مفهوم سرمایه‌گذاری خارجی در قوانین داخلی، معاهده‌بین‌المللی
سرمایه‌گذاری و آرا‌های داده‌های داوری بین‌المللی

سیدعلی هنجه‌ی

ابوالفضل استادزاده

تاریخ دریافت: ۱۳۹۵/۱۰/۲۹
تاریخ پذیرش: ۱۳۹۶/۵/۱۸

چکیده
سرمایه‌گذاران خارجی بر اساس حقوق بین‌المللی بر خیز حقوق حمایتی خاصی برخوردارند. برخورداری از این حقوق مستلزم تحقیق این امر است که اقداماتی اتخاذ می‌شود. از این جهت مفهوم «سرمایه‌گذاری خارجی» به‌عنوان یک شرکت منطقه‌ای می‌باشد. «سرمایه‌گذاری خارجی» در قوانین داخلی معمولاً با سه روش یا رویکرد تعیین شده است. تعاریف شکل‌دهی به فعالیت محرک به ساختمان مدیریتی شرکت یا میزان شرکت سرمایه‌گذاران خارجی در فعالیت اقتصادی توجه می‌کند. تعیین معاون محرک صرفاً آن دسته از دارایی‌ها و اموال دارایی متشکل از دارایی خارجی که به سرمایه‌داری می‌باشد. تعیین دارایی محرک یا تعاریف موسع سرمایه‌گذاری در قوانین داخلی می‌باشد. تعیین دارایی محرک یا تعاریف موسع سرمایه‌گذاری ممکن است، به‌طور کلی به شکل‌دهی به سرمایه‌گذاری تعریف شده است. داده‌های داوری بین‌المللی عبارت‌اند از دو کنونی: نرخ و جویشی تبادل سرمایه‌گذاری تعریف شده است.

* دانشیار دانشگاه حقوق دانشگاه شهید بهشتی (نوسنده مسئول)
** دانشجوی دکتری حقوق بین الملل دانشگاه شهید بهشتی

a-hanjani@sbu.ac.ir
abolfazl_ostadzadeh@yahoo.com
فشنامه تحقيقات حقوقی شماره ۷۹

مفهوم سرمایه‌گذاری خارجی در قوانین داخلی، معاهده‌ها...

با بکارگیری اصول و قواعد شناخته شده حقوق بین‌الملل، مفهوم سرمایه‌گذاری خارجی را بر اساس متقدمات و قواعد مورد استناد طرف‌های متعاقب تفسیر کرده‌اند. هر یک از این روش‌ها دارای مشخصات و معایبی است، اما قابل دارایی محور‌بندی به گسترده‌گی دامنه شمول و سهولت مدیریت آن به عنوان مناسب‌ترین الگوی تعریف سرمایه‌گذاری خارجی توصیه می‌گردد.

واژگان کلیدی
سرمایه‌گذاری خارجی، روبیک‌نگر شرکت محور، روبیک‌نگر معامله محور، روبیک‌نگر دارایی محور
مقدمه

امروزه کشورهای در حال توسعت به منظور رفع نیازهای اقتصادی و توسعه خود در صدده جدید سرمایه‌گذاران خارجی هستند. دولت‌ها برای نیل به این هدف، اغلب در قوانین سرمایه‌گذاری خارجی و در معایدات بین‌المللی سرمایه‌گذاری خود، تهیه‌بندی خدمات خاصی را برای سرمایه‌گذاران خارجی پیش‌روی کرده‌اند. لازمه برخورداری سرمایه‌گذاران خارجی از چنین تهیه‌بندی‌ها و مقررات حمایتی، آن‌ها را در همه‌واژه، فعالیت‌های اقتصادی با اموال‌یا دارای‌یان‌ها به عنوان سرمایه‌گذاری، یا سرمایه‌گذاری خارجی، مورد شناسایی دولتهای میزبان قرار‌گیرد.

از آنجا که ارائه‌های هر گونه تعریف موسع یا مضیق از "سرمایه‌گذاری" یا "سرمایه‌گذاری خارجی" تأثیر مستقیمی بر سرمایه‌گذاری و فعالیت‌های اقتصادی مشمول حمایت قانونی دارد، شباهت انتواع روابط‌ها و مدل‌های تعریف "سرمایه‌گذاری خارجی" اهمیت خاصی بین‌شکن. از طرفی در صورتی که تعریف بسته‌بندی از "سرمایه‌گذاری" در قوانین داخلی و معایدات بین‌المللی پک دولت میزبان ارائه‌گردد، محیط سرمایه‌گذاری برای سرمایه‌گذاران خارجی امن‌تر و اطمینان بخشتر خواهد بود. در این مقاله درصد برآمدایم تا با رویکردی تطبیقی و مقایسه‌ای، بررسی‌ها و نگرش‌های غالب درراابط با مفهوم سرمایه‌گذاری خارجی را در سه حوزه قانون‌گذاری داخلی کشورها، معایدات بین‌المللی سرمایه‌گذاری و آرا داگاه‌ها و آرا دولتهای غیربرایکسپاری مورد شناسایی قرار داده و ضمن بررسی شکلی و ماهیت تعاریف ارائه‌شده و همچنین بیان مشخصه‌های اصلی هر تعریف، دامنه شمول و میزان مطلوبیت آن‌ها برای دولت‌های میزبان و سرمایه‌گذاران خارجی ارزیابی نمایم. در آخر، با فرض اینکه تعریف سرمایه‌گذاری خارجی در چه موسعی‌های ارائه‌گرده، برای سرمایه‌گذاری مطابق و هر چه می‌دریم و تنظیم دامنه‌شمال مفهوم سرمایه‌گذاری اساسی در باشند. برای دولت میزبان مناسب تر خواهد بود، مناسب‌ترین رویکرد برای سرمایه‌گذاران خارجی و برای دولتهای میزبان را پیشنهاد نماییم. البته نوشتند بر این باور است که در فضای سرمایه‌گذاری امروز، مفاهیم سرمایه‌گذار و منافع سرمایه‌گذار و منافع دولت میزبان هر چه بیشتر با...
یکدگیر گرخورده و بدون پیشین و مناسب‌ترین تعریف از سرمایه‌گذاری خارجی، تعریف است که منافع و مصالح طرفین را به طور تام‌انه مورد توجه قرار می‌دهد.

ایمی است که نتایج این بررسی نتاید هم برای کارشناسان حقوقی دولت‌های می‌زبان که در مذاکرات مربوط به انگیزه‌های سرمایه‌گذاری شرکت می‌گنند و هم برای کارشناسان و مشاوران حقوقی شرکت‌های بزرگ سرمایه‌گذاری مفید واقع گرد.

1. مفهوم سرمایه‌گذاری خارجی در قوانین داخلی

در قوانین موضوعی کشورها، بوضوح در قوانین سرمایه‌گذاری آنها، معمولاً تعریفی از "سرمایه‌گذاری" با "سرمایه‌گذاری خارجی" ارائه شده است. تعریف موجود در قوانین داخلی هر یک دارای مبدأ و مؤلفه‌های خاص خود بوده و به طور کلی و این تعریف در سه گروه ذیل قابل تفکیک هستند: گروه اول: تعریف شرکت محور با فعالیت محور، گروه دوم: تعریف معامله محور، گروه سوم: تعریف معاوضه محور با تعریف موسوم سرمایه‌گذاری خارجی. از اینجا که هر یک از الگوها با قالب‌های مختلف، با بکارگیری عوامل و مشخصه‌های خاص خود، دارای درجه شمول متغیر و هستند، بدین‌می‌گذرد که گروه‌های تعریفی توسط قانون‌های داخلی تأثیر زیادی بر موارد تحت شمول قانون می‌گذارد. به گونه‌ای که با گروه‌های قالب‌های معامله سرمایه‌گذاری خارجی از شمول مسئله‌های قانونی خارج شده با پالس که و به شکل خاص، به‌خصوص از مشخصه‌های قانونی قرار می‌گیرند. در مبحث آن، ضمن معرفی مؤلفه‌ها و مشخصه‌ها و مصادیق هر تعریف، به بیان نقاط منفی و احیای برخورشات.

1.1 روش‌کرد "شرکت محور" با "فعالیت محور"

با توجه به اینکه مشاهده‌ای از سرمایه‌گذاری‌های خارجی از طریق ثبت شرکت‌های بومی یا مالکیت مشابه اشخاص خارجی با ارائه مشارکت‌های قراردادی، صورت می‌گیرد، تعریف سرمایه‌گذاری خارجی برمبنای سهم و میزان مشارکت اشخاص خارجی در سرمایه‌ای که مدرکت

1. “Enterprise-oriented” model.
2. “transaction-oriented” or “transaction-based” model.
3. “Asset-oriented”/ “asset-based” model or “broad definition” of foreign investment.
ب) وزیر متقاعد شده باشد که تبعه خارجی که اقدام به سرمایه‌گذاری نیت‌هده، در مادیریت مشترک مددی، نش فعال داشته باشد نقش فعال خواهد داشت.

در صورتی که شرایط نهایی گرفت و یکی مقرر از این قانون تنامی گردید، سرمایه‌گذار خارجی می‌توانند از وزارت تجارت و صنعت نامیبیا در خواست صدور «مجوز سرمایه‌گذاری» بنمایند. در صورت دریافت این مجوز، سرمایه‌گذار خارجی از حقوق و مزایای بروز می‌کند. البته این نکته نیز تأکید نماده که وزارت تجارت و صنعت نامیبیا قابل از صورت «مجوز سرمایه‌گذاری» برخی از سیاست‌های کلی کشور نامیبیا شامل میزان تأثیر سرمایه‌گذاری انجام شده در توسعه کشور نامیبیا، میزان به کارگیری نیروی کار بومی، اموزش نیروهای بومی، سطح استکباری سرمایه‌گذاری مورد نظر، تأثیر سرمایه‌گذاری بر محتوی زیست نامیبیا و املاع این موارد را منظور قرار داده و در صورت متقاعد شدن، اقدام به صدور چنین مجوزی خواهد نمود.

قانون تجارت نامیبیا، تعیین کاملاً از سرمایه‌گذاری ارائه نماده، اما توجه به تمرکز قانون فوق الذکر بر روی سیستم تبعه خارجی در شرکت‌ها با مشترک‌های مدنی انجام گرفت تحت قانون نامیبیا می‌توان چنین برداشت نمود که نگرش متفاوت، یک نگرش «شرکت محدود» است.

قانون سرمایه‌گذاری خارجی مکزیک مصوب 30 دسامبر 1993 گزین با اتخاذ روبه‌روی مشابه اما معطوف بر سرمایه‌گذاری خارجی را به صورت دیل تعریف کرده است:

1. "Certificate of Status Investment".
2. در قانون جدید سرمایه‌گذاری خارجی نامیبیا (2016) استصلاح "مجوز سرمایه‌گذری" حذف شده و جای آن از عبارت "مجوز سرمایه‌گذاری" همچنین "مجوز سرمایه‌گذاری" از این قرار است که وی مجاز است تا از ارز خارجی در مطالعات مبنی استفادة کند (خصوصیات سرمایه‌گذاری خارجی نامیبیا) و همچنین اخلاق خود را درد نداگاهداهی بین‌المللی مطرح نماید (خصوصیات سرمایه‌گذاری خارجی نامیبیا)
4. در آخرین ویرایش از قانون سرمایه‌گذاری خارجی نامیبیا که در 31 آگوست سال 2016 انتشار یافت (خیص ولی مصوبات، مقدمات، تالار) با وجود تغییرات در جمله بندی تعریف سرمایه‌گذاری، همچنان روابط شرکت محور ادامه پایه است. جهت دسترسی به منابع این قانون مراجعه کنید به:
5. جهت مطالعه منابع سرمایه‌گذاری خارجی مکزیک (1993) مراجعه کنید به:
الف) مشارکت سرمایه‌گذاران خارجی، به هر نسبتی در سهام سرمایه‌دار شرکت‌های مکزیکی؛
ب) سرمایه‌گذاری توسط شرکت‌های مکزیکی که اکثر منابع آن شرکت‌ها به سرمایه‌گذاران خارجی تعلق دارد;

۷) مشارکت سرمایه‌گذاران خارجی در فعالیت‌ها و اقدامات مورد نظر این قانون.

به هر حال تعیین و محاسبه میزان دقیق مشارکت اشخاص خصوصی خارجی همواره به سهولت امکان پذیر نیست: به ویژه هنگامی که بخشی از آنها سرمایه‌گذاران خارجی به شکل آموال و دارایی‌های غیرمادی است. همچنین این امکان وجود دارد که در طول اجرای پروژه سرمایه‌گذاری مشترک، درصد مشارکت اعضای شرکت یا مشارکت یک سرمایه‌گذاران خارجی مشمول تمهیدات حمایتی قانون انجام شود. بنابراین به طور کلی، شرکت‌های مکزیکی می‌پتند از شرکت‌های سرمایه‌گذاران خارجی و عدم اطمینان بخشی کافی به سرمایه‌گذاران خارجی در روابط با استمرار تمهیدات حمایتی قانونی در طول اجرای پروژه‌های سرمایه‌گذاری، از کاسته‌ها و نواصص روبروی می‌شناسد. 

شرکت محوری محسوب شده و دارای میزان مطلوبیت آن نزد سرمایه‌گذاران خارجی می‌کاهد. از طرفین این روابط برای دولت‌های میزبان از این جهت دارای مزیت است که از طرح دعوی توسط آن دسته از سرمایه‌گذاران خارجی که میزان سرمایه‌گذاری آنها ناچیز بوده، جلوگیری به عمل آورده و تعداد دعوای قابل توجه به دست دولت میزبان می‌کاهد.

۱.۲. رویکرد «عملکرد محور»

در نگرش «عملکرد محور»، نه اینکه دسته‌ای که دارای منصوب خارجی بوده و از خارج از سرمزمون دولت میزبان به آن کشور وارد می‌شوند، به عنوان سرمایه‌گذار خارجی تحت پوشش حمایت‌های قانونی قرار می‌گیرند. بنابراین عامل جابجایی با انتقال سرمایه از خارج به کشور به داخل سرمزمون دولت میزبان، مؤلفه اساسی این نوع از تغییر می‌باشد.

قانون تشویق و حمایت سرمایه‌گذاری خارجی (مصوب سال ۱۳۸۱) چنین رویکردی را برگزیده است. در قانون تشویق و حمایت سرمایه‌گذاری خارجی ایران، «سرمایه‌گذاری خارجی»
به صورت ذیل تعیین شده است: «به کارگیری سرمایه خارجی در یک پیگاه اقتصادی جدید با موجودی پس از اخذ مجوز سرمایه‌گذاری»، منظور از «سرمایه خارجی» در این تعیین، «انواع سرمایه‌های اعیانی و یا غیرانتفاعی است که توسط سرمایه‌گذار خارجی به کشور وارد نمی‌شود.» آن طور کلی، سرمایه‌گذاری‌های انجام شده در ایران توسط اشخاص حقیقی یا حقوقی ایرانی با غیرانتفاعی در صورتی که عناوین سرمایه‌گذاری خارجی تلقی می‌گردد که اولاً با استفاده از سرمایه ای که منشأ اجرایی صورت گرفته باشد. اشخاص حقیقی و حقوقی ایرانی متفاوتی از سرمایه‌گذاری در کشور، به منظور برخورداری از تسهیلات و تحصیلات های نظامی بنیاد مستنداتی که مؤثر فعالیت‌های اقتصادی و تجاری در خارج از کشور باشد، نیز ارائه دهند. برای سرمایه‌گذاران خارجی، ارائه مدرک ورود سرمایه کافی بوده و داشتن منشا خارجی مفروض است و بار از مبتنی بر مستندات نیست. بنابراین استثناء راجع به شرط ورود به سرمایه‌ای ایران در ماده ۲۹ آری‌پیام اجرا‌پذیر بایان شده است. بر اساس این ماده، «سرمایه‌گذار خارجی در صورت تامین پس از انجام پذیرش قانونی از مطالعات قانونی از سرمایه‌گذاری خود را به افراشید سرمایه‌گذاری در همان پیگاه اختصاص دهید و یا از طی شرایط قانونی برای اخذ مجوز سرمایه‌گذاری، صرف سرمایه‌گذاری جدید نماید. در این صورت لازم نیست که سرمایه‌گذاری جهت تحقق شرط ورود اموال و دارایی‌های موضوع سرمایه‌گذاری را از کشور خارج و مجدداً به کشور وارد نماید.

یکی از نکات متفاوت و معامله‌محور این است که ممکن است برخی از سرمایه‌گذاری‌های خارجی به بهانه عدم خاصیت سرمایه‌ای، از شامل حمايت‌های قانونی خارج گردند. مسئله جالب و برگزاری دیگر چگونگی ایجاد ورود اموال غیرمادی و مالکیت‌های معنوی همچون دانش فنی، خدمات تخصصی، اساسی و علاطم تجاری به سرمایه‌های دولتی بودن است، به منظور ایجاد ورود

1. قانون تشییع و حمايت سرمایه‌گذاری خارجی (۱۳۸۱) صنف اول-تفاوتی. مراجعه کنید به:
   http://rc.majlis.ir/fa/law/show/133816 (last visited on 12/12/2016)

2. منبع یکپارچه.

3. مطالعه با پیوسته دوم. ماده یک قانون تشییع و حمايت سرمایه‌گذاری خارجی ایران.

4. مطالعه با پیوسته دوم. ماده یک قانون تشییع و حمايت سرمایه‌گذاری خارجی ایران.

5. ماده ۵ آنین اجرا‌پذیر قانون تشییع و حمايت سرمایه‌گذاری خارجی مصوب ۱۳۸۱/۶/۲۹ هیأت وزیران.
   http://rc.majlis.ir/fa/law/show/122368 (last visited on 24/12/2016)
این نوع از اقدامات سرمایه‌های خارجی ممکن است هرگز یکجا در دو کشور می‌باشد و باگیر اداری دو میزبان حاکم، به عنوان مثال ممکن است نگران شود که مراحل ثبت حق اخراج را مجدد در سرمایه‌های دولتی میزبانی به امتیاز می‌دهد. مستندات از کاتراه می‌تواند که دولت میزبان فاقده ساختمان مناسب برای ثبت و حفاظت از انتخابات سرمایه‌ای ممنوع بهشد. از طرفی مزیت اتخاذ این روش برای دولت میزبان می‌تواند به نفع دوک زیر بسیاری از سرمایه‌گذاران که سرمایه‌های آن‌ها دارای منشأ داخلی است می‌بیند و برای این‌که تعداد دعاوی قابل طرح در مورد دولت میزبان می‌باشد.

1.3. رویکرد «دارایی محور» یا تعیین موسع سرمایه‌گذاری خارجی

در تعاریف دارایی محور، عامل «کنترل» و «مالکیت» سرمایه‌گذاری خارجی بر ابزار‌هایی مورد استفاده در سرمایه‌گذاری به عنوان عامل جدولی در نظر گرفته می‌شود. به عبارت دیگر؛ در تعریف دارایی محور، صرفاً یا دسته‌ای مورد استفاده در پروژه‌های سرمایه‌گذاری که به طور مستقیم یا غیرمستقیم تحت کنترلی یا مالکیتی سرمایه‌گذاران خارجی می‌باشند، مورد حسابت قانونی قرار می‌گیرند. نمونه‌ای از این رویکرد ماده 1 قانون شماره 8764 قانون سرمایه‌گذاری خارجی آنان می‌باشد:

یک مصوب ۲۵ ژوئیه ۱۹۹۳ است که «سرمایه‌گذاری خارجی» را به صورت دیل تعیین کرده است:

۱. هر نوع از سرمایه‌گذاری در داخل سرمایه‌گذاری جمهوری آلاتی که به طور مستقیم یا غیرمستقیم تحت مالکیت یا کنترل سرمایه‌گذار خارجی قرار داشته و شامل مواد ذیل بودند:
   ۱. اماکن و اموال شخصی، علی و غیر علی، یا هر نوع حقوق مالکانه;
   ۲. شرکت و حقوقی که به هر شکلی از مشترک در یک شرکت در سهام و هر نوع ناشی می‌گردد;
   ۳. ج) وام‌ها، تعهدات مالی یا تعهدات که در یک فعالیت، دارای ارزش مالی بوده و مرتبط با سرمایه‌گذاری است;
   ۴) مالکیت منوی شامل آثار ادبی، هنری و فنی و علمی، ضبط صدا، اختراعات، پروژه‌ها،
   ۵) هر حیث که توسط قانون یا قرارداد مورد شناسایی قرار گرفته یا هر پرونده یا مجوزی که مطابق با قوانین اعطا شده باشد.

1. Law No. 7764, dated 02.11.1993 "For Foreign Investments", find at:**
از آنجا که تعریف «دارایی محور» در مقایسه با تعیین سابقه بالاتری برخوردار بوده و تقریباً تمامی موارد سرمایه‌گذاری مستقیم و غیرمستقیم خارجی را تجربه پوشش قرار می‌دهد، از آنجا به عنوان تعریف موسع سرمایه‌گذاری خارجی پایه‌ای می‌گردد. انتزاع اصلی مطلوبیت این رویکرد برای سرمایه‌گذاران خارجی نیز هنگام گسترش‌دهی دانه شمول آنهاست. البته برخلاف پیشنهاد اولیه از این نوع تعریف، این امکان نیز وجود دارد که دامنهٔ شمول مفهوم سرمایه‌گذاری با به‌کار گرفتن شروط و شرایط خاص تا حدود زیادی محبوس گردد. امکان درج شروط و شرایط نیز در این تعریف ممکن است. در مورد مفهوم سرمایه‌گذاری خارجی را تسهیل می‌نماید.

2. مفهوم «سرمایه‌گذاری» در معاهده‌های انتقالی سرمایه‌گذاری

در معاهده‌های انتقالی سرمایه‌گذاری، می‌توان به تعریف «دارایی محور» سرمایه‌گذاری استفاده کرد. در این معاهده‌ها، یک تعریف کلی به‌گونه‌ای ارائه می‌شود که با تعیین بازار «هر نوع دارایی» یا تعریف مفهومی این تعریف کلی را به‌منظور اجرای معاهده می‌پردازد. اجازه به این معاهده می‌دهد که سپس به دنبال این تعریف کلی، لیستی از مصادری از سرمایه‌گذاری ذکر شده است. به عنوان مثال، ماده (4) معاهده مشترک آتنزی، سرمایه‌گذاری را به صورت «هر نوع دارایی» که در مالکیت یا کنترل مستقیم یا غیرمستقیم یک سرمایه‌گذار باشد و به‌عنوان اهدافی مربوط به جهت انتقال برنده‌ای مربوط به و مصادری انتقالنگاتوری از جهت انتقال باید در این معاهده به‌منظور اجرای معاهده می‌پردازد. می‌تواند به سرمایه‌گذاری به معنای کنترل واقعی است که قبلاً از پرسیدن شرایط حاکم و ملاحظه عوامل مربوطه مشخص می‌گردد.

агلب این استاند این به اساس این پیش فرض مهم تدوین یافتن که مفهوم «سرمایه‌گذاری»، یک مفهوم پویا است و ممکن است بهدیگر اشکال دیگری به‌طور دارایی‌های مورد حمایت معاهده...

http://www.albaniaprestige.com/law-for-foreign-investments (last visited on 17/12/2016)

1. در بخش دوم این مقاول به این‌گونه شروط و شرایط محبوس‌گذاری دانه شمول پرداخته‌شد است.

اضافه گردد. الیته موافقت‌نامه‌های دیگری نیز وجود دارد که ضمن اتخاذ نگرش موضع نسبت به مفهوم «سرمایه‌گذاری»، لیست محدودی از انواع دارایی‌های مشمول قانونی را ارائه داده‌اند. به عنوان مثال ماده ۱۱۳۹ موافقت‌نامه تجارت آزاد آمریکای شمالی، شمار وسیعی از فعالیت‌های تجاری مرتب با «سرمایه‌گذاری» را همراه با لیست محدودی از دارایی‌ها ذکر کرده و استثنایی نیز به لیست مذکور اضافه نموده است. «سرمایه‌گذاری» در موافقت‌نامه تجارت آزاد آمریکای شمالی شامل سرمایه‌گذاری مستقیم خارجی، سرمایه‌گذاری غیرمستقیم خارجی (سهام)، مشارکت‌ها و سایر منافع و اموال مالی و غیرمالی که به منظور کسب منافع اقتصادی تحریک می‌گردد تعیین شده است. تأمین مالی از طریق وام تهیه در صورتی تحت شمول مفهوم سرمایه‌گذاری قرار می‌گیرد که به روش مناسبی انتقال و ایجاد نهایی را به میزان مبتنی بر غرب شورای تجاری صورت گیرد و با کمک دیگر وام به دوباره نسبتاً طولانی (پیش از مشابهات) صورت پذیرد. الیته شرکت دررفتگی کندن و هم نیابد یک شرکت دولتی باشد. حقوق قراردادی نیز در صورتی که تحت شمول سایر طبقه بندی‌های سرمایه‌گذاری قرار نگرفته باشد، تنها در صورتی «سرمایه‌گذاری» محسوب می‌گردد که درباره نهاد، یک «بهس انتقال» یا سایر منافع در داخل سرمایه‌گذاری طرف دیگر قرارداد ... در رابطه با فعالیت اقتصادی در داخل آن سرمایه‌گذاری مذکور که طبق ماده ۱۱۳۹ موافقت‌نامه تجارت آزاد آمریکای شمالی، لیست بسته مربوط به طبقه بندی سرمایه‌گذاری خود را با ارائه یک تعیین منفی تکمیل می‌نماید. بر اساس این تعیین منفی، نوع خاصی از دارایی‌ها همچون مطالبات مالی ناشی از قراردادهای محض تجاری درآیته یا فروش کالا و خدمات و همچنین تأمین مالی در ارتباط با معاملات تجاری از شمول مفهوم سرمایه‌گذاری خارج می‌گردد.

فرمول موسع فوق الذاکر که به «هر نوع دارایی» اشاره می‌کند، به یک تعیین استفاده‌کننده یا بیشتر معاهده‌های موجود در سرمایه‌گذاری تبدیل شده است. در معاهده‌های قدمی معنی‌دهنده یا دولت ایالات متحده آمریکا و همچنین در معاهده‌های موجود در سرمایه‌گذاری ایالات متحده آمریکا (۱۹۹۴) ۱.

---

2. North American Free Trade Agreement, article 1139. See the Agreement at: Http://naftanow.org/agreement/default_en.asp (last visited on 12/12/2016)
4. به عنوان مثال ماده یک معاهده دوجابه میان ایالات متحده آمریکا و جمهوری ازبکستان (۱۹۹۹) ۱ و ماده یک معاهده دوجابه میان ایالات متحده آمریکا و جمهوری ارمنستان (۱۹۹۳) مراجعه کنید.
سرمایه‌گذاری به عنوان ‘هرگونه سرمایه‌گذاری که تحت مالکیت یا کنترل مستقیم یا غیرمستقیم’ سرمایه‌گذاری پاداش تعریف شده و سپس فهرستی از دارایی‌های مشمول مفهوم سرمایه‌گذاری ذکر گردیده است. تعریف ارائه شده در معاونت توانه دوپنج سرمایه‌گذاری ایلات متوجه آمریکا (۲۰۱۲) و توافقنامه‌های جدید تجارت آزاد ایالات متحده آمریکا، از تعریف قبیل فاصله گرفته‌اند. این صورت که سرمایه‌گذاری را شامل یک نوع دارایی تحت مالکیت یا کنترل مستقیم یا غیرمستقیم سرمایه‌گذاری که ‘دارایی مشخصات یک سرمایه‌گذاری است’، معرفی نموده و فهرست نامحدودی از انواع سرمایه‌گذاری را نیز به همراه این تعریف موسع ارائه کرده‌اند.

در این فهرست، علاوه بر سرمایه‌گذاری‌های اصلی متدول، استاد و قراردادهای مربوط به وام، معاملات آن، انتخاب معاوضه و سایر مشقات و همچنین ‘قراردادهای کلی’ یا ‘ساخت’، تأکید بازمی‌گردد. مثلاً ‘قراردادهای مشابه’ تحت مفهوم سرمایه‌گذاری قرار گرفته‌اند. همچنین برخی از معاهدات سرمایه‌گذاری دوپنج سایر توافقنامه‌های تجارت آزاد که اخیراً متعقق شده‌اند، حاوی جملات توضیحی هستند که به شفافیت مفهوم سرمایه‌گذاری کمک می‌کنند. ذکر ‘ویژگی‌های سرمایه‌گذاری’

http://investmentpolicyhub.unctad.org/IIA/CountryBits/223(last visited on 12/13/2016)
1. Revised at 1998, 2004, 2012. Find the original texts of these model BITs at:
http://investmentpolicyhub.unctad.org/IIA/CountryIris/223(last visited 12/17/2016)
2. US Model BIT (2012), Art. 1. Find at:
https://ustr.gov/sites/default/files/BIT%20text%20for%20ACIEP%20Meeting.pdf(last visited
on 18/12/2016)
15.1.13; US-Chile FTA, Art.10.27; US-Australia FTA, Art.11.17.4;
http://investmentpolicyhub.unctad.org/IIA/CountryOtherIias/223#iiaInnerMenu (last visited
on 18/12/2016)
4. Debt instruments.
5. Futures.
6. Options.
7. Derivatives.
8. Turnkey.
10. Management.
11. Production.
12. Concession.
13. Revenue sharing.
at 19/02/2008 entry into force at 01/01/2012);
شامل تعهد تأمین سرمایه، انتظار برداشت سود و منافع، و برعهده گرفتن ریسک که در جملات توضیحی بیان شده، می‌تواند در شناسایی سایر اشکال سرمایه‌گذاری مورد شناخت باشد.

معاهده «توسعه و حمایت دوجانبه سرمایه‌گذاری» متعقده میان جمهوری اسلامی ایران و جمهوری اسلواکی که در تاریخ 19 ژانویه 2016 به امضای طرف‌ها رسیده، تعیین‌نامه مخصوص از «سرمایه‌گذاری» ارائه کرده است. این معاهده، در ابتدا مفادی «سرمایه‌گذاری» را بررسی و سپس پذیرش هر یک از اشکال فوق ذکر تحت عنوان سرمایه‌گذاری را مبتنی به طبقات سرمایه‌گذاری مورد نظر با قوانین دو میزبان و رعایت اصل حسن نیت و همچنین کنترل با مالکیت سرمایه‌گذار بر دارایی‌های بکارگرفته شده در سرمایه‌گذاری نموه است. از این‌جمله مربوط به «طبقات سرمایه‌گذاری» با قوانین داخلی دو میزبان و رعایت اصل حسن نیت، موجب همواری در اطمینان شمول معاهدان این ملایمی با قوانین و مقررات داخلی طرفهای معااهده شده و از شناسایی سرمایه‌گذاری‌های غیرقانونی و یا مبتلی به تدليس و رشوه و سایر روش‌های غیرقانونی جلوگیری به عمل می‌آورد. علاوه بر این معااهده وجود عناصر عمده سرمایه‌گذاری شامل تعهد تأمین سرمایه با سایر منابع، توسعه ادامه سود و منافع، دارا بودن خطر سرمایه‌گذاری، دوره زمانی معقول و منطقی و اثرگذاری در توسعه اقتصادی دو میزبان را الزامی می‌داند. این معااهده در آخر با انتخاب منفی، برخی از موارد همچون سرقطی و سهم بزار، قراردادهای متفاوت معاملات بین‌بخشی ارز. پیمان‌های آن و اختیار معامله و سایر مشتقات و... با شمول مفهوم سرمایه‌گذاری خارجی است. بنابراین معااهده دوجانبه دو میزبان – اسلواکی با یک کارگری و در انتخاب شرط‌ها مخص و مستثنی ساختمان سیاسی از موارد از شمول مفهوم سرمایه‌گذاری در مقایسه با سایر معااهده‌های متفاوت مفهوم بسیار مضیق تری از سرمایه‌گذاری خارجی ارائه نموده است.

1. Commitment of capital.
2. Expectation of gain or profit.
3. Assumption of risk.
4. شرط «طبقات سرمایه‌گذاری» و مقررات داخلی میزبان در اغلب معااهده‌های سرمایه‌گذاری که اخیراً متعقده کرده بود، وجود دارد. به عنوان مثال، نوع کد: روسیه-چین BIT (signed at 2006) Article 1; Germany-Afghanistan (signed at 2007) Article 1(1); Germany-Indonesia BIT (signed at 2003) Article 1(1); Australia-Uruguay BIT (signed at 2001) Article 1; Sweden-Bosnia and Herzegovina BIT (signed at 2000) Article 1.
5. Swap.
6. Forward.

23
برخی از معافیت‌های سرمایه‌گذاری به رعایت الزام‌های شکل‌گیری مقرر در قوانین داخلی دولتهای میزبان نیز تصمیم می‌گیرد. البته ممکن است این الزامات در قوانین داخلی کشور میزبان موجود نباشد. نمونه‌ای از این الزامات در پرونده‌های چندین مورد نیز وجود دارد.

شرکت ۱ مشاهده نموده و در کشورهای غیر یکسان با این سازمان برای اینکه معافیت به عنوان «سرمایه‌گذاری» مورد شناختی قرار بدند، رعایت بخشی از الزامات شکل‌گیری از انجام عمل «سرمایه‌گذاری» هجوش تحلیل تاییدی کنی و تاثیر ضروری داشته شده است. ۳ نتیجه این الزامات شکلی توسط سرمایه‌گذار در یکی از پرونده‌های مطروحه موجب گردید که دادگاه توان نداشت در کنار شرکت خویش را برای رسیدگی به پرونده اجرای نابهامصد.

۳. مفهوم سرمایه‌گذاری در آرا دادگاه‌های داوری غیر یکسید

مفهوم «سرمایه‌گذاری» در خارج از آرا صادره از دادگاه‌های تحلیل شده در خارج از نظام ایکسید که بر اساس معافیت می‌گردد، دادگاه با باید تصمیم گیری می‌نمود که آیا قرارداد فروش میعانات گازی که در آن، هیچ انتقال پول یا اموال به عنوان سرمایه صورت نگرفته‌اید، یک «سرمایه‌گذاری» تحت معافیت می‌نمود. به‌طور گردید یا خبر دادگاه استنادی چنین اظهار داشت که «تعرف بسیاری از واردات سرمایه‌گذاری وجود ندارد. در حالیکه در پرونده مادی‌های، سرمایه‌گذاری معمولاً به معنای استفاده از سرمایه یا اموال به...»

1. Association of Southeast Asian Nations (ASEAN)
2. در ماده ۲ موانع‌المحاسبه که میان دولت‌های در حال حاضر، جمهوری‌های آذربایجان، مالزی، ژاپن، چین، کره جنوبی، سنگاپور و پادشاهی تایلند در امارات و حامیان از سرمایه‌گذاری، در ۱۵ دسامبر ۱۹۷۴ در تالیف متفق‌الرغم، چنین نقش کننده این موانع‌المحاسبه نشان می‌دهند که میزان تأثیب یکی از طرف‌های این مسائل در داخل سرمایه‌گذاری هر یک از طرف‌های این معافیت به طور خاص به نظر می‌رسید. این معافیت به عنوان متغیری از این معافیت از طرف‌های این معافیت به طور خاص به نظر می‌رسید.
4. Yaung Chi Oo Trading Pte Ltd v Government of the Union of MyanmarASEAN I.D. Case No. ARB/01/1
عنوان پایه مالی یک شرکت یا فعالیت تجاری به منظور کسب سود و درآمد در می‌گردد. در معااهدات دو جانبه یا چند جانبه حمایت از سرمایه‌گذاری به طور مکرر، مفهوم و سبب تری مдор توجه قرار گرفته است. بنابراین وزارت سرمایه‌گذاری با توجه به معااهده سرمایه‌گذاری مربوط به که این وزارت در متن آن به کار رفته، تفسیر گردید. بنابراین مفاد این قاعده بی‌طرف معااهده که یک معااهده باید با حس تبیین بر اساس معاینات لازم اصلاحات متدری در متن و در بروز هدف و منظور آن معااهده تفسیر گردد. به همین انت‌گام که تعیینی از یک وارد در خود معااهده وجود دارد، همان تعیین مورد استاند قرار گیرد و وزارتی به کارگرفته شده در آن تعیین باید در پرتو اصل تنظیم یافته در بند (31) معااهده حقوق معااهده تفسیر گردد.

معااهده مربوط به این پرونده، معااهده منشور انرژی است که از سرمایه‌گذاری‌های یک سرمایه‌گذار به‌طور خاص معااهده که در زیر می‌کند و وزارتی‌ها (سرمایه‌گذاری) و (سرمایه‌گذاری) در ماده یک آن معااهده تعیین شده است.

دادگاه به منظور درک این موضوع که آیا حق شرکت شرکت ترویج‌کننده فوریت بول در ازار کالاهاهی تحول شده، یک سرمایه‌گذاری محصول می‌گردد یا خیر، به تعیین موسی سرمایه‌گذاری متدری در معااهده منشور انرژی بخصص بند (3) که دعاوی مربوط به پول با دعاوی مربوط به اجرای قرارداد از نظر این افزایش می‌باشد و بند (6) که دعاوی مربوط به هر حق ناشی از قانون یا قرارداد بناشی از هر اعطای بروانه یا مجوز بر اساس قانون برای انجام یک «فعالیت اقتصادی در بخش انرژی» را مشمول مفهوم سرمایه‌گذاری دانسته، استندام نمود. سپس دادگاه اعلام داشت که مفهوم «فعالیت اقتصادی در بخش انرژی» نیز در ماده (5) تعیین شده است. بر اساس این ماده، «فعالیت اقتصادی در بخش انرژی» به یک فعالیت اقتصادی در حوزه تولید، ذخیره سازی، حمل و نقل زمینی، انتقال، توزیع تجارت، پارامیتری با فروش مواد و محصولات انرژی مغذی مورد که در ضمیمه NI مستند شده یا آنچه مربوط به توزیع انرژی گرایی، میان شرکت‌های آن‌گونه است. اطلاعات می‌گردد. بالاخره دادگاه چنین ترتیب گیری نمود که «حق اعطای شخص به موجب قرارداد» به منظور
انجام فعالیت اقتصادی مرتبط با فروش میعانات گازی، شامل حق دریافت مبلغ برای انجام چنین فروشی، یک سرمایه‌گذاری بر اساس مندرجات معاهده متعاقب آنترو محسوب می‌گردد. اگر چه رای صادره توسط دادگاه استکهلم در این بخش پرونده، مورد تایید و حمایت بسیاری از صاحب‌نظران حقوقی قرار گرفت، اما از طرفی، این رأی به خاطر بی‌توجهی به شرط مندرج در ماده (۱۱) که اعلام می‌دارد دعاوی پولی به اجرای قرارداد که «مرتبه با سرمایه‌گذاری» باشد، مورد انتقاد قرار گرفته است. همچنین این موضوع می‌تواند بافت در این رأی، تعریف مستقیم از مفهوم سرمایه‌گذاری ارائه‌نامه بلکه صرفاً بر اساس تعریف موسع سرمایه‌گذاری ارائه‌نامه‌شده در معاهده با بکارگیری اصول و قوانین نظری برآم. همین روش‌کردن در سایر آرا صادره از دادگاه‌های داوری خارج از نظام ایکسید مفهوم‌و است.

در قطعه یپ و تاپول در مقابل کنارا، خواهان این پرونده اجرای موافقت‌نامه‌الوار چوب نرم و اختصاص سهمیه صادراتی مشخص شده در موافقت‌نامه، را در خواسته نموده‌اند و دولت کنارا را به توقف متعدد موافقت‌نامه تجارت آزاد آمریکای شمالی (افتا) مهتم می‌کرد. خواهان دمغی بود که الی چوب نرم، کالا محسوب می‌شود و بنابراین دعاوی مطرح‌های، دعوای مربوط با تجارت کالاکست که با پایتخت مقررات فصل ۲۰ پیگیری شود و نه بر اساس مندرجات فصل ۱١ نشنا. دادگاه با بررسی و ارزیابی صحیح ادعاهای خواهان، چنین اظهار داشت که: «هیچ مقرراتی وجود ندارد که درایی چنین اثر مستقیم باشد که سرمایه‌گذاری و تجارت کالا باید به عنوان دو مقوله کاملاً مستقل و مجزا از یکدیگر به شمار آید»، و اشاره به نقش این مقوله بود. در نتیجه، سرمایه‌گذاری در مراحل بی‌انتزینی و عملیات سرمایه‌گذاشته به قدری موسع است که به طور خاص، با اقدامات صورت گرفته در مورد کالای‌های تولید شده از یک سرمایه‌گذاری مشخص نیز ارتباط می‌یابد. از آنجا که دادگاه بر این باور بود که ماده ۱١۳۹ نصی نصی به دادگاه...

1. همان منبع، ص. ۷۲.
3. Pope & Talbot, Inc. v. Government of Canada, UNCITRAL Award, 1 January 2000, preliminary Tribunal Awards, p. 11, para.26, see the text at: →
دارویی، صلاحیت رسیدگی به منظور ممکن‌سازی دولت از یک «قدام» را اعطا نمی‌آید، به تفسیر و موشکافی تعریف سرمایه‌گذاری مندرج در ماده اخیر نیز نیازمند و در عوض، با ملاحظه و دقت در زبانه که کار گرفته شده در یکشک اتفاق خاص بر سرمایه‌گذاری مورد نظر، اقدامات مرتب با آن سرمایه‌گذاری همچون تأسیس، اکتساب، توسعه، مدیریت، هدایت، باکارگیری و فروش یا سایر ابزارهای سرمایه‌ای نیز تحت پوشش قرار می‌دهد، از تعریف موسع سرمایه‌گذاری حمایت نمود.

در اختلاف میان شرکت‌های دی. مایرز در مقابل دولت کانادا، خواهان ادا نمود که دولت کانادا با ممنوع ساختن صادرات پایه‌های ماده شیمیایی پی‌لی کلرید بی فیلی به ایالات متحده آمریکا، می‌تواند مکانی که شرکت اس. دی. مایرز بکار خانه تصفیه پی‌لی کلرید بی فیلی تأسیس کرده بود، معادلات مندرج در قسمت پایه نفتا را نقض نموده است. شرکت اس. دی. مایرز مدعی بود که تصویب و انتشار ممنوعیت صادرات توسط دولت کانادا، به صورت تبعیض آمیز و تاعاناله انجام گرفته است. داده‌گاه رسیدگی کننده به این پرونده بر خلاف داده‌گاه داوری در پرونده پوپ و تالبوت در مقابل کانادا، در ابتدا نموداری تعریف آنان شده از سرمایه‌گذاری در موافقت‌نامه تجارت آزاد آمریکای شمالی (نفتا) پرداخت. داده‌گاه اعلام داشت که در این شکی نیست که شرکت فرعی کانادایی که توسط شرکت اس. دی. مایرز تأسیس و توسط نفتا، یک «شرکت» محصول می‌گردد که بکار از موارد شناسایی شده به عنوان «دارایی» تحت ماده 1139 موافقت‌نامه تجارت آزاد آمریکای شمالی (نفتا) می‌باشد. با وجود اینکه داده‌گاه داوری در این پرونده در مقیسه

۱. Lrd Dervaird (Honorable Lord Dervaird), به عنوان سردار این داده‌گاه، در مبارزات قبل از متن اصلی رأی این پرونده داده‌گاه را که ماده 1139 موافقت نمی‌تواند به داده‌گاه صلاحیت رسیدگی به یک اقدام دولت را اثبات نماید، بین داشته است. رجوع کنید به همان منبع. نوشته نامه Lrd Dervaird (سردار).

۲. همان منبع، بند ۷۵ آن.


۴. Ibid. para. 225.

۵. Enterprise.

۶. Ibid. para. 226.

۷. Asset.

۸. Ibid. para. 231.

2. “Corporate Governance Rights”.
3. Ibid. para. 136.
4. Initial public offering.
5. Ibid. para. 83.
6. Ibid. paras. 91, 126 and 247.
فصولنامه تحقیقات حقوقی شماره ۷۴
مفهوم سرمایه‌گذاری خارجی در قوانین داخلی، معاهده‌ها...

... که بر اساس قرارداد اعطا شده باشد ...» را در بر می‌گیرد. ۱ دادگاه تصمیم گرفت که یک حقوق مختلفی که شرکت پورکو، بی وی از سهام خودی در شرکت بیمه به دست‌آورده بود را مورد توجه قرار داده و بررسی نماید که آیا هر یک از حقوق، یک سرمایه‌گذار از مبادیت معاهده منعقد شده ولند لهستان را تشکیل می‌دهد یا خیر. ۲ دادگاه به نهایت چنین نتیجه‌گیری کرد که حقوق مداری شرکت که به شرکت پورکو بی وی اعطا شده و از سهام شرکت پورکو بی وی به عنوان جزء سرمایه‌گذاری ناشی می‌گردد، دارای ارزش اقتصادی بوده و بنابراین تحت شمول مفهوم «سرمایه‌گذاری» مورد حمایت معاهده قرار می‌گیرد. ۳ همچنین از نظر دادگاه، حق شرکت در رابطه با ایجاب عمومی اولیه نیز جزو حقوق ناشی از سرمایه‌گذاری مورد حمایت معاهده قرار می‌گیرد. ۣ بدين ترتیب دادگاه با اتخاذ رویکرد موضع مورد نظر معاهده سرمایه‌گذاری هلند-لهستان، تعوده قراردادی دولت لهستان در مقابل شرکت پورکو بی وی و نیز حقوق ناشی از سهامداری این شرکت در شرکت بیمه مورد نظر را به عنوان «سرمایه‌گذری» مورد شناسایی قرار داد.

االبته پرونده‌هایی نیز وجود داشته که دادگاه‌های داوری علمی و گرفتار موادمندی در معاهده مربوطه، وقوع سرمایه‌گذاری خارجی را تایید نکرده‌اند. در برونده آقای ویلیام ناگل در مقابل جمهوری چک، خواهان انجیلیس، آقای ویلیام ناگل، دعاوی را بر اساس معاهده حمایت از سرمایه‌گذاری معاهده میان انجیلیس و جمهوری چک (۱۹۹۰) به دادگاه داوری استهلم مطرح نمود. ماجرا از این قرار بود که موافقت‌امامی میان آقای ویلیام ناگل و یک شرکت دولتی به نام شرکت اس. آر که تحت مالکیت کامل دولت چک قرار داشت متعقق گردید. طرفها توانایی نمودند به بودن که تلاقی مشترکی را به هزینه مجزاگرایی‌های لازم برای نهایی و راه انجامی یک پروژه مخابراتی به انجام برسانند. مراجع دولتی جمهوری چک، دو مناقصه عمومی در رابطه با پروژه جدید مخابراتی برگزار کرده‌اند و در نهایت، هیچ‌یک از این مناقصات به آقای ناگل واگذار نگردید.

1. Ibid. para. 137.
2. Ibid. para. 138.
3. Ibid. para. 145.
4. Ibid. para. 160.
در این موقع بود که افغان و پاکستان ناقض دعوای را 만د دادگاه استکهلم مطرح نمود و ادعای کرد که از حقوق خوش، شامل مطالبات پولی و مطالبات مرزی به امرای قرارداد محروم شده است.

دادگاه اظهار داشت که مبنای حقوقی شکایت افاق ناقض در این پرونده معااهده سرمایه‌گذاری منعقده میان دولت افغانستان و دولت جمهوری چک (1990) می‌باشد. از نظر دادگاه، برای تفسیر معااهده بین‌المللی مذکور باید از اصول قابل اعمال حقوق بین‌الملل عمومی کمک گرفت. دادگاه مختصاً به ماده (31) کنونسیون حقوق معااهده اشاره نمود که باید مدارک که رعایت اصول حسن نیت مطالب با معنای عادی اطلاق شده به شرط بود که در متن معااهده و بر پای موضوع و هدف آن معااهده تفسیر خواهد شد. دادگاه به این نکته نیز توجه کرد که معانی عبارات حقوقی مندرج در یک معااهده بین‌المللی لزوماً به معانی آن عبارات در نظام حقوق داخلي کشورهای عضو مشابه نیست و لازم است که به صورت مستقل و نه مبنای یک معااهده در مورد بحث معااهده، مورد ملاحظه و توجه قرار گیرند.

دادگاه چنین اظهار نمود که در این پرونده مشخص ساختن این مسئله که آیا آقای X بر اساس ماده یک معااهده دوجانبه حمایت از سرمایه‌گذاری، یک سرمایه‌گذار که اقدام به سرمایه‌گذاری نموده است محسب می‌گردد یا خیر، مسئله مهمی است. ۳) باید به طور عادی سرمایه‌گذاری مندرج در ماده یک معااهده منعقده میان افغانستان و جمهوری چک (1990) برداخت و اعلام داشت که مطالب، مبتنی بر ماده یک معااهده مذکور سرمایه‌گذاری به عنوان نوعی از دارایی تعریف شده که مطالبات پولی و مطالبات مرزی به اجرای قراردادهای دارای ارزش مالی را نیز شامل می‌گردد. دادگاه سپس با بررسی مصادر مختلف سرمایه‌گذاری مندرج در ماده یک معااهده، چنین برداشت نمود که "ارزش مالی" شرط اساسی کلیه انواع سرمایه‌گذاری‌های مورد نظر معااهده است. دادگاه بر این باور بود که موضوع مورد اطلاع در صورتی دارای ارزش مالی است که دارای پایه و اساس محکمی بوده و درست، توقعات منطقی را برای اجرای آن در این موارد بحث معاشی، مورد ملاحظه و توجه قرار گیرند.

1. همان منبع، پاک گراف، 395 تا 396.
2. همان منبع، پاک گراف، 368 تا 369.
3. همان منبع، پاک گراف، 396 تا 397.
4. همان منبع، پاک گراف، 399 تا 400.
خلق نموده باشد» دادگاه پس از بررسی دقیق شرایط واقعی پرونده، چنین اظهار نظر نمود که موضوع اصلی موافقتی همکاری، صرفاً نتایج جهت کسب مجوز فعالیت بوده و بنابراین موافقتی همکاری مربوط به ارزش مالی بوده اما بین دویل مطالعات آقای ویلیام تالک تحت موافقتی همکاری، در شمول مفهوم «دارایی» و مفهوم «سرمایه گذاری» ارائه شده در ماده یک

معاهده دوجانبه حمایت از سرمایه گذاری قرار نمی گیرد.

با بررسی آرا فوق می توان چنین استنباط نمود که دادگاه‌های داوری خارج از نظام ایکسید دارای برداشت مستقلی از مفهوم سرمایه‌گذاری نبوده‌اند و ممولاً به منظور شناسایی و درک این مفهوم درصد پرآمدی انت با بکارگیری اصول و قواعد تفسیری ویژه قواعد مندرج در ماده ۳۱ کنونی و در اثر راجع به حقوق معاهده‌ای با سایر اصول و قواعد شناخته شده حقوق بین‌الملل مفهوم سرمایه‌گذاری خارجی را از متن معاهده و استفاده مربوط به استخراج و استنباط ماینداً بنابراین روابط دادگاه‌های داوری خارج از نظام ایکسید در مقرره با مفهوم سرمایه‌گذاری خارجی ممولاً انعکاسی از روابط منتخته در استند معاون‌های مورد نظر بوده است.

1. همان منبع، پاراگراف ۲۰۱۱ رأی.
2. همان منبع، پاراگراف ۲۹۹ رأی.
3. همان منبع، پاراگراف ۳۳۹ و ۳۳۵ رأی.
نتیجه گیری

در «سرمایه‌گذاری خارجی» در قوانین کشورهای مختلف معمولاً در سه قلب «شرکت محور»، «فعالیت محور»، «معامله محور» و «دارایی محور» تعیین شده است. در تعیین نوع اول، مقدار سهم‌های تاییدگذاری یا مشترک اشخاص حقیقی یا حقوقی خارجی در مدرکت شبکت یا پروژه سرمایه‌گذاری مدت نظر قرار می‌گیرد. در تعیین نوع دوم، تنها سرمایه‌های دارایی مشا ناخالی که از طریق مبادی قانونی به کشور می‌باشد و دارای سرمایه‌گذاری مورد استفاده قرار می‌گیرد، سرمایه‌گذاری خارجی قلمداد می‌شود. در تعیین نوع سوم که از اینجا معمولاً تحت عنوان تعاریف موسع سرمایه‌گذاری پاد می‌شود، صرفاً اگر دسته از اموال و دارایی‌های به کارگرفته شده در پروژه‌های سرمایه‌گذاری که به طور مستقیم یا غیرمستقیم تحت مالکیت یا کنترل سرمایه‌گذار خارجی قرار دارند به عنوان سرمایه‌گذاری خارجی محسوب می‌شود. توجه به این نکته ضروری است که علیرغم اینکه به طور کلی، تعاریف دارایی محور در مقایسه با سابع انواع و قابل‌های تعیین، دارای دانه‌های شمول فراگیرتری هستند، اما دانه‌های شمول همین‌طور از دست کیفی و در این تعیین ممکن است به روش‌ها و تکنیک‌های مختلف همچون ارائه مصادری سرمایه‌گذاری در قلب یا دست به باز، به کارگیری روش انتخاب منفی و منطقی ساختن برخی موارد خاص از شمول مفهوم سرمایه‌گذاری، برخوردار مسئولیت و مشخصه‌ها اصلی سرمایه‌گذاری ارائه جمله‌های توصیه‌ی‌ی بیش‌تر مفهوم سرمایه‌گذاری خارجی و همچنین تیمی برخی پردازش‌ها و ارایه‌های شرط اطلاعات فعال‌های این قوانین و مقررات دولت می‌باشد و از آن نتیجه گرفته شمول مفهوم سرمایه‌گذاری خارج سازن. یا این وجود، تعاریف دارایی محور به دلیل فراگیری و دانه شمول پیشتر نسبت به سایر قابل‌ها، از مطابقتی بیشتری نزد سرمایه‌گذاران خارجی برخوردارند و از طرفی، به دلیل انعطاف‌پذیری بالا و امکان تحول‌سازی و مدیریت دانه شمول اینها با بکارگیری روش‌ها و تکنیک‌های محدودسازی، نزد دولت می‌باشد. نیز از محیط‌های روزافزون برخوردار گشت‌بان. دلیل این مدعای گذشته‌ها به اتخاذ روش‌کرد موسع دارایی محور در اکثر معاهده‌های بین‌المللی می‌باشد، یا چندگانه سرمایه‌گذاری منطقه در سال‌های اخیر می‌باشد. به کارگیری روش‌کرد موسع در دارایی محور در معاهده‌های سرمایه‌گذاری با هدف اصلاح اتفاق‌های این
معاهده که همان‌طور که در جهت افزایش اقتصادی و اشتغال می‌باشد، هماهنگی و اطمینان دارد، بنابراین از میان سه سطح فقیه اشاره، قابل بررسی محور به دلیل امکان مدیریت صدها و انتقال یادگیری بالای آن با سیاست‌های اقتصادی دولت میزبان و همچنین دامنه شمول فراگیرتر آن، به عنوان قابلیت و التوکی برتر و مناسب‌تر بیشتری می‌گردد.

دادگاه‌های داوری بین‌المللی خارج از نظام ایکسید به منظور شناسایی مفهوم سرمایه‌گذاری معمولاً درصد از آنها تا با به کارگیری اصول و قواعد شناخته شده بین‌المللی، بطور قواعد مندرج در ماده 31 کنوانسیون وین راجع به حقوق معاوضات، مفهوم سرمایه‌گذاری مورد ذکر یافت می‌باشد. این دادگاه‌ها مکانی است که به منظور توجیه و نشانگر خاص معاهده‌های بین‌المللی مفهوم سرمایه‌گذاری خارجی داوری روبرود مستقیق نیازهای این و اغلب موارد برای فهم مفهوم سرمایه‌گذاری به متن معاهده‌های مربوطه نموده و تلاش که اندازه‌گیری اصول و قواعد شناخته شده حقوق بین‌المللی مفهوم سرمایه‌گذاری را از متن معاهده‌های مربوطه استخراج و استنباط نمایند. این روبرود دادگاه‌های داوری، اهمیت بسیاری به متن و نحوه تغییر و قابلیت تعریف سرمایه‌گذاری خارجی را مشخص می‌سازد.

به عنوان نتیجه عملی این تحقیق بیشترین می‌گردد که سرمایه‌گذاران خارجی برای اطمینان از برخورداری از حمایت، قانونی دولت میزبان همواره جنبه احتمالی را رعایت کرده و علاوه بر رعایت شریطه در معاهده بین‌المللی سرمایه‌گذاری، کلیه قوانین متغیرات و شرط‌های قانونی دولت میزبان مانند الازم به کسب مجوز سرمایه‌گذاری، را رعایت نمایند. این مسئله در ارتباط با سرمایه‌گذاری در کشورهایی که روندهای دوگانه و متغیری را در قوانین داخلی و معاهده‌های دوجانبه سرمایه‌گذاری اتخاذ نموده و از طریق شرط اعمال قانون داخلی را در معاهده بین‌المللی سرمایه‌گذاری خود مانند به اهمیت بیشتری می‌پردازد. همچنین به دولت‌های میزبان بیشتری می‌گردد که به منظور افزایش شفافیت و پیش بینی پذیری بودن محفظه سرمایه‌گذاری و در نتیجه افزایش جذابیت محفظه سرمایه‌گذاری خود، قابل و التوکی پیشکشی را در قوانین داخلی و معاهده‌های بین‌المللی خود به کار گیرند. از میان سه سطح مطرحه، اگر موسع‌تر...
منابع
الف) منابع فارسی
1. ابراهیمی، سید نصرالله، مفهوم سرمایه‌گذاری در روابط داوری مرکز حل و فصل اختلافات سرمایه‌گذاری خارجی (ایکسید)، مجله حقوقی بین‌المللی، پهلو- تاسیسات، ۱۳۹۳، شماره ۵۰.
2. آیین‌نامه اجرای قانون تشییع و حمایت سرمایه‌گذاری خارجی مصوب ۲۴/۶/۲۴/۸۱/۱۳۸۱، وزارت وزیران.
رجوع کنید به: http://rc.majlis.ir/fa/law/show/122368 (last visited on 24/12/2016)
3. قانون تشییع و حمایت سرمایه‌گذاری خارجی (۱۳۸۱) مراجعه کنید به: http://rc.majlis.ir/fa/law/show/133816 (last visited on 12/12/2016)

ب) منابع خارجی


17. Russia-China BIT (signed at 2006); Germany-Afghanistan (signed at 2007); Germany-Indonesia BIT (signed at 2003); Australia-Uruguay BIT (signed at 2001); Sweden-Bosnia and Herzegovina BIT (signed at 2000).


20. Yaung Chi Oo, "Trading Pte Ltd v Government of the Union of MyanmarASEAN I.D". Case No. ARB/01/1.