



Jan Erik Spangenberg

Der Investorbegriff und die Zuständigkeit *ratione personae*

Eine Untersuchung zu Inhalt und prozessualer
Bedeutung des Investorbegriffs im internationalen
Investitionsschutzrecht

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XIII
Literaturverzeichnis	XVII
Entscheidungsverzeichnis	XXXIII
A. Einleitung.....	1
I. Problemstellung, Gegenstand und Ziel der Untersuchung.....	1
II. Gang der Untersuchung.....	3
B. Grundlagen des internationalen Investitionsschutzrechts.....	5
I. Der Begriff der internationalen Investition	5
1. Der Investitionsbegriff im internationalen Wirtschaftsrecht	5
2. Abgrenzung zum internationalen Handel.....	7
3. Direktinvestitionen und Portfolioinvestitionen	7
a) Direktinvestitionen.....	8
b) Portfolioinvestitionen	9
4. Private und öffentliche Investitionen.....	10
5. Der Investitionsbegriff in völkerrechtlichen Abkommen	11
a) ICSID-Abkommen	11
b) Energy Charter Treaty.....	13
c) North American Free Trade Agreement	13
d) Mercado Común del Sur	15
e) Association of Southeast Asian Nations.....	15
f) Bilaterale Investitionsschutzverträge	16
6. Schiedsgerichtsentscheidungen zum Investitionsbegriff	19
a) Eigentum.....	20
b) Unternehmensbeteiligungen.....	20
c) Finanzierungs- und Kreditsicherungsinstrumente.....	22
d) Erträge.....	24
e) Öffentlich-rechtliche Konzessionen.....	25
f) Sonstige Rechtspositionen.....	25
7. Zusammenfassung und Definition für die Zwecke der Untersuchung.....	26

II.	Der Schutz internationaler Investitionen im Völkerrecht	27
1.	Investitionsschutz im allgemeinen Völkerrecht	27
a)	Fremdenrecht und Völkergewohnheitsrecht	27
b)	Menschenrechte und humanitäres Völkerrecht	31
2.	Investitionsschutz durch völkerrechtliche Abkommen	33
a)	Internationale Abkommen.....	34
aa)	ICSID-Abkommen.....	34
bb)	Multilateral Investment Gurantee Agency.....	38
cc)	Energy Charter Treaty	40
dd)	Welthandelsorganisation.....	43
ee)	Organisation for Economic Co-operation and Development.....	46
b)	Regionale Abkommen	47
aa)	North American Free Trade Agreement	47
bb)	Mercado Común del Sur	49
cc)	Der Schutz von Investitionen im Europarecht	50
dd)	Association of Southeast Asian Nations.....	53
ee)	Asia-Pacific Economic Cooperation.....	54
3.	Investitionsschutz durch BITs.....	54
a)	Ursprung und Entwicklung.....	54
b)	Typischer Inhalt von BITs und materieller Schutzstandard	57
c)	Streitschlichtungsmechanismen.....	60
4.	Investitionsschutz durch Investor-Staat-Verträge.....	61
III.	Rechtsschutzmöglichkeiten und Verfahren.....	62
1.	Rechtsschutzmöglichkeiten internationaler Investoren.....	63
a)	Innerstaatliche Rechtsschutzmöglichkeiten	63
b)	Diplomatischer Schutz.....	66
c)	Zwischenstaatliche Gerichts- und Schiedsgerichtsverfahren.....	72
d)	Alternative Streitbeilegungsverfahren	74
2.	Rechtsschutz durch Investor-Staat-Schiedsgerichtsverfahren	75
a)	Entwicklung und aktueller Stand.....	75
b)	Schiedsgerichtseinrichtungen und -ordnungen.....	79
aa)	International Centre for Settlement of Investment Disputes	80
bb)	UNCITRAL Arbitration Rules	82
cc)	International Chamber of Commerce	83
dd)	Permanent Court of Arbitration	84
ee)	Stockholm Chamber of Commerce	85
ff)	Weitere Schiedsgerichtseinrichtungen und -ordnungen	87
c)	Zuständigkeitsvoraussetzungen	88

aa)	Schiedsvereinbarung und Zuständigkeit ratione voluntatis.....	89
bb)	Zuständigkeit ratione materiae.....	91
cc)	Zuständigkeit ratione personae.....	94
(1)	Staaten.....	95
(2)	Investoren.....	100
dd)	Zuständigkeit ratione temporis.....	101
C.	Der Begriff des Investors im internationalen Investitionsschutzrecht.....	103
I.	Natürliche Personen.....	103
1.	Definitionen des Investorbegriffs in völkerrechtlichen Abkommen	103
a)	ICSID-Abkommen.....	104
b)	Energy Charter Treaty	106
c)	North American Free Trade Agreement.....	108
d)	Mercado Común del Sur	108
e)	Association of Southeast Asian Nations.....	110
2.	Definitionen des Investorbegriffs in BITs	111
a)	Definitionen in den BITs der Bundesrepublik Deutschland	111
aa)	Aktueller Muster-BIT	112
bb)	In Kraft befindliche BITs.....	113
(1)	Die erste Generation	114
(2)	Die zweite Generation	120
(3)	Die dritte Generation.....	133
b)	Definitionen in den BITs der USA.....	136
aa)	Aktueller Muster-BIT	137
bb)	In Kraft befindliche BITs.....	139
3.	Entscheidungen internationaler Schiedsgerichte.....	143
a)	Grundsätze	143
b)	Mehrfache Staatsangehörigkeiten	145
c)	Wechsel der Staatsangehörigkeit.....	149
d)	Anteilseigner, Gesellschafter und Aktionäre	151
4.	Zusammenfassung und Zwischenergebnisse	156
II.	Juristische Personen.....	157
1.	Die Stellung juristischer Personen im Völkerrecht.....	157
a)	Rechtspersönlichkeit und Völkerrechtssubjektivität	157
b)	Staatszugehörigkeit	159

aa)	Gründungs- oder Inkorporationstheorie.....	161
bb)	Sitztheorie.....	162
cc)	Kontrolltheorie	163
2.	Definitionen des Investorbegriffs in völkerrechtlichen Abkommen	164
a)	ICSID-Abkommen.....	164
aa)	Juristische Personen anderer Vertragsstaaten	165
bb)	Juristische Personen des Gaststaates.....	170
b)	Energy Charter Treaty	174
c)	North American Free Trade Agreement	177
d)	Mercado Común del Sur	179
e)	Association of Southeast Asian Nations.....	180
3.	Definitionen des Investorbegriffs in BITs	182
a)	Definitionen in den BITs der Bundesrepublik Deutschland	182
aa)	Aktueller Muster-BIT	182
bb)	In Kraft befindliche BITs.....	184
(1)	Die erste Generation	184
(2)	Die zweite Generation	189
(3)	Die dritte Generation.....	197
b)	Definitionen in den BITs der USA.....	199
aa)	Aktueller Muster-BIT	199
bb)	In Kraft befindliche BITs.....	203
4.	Entscheidungen internationaler Schiedsgerichte.....	208
a)	Grundsätze	208
b)	Mehrfache Staatszugehörigkeit	212
c)	Wechsel der Staatszugehörigkeit	213
d)	Unternehmensübernahmen und Joint Ventures.....	216
e)	Konzerne, Muttergesellschaften und verbundene Unternehmen.....	217
f)	Staaten, staatliche Unternehmen und Staatsfonds.....	218
g)	Non-Profit-Organisationen	219
h)	Investoren in der Insolvenz.....	219
5.	Zusammenfassung und Zwischenergebnisse	220
III.	Konflikte zwischen unterschiedlichen Definitionen	221
IV.	Entwicklung eines völkergewohnheitsrechtlichen Investorbegriffs.....	223
1.	Gibt es einen völkergewohnheitsrechtlichen Investorbegriff?	224
2.	Auswirkungen auf die Rechtssubjektelehre des Völkerrechts	226
V.	Übergang zu einem europäischen Investorbegriff.....	228

D.	Der Investorbegriff als Ausgangspunkt gezielter Investitionsgestaltung	233
I.	Gezielte Investitionsgestaltung durch „ <i>treaty shopping</i> “	233
II.	Abwehrmaßnahmen gegen unerwünschtes „ <i>treaty shopping</i> “	236
III.	Gezielte Investitionsgestaltung in der Schiedsgerichtspraxis	237
E.	Ein Vorschlag für einen neuen Investorbegriff	241
I.	Kritik der deutschen Vertragspraxis	241
1.	Zusammenfassung der bisherigen Vertragspraxis	241
2.	Probleme der bisherigen Vertragspraxis	242
a)	Natürliche Personen	243
b)	Juristische Personen	245
II.	Ein Vorschlag für einen verbesserten Investorbegriff	247
1.	Vorschlag	247
2.	Begründung und Diskussion	247
F.	Ergebnisse	251
I.	Zusammenfassung	251
II.	Thesen	252
III.	Ausblick	254