

الأمم المتحدة
اللجنة الاقتصادية والاجتماعية لغربي آسيا - اسكوا

ورشة عمل وطنية حول المفاوضات الخاصة بالاتفاقيات
الثنائية للاستثمار

Les clauses de Règlement des différends Etat-Investisseurs

Ferhat Horchani

Professeur à la Faculté de droit et
des sciences politiques de Tunis

horchani.ferhat@gmail.com

Mécanismes de règlement des litiges État- Investisseur (1)

- **Règlement amiable**
- **Conciliation et médiation**
- **Transaction: non juridique, non-obligatoire**
- **Procédures libres ou dans le cadre d'une institution: CCI, CIRDI, OMPI etc.**
- **En cas d'échec recours à la procédure juridictionnelle**
- **Recours aux tribunaux étatiques (bon fonctionnement de la justice, procès équitable, transparence)**
- **Parfois recours obligatoire**
- **Souvent c'est l'investisseur qui choisit soit ce recours soit l'arbitrage**
- **Choix irréversible (en principe)**

Mécanismes de règlement des litiges État- Investisseur (2)

1- Arbitrage ad-hoc:

- ✓ Soit libre
- ✓ Soit par référence à un modèle: règlement de la CNUDCI

2- Arbitrage institutionnel: règlement d'un centre:

- Régional
- International : CCI, CIRDI...
- Dans les APPI recours fréquent au CIRDI parfois à l'arbitrage CCI

Mécanismes de règlement des litiges État- Investisseur (5)

- **Droit applicable (Ad-hoc):**
- **Principe de l'autonomie de la volonté**
- **Application d'un droit étatique ou de plusieurs droits, du droit international et des usages: lex mercatoria**
- **Droit applicable (Arbitrage institutionnel): Cirdi**
- **Article 42 :**
- **Droit choisi par les parties sinon**
- **Droit de l'État hôte ainsi que les principes du droit international**

Mécanismes de règlement des litiges État- Investisseur (6)

- Sentence:
- Obligatoire mais non exécutoire d'elle-même (sauf sentence CIRDI)
- Nécessité de l'exequatur (convention de New-York de 1958)
- **Sentence définitive: pas d'appel**
- **Contrôle restrictif du juge national en matière d'annulation ou de refus d'exequatur (en cas de d'absence d'une convention d'arbitrage, de non respect d'une règle de procédure, de contrariété avec l'ordre public)**

Fonctionnement des clauses CIRDI dans les APPI

- *La plupart des APPI* contiennent une clause CIRDI: recours exclusif ou alternatif
- ALENA
- Traité sur la Charte de l'énergie
- **Peu d'affaires sur la base d'une clause compromissoire**
- **Ou d'un compromis**
- **Ou d'un code des investissements**
- **La plupart sur la base d'un Traité bi ou multilatéral**
- **Consentement dissocié anticipé ou carte blanche**

Compétence du CIRDI (1)

- Hypothèse lorsque le consentement trouve son fondement dans un APPI
- Les arbitres doivent examiner et s'assurer de leur compétence dans les deux accords.
- **Article 25 : trois conditions:**
 - **Différend d'ordre juridique en relation directe avec un investissement**
 - **Entre un ressortissant et un État**
 - **Consentement écrit**

Compétence du CIRDI (2)

condition de l'investissement

- **Affaire Fedax c. Venezuela: billets à ordre:**
- **Le Tribunal:**
- **art.25 : pas d'exigence que l'inv. soit direct**
- **Définition de l'investissement: apport, durée, risque, développement économique**

Compétence du CIRDI (3)

condition de l'investissement

- **Affaire Salini c. Maroc:**
- **Construction d'une portion d'autoroute**
- **Maroc: contrat d'entreprise**
- **Tribunal: constate : l'apport, durée, risque, développement.**
- **Éléments interdépendants: Inv. au sens de l'art.25**

Compétence du CIRDI (4)

Étendue du litige

- **Affaire CGE c. Argentine:**
- **Résiliation d'un contrat conclu avec une province contenant la juridiction des tribunaux locaux**
- **Recours au CIRDI sur la base du traité**
- **Compétence du Tribunal**
- **Même type de décision dans d'autres affaires:**
- **Compétence pour examiner les demandes relatives à la violation du traité mais non celles du contrat**

Compétence du CIRDI (6)

CNPF et clause de règlement plus favorable

- **Affaire Maffezini c. Espagne:**
- **Mécanisme de règlement des litiges lié à la protection des Inv.**
- **Une clause de règlement des litiges plus favorable peut être étendue en vertu de la CNPF.**

Compétence du CIRDI (6)

CNPF et clause de règlement plus favorable

- **Nécessité d'exclure le règlement des litiges du domaine de la CNPF**