

قانون قابل اعمال بر دعاوی ناشی از سرمایه‌گذاری بین‌المللی

چاپ دوم

حسین کلانتری

دانشجوی دکترای حقوق نفت و گاز
دانشکده حقوق دانشگاه شهید بهشتی

با دیباچه

دکتر محمدعلی بهمنی

عضو هیأت علمی دانشکده حقوق
دانشگاه شهید بهشتی



مؤسسه مطالعات و پژوهشهای حقوقی

تهران - ۱۳۹۷

فهرست تفصیلی مطالب

فهرست علائم اختصاری

دیباچه

مقدمه

بخش اول: قانون ماهوی قابل اعمال بر دعاوی ناشی از قراردادهای سرمایه گذاری

فصل اول: انتخاب قانون قابل اعمال توسط طرفین

مبحث اول: اصل حاکمیت اراده طرفین و حدود یا محدودیت‌های آن در دعاوی سرمایه گذاری بین المللی

گفتار اول: اعتبار و خاستگاه اصل حاکمیت اراده طرفین

گفتار دوم: محدودیت‌های سنتی اصل حاکمیت اراده

بند دوم: انتخاب قانون ملی

بند سوم: نظم عمومی و قواعد آمره

گفتار سوم: گذر از آزادی قراردادی به سوی کنترل قانونی

گفتار چهارم: واقعیت حاکمیت اراده در قراردادهای سرمایه گذاری

مبحث دوم: انتخاب صریح یا تلویحی قانون ماهوی قابل اعمال

گفتار اول: رفتار طرفین و ارجاع اختلاف به داوری به عنوان نشانه‌ای از قبول ضمنی قواعد

خاص قابل اعمال بر ماهیت دعوا

گفتار دوم: انتخاب ضمنی قوانین با ارجاع به قسمتی از آن در قرارداد منشأ دعوا

گفتار سوم: راه حل مناسب و پیشنهادی

مبحث سوم: قابلیت اعمال حقوق بین الملل در صورت انتخاب قانون دولت میزبان توسط طرفین

فصل دوم: عدم تعیین قانون قابل اعمال توسط طرفین

مبحث اول: مواضع نظام‌های داورى جهان در خصوص تعیین قانون قابل اعمال

گفتار اول: روش تعیین قانون قابل اعمال توسط دیوان داورى

بند اول: تحمیل روش بر داوران در تعیین قانون قابل اعمال

بند دوم: نظریه آزادی دیوان داورى

الف) تعیین قانون حاکم از طریق اعمال قواعد حل تعارض

(۱) روش تجميعی

(۲) اصول کلی حقوق بین‌الملل خصوصی

(۳) انتخاب آزاد قواعد حل تعارض

ب) اعمال مستقیم قواعد ماهوی

گفتار دوم: قواعد قابل انتخاب توسط داوران و محدودیت‌های آنان

بند اول: قواعد قابل تعیین توسط داوران

بند دوم: محدودیت‌های داوران در تعیین قواعد قابل اعمال

گفتار سوم: موضع نظام حقوقی ایران در خصوص تعیین قانون قابل اعمال

مبحث دوم: موضع نظام داورى ایکسید

گفتار اول: قواعد ماهوی قابل اعمال در کنوانسیون واشنگتن

بند اول: حقوق دولت میزبان

بند دوم: قواعد ذی‌ربط حقوق بین‌الملل

الف) معاهدات

ب) حقوق بین‌الملل عرفی

ج) اصول کلی حقوق

د) رویه قضایی و داورى

ه) دکترین

و) قطعنامه‌ها و دستورالعمل‌ها

گفتار دوم: نقش قواعد حقوق بین‌الملل

بند اول: دکترین تکمیلی و اصلاحی

بند دوم: نقش نظم عمومی حقوق بین‌الملل

بند سوم: اعمال هر دو نظام حقوقی (دکترین ونا)

بند چهارم: نقد و ارزیابی نظرات موجود

گفتار سوم: رابطه حقوق داخلی و حقوق بین‌الملل

بند اول: نقش حقوق داخلی در تعریف، ملزومات ثبت و اعتبار حقوقی سرمایه‌گذاری

بند دوم: تعیین تابعیت سرمایه‌گذار

بند سوم: تعریف مفهوم اموال

بند چهارم: حقوق سهام‌داران

بخش دوم: قانون ماهوی قابل اعمال بر دعاوی ناشی از معاهدات سرمایه‌گذاری

فصل اول: تعیین قانون قابل اعمال بر ماهیت دعوا

مبحث اول: تعیین قانون قابل اعمال در معاهده سرمایه‌گذاری حاوی شرط داوری

گفتار اول: انتخاب دوگانه قانون قابل اعمال: معاهده و اصول حقوق بین‌الملل به عنوان قواعد قابل اعمال

گفتار دوم: انتخاب‌های چندگانه: انتخاب چندین منبع حقوقی برای اعمال بر ماهیت دعوا

مبحث دوم: سکوت معاهده حاوی شرط داوری در خصوص قانون قابل اعمال

گفتار اول: انتخاب بعدی قانون قابل اعمال توسط طرفین

گفتار دوم: تعیین قانون قابل اعمال توسط دیوان داوری از رهگذر مراجعه به قواعد داوری قابل اعمال

فصل دوم: رهاورد معاهدات راجع به سرمایه‌گذاری در خصوص قواعد قابل اعمال

مبحث اول: استانداردهای رفتاری

گفتار اول: استانداردهای رفتاری مطلق

بند اول: رفتار عادلانه و منصفانه

بند دوم: حمایت و امنیت کامل

گفتار دوم: استانداردهای رفتاری نسبی

بند اول: رفتار ملی

بند دوم: شرط ملل کامله‌الوداد

مبحث دوم: سایر التزامات ماهوی دولت در معاهدات سرمایه‌گذاری

گفتار اول: ملی کردن و مصادره و جبران خسارت ناشی از آن

بند اول: تبیین مفهوم مصادره و حق دولت بر آن

بند دوم: شرایط مصادره

الف - منفعت عمومی

ب - عدم تبعیض

ج - رعایت پروسه قانونی

د - التزام به پرداخت غرامت

بند سوم: انواع مصادره

بند چهارم: جبران خسارت و غرامت

گفتار دوم: تعهد به شفافیت

بند اول: شفافیت در اطلاع‌رسانی

بند دوم: شفافیت در تصمیم‌سازی

بند سوم: شفافیت در قواعد حل و فصل اختلاف

گفتار سوم: تعهد به امکان انتقال وجوه مورد حمایت

بند اول: وجوه مورد حمایت

بند دوم: شرایط حاکم بر انتقال وجوه

نتیجه‌گیری

منابع و مآخذ

The Applicable Law in International Investment Disputes

Second Edition

Author:
Hossein Kalantari

Foreword by
Mohammad-Ali Bahmaei



S.D.I.L.
The SD Institute of Law
Research & Study
Tehran - 2018