



Europeiska  
unionens råd

Bryssel den 9 februari 2022  
(OR. en)

6083/22

---

---

Interinstitutionellt ärende:  
2022/0025(NLE)

---

---

FDI 1

## FÖRSLAG

---

från:	Europeiska kommissionens generalsekreterare, undertecknat av Martine DEPREZ, direktör
inkom den:	9 februari 2022
till:	Jeppe TRANHOLM-MIKKELSEN, generalsekreterare för Europeiska unionens råd

---

Komm. dok. nr:	COM(2022) 38 final
Ärende:	Förslag till RÅDETS BESLUT om den ståndpunkt som ska intas på Europeiska unionens vägnar i Internationella centralorganet för biläggande av investeringstvister (ICSID)

---

För delegationerna bifogas dokument – COM(2022) 38 final.

---

Bilaga: COM(2022) 38 final



EUROPEISKA  
KOMMISSIONEN

Bryssel den 9.2.2022  
COM(2022) 38 final

2022/0025 (NLE)

Förslag till

**RÅDETS BESLUT**

**om den ståndpunkt som ska intas på Europeiska unionens vägnar i Internationella centralorganet för biläggande av investeringstvister (ICSID)**

## MOTIVERING

### **1. FRÅGA SOM BEHANDLAS I FÖRSLAGET**

Detta förslag avser ett beslut om fastställande av den ståndpunkt som på Europeiska unionens vägnar ska intas i administrativa rådet för Internationella centralorganet för biläggande av investeringstvister (ICSID) i samband med det planerade antagandet av de ändrade ICSID-reglerna<sup>1</sup>. Antagandet kommer att få rättsliga följder för Europeiska unionens fördragspraxis på området biläggande av investeringstvister.

### **2. BAKGRUND TILL FÖRSLAGET**

#### **2.1. Europeiska unionen har ett särskilt intresse när det gäller ICSID**

För närvarande är 155 stater avtalslutande parter i ICSID, varav 26 stycken är medlemsstater i unionen. Europeiska unionen i sig är inte medlem i ICSID. Europeiska unionen har emellertid införlivat ICSID:s skiljedomsregler och tilläggsfacilitetens skiljedomsregler i alla sina handels- och investeringsavtal som omfattar bestämmelser om investeringsskydd<sup>2</sup>. I enlighet med sådana avtal kan ICSID:s regler vara tillämpliga i investeringstvister som inleds av EU-investerare mot tredjeländer, av investerare från länder utanför EU mot en EU-medlemsstat eller, efter de föreslagna ändringarna, i tvister som inleds mot unionen på grundval av skiljedomsreglerna för ICSID:s tilläggsfacilitet. Unionen har således ett särskilt intresse av reformen av ICSID:s regler.

#### **2.2. ICSID**

ICSID är en institution som ingår i Världsbanksgruppen. Det är en oberoende och opolitisk institution för tvistlösning. ICSID har följande syften:

- (a) Tillhandahålla en tvistlösningsmekanism för tvister mellan investerare och stat genom förlikning, skiljedom eller faktaundersökning.
- (b) Administrering av detta slags tvister.
- (c) Främja internationella investeringar genom att skapa tilltro till tvistlösningsprocessen.

ICSID-tvistlösningsmekanismen är tillgänglig för tvister mellan investerare och stat och tvister mellan stater inom ramen för investerings- och handelsavtal, inhemsk investeringslagstiftning och investeringskontrakt ingångna mellan stater och utländska investerare. ICSID fungerar även som administrativ registreringsenhet.

#### **2.3. Akt som planeras av ICSID**

ICSID:s sekretariat inledde under 2018 en samrådsprocess om en reform av ICSID:s regler. Under åren 2018–2021 skedde intensiva diskussioner mellan sekretariatet och ICSID:s medlemsstater på grundval av fem successiva utkast till reviderade regler. Europeiska unionen, företrädd av Europeiska kommissionen, deltog aktivt i samrådsprocessen,

---

<sup>1</sup> Dvs. ICSID:s administrativa och finansiella regler, inledanderegler, skiljedomsregler, förlikningsregler, tilläggsfacilitetsregler, administrativa och finansiella regler för tilläggsfaciliteten, skiljedomsregler för tilläggsfaciliteten, förlikningsregler för tilläggsfaciliteten, faktaundersökningsregler, administrativa och finansiella regler för faktaundersökning, medlingsregler samt administrativa och finansiella regler för medling.

<sup>2</sup> Se artikel 8.23.2 i det övergripande avtalet om ekonomi och handel (Ceta) mellan EU och Kanada, artikel 3.33.2 i avtalet om investeringsskydd mellan EU och Vietnam och artikel 3.6.1 i avtalet om investeringsskydd mellan EU och Singapore. Även artikel 26 i energistadgefördraget, som EU är part i, medger tillämpning av ICSID:s regler.

samordnade EU-medlemsstaternas ståndpunkter och lämnade vid upprepade tillfällen skriftliga synpunkter på utkastet till text på EU:s och dess medlemsstaters vägnar. Denna process har utmynnat i att följande ändringar och nya texter, som kommer att få rättsliga följder för Europeiska unionens fördragspraxis, kommer att bli föremål för omröstning i administrativa rådet genom ett skriftligt förfarande som planeras vara avslutat den 21 mars 2022.

#### 2.3.1. Ändringar av förfaranden som sammanhänger med ICSID-konventionen

Ändringarna omfattar ändringar av ICSID:s administrativa och finansiella regler, ICSID:s inledanderegler, ICSID:s skiljedomsregler och ICSID:s förlikningsregler.

Till de viktigaste materiella ändringarna hör ett nytt krav på att ge en beskrivning av ägandet av och kontrollen över investeringen i framställningen om skiljedoms- eller förlikningsförfarande, ett krav på att offentliggöra tredjepartsfinansiering, skärpta regler om avsättning av skiljemän, förfarandekostnader, tidigt avvisande av ogrundade krav, delning av ett förfarande samt reviderade tidsfrister. En ny bestämmelse behandlar uttryckligen ansökningar om säkerhet för kostnader. Förfarandena har gjorts mer transparenta i den utsträckning som detta är möjligt utan att det krävs någon ändring av ICSID-konventionen. Dessutom föreslås även en ny uppsättning regler för ett förenklat skiljedomsförfarande.

#### 2.3.2. Ändringar av tilläggsfacilitetens förfaranden

Ändringarna omfattar ändringar av reglerna för ICSID:s tilläggsfacilitet, administrativa och finansiella regler för ICSID:s tilläggsfacilitet, skiljedomsregler för ICSID:s tilläggsfacilitet och förlikningsregler för ICSID:s tilläggsfacilitet.

Det möjliga tillämpningsområdet för tilläggsfacilitetsreglerna utvidgas till att även omfatta investeringstvister där vare sig svaranden eller karendens stat är en avtalslutande part i ICSID samt till tvister som involverar regionala organisationer för ekonomisk integration. Vidare gäller att de flesta ändringarna av ICSID:s skiljedoms- och förlikningsregler även återspeglas i de reviderade reglerna för ICSID:s tilläggsfacilitet, fast med något ambitiösare transparensbestämmelser.

#### 2.3.3. Ändringar av ICSID:s faktaundersökningsförfarande

Ändringarna rör ICSID:s faktaundersökningsregler samt de administrativa och finansiella reglerna för ICSID:s faktaundersökning. En uppsättning fristående uppdaterade faktaundersökningsregler har föreslagits vilka innebär att tvistande parter gemensamt kan begära att en faktaundersökningskommitté genomför ett specifikt faktaundersökningsförfarande.

#### 2.3.4. Förslag till nya ICSID-medlingsregler

En ny uppsättning ICSID-medlingsregler och tillhörande administrativa och finansiella regler har föreslagits till följd av att stater och investerare begärt att det ska ges ökade möjligheter till medling. Medlingsreglerna har ett brett tillämpningsområde och kan, på begäran, tillämpas på alla medlingsförfaranden som rör en investering som involverar en stat eller en regional organisation för ekonomisk integration.

### **3. DEN STÅNDPUNKT SOM SKA INTAS PÅ UNIONENS VÄGNAR**

De ändringar som kommer att föreläggas ICSID:s administrativa råd för omröstning åtgärdar några av de brister som identifierats i det nuvarande systemet för tvistlösning mellan investerare och stat. Det är att märka att parallellt med ICSID-reformprocessen verkar Europeiska unionen och dess medlemsstater för inrättandet av en permanent multilateral

investeringsdomstol som är menad att ersätta det nuvarande systemet med skiljedomsförfaranden för investeringar med en permanent mekanism. Arbetet med att inrätta en multilateral investeringsdomstol sker för närvarande inom ramen för Förenta nationernas kommission för internationell handelsrätt (Uncitral) och planeras vara slutförd 2026. Europeiska unionen anser att endast en permanent investeringsdomstol tillräckligt väl och i tillräcklig omfattning kan lösa alla problem med det nuvarande systemet med tillfälliga skiljedomsförfaranden för investeringar. Till dess att det inrättats en multilateral investeringsdomstol kommer emellertid det nuvarande systemet med skiljedomsförfarande för investeringar att fortsätta att vara tillämpligt och varje förbättring av reglerna för detta system bör därför välkomnas. Rådet bär därför stödja de föreslagna ändringarna av ICSID:s regler.

#### **4. RÄTTLIG GRUND**

##### **4.1. Förfarandemässig rättslig grund**

###### *4.1.1. Principer*

I artikel 218.9 i fördraget om Europeiska unionens funktionssätt (EUF-fördraget) föreskrivs följande: ”Rådet ska på förslag av kommissionen eller unionens höga representant för utrikes frågor och säkerhetspolitik anta ett beslut om tillfälligt upphävande av tillämpningen av ett avtal och om fastställande av vilka ståndpunkter som på unionens vägnar ska intas i ett organ som inrättas genom ett avtal, om detta organ ska anta akter med rättslig verkan, med undantag av sådana akter som kompletterar eller ändrar avtalets institutionella ram”.

För det första krävs det enligt artikel 218.9 i EUF-fördraget ett organ som inrättats genom ett internationellt avtal som har befogenhet att fastställa regler och att anta beslut inom ramen för avtalet i fråga. Formuleringen ”ett organ som inrättas genom ett avtal” anger att ”bestämmelsen rör ståndpunkter som ska intas på unionens vägnar när unionen, genom sina institutioner eller, i förekommande fall, genom sina medlemsstater, som handlar solidariskt i unionens intresse, antar sådana akter i det berörda internationella organet”<sup>3</sup>.

Artikel 218.9 i EUF-fördraget är tillämplig oberoende av om Europeiska unionen är medlem i organet eller part i avtalet<sup>4</sup>. Domstolen angav att ”[n]är det berörda området omfattas av unionens befogenhet [...] utgör den omständigheten att unionen inte är part i det internationella avtalet i fråga inte hinder för att denna befogenhet utövas genom att det inom unionsinstitutionerna fastställs en ståndpunkt som ska intas på unionens vägnar i det organ som inrättats genom avtalet, till exempel genom att de medlemsstater som är parter i avtalet handlar solidariskt i unionens intresse”<sup>5</sup>.

###### *4.1.2. Tillämpning i det aktuella fallet*

Den planerade akten om ändring av ICSID:s regler uppfyller dessa principer.

För det första är ICSID:s administrativa råd, som är det organ som röstar om ändringarna, ett organ som inrättas genom ett avtal, i överensstämmelse med artikel 218.9 i EUF-fördraget. Den nuvarande artikel 7 i ICSID-konventionen och regel 7 i ICSID:s administrativa och finansiella regler anger administrativa rådets roll bl.a. vad gäller ändringar av ICSID:s regler. Administrativa rådet har befogenhet att fastställa regler och att anta beslut inom ramen för ICSID-avtalen. Administrativa rådet agerar inte oberoende av parterna utan genom de avtalsslutande staterna (se artikel 4.1 i ICSID-konventionen).

<sup>3</sup> Domstolens dom av den 6 oktober 2015, rådet/kommissionen, C-73/14, ECLI:EU:C:2015:663, punkt 63.

<sup>4</sup> Domstolens dom av den 7 oktober 2014, Tyskland/rådet, C-399/12, ECLI:EU:C:2014:2258, punkt 64.

<sup>5</sup> Domstolens dom av den 7 oktober 2014, Tyskland/rådet, C-399/12, ECLI:EU:C:2014:2258, punkt 52.

För det andra är de planerade akterna ”akter med rättslig verkan” i enlighet med artikel 218.9 i EUF-fördraget. ICSID:s tvistlösningsmekanism är tillämplig på Europeiska unionens och dess medlemsstaters internationella investeringsskyddsavtal<sup>6</sup>. I synnerhet gäller att reglerna för ICSID:s tilläggsfacilitet efter antagandet av ändringarna kan bli tillämpliga i tvister som inleds mot Europeiska unionen i vilka åtgärder antagna av unionen är föremål för tvisten och unionen uppträder som svaranden. Ändringarna av ICSID:s regler har således rättslig verkan när det gäller hur internationella avtal som ingåtts av unionen fungerar och tillämpas och när det gäller rättsliga förfaranden som unionen är part i.

Sammanfattningsvis uppmanar kommissionen rådet att anta unionens ståndpunkt i fråga om de planerade akterna så att de medlemsstater som är avtalslutande parter i ICSID-konventionen, som handlar solidariskt i unionens intresse, kan framföra unionens ståndpunkt i ICSID:s administrativa råd. Den förfarandemässiga rättsliga grunden för det föreslagna beslutet är artikel 218.9 i EUF-fördraget.

## **4.2. Materiell rättslig grund**

### *4.2.1. Principer*

Den materiella rättsliga grunden för ett beslut enligt artikel 218.9 i EUF-fördraget är främst beroende av syftet med och innehållet i den planerade akt avseende vilken en ståndpunkt intas på Europeiska unionens vägnar. ”Av fast rättspraxis framgår att valet av rättslig grund för en rättsakt inom gemenskapen skall ske utifrån objektiva kriterier, som kan bli föremål för domstolsprövning. Bland dessa kriterier ingår bland annat rättsaktens syfte och innehåll”<sup>7</sup>.

### *4.2.2. Tillämpning i det aktuella fallet*

Den planerade aktens huvudsyfte är att uppdatera och ändra de gällande ICSID-reglerna, dvs. en reform av de regler för tvistlösning i investeringstvister som används av Europeiska unionen och dess medlemsstater i flera EU-avtal.

Enligt artikel 207 i EUF-fördraget omfattas utländska direktinvesteringar av Europeiska unionens gemensamma handelspolitik. De av EU:s och medlemsstaternas internationella avtal som hänvisar till ICSID:s regler ger skydd för utländska direktinvesteringar och har antagits (eller bemyndigats när det gäller EU-medlemsstaternas investeringsavtal<sup>8</sup>) på grundval av artikel 207 i EUF-fördraget. Enligt Europeiska unionens domstol omfattas utländska direktinvesteringar av unionens exklusiva befogenhet, under det att andra utländska investeringar än direktinvesteringar och tvistlösning avseende investeringar omfattas av delad befogenhet mellan unionen och dess medlemsstater<sup>9</sup>.

Den materiella rättsliga grunden för förslaget till beslut bör därför vara artikel 207.4 första stycket i EUF-fördraget.

## **4.3. Slutsats**

Sammanfattningsvis gäller att den rättsliga grunden för det föreslagna beslutet bör vara artikel 207.4 första stycket i EUF-fördraget, jämförd med artikel 218.9 i EUF-fördraget.

---

<sup>6</sup> Se artikel 8.23.2 i det övergripande avtalet om ekonomi och handel (Ceta) mellan EU och Kanada, artikel 3.33.2 i avtalet om investeringsskydd mellan EU och Vietnam och artikel 3.6.1 i avtalet om investeringsskydd mellan EU och Singapore. Även artikel 26 i energistadgefördraget, som EU är part i, medger tillämpning av ICSID:s regler.

<sup>7</sup> Domstolens dom av den 12 december 2002, kommissionen/rådet, C-281/01, ECLI:EU:C:2002:761, punkt 33.

<sup>8</sup> Se Europaparlamentets och rådets förordning (EU) nr 1219/2012 av den 12 december 2012 om införande av övergångsordningar för bilaterala investeringsavtal mellan medlemsstater och tredjeland.

<sup>9</sup> Domstolens yttrande 2/15 av den 16 maj 2017, ECLI:EU:C:2017:376, punkt 293.

## **5. OFFENTLIGGÖRANDE AV DEN PLANERADE AKTEN**

Med hänsyn till allmänhetens intresse av reformen av tvistlösning mellan investerare och stat och i överensstämmelse med unionens åtagande om transparens, är det lämpligt att rådsbeslutet offentliggörs efter det att omröstningsförfarandet i ICSID:s administrativa råd den 21 mars 2022 avslutats.

Förslag till

## **RÅDETS BESLUT**

### **om den ståndpunkt som ska intas på Europeiska unionens vägnar i Internationella centralorganet för biläggande av investeringstvister (ICSID)**

EUROPEISKA UNIONENS RÅD HAR ANTAGIT DETTA BESLUT

med beaktande av fördraget om Europeiska unionens funktionssätt, särskilt artikel 207.4 första stycket jämförd med artikel 218.9,

med beaktande av Europeiska kommissionens förslag, och

av följande skäl:

- (1) ICSID:s administrativa råd kommer att hålla omröstning om ändringarna av ICSID:s regler, vilka kommer att få rättslig verkan i enlighet med artikel 218.9, genom ett skriftligt förfarande som planeras vara avslutat den 21 mars 2022.
- (2) Europeiska unionen i sig är inte medlem i ICSID. Unionen har emellertid genom hänvisning konsekvent införlivat ICSID:s regler om investeringskydd och tvistlösning avseende investeringar i sina handels- och investeringsavtal.
- (3) I sitt yttrande 2/15 av den 16 maj 2017<sup>10</sup> klargjorde domstolen att utländska direktinvesteringar omfattas av unionens exklusiva befogenhet, under det att andra utländska investeringar än direktinvesteringar och tvistlösning omfattas av delad befogenhet mellan unionen och dess medlemsstater.
- (4) Genom reformen av ICSID:s regler kan reglerna för ICSID:s tilläggsfacilitet bli tillämpliga i tvister som inleds mot en regional organisation för ekonomisk integration, såsom Europeiska unionen. Unionen använder även ICSID:s regler i sina fördrag och dessa kan användas av unionens investerare i tvister som de inleder mot tredjeländer och i tvister som inleds av investerare från länder utanför EU mot en medlemsstat i unionen eller unionen, under förutsättning att de relevanta villkoren i ICSID-konventionen är uppfyllda<sup>11</sup>. Ändringarna av ICSID:s regler har således rättslig verkan när det gäller hur internationella avtal som ingåtts av unionen fungerar och tillämpas och när det gäller rättsliga förfaranden som unionen är part i. Unionen har därför ett särskilt intresse av reformen av ICSID:s regler.
- (5) Tjugosex av unionens medlemsstater är medlemmar i ICSID. Dessa kan delta i administrativa rådet och i omröstningen om de ändrade reglerna inom ramen för ett skriftligt förfarande.
- (6) Rådet bör följaktligen anta unionens ståndpunkt i fråga om de planerade ändringarna av ICSID:s regler så att det blir möjligt för de medlemsstater som är avtalslutande

---

<sup>10</sup> Domstolens yttrande 2/15 av den 16 maj 2017, ECLI:EU:C:2017:376.

<sup>11</sup> Detta är för närvarande inte möjligt när det gäller unionen eftersom regionala organisationer för ekonomisk integration inte kan bli medlemmar i ICSID, vilket skulle kräva en ändring av ICSID-konventionen.

parter i ICSID-konventionen, som handlar solidariskt i unionens intresse, att framföra unionens ståndpunkt i ICSID:s administrativa råd.

- (7) Inom ramen för ICSID-konventionens förfaranden uppdaterar och utvecklar ändringarna ICSID:s administrativa och finansiella regler, ICSID:s inledanderegler, ICSID:s skiljedomsregler och ICSID:s förlikningsregler. Ändringarna kommer bland annat att leda till ökad transparens i förfarandena, klargöra bestämmelserna om tidigt avvisande av ogrundade krav och säkerhet för kostnader samt införa krav på att offentliggöra tredjepartsfinansiering.
- (8) Inom ramen för förfarandena för ICSID:s tilläggsfacilitet uppdaterar och utvecklar de föreslagna ändringarna de administrativa och finansiella reglerna för ICSID:s tilläggsfacilitet, skiljedomsreglerna för ICSID:s tilläggsfacilitet och förlikningsreglerna för ICSID:s tilläggsfacilitet. De flesta av ändringarna av ICSID-konventionens förfaranden kommer även att avspeglas i reglerna för ICSID:s tilläggsfacilitet. Dessutom kommer tilläggsfacilitetens förfaranden att utvidgas till att även omfatta bland annat tvister som involverar regionala organisationer för ekonomisk integration.
- (9) Inom ramen för ICSID:s faktaundersökningsförfaranden uppdaterar och utvecklar de föreslagna ändringarna ICSID:s fristående faktaundersökningsregler och de administrativa och finansiella reglerna för ICSID:s faktaundersökning.
- (10) Inom ramen för ICSID:s medling fastställer reformförslaget en ny uppsättning ICSID-medlingsregler och administrativa och finansiella regler för ICSID:s medling.
- (11) Kommissionen har tillsammans med de medlemsstater som är avtalsslutande parter i ICSID-konventionen haft en ledande roll i förhandlingarna om de uppdaterade reglerna, på grundval av ståndpunkter antagna av unionen. Ändringarna åtgärdar de nuvarande problemen vad gäller det befintliga systemet för tvistlösning mellan investerare och stat och förbättrar avsevärt ICSID:s regler.
- (12) Den ståndpunkt som ska intas på unionens vägnar i enlighet med detta beslut påverkar inte unionens och dess medlemsstaters huvudsakliga mål att verka för inrättandet av en permanent multilateral investeringsdomstol som är menad att ersätta det nuvarande systemet med skiljedomsförfaranden för investeringar med en permanent mekanism.

HÄRIGENOM FÖRESKRIVS FÖLJANDE.

#### *Artikel 1*

De medlemsstater som är avtalsslutande parter i ICSID-konventionen, som handlar solidariskt i unionens intresse, ska framföra sitt godtagande av ändringarna av ICSID:s regler vid det skriftliga omröstningsförfarande som inleddes av ordföranden för ICSID:s administrativa råd den 20 januari 2022.

#### *Artikel 2*

Detta beslut ska offentliggöras i *Europeiska unionens officiella tidning* efter det att omröstningsförfarandet i ICSID:s administrativa råd avslutats.

#### *Artikel 3*

Detta beslut riktar sig till de medlemsstater som är avtalsslutande parter i ICSID-konventionen.

Utfärdat i Bryssel den

*På rådets vägnar*  
*Ordförande*