



Raad van de
Europese Unie

Brussel, 12 juli 2019
(OR. en)

10738/19
ADD 1

ENER 395
WTO 188
FDI 18

NOTA I/A-PUNT

van:	het secretariaat-generaal van de Raad
aan:	het Comité van permanente vertegenwoordigers/de Raad
Nr. Comdoc.:	9305/19 + ADD 1
Betreft:	Aanbeveling voor een besluit tot machtiging om onderhandelingen aan te gaan over de modernisering van het Verdrag inzake het Energiehandvest - Besluit van de Raad - Besluit van de vertegenwoordigers van de regeringen van de lidstaten die partij zijn bij het Verdrag inzake het Energiehandvest - Onderhandelingsrichtsnoeren <i>Vaststelling</i> <i>Verklaringen</i>

Verklaring van Polen, Tsjechië, Slowakije en Litouwen

Besluit van de Raad tot machtiging tot het openen van onderhandelingen over de modernisering van het Verdrag inzake het Energiehandvest

Polen, Tsjechië, Slowakije en Litouwen onderschrijven dat het Verdrag inzake het Energiehandvest moet worden gemoderniseerd, in overeenstemming met de moderne normen zoals die tot uiting komen in de herziene aanpak van de EU inzake investeringsbescherming. Wij zijn ook van mening dat het Verdrag inzake het Energiehandvest duidelijke verwijzingen moet bevatten naar duurzame ontwikkeling, onder meer inzake klimaatverandering en de overgang naar schone energie, in overeenstemming met de Overeenkomst van Parijs, om beter rekening te houden met de nieuwe omstandigheden in de energiesector, met name de toenemende behoefte aan nauwere regionale en mondiale samenwerking op het gebied van milieubescherming.

Overeenkomstig de toelichting van de Commissie (COM(2019) 231 final) gaan Polen, Tsjechië, Slowakije en Litouwen ervan uit dat, zoals naar voren komt uit de herziene aanpak van de EU inzake investeringsbescherming, de gemoderniseerde bepalingen van het Verdrag inzake het Energiehandvest op het gebied van duurzame ontwikkeling en maatschappelijk verantwoord ondernemen niet bindend zullen zijn. Wij roepen de Commissie er dan ook toe op deze aanpak te volgen en de lidstaten om advies te vragen over elk tekstvoorstel dat in het kader van de modernisering van het Verdrag inzake het Energiehandvest wordt ingediend.

Verklaring van de Republiek Oostenrijk, het Koninkrijk België, de Republiek Bulgarije, de Republiek Kroatië, de Republiek Cyprus, de Tsjechische Republiek, het Koninkrijk Denemarken, de Republiek Estland, de Franse Republiek, de Bondsrepubliek Duitsland, de Helleense Republiek, Ierland, de Italiaanse Republiek, de Republiek Letland, de Republiek Litouwen, het Koninkrijk der Nederlanden, de Republiek Polen, de Portugese Republiek, Roemenië, de Slowaakse Republiek en het Koninkrijk Spanje

De Republiek Oostenrijk, het Koninkrijk België, de Republiek Bulgarije, de Republiek Kroatië, de Republiek Cyprus, de Tsjechische Republiek, het Koninkrijk Denemarken, de Republiek Estland, de Franse Republiek, de Bondsrepubliek Duitsland, de Helleense Republiek, Ierland, de Italiaanse Republiek, de Republiek Letland, de Republiek Litouwen, het Koninkrijk der Nederlanden, de Republiek Polen, de Portugese Republiek, Roemenië, de Slowaakse Republiek en het Koninkrijk Spanje herhalen en bevestigen hun standpunten zoals uiteengezet in de *Verklaring inzake de rechtsgevolgen van het arrest van het Hof van Justitie in de zaak-Achmea en over de bescherming van investeringen in de Europese Unie* van 15 januari 2019, waarin onder meer het volgende wordt gesteld:

De door de Unie gesloten internationale overeenkomsten, waaronder het Verdrag inzake het Energiehandvest, maken een integrerend deel uit van de rechtsorde van de Unie en moeten derhalve verenigbaar zijn met de Verdragen. Scheidsgerechten hebben het Verdrag inzake het Energiehandvest aldus uitgelegd dat het ook een clause voor arbitrage tussen investeerders en staten bevat die van toepassing is tussen de lidstaten. Aldus uitgelegd zou deze clause onverenigbaar zijn met de Verdragen en dus buiten toepassing moeten worden gelaten.

Zij verklaren dat de vaststelling van de onderhandelingsrichtsnoeren voor de modernisering van het Verdrag inzake het Energiehandvest geen afbreuk doet aan hun standpunt over de niet-toepassing van artikel 26 van het Verdrag inzake het Energiehandvest in geschillen tussen een investeerder uit een EU-lidstaat en een andere EU-lidstaat, zoals aangegeven in de bovengenoemde verklaring. Deze kwestie zal zo spoedig mogelijk worden behandeld.

Verklaring van het Groothertogdom Luxemburg, de Republiek Malta, de Republiek Slovenië en het Koninkrijk Zweden

HET GROOTHERTOOGDOM LUXEMBURG, DE REPUBLIEK MALTA, DE REPUBLIEK SLOVENIË EN HET KONINKRIJK ZWEDEN herhalen en bevestigen hierbij hun standpunt, tot uitdrukking gebracht in de verklaring van 16 januari 2019 inzake de rechtsgevolgen van het arrest van het Hof van Justitie in de zaak-Achmea en inzake investeringsbescherming in de Europese Unie, waarin onder meer het volgende wordt gesteld:

De zaak-Achmea betreft de uitlegging van de EU-wetgeving in samenhang met een investeerder-staat-arbitragebeding in een bilaterale investerings-overeenkomst tussen lidstaten. De lidstaten constateren dat het *Achmea*-arrest niet rept over het investeerder-staat-arbitragebeding in het Verdrag inzake het Energiehandvest. Een aantal internationale scheids-gerechten hebben na het Achmea-arrest geconcludeerd dat het Verdrag inzake het Energiehandvest een investeerder-staat-arbitragebeding bevat dat tussen EU-lidstaten kan worden toegepast¹. Deze uitlegging wordt thans betwist voor een nationale rechtbank in een lidstaat². Tegen deze achtergrond onderstrepen de lidstaten het belang van een eerlijke rechts-bedeling, en zouden zij het, gezien het ontbreken van een specifiek arrest ter zake, ongepast achten om zich uit te spreken over de verenigbaarheid met de Uniewetgeving van de toepassing binnen de EU van het Verdrag inzake het Energiehandvest.

Zij verklaren dat de vaststelling van de onderhandelingsrichtsnoeren voor de modernisering van het Verdrag inzake het Energiehandvest geen afbreuk doet aan hun standpunt over de toepassing van artikel 26 van het Verdrag inzake het Energiehandvest in geschillen tussen een investeerder uit een EU-lidstaat en een andere EU-lidstaat, zoals aangegeven in de bovengenoemde verklaring.

¹ *Masdar Solar & Wind Cooperatief U.A. tegen Koninkrijk Spanje*, ICSID-zaak nr. ARB/14/1, *Eiser Infrastructure Limited en Energía Solar Luxembourg S.à.r.l tegen Koninkrijk Spanje*, ICSD-zaak nr. ARB/13/36, *Antin Infrastructure Services Luxembourg S.à.r.l tegen Koninkrijk Spanje* en *Antin Energia Termosolar B.V. tegen Koninkrijk Spanje*, ICSID-zaak nr. ARB, 13/2, *Vattenfall AB, Vattenfall GMBH, Vattenfall Europe Nuclear Energy GMBH, Kernkraftwerk Krümmel GMBH & Co. oHG, Kernkraftwerk Brunbüttel GMBH & Co. oHG tegen de Bondsrepubliek Duitsland*, ICSID-zaak nr. ARB/12/12, *Antaris Solar GmbH en Michael Gode tegen Tsjechische Republiek*, PCA-zaak nr. 2014-01, *Athena Investments A/S tegen Koninkrijk Spanje*, SCC-zaak nr. 150/2015.

² *Vordering tot vernietiging voor het Svea Hof van Beroep*, zaak nr. 4658-18, *Novenergia II - Energy & Environment (SCA) (Groothertogdom Luxemburg)*, *SICAR tegen Koninkrijk Spanje*, SCC-arbitrage (2015/06).

Verklaring van de vertegenwoordiger van de regering van Hongarije van 15 juli 2019 inzake de rechtsgevolgen van het arrest van het Hof van Justitie in de zaak-Achmea en inzake investeringsbescherming in de Europese Unie in samenhang met de modernisering van het Verdrag inzake het Energiehandvest

DE VERTEGENWOORDIGER VAN HONGARIJE herhaalt en bevestigt hierbij zijn standpunt, tot uitdrukking gebracht in de verklaring van 16 januari 2019 van de vertegenwoordiger van de regering van Hongarije inzake de rechtsgevolgen van het arrest van het Hof van Justitie in de zaak-Achmea en inzake investeringsbescherming, waarin onder meer het volgende wordt gesteld:

Hongarije verklaart voorts dat het Achmea-arrest zijns inziens enkel de bilaterale investeringsovereenkomsten binnen de EU betreft. Het Achmea-arrest rept niet over het investeerder-staat-arbitragebeding in het Verdrag inzake het Energiehandvest (Energiehandvestverdrag - EHV) en heeft geen betrekking op aanhangige of potentiële arbitrageprocedures die uit hoofde van het EHV zijn ingeleid.

Tegen deze achtergrond onderstreept Hongarije het belang van een eerlijke rechtsbedeling, en acht het het voor een lidstaat ongepast om zich uit te spreken over de verenigbaarheid met de Uniewetgeving van de toepassing binnen de EU van het EHV. Over de huidige en toekomstige toepasselijkheid van het EHV in de betrekkingen binnen de EU moet verder worden gediscussieerd en afzonderlijk overeenstemming worden bereikt tussen de lidstaten.

Hongarije verklaart dat de vaststelling van de onderhandelingsrichtsnoeren voor de modernisering van het Energiehandvestverdrag geen afbreuk doet aan zijn standpunt over de toepassing van artikel 26 van het Energiehandvestverdrag in geschillen tussen een investeerder uit een EU-lidstaat en een andere EU-lidstaat, zoals aangegeven in de bovengenoemde verklaring.

Verklaring van de Commissie

De Commissie neemt nota van het verzoek van de Raad dat de EU in het kader van de modernisering van het EHV inzet op transparantie bij de beslechting van investeringsgeschillen. De Commissie merkt op dat de Raad haar reeds in 2014, toen hij haar machtiging verleende om te onderhandelen over het Verdrag van de Verenigde Naties inzake transparantie bij op een verdrag gebaseerde arbitrage tussen investeerders en staten ("de Mauritius Conventie") en haar de desbetreffende onderhandelingsrichtsnoeren verstrekke, heeft verzocht om te onderhandelen over een overeenkomst die voorziet in transparantie bij de beslechting van investeringsgeschillen. Zij heeft op 20 februari 2015 voorstellen voor de ondertekening en de sluiting van de Mauritius Conventie door de EU voorgelegd, naar aanleiding waarvan de Raad echter nog geen actie heeft ondernomen. Met de aanneming van deze voorstellen zou worden voorzien in een mechanisme voor transparantie dat geldt bij geschillen in het kader van het EHV en zouden de overlappingsen worden voorkomen waarvan sprake is wanneer een nieuwe reeks transparantieregels in het kader van het EHV moet worden opgesteld. De Commissie dringt er dan ook bij de Raad op aan de voorstellen inzake de Mauritius Conventie aan te nemen en vervolgens met de Commissie samen te werken om ervoor te zorgen dat andere landen die partij zijn bij het EHV de Mauritius Conventie ratificeren.
