

TABLES DES MATIÈRES

| | |
|---|----|
| PRÉFACE | 7 |
| AVANT-PROPOS | 9 |
| SOMMAIRE | 13 |
| INTRODUCTION | 15 |
| I. L'ignorance mutuelle | 15 |
| II. La rencontre | 18 |
| III. Devenir des traités conclus avec des États tiers par des États membres de l'Union européenne avant leur accession | 19 |
| IV. Devenir des traités conclus par des États membres de l'Union européenne avant leur accession avec des États déjà membres de l'Union (traités intracommunautaires) | 21 |

PREMIÈRE PARTIE LES COMPÉTENCES DE LA COMMUNAUTÉ ET DEMAIN DE L'UNION

| | |
|--|----|
| I. LE POUVOIR DES ÉTATS MEMBRES DE L'UNION EUROPÉENNE DE CONCLURE DES TRAITÉS BILATÉRAUX D'INVESTISSEMENT par Jacqueline DUTHEIL DE LA ROCHÈRE | 27 |
| I. Les implications du Traité de Lisbonne | 29 |
| A. <i>Une nouvelle compétence de l'Union européenne en matière d'investissements étrangers directs</i> | 30 |
| 1. <i>Dispositions nouvelles des articles 206 et 207 TFUE</i> | 30 |
| 2. <i>Limitations et problèmes d'interprétation</i> | 31 |
| B. <i>La solution des accords mixtes</i> | 33 |
| II. Quelles évolutions sans le Traité de Lisbonne ? | 33 |
| A. <i>Les dispositions de droit positif font apparaître certaines hypothèses de compétence communautaire, rarement exclusive</i> | 34 |
| 1. <i>L'investissement étranger entre-t-il dès à présent dans le champ de la politique commerciale commune ?</i> | 34 |

| | |
|---|----|
| 2. <i>L'investissement étranger peut-il relever des compétences communautaires implicites ?</i> | 36 |
| B. <i>Incidences sur les accords existant ou à venir en matière d'investissements étrangers</i> | 37 |
| 1. <i>L'ère des compétences partagées</i> | 37 |
| 2. <i>La question de la compatibilité des TBI existants avec le droit communautaire</i> | 37 |
| II. LE POINT DE VUE DES ÉTATS TIERS | |
| par Robert VOLTERRA | 41 |
| I. BITs between EU Member States and third States | 42 |
| II. The status under international law of BITs between EU Member States and third States | 42 |
| III. The international law of treaties in relation to the potential effect on BITs between EU Member States and third States of Community law and the EU constitutional order | 43 |
| A. <i>Article 26 : Pacta sunt servanda</i> | 43 |
| B. <i>Article 27 : Internal law and observance of treaties</i> | 43 |
| C. <i>Article 30 : Application of successive treaties relating to the same subject matter</i> | 44 |
| D. <i>Articles 34 to 38</i> | 45 |
| E. <i>Article 39 : General rules regarding the amendment of treaties</i> | 45 |
| F. <i>Article 42 : Validity and continuance in force of treaties</i> | 45 |
| G. <i>Article 46 : Provisions of internal law regarding competence to conclude treaties</i> | 46 |
| H. <i>Article 54 : Termination of or withdrawal from a treaty under its provisions or by consent of the parties</i> | 46 |
| I. <i>Article 56 : Denunciation of or withdrawal from a treaty containing no provision regarding termination, denunciation or withdrawal</i> | 46 |
| J. <i>Article 59 : Termination or suspension of the operation of a treaty implied by conclusion of a later treaty</i> | 47 |
| K. <i>Articles 60 and 61</i> | 47 |
| L. <i>Article 62 : Fundamental change of circumstances</i> | 48 |
| IV. The effect on third States of Community law and EU constitutional order issues arising with regard to BITs between EU Member States and third States | 48 |
| Conclusion | 49 |
| DISCUSSION | 51 |

DEUXIÈME PARTIE
LE DROIT MATÉRIEL DE LA PROTECTION
DES INVESTISSEMENTS

| | |
|---|----|
| III. L'IMPORTANCE DE LA NATIONALITÉ DES PERSONNES ET DES ENTREPRISES DANS LE DROIT DE L'INVESTISSEMENT | |
| par Federico ORTINO | 57 |
| I. Nationality in international investment law | 58 |
| A. <i>Customary law and diplomatic protection</i> | 58 |
| B. <i>Treaty law</i> | 60 |

| | |
|--|----|
| C. <i>Gaps in investment treaties ? The case of corporate nationality under Article 25 ICSID</i> | 62 |
| II. European citizenship and <i>Societas Europaea</i> | 64 |
| A. <i>European citizenship, natural persons and investment treaties</i> | 64 |
| B. <i>Societas Europaea and investment treaties</i> | 66 |
| IV. LA PROTECTION DES INVESTISSEMENTS PAR LE DROIT PRIMAIRE – DROIT CONVENTIONNEL DES INVESTISSEMENTS ET DROIT PRIMAIRE COMMUNAUTAIRE : ÉTUDE COMPARÉE DES RÉGIMES ET DES APPROCHES | |
| par Loïc AZOULAI et WALID BEN HAMIDA..... | 69 |
| I. Le champ d'application de la protection des investissements en droit communautaire et en droit international..... | 72 |
| A. <i>Champ d'application personnel</i> | 72 |
| 1. <i>Les investisseurs bénéficiaires</i> | 72 |
| 2. <i>Les entités soumises au respect de la liberté d'investir</i> | 75 |
| B. <i>Champ d'application matériel</i> | 77 |
| 1. <i>La notion d'investissement</i> | 77 |
| 2. <i>La nature des investissements transnationaux</i> | 79 |
| II. Le régime de protection des investissements en droit communautaire et en droit international..... | 80 |
| A. <i>Les garanties de protection des investisseurs</i> | 80 |
| B. <i>Les dérogations admises au bénéfice des États</i> | 84 |
| Conclusion..... | 88 |
| V. LE DROIT DÉRIVÉ ET LES INVESTISSEMENTS | |
| par Sophie NAPPERT..... | 89 |
| I. Protection des investissements par le droit dérivé communautaire..... | 90 |
| II. La Convention-type sur les investissements (MPoI)..... | 91 |
| III. Interprétation de la Convention-type. Résolution des différends et optique communautaire..... | 93 |
| Conclusion..... | 94 |
| DISCUSSION | 97 |

TROISIÈME PARTIE LE RÈGLEMENT DES DIFFÉRENDS

| | |
|---|-----|
| VI. L'ARBITRAGE COMME MODE DE RÈGLEMENT DES DIFFÉRENDS EST-IL REMIS EN CAUSE PAR LE DROIT EUROPÉEN ? | |
| par Catherine KESSEDJIAN..... | 107 |
| I. Les facteurs d'espoir..... | 110 |
| <i>Le droit de la concurrence</i> | 110 |
| <i>Le droit du sport</i> | 113 |
| <i>Le droit du marché intérieur</i> | 113 |
| II. Les facteurs de désespoir..... | 114 |
| III. Les facteurs neutres..... | 117 |
| <i>Les litiges entre les États membres</i> | 117 |

| | |
|---|-----|
| <i>En matière de consommation</i> | 118 |
| <i>En matière procédurale</i> | 120 |
| Conclusion | 121 |
| | |
| VII. LES ASPECTS PROCÉDURAUX DE L'ARBITRAGE – QUI EST PARTIE ? LE RÔLE DE LA COMMISSION EUROPÉENNE | |
| par Markus BURGSTALLER | 123 |
| I. The Multilateral Dimension | 125 |
| <i>A. Claims by third-State nationals against Member States and/or the Communities</i> | 126 |
| <i>B. Claims by EU nationals against the Communities</i> | 127 |
| <i>C. Claims by EU nationals against other Member States</i> | 128 |
| <i>D. Amicus curiae briefs by the European Commission</i> | 130 |
| II. The Bilateral Dimension | 131 |
| <i>A. The applicability of EC law in investment arbitration</i> | 132 |
| <i>B. The Commission's role in securing the correct application of EC law</i> | 136 |
| <i>C. The Commission's challenges to Member States' BITs with third states</i> | 139 |
| <i>D. The Post-Lisbon scenario</i> | 140 |
| | |
| DISCUSSION | 143 |
| | |
| CONCLUSION | 149 |
| Importance statistique | 149 |
| Importance politique | 151 |
| Importance juridique | 152 |
| I. Le droit européen et les traités bilatéraux de protection des investissements | 152 |
| <i>A. Les traités bilatéraux de protection des investissements intracommunautaires</i> | 153 |
| <i>La condamnation de la théorie de la caducité automatique</i> | 153 |
| <i>La voie de la dénonciation</i> | 154 |
| <i>B. Les traités bilatéraux de protection des investissements conclus avec des États tiers</i> | 156 |
| II. Le droit européen et les traités multilatéraux de protection des investissements | 157 |
| <i>A. Les traités multilatéraux existants : le Traité sur la Charte de l'Énergie</i> | 158 |
| <i>B. Les projets de traités multilatéraux</i> | 159 |
| | |
| BIBLIOGRAPHIE | 161 |
| | |
| BIOGRAPHIE DES AUTEURS | 167 |
| | |
| LISTE DES PARTICIPANTS | 171 |