

Сыргакова З.А.

ПОРЯДОК РАЗРЕШЕНИЯ МЕЖДУНАРОДНЫХ ИНВЕСТИЦИОННЫХ СПОРОВ В КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКЕ

Z.A. Syrgakova

METHOD OF INTERNATIONAL INVESTMENT DISPUTES' SETTLEMENT IN THE KYRGYZ REPUBLIC

УДК: 342.341.33.

Инвестиционный спор разрешается в соответствии с любыми из применимых процедур, предварительно согласованных между инвестором и государственными органами Кыргызской Республики, что не исключает использование инвестором иных средств правовой защиты в соответствии с законодательством Кыргызской Республики. Механизмы разрешения инвестиционных споров присутствуют как в национальных законодательствах, так и в международных договорах и соглашениях, которые регламентируют правосубъектность государства и иностранных инвесторов как равных сторон в случае возникновения инвестиционного спора.

Investment dispute is settled in accordance with any of applicable procedures previously agreed between investor and state organs of the Kyrgyz Republic. This doesn't exclude investor's use of other legal remedies in accordance with the Kyrgyz Republic's legislation. Mechanisms of foreign investments' settlement are both in national legislation and in treaties, agreements which regulate legal personality of state and foreign investors as equal parties in the case of investment dispute.

Возникновение и развитие международно-правовых механизмов и норм, направленных на защиту иностранных инвестиций, начинается в последние десятилетия XX века.

К определению термина "инвестиционный спор" существует два подхода. Так, под инвестиционными спорами в широком смысле понимаются любые споры, связанные с инвестициями. Это могут быть споры экономического, технического, технологического, административного и правового характера между различными субъектами, причем экономические, технические, технологические и административные споры могут иметь самостоятельный характер, а также выступать составной частью правового спора¹.

Вследствие того, что инвестиционные правоотношения содержат в себе иностранный элемент, а также международный характер механизмов разрешения инвестиционных споров и исполнения принятого решения, необходимо учитывать неотъемлемость международной законодательной и судебной практики. В этой связи, нам необходимо упомянуть Вашингтонскую конвенцию об урегулировании инвестиционных споров между государством и гражданами других государств от 18 марта 1965 года.

Так, статья 25 вышеназванной конвенции в качестве инвестиционных споров регламентирует

правовые споры, возникающие непосредственно из отношений, связанных с инвестициями, между государством (или любым уполномоченным органом государства) и лицом (физическим или юридическим) другого государства, т.е. прямо конкретизирует наличие иностранного элемента в данном правоотношении. Кыргызская Республика подписала Вашингтонскую конвенцию в 1992 году, а ратифицировала в 1997 году. Ратифицировав конвенцию, Кыргызстан имеет право при разрешении инвестиционных споров обратиться в Международный центр по урегулированию инвестиционных споров (далее - МЦУИС), учрежденный Вашингтонской конвенцией на основании дополнительного протокола 1978 года.

По мнению М. А. Баратовой, к инвестиционным спорам относятся:

- а) "инвестиционные споры (те, которые вытекают из отношений, связанных с иностранными инвестициями)";
- б) "споры, возникшие между договаривающимся государством и иностранным частным инвестором";
- в) "правовые споры (то есть касающиеся сущности и объема юридических прав и обязанностей сторон, условий и размеров компенсации за нарушение обязательств по данному инвестиционному контракту)"².

Однако нельзя согласиться с выводом М. А. Баратовой о том, что "государство, самостоятельно определяя категории инвестиционных споров, передаваемых для рассмотрения в МЦУИС, косвенным образом дает определение понятия "инвестиционные споры"³. Так как на наш взгляд, государство только определяет компетенцию МЦУИС относительно инвестиционных споров.

Далее, в узком смысле под инвестиционными спорами следует понимать правовые споры между государством и частным иностранным инвестором, связанные с инвестициями последнего на территории первого. В правовой доктрине именно споры в узком смысле принято называть инвестиционными⁴.

Республике" присутствует определение термина "инвестиционный спор", который прямо указывает на то, что этот спор возникает, при реализации инве-

¹ Баратова М. А. Инвестиционные споры: понятие, виды, способы разрешения // Законодательство. - М., 1998. - № 4. - С. 66-76.

³ Баратова М. А. Там же.

⁴ Богуславский М. М. "Международное частное право: современная практика". - М.: ТОН-Остожье, 2000. - С. 198-212;

¹ Круто С. Инвестиционные соглашения и споры между государством и частным иностранным инвестором. - М.: "Хозяйство и право", 2001. - С. 4.

тиций между инвестором и государственными органами, должностными лицами Кыргызской Республики и другими участниками инвестиционной деятельности.

Инвестиционные споры можно считать спорами о дефинициях. Так как основные трудности при их урегулировании возникают именно с различным толкованием терминов, причем не только в разных правовых системах, но и в рамках одной системы. Например, в межправительственных Соглашениях о поощрении и взаимной защите капиталовложений, заключенных Кыргызстаном (далее - СПЗКВ), термины "инвестор", "капиталовложения", "режим наибольшего благоприятствования" имеют различное содержание.

Разное основание и различный порядок разрешения могут иметь инвестиционные споры. Это зависит от различных факторов, таких как договорная база инвестиционных правоотношений с государством, наличие СПЗКВ между принимающим государством и государством инвестора и др.

Часто проводится сравнение с процедурами улаживания межгосударственных споров при обсуждении процедур разрешения инвестиционных споров между государством и частным иностранным инвестором. Согласно ст. 33 Устава ООН⁵ к таковым относятся переговоры, обследование, посредничество, примирение, арбитраж, судебное разбирательство, обращение к региональным органам или соглашениям или иным мирным средствам. Существуют случаи в судебной практике признания за инвестиционным спором статуса публично-правового.

В настоящее время господствует мнение о частноправовой природе инвестиционных споров. МБРР (Международный Банк Реконструкции) рекомендует споры между иностранным частным инвестором и государством, принимающим инвестиции, разрешать в обычном порядке путем ведения переговоров, а при отсутствии результатов - путем обращения к национальной судебной системе, к иным согласованным способам разрешения споров, включая примирительную процедуру и независимый арбитраж, чье решение является обязательным для сторон⁶.

По мнению Р. Х. Фолсома, М. У. Гордона, и Дж. А. Спаногла, способы разрешения споров разделены на две категории⁷:

- формальные способы - судебное разбирательство или арбитраж;
- неформальные способы - разрешение споров на основе посредничества до обращения к формальным "неофициальным встречам раз в полгода

⁵ Устав ООН был подписан 26 июня 1945 года в Сан-Франциско на заключительном заседании Конференции объединенных Наций по созданию Международной Организации и вступил в силу 24 октября 1945 года. // Официальный сайт Организации объединенных Наций <http://www.un.org/ru/documents/charter/intro.shtml>

⁶ Пункт 1 раздела V Руководства по регулированию прямых иностранных инвестиций МБРР.

⁷ Р. Х. Фолсом, М. У. Гордон, Дж. А. Спаногл. Международные сделки: Краткий курс. - М., 1996. - С. 217.

для обсуждения возникающих вопросов толкования соглашения").

Таким образом, все механизмы разрешения инвестиционных споров можно разделить на: обязывающие и необязывающие⁸.

К необязывающим, т.е. не носящим обязательный характер, а скорее как к рекомендующим механизмам относятся переговоры, консультации, примирение или согласительная процедура, посредничество, экспертиза, причем данный перечень не является исчерпывающим.

Согласно ст. 9 Соглашения о поощрении и взаимной защите инвестиций в государствах - членах Евразийского экономического сообщества, споры между Стороной государства-реципиента и инвестором государства другой Стороны, возникающие в связи с вложениями данного инвестора на территории государства-реципиента, разрешаются путем переговоров.

В случае, если спор не может быть решен путем переговоров в течение шести месяцев с даты письменного уведомления любой из сторон спора о его разрешении путем переговоров, то Соглашением предусматривается один из обязательных механизмов разрешения инвестиционного спора, т.е. в суде государства-реципиента, компетентный рассматривать соответствующие споры, либо в международном коммерческом арбитраже при торговой палате любого государства, выбранного участниками спора, либо в арбитражном суде "ad-hoc", который, если стороны спора не согласятся на иное, должен быть создан и действовать согласно Арбитражному регламенту Комиссии Организации объединенных Наций по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) или посредством Международного центра по урегулированию инвестиционных споров, созданного в соответствии с Конвенцией об урегулировании инвестиционных споров между государствами и физическими или юридическими лицами других государств от 18 марта 1965 г., для разрешения спора в соответствии с положениями этой Конвенции (при условии, что она вступила в силу для обоих государств сторон спора) или в соответствии с Дополнительными правилами Международного центра по урегулированию инвестиционных споров (в случае, если Конвенция не вступила в силу для обоих или одного из государств).

Таким образом, говоря о возможности рассмотрения инвестиционного спора в суде государства-реципиента, компетентного рассматривать соответствующие споры, важно отметить, что в условиях интеграции международных хозяйственных связей, активного проникновения иностранного капитала в экономику Кыргызской Республики, нередкими становятся конфликты между субъектами хозяйствующих отношений, требующих судебного разрешения⁹.

⁸ Крупно С. Инвестиционные соглашения и споры между государством и частным иностранным инвестором. - М.: "Хозяйство и право", 2001. - С. 35.

⁹ Айткулова И.В. Коммерческое право. Практика применения в Кыргызской Республике. - Т.3. - Бишкек, 2001. - С. 226.

На решение этой задачи нацелены многие нормативно-правовые акты Кыргызской Республики как национального, так и международного характера.

Осуществление капиталовложений частным иностранным инвестором на территории принимающего государства, а также его различные формы являются благодатной почвой для возникновения споров между государством и частным иностранным инвестором¹⁰.

В то же время разрешение споров имеет первостепенное значение для международных экономических связей. От этого зависят уровень соблюдения условий контрактов, поддержание порядка, уважение прав участников инвестиционных отношений. При этом речь зачастую идет о судьбе имущества огромной стоимости. Значение проблемы подчеркивается и в политических международных актах. В Заключительном акте ОБСЕ 1975 г. говорится, что быстрое и справедливое разрешение международных коммерческих споров способствует расширению и облегчению торгового и экономического сотрудничества и что наиболее подходящим для этого инструментом является арбитраж. Значение этих положений отмечалось и в последующих актах ОБСЕ¹¹.

Так, согласно статье 18 Закона КР "Об инвестициях в Кыргызской Республике": "1. Инвестиционный спор разрешается в соответствии с любой применимой процедурой, предварительно согласованной между инвестором и государственными органами Кыргызской Республики, что не исключает использование инвестором иных средств правовой защиты в соответствии с законодательством Кыргызской Республики.

2. При отсутствии такого соглашения инвестиционный спор между уполномоченными государственными органами Кыргызской Республики и инвестором по возможности решается с помощью консультаций между сторонами. Если стороны не придут к мирному урегулированию спора в течение трех месяцев со дня первого письменного обращения за такой консультацией, любой инвестиционный спор между инвестором и государственными органами Кыргызской Республики разрешается в судебных органах Кыргызской Республики, если только в случае спора между иностранным инвестором и государственным органом одна из сторон не просит рассмотреть спор в соответствии с одной из следующих процедур путем обращения:

а) в Международный центр по разрешению инвестиционных споров (МЦРИС) на основании Конвенции по урегулированию инвестиционных споров между государствами и подданными других государств или правил, регулирующих использование дополнительных средств для проведения слушаний Секретариатом центра; или

б) в арбитраж или международный временный арбитражный трибунал (коммерческий суд), созданный в соответствии с арбитражными правилами Комиссии Организации объединенных Наций по Международному торговому праву".

Также необходимо отметить, что любой инвестиционный спор, возникающий между иностранным и отечественным инвесторами, рассматривается и разрешается в судах Кыргызской Республики, если только стороны не придут к соглашению, о применимом праве, либо другой процедуре урегулирования споров.

Более того, на основе проведенного нами анализа всего имеющегося научно-практического материала, мы отметили, что для улучшения инвестиционного климата в Кыргызской Республике, а также упрощения процедуры разрешения инвестиционных споров, требуется ратифицировать Конвенцию об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций 1985 года, подписанную в Сеуле.

Литература:

1. Крупко С. Инвестиционные соглашения и споры между государством и частным иностранным инвестором. - М.: "Хозяйство и право", 2001.
2. Баратова М. А. Инвестиционные споры: понятие, виды, способы разрешения // Законодательство. - М., 1998.- №4.
3. Богуславский М.М. "Международное частное право: современная практика". - М.: ТОН-Остожье, 2000.
4. Устав ООН подписанный 26 июня 1945 года в Сан-Франциско на заключительном заседании Конференции объединенных Наций по созданию Международной Организации и вступил в силу 24 октября 1945 года. // Официальный сайт Организации объединенных Наций <http://www.un.org/ru/documents/charter/intro.shtml>
5. Айткулова И.В. Коммерческое право. Практика применения в Кыргызской Республике. - Т.3. - Бишкек, 2001.
6. Дмитриева Г.К. Международный коммерческий арбитраж: Учебно-практическое пособие. - М., 1977.
7. Керимбаева А.Ш. Судья Экономического Суда Содружества Независимых Государств от Кыргызской Республики. Международно-правовые механизмы защиты иностранных инвестиций. // Официальный сайт Экономического Суда Содружества Независимых Государств <http://www.sudsng.org/about/judge/?refType=submitForm#3>

Рецензент: к.ю.н. Рыскулов И. А.

¹⁰ Крупко С. Указ. соч. С. 6.

³ Дмитриева Г.К. Международный коммерческий арбитраж: Учебно-практическое пособие. - М., 1977. - С.