

Christoph Conrad Henke

Richter am Landgericht Frankfurt a.M.

Wie lässt sich der Eigentumsschutz für ausländische Investoren verbessern? Der deutsche Muster-Investitionsschutzvertrag als Beispiel

How can ownership rights of foreign investors be better protected? The German Model Treaty on Investment Protection (Muster Investitionsschutzvertrag) as an example

2009

| | |
|---|---|
| <p>Wie lässt sich der Eigentumsschutz für ausländische Investoren verbessern? Der deutsche Muster-Investitionsschutzvertrag als Beispiel¹</p> | <p>How can ownership rights of foreign investors be better protected? The German Model Treaty on Investment Protection (<i>Muster-Investitionsschutzvertrag</i>) as an example²</p> |
| <p>Fehlt das Vertrauen in den Eigentumsschutz, bleiben ausländische Investitionen oft aus. Möchte ein Staat in einer solchen Situation mehr Investitionen anziehen, kann er versuchen, das Vertrauen in den Eigentumsschutz zu stärken. Dies ist im Wege eine Selbstbindung möglich, durch die sich der Staat die Möglichkeit nimmt, den Eigentumsschutz nachträglich (z.B. im Falle eines Regierungswechsels) zu verringern. Eine solche Selbstbindung kann insbesondere in einem bilateralen Investitionsschutzvertrag eingegangen werden, in dem sich zwei Staaten zum Schutz des Eigentums von Investoren aus dem jeweils anderen Staat verpflichten. Ist der Investitionsschutzvertrag richtig konstruiert, kann er das Vertrauen ausländischer Investoren in einen Standort erhöhen. Um dieser Funktion gerecht zu werden, sind in einem Investitionsschutzvertrag sechs Punkte von besonderer Bedeutung:</p> | <p>If there is no confidence in the protection of ownership rights, foreign investors stay away. In this situation, a state which wishes to attract more investment must attempt to improve the level of confidence. This can be done by voluntary self-commitment: the state assumes the obligation to not diminish protection of ownership rights at a later point (for example in the case of a change of government). This kind of self-commitment can be effected by states reciprocally by entering into a bilateral agreement on protecting ownership rights of investors from the other state. If the investment protection treaty is properly constructed, it can improve confidence in a country as an investment location. To be able to achieve this goal, six important points must be included in the investment protection treaty:</p> |

¹ Mein besonderer Dank gilt dem Bundesministerium für Wirtschaft und Technologie, welches den deutschen Muster-Investitionsschutzvertrag (deutsche und englische Fassung) für die Veröffentlichung zur Verfügung gestellt hat, und Frau Genevieve Baker für die Übersetzung der Einleitung.

² I would like to thank the German Ministry of Economics and Technology which provided the German Model Contract for publishing and Ms. Genevieve Baker for the translation.

| | |
|--|--|
| <p>1) Eine Enteignung darf nur zu Gunsten des Allgemeinwohls zulässig sein. Für den Fall einer Enteignung ist eine dem Wert entsprechende Entschädigung vorzusehen.</p> | <p>1) Expropriation may only be allowed if the public benefit renders it necessary. In the case of dispossession, the value of the ownership right must be compensated.</p> |
| <p>2) Dem Investor sollte Gleichbehandlung mit inländischen Investoren sowie mit Investoren aus Drittstaaten (Meistbegünstigung) zugesichert werden. Denn nicht nur durch entschädigungslose Enteignung, sondern auch durch andere Formen der Diskriminierung kann das Eigentum des Investors entwertet werden.</p> | <p>2) The investor must be guaranteed equal treatment to foreign investors and domestic investors. Not only dispossession without compensation, but also other forms of discrimination can depreciate the value of ownership rights.</p> |
| <p>3) Dem Investor sollte die Möglichkeit zur Anrufung eines internationalen Schiedsgerichts anstelle der nationalen Gerichte eingeräumt werden. Denn wie Regeln zum Eigentumsschutz ausgelegt werden, entscheiden die Gerichte. Fehlt das Vertrauen in die Gerichte, fehlt zugleich das Vertrauen in den Schutz des Eigentums. Die Möglichkeit, internationale Schiedsgerichte anzurufen, reduziert die Nachteile aus einem solchen Vertrauensmangel.</p> | <p>3) The investor must have the right to appeal to an international arbitration court instead of to the national courts. The courts decide how the rules on the protection of ownership rights are to be interpreted. If there is no confidence in the national courts, there can be no confidence in the protection of ownership rights. The possibility of appealing to an international arbitration court compensates a lack of confidence in the national courts.</p> |
| <p>4) Dem Investor sollte möglichst freier Transfer von Kapital und Erträgen garantiert werden. Jede Beeinträchtigung der Kapitalverkehrsfreiheit entwertet das Eigentum, da sich dessen Verwendungsmöglichkeiten verringern. Kann man Kapital und Erträge nicht sofort, sondern erst nach einer gewissen Zeit transferieren,</p> | <p>4) The investor should be guaranteed the right to transfer assets and revenue freely, as far as possible. Any encroachment of this freedom depreciates the value of ownership rights, as the possible ways of using property are reduced. If assets and revenue can only be transferred after a certain amount of time, instead of</p> |

| | |
|---|---|
| <p>kann sich z.B. im Fall einer Währungskrise dessen Wert verringern.</p> | <p>immediately, their value may lessen, as for example in the case of currency depreciation.</p> |
| <p>5) Die völkerrechtlichen Regeln zum Eigentumsschutz sollten nicht unterlaufen werden, indem auf das innerstaatliche Recht der Vertragsparteien verwiesen wird. Durch einen solchen Verweis wird die Selbstbindung des Staates aufgehoben, die durch den völkerrechtlichen Vertrag gerade hergestellt werden soll. Wenig Wert hat etwa die Zusicherung „Im Falle einer Enteignung erhält der Investor eine Entschädigung. Die Höhe bestimmt sich nach dem innerstaatlichen Recht.“ Denn das innerstaatliche Recht könnte in diesem Fall jederzeit zum Nachteil des Investors geändert werden.</p> | <p>5) The rules on the protection of ownership rights under the international legal treaty should not be undermined by references to the national laws of the treaty parties. This kind of reference removes the self-commitment of the states that is intended to be implemented by the treaty. Of little value is for example the assurance: “In the case of dispossession the investor shall receive compensation. The amount shall be determined by national law.” The national law could be changed at any time to the disadvantage of the investor.</p> |
| <p>6) Die völkerrechtlichen Regeln sollten nicht durch Verwendung unbestimmter Rechtsbegriffe entwertet werden. Die Zusicherung „Der Investor darf seinen Gewinn innerhalb eines angemessenen Zeitraums in sein Heimatland transferieren“, wird beispielsweise durch den unbestimmten Rechtsbegriff „angemessen“ entwertet. Was hierunter zu verstehen ist, können Investor und Staat unterschiedlich definieren.</p> | <p>6) The rules in the treaty should not be rendered valueless by the use of inconclusive terms. The assurance “The investor may transfer revenue to his home state in appropriate time”, for example, loses its value due to the unclear term “appropriate”. The meaning of this term could be interpreted differently by the investor and the state.</p> |
| <p>Die Erfahrung Deutschlands aus mittlerweile über 120 Investitionsschutzverträgen ist in einen Muster-Investitionsschutzvertrag eingeflossen. Dieser beinhaltet aus deutscher</p> | <p>Germany’s Model Treaty on Investment Protection has emerged from the experience of concluding over 120 treaties on investment protection. From Germany’s</p> |

| | |
|--|---|
| <p>Sicht den optimalen Schutz des Eigentums ausländischer Investoren unter Berücksichtigung der inländischen Interessen. Verfügt ein Staat noch nicht über hinreichende Regeln zum Schutz des Eigentums ausländischer Investoren, kann eine Übernahme der deutschen Regeln in die eigenen Investitionsschutzverträge in Erwägung gezogen werden. Mit dieser Zielrichtung wird im Folgenden die neueste Version des deutschen Mustervertrages für Investitionsschutzverträge (Stand: Dezember 2008) veröffentlicht.</p> | <p>point of view, the protection of foreign investors has been optimised in the model without disregarding national interests. Should a state not yet have developed satisfactory rules to protect the ownership rights of foreign investors, adaptation of the German rules into the state's own investment protection treaty could be considered. The latest version of the German Model Treaty on Investment Protection (as in December 2008) is published here with this possibility in mind.</p> |
|--|---|

German Model Treaty 2008

Treaty

between

the Federal Republic of Germany

and

.....

concerning

the Encouragement and Reciprocal Protection of Investments

Federal Ministry of Economics and Technology

The Federal Republic of Germany

and

.....,

desiring to intensify economic cooperation between the two States,

intending to create favourable conditions for investments by investors of either State in the territory of the other State,

recognizing that the encouragement and contractual protection of such investments are apt to stimulate private business initiative and to increase the prosperity of both nations,

have agreed as follows:

Article 1

Definitions

Within the meaning of this Treaty,

1. the term "investments" comprises every kind of asset which is directly or indirectly invested by investors of one Contracting State in the territory of the other Contracting State. The investments include in particular:
 - (a) movable and immovable property as well as any other rights in rem, such as mortgages, liens and pledges;
 - (b) shares of companies and other kinds of interest in companies;
 - (c) claims to money which has been used to create an economic value or claims to any performance having an economic value;

(d) intellectual property rights, in particular copyrights and related rights, patents, utility-model patents, industrial designs, trademarks, plant variety rights;

(e) trade-names, trade and business secrets, technical processes, know-how, and goodwill;

(f) business concessions under public law, including concessions to search for, extract or exploit natural resources;

any alteration of the form in which assets are invested shall not affect their classification as investment. In the case of indirect investments, in principle only those indirect investments shall be covered which the investor realizes via a company situated in the other Contracting State;

2. the term "returns" means the amounts yielded by an investment for a definite period, such as profit, dividends, interest, royalties or fees;

3. the term "investor" means

(a) in respect of the Federal Republic of Germany:

– any natural person who is a German within the meaning of the Basic Law of the Federal Republic of Germany or a national of a Member State of the European Union or of the European Economic Area who, within the context of freedom of establishment pursuant to Article 43 of the Treaty establishing the European Community, is established in the Federal Republic of Germany;

– any juridical person and any commercial or other company or association with or without legal personality which is founded pursuant to the law of the Federal Republic of Germany or the law of a Member State of the European Union or the European Economic Area and is organized pursuant to the law of the Federal Republic of Germany, registered in a public register in the Federal Republic of Germany or enjoys freedom of establishment as an agency or permanent

establishment in Germany pursuant to Article 43 of the Treaty establishing the European Community in conjunction with Article 48 thereof;

which in the context of entrepreneurial activity is the owner, possessor or shareholder of an investment in the territory of the other Contracting State, irrespective of whether or not the activity is directed at profit;

(b)in respect of

—
.....

—
.....

4. the term "territory" refers to the area of each Contracting State including the exclusive economic zone and the continental shelf insofar as international law allows the Contracting State concerned to exercise sovereign rights or jurisdiction in these areas.

Article 2

Admission and protection of investments

(1) Each Contracting State shall in its territory promote as far as possible investments by investors of the other Contracting State and admit such investments in accordance with its legislation.

(2) Each Contracting State shall in its territory in every case accord investments by investors of the other Contracting State fair and equitable treatment as well as full protection under this Treaty.

(3) Neither Contracting State shall in its territory impair by arbitrary or discriminatory measures the activity of investors of the other Contracting State with regard to investments, such as in particular the management, maintenance, use, enjoyment or disposal of such investments. This provision shall be without prejudice to Article 7 (3).

(4) Returns from an investment, as well as returns from reinvested returns, shall enjoy the same protection as the original investment.

Article 3

National and most-favoured-nation treatment

(1) Each Contracting State shall in its territory subject investments owned or controlled by investors of the other Contracting State to treatment no less favourable than that which it accords to investments of its own investors or to investments of investors of any third State.

(2) Each Contracting State shall in its territory subject investors of the other Contracting State, as regards their activity in connection with investments, to treatment no less favourable than that which it accords to its own investors or to investors of any third State. The following shall, in particular, be deemed treatment less favourable within the meaning of this Article:

1. different treatment in the event of restrictions on the procurement of raw or auxiliary materials, of energy and fuels, and of all types of means of production and operation;

2. different treatment in the event of impediments to the sale of products at home and abroad; and
3. other measures of similar effect.

Measures that have to be taken for reasons of public security and order shall not be deemed treatment less favourable within the meaning of this Article.

(3) The treatment granted under this Article shall not relate to privileges which either Contracting State accords to investors of third States on account of its membership of, or association with, a customs or economic union, a common market or a free trade area.

(4) The treatment granted under this Article shall not relate to advantages which either Contracting State accords to investors of third States by virtue of an agreement for the avoidance of double taxation in the field of taxes on income and assets or other agreements regarding matters of taxation.

(5) This Article shall not oblige a Contracting State to extend to investors resident in the territory of the other Contracting State tax privileges, tax exemptions and tax reductions which according to its tax laws are granted only to investors resident in its territory.

(6) The Contracting States shall within the framework of their national legislation give sympathetic consideration to applications for the entry and sojourn of persons of either Contracting State who wish to enter the territory of the other Contracting State in connection with an investment; the same shall apply to employed persons of either Contracting State who in connection with an investment wish to enter the territory of the other Contracting State and sojourn there to take up employment. Where necessary, applications for work permits shall also be given sympathetic consideration.

(7) Notwithstanding any bilateral or multilateral agreements which are binding on both Contracting States, the investors of the Contracting States are free to select the means of transport for the international transportation of persons and of capital goods directly related to an investment within the meaning of this Treaty. Transport companies of the Contracting States shall not be discriminated against thereby.

Article 4

Compensation in case of expropriation

(1) Investments by investors of either Contracting State shall enjoy full protection and security in the territory of the other Contracting State.

(2) Investments by investors of either Contracting State may not directly or indirectly be expropriated, nationalized or subjected to any other measure the effects of which would be tantamount to expropriation or nationalization in the territory of the other Contracting State except for the public benefit and against compensation. Such compensation must be equivalent to the value of the expropriated investment immediately before the date on which the actual or threatened expropriation, nationalization or other measure became publicly known. The compensation must be paid without delay and shall carry the usual bank interest until the time of payment; it must be effectively realizable and freely transferable. Provision must have been made in an appropriate manner at or prior to the time of expropriation, nationalization or other measure for the determination and payment of such compensation. The legality of any such expropriation, nationalization or other measure and the amount of compensation must be subject to review by due process of law.

(3) Investors of either Contracting State whose investments suffer losses in the territory of the other Contracting State owing to war or other armed conflict, revolution, a state of national emergency, or revolt, shall be accorded treatment no less favourable by such other Contracting State than that State accords to its own investors as regards restitution, indemnification, compensation or other valuable consideration. Such payments must be freely transferable.

(4) Investors of either Contracting State shall enjoy most-favoured-nation treatment in the territory of the other Contracting State in respect of the matters provided for in the present Article.

Article 5
Free transfer

(1) Each Contracting State shall guarantee to investors of the other Contracting State the free transfer of payments in connection with an investment, in particular

1. the principal and additional amounts to maintain or increase the investment;
2. the returns;
3. the repayment of loans;
4. the proceeds from the liquidation or the sale of the whole or any part of the investment;
5. the compensation provided for in Article 4.

(2) Transfers under Article 4 (2) or (3), under the present Article or Article 6, shall be made without delay at the market rate of exchange applicable on the day of the transfer. A transfer shall be deemed to have been made without delay if made within such period as is normally required for the completion of transfer formalities. The period shall commence with the submission of the corresponding application, where such an application is necessary, or the notification of the intended transfer, and must in no circumstances exceed two months.

(3) Should it not be possible to ascertain a market rate pursuant to paragraph (2), the cross rate obtained from those rates which would be applied by the International Monetary Fund on the date of payment for conversions of the currencies concerned into Special Drawing Rights shall apply.

Article 6
Subrogation

If either Contracting State makes payment to any of its investors under a guarantee it has assumed in respect of an investment in the territory of the other Contracting State, the latter Contracting State shall, without prejudice to the rights of the former Contracting State under Article 9, recognize the assignment, whether under a law or pursuant to a legal transaction, of any right or claim from such investors to the former Contracting State. Furthermore, the latter Contracting State shall recognize the subrogation of that Contracting State to any such right or claim (assigned claim), which that Contracting State shall be entitled to assert to the same extent as its predecessor in title. As regards the transfer of payments on the basis of such assignment, Article 4 (1) and (2) and Article 5 shall apply *mutatis mutandis*.

Article 7
Other provisions

- (1) If the legislation of either Contracting State or international obligations existing at present or established hereafter between the Contracting States in addition to this Treaty contain any provisions, whether general or specific, entitling investments by investors of the other Contracting State to a treatment more favourable than is provided for by this Treaty, such provisions shall prevail over this Treaty to the extent that they are more favourable.
- (2) Each Contracting State shall fulfil any other obligations it may have entered into with regard to investments in its territory by investors of the other Contracting State.
- (3) With regard to the treatment of income and assets for the purpose of taxation, precedence shall be given to the application of the agreements in force at the time between the Federal Republic of Germany and ... for the avoidance of double taxation in the field of taxes on income and assets.

Article 8
Scope of application

This Treaty shall also apply to investments made prior to its entry into force by investors of either Contracting State in the territory of the other Contracting State consistent with the latter's legislation.

Article 9
Settlement of disputes between the Contracting States

(1) Disputes between the Contracting States concerning the interpretation or application of this Treaty should as far as possible be settled by the Governments of the two Contracting States.

(2) If a dispute cannot thus be settled, it shall upon the request of either Contracting State be submitted to an arbitral tribunal.

(3) The arbitral tribunal shall be constituted for each case as follows: each Contracting State shall appoint one member, and these two members shall agree upon a national of a third State as their chairman to be appointed by the Governments of the two Contracting States. The members shall be appointed within two months, and the chairman within three months, from the date on which either Contracting State has informed the other Contracting State that it wants to submit the dispute to an arbitral tribunal.

(4) If the periods specified in paragraph (3) have not been observed, either Contracting State may, in the absence of any other relevant agreement, invite the President of the International Court of Justice to make the necessary appointments. If the President is a national of either Contracting State or if he is otherwise prevented from discharging the said function, the Vice-President should make the necessary appointments. If the Vice-President is a national of either Contracting State or if he, too, is prevented from discharging the said function, the Member of the Court next in seniority who is not a national of either Contracting State should make the necessary appointments.

(5) The arbitral tribunal shall reach its decisions by a majority of votes. Its decisions shall be binding. Each Contracting State shall bear the cost of its own member and of its representatives in the arbitration proceedings; the cost of the chairman and the remaining costs shall be borne in equal parts by the Contracting States. The arbitral tribunal may make a different regulation concerning costs. In all other respects, the arbitral tribunal shall determine its own procedure.

Article 10

Settlement of disputes between a Contracting State and an investor of the other Contracting State

(1) Disputes concerning investments between a Contracting State and an investor of the other Contracting State should as far as possible be settled amicably between the parties to the dispute. To help them reach an amicable settlement, the parties to the dispute also have the option of agreeing to institute conciliation proceedings under the Convention on the Settlement of Investment Disputes between States and Nationals of Other States of 18 March 1965 (ICSID).

(2) If the dispute cannot be settled within six months of the date on which it was raised by one of the parties to the dispute, it shall, at the request of the investor of the other Contracting State, be submitted to arbitration. The two Contracting States hereby declare that they unreservedly and bindingly consent to the dispute being submitted to one of the following dispute settlement mechanisms of the investor's choosing:

1. arbitration under the auspices of the International Centre for Settlement of Investment Disputes pursuant to the Convention on the Settlement of Investment Disputes between States and Nationals of Other States of 18 March 1965 (ICSID), provided both Contracting States are members of this Convention, or
2. arbitration under the auspices of the International Centre for Settlement of Investment Disputes pursuant to the Convention on the Settlement of Investment Disputes between States and Nationals of Other States of 18 March 1965 (ICSID) in accordance with the Rules on the Additional Facility for the Administration of Proceedings by the

Secretariat of the Centre, where the personal or factual preconditions for proceedings pursuant to figure 1 do not apply, but at least one Contracting State is a member of the Convention referred to therein, or

3. an individual arbitrator or an ad-hoc arbitral tribunal which is established in accordance with the rules of the United Nations Commission on International Trade Law (UNCITRAL) as in force at the commencement of the proceedings, or
4. an arbitral tribunal which is established pursuant to the Dispute Resolution Rules of the International Chamber of Commerce (ICC), the London Court of International Arbitration (LCIA) or the Arbitration Institute of the Stockholm Chamber of Commerce, or
5. any other form of dispute settlement agreed by the parties to the dispute.

(3) The award shall be binding and shall not be subject to any appeal or remedy other than those provided for in the Convention or arbitral rules on which the arbitral proceedings chosen by the investor are based. The award shall be enforced by the Contracting States as a final and absolute ruling under domestic law.

(4) Arbitration proceedings pursuant to this Article shall take place at the request of one of the parties to the dispute in a State which is a Contracting Party to the United Nations Convention on the Recognition and Enforcement of Foreign Arbitral Awards of 10 June 1958.

(5) During arbitration proceedings or the enforcement of an award, the Contracting State involved in the dispute shall not raise the objection that the investor of the other Contracting State has received compensation under an insurance contract in respect of all or part of the damage.

Article 11

Relations between the Contracting States

This Treaty shall be in force irrespective of whether or not diplomatic or consular relations exist between the Contracting States.

Article 12

Registration clause

Registration of this Treaty with the Secretariat of the United Nations, in accordance with Article 102 of the United Nations Charter, shall be initiated immediately following its entry into force by the Contracting State in which the signing took place. The other Contracting State shall be informed of registration, and of the UN registration number, as soon as this has been confirmed by the Secretariat of the United Nations.

Article 13

Entry into force, duration and notice of termination

- (1) This Agreement shall be subject to ratification; the instruments of ratification shall be exchanged as soon as possible.
- (2) This Treaty shall enter into force on the first day of the second month following the exchange of the instruments of ratification. It shall remain in force for a period of ten years and shall continue in force thereafter for an unlimited period unless denounced in writing through diplomatic channels by either Contracting State twelve months before its expiration. After the expiry of the period of ten years this Treaty may be denounced at any time by either Contracting State giving twelve months' notice.
- (3) In respect of investments made prior to the date of termination of this Treaty, the provisions of Articles 1 to 12 above shall continue to be effective for a further period of twenty years from the date of termination of this Treaty.

Done in _____ on _____ in duplicate in the German and
..... languages, both texts being equally authentic.

For the

Federal Republic of Germany

For

.....

Vertrag

zwischen

der Bundesrepublik Deutschland

und

.....

über

die Förderung und den gegenseitigen Schutz von Kapitalanlagen

Die Bundesrepublik Deutschland
und

..... –

in dem Wunsch, die wirtschaftliche Zusammenarbeit zwischen beiden Staaten zu vertiefen,

in dem Bestreben, günstige Bedingungen für Kapitalanlagen von Investoren des einen Staates im Hoheitsgebiet des anderen Staates zu schaffen,

in der Erkenntnis, dass eine Förderung und ein vertraglicher Schutz dieser Kapitalanlagen geeignet sind, die private wirtschaftliche Initiative zu beleben und den Wohlstand beider Völker zu mehren –

haben Folgendes vereinbart:

Artikel 1 Begriffsbestimmungen

Im Sinne dieses Vertrags

5. umfasst der Begriff "Kapitalanlagen" Vermögenswerte jeder Art, die von Investoren des einen Vertragsstaats direkt oder indirekt im Hoheitsgebiet des anderen Vertragsstaats angelegt werden. Zu den Kapitalanlagen zählen insbesondere
 - a) Eigentum an beweglichen und unbeweglichen Sachen sowie sonstige dingliche Rechte wie Hypotheken und Pfandrechte;
 - b) Anteilsrechte an Gesellschaften und andere Arten von Beteiligungen an Gesellschaften;

- c) Ansprüche auf Geld, das verwendet wurde, um einen wirtschaftlichen Wert zu schaffen, oder Ansprüche auf Leistungen, die einen wirtschaftlichen Wert haben;
- d) Rechte des geistigen Eigentums, wie insbesondere Urheberrechte und verwandte Schutzrechte, Patente, Gebrauchsmuster, gewerbliche Muster und Modelle, Marken, Sortenschutzrechte;
- e) Handelsnamen, Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse, technische Verfahren sowie Know-how und Goodwill;
- f) öffentlich-rechtliche Konzessionen einschließlich Aufsuchungs- und Gewinnungskonzessionen für natürliche Ressourcen;

eine Änderung der Form, in der Vermögenswerte angelegt werden, lässt ihre Eigenschaft als Kapitalanlage unberührt. Im Falle der indirekten Investitionen sollen grundsätzlich nur solche indirekten Investitionen erfasst werden, die der Investor über eine in dem anderen Vertragsstaat belegene Gesellschaft durchführt;

6. bezeichnet der Begriff "Erträge" diejenigen Beträge, die auf eine Kapitalanlage für einen bestimmten Zeitraum anfallen, wie Gewinnanteile, Dividenden, Zinsen, Lizenz- oder andere Entgelte;

7. bezeichnet der Begriff "Investor"

a) in Bezug auf die Bundesrepublik Deutschland:

- jede natürliche Person, die Deutsche im Sinne des Grundgesetzes für die Bundesrepublik Deutschland ist, sowie Staatsangehörige eines Mitgliedstaats der Europäischen Union oder des Europäischen Wirtschaftsraums, die im Rahmen der Niederlassungsfreiheit nach Artikel 43 des Vertrags zur Gründung der Europäischen Gemeinschaft ihre Niederlassung in der Bundesrepublik Deutschland haben;

- jede juristische Person sowie jede Handelsgesellschaft oder sonstige Gesellschaft oder Vereinigung mit oder ohne Rechtspersönlichkeit, die nach dem Recht der Bundesrepublik Deutschland oder nach dem Recht eines Mitgliedstaats der Europäischen Union oder des Europäischen Wirtschaftsraums gegründet und nach dem Recht der Bundesrepublik Deutschland organisiert ist, in der Bundesrepublik Deutschland in ein öffentliches Register eingetragen ist oder als Agentur oder Betriebsstätte in Deutschland Niederlassungsfreiheit nach Artikel 43 in Verbindung mit Artikel 48 des Vertrags zur Gründung der Europäischen Gemeinschaft genießt;

die im Rahmen einer unternehmerischen Tätigkeit im Hoheitsgebiet des anderen Vertragsstaats, gleichviel, ob die Tätigkeit auf Gewinn gerichtet ist oder nicht, Eigentümerin, Inhaberin oder Teilhaberin einer Kapitalanlage ist;

b) in Bezug auf.....:

-
-

8. bezeichnet der Begriff "Hoheitsgebiet" das Gebiet jedes Vertragsstaats einschließlich der ausschließlichen Wirtschaftszone und des Festlandssockels, soweit das Völkerrecht dem jeweiligen Vertragsstaat die Ausübung von souveränen Rechten oder Hoheitsbefugnissen in diesen Gebieten erlaubt.

Artikel 2

Zulassung und Schutz von Kapitalanlagen

(1) Jeder Vertragsstaat fördert nach Möglichkeit in seinem Hoheitsgebiet Kapitalanlagen von Investoren des anderen Vertragsstaats und lässt diese Kapitalanlagen in Übereinstimmung mit seinen Rechtsvorschriften zu.

(2) Jeder Vertragsstaat behandelt in seinem Hoheitsgebiet Kapitalanlagen von Investoren des anderen Vertragsstaats in jedem Fall gerecht und billig und gewährt ihnen den vollen Schutz dieses Vertrags.

(3) Kein Vertragsstaat beeinträchtigt in seinem Hoheitsgebiet die Betätigung von Investoren des anderen Vertragsstaats im Zusammenhang mit Kapitalanlagen, wie insbesondere die Verwaltung, die Erhaltung, den Gebrauch, die Nutzung oder die Verfügung darüber, durch willkürliche oder diskriminierende Maßnahmen. Artikel 7 Absatz 3 bleibt unberührt.

(4) Erträge aus der Kapitalanlage und im Fall ihrer Wiederanlage auch deren Erträge genießen den gleichen Schutz wie die Kapitalanlage.

Artikel 3

Inländerbehandlung und Meistbegünstigung

(1) Jeder Vertragsstaat behandelt Kapitalanlagen in seinem Hoheitsgebiet, die im Eigentum oder unter dem Einfluss von Investoren des anderen Vertragsstaats stehen, nicht weniger günstig als Kapitalanlagen der eigenen Investoren oder Investoren dritter Staaten.

(2) Jeder Vertragsstaat behandelt Investoren des anderen Vertragsstaats hinsichtlich ihrer Betätigung im Zusammenhang mit Kapitalanlagen in seinem Hoheitsgebiet nicht weniger günstig als seine eigenen Investoren oder Investoren dritter Staaten. Als eine weniger günstige Behandlung im Sinne dieses Artikels ist insbesondere anzusehen:

4. die unterschiedliche Behandlung im Falle von Einschränkungen des Bezugs von Roh- und Hilfsstoffen, Energie und Brennstoffen sowie Produktions- und Betriebsmitteln aller Art;

5. die unterschiedliche Behandlung im Falle von Behinderungen des Absatzes von Erzeugnissen im In- und Ausland sowie
6. sonstige Maßnahmen mit ähnlicher Auswirkung.

Maßnahmen, die aus Gründen der öffentlichen Sicherheit und Ordnung zu treffen sind, gelten nicht als weniger günstige Behandlung im Sinne dieses Artikels.

(3) Die nach diesem Artikel gewährte Behandlung bezieht sich nicht auf Vorrechte, die ein Vertragsstaat den Investoren dritter Staaten wegen seiner Mitgliedschaft in einer Zoll- oder Wirtschaftsunion, einem gemeinsamen Markt oder einer Freihandelszone oder wegen seiner Assoziierung damit einräumt.

(4) Die nach diesem Artikel gewährte Behandlung bezieht sich nicht auf Vergünstigungen, die ein Vertragsstaat den Investoren dritter Staaten aufgrund eines Abkommens zur Vermeidung der Doppelbesteuerung auf dem Gebiet der Steuern vom Einkommen und Vermögen oder sonstiger Übereinkünfte über Steuerfragen gewährt.

(5) Dieser Artikel verpflichtet einen Vertragsstaat nicht, steuerliche Vergünstigungen, Befreiungen und Ermäßigungen, die nach den Steuergesetzen nur den in seinem Hoheitsgebiet ansässigen Investoren gewährt werden, auf im Hoheitsgebiet des anderen Vertragsstaats ansässige Investoren auszudehnen.

(7) Die Vertragsstaaten prüfen im Rahmen ihrer innerstaatlichen Rechtsvorschriften Anträge auf die Einreise und den Aufenthalt von Personen des einen Vertragsstaats, die im Zusammenhang mit einer Kapitalanlage in das Hoheitsgebiet des anderen Vertragsstaats einreisen wollen, wohlwollend; das Gleiche gilt für Arbeitnehmer des einen Vertragsstaats, die im Zusammenhang mit einer Kapitalanlage in das Hoheitsgebiet des anderen Vertragsstaats einreisen und sich dort aufhalten wollen, um eine Tätigkeit als Arbeitnehmer auszuüben. Soweit erforderlich werden auch Anträge auf Erteilung der Arbeitsgenehmigung wohlwollend geprüft.

(8) Ungeachtet zwei- oder mehrseitiger Abkommen, die für beide Vertragsstaaten bindend sind, können die Investoren der Vertragsstaaten Transportmittel für die internationale Beförderung von Personen sowie von Investitionsgütern im direkten Zusammenhang mit einer Kapitalanlage im Sinne dieses Vertrags frei wählen. Transportunternehmen der Vertragsstaaten werden dabei nicht diskriminiert.

Artikel 4

Entschädigung bei Enteignung

(1) Kapitalanlagen von Investoren eines Vertragsstaats genießen im Hoheitsgebiet des anderen Vertragsstaats vollen Schutz und volle Sicherheit.

(2) Kapitalanlagen von Investoren eines Vertragsstaats dürfen im Hoheitsgebiet des anderen Vertragsstaats nur zum Wohl der Allgemeinheit und gegen Entschädigung direkt oder indirekt enteignet, verstaatlicht oder anderen Maßnahmen unterworfen werden, die in ihren Auswirkungen einer Enteignung oder Verstaatlichung gleichkommen. Die Entschädigung muss dem Wert der enteigneten Kapitalanlage unmittelbar vor dem Zeitpunkt entsprechen, in dem die tatsächliche oder drohende Enteignung, Verstaatlichung oder andere Maßnahme öffentlich bekannt wurde. Die Entschädigung muss unverzüglich geleistet werden und ist bis zum Zeitpunkt der Zahlung mit dem üblichen bankmäßigen Zinssatz zu verzinsen; sie muss tatsächlich verwertbar und frei transferierbar sein. Spätestens im Zeitpunkt der Enteignung, Verstaatlichung oder anderen Maßnahme muss in geeigneter Weise für die Festsetzung und Leistung der Entschädigung Vorsorge getroffen sein. Die Rechtmäßigkeit der Enteignung, Verstaatlichung oder anderen Maßnahme und die Höhe der Entschädigung müssen in einem ordentlichen Rechtsverfahren nachgeprüft werden können.

(3) Investoren eines Vertragsstaats, die durch Krieg oder sonstige bewaffnete Auseinandersetzungen, Revolution, Staatsnotstand oder Aufruhr im Hoheitsgebiet des anderen Vertragsstaats Verluste an Kapitalanlagen erleiden, werden von diesem Vertragsstaat hinsichtlich der Rückerstattungen, Abfindungen, Entschädigungen oder sonstigen Gegenleistungen nicht weniger günstig behandelt als seine eigenen Investoren. Solche Zahlungen müssen frei transferierbar sein.

(4) Hinsichtlich der in diesem Artikel geregelten Angelegenheiten genießen die Investoren eines Vertragsstaats im Hoheitsgebiet des anderen Vertragsstaats Meistbegünstigung.

Artikel 5 Freier Transfer

(1) Jeder Vertragsstaat gewährleistet den Investoren des anderen Vertragsstaats den freien Transfer der im Zusammenhang mit einer Kapitalanlage stehenden Zahlungen, insbesondere

6. des Kapitals und zusätzlicher Beträge zur Aufrechterhaltung oder Ausweitung der Kapitalanlage;

7. der Erträge;

8. zur Rückzahlung von Darlehen;

9. des Erlöses aus der vollständigen oder teilweisen Liquidation oder Veräußerung der Kapitalanlage;

10. der in Artikel 4 vorgesehenen Entschädigungen.

(2) Transfers nach Artikel 4 Absatz 2 oder 3, nach diesem Artikel oder nach Artikel 6 erfolgen unverzüglich zu dem am Tag des Transfers geltenden Marktkurs. Als unverzüglich durchgeführt gilt ein Transfer, der innerhalb einer Frist erfolgt, die normalerweise zur Beachtung der Transferförmlichkeiten erforderlich ist. Die Frist beginnt mit der Einreichung eines entsprechenden Antrags, sofern ein solcher erforderlich ist, oder mit der Anzeige des beabsichtigten Transfers und darf unter keinen Umständen zwei Monate überschreiten.

(3) Kann ein Marktkurs nach Absatz 2 nicht ermittelt werden, so gilt der Kreuzkurs, der sich aus denjenigen Umrechnungskursen ergibt, die der Internationale Währungsfonds zum Zeitpunkt der Zahlung Umrechnungen der betreffenden Währungen in Sonderziehungsrechte zugrunde legen würde.

Artikel 6 Subrogation

Leistet ein Vertragsstaat seinen Investoren Zahlungen aufgrund einer Gewährleistung für eine Kapitalanlage im Hoheitsgebiet des anderen Vertragsstaats, so erkennt dieser andere Vertragsstaat, unbeschadet der Rechte des erstgenannten Vertragsstaats aus Artikel 9, die Übertragung aller Rechte oder Ansprüche dieser Investoren kraft Gesetzes oder aufgrund Rechtsgeschäfts auf den erstgenannten Vertragsstaat an. Ferner erkennt der andere Vertragsstaat den Eintritt des erstgenannten Vertragsstaats in alle diese Rechte oder Ansprüche (übertragene Ansprüche) an, welche der erstgenannte Vertragsstaat in demselben Umfang wie sein Rechtsvorgänger auszuüben berechtigt ist. Für den Transfer von Zahlungen aufgrund der übertragenen Ansprüche gelten Artikel 4 Absätze 1 und 2 und Artikel 5 entsprechend.

Artikel 7 Andere Bestimmungen

(1) Ergibt sich aus den Rechtsvorschriften eines Vertragsstaats oder aus völkerrechtlichen Verpflichtungen, die neben diesem Vertrag zwischen den Vertragsstaaten bestehen oder in Zukunft begründet werden, eine allgemeine oder besondere Regelung, durch die den Kapitalanlagen der Investoren des anderen Vertragsstaats eine günstigere Behandlung als nach diesem Vertrag zu gewähren ist, so geht diese Regelung dem vorliegenden Vertrag insoweit vor, als sie günstiger ist.

(2) Jeder Vertragsstaat hält jede andere Verpflichtung ein, die er in Bezug auf Kapitalanlagen von Investoren des anderen Vertragsstaats in seinem Hoheitsgebiet übernommen hat.

(3) In Bezug auf die steuerliche Behandlung von Einkommen und Vermögen sind die jeweils geltenden Übereinkünfte zwischen der Bundesrepublik Deutschland und zur Vermeidung der Doppelbesteuerung auf dem Gebiet der Steuern vom Einkommen und vom Vermögen vorrangig anzuwenden.

Artikel 8

Anwendungsbereich

Dieser Vertrag gilt auch für Kapitalanlagen, die Investoren des einen Vertragsstaats in Übereinstimmung mit den Rechtsvorschriften des anderen Vertragsstaats in dessen Hoheitsgebiet vor dem Inkrafttreten dieses Vertrags vorgenommen haben.

Artikel 9

Beilegung von Streitigkeiten zwischen den Vertragsstaaten

(1) Streitigkeiten zwischen den Vertragsstaaten über die Auslegung oder Anwendung dieses Vertrags sollen, soweit möglich, durch die Regierungen der beiden Vertragsstaaten beigelegt werden.

(2) Kann eine Streitigkeit auf diese Weise nicht beigelegt werden, so ist sie auf Verlangen eines der beiden Vertragsstaaten einem Schiedsgericht zu unterbreiten.

(3) Das Schiedsgericht wird von Fall zu Fall gebildet, indem jeder Vertragsstaat ein Mitglied bestellt und beide Mitglieder sich auf den Angehörigen eines dritten Staates als Obmann einigen, der von den Regierungen der beiden Vertragsstaaten zu bestellen ist. Die Mitglieder sind innerhalb von zwei Monaten, der Obmann innerhalb von drei Monaten zu bestellen, nachdem der eine Vertragsstaat dem anderen mitgeteilt hat, dass er die Streitigkeit einem Schiedsgericht unterbreiten will.

(4) Werden die in Absatz 3 genannten Fristen nicht eingehalten, so kann in Ermangelung einer anderen Vereinbarung jeder Vertragsstaat den Präsidenten des Internationalen Gerichtshofs bitten, die erforderlichen Ernennungen vorzunehmen. Besitzt der Präsident die Staatsangehörigkeit eines der beiden Vertragsstaaten oder ist er aus einem anderen Grund verhindert, so soll der Vizepräsident die Ernennungen vornehmen. Besitzt auch der Vizepräsident die Staatsangehörigkeit eines der beiden Vertragsstaaten oder ist auch er verhindert, so soll das im Rang nächstfolgende Mitglied des Gerichtshofs, das nicht die Staatsangehörigkeit eines der beiden Vertragsstaaten besitzt, die Ernennungen vornehmen.

(5) Das Schiedsgericht entscheidet mit Stimmenmehrheit. Seine Entscheidungen sind bindend. Jeder Vertragsstaat trägt die Kosten seines Mitglieds sowie seiner Vertretung in dem Verfahren vor dem Schiedsgericht; die Kosten des Obmanns sowie die sonstigen Kosten werden von den beiden Vertragsstaaten zu gleichen Teilen getragen. Das Schiedsgericht kann eine andere Kostenregelung treffen. Im Übrigen regelt das Schiedsgericht sein Verfahren selbst.

Artikel 10

Beilegung von Streitigkeiten zwischen einem Vertragsstaat und einem Investor des anderen Vertragsstaats

(1) Streitigkeiten in Bezug auf Kapitalanlagen zwischen einem der Vertragsstaaten und einem Investor des anderen Vertragsstaats sollen, soweit möglich, zwischen den Streitparteien gütlich beigelegt werden. Die Streitparteien haben auch die Möglichkeit, zur Förderung einer gütlichen Streitbeilegung in gegenseitigem Einvernehmen ein Schlichtungsverfahren nach dem Übereinkommen vom 18. März 1965 zur Beilegung von Investitionsstreitigkeiten zwischen Staaten und Angehörigen anderer Staaten (ICSID) einzuleiten.

(2) Kann die Streitigkeit innerhalb einer Frist von sechs Monaten ab dem Zeitpunkt ihrer Geltendmachung durch eine der beiden Streitparteien nicht beigelegt werden, so wird sie auf Verlangen des Investors des anderen Vertragsstaats einem Schiedsverfahren unterworfen. Beide Vertragsstaaten erklären hiermit ihre uneingeschränkte und bindende Zustimmung, dass die Streitigkeit nach Wahl des Investors vorgelegt beziehungsweise unterworfen wird:

6. einem Schiedsverfahren im Rahmen des Internationalen Zentrums zur Beilegung von Investitionsstreitigkeiten nach dem Übereinkommen vom 18. März 1965 zur Beilegung von Investitionsstreitigkeiten zwischen Staaten und Angehörigen anderer Staaten (ICSID), sofern beide Vertragsstaaten Mitglieder dieses Übereinkommens sind, oder
7. einem Schiedsverfahren im Rahmen des Internationalen Zentrums zur Beilegung von Investitionsstreitigkeiten nach dem Übereinkommen vom 18. März 1965 zur Beilegung von Investitionsstreitigkeiten zwischen Staaten und Angehörigen anderer Staaten (ICSID) nach den Regeln über die „Zusatzeinrichtung für die Abwicklung von Klagen

durch das Sekretariat des Zentrums“, sofern die persönlichen oder sachlichen Voraussetzungen für ein Verfahren nach Nummer 1 nicht gegeben sind, zumindest jedoch ein Vertragsstaat Mitglied des dort genannten Übereinkommens ist, oder

8. einem Einzelschiedsrichter oder einem ad-hoc-Schiedsgericht, das nach den bei Verfahrensbeginn geltenden Schiedsregeln der Kommission der Vereinten Nationen zum Internationalen Handelsrecht (UNCITRAL) errichtet wird, oder
9. einem Schiedsgericht, das nach der Schiedsgerichtsordnung der Internationalen Handelskammer (ICC), des London Court of International Arbitration (LCIA) oder des Instituts für Schiedsverfahren der Stockholmer Handelskammer (SCC) errichtet wird, oder
10. jedweder anderen Streitbeilegungsvereinbarung, die von den Streitparteien getroffen wurde.

(3) Der Schiedsspruch ist bindend und unterliegt keinen anderen Rechtsmitteln oder sonstigen Rechtsbehelfen als den im jeweiligen Übereinkommen oder den jeweiligen Schiedsregeln, die dem von dem Investor gewählten Schiedsverfahren jeweils zugrunde liegen, vorgesehenen. Der Schiedsspruch wird von den Vertragsstaaten wie ein rechtskräftiges innerstaatliches Urteil vollstreckt.

(4) Ein Schiedsverfahren nach diesem Artikel findet auf Ersuchen einer der Streitparteien in einem Staat statt, der Vertragspartei des Übereinkommens vom 10. Juni 1958 der Vereinten Nationen über die Anerkennung und Vollstreckung ausländischer Schiedssprüche ist.

(5) Der an der Streitigkeit beteiligte Vertragsstaat wird während eines Schiedsverfahrens oder der Vollstreckung eines Schiedsspruchs nicht als Einwand geltend machen, dass der Investor des anderen Vertragsstaats eine Entschädigung für einen Teil des Schadens oder den Gesamtschaden aus einer Versicherung erhalten hat.

Artikel 11

Beziehungen zwischen den Vertragsstaaten

Dieser Vertrag gilt unabhängig davon, ob zwischen den beiden Vertragsstaaten diplomatische oder konsularische Beziehungen bestehen.

Artikel 12

Registrierungsklausel

Die Registrierung dieses Vertrags beim Sekretariat der Vereinten Nationen nach Artikel 102 der Charta der Vereinten Nationen wird unverzüglich nach seinem Inkrafttreten von dem Vertragsstaat veranlasst, in dem die Unterzeichnung erfolgte. Der andere Vertragsstaat wird unter Angabe der VN-Registrierungsnummer von der erfolgten Registrierung unterrichtet, sobald diese vom Sekretariat der Vereinten Nationen bestätigt worden ist.

Artikel 13

Inkrafttreten, Geltungsdauer und Kündigung

(1) Dieser Vertrag bedarf der Ratifikation; die Ratifikationsurkunden werden so bald wie möglich ausgetauscht.

(3) Dieser Vertrag tritt am ersten Tag des zweiten Monats nach Austausch der Ratifikationsurkunden in Kraft. Er bleibt zehn Jahre lang in Kraft; nach deren Ablauf verlängert sich die Geltungsdauer auf unbegrenzte Zeit, sofern nicht einer der beiden Vertragsstaaten den Vertrag mit einer Frist von zwölf Monaten vor Ablauf schriftlich auf diplomatischem Weg kündigt. Nach Ablauf von zehn Jahren kann der Vertrag jederzeit mit einer Frist von zwölf Monaten gekündigt werden.

(3) Für Kapitalanlagen, die bis zum Zeitpunkt des Außerkrafttretens dieses Vertrags vorgenommen worden sind, gelten die Artikel 1 bis 12 noch für weitere zwanzig Jahre vom Tag des Außerkrafttretens des Vertrags an.

Geschehen zu _____ am _____ in zwei
Urschriften, jede in deutscher und Sprache, wobei jeder Wortlaut
gleichermaßen verbindlich ist.

Für die

Für

Bundesrepublik Deutschland

.....

How can ownership rights of foreign investors be better protected?

The German Model Treaty on Investment Protection (*Muster-Investitionsschutzvertrag*) as an example¹

If there is no confidence in the protection of ownership rights, foreign investors stay away. In this situation, a state which wishes to attract more investment must attempt to improve the level of confidence. This can be done by voluntary self-commitment: the state assumes the obligation to not diminish protection of ownership rights at a later point (for example in the case of a change of government). This kind of self-commitment can be effected by states reciprocally by entering into a bilateral agreement on protecting ownership rights of investors from the other state. If the investment protection treaty is properly constructed, it can improve confidence in a country as an investment location. To be able to achieve this goal, six important points must be included in the investment protection treaty:

- 1) Expropriation may only be allowed if the public benefit renders it necessary. In the case of dispossession, the value of the ownership right must be compensated.
- 2) The investor must be guaranteed equal treatment to foreign investors and domestic investors. Not only dispossession without compensation, but also other forms of discrimination can depreciate the value of ownership rights.
- 3) The investor must have the right to appeal to an international arbitration court instead of to the national courts. The courts decide how the rules on the protection of ownership rights are to be interpreted. If there is no confidence in the national courts, there can be no confidence in the protection of ownership rights. The possibility of appealing to an international arbitration court compensates a lack of confidence in the national courts.
- 4) The investor should be guaranteed the right to transfer assets and revenue freely, as far as possible. Any encroachment of this freedom depreciates the value of ownership rights, as the possible ways of using property are reduced. If assets and revenue can only be transferred after a certain amount of time,

¹ I would like to thank the German Ministry of Economics and Technology which provided the German Model Contract for publishing and Ms. Genevieve Baker for the translation.

instead of immediately, their value may lessen, as for example in the case of currency depreciation.

- 5) The rules on the protection of ownership rights under the international legal treaty should not be undermined by references to the national laws of the treaty parties. This kind of reference removes the self-commitment of the states that is intended to be implemented by the treaty. Of little value is for example the assurance: "In the case of dispossession the investor shall receive compensation. The amount shall be determined by national law." The national law could be changed at any time to the disadvantage of the investor.
- 6) The rules in the treaty should not be rendered valueless by the use of inconclusive terms. The assurance "The investor may transfer revenue to his home state in appropriate time", for example, loses its value due to the unclear term "appropriate". The meaning of this term could be interpreted differently by the investor and the state.

Germany's Model Treaty on Investment Protection has emerged from the experience of concluding over 120 treaties on investment protection. From Germany's point of view, the protection of foreign investors has been optimised in the model without disregarding national interests. Should a state not yet have developed satisfactory rules to protect the ownership rights of foreign investors, adaptation of the German rules into the state's own investment protection treaty could be considered. The latest version of the German Model Treaty on Investment Protection (as in December 2008) is published here with this possibility in mind.

German Model Treaty 2008

Treaty

between

the Federal Republic of Germany

and

.....

concerning

the Encouragement and Reciprocal Protection of Investments

Federal Ministry of Economics and Technology

The Federal Republic of Germany

and

.....,

desiring to intensify economic cooperation between the two States,

intending to create favourable conditions for investments by investors of either State in the territory of the other State,

recognizing that the encouragement and contractual protection of such investments are apt to stimulate private business initiative and to increase the prosperity of both nations,

have agreed as follows:

Article 1

Definitions

Within the meaning of this Treaty,

1. the term "investments" comprises every kind of asset which is directly or indirectly invested by investors of one Contracting State in the territory of the other Contracting State. The investments include in particular:
 - (a) movable and immovable property as well as any other rights in rem, such as mortgages, liens and pledges;
 - (b) shares of companies and other kinds of interest in companies;
 - (c) claims to money which has been used to create an economic value or claims to any performance having an economic value;

(d) intellectual property rights, in particular copyrights and related rights, patents, utility-model patents, industrial designs, trademarks, plant variety rights;

(e) trade-names, trade and business secrets, technical processes, know-how, and goodwill;

(f) business concessions under public law, including concessions to search for, extract or exploit natural resources;

any alteration of the form in which assets are invested shall not affect their classification as investment. In the case of indirect investments, in principle only those indirect investments shall be covered which the investor realizes via a company situated in the other Contracting State;

2. the term "returns" means the amounts yielded by an investment for a definite period, such as profit, dividends, interest, royalties or fees;

3. the term "investor" means

(a) in respect of the Federal Republic of Germany:

– any natural person who is a German within the meaning of the Basic Law of the Federal Republic of Germany or a national of a Member State of the European Union or of the European Economic Area who, within the context of freedom of establishment pursuant to Article 43 of the Treaty establishing the European Community, is established in the Federal Republic of Germany;

– any juridical person and any commercial or other company or association with or without legal personality which is founded pursuant to the law of the Federal Republic of Germany or the law of a Member State of the European Union or the European Economic Area and is organized pursuant to the law of the Federal Republic of Germany, registered in a public register in the Federal Republic of Germany or enjoys freedom of establishment as an agency or permanent

establishment in Germany pursuant to Article 43 of the Treaty establishing the European Community in conjunction with Article 48 thereof;

which in the context of entrepreneurial activity is the owner, possessor or shareholder of an investment in the territory of the other Contracting State, irrespective of whether or not the activity is directed at profit;

(b) in respect of

—
.....

—
.....

4. the term "territory" refers to the area of each Contracting State including the exclusive economic zone and the continental shelf insofar as international law allows the Contracting State concerned to exercise sovereign rights or jurisdiction in these areas.

Article 2

Admission and protection of investments

(1) Each Contracting State shall in its territory promote as far as possible investments by investors of the other Contracting State and admit such investments in accordance with its legislation.

(2) Each Contracting State shall in its territory in every case accord investments by investors of the other Contracting State fair and equitable treatment as well as full protection under this Treaty.

(3) Neither Contracting State shall in its territory impair by arbitrary or discriminatory measures the activity of investors of the other Contracting State with regard to investments, such as in particular the management, maintenance, use, enjoyment or disposal of such investments. This provision shall be without prejudice to Article 7 (3).

(4) Returns from an investment, as well as returns from reinvested returns, shall enjoy the same protection as the original investment.

Article 3

National and most-favoured-nation treatment

(1) Each Contracting State shall in its territory subject investments owned or controlled by investors of the other Contracting State to treatment no less favourable than that which it accords to investments of its own investors or to investments of investors of any third State.

(2) Each Contracting State shall in its territory subject investors of the other Contracting State, as regards their activity in connection with investments, to treatment no less favourable than that which it accords to its own investors or to investors of any third State. The following shall, in particular, be deemed treatment less favourable within the meaning of this Article:

1. different treatment in the event of restrictions on the procurement of raw or auxiliary materials, of energy and fuels, and of all types of means of production and operation;

2. different treatment in the event of impediments to the sale of products at home and abroad; and
3. other measures of similar effect.

Measures that have to be taken for reasons of public security and order shall not be deemed treatment less favourable within the meaning of this Article.

(3) The treatment granted under this Article shall not relate to privileges which either Contracting State accords to investors of third States on account of its membership of, or association with, a customs or economic union, a common market or a free trade area.

(4) The treatment granted under this Article shall not relate to advantages which either Contracting State accords to investors of third States by virtue of an agreement for the avoidance of double taxation in the field of taxes on income and assets or other agreements regarding matters of taxation.

(5) This Article shall not oblige a Contracting State to extend to investors resident in the territory of the other Contracting State tax privileges, tax exemptions and tax reductions which according to its tax laws are granted only to investors resident in its territory.

(6) The Contracting States shall within the framework of their national legislation give sympathetic consideration to applications for the entry and sojourn of persons of either Contracting State who wish to enter the territory of the other Contracting State in connection with an investment; the same shall apply to employed persons of either Contracting State who in connection with an investment wish to enter the territory of the other Contracting State and sojourn there to take up employment. Where necessary, applications for work permits shall also be given sympathetic consideration.

(7) Notwithstanding any bilateral or multilateral agreements which are binding on both Contracting States, the investors of the Contracting States are free to select the means of transport for the international transportation of persons and of capital goods directly related to an investment within the meaning of this Treaty. Transport companies of the Contracting States shall not be discriminated against thereby.

Article 4

Compensation in case of expropriation

- (1) Investments by investors of either Contracting State shall enjoy full protection and security in the territory of the other Contracting State.

- (2) Investments by investors of either Contracting State may not directly or indirectly be expropriated, nationalized or subjected to any other measure the effects of which would be tantamount to expropriation or nationalization in the territory of the other Contracting State except for the public benefit and against compensation. Such compensation must be equivalent to the value of the expropriated investment immediately before the date on which the actual or threatened expropriation, nationalization or other measure became publicly known. The compensation must be paid without delay and shall carry the usual bank interest until the time of payment; it must be effectively realizable and freely transferable. Provision must have been made in an appropriate manner at or prior to the time of expropriation, nationalization or other measure for the determination and payment of such compensation. The legality of any such expropriation, nationalization or other measure and the amount of compensation must be subject to review by due process of law.

- (3) Investors of either Contracting State whose investments suffer losses in the territory of the other Contracting State owing to war or other armed conflict, revolution, a state of national emergency, or revolt, shall be accorded treatment no less favourable by such other Contracting State than that State accords to its own investors as regards restitution, indemnification, compensation or other valuable consideration. Such payments must be freely transferable.

- (4) Investors of either Contracting State shall enjoy most-favoured-nation treatment in the territory of the other Contracting State in respect of the matters provided for in the present Article.

Article 5

Free transfer

(1) Each Contracting State shall guarantee to investors of the other Contracting State the free transfer of payments in connection with an investment, in particular

1. the principal and additional amounts to maintain or increase the investment;
2. the returns;
3. the repayment of loans;
4. the proceeds from the liquidation or the sale of the whole or any part of the investment;
5. the compensation provided for in Article 4.

(2) Transfers under Article 4 (2) or (3), under the present Article or Article 6, shall be made without delay at the market rate of exchange applicable on the day of the transfer. A transfer shall be deemed to have been made without delay if made within such period as is normally required for the completion of transfer formalities. The period shall commence with the submission of the corresponding application, where such an application is necessary, or the notification of the intended transfer, and must in no circumstances exceed two months.

(3) Should it not be possible to ascertain a market rate pursuant to paragraph (2), the cross rate obtained from those rates which would be applied by the International Monetary Fund on the date of payment for conversions of the currencies concerned into Special Drawing Rights shall apply.

Article 6 Subrogation

If either Contracting State makes payment to any of its investors under a guarantee it has assumed in respect of an investment in the territory of the other Contracting State, the latter Contracting State shall, without prejudice to the rights of the former Contracting State under

Article 9, recognize the assignment, whether under a law or pursuant to a legal transaction, of any right or claim from such investors to the former Contracting State. Furthermore, the latter Contracting State shall recognize the subrogation of that Contracting State to any such right or claim (assigned claim), which that Contracting State shall be entitled to assert to the same extent as its predecessor in title. As regards the transfer of payments on the basis of such assignment, Article 4 (1) and (2) and Article 5 shall apply *mutatis mutandis*.

Article 7

Other provisions

(1) If the legislation of either Contracting State or international obligations existing at present or established hereafter between the Contracting States in addition to this Treaty contain any provisions, whether general or specific, entitling investments by investors of the other Contracting State to a treatment more favourable than is provided for by this Treaty, such provisions shall prevail over this Treaty to the extent that they are more favourable.

(2) Each Contracting State shall fulfil any other obligations it may have entered into with regard to investments in its territory by investors of the other Contracting State.

(3) With regard to the treatment of income and assets for the purpose of taxation, precedence shall be given to the application of the agreements in force at the time between the Federal Republic of Germany and ... for the avoidance of double taxation in the field of taxes on income and assets.

Article 8

Scope of application

This Treaty shall also apply to investments made prior to its entry into force by investors of either Contracting State in the territory of the other Contracting State consistent with the latter's legislation.

Article 9

Settlement of disputes between the Contracting States

- (1) Disputes between the Contracting States concerning the interpretation or application of this Treaty should as far as possible be settled by the Governments of the two Contracting States.
- (2) If a dispute cannot thus be settled, it shall upon the request of either Contracting State be submitted to an arbitral tribunal.
- (3) The arbitral tribunal shall be constituted for each case as follows: each Contracting State shall appoint one member, and these two members shall agree upon a national of a third State as their chairman to be appointed by the Governments of the two Contracting States. The members shall be appointed within two months, and the chairman within three months, from the date on which either Contracting State has informed the other Contracting State that it wants to submit the dispute to an arbitral tribunal.
- (4) If the periods specified in paragraph (3) have not been observed, either Contracting State may, in the absence of any other relevant agreement, invite the President of the International Court of Justice to make the necessary appointments. If the President is a national of either Contracting State or if he is otherwise prevented from discharging the said function, the Vice-President should make the necessary appointments. If the Vice-President is a national of either Contracting State or if he, too, is prevented from discharging the said function, the Member of the Court next in seniority who is not a national of either Contracting State should make the necessary appointments.
- (5) The arbitral tribunal shall reach its decisions by a majority of votes. Its decisions shall be binding. Each Contracting State shall bear the cost of its own member and of its representatives in the arbitration proceedings; the cost of the chairman and the remaining costs shall be borne in equal parts by the Contracting States. The arbitral tribunal may make a different regulation concerning costs. In all other respects, the arbitral tribunal shall determine its own procedure.

Settlement of disputes between a Contracting State
and an investor of the other Contracting State

(1) Disputes concerning investments between a Contracting State and an investor of the other Contracting State should as far as possible be settled amicably between the parties to the dispute. To help them reach an amicable settlement, the parties to the dispute also have the option of agreeing to institute conciliation proceedings under the Convention on the Settlement of Investment Disputes between States and Nationals of Other States of 18 March 1965 (ICSID).

(2) If the dispute cannot be settled within six months of the date on which it was raised by one of the parties to the dispute, it shall, at the request of the investor of the other Contracting State, be submitted to arbitration. The two Contracting States hereby declare that they unreservedly and bindingly consent to the dispute being submitted to one of the following dispute settlement mechanisms of the investor's choosing:

1. arbitration under the auspices of the International Centre for Settlement of Investment Disputes pursuant to the Convention on the Settlement of Investment Disputes between States and Nationals of Other States of 18 March 1965 (ICSID), provided both Contracting States are members of this Convention, or
2. arbitration under the auspices of the International Centre for Settlement of Investment Disputes pursuant to the Convention on the Settlement of Investment Disputes between States and Nationals of Other States of 18 March 1965 (ICSID) in accordance with the Rules on the Additional Facility for the Administration of Proceedings by the Secretariat of the Centre, where the personal or factual preconditions for proceedings pursuant to figure 1 do not apply, but at least one Contracting State is a member of the Convention referred to therein, or
3. an individual arbitrator or an ad-hoc arbitral tribunal which is established in accordance with the rules of the United Nations Commission on International Trade Law (UNCITRAL) as in force at the commencement of the proceedings, or

4. an arbitral tribunal which is established pursuant to the Dispute Resolution Rules of the International Chamber of Commerce (ICC), the London Court of International Arbitration (LCIA) or the Arbitration Institute of the Stockholm Chamber of Commerce, or
5. any other form of dispute settlement agreed by the parties to the dispute.

(3) The award shall be binding and shall not be subject to any appeal or remedy other than those provided for in the Convention or arbitral rules on which the arbitral proceedings chosen by the investor are based. The award shall be enforced by the Contracting States as a final and absolute ruling under domestic law.

(4) Arbitration proceedings pursuant to this Article shall take place at the request of one of the parties to the dispute in a State which is a Contracting Party to the United Nations Convention on the Recognition and Enforcement of Foreign Arbitral Awards of 10 June 1958.

(5) During arbitration proceedings or the enforcement of an award, the Contracting State involved in the dispute shall not raise the objection that the investor of the other Contracting State has received compensation under an insurance contract in respect of all or part of the damage.

Article 11

Relations between the Contracting States

This Treaty shall be in force irrespective of whether or not diplomatic or consular relations exist between the Contracting States.

Article 12

Registration clause

Registration of this Treaty with the Secretariat of the United Nations, in accordance with Article 102 of the United Nations Charter, shall be initiated immediately following its entry

into force by the Contracting State in which the signing took place. The other Contracting State shall be informed of registration, and of the UN registration number, as soon as this has been confirmed by the Secretariat of the United Nations.

Article 13

Entry into force, duration and notice of termination

(1) This Agreement shall be subject to ratification; the instruments of ratification shall be exchanged as soon as possible.

(2) This Treaty shall enter into force on the first day of the second month following the exchange of the instruments of ratification. It shall remain in force for a period of ten years and shall continue in force thereafter for an unlimited period unless denounced in writing through diplomatic channels by either Contracting State twelve months before its expiration. After the expiry of the period of ten years this Treaty may be denounced at any time by either Contracting State giving twelve months' notice.

(3) In respect of investments made prior to the date of termination of this Treaty, the provisions of Articles 1 to 12 above shall continue to be effective for a further period of twenty years from the date of termination of this Treaty.

Done in _____ on _____ in duplicate in the German and languages, both texts being equally authentic.

For the

For

Federal Republic of Germany

.....