



КОНФЕРЕНЦИЯ ОРГАНИЗАЦИИ
ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ
ПО ТОРГОВЛЕ И РАЗВИТИЮ

Distr.
GENERAL

TD/B/C.II/MEM.3/3
18 March 2009

RUSSIAN
Original: ENGLISH

СОВЕТ ПО ТОРГОВЛЕ И РАЗВИТИЮ

Комиссия по инвестициям, предпринимательству
и развитию

Рассчитанное на несколько лет совещание экспертов
по инвестициям в интересах развития

Женева, 10-11 февраля 2009 года

ДОКЛАД РАССЧИТАННОГО НА НЕСКОЛЬКО ЛЕТ СОВЕЩАНИЯ ЭКСПЕРТОВ
ПО ИНВЕСТИЦИЯМ В ЦЕЛЯХ РАЗВИТИЯ О РАБОТЕ ЕГО ПЕРВОЙ СЕССИИ,

проходившей во Дворце Наций в Женеве 10-11 февраля 2009 года

Содержание

	<i>Стр.</i>
I. Резюме Председателя	2
II. Организационные вопросы	17
 <i>Приложение</i>	
Участники	19

I. Резюме Председателя

1. В Аккрском соглашении 2008 года предусматривается, что под эгидой комиссий будут проводиться сессии рассчитанных на несколько лет совещаний экспертов. Исходя из этого Совет по торговле и развитию на своей пятьдесят пятой сессии принял решение о том, что Комиссии по инвестициям, предпринимательству и развитию следует создать рассчитанное на несколько лет совещание экспертов по инвестициям в интересах развития. На первой сессии этого рассчитанного на несколько лет совещания экспертов, которая проходила 10-11 февраля 2008 года, были рассмотрены аспекты МИС, связанные с развитием. В соответствии с мандатом, предусмотренным Советом по торговле и развитию, была поставлена цель облегчить обмен опытом по вопросам инвестиций и развития и извлечь уроки из такого опыта в интересах оказания помощи развивающимся странам в получении более значительных выгод от инвестиций (TD/B/55/9, пункт 30).

2. На этом совещании собрались 223 участника, включая участников переговоров по МИС, специалистов-практиков и экспертов, представлявших более 100 стран и международные организации. Оно дало возможность представителям и экспертам из государственного и частного секторов изучить различные аспекты МИС, связанные с процессом развития, в ходе открытой дискуссии на международном уровне. Эксперты выразили признательность секретариату ЮНКТАД за отличное качество справочного документа (TD/B/C.II/MEM.3/2) и за обеспеченный им всеобъемлющий, ориентированный на процесс развития и в высшей мере интерактивный подход к работе совещания. Благодаря избранному новаторскому формату это совещание позволило экспертам непосредственно обмениваться опытом и мнениями по ключевым и зарождающимся вопросам, а также информацией о передовой практике на основе вопросов в трех тематических областях. Используя этот подход, совещание вышло на уровень нового типа взаимодействия, которое можно охарактеризовать как "коллективные консультативные услуги".

3. Частые ссылки на финансово-экономический кризис и на обусловленные этим изменения в политике в области ПИИ и в инвестиционных потоках сделали прения на этом совещании своевременными и актуальными в контексте вызовов, с которыми сталкиваются в настоящее время те, кто занимается разработкой политики. В настоящей главе обобщаются результаты плодотворных дискуссий, проведенных в течение двух дней работы совещания.

А. Ключевые выводы совещания экспертов

4. На заключительном заседании в 18 час. 00 мин. 11 февраля 2009 года эксперты согласовали следующие ключевые выводы:

a) С годами режим международных инвестиционных соглашений (МИС) превратился в крайне раздробленную, многоярусную и многогранную сеть договоров со значительным разнообразием предусмотренных подходов.

b) Хотя это позволяет правительствам разрабатывать нормы, в наибольшей степени отвечающие их конкретным экономическим интересам и интересам в области развития, это приводит также к несогласованности, дублированию и образованию пробелов, особенно в вопросах поощрения инвестиций и надлежащего отражения аспектов развития в таких соглашениях.

c) Это порождает значительные технические, существенные и финансовые проблемы, особенно для развивающихся стран.

d) Вызовы, порождаемые таким положением дел, рельефно проявляются также в нынешней системе урегулирования споров между инвесторами и государством, в том числе в сохраняющихся расхождениях при арбитражном толковании основных договорных положений. И правительствам, и компаниям необходимо найти более оптимальные решения в деле урегулирования этого аспекта международных инвестиционных отношений. Важное значение в связи с этим имеют превентивные меры, в т.ч. оптимизация договорных формулировок и эффективные средства избежания споров.

e) Необходимо улучшить понимание воздействия МИС на прямые иностранные инвестиции (ПИИ) и на развитие, в том числе на национальный/институциональный, судебный и административный потенциал. Поскольку страны используют МИС в качестве средства привлечения ПИИ и поощрения развития, необходимо усилить акцент на аспектах развития и обеспечить обмен опытом и передовой практикой в этой области.

f) В свете текущего экономического и финансового кризиса, изменения динамики международных инвестиционных отношений и формирования новой тенденции к пересмотру либеральной политики в области ПИИ была обсуждена роль МИС, которая обретает все более и более важное значение для обеспечения стабильности и предсказуемости. В числе других аспектов обсуждаются вопросы, связанные с пруденциальными мерами, исключениями в сфере платежных балансов и защитными мерами. В разгар глобальных продовольственного, энергетического и финансового

кризисов важно подчеркнуть необходимость надлежащего отражения должного баланса между предсказуемостью и стабильностью, с одной стороны, и гибкостью в регулировании инвестиций - с другой.

g) Это диктует также необходимость рассмотрения вопроса о путях укрепления координации и сотрудничества при выработке международной политики для достижения таких конечных целей, как обеспечение соблюдения международных соглашений и наращивание инвестиций, способствующих росту и развитию как в странах базирования, так и в принимающих странах, в соответствии с положениями недавно принятой Дохинской декларации о финансировании развития (пункт 25).

h) В связи с этим данный форум коллективного извлечения уроков и коллективного предоставления услуг с участием заинтересованных сторон в области МИС имеет полезное значение. Он должен продолжить свою работу на ежегодной основе и должен охватить все заинтересованные стороны в области МИС в развивающихся странах.

i) ЮНКТАД следует и далее отслеживать тенденции в области МИС и международного инвестиционного права и проводить исследовательскую работу и анализ ключевых и зарождающихся вопросов политики и их последствий для процесса развития, а также обеспечивать систематизацию информации по МИС, используя ее существующий онлайн-бюллетень и базы данных по двусторонним инвестиционным договорам, договорам об избежании двойного налогообложения, другим МИС и по спорам между инвесторами и государством. Ей следует также продолжить оказание своей ценной технической помощи и работу по укреплению потенциала в этой области, в том числе в рамках ее курса дистанционного обучения и консультативных услуг.

j) Существующая онлайн-сеть информации ЮНКТАД по МИС может стать платформой для дальнейшего обмена опытом и мнениями по ключевым и зарождающимся вопросам. Она может также внести вклад в реализацию предусмотренного Аккрским соглашением мандата для рассчитанных на несколько лет совещаний экспертов в интересах облегчения и подкрепления проходящей дискуссии и обмена опытом и мнениями по ключевым и зарождающимся вопросам между экспертами.

В. Вступительные заявления

5. Со вступительными заявлениями выступили исполняющая обязанности заместителя Генерального секретаря ЮНКТАД г-жа Лакшми Пури и исполняющий обязанности директора Отдела инвестиций и предпринимательства г-н Джеймс Чжань.

6. Г-жа Пури отметила, что развивающиеся страны наиболее серьезно пострадали от глобального финансового кризиса. Этот кризис привел к резкому сокращению глобальных потоков ПИИ. Г-н Чжань отметил, что все бо́льшая несогласованность совокупности МИС и усиливающаяся запутанность этой системы в вопросах существования постепенно приводят к переориентации договорной практики с двусторонних инвестиционных договоров (ДИД) на более всеобъемлющие соглашения и что при проведении переговоров все чаще учитываются арбитражные решения за счет внесения важных уточнений в договорные положения. Далее он отметил, что роль развивающихся стран в проведении переговоров по МИС пережила эволюцию: в качестве принимающих стран они усилили свои позиции в деле обеспечения баланса между правами и обязательствами стран базирования, принимающих стран и инвесторов.

7. К участникам совещания обратился также Генеральный секретарь ЮНКТАД д-р Супачай Панитчпакди, который вновь подчеркнул необходимость коллективного изыскания решений присущих системе проблем, порождаемых действующим международным инвестиционным режимом. Он призвал к проведению ежегодных совещаний экспертов, возможно во взаимодействии с другими заинтересованными сторонами, в частности в рамках следующего Всемирного инвестиционного форума.

С. Неформальные дискуссии

8. Затем совещание экспертов в неформальной обстановке рассмотрело вопросы, вынесенные на обсуждение в рамках каждого из трех тематических заседаний.

Д. Заседания 1-3

Заседание 1: Тенденции и основные черты нынешней системы МИС

9. Эксперты согласились с оценкой секретариата, согласно которой режим МИС является раздробленным, многоярусным и многогранным по своему характеру. Между МИС имеются важные различия; одни соглашения предусматривают лишь режим защиты (главным образом ДИД), а другие содержат также обязательства в области либерализации (главным образом соглашения о свободной торговле (ССТ), содержащие главы, посвященные инвестициям). Хотя эксперты противопоставили фрагментированную систему МИС предусмотренной Всемирной торговой организацией многосторонней системе международной торговли, они предложили также проявлять в этом вопросе осторожность, с тем чтобы не слишком переоценивать существующие различия. На деле в настоящее время намечается определенное сближение по основным вопросам и

ключевым моделям/типам МИС (например, модель Соединенных Штатов, модель Европейского союза, азиатская модель и модель развивающихся стран).

10. Страны привели также данные о числе и типах МИС, сторонами которых они являются, и сообщили о проводимых или намечаемых ими переговорах, причем некоторые страны намереваются удвоить число своих соглашений. Ряд правительств рассказали о характере эволюции соглашений для преодоления некоторых из проблем, порождаемых нынешним режимом МИС. Этот стремительный рост числа МИС усугубляет вызовы, связанные с обеспечением несогласованности (не только в рамках системы МИС, но и между системой МИС и другими отраслями международного права, включая право международной торговли в рамках Всемирной торговой организации (ВТО)). Поскольку международное сообщество по-прежнему не проявляет желания продвигаться в направлении унификации системы, усилия, направленные на достижение многостороннего консенсуса, обмен передовой практикой и обеспечение транспарентности, в частности облегчаемые благодаря данному совещанию ЮНКТАД, были сочтены полезными.

11. Эксперты выразили мысль о том, что странам следует провести всеобъемлющие правовые обзоры в целях оценки своих сетей МИС для определения общих черт, а также расхождений и несоответствий. (Несоответствия в принципе могут возникать на разных уровнях, в том числе в пределах сети МИС той или иной страны, в рамках законов страны в области международных и национальных инвестиций, а также между инвестиционной политикой и целями развития страны, с одной стороны, и ее общей политикой в области развития - с другой.)

12. Участники совещания подчеркнули принципиально новый контекст нынешнего развития политики в области ПИИ и проведения переговоров по МИС. Наиболее важное значение имеет то, что финансово-экономический кризис привел к переоценке издержек и выгод, связанных с ПИИ. Порядка 20% изменений, внесенных в последнее время в национальную политику в сфере ПИИ, направлено на ужесточение режима: вновь получают распространение контрольно-надзорные механизмы, главным образом по соображениям безопасности, а некоторые конкретные меры политики, принимаемые в условиях финансового кризиса, имеют протекционистские характеристики (например, антикризисные меры в конкретных отраслях).

13. Было отмечено, что в связи с ограниченными финансовыми возможностями развивающимся странам будет труднее реагировать на этот кризис. В связи с этим более бедные и более слабые страны нуждаются в инвестициях в тех экономических секторах, которые способствуют созданию новых рабочих мест, и это имеет особенно важное

значение для наименее развитых стран (НРС). Было указано, что ПИИ в добывающих отраслях, таких как добыча нефти и других минеральных ресурсов, не обеспечивают значительного расширения занятости, и этот аспект, возможно, следует отразить в МИС. В этом контексте важное значение может иметь также использование пакетов дающих быструю отдачу экономических стимулов.

14. Эксперты отметили неустойчивость инвестиционных потоков, которая может приводить к быстрому распространению кризисных явлений из одной страны в другую. Они подчеркнули необходимость переоценки системы МИС в целях обеспечения ее достаточной гибкости, а также гарантий в интересах реагирования на финансовый кризис. В числе прочих вопросов, упомянутых в этом контексте, можно отметить вопрос о потенциальных изъятиях, выходящих за пределы исключений в сфере платежных балансов и традиционных общих исключений по модели ВТО, а также исключений по соображениям безопасности. Эксперты отметили, что исключения по соображениям безопасности не имеют единого определения и могут охватывать военные или экономические аспекты или их комбинацию. Кроме того, такие исключения все чаще считаются "субъективными" и поэтому не охватываются полномасштабной оценкой в рамках арбитражных решений.

15. Все это было сочтено попыткой найти баланс между целями достижения предсказуемости и стабильности с точки зрения защиты ПИИ, с одной стороны, и обеспечением гибкости в деле регулирования инвестиций - с другой. В разгар глобальных продовольственного, энергетического и финансового кризисов одни подчеркивали необходимость изменения баланса, а другие предупреждали о том, что это делает рамочные основы ПИИ менее предсказуемыми и ослабит принцип верховенства закона. В качестве примера организации, обеспечившей соответствие мер реагирования на кризис другим международным обязательствам, была названа Инвестиционная зона Ассоциации государств Юго-Восточной Азии (АСЕАН). Было упомянуто также о моратории на применение протекционистских мер, введенном в ноябре 2008 года "двадцаткой" (Г-20). В этом контексте роль МИС становится все более и более важной. Поэтому проведение совещания экспертов ЮНКТАД было сочтено особенно своевременным, поскольку страны стремятся найти золотую середину между реализацией дополнительных усилий в целях привлечения ПИИ, с одной стороны, и применением протекционистских мер в областях ПИИ и торговли - с другой. Ряд экспертов отметили эволюцию соглашений в рамках преодоления этих проблем.

16. Второе, контекстное изменение, затронувшее режим МИС, обусловлено возрастанием роли стран с формирующейся рыночной экономикой в качестве внешних инвесторов. Если одни эксперты указывали на то, что это может изменить подход таких

стран к переговорам по МИС, то другие подчеркнули, что даже в качестве внешних инвесторов они должны найти баланс между защитой инвестиций и сохранением пространства для маневра в политике. С этим связана также тенденция разрастания фондов национального благосостояния. По мере использования таких фондов все большим числом развивающихся стран для осуществления инвестиций за рубежом эта тенденция могла бы помочь стабилизировать и сбалансировать систему. Вместе с тем многие страны демонстрируют также осторожное отношение к ПИИ, осуществляемым фондами национального благосостояния и государственными предприятиями. Была высказана мысль о том, что в будущих МИС можно было бы затронуть тему фондов национального благосостояния и что в этом контексте необходимо проводить дополнительные исследования.

17. Эксперты поделились своими взглядами и опытом в связи с другими вопросами существа, касающимися МИС. Например, они рассказали о том, как решать проблемы, связанные с непреднамеренным предоставлением режима правовой защиты в рамках ДИД лицам с двойным гражданством. Это породило тенденцию к избежанию такого рода злоупотреблений посредством предоставления режима защиты на основе "реального" гражданства инвесторов. Эксперты поделились также своим опытом в связи с вопросом о том, как ДИД охватывают инвестиции, не оказывающие реального экономического воздействия на принимающие государства. Возникла новая тенденция к составлению более узкого перечня активов, которые считаются инвестициями, и к расширению использования "характеристик" инвестиций (например, выделение капитала и покрытие рисков) при определении инвестиций.

Продолжение заседания 1: Акцент на международном инвестиционном праве и на урегулировании споров между инвесторами и государством

18. Эксперты рассмотрели последние тенденции в области споров между инвесторами и государством, в частности продолжающийся рост числа дел по основаниям на договорных положениях процедур УСИГ, передаваемых в международный арбитраж. В 2008 году было выявлено как минимум 32 новых иска, в рамках которых инвесторы (в настоящее время) также используют инвестиционные главы ССТ для подачи исков против принимающих государств. Эксперты сослались на "зонтичную клаузулу", в соответствии с которой нарушение государственных контрактов может представлять собой нарушение обязательств по МИС, что в принципе может привести к дальнейшему увеличению числа дел по УСИГ. Увеличение частотности споров порождает многочисленные проблемы, включая проблемы материального характера (судебные издержки, присуждаемые компенсации), проблемы, связанные с репутацией страны в качестве привлекательного

места размещения ПИИ, и проблемы, связанные с потенциалом, особенно для развивающихся стран.

19. Вторая тенденция связана со значительными новшествами в процедурах УСИГ, включая новшества, установленные предусмотренными в 2006 году поправками к уставным документам Международного центра по урегулированию инвестиционных споров (МЦУИС) Всемирного банка. Теперь предусмотрены принципы более значительной и существенной транспарентности в рамках арбитражных разбирательств (например, открытые слушания, права третьих сторон, опубликование соответствующих правовых документов или возможность для подачи представлений представителями гражданского общества), а также другие аспекты усиления должной процедуры (например, возможность полного отклонения юридически ничтожных исков; подача протестов в адрес арбитров и адвокатов) и различные защитные меры после вынесения решений. Эти, а также другие детальные положения об УСИГ все чаще включаются в МИС в целях обеспечения большей правовой ориентации, предсказуемости и упорядоченного проведения разбирательств.

20. В связи с этим была высказана определенная обеспокоенность по поводу согласия арбитров на работу в многочисленных судах, т.е. практики, которая в принципе может привести к конфликтам интересов. В то же время проводимые в настоящее время исследования позволяют сделать вывод о том, что личность председательствующих арбитров в целом не влияет на итоги арбитражных разбирательств. В целом арбитры из развивающихся стран составляют лишь небольшую группу, и некоторые участники указали на необходимость устранения этого дисбаланса.

21. Третья тенденция связана с расхождениями в толкованиях договорных обязательств международными судами. Хотя некоторые участники высказали мысль о том, что эти расхождения в толковании порой в большей мере обусловлены расхождениями в оценке фактов, чем расхождениями в самом толковании, эксперты обсудили значительное число примеров расходящихся толкований. Они включали в себя, в частности, расхождения в таких вопросах, как: государственная принадлежность инвестора, когда одни суды фокусируют свое внимание на конечном/реальном гражданстве владельца, а другие обращают на это меньше внимания; сфера охватываемых инвестиций, когда одни суды считают критерии "Салини" специфическими требованиями, а другие рассматривают их просто в качестве возможных аспектов для установления того, охватываются ли данные инвестиции МИС или нет; положения о справедливом и равноправном режиме, которые толкуются либо как отдельный автономный стандарт, либо как стандарт, связанный с обычным международным правом; а также стандарт полной защиты и безопасности, когда суды расходятся во мнениях о том, охватывает ли этот стандарт только физические

аспекты или физические и нефизические аспекты защиты. Были зафиксированы также расхождения в решениях судов, касающиеся стандарта наиболее благоприятствуемой нации, который может толковаться как узко, так и широко, причем в последнем случае его сфера расширяется до охвата процедур урегулирования споров и поэтому допускает определенные элементы "поиска удобных договорных положений"; стандарта национального режима, когда суды расходятся во мнениях по поводу значения "сходных обстоятельств"; защиты основных интересов безопасности, которые порой толкуются широко (с охватом серьезных экономических проблем), а порой более ограничительно (когда суды заявляют, что экономические трудности не равнозначны угрозам безопасности); и "зонтичной клаузулы", когда суды расходятся во мнениях о том, позволяет ли такое общее обязательство заявителям претензий подавать иски на основе обычных нарушений контрактов.

22. Возможность расхождений в толкованиях была сочтена источником значительной обеспокоенности и непредсказуемости. В связи с этим в некоторые МИС включаются конкретные толкования ключевых положений в целях содействия более последовательному и четкому применению международного права в арбитражных решениях и для предотвращения расхождений в толкованиях. Некоторые выступавшие отметили отсутствие общих принципов права в инвестиционной сфере.

23. Одна из ключевых тем дискуссии касалась вопроса о том, как эффективно свести к минимуму риски, вытекающие из УСИГ, и как облегчить бремя, лежащее в связи с этим на плечи развивающихся стран. Был высказан ряд предложений, в том числе предложения, которые следует рассматривать в ходе переговоров по МИС; предложения, подлежащие рассмотрению на национальном уровне, в том числе при разработке внутренних законов и положений; и предложения по совершенствованию системы УСИГ как таковой. В связи с первым предложением страны сообщили о том, что они денонсировали МИС, что они прекратили подписывать МИС или отзывали свое согласие на арбитражное разбирательство споров, касающихся определенных стратегических отраслей (например, связанных с эксплуатацией природных ресурсов, таких как нефть, газ и другие минеральные ресурсы), в контексте процедур МЦУИС. Будущее, возможно, поставит вопросы, касающиеся эффективности таких подходов, и в связи с этим были сочтены важными аспекты их технического осуществления и превентивные меры, включая более четкие и точные формулировки договорных положений и эффективные средства избежания споров.

24. В этом контексте эксперты высветили также важное значение избежания споров в рамках национального законодательства. Возможные методы включают в себя использование внутреннего диалога между соответствующими административными

органами и государственными ведомствами; полезность выверки внутренних законов в целях обеспечения их совместимости с международными обязательствами еще до их принятия; а также процедуры административного пересмотра. В связи с этим была упомянута возможность урегулирования через примирение и посредничество, и эксперты подчеркнули важное значение дружественного урегулирования до формальной передачи спора в международный суд. Кроме того, инвесторы, особенно малые и средние предприятия, предпочитают избегать инвестиционных споров. В то же время возможности избежания споров ограничены, в том числе в силу административных требований. В итоге эксперты согласились с тем, что избежанию споров следует уделять больше внимания, в том числе из-за финансовых последствий УСИГ.

25. В-третьих, эксперты обсудили вопрос о том, как усовершенствовать систему УСИГ как таковую. Прозвучал призыв к более активному привлечению государств на начальных этапах споров и к более регулярному обновлению арбитражных групп стран. И наконец, было отмечено создание "Консультативного механизма по международному инвестиционному праву и урегулированию споров между инвесторами и государством" при поддержке секретариата ЮНКТАД.

26. Эксперты отметили сохраняющееся недовольство суверенных государств функционированием этой системы. Они признали, что действующая система УСИГ является неидеальной и может быть усовершенствована, особенно в свете выносимых расходящихся, а порой и противоречащих друг другу решений и финансовых издержек, связанных с международными арбитражными разбирательствами. В то же время было отмечено, что в настоящее время эта система является единственной и поэтому ее сохранение имеет важное значение.

Заседание 2: Выгоды и вызовы, включая влияние МИС на процесс развития

27. Эксперты провели дискуссию по вопросу о возможной роли МИС в ускорении экономического и социального развития. Некоторые упомянули о вкладе МИС в расширение притока ПИИ и в стимулирование экономического развития. Эксперты от стран рассказали о конкретном опыте использования ПИИ в интересах развития (например, увеличение ВВП после принятия активных мер по поощрению инвестиций и соответствующий приток ПИИ). В конечном счете приток ПИИ (и связанные с этим выгоды с точки зрения экономического развития) помогает также отечественным компаниям становится успешными внешними инвесторами.

28. Затем эксперты изучили роль ПИИ в экономическом развитии (например, создание рабочих мест, передача технологий или увеличение налоговых поступлений). Было

подчеркнуто важное значение использования ПИИ в интересах сокращения масштабов нищеты, что является особенно актуальным для НРС. Ключевую значимость имеет обеспечение того, чтобы ПИИ не только приводили к выборочному развитию анклавов, но и приносили более широкие выгоды для социального и экономического развития всей страны. Этого можно добиться, в частности, путем сосредоточения ПИИ в тех секторах, которые наиболее важны для сокращения масштабов нищеты и которые обеспечивают оптимальные результаты в деле создания рабочих мест и развития сельских районов (например, сельское хозяйство или сектора услуг, связанные с сельскохозяйственным производством). Был обсужден вопрос о том, следует ли рассматривать инвестиции в качестве самоцели или в качестве средства обеспечения устойчивого развития. Многие высказали мысль о том, что в дополнение к защите инвесторов внимание в рамках МИС должно в большей мере сосредотачиваться на обеспечении странам-участницам и гражданам выгод с точки зрения развития. Это подразумевает необходимость стратегического и гибкого подхода и сбалансированного учета в МИС частных и государственных интересов.

29. Эксперты обсудили также вопрос о влиянии МИС на потоки ПИИ. Они сошлись во мнении о том, что трудно найти осязаемые доказательства того, что заключение МИС приводит к увеличению притока ПИИ в развивающиеся страны. Более важную роль в обеспечении способности страны привлекать ПИИ играют другие факторы, помимо ДИД (например, емкость рынка, наличие квалифицированной и дешевой рабочей силы, обеспеченность природными ресурсами). Хотя некоторые страны заключают МИС в большей мере по политическим, дипломатическим или историческим мотивам или с целью не отстать от процесса международного нормотворчества, участники подчеркнули также важное значение МИС для обеспечения стабильной и предсказуемой рамочной основы для инвестиций. Была отмечена полезность ДИД с точки зрения укрепления существующих основ политики и определения ориентиров в переходные периоды. Кроме того, наличие МИС может также играть ключевую роль при принятии страной решения о предоставлении или непредоставлении гарантий потенциальным инвесторам. Однако для некоторых стран заключение МИС в надежде привлечь ПИИ обернулось тем, что МИС превратились вместо этого в источник тяжб. По мнению некоторых стран, такие соглашения не достигли своей первоначальной цели привлечения потоков ПИИ.

30. В связи с этим состоялась дискуссия о целях МИС и о том, в какой мере в них должны отражаться аспекты развития. При обсуждении целей МИС эксперты проводили различие между защитой иностранных инвесторов, увеличением потоков ПИИ и стимулированием экономического развития. При обсуждении странами конкретного опыта и ожиданий выявились различные нюансы, касающиеся значения разных целей.

31. Если одни участники отмечали, что МИС в своей основе предназначены для поддержки экономического развития, то другие полагали, что необходимо сделать больше для отражения целей развития и поощрения инвестиций. Высказанные идеи касались, в частности, четкого, ясного и однозначного определения инвестиций; большей детализации договорной терминологии (например, в отношении минимальных стандартов режима или опосредованной экспроприации); отражения медицинских, экологических аспектов и аспектов безопасности; использования различных оговорок и исключений; а также четких ссылок на цели развития в преамбуле соглашений. Некоторые высказались в пользу более комплексного подхода к ПИИ, отметив, что соглашения, которые не только охватывают инвестиции, но и вплетают эти аспекты в более широкие вопросы, включая торговлю товарами и услугами, могут в большей степени способствовать развитию.

32. Особое внимание было уделено положениям о поощрении инвестиций, но при этом были подняты вопросы о том, как перевести эту концепцию в практическую плоскость, следует ли это увязывать с работой того или иного государственного ведомства, какие практические элементы могут быть добавлены в МИС и можно ли придать положениям о поощрении инвестиций юридически обязательную силу. До сих пор большинство МИС поощряют инвестиции лишь косвенно. Если одни участники совещания призвали к применению творческих и новаторских подходов, то другие высказали мысль о том, что цель МИС должна по-прежнему заключаться только в защите инвестиций и что последствия с точки зрения развития лучше всего регулировать в рамках законов на национальном/внутреннем уровне. В связи с этим некоторые эксперты отметили частое отсутствие в МИС конкретных и практических мер по поощрению инвестиций, указав, что эта тенденция сходна с ситуацией, связанной с положениями, касающимися социальных аспектов (например, социальная ответственность корпораций и защита прав трудящихся).

33. В свою очередь другие эксперты предложили сосредоточить дискуссию на вопросе о том, какую пользу могли бы принести МИС с точки зрения поощрения устойчивого развития. (В этой области требуются инновационные и творческие подходы.) В этом контексте эксперты подняли также новые вопросы, такие, как вопросы, связанные с уникальными правами собственности коренных народов, которые, как правило, не учитываются при проведении переговоров по МИС. Эксперты указали на необходимость рассмотрения межсекторальных вопросов, касающихся применения международного права прав человека, а также на необходимость смягчения проблемы нескоординированности системы МИС с другими отраслями международного права, такими, как международное социальное и экологическое право. (Порой в рамках таких других отраслей права устанавливаются юридические обязательства и определяются

основы соответствующей политики, которые в принципе могут вступать в противоречие с инвестиционными правилами.) Установление определенных стандартов устойчивого развития, которые могли бы включать в себя вопросы рационального управления, могло бы помочь в толковании инвестиционных правил и в конечном счете привести к последовательному толкованию. Было упомянуто об опыте толкования торгового права в рамках ВТО, где аспекты устойчивого развития получили отражение к преамбуле к Соглашению об учреждении ВТО.

34. Было отмечено, что некоторые развивающиеся страны могут подписывать МИС, не имея необходимых возможностей для анализа последствий каждого конкретного положения соглашения, что снижает их потенциал в деле использования МИС для целей развития. Было сочтено, что важное значение для повышения роли МИС в процессе развития имеет хорошее понимание собственных интересов и целей в самом начале переговоров, а также глубокое знание технических тонкостей системы. Можно было бы предусмотреть также проведение заблаговременных оценок воздействия на устойчивость.

35. Следствием повышения степени несогласованности, характерной для системы МИС, являются также проблемы, возникающие при укреплении составляющей МИС, связанной с развитием, усиление неопределенности и определенное впечатление о том, что система является несправедливой. Несогласованность системы МИС той или иной страны бывает обусловлена принятием положений, предусмотренных в типовом ДИД партнера на переговорах. Эксперты отметили, что развивающиеся страны особенно уязвимы в этом контексте, и предложили конкретные идеи для недопущения такой несогласованности. Было упомянуто о проработке ключевых вопросов и основных элементов, которые страна желала бы включить в свои соглашения и по которым в основном нельзя идти на уступки, а также об использовании региональных переговоров в качестве основы для установления связей с более удаленными странами. В высшей степени раздробленный, многоярусный и многогранный характер сети МИС может также подтолкнуть к рассмотрению вопроса о том, как укрепить координацию и сотрудничество в процессе выработки политики на международном уровне и как добиться большего сближения международных норм с конечной целью наращивания инвестиций, поощряющих рост и развитие как в странах базирования, так и в принимающих странах, в соответствии с Монтеррейским консенсусом, а также с принятой недавно Дохинской декларацией о финансировании развития (пункт 25). Эксперты предложили также многосторонние руководящие принципы, которые могли бы определить общие принципы применения и толкования международного инвестиционного права, сославшись на Венскую конвенцию о праве международных договоров и на работу Комиссии по международному праву. В связи с этим эксперты предложили странам проанализировать и рационализировать существующие инвестиционные обязательства.

Заседание 3: Дальнейшая работа

36. Эксперты высоко оценили роль ЮНКТАД в рамках ее трех основных направлений работы (исследовательская и аналитическая работа, техническая помощь и укрепление потенциала и формирование консенсуса на межправительственном уровне). Многие страны с признательностью отметили полезную помощь, получаемую ими от ЮНКТАД, или пользу, извлекаемую ими из публикаций ЮНКТАД. (В связи с этим к ЮНКТАД был обращен настоятельный призыв и впредь оказывать поддержку в деле отражения в МИС аспектов развития, в том числе с точки зрения укрепления вклада МИС в сокращение масштабов нищеты.)

37. Эксперты воспользовались также возможностью для того, чтобы обозначить конкретные темы, по которым исследовательская работа ЮНКТАД была бы особенно полезной. Они включали в себя отслеживание тенденций в МИС и в международном инвестиционном праве и проведение исследований и анализа ключевых и новых вопросов политики и их последствий для развития, в том числе, в частности: посредством разработки подходов для обеспечения более оптимального баланса между сохранением пространства для маневра в национальной политике, с одной стороны, и обеспечением предсказуемости и защиты ПИИ - с другой; посредством выработки эффективных и практических мер по поощрению инвестиций и содействия их осуществлению в рамках МИС; посредством углубления общего понимания связей между МИС, потоками ПИИ и процессом развития (в целях усиления воздействия этой системы на процесс развития); посредством изучения воздействия МИС и институциональных последствий для местной судебной власти; посредством изучения исключений из системы по соображениям национальной безопасности и их особой роли в контексте нынешнего финансового кризиса; посредством анализа взаимосвязей между МИС и другими международными договорами (в том числе в вопросах перевода средств); и посредством выявления основных вопросов, связанных с УСИГ, и подготовки контрольного перечня дел, а также основных положений по вопросам существа, рассматривавшихся в каждом деле. В число предложений экспертов входили также разработка справочника по юридической практике для участников переговоров с целью помочь им лучше понять полную значимость ДИД и сформировавшуюся за 40 лет юридическую практику; изучение последствий отсутствия общих принципов права в инвестиционной сфере; а также анализ эффективных средств разрешения конфликтов и избежания споров и альтернативных механизмов урегулирования споров и путей более оптимального отражения этих аспектов в МИС.

38. Эксперты подчеркнули, что ЮНКТАД следует продолжать осуществлять свою высококачественную, носящую передовой характер, сбалансированную и

ориентированную на аспекты развития исследовательскую деятельность, а также распространять результаты своей работы по тематике двусторонних инвестиционных договоров, договоров об избежании двойного налогообложения, других МИС и споров между инвесторами и государством, используя ее существующий онлайн-бюллетень, публикации и базы данных. ЮНКТАД следует также продолжить оказание своей ценной технической помощи и работу по укреплению потенциала в этой области, в том числе в рамках ее курса дистанционного обучения и консультативных услуг.

39. Хотя некоторые эксперты предложили ЮНКТАД разработать типовой ДИД в целях упрощения системы и поддержки технической помощи, а также усилий в области переговоров, другие эксперты проявили меньше энтузиазма в отношении идеи типовых договоров. Разным странам потребуется гибкость при проведении переговоров по различным соглашениям, которые в наибольшей степени отвечают их конкретным экономическим, социальным приоритетам и приоритетным задачам в области развития. Кроме того, требуется больше времени для отслеживания (вызревания идей), чтобы оценить полезность и ценность конкретных положений для процесса развития.

40. В дополнение к содействию осмыслению вышеупомянутых вопросов ЮНКТАД следует продолжить использовать форму коллективного извлечения уроков и коллективного предоставления услуг с участием заинтересованных сторон в области МИС, которая была апробирована в ходе данного совещания экспертов. Существующая онлайн-сеть ЮНКТАД по МИС может стать платформой для дальнейшего обмена опытом и мнениями по ключевым и зарождающимся вопросам. Были высказаны предложения по созданию фокусных групп для обсуждения конкретных тем, чьи онлайн-дискуссии могли бы координироваться модератором, который готовил бы также резюме обсуждений для годового обзора.

41. Участники высоко оценили интерактивный характер этого совещания экспертов. Прозвучали также призывы к созданию форума для свободных прений и дискуссий по темам, касающимся инвестиций, в том числе для правительственных и межправительственных экспертов, гражданского общества, юристов и других заинтересованных сторон. В отсутствие глобального форума по инвестиционной проблематике данное совещание экспертов ЮНКТАД могло бы составить основу для такого дискуссионного форума, и было предложено продолжить его работу на регулярной, ежегодной основе с привлечением более широкого круга заинтересованных сторон, прежде всего из научных кругов, а также местных судебных органов развивающихся стран. Это может также внести вклад в реализацию предусмотренного Аккрским соглашением мандата для рассчитанных на несколько лет совещаний экспертов в интересах облегчения и подкрепления проходящей дискуссии и обмена передовой

практикой, опытом и мнениями по ключевым и зарождающимся вопросам между экспертами.

42. С учетом обилия внесенных предложений и уже осуществляемой деятельности некоторые эксперты призвали к применению более систематического подхода и к разработке "дорожной карты", которая послужила бы основой для будущей деятельности, уже частично проработанной в разделе ключевых выводов работы совещания, утвержденных на его последнем заседании (см. раздел А).

II. Организационные вопросы

А. Выборы должностных лиц

43. На своем первом пленарном заседании рассчитанное на несколько лет совещание экспертов избрало следующих должностных лиц:

Председатель:	г-н Грегорио Каналес Рамирес (Мексика)
Заместитель Председателя-Докладчик:	г-н Джоаннес Танджунг (Индонезия)

В. Утверждение повестки дня и организация работы

44. На своем первом пленарном заседании рассчитанное на несколько лет совещание экспертов утвердило предварительную повестку дня сессии (содержащуюся в документе TD/B/C.II/MEM.3/1/Rev.1). Таким образом, повестка дня была следующей:

1. Выборы должностных лиц.
2. Утверждение повестки дня.
3. Аспекты международных инвестиционных соглашений, связанные с развитием.
4. Утверждение доклада о работе совещания.

С. Итоги сессии

45. На своем заключительном пленарном заседании в среду, 11 февраля 2009 года, рассчитанное на несколько лет совещание экспертов постановило поручить Председателю составить резюме обсуждений (см. главу I).

D. Утверждение доклада

46. Также на своем заключительном пленарном заседании рассчитанное на несколько лет совещание экспертов поручило заместителю Председателя-Докладчику после завершения совещания подготовить под руководством Председателя окончательный текст доклада.

Приложение

Участники*

1. В работе совещания экспертов приняли участие представители следующих государств - членов ЮНКТАД:

Австрия	Катар
Азербайджан	Китай
Алжир	Колумбия
Ангола	Конго
Аргентина	Коста-Рика
Афганистан	Кот-д'Ивуар
Бангладеш	Куба
Бельгия	Кувейт
Бенин	Лаосская Народно-Демократическая
Болгария	Республика
Боливия	Мадагаскар
Бразилия	Малайзия
Венгрия	Мали
Венесуэла (Боливарианская Республика)	Марокко
Вьетнам	Мексика
Гаити	Мьянма
Гана	Нигерия
Гвинея	Нидерланды
Германия	Никарагуа
Греция	Объединенные Арабские Эмираты
Доминиканская Республика	Пакистан
Египет	Панама
Зимбабве	Перу
Индонезия	Российская Федерация
Иран (Исламская Республика)	Румыния
Испания	Сальвадор
Италия	Саудовская Аравия
Йемен	Святой Престол
Камбоджа	Сенегал
Камерун	Сирийская Арабская Республика
Канада	Соединенные Штаты Америки

* Поименный список участников см. в документе TD/B/C.II/MEM.3/Inf.1.

Судан	Чешская Республика
Таиланд	Чили
Турция	Швейцария
Уганда	Шри-Ланка
Узбекистан	Эквадор
Филиппины	Эфиопия
Финляндия	Южная Африка
Франция	Ямайка
Хорватия	Япония
Чад	

2. На сессии был представлен следующий наблюдатель:

Палестина

3. На сессии были представлены следующие межправительственные организации:

Африканский союз
Агентство международной торговой информации и сотрудничества
Европейское сообщество
Международная организация франкоязычных стран
Организация экономического сотрудничества и развития
Организация американских государств
Центр "Юг"

4. На сессии была представлена следующая организация системы Организации Объединенных Наций:

Программа развития Организации Объединенных Наций

5. На сессии были представлены следующие специализированные учреждения или приравненные к ним организации:

Организация Объединенных Наций по промышленному развитию
Всемирный банк

6. На сессии были представлены следующие неправительственные организации:

Общая категория

Центр международного экологического права
Организация "Социальная обсерватория Женевы"
Организация "Инженеры мира"
Международный институт по устойчивому развитию
НПО "Виляж суис"
