

Мамытова А.Т.

**КУМТӨРДҮ УЛУТТАШТЫРУУ МАСЕЛЕСИ ЭЛ АРАЛЫК-УКУКТУК
АСПЕКТИ БОЮНЧА**

Мамытова А.Т.

**ПО МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОМУ АСПЕКТУ ВОПРОСА
НАЦИОНАЛИЗАЦИИ КУМТОРА**

A.T. Mamytova

**ON THE INTERNATIONAL LEGAL ASPECT OF THE ISSUE OF THE
NATIONALIZATION OF KUMTOR**

УДК: 347.2/3 (04)

Макалада Кумтөрдү улутташтыруу боюнча маселелердин мыйзам актылары, ошондой эле ушул маселени жөнгө салган эл аралык келишимдер каралат.

Негизги сөздөр: мыйзам, улутташтыруу, эл аралык келишимдер, компенсация, макулдашуулар.

В статье рассматриваются законодательные акты по вопросу национализации Кумтора, а также Международные договора, регулирующие этот вопрос.

Ключевые слова: закон, национализация, международные договора, компенсация, соглашения.

The article discusses the legislative acts on the question of the nationalization of Kumtor, as well as the International Treaty governing the matter.

Key words: law, nationalization, international agreement, compensation agreement.

В обоснование проекта Закона Кыргызской Республики «О национализации имущества ЗАО «Кумтор Голд Компани», инициированного парламентской фракцией «Ата-Мекен», приводятся Резолюции Генеральной Ассамблеи ООН «О праве свободной эксплуатации естественных богатств и ресурсов» [1], «О неотъемлемом суверенитете над естественными ресурсами» [2], «О постоянном суверенитете над природными ресурсами» [3], «О Декларации об установлении нового международного экономического порядка» [4], «О хартии экономических прав и обязанностей государств» [5].

Следует отметить, что в соответствии со статьями 13, 55, 66 Устава Организации Объединенных Наций (ООН), принятые Генеральной Ассамблеей ООН резолюции, в отличие от решений [Совета Безопасности](#), не имеют обязательной юридической силы, так как имеют силу рекомендаций, при этом ни одна из наций не может наложить на них [вето](#).

В этой связи ссылка на юридически не обязывающие акты ООН является не состоятельной.

В соответствии с Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН от 14 декабря 1962 года за №1803 (XVII) «О неотъемлемом суверенитете над естественными ресурсами», следует, что:

Пунктом 3 предусмотрено, что в случае предоставления разрешения, использование ввезенного капитала и доходов с этого капитала регулируются условиями этого разрешения, действующими национальными законами и международным правом.

В разрезе национального законодательства Кыргызской Республики следует отметить, что первоначально концессия (а это и есть разрешение на разработку Кумторского месторождения канадским инвесторам, в начале компании «Камеко», а затем «Центерра Голд Инк.») была предоставлена в соответствии с действующим на тот период Законом Кыргызской Республики «О концессиях и иностранных концессионных предприятиях в Республике Кыргызстан» от 6 марта 1992 года.

Пунктом 4 вышеуказанной Резолюции Генеральной Ассамблеи ООН от 14 декабря 1962 года за №1803 (XVII) предусмотрено, что **Национализация, Экспроприация или Реквизиция** должны основываться на соображениях или мотивах общественной пользы, безопасности или национальных интересов, которые признаются более важными, чем чисто личные или частные интересы как граждан, так и иностранцев. **В этих случаях владельцу уплачивается соответствующая компенсация** согласно правилам, действующим в государстве, которое принимает эти меры в осуществление своего суверенитета, и в соответствии с международным правом. **Во всех случаях, когда вопрос о компенсации вызывает спор, используются все возможности разрешения его в национальных судебных инстанциях государства, принимающего эти меры. Однако, по соглашению заинтересованных суверенных государств и других заинтересованных сторон, спор должен быть урегулирован в арбитражном порядке или международным судебным решением.**

Пунктом 8 данного документа предусмотрено, что Соглашения об иностранных инвестициях, свободно заключенные суверенными государствами,

должны добросовестно соблюдаться; государства и международные организации должны строго и добросовестно соблюдать суверенитет народов и наций над их природными богатствами и ресурсами в соответствии с Уставом и принципами, изложенными в настоящей резолюции.

Таким образом, даже в соответствии с данными нормами международно-правового документа был предусмотрен порядок рассмотрения спора с иностранным инвестором в случае заключения с ним соответствующего соглашения в международном коммерческом арбитражном суде (иначе говоря в третейском суде), а также безусловно было определено, что в случае проведения национализации имущества иностранного инвестора, ему (инвестору) необходимо выплатить компенсацию, размер которого должен определяться взаимным согласованием, то есть в договорном порядке и только в случае возникновения спора, он должен будет рассматриваться судом. Однако в ситуации с месторождением «Кумтор» со стороны Жогорку Кенеша Кыргызской Республики и Правительства Кыргызской Республики, которому право подписания Соглашения о новых условиях по проекту «Кумтор» было делегировано со стороны высшего законодательного органа Жогорку Кенеша Кыргызской Республики, с канадской компанией «Центерра Голд Инк.» 24 апреля 2009 года было заключено Соглашение о новых условиях, которое было ратифицировано соответствующим Законом Кыргызской Республики и ему было придано превалярующее значение над законодательством Кыргызской Республики.

В связи с тем, что с 2010 года наше отечественное законодательство претерпело значительные изменения. Была принята всенародным референдумом Конституция Кыргызской Республики, в порядке приведения с ней был принят новый Конституционный Закон Кыргызской Республики «О Правительстве Кыргызской Республики», был принят совершенно новый Закон о международных договорах и другие законодательные акты. Даже процедура отмены (т.н. денонсации) Соглашения о новых условиях от 24 апреля 2009 года приведет к крайне нежелательным последствиям для экономики республики, а главное негативным правовым последствиям, связанным с международно-правовым обязательствам, вытекающим из данного Соглашения от 2009 года.

Так, например, в соответствии с ныне действующим Законом Кыргызской Республики «О международных договорах Кыргызской Республики», Соглашение о новых условиях по проекту «Кумтор» от 24 апреля 2009 года не может быть денонсировано (прекращено), так как согласно статье 2 данного Закона, оно не подпадает под понятие «Международного договора», которое носит следующее официальное определение: **«международный договор Кыргызской Республики** – это вступивший в установленном законом и другими нормативными правовыми

актами Кыргызской Республики порядке в силу международный договор, участницей которого является Кыргызская Республика, представляющий собой равноправное и добровольное соглашение Кыргызской Республики с одним или несколькими государствами, международными организациями или с другими субъектами международного права относительно прав и обязанностей в области международных отношений». Так как канадская компания «Центерра Голд Инк.» является **частной, то есть не образованной в результате подписания межгосударственного соглашения или в соответствии с Уставом ООН**, она не может выступать в качестве субъекта международного публичного договора.

Как ранее было отмечено по вопросу наличия добровольного подписания со стороны Кыргызской Республики Соглашения о новых условиях по проекту «Кумтор» от 24 апреля 2009 года наше государство в лице Президента Кыргызской Республики, Жогорку Кенеша Кыргызской Республики и Правительства Кыргызской Республики по поручению самого Жогорку Кенеша Кыргызской Республики уже выразили свое волеизъявление подписав его и ратифицировав в форме закона Кыргызской Республики.

Более того, никто не отрицает суверенное право Кыргызской Республики на использование своих природных ресурсов, включая месторождение «Кумтор», но здесь следует учесть тот факт, что Законом^[6] Кыргызской Республики «О ратификации Соглашения о новых условиях по проекту «Кумтор» между Правительством Кыргызской Республики, открытым акционерным обществом «Кыргызалтын», канадской компанией «Центерра Голд Инк.», закрытым акционерным обществом «Кумтор Оперейтинг Компани», закрытым акционерным обществом «Кумтор Голд Компани» и канадской корпорацией «Камеко», подписанного 24 апреля 2009 года в городе Бишкек», было ратифицировано Соглашение о новых условиях по проекту «Кумтор» между Правительством Кыргызской Республики, открытым акционерным обществом «Кыргызалтын», канадской компанией «Центерра Голд Инк.», закрытым акционерным обществом «Кумтор Оперейтинг Компани», закрытым акционерным обществом «Кумтор Голд Компани» и канадской компанией «Камеко», в соответствии с условиями которого, Кыргызская Республика в лице парламента и Правительства Кыргызской Республики уже реализовала свое суверенное право над частью своих природных ресурсов, передав разработку месторождения «Кумтор» канадской компании «Центерра Голд Инк.» в лице ее дочерних предприятий ЗАО «Кумтор Голд Компани» и ЗАО «Кумтор Оперейтинг Компани».

Таким образом, все Соглашения, заключенные в 2009 году между Правительством Кыргызской Республики, ОАО «Кыргызалтын», ЗАО «Кумтор Голд Компани», ЗАО «Кумтор Оперейтинг Компани» и канадской компанией «Центерра Голд

Инк.» являются действующими и имеющими свою юридическую силу.

В соответствии с нормой пункта 3 статьи 6 Конституции Кыргызской Республики, вступившие в установленном законом порядке в силу международные договоры, участницей которых является Кыргызская Республика, а также общепризнанные принципы и нормы международного права являются составной частью правовой системы Кыргызской Республики. А так как Соглашение о новых условиях по проекту «Кумтор» прошло процедуру ратификации, то оно имеет силу международного договора.

В соответствии с нормой пункта 3 статьи 12 Конституции Кыргызской Республики, обращение в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц (национализация), производится на основании закона с возмещением стоимости этого имущества и других убытков.

В Кыргызской Республике до сих пор не принят Закон «О национализации», регламентирующий общий порядок и общие условия проведения национализации, как это предусмотрено статьей 288 Гражданского кодекса Кыргызской Республики, в соответствии с которой, обращение имущества, принадлежащего гражданам и юридическим лицам, в государственную собственность путем его национализации допускается только на основании закона о национализации этого имущества и с возмещением лицу, имущество которого национализировано, стоимости этого имущества и других убытков, причиняемых его изъятием. Условия и порядок проведения национализации устанавливаются законом.

В предлагаемом парламентской фракцией «Ата Мекен» Жогорку Кенеша Кыргызской Республики проекте Закона Кыргызской Республики «О национализации имущества ЗАО «Кумтор Голд Компани» не прописаны условия и не предусмотрен порядок проведения национализации, что свидетельствует о не соответствии данного законопроекта с нормами нормативно-правового акта, имеющего более высокую юридическую силу, как это предусмотрено пунктом 2 статьи 6 Закона Кыргызской Республики «О нормативно-правовых актах Кыргызской Республики» [7].

Более того, в соответствии с пунктом 3 статьи 80 Конституции КР, проекты законов, предусматривающие увеличение расходов, покрываемых за счет государственного бюджета, могут быть приняты Жогорку Кенешем после определения Правительством источника финансирования.

Однако в предлагаемом парламентской фракцией «Ата Мекен» проекте Закона «О национализации имущества ЗАО «Кумтор Голд Компани» не указан и не предусмотрен источник финансирования для покрытия расходов, связанных с возмещением стоимости имущества ЗАО «Кумтор Голд Компани», что также свидетельствует о необоснованности привнесения данного

законопроекта.

Статьей 2 проекта Закона Кыргызской Республики «О национализации имущества ЗАО «Кумтор Голд Компани» предлагается поэтапный порядок выплаты возмещения ущерба «Центерре».

Данная предлагаемая к принятию норма статьи 2 проекта Закона не соответствует Статье 6.1 Пересмотренного инвестиционного соглашения от 6 июня 2009 года, в соответствии с которой, в случае осуществления любого Экспроприационного Действия (включающего в себя термин «национализация») со стороны Государственного Должностного Лица (имеется ввиду любой орган власти, ведомство или должностное лицо Кыргызской Республики, обладающее полномочиями по принятию или принудительному исполнению решения), Правительство Кыргызской Республики должно одновременно с таким действием перевести на счет, указанный Инвестором (компанией «Центерра Голд Инк.») в банке, находящемся вне территории Кыргызской Республики, сумму наличными в долларах США, равную реальной рыночной стоимости любого актива, имущества, дохода или права, затронутого таким Экспроприационным Действием (по состоянию на момент, непосредственно предшествующий такому Экспроприационному Действию, и без учета любого уменьшения стоимости вследствие любого предложенного Экспроприационного Действия).

Таким образом, действующее на настоящий момент Соглашение, участником которого является Правительство Кыргызской Республики, предусматривает обязательное к исполнению единовременную выплату в наличных денежных средствах в иностранной валюте США со стороны Правительства Кыргызской Республики всей реальной рыночной стоимости национализируемого имущества ЗАО «Кумтор Голд Компани».

Более того, необходимо учесть норму Статьи 2.7 Пересмотренного Соглашения акционеров «Центерра» от 6 июня 2009 года, в соответствии с которой, компания «Центерра Голд Инк.» в соответствии с Планом прав защиты, по основным условиям которого, «Центерра» получит платеж в рамках полиса страхования от политических рисков, которые будут вызваны в том случае, когда ОАО «Кыргызалтын» будет находиться под прямым или косвенным контролем Правительства Кыргызской Республики, будут вызваны действием (или бездействием) Правительства Кыргызской Республики, направленным на изъятие активов или имущества ЗАО «Кумтор Голд Компани», все акции компании «Центерра Голд Инк.», принадлежащие ОАО «Кыргызалтын», без согласия ОАО «Кыргызалтын» могут быть размыты и могут быть проданы по цене 0,01 доллара США за одну акцию любому другому акционеру компании «Центерра Голд Инк.», при этом в качестве последствий такого действия ОАО «Кыргызалтын» лишится права голоса на общем собрании акционеров компании

«Центерра Голд Инк.» по всем данным акциям, а также лишится права на получение дивидендов по данным акциям в период действия страхового случая политических рисков.

Литература:

1. Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН «О праве свободной эксплуатации естественных богатств и ресурсов» №626 от 21 декабря 1952 года.
2. Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН «О неотъемлемом суверенитете над естественными ресурсами» №1803 (XVII) от 14 декабря 1962 года.
3. Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН «О постоянном суверенитете над природными ресурсами» №3171 (XXVIII) от 17 декабря 1973 года.
4. Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН «О Декларации об установлении нового международного экономического порядка» №3201 (S-VI) от 1 мая 1974.
5. Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН «О хартии экономических прав и обязанностей государств» №3281 (XXIX) от 12 декабря 1974 года.
6. Закон Кыргызской Республики «О ратификации Соглашения о новых условиях по проекту «Кумтор» между Правительством Кыргызской Республики, ОАО «Кыргызалтын», канадской компанией «Центерра Голд Инк.», ЗАО «Кумтор Оперейтинг Компани», ЗАО «Кумтор Голд Компани» и канадской корпорацией «Камеко Корпорейшн», от 24.04.2009 года (в редакции Закона КР №175 от 29.05.2009 года).
7. Закон Кыргызской Республики «О нормативных правовых актах Кыргызской Республики» №241 от 20.07.2009.

Рецензент: д.ю.н., профессор Керезбеков К.К.
