

*Бактыбек кызы Асель*

**КЫРГЫЗ РЕСПУБЛИКАСЫНДА ЧЕТ ӨЛКӨЛҮК ИНВЕСТИТОРЛОРДУН  
УКУГУН КОРГООЧУ УКУКТУК МЕХАНИЗМДЕР**

*Бактыбек кызы Асель*

**ПРАВОВЫЕ МЕХАНИЗМЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ ИНОСТРАННЫХ  
ИНВЕСТИТОРОВ В КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКЕ**

*Baktybek kyzy Asel*

**LEGAL MECHANISMS OF PROTECTION OF FOREIGN INVESTORS  
IN THE KYRGYZ REPUBLIC**

УДК: 339.78.22 (575.2) (043.3)

Макалада өлкөнүн инвестициялык климатын жакшыртуу, «экспроприацияны» коомдук кызыкчылык үчүн жүзөгө ашыруу, эл аралык көп тармактуу инвестициялык келишимдер боюнча, эки тараптуу инвестициялык келишимдердин инвестицияларын өз ара демилгелөө жана коргоо боюнча Кыргыз Республикасынын нормативдик-укуктук актыларына ылайык келген айрым өзгөрүү жана кошумчаларды киргизүү боюнча маселелер козголгон. Туруктуу өнүгүү үчүн инвестициялык саясаттын негизин, туруктуу өнүгүүнүн артыкчылыгын максималдаштырууга жардам берген келишимдик абалдардын альтернативдүү варианттарын изилдөө керек. Келечектеги келишимдерге фундамент болуп бере ала турган эки тараптуу инвестициялык келишимдин моделин түзүү ылайык. Ошондой эле эл аралык инвестициялык укук менен иш алып барган атайын адистерди даярдоо абзел. Эгерде инвестициялык пикир-келишестиктер келип чыкса, Кыргыз Республикасынын Өкмөтү эл аралык сотторго катышуу үчүн түзүлгөн жаңы механизмди тикеден-тике колдоно алат.

**Ключевые слова:** Кыргызстан, Россия, Кытай, укук-нормативдик актылар, экспроприация, инвестицияны коргоо, сунуштама.

В статье затрагиваются вопросы о внесении ряда изменений и дополнений в соответствии с нормативно-правовыми актами Кыргызской Республики, об улучшении инвестиционного климата страны, об осуществлении «экспроприации» в общественных интересах, о Международных многосторонних инвестиционных соглашениях, а также о поощрении и взаимной защите инвестиций Двусторонних инвестиционных соглашений.

Для устойчивого развития изучить Основу инвестиционной политики, альтернативные варианты договорных положений, которая сможет помочь максимизировать преимущество устойчивого развития и минимизировать иностранные инвестиционные проблемы. Создать модель двустороннего инвестиционного соглашения, которое послужит фундаментом для будущих переговоров. А также, о подготовке кадров, специально назначенных для работы с международным инвестиционным правом. В случае возникновения инвестиционных споров, Правительство Кыргызской Республики может включить непосредственно новый механизм созданный для участия в международных судах

**Ключевые слова:** Кыргызстан, Россия, Китай, правовые-нормативные акты, экспроприация, защита инвестиций, рекомендации.

*In article the questions of introduction of a number of*

*changes and additions according to normative legal acts of the Kyrgyz Republic, about improvement of investment climate of the country, about implementation of "expropriation" in public interests, about the International multilateral investment agreements, and also about encouragement and mutual protection of investments of Bilateral investment agreements are raised.*

*For a sustainable development to study Fundamentals of investment policy, alternative versions of contractual provisions which will be able to help to maximize advantage of a sustainable development and to minimize foreign investment problems. To create model of the bilateral investment agreement which will serve as the base for future negotiations. And also, about training, specially appointed for work with the international investment law. In case of investment disputes, the Government of KR can turn on directly new mechanism created for participation in the International Courts of Justice*

**Key words:** *Kyrgyzstan, Russia, China, legal - regulations, expropriation, protection of investments, recommendations.*

Становление и развитие инвестиционного законодательства Кыргызской республики (в дальнейшем КР) прошел достаточно сложный путь, чтобы улучшить инвестиционный климат страны. Правительство КР внес ряд изменений и дополнений в соответствующие нормативно-правовые акты КР. Основными источниками инвестиционного законодательства страны является: Национальное законодательство КР, Международные многосторонние инвестиционные соглашения, а также Двусторонние инвестиционные соглашения. Итак, рассмотрим подробно каждый источник законодательства по отдельности:

*Национальное законодательство КР.* Инвестиционный режим регулируется Конституцией КР, специальным законом «Об инвестициях в КР», а также общими законами как: «О свободных экономических зонах в КР», «О лицензионно-разрешительной системе в КР», «О недрах», «О таможенном регулировании в КР», «Налоговый кодекс», «Земельный кодекс», «О государственно-частном партнерстве в КР», «Об акционерных обществах», «О хозяйственных товариществах и обществах». Из вышеперечисленных нормативно-правовых актов, закон «Об инвестициях в КР» глава 2 устанавливает нижеследующие гарантии защиты прав иностранных инвесторов.

торов: Предоставление иностранным инвесторам национального режима при осуществлении инвестиционной деятельности на территории КР; Гарантия вывоза за пределы КР прибыли полученной от инвестиционной деятельности; Свободная конвертация национальной валюты КР; Гарантия от экспроприации иностранных инвестиции и возмещение убытков инвесторам.

Иностранных инвесторов в большей степени беспокоит “экспроприация”, которая неоднократно осуществляется Правительством КР за последние годы. Конференция Организации Объединенных Наций по Торговле и Развитию (ЮНКТАД) в докладе «Обзор инвестиционной политики - Кыргызстан» дает оценку: «Определение «прямой экспроприации» соответствует международной практике. Закон «Об инвестициях в КР» разрешает экспроприацию только тогда, когда она осуществляется в общественных интересах, по принципу не дискриминации, в соответствии установленной правовой процедурой, и при условии своевременной и соответствующей компенсации реального ущерба, включая упущенную выгоду. Кроме того, Конституция КР предоставляет государству право национализировать частную собственность, и процесс регулируется в соответствии с Гражданским кодексом КР, № 15 1996 г.» [1]. Одновременно ЮНКТАД считает, что политическая нестабильность и слабый уровень исполнения закона остается основной проблемой защиты иностранных инвестиций в КР. Ярким примером считаются социальные столкновения 2010 года, когда Правительство КР не смогло своевременно защитить имущество иностранных инвесторов от экспроприации.

С 2010 года по сегодняшний день, были рассмотрены нижеследующие арбитражные разбирательства [2] связанные с экспроприацией имущества иностранных инвесторов, в котором Правительство КР выступает в лице ответчика: ОАО «Ташкент» и другие инициировали иск против КР, спор возник в связи с экспроприацией пансионатов “Золотые пески” и “Рохат-НБУ” принадлежащих юридическим лицам Узбекистана (ICSID Case No. ARB(AF)/16/4); Гражданин Кореи Ли Джон Бэк и ИОсОО Центрально-Азиатская корпорация по развитию СЭЗ «Бишкек» инициировали иск против КР, причиной тому послужило 3-х этапное экспроприация инвестиции истца (МТПП Дело №А40-19518/14); ОсОО «О.К.К.В.» застройщик и участники долевого строительства инициировали иск против КР (МТПП Дело №А40-25942/14-25-164); Гражданин Латвии Валерий Белокопи инициировали иск против КР за экспроприацию «Манас Банка» (24 октября 2014 г.). Стоит отметить из вышеперечисленных арбитражных дел, три решения были вынесены в пользу иностранных инвесторов, это означает что права и интересы иностранных инвесторов должным образом защищены, несмотря на существующие проблемы в КР.

*Международные многосторонние инвестиционные соглашения.* После приобретения независимости КР присоединился к различным международным

многосторонним соглашениям, они включают: Конвенция о защите прав инвесторов СНГ (1997г.), Соглашение «О поощрении и взаимной защите инвестиций в государствах ЕВрАзЭС» (2008г.), Договор к Энергетической Хартии (1994г.), Конвенция ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений, *Нью-Йоркской конвенция* (1997 г.), Конвенция об образовании Многостороннего агентства по инвестиционным гарантиям, *Сеульская конвенция* (1998 г.), Конвенция об урегулировании инвестиционных споров между государствами и гражданами других государств, *Вашингтонская конвенция* (1995 г.) и др.

Стоит отметить в 1997 году КР ратифицировала Вашингтонскую конвенцию [3], однако она так и не вступила в силу. Н.Сабилов отмечает: «КР не депонировала акт о ратификации во Всемирный Банк, что является обязательным условием для вступления в силу Вашингтонской конвенции» [4]. Тем не менее, созданный на основе Вашингтонской конвенции Международный центр по урегулированию инвестиционных споров (МЦУИС) согласно *Дополнительным правилам* имеет юрисдикцию рассматривать и выносить арбитражное решение, если стороны отвечают одновременно трем требованиям [5] МЦУИС. Настоящее время МЦУИС уже рассмотрел нижеследующие арбитражные разбирательства с участием КР: В 2016г. ОАО «Ташкент» и другие юридические лица Узбекистана инициировали иск против КР за экспроприацию пансионатов на берегу Иссык-Куль (ICSID Case No. ARB(AF)/16/4), *дело находится на стадии рассмотрения в МЦУИС* [6]; В 2013 г. Consolidated exploration Holdings Ltd. подал иск против Правительства КР за аннулирование лицензии на разработку месторождение Джеруй (ICSID Case No. ARB(AF)/13/1) [7]; В 2006 г. Турецкая компания «Sistem Muhendislik Insaat ve Ticaret A.S.» подала иск против КР за аннулирование права собственности на отель “Ак-Кеме” (ICSID Case No. ARB(AF)/06/1) [8].

*Двусторонние инвестиционные соглашения.* КР подписал ряд двусторонних соглашений о поощрении и взаимной защите инвестиций, первое двустороннее инвестиционное соглашение [9] было заключено с Турецкой Республикой в 1992 году. В 2000 г. КР и Россия подписали «Договор об экономическом сотрудничестве на 2000-2009 годы», в нем дается четкое указание компетентным государственным органам двух стран подготовить проект *«межправительственного соглашения о поощрении и взаимной защите инвестиций»*, но связи с некоторыми объективными причинами данное соглашение так и не было заключено. Тем не менее, сегодня КР и Россия в рамках ЕАЭС активно развивают двустороннее инвестиционное сотрудничество, по данным опубликованным Национального статистического комитета КР [10]: в 2016 г. инвестиции из России в КР составило 239, 064.4 тыс. долларов США, или 36,5% от всех прямых инвестиций в республику. Согласно «Стратегии устойчивого развития КР на период 2013-2017 гг.» планируется реализовать три основ-

ные инвестиционные проекты [11], которые будут финансироваться за счет РФ. Два проекта в сфере энергетики: Строительство Камбар- Атинской ГЭС-1 (3,4 млрд. долларов США) и Строительство Верхне Нарынского каскада ГЭС (412 млн. долларов США). Один проект в сфере транспорта и коммуникаций: Разработка ТЭО и строительство железнодорожной ветки, соединяющей север и юг КР (450 млн. долларов США).

Кроме того, стоит отметить за последние годы в рамках государственной стратегии «Один пояс-Один путь» прямой приток инвестиции из Китая резко возросло, в 2016 г. Китай стал первым крупным инвестором для Кыргызстана [12], его инвестиции составило 289, 561.9 тыс. долларов США или 44,2% от всех прямых инвестиций в КР. Согласно «Стратегии устойчивого развития КР на период 2013-2017 гг.» планируется за счет кредитов КНР реализовать в агропромышленном комплексе, энергетике, транспорта и коммуникации итого 19 инвестиционных проектов [13], из них в проект по разработке ТЭО по строительству ж/д магистрали «Китай-Кыргызстан-Узбекистан» ожидается финансирования со стороны Китая на сумму 1,0 млн. долларов США. Конечно, фундаментом двустороннего инвестиционного сотрудничества между КР и Китаем служит «Соглашение о поощрении и взаимной защите капиталовложений» (1992 г.), обычно в таких двусторонних «типовых» инвестиционных соглашениях существует множество пробелов о котором мы обсудим ниже:

ЮНКТАД в докладе «Обзор инвестиционной политики-Кыргызстан» дает оценку так называемым *международным инвестиционным соглашениям* (МИС) [14]: Во-первых, МИС КР включает статьи как «справедливый и равный режим» и «защита прав инвесторов от прямой и косвенной экспроприации», но в тоже время отсутствует единое толкование вышеперечисленных значений. Во-вторых, в половине КР ДИД (двусторонних инвестиционных соглашениях) присутствует так называемая «зонтичные клаузы», они расширяют сферу действия ДИД и способствует росту противоречивых толкований арбитражными судами. В-третьих, МИС КР не включает положения об устойчивом развитии, а также не содержит исключений из рамок договора конкретно по сектору или отрасли (например, важные государственные сектора, как образование и здравоохранение) и не включают исключений государственной политики (например, по охране окружающей среды). ЮНКТАД объясняет это тем, что в КР острый недостаток квалифицированных специалистов для работы с инвестиционными соглашениями, комиссия готова оказать содействие КР при подготовке новых кадров для работы с МИС.

Исходя из вышеизложенного можно сделать следующие выводы:

Во-первых, Закон «Об инвестициях в КР» устанавливает либеральный инвестиционный режим, предоставляет иностранному инвестору полный комплект гарантий (гл. 2 ст.4-12) и государственную

поддержку (гл. 3 ст.13-14). Закон разрешает иностранным инвесторам осуществлять инвестиции в любых формах в объекты и виды деятельности, не запрещенные законодательством КР (гл. 2 ст.4.8). Всемирный банк опубликовал рейтинг по ведению бизнеса [15]: в 2016 г. КР из 190 стран занял 75 место, по сравнению с 2015 г. опустился на два пункта (73 место). Либеральный инвестиционный режим КР не повлиял на приток иностранных инвестиций, корень проблемы заключается в политическом нестабильности страны, слабый уровень исполнимости закона и коррупции. Но более важной проблемой является именно «противостояние интересов местного населения с иностранными инвесторами», КР следует внести в нормативно-правовые акты требования или руководящие принципы для иностранных инвесторов. Например, КР следует использовать опыт «Лаосской Народной- Демократической Республики: Руководство для инвесторов в строительстве эко-коттеджей». Эта страна славится своим эко-туризмом, иностранные инвесторы при осуществлении инвестиционной деятельности должны соблюдать следующие руководящие принципы [16]: *Использовать архитектуру и строительные материалы Лаоса; Сводить к минимуму использование электроэнергии; Использовать местные продукты и свести к минимуму использование химических веществ в повседневной деятельности; Сводить к минимуму и удалять отходы; Нанимать местное население и оказывать поддержку их общинам; Свести к минимуму негативное воздействие на близлежащие села.* На сегодняшний день, швейная и текстильная отрасль, сельское хозяйство и пищевая промышленность, туризм и горнодобывающая промышленность нуждаются в привлечении прямых иностранных инвестиций (ПИИ), КР следует пересмотреть все нормативно-правовые акты затрагивающие данную отрасль.

Во-вторых, КР подписал ряд многосторонних инвестиционных соглашений, но в большинстве из них КР не сделал оговорки, тем самым предоставил иностранным инвесторам широкий масштаб их применения. Например, Нью-Йоркская конвенция статья 1.3 дает возможность странам участникам установить ограничения при ратификации соглашения, но КР не сделал ни одной оговорки. В свою очередь Россия применяет: «положения Нью-Йоркской Конвенции в отношении арбитражных решений, вынесенных на территории государств, не являющихся участниками Конвенции, лишь на условиях взаимности» [17]. Китай также сделал оговорку: «Нью-Йоркская конвенция применяется только в отношении споров, возникшим по договорным или иным правоотношениям, которые считаются торговыми по национальному закону» [18]. КР в дальнейшем при присоединении к международным соглашениям следует воспользоваться оговоркой для защиты своих национальных интересов, так как за последние 10 лет в международных арбитражных судах было рассмотрено 13 дел [19] связанных с инвестиционным

спором, из них 6 решений было принято в пользу иностранных инвесторов, стоит отметить компенсация [20] выплачиваемая истцам превышает среднегодовую сумму поступлений ПИИ в КР.

В-третьих, КР подписал ряд двусторонних соглашений, которые предоставляют иностранным инвесторам режим наибольшего благоприятствования и национальный режим в том числе. Как выше сказано международное инвестиционное соглашение (МИС) КР не достаточно совершенен, стране следует воспользоваться рекомендациями ЮНКТАД: во-первых, Правительству КР следует изучить Основу инвестиционной политики для устойчивого развития (ОИПУР) ЮНКТАД, которая предлагает альтернативные варианты договорных положений, которая сможет помочь максимизировать преимущество устойчивого развития и минимизировать иностранные инвестиционные проблемы [21]. Во-вторых, Правительство КР следует создать модель двустороннего инвестиционного соглашения, которое послужат фундаментом для будущих переговоров. А также, КР следует обратиться в ЮНКТАД с просьбой о подготовке кадров, специально назначенных для работы с международным инвестиционным правом. В случае возникновения инвестиционных споров, Правительство КР может включить непосредственно новый механизм созданное для участия в международных судах Центр судебного представительства при Правительстве Кыргызской Республики образованное по постановлению Правительства КР от 7 сентября 2016 года №487 [22]. А также, изменение и дополнение Конституции КР в редакции Закона КР от 28 декабря 2016 года № 218, дает возможность в абз.1 ч.3 ст. 6 определить порядок и условия применения международных договоров и общепризнанных принципов и норм международного права в пределах действующих законов КР [23].

#### Литература:

1. ЮНКТАД// «Обзор инвестиционной политики - Кыргызстан», ООН Нью-Йорк, 2016 г., стр. 8-9.
2. United Nations Conference on Trade and Development (UNCTAD), *Investment Policy Hub*: <http://investmentpolicyhub.unctad.org/ISDS/CountryCases/113?partyRole=2>.
3. Закон КР «О ратификации Конвенции о порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами», от 5 июля 1997 года № 47.
4. Сабиров Н. Арбитраж как способ разрешения инвестиционных споров с Кыргызской Республикой// Журнал «Юрист» Апрель, №4, 2013.
5. Дмитриева Г.К. Международное частное право // Проспект 2013. Стр. 604.
6. International Center for Settlement of Investment Disputes (ICSID): [https://icsid.worldbank.org/en/Pages/cases/casedetail.aspx?CaseNo=ARB\(AF\)/16/4](https://icsid.worldbank.org/en/Pages/cases/casedetail.aspx?CaseNo=ARB(AF)/16/4)
7. International Center for Settlement of Investment Disputes (ICSID): [https://icsid.worldbank.org/en/Pages/cases/casedetail.aspx?CaseNo=ARB\(AF\)/13/1](https://icsid.worldbank.org/en/Pages/cases/casedetail.aspx?CaseNo=ARB(AF)/13/1)
8. International Center for Settlement of Investment Disputes (ICSID): [https://icsid.worldbank.org/en/Pages/cases/casedetail.aspx?CaseNo=ARB\(AF\)/06/1](https://icsid.worldbank.org/en/Pages/cases/casedetail.aspx?CaseNo=ARB(AF)/06/1)
9. «Соглашение между Республикой Кыргызстан и Турецкой Республикой относительно взаимного содействия инвестициям и их защиты», г. Бишкек от 28 апреля 1992 года.
10. Национальный статистический комитет КР: <http://www.stat.kg/ru/statistics/investigcii/>
11. A World Bank Group Flagship Report// «Doing Business 2017», World Bank Group, p.8.
12. ЮНКТАД // «Обзор инвестиционной политики - Кыргызстан», ООН Нью-Йорк, 2016 г., стр. 69.
13. Дмитриева Г.К. Международное частное право // Проспект 2013. Стр. 618.
14. Shi Xiao Li. International Investment Law//China University of Political Science and Law Press (2009). 262 p.
15. «Стратегия устойчивого развития Кыргызской Республики на период 2013-2017 годы», Бишкек - 2012. Приложения к главе 11, стр. 98-100, таблица 2-3.
16. Национальный статистический комитет КР: <http://www.stat.kg/ru/statistics/investigcii/>
17. «Стратегия устойчивого развития Кыргызской Республики на период 2013-2017 годы», Бишкек - 2012. Приложения к главе 11, стр. 95-100, таблица 1-3.
18. ЮНКТАД // «Обзор инвестиционной политики- Кыргызстан», ООН Нью-Йорк, 2016 г., стр. 10.
19. United Nations Conference on Trade and Development (UNCTAD), *Investment Policy Hub*: <http://investmentpolicyhub.unctad.org/ISDS/CountryCases/113?partyRole=2>
20. ЮНКТАД // «Обзор инвестиционной политики - Кыргызстан», ООН Нью-Йорк, 2016 г., стр. 9.
21. ЮНКТАД// «Обзор инвестиционной политики- Кыргызстан», ООН Нью-Йорк, 2016 г., стр.12.
22. Положение о Центре судебного представительства Правительства Кыргызской Республики (В редакции постановления Правительства КР от 10 июня 2014 года №320, 7 сентября 2016 года №487). <http://cbd.minjust.gov.kg/act/view/ru-ru/96092>
23. Конституция Кыргызской Республики с изменением и дополнением в редакции Закона КР от 28 декабря 2016 года №218. <http://cbd.minjust.gov.kg/act/view/ru-ru/202913?cl=ru-ru>

Рецензент: д.ю.н., профессор Борубашев Б.