE

**31 Dicembre 2019**

1.023 arbitrati di investimento

763 arbitrati ICSID (74,58 %)

260 arbitrati non-ICSID (25,42 %)





Universidad  
de Alcalá

## I. NOZIONI DI BASE

# Domanda



## I. NOZIONI DI BASE

**Quali sono i vantaggi dell'arbitrato di investimento per gli investitori stranieri?**





Universidad  
de Alcalá

# **Pausa / Domande**



## I. NOZIONI DI BASE

**Quali sono i vantaggi dell'arbitrato di investimento per gli investitori stranieri?**





## I. NOZIONI DI BASE

Arbitrato di investimento  
**Gli investitori stranieri EVITANO i tribunali nazionali**  
Durata; (im)parzialità; ...



## I. NOZIONI DI BASE

### Arbitrato di investimento

*Come può HC Bank avviare una controversia internazionale contro l'Italia?*



Hamburg  
Commercial  
Bank





## I. NOZIONI DI BASE

**Condizione 1: Lo Stato ospitante accetta  
l'arbitrato di investimento (dà il  
consenso)**





Universidad  
de Alcalá

## I. NOZIONI DI BASE

### Condizione 2: Parti della Convenzione ICSID





## I. NOZIONI DI BASE

**Cosa succede se gli Stati NON sono parti  
della Convenzione ICSID?**



## I. NOZIONI DI BASE

### Arbitrato di investimento

**Natura “Ad hoc” = Può essere amministrato AL DI FUORI del quadro ICSID**





**Condizione 1: CONSENSO (elemento  
più importante)**

Condizione 2: parte della  
Convenzione ICSID



Come può uno Stato  
**acconsentire** ad un  
arbitrato internazionale  
(ICSID o non-ICSID)?



### **1) Legislazione nazionale:**

Articolo 22 della legge sugli  
investimenti del Venezuela



## 2) Contratto di investimento

Sviluppo di un progetto  
(infrastruttura)

Stato - investitore

### 3) Trattato multilaterale di investimento

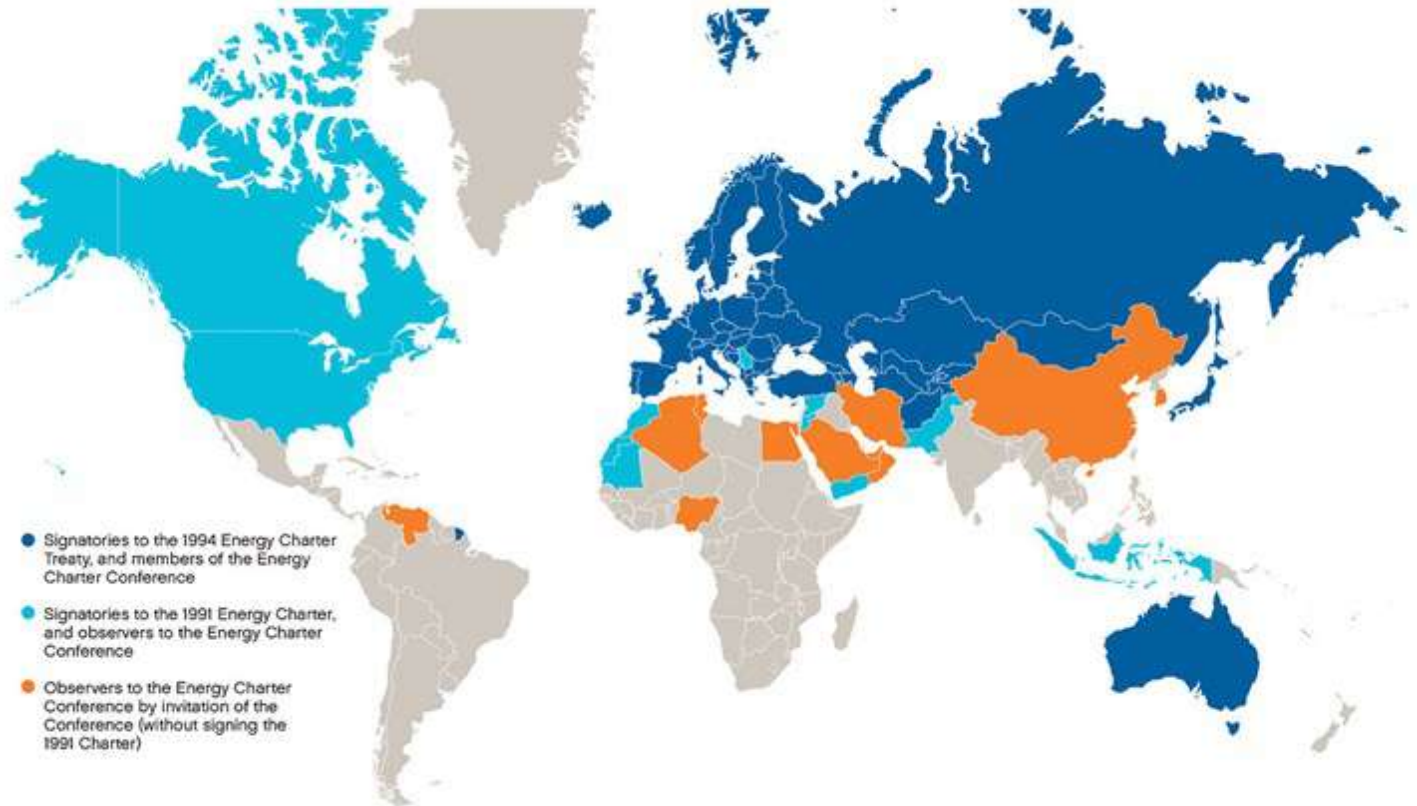
Articolo 26.3.a) del Trattato sulla Carta dell'energia

«Fatto salvo unicamente il disposto delle lettere b) e c),  
ciascuna Parte contraente presta il proprio consenso incondizionato a sottoporre una controversia all'arbitrato o alla conciliazione internazionale in conformità alle disposizioni del presente articolo».



## I. NOZIONI DI BASE

### Energy Charter Treaty Ratification



Source: [www.encharter.org](http://www.encharter.org)



## I. NOZIONI DI BASE

*Niente di speciale, solo un altro trattato  
internazionale... FINCHÉ*

Promozione delle energie rinnovabili e  
crisi economica del 2008



## I. NOZIONI DI BASE

# Italia

Case No.	Claimant(s)	Respondent(s)	Status
ARB/20/3	Hamburg Commercial Bank AG	Italian Republic	Pending
ARB/18/20	Veolia Propreté SAS	Italian Republic	Pending
ARB/17/14	Rockhopper Italia S.p.A., Rockhopper Mediterranean Ltd, and Rockhopper Exploration Plc	Italian Republic	Pending
ARB/16/39	VC Holding II S.a.r.l. and others	Italian Republic	Pending
ARB/16/5	ESPF Beteiligungs GmbH, ESPF Nr. 2 Austria Beteiligungs GmbH, and InfraClass Energie 5 GmbH & Co. KG	Italian Republic	Pending
<u>ARB/15/50</u>	Eskosol S.p.A. in liquidazione	Italian Republic	Pending
ARB/15/40	Belenergia S.A.	Italian Republic	Concluded
ARB/15/37	Silver Ridge Power BV	Italian Republic	Pending
ARB/14/3	Blusun S.A., Jean-Pierre Lecorcier and Michael Stein	Italian Republic	Pending

## I. NOZIONI DI BASE

Accordi internazionali  
**MULTILATERALI** economici e  
d'investimento conclusi dall'Unione  
europea + 27 Stati membri + terze  
parti





### 4) Trattato bilaterale di investimento (TBI)

Articolo 8.2 TBI tra Italia e Argentina: “A tale effetto ed ai sensi del presente Accordo, ciascuna Parte Contraente conferisce fin d’ora consenso anticipato ed irrevocabile affinché qualsiasi controversia possa essere sottoposta all’arbitrato”.



## I. NOZIONI DI BASE

Articolo 26.3.a) del Trattato sulla Carta dell'energia

«Fatto salvo unicamente il disposto delle lettere b) e c), ciascuna Parte contraente presta il proprio consenso incondizionato a sottoporre una controversia all'arbitrato o alla conciliazione internazionale in conformità alle disposizioni del presente articolo».



Universidad  
de Alcalá

## I. NOZIONI DI BASE

**TBI**

Dati 2020

2.901 TBI firmati

2.341 TBI in vigore



## I. NOZIONI DI BASE

# TBI Dati 2020

Germania: 155 TBI

Cina: 145 TBI

Regno Unito: 110 TBI

Paesi Bassi: 107 TBI

Italia: 102 TBI

Spagna: 87 TBI

Cuba: 60 TBI

Stati Uniti d'America: 47 TBI

Irlanda: 1 TBI



Qual è la modalità preferita  
per prestare il consenso ad  
un arbitrato internazionale?

Arbitrato ICSID o non-  
ICSID?





## I. NOZIONI DI BASE

**31 Dicembre 2019**

**1.023 arbitrati di investimento**

**763 arbitrati ICSID (74,58 %)**

**260 arbitrati non-ICSID (25,42 %)**



## I. NOZIONI DI BASE

Cosa fa sì che l'arbitrato ICSID  
sia la modalità più comune di  
arbitrato di investimento?



## I. NOZIONI DI BASE

Le pronunce ICSID sono decisioni internazionali ai sensi dell'articolo 54.1 della Convenzione ICSID

### **Art. 54**

1) Ciascuno Stato contraente riconosce vincolanti le sentenze pronunciate secondo la presente Convenzione e assicura, sul proprio territorio, l'esecuzione degli obblighi pecuniari imposti nella sentenza come se si trattasse d'un giudizio definitivo d'un tribunale dello Stato in questione. Uno Stato contraente che abbia una Costituzione federale può affidare l'esecuzione della sentenza ai Tribunali federali e prevedere che quest'ultimi la considerino come una sentenza definitiva dei Tribunali d'uno degli Stati confederati.

## I. NOZIONI DI BASE

Le pronunce non-ICSID sono **sentenze arbitrali estere** e devono essere eseguite secondo la Convenzione di New York (1958):

Articolo V(2)(b)

2. Il riconoscimento e l'esecuzione d'una sentenza arbitrale potranno essere negati, se l'autorità competente del paese dove sono domandati, riscontra che:

- a) l'oggetto della controversia, secondo la legge di tali paesi, non può essere regolato in via arbitrale; o
- b) il riconoscimento o l'esecuzione della sentenza sia contrario all'ordine pubblico.





## I. NOZIONI DI BASE

**Pronunce ICSID:** sentenze internazionali  
(principio fondamentale di buona fede)

**Pronunce non-ICSID:** sentenze estere  
(esecuzione nei tribunali nazionali)

**Gli Stati possono reagire in entrambi i casi...**

## I. NOZIONI DI BASE

Alcuni Stati hanno disdetto la  
Convenzione ICSID per «evitare» l'arbitrato di  
investimento





Universidad  
de Alcalá

## I. NOZIONI DI BASE

# Domanda





Un investitore italiano può  
avviare un arbitrato  
contro la Bolivia, l'Ecuador e/o  
il Venezuela?





In che modo gli Stati possono evitare o «sfuggire» completamente all'arbitrato in materia di investimenti?



Universidad  
de Alcalá

# **Pausa / Domande**



Un investitore italiano può  
avviare un arbitrato  
contro la Bolivia, l'Ecuador e/o  
il Venezuela?



## I. NOZIONI DI BASE

### Articolo 8.5 del TBI tra Italia e Argentina

5. In caso di ricorso all'arbitrato internazionale, la controversia sarà sottoposta, a scelta dell'investitore, a uno degli organismi di arbitrato qui di seguito indicati:

a) al Centro Internazionale per la Risoluzione delle Controversie relative ad Investimenti (I.C.S.I.D.), istituito dalla Convenzione sul "Regolamento delle Controversie relative agli investimenti tra Stati e cittadini di altri Stati", aperta alla firma in Washington il 18 marzo 1965, qualora ognuno dei Paesi parte nel presente Accordo vi avesse aderito. Ove questa condizione non sussista, ciascuna delle Parti Contraenti conferisce il proprio consenso affinché la controversia sia sottoposta ad arbitrato, in conformità alla regolamentazione sui "meccanismi" aggiuntivi per la conciliazione e l'arbitrato del Centro Internazionale per il Regolamento delle Controversie relative ad Investimenti.

b) Ad un Tribunale arbitrale "ad hoc" istituito caso per caso. L'arbitrato si effettuerà secondo il Regolamento Arbitrale della Commissione delle Nazioni Unite sul Diritto Commerciale Internazionale (UNCITRAL), di cui alla Risoluzione dell'Assemblea Generale delle Nazioni Unite 31/98 del 15 dicembre 1976. Gli arbitri saranno in numero di tre e, se non cittadini delle Parti Contraenti, dovranno essere cittadini di Paesi che abbiano relazioni diplomatiche con le Parti Contraenti.





In che modo gli Stati possono evitare o «sfuggire» completamente all'arbitrato in materia di investimenti?

# «L'Italia si ritira dal Trattato sulla Carta dell'energia»

Martedì 21 aprile 2015

Si riporta che l'Italia ha formalmente notificato la propria volontà di recedere dal Trattato sulla Carta dell'energia.

Le voci circa l'intenzione dell'Italia di ritirarsi dal Trattato circolavano già dallo scorso autunno. IAREporter ha ora rivelato che l'Italia ha presentato la propria notifica ufficiale di recesso nel gennaio 2015.

Secondo la rivista, la decisione dell'Italia di recedere è finalizzata a risparmiare sui costi legati alla propria partecipazione. Si tratta certamente di una giustificazione inusuale per il recesso di un paese sviluppato da un trattato multilaterale di protezione degli investimenti.

Secondo l'articolo 47 del Trattato, il recesso dell'Italia avrà effetto alla scadenza di un anno dalla data di ricevimento della notifica, quindi nel gennaio 2016. Tuttavia, le previsioni del Trattato continueranno ad applicarsi agli investimenti effettuati in Italia prima di tale data per un periodo di altri 20 anni.

Di conseguenza:

- Per quanto riguarda i precedenti investimenti nell'energia, gli investitori potranno continuare a far valere le proprie pretese nei confronti dell'Italia fino al gennaio 2036. In particolare, il recesso dell'Italia dal trattato non impedisce agli investitori FV di avviare una controversia circa i tagli delle tariffe *feed-in* dell'anno scorso.
- Per quanto riguarda i futuri investimenti nell'energia, gli investitori dovrebbero (i) o assicurarsi che l'investimento sia effettuato entro il gennaio 2016 oppure (ii) prendere in considerazione l'ipotesi di strutturare l'investimento in modo da ottenere protezione da un Trattato bilaterale di investimento (TBI) adatto.»



Universidad  
de Alcalá

# II. PROBLEMATICHE



## II. PROBLEMATICHE

- 1) C'è un modo per promuovere la coerenza dell'arbitrato di investimento?**
- 2) C'è un modo per promuovere la trasparenza dell'arbitrato di investimento?**
- 3) Come trattare i procedimenti paralleli?**
- 4) Diritto applicabile all'arbitrato di investimento (ruolo dei diritti umani e del diritto dell'UE)**



## II. PROBLEMATICHE

**C'è un modo per promuovere la coerenza  
dell'arbitrato di investimento?**

Arbitrato di investimento = sistema *ad hoc*

1 tribunale *ad hoc* per caso (arbitri diversi)

1.023 casi

2.341 TBI in vigore da dover potenzialmente interpretare

## II. PROBLEMATICHE



TBI tra Ecuador e Stati Uniti  
Formulazione ampia della clausola = violazione  
dell'obbligo

**STESSI FATTI**



TBI tra Ecuador e Canada  
Formulazione restrittiva della clausola = NESSUNA  
violazione dell'obbligo

## II. PROBLEMATICHE

### UNCITRAL

Gli Stati concordano sulla necessità di promuovere la coerenza, MA non concordano sui meccanismi da attuare





## II. PROBLEMATICHE

### Soluzione 1:

- Creare una procedura di appello *ad hoc*
- Dare maggiore peso al parere degli Stati interessati da un arbitrato (interpretazione del TBI)



## II. PROBLEMATICHE

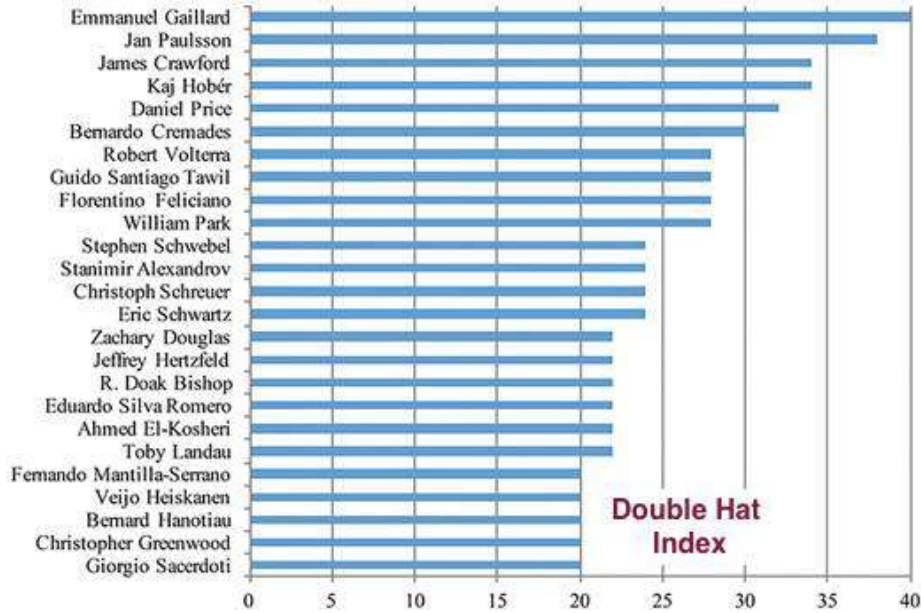
### **Soluzione 2:**

Creare una Corte multilaterale di investimento e una  
procedura di appello permanente





## II. PROBLEMATICHE



VANTAGGI



## II. PROBLEMATICHE



**QUALCHE PROBLEMA?**



## II. PROBLEMATICHE





## II. PROBLEMATICHE

### Trasparenza nell'arbitrato di investimento

Cosa succede in quella stanza?

**Riservatezza**



## II. PROBLEMATICHE

### Trasparenza in altre corti e tribunali internazionali



#### Multimedia galleries

Case-related videos, photos and audio files

■ 17 February 2020 - 21 February 2020

Immunities and Criminal Proceedings (Equatorial Guinea v. France) – Public hearings on the merits



#### PRESS ROOM

- Press releases
- Mailing List
- Calendar
- Media Services
- Accreditation
- Multimedia
- Frequently Asked Questions

### Trasparenza in altre corti e tribunali internazionali



[Home](#)

[About](#)

[Situations and cases](#)

[News](#)

[Get involved](#)

[States Parties](#)

[Trust Fund for Victims](#)

[EN](#)

[FR](#)



#### Watch ICC hearings

View our webstreaming of hearings, generally shown with a 30-minute delay to allow for any necessary redactions of confidential information.



#### Visit us and attend ICC hearings

ICC hearings are generally open to the public, unless the Chamber orders a closed session. Present a valid ID and press pass to the security reception desk to receive a press badge and access the media centre.



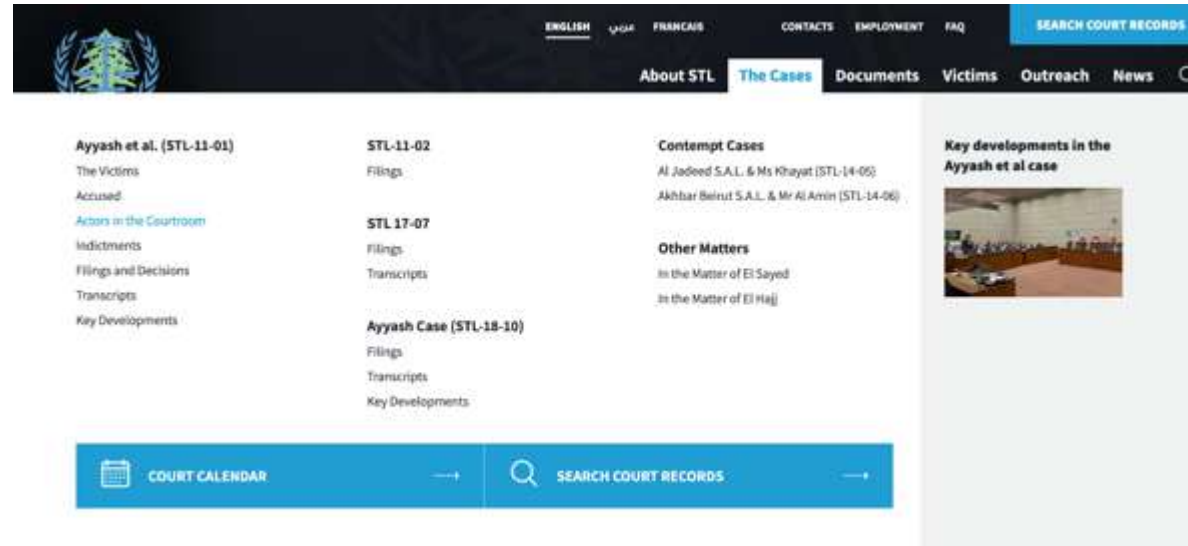
#### Media centre and press conferences

Practical information for media on accreditation, attending a hearing, media centre facilities and press conferences.



## II. PROBLEMATICHE

### Trasparenza in altre corti e tribunali internazionali



ENGLISH العربية FRANÇAIS CONTACTS EMPLOYMENT FAQ SEARCH COURT RECORDS

About STL **The Cases** Documents Victims Outreach News

**Ayyash et al. (STL-11-01)**  
The Victims  
Accused  
[Actors in the Courtroom](#)  
Indictments  
Filings and Decisions  
Transcripts  
Key Developments

**STL-11-02**  
Filings

**STL 17-07**  
Filings  
Transcripts

**Ayyash Case (STL-18-10)**  
Filings  
Transcripts  
Key Developments

**Contempt Cases**  
Al Jadeed S.A.L. & Ms Khayat (STL-14-05)  
Akhhbar Beirut S.A.L. & Mr Al Amin (STL-14-06)

**Other Matters**  
In the Matter of El Sayed  
In the Matter of El Hajj

**Key developments in the Ayyash et al case**

COURT CALENDAR SEARCH COURT RECORDS



## II. PROBLEMATICHE

### Trasparenza nell'arbitrato di investimento

Cosa succede in quella stanza?



## II. PROBLEMATICHE

### Trasparenza nell'arbitrato di investimento

Cosa succede in quella stanza?

*PV Investors v. Spagna*



## II. PROBLEMATICHE

### Trasparenza nell'arbitrato di investimento

Cosa succede in quella stanza?

*PV Investors v. Spagna*

I ricorrenti (gruppo internazionale di fondi speculativi)  
hanno chiesto un risarcimento di EUR 1.900.000.000





## II. PROBLEMATICHE

### Trasparenza nell'arbitrato di investimento

#### Budget Spagnolo 2019

Ministero della Giustizia (annualmente): EUR  
1.838.000.000

I ricorrenti (fondi speculativi) hanno chiesto EUR  
1.900.000.000





## II. PROBLEMATICHE

### Trasparenza nell'arbitrato di investimento

Cosa succede in quella stanza?

*PV Investors v. Spagna (2020)*

Il tribunale *ad hoc* ha concesso **solo** EUR 91.100.000  
(4,8%)



## II. PROBLEMATICHE

### Trasparenza nell'arbitrato di investimento

C'è la necessità di sapere cosa succede nella stanza

### Interesse pubblico



## II. PROBLEMATICHE

### Trasparenza nell'arbitrato di investimento



Home » Case Details

#### Case Details

Belenergia S.A. v. Italian Republic (ICSID Case No. ARB/15/40)

Proceeding Materials Procedural Details

(a) Original Proceeding

Published Decisions

- Award of the Tribunal (August 6, 2019) [ English ]

Available on the ICSID Website



Home » Case Details

#### Case Details

Blusun S.A., Jean-Pierre Lecorcier and Michael Stein v. Italian Republic (ICSID Case No. ARB/14/3)

Proceeding Materials Procedural Details

(a) Original Proceeding

Published Decisions

- Award of the Tribunal (December 27, 2014)

Available on the ICSID Website

(b) Annulment Proceeding

Published Decisions

- Decision on Annulment

Available on the ICSID Website

- Decision on Annulment (April 13, 2020) English (Original)



## II. PROBLEMATICHE

**Trasparenza nell'arbitrato di investimento**  
C'è la necessità di sapere cosa succede nella stanza







## II. PROBLEMATICHE

### Procedimenti paralleli

*Lauder v. Repubblica Ceca*

TBI tra USA e Repubblica Ceca

3-9-2001 (Londra)

**Danni all'investitore (persona fisica)**

*CME v. Repubblica Ceca*

TBI tra Paesi Bassi e Repubblica Ceca

13-9-2001 (Stoccolma)

**Danni all'investitore (persona giuridica)**





## II. PROBLEMATICHE

### Procedimenti paralleli

*Lauder v. Repubblica Ceca*

TBI tra USA e Repubblica Ceca

3-9-2001 (Londra)

**A favore dello Stato**

*CME v. Repubblica Ceca*

TBI tra Paesi Bassi e Repubblica Ceca

13-9-2001 (Stoccolma)

**US\$ 269.814.000 all'investitore**



## II. PROBLEMATICHE

### Procedimenti paralleli

Rischi per lo Stato ospitante

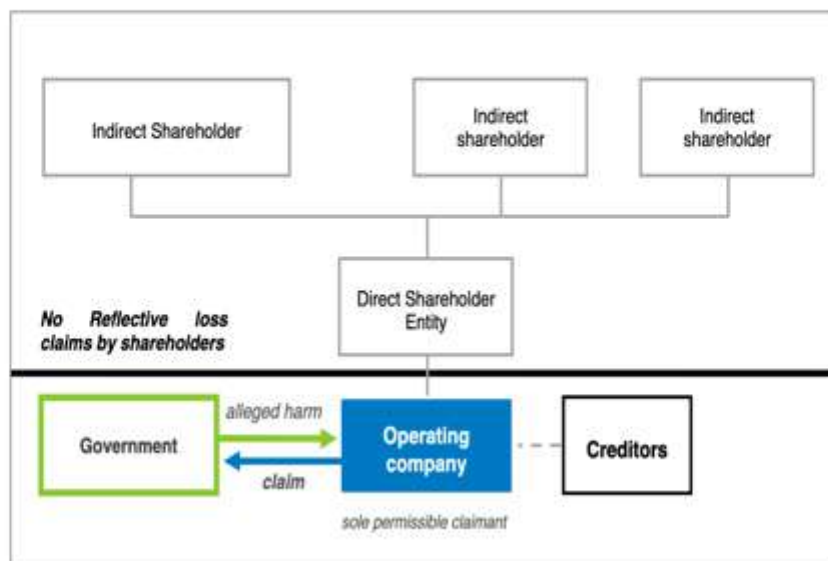
- Doppio recupero
- Incertezza
- Incoerenza



## II. PROBLEMATICHE

### Procedimenti paralleli

 Domestic Law: “No Reflective Loss” principle bars shareholder claims for reflective loss

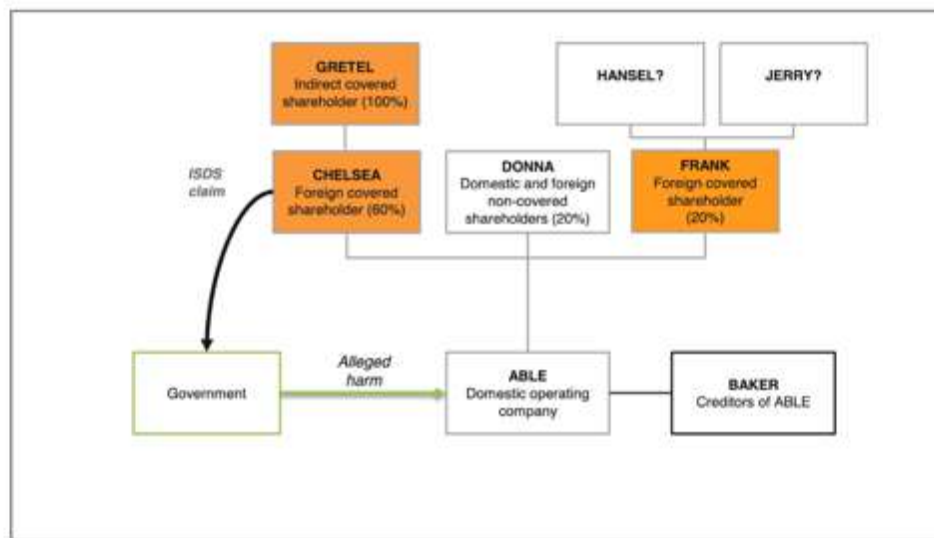




## II. PROBLEMATICHE

### Procedimenti paralleli

 ISDS: Reflective Loss Claim

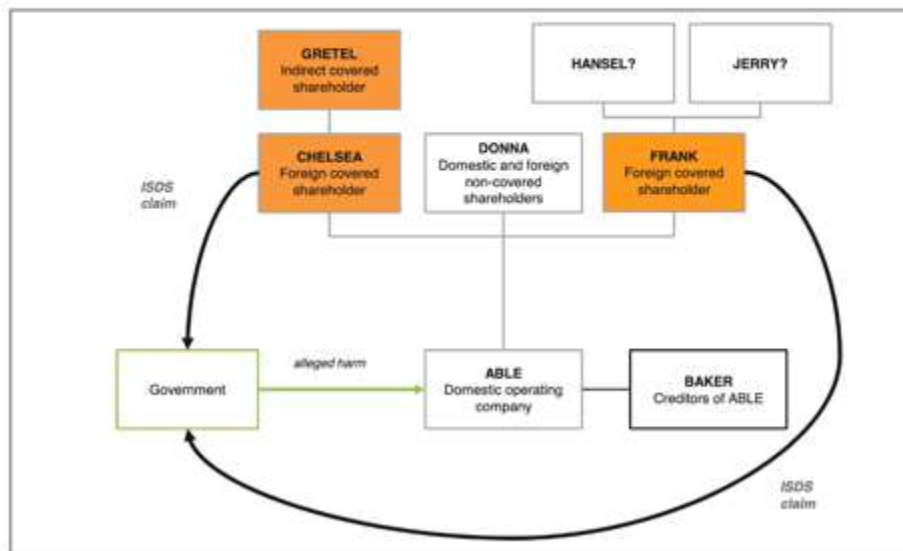


## II. PROBLEMATICHE

### Procedimenti paralleli



#### ISDS: Multiple Reflective Loss Claims – Unrelated Entities

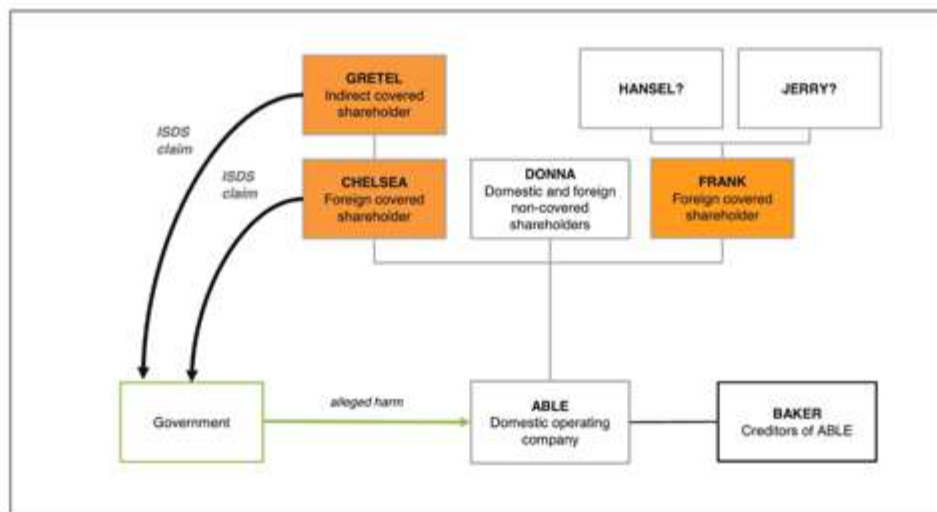


## II. PROBLEMATICHE

### Procedimenti paralleli



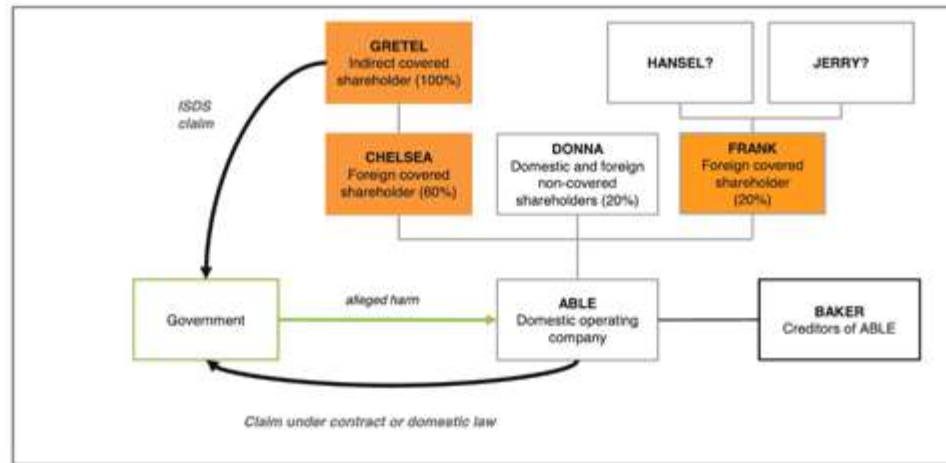
#### ISDS: Multiple Reflective Loss Claims – Related Entities



## II. PROBLEMATICHE

### Procedimenti paralleli

#### ISDS: Potential Claims 2



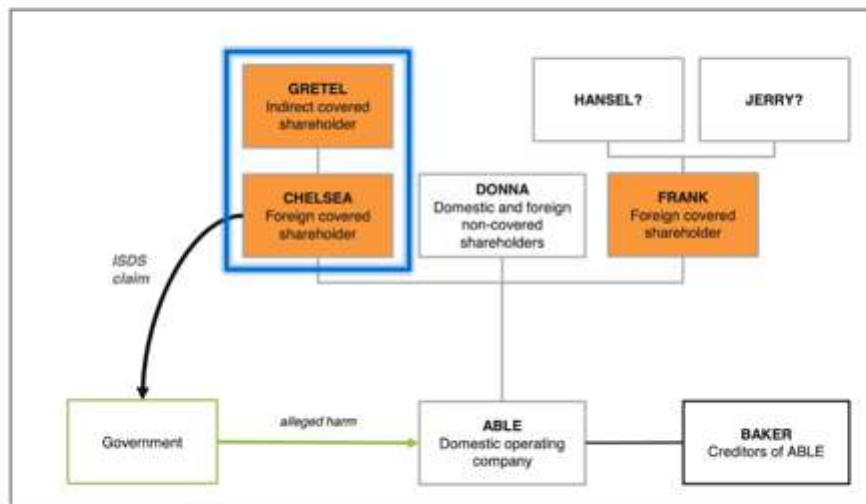


## II. PROBLEMATICHE

### Procedimenti paralleli



#### ISDS Reflective Loss Claim: Who is Protected?\*



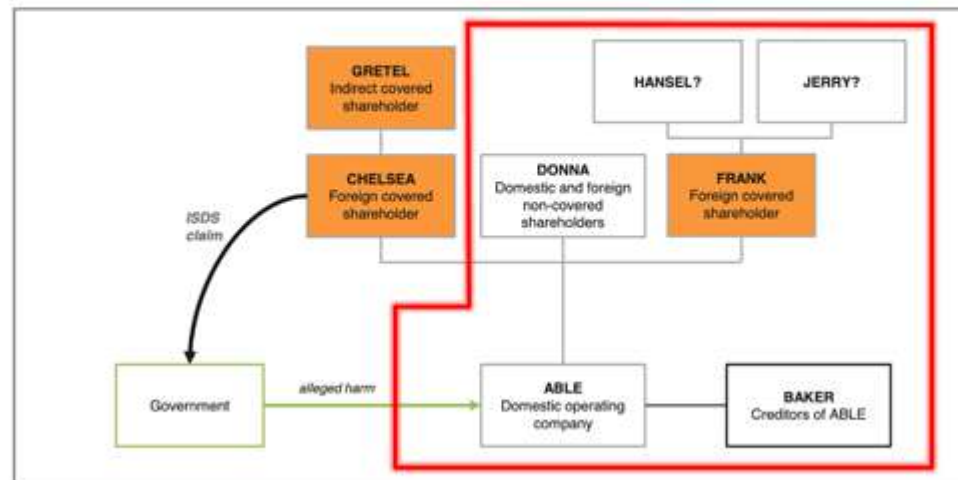
\* Note: This slide and the next slide have been corrected from the versions discussed at the side meeting. Frank's treaty coverage, which was inadvertently omitted, has been restored. Frank is not protected by the claim by Chelsea. It may bring its own ISDS claim if its individual loss is significant; this would generate multiple claims for the government and high costs while still leaving investors unprotected. Only a company claim protects all investors. On the categories of excluded and potential claimants for reflective loss in ISDS and claim incentives, see Gaukrodger (2013b), pp. 47-48, <http://dx.doi.org/10.1787/5a3e9144m10y-en>

## II. PROBLEMATICHE

### Procedimenti paralleli



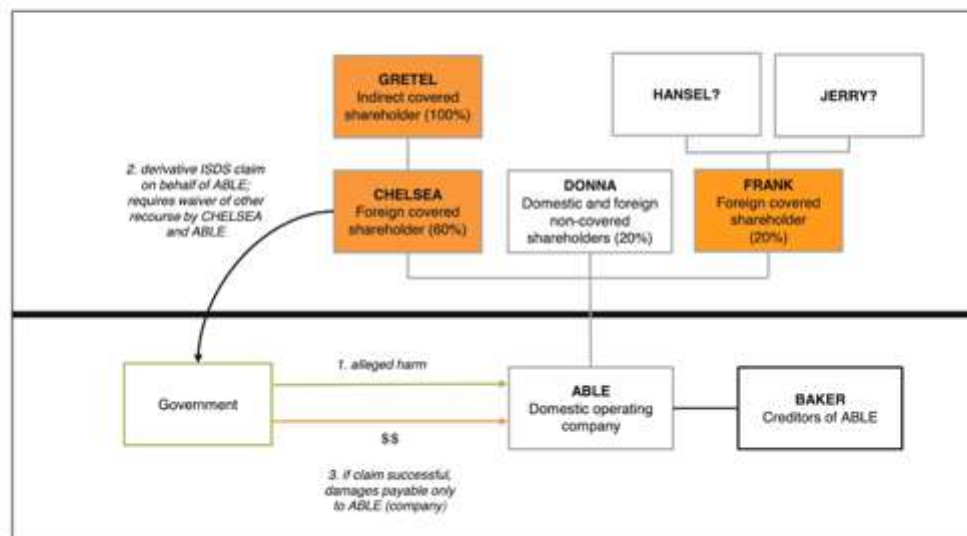
ISDS Reflective Loss Claim: **Who is not Protected?**



## II. PROBLEMATICHE

### Procedimenti paralleli: soluzione?

#### ISDS: NAFTA-style Derivative Claim





Universidad  
de Alcalá

## II. PROBLEMATICHE

**Procedimenti paralleli**





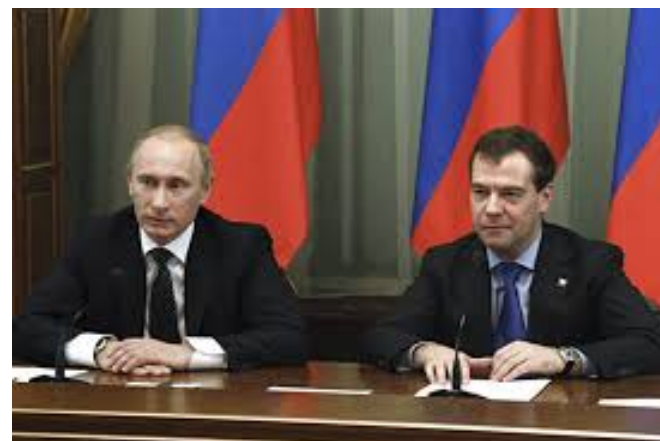
## II. PROBLEMATICHE

### Procedimenti paralleli



## II. PROBLEMATICHE

### Procedimenti paralleli



## II. PROBLEMATICHE

### Procedimenti paralleli







Universidad  
de Alcalá

## II. PROBLEMATICHE

**Espropriazione**







Universidad  
de Alcalá

## II. PROBLEMATICHE





## II. PROBLEMATICHE

a) Arbitrati di investimento avviati dagli **azionisti di maggioranza** della Yukos:

- *Hulley Enterprises Limited (Cipro) v. Russia*
- *Yukos Universal Limited (Isola di Man) v. Russia*
- *Veteran Petroleum Limited (Cipro) v. Russia*

## II. PROBLEMATICHE

b) Arbitrati di investimento avviati dagli **azionisti di minoranza** della Yukos:

renta4



## II. PROBLEMATICHE

a) **Casi di protezione dei diritti umani dinanzi alla Corte europea dei diritti dell'uomo** (diritto alla libertà, giusto processo e tutela della proprietà)





## II. PROBLEMATICHE

Caso	Risarcimento
Corte EDU (Khodorkovskiy)	EUR 10.000
<i>Corte EDU (Yukos)</i>	<i>EUR 8.100.000.000</i>
<i>CPA (Hulley, Yukos y Veteran)</i>	<i>US\$ 50.000.000.000</i>
CCS (Orgor SICAV)	US\$ 943.840
CCS (GBI SICAV)	US\$ 499.680
CCS (ALOS 34 S.L.)	US\$ 277.600
CCS (Quasar SICAV)	US\$ 305.360
CCS (RosInvest-Elliot)	US\$ 3.500.000

## II. PROBLEMATICHE

### Diritto applicabile all'arbitrato di investimento

TBI

Possono essere applicate altre norme di diritto internazionale pubblico nell'arbitrato di investimento?

*In caso di risposta positiva, quale ruolo potrebbero svolgere l'UE e i diritti umani?*



## II. PROBLEMATICHE

*Diritti umani e arbitrato di investimento*

Protezione dell'ambiente

Protezione delle persone indigene

## II. PROBLEMATICHE

*Diritti umani e arbitrato di investimento*

*Chevron v. Ecuador*

Arbitrato di investimento (2011): US\$ 96.355.369  
Corte Suprema dell'Ecuador (2013): US\$ 9.510.776.000





## II. PROBLEMATICHE

*Diritti umani e arbitrato di investimento*

*Perenco v. Ecuador*

US\$ 471.000.000 come risarcimento a seguito di una violazione del

TBI

ma *anche*

US\$ 54.000.000 all'Ecuador come risarcimento ambientale





## II. PROBLEMATICHE

*Diritti umani e arbitrato di investimento*

Protezione della sanità pubblica

Confezionamento del Tabacco

## II. PROBLEMATICHE

*Diritti umani e arbitrato di investimento*

*Philip Morris v. Australia*  
*Philip Morris v. Uruguay*





## II. PROBLEMATICHE

*Diritto UE e arbitrato di investimento*

*Promozione delle energie rinnovabili*







## II. PROBLEMATICHE

ENERGÍAS RENOVABLES

Energía Solar  
Fotovoltaica

**8. ¿ POR QUÉ ES BUENO INVERTIR EN UNA  
INSTALACIÓN SOLAR FOTOVOLTAICA?**

Madrid, 22 de febrero de 2006



45

«Perché è  
vantaggioso  
investire in un  
impianto  
solare  
fotovoltaico?»

## II. PROBLEMATICHE

ENERGÍAS RENOVABLES

Energía Solar  
Fotovoltaica

Por que..

- La RENTABILIDAD de su inversión es razonable, pudiendo superar en ocasiones el 9 %, considerando un plazo de 25 años.
- Con el apoyo bancario existe una FINANCIACIÓN SUSTANCIAL de la inversión (80%).
- Cuando decida realizar este tipo de instalaciones,

USTED ESTÁ CONTRIBUYENDO AL DESARROLLO SOSTENIBLE DE SU COMUNIDAD, YA QUE ESTÁ EVITANDO LA EMISIÓN DE CO<sub>2</sub> A LA ATMÓSFERA

Madrid, 22 de febrero de 2006



46

«Perché...

- La REDDITIVITÀ del tuo investimento è ragionevole, potendo a volte superare il 9%, considerando un termine di 25 anni.
- Con il supporto della banca c'è un FINANZIAMENTO SOSTANZIALE dell'investimento (80%).
- Quando decidi di realizzare questo tipo di impianto, TU STAI CONTRIBUENDO ALLO SVILUPPO SOSTENIBILE DELLA TUA COMUNITÀ, DATO CHE STAI EVITANDO LE EMISSIONI DI CO<sub>2</sub> NELL'ATMOSFERA.»



## II. PROBLEMATICHE

ENERGÍAS RENOVABLES

Energía Solar  
Fotovoltaica



**EL SOL PUEDE SER  
SUYO**

**RESPUESTAS A TODAS LAS  
PREGUNTAS CLAVE**

*22 de febrero de 2006*

Madrid, 22 de febrero de 2006



47

«Il sole può  
essere vostro

Risposte a tutte le  
domande chiave»





## II. PROBLEMATICHE

### Spagna

- 1) 2007 PIL +3.7%, ma nel 2009 PIL -3.6%.
- 2) La disoccupazione è cresciuta dall'8% nel 2007 al 25% nel 2012.
- 3) Il deficit delle tariffe elettriche è cresciuto da EUR 2.000.000.000 nel 2005 a EUR 28.500.000.000 alla fine del 2013.





Universidad  
de Alcalá

## II. PROBLEMATICHE



## II. PROBLEMATICHE

### Misure prese dalla Spagna

- 1) Ridotti gli incentivi alle energie rinnovabili (con ripercussioni sugli investitori esteri e nazionali).
- 2) I prezzi dell'elettricità sono aumentati (con ripercussioni sui cittadini).



## II. PROBLEMATICHE

### «Saga del rinnovabile» spagnola

Finora 47 casi contro la Spagna

18 conclusi - 29 pendenti

14 a favore dell'investitore

4 a favore dello Stato

## II. PROBLEMATICHE

### «Saga del rinnovabile» spagnola

Importo richiesto nei 18 casi  
EUR 3.865.481.300

Importo concesso nei 14 casi  
(4 casi a favore dello Stato)  
EUR 1.089.040.000





Universidad  
de Alcalá

## II. PROBLEMATICHE

### **Regime degli aiuti di Stato della Commissione europea**





## II. PROBLEMATICHE

Se lo Stato rispetta la decisione e paga (buona fede) =  
il pagamento è contrario al regime di aiuti di Stato =  
La Spagna (o qualsiasi altro Stato membro nella stessa  
situazione) deve restituire l'aiuto di Stato all'Unione  
europea



## II. PROBLEMATICHE

«Saga del rinnovabile» spagnola

EUR 1.089.040.000 x 2!!!





Universidad  
de Alcalá

## II. PROBLEMATICHE







## II. PROBLEMATICHE

### **“Saga del rinnovabile” spagnola/europea**

Necessità di elaborare un pensiero di lungo termine

Gli Stati di solito pensano nel breve termine (elezioni)



Universidad  
de Alcalá

Grazie mille!

<http://dip.uah.es>

[f.pascualvives@uah.es](mailto:f.pascualvives@uah.es)