



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
25 July 2019
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли
Рабочая группа III (Реформирование системы
урегулирования споров между инвесторами
и государствами)
Тридцать восьмая сессия
Вена, 14–18 октября 2019 года**

**Возможная работа по реформированию системы
урегулирования споров между инвесторами
и государствами (УСИГ)**

Консультативный центр

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Стр.</i>
I. Введение	2
II. Создание консультативного центра	2
A. Общие замечания	2
B. Предварительный план услуг	3
C. Предварительные соображения, касающиеся бенефициаров	7
D. Существующие модели и инициативы	8



I. Введение

1. На своих тридцать четвертой — тридцать седьмой сессиях Рабочая группа провела работу по возможному реформированию системы УСИГ на основе мандата, предоставленного ей Комиссией на ее пятидесятой сессии в 2017 году¹. Ход обсуждений и решения Рабочей группы на тридцать четвертой — тридцать седьмой сессиях изложены в документах [A/CN.9/930/Rev.1](#) и добавлении к нему, [A/CN.9/935](#), [A/CN.9/964](#) и [A/CN.9/970](#), соответственно. На этих сессиях Рабочая группа выявила и обсудила проблемы, касающиеся УСИГ, и пришла к выводу, что реформа является желательной с учетом выявленных проблем.
2. На своей тридцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась с тем, что она обсудит, проанализирует и разработает одновременно несколько возможных решений ([A/CN.9/970](#), пункт 81)². В этой связи к Секретариату была обращена просьба провести подготовительную работу по ряду тем, включая создание консультативного центра ([A/CN.9/970](#), пункт 84).
3. Соответственно, цель настоящей записки заключается в предоставлении информации для оказания Рабочей группе помощи в рассмотрении вопроса о создании консультативного центра по международному инвестиционному праву («консультативный центр»). Как и другие документы, представленные Рабочей группе, настоящая записка подготовлена с учетом широкого круга информационных материалов, опубликованных по данной теме³, и не преследует цель выразить мнение относительно возможных вариантов реформирования, что является предметом рассмотрения Рабочей группы.

II. Создание консультативного центра

A. Общие замечания

4. На своей тридцать шестой сессии Рабочая группа заслушала предложения о создании консультативного центра. Такие предложения были внесены в связи

¹ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, семьдесят вторая сессия, Дополнение № 17 (A/72/17)*, пункты 263 и 264.

² Рабочая группа, возможно, пожелает принять к сведению, что в документе [A/CN.9/WG.III/WP.166](#) содержится обзор вариантов реформы.

³ Настоящая записка подготовлена с учетом целого ряда опубликованных источников информации по этой теме, включая Karl P. Sauvant, *The evolving international investment law and policy regime: Ways forward*, размещено по адресу <https://www.ictsd.org/bridges-news/bridges-africa/news/the-evolving-international-investment-law-and-policy-regime-ways>; Karl P. Sauvant and Federico Ortino, *Improving the International Investment Law and Policy Regime: Options for the Future*, размещено по адресу https://papers.ssrn.com/sol3/papers.cfm?abstract_id=2896922; Anna-Joubin-Bret, *Establishing an International Advisory Centre on Investment Disputes*, размещено по адресу <https://www.ictsd.org/themes/global-economic-governance/research/establishing-an-international-advisory-centre-on>; Niall Meagher, *Representing Developing Countries Before the WTO: The Role of the Advisory Centre on WTO Law (ACWL)*, размещено по адресу https://papers.ssrn.com/sol3/papers.cfm?abstract_id=2632006; Jeremy K. Sharpe, *An International Investment Advisory Centre: Beyond the WTO Model*, размещено по адресу <https://www.ejiltalk.org/>; Robert W. Schwieder, *Legal Aid and Investment Treaty Disputes: Lessons Learned from the Advisory Centre on WTO Law and Investment Experiences*, размещено по адресу <https://ssrn.com/abstract=3093651>. См. также публикацию Научного форума Karl P. Sauvant, *An Advisory Centre on International Investment Law: Key Features*, которая размещена в разделе «ISDS fora» по адресу https://uncitral.un.org/en/library/online_resources/investor-state_dispute. Рабочая группа, возможно, также пожелает принять к сведению обзорное исследование, проводимое в настоящее время Колумбийским центром устойчивых инвестиций (КЦУИ) от имени правительства Нидерландов и направленное на изучение путей обеспечения надлежащей правовой защиты сторон в ходе разбирательств в соответствии с международными инвестиционными договорами. Она, возможно, пожелает также отметить, что при подготовке настоящей записки проводились консультации с Группой специалистов-практиков.

с обеспокоенностью в отношении стоимости и сроков УСИГ и с учетом мнения, что стоимость УСИГ создает бремя для государств, в частности развивающихся и наименее развитых стран, а также инвесторов, главным образом малых и средних предприятий и физических лиц (A/CN.9/964, пункт 119)⁴. Эти предложения также рассматриваются в представлениях, полученных от правительств («Представления»)⁵.

5. В одном из представлений предлагается создать консультативный центр по типу консультативного центра по праву ВТО (КЦПВ). Согласно этому предложению консультативному центру следует поручить предоставление юридических консультаций по инвестиционному праву до возникновения спора и выполнение функций консультанта по правовым вопросам в случае возникновения спора. Этот центр мог бы также оказывать государствам помощь в области наращивания потенциала и обмена информацией о наилучших видах практики⁶. В другом представлении высказывается мнение о том, что будет весьма целесообразно создать механизм для оказания поддержки и помощи развивающимся и наименее развитым странам в рассмотрении дел по УСИГ, с тем чтобы они могли лучше подготовиться к ведению и урегулированию споров, связанных с международным инвестированием⁷. Кроме того, еще в одном представлении было предложено поручить консультативному центру предоставление недорогих юридических консультаций и информационно-пропагандистской поддержки, особенно для развивающихся и наименее развитых стран и малых и средних предприятий⁸. Еще в одном представлении было указано на необходимость создания механизма, который гарантировал бы всем сторонам спора возможность эффективно использовать режим урегулирования инвестиционных споров. Было высказано мнение, что такая инициатива может стать частью процесса создания постоянного механизма⁹.

6. Предложение о создании консультативного центра не является новым, как это отмечено в разделе D ниже. Это предложение привлекло большое внимание в связи с увеличением во всем мире числа инвестиционных споров по международным инвестиционным договорам и необходимостью содействовать более глубокому пониманию государствами вопросов поощрения и защиты международных инвестиций. Создание консультативного центра на основе недорогих и высокоэффективных решений будет направлено на оказание государствам помощи в более глубоком понимании международного инвестиционного режима, управления им и контроля за ним.

В. Предварительный план услуг

7. Работа над созданием консультативного центра потребует тщательного выявления потребностей потенциальных бенефициаров. В этой связи Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть следующие возможные услуги консультативного центра: содействие в организации правовой защиты; оказание поддержки в ходе процедур урегулирования споров; оказание консультативных услуг; предоставление услуг по использованию альтернативных средств урегулирования споров (АУС); а также наращивание потенциала и обмен

⁴ См. A/CN.9/WG.III/WP.153.

⁵ A/CN.9/WG.III/WP.159/Add.1, представление Европейского союза и его государств-членов; A/CN.9/WG.III/WP.161, представление правительства Марокко; A/CN.9/WG.III/WP.162, представление правительства Таиланда; A/CN.9/WG.III/WP.164 и A/CN.9/WG.III/WP.178, представление правительства Коста-Рики; A/CN.9/WG.III/WP.174, представление правительства Турции; A/CN.9/WG.III/WP.179, представление правительства Республики Корея.

⁶ A/CN.9/WG.III/WP.162, представление правительства Таиланда.

⁷ A/CN.9/WG.III/WP.159/Add.1, представление Европейского союза и его государств-членов; A/CN.9/WG.III/WP.161, представление правительства Марокко.

⁸ A/CN.9/WG.III/WP.174, представление правительства Турции.

⁹ A/CN.9/WG.III/WP.159/Add.1, представление Европейского союза и его государств-членов.

информацией о наилучших видах практики. Услуги, которые будет оказывать консультативный центр, в свою очередь окажут воздействие на его форму, структуру и бюджет (см. пункт 65 ниже).

1. Содействие в организации правовой защиты

8. Государства традиционно применяют три различных подхода к защите своих интересов в делах по УСИГ. В некоторых государствах правовая защита организуется посредством создания специальной собственной группы. В других государствах используется сочетание усилий собственной группы в том или ином взаимодействии с внешним консультантом. В большинстве государств для организации правовой защиты привлекается внешний консультант.

9. Специальные собственные группы по организации правовой защиты созданы лишь в небольшом количестве государств. Вместе с тем иски нередко рассматриваются на специальной основе с участием различных министерств и ведомств по той причине, что создание специальной собственной группы по организации правовой защиты может оказаться нецелесообразным в тех случаях, когда государство занимается лишь одним или двумя текущими делами на нерегулярной основе. Вопрос о пороговом количестве дел при оценке целесообразности создания собственной группы по организации правовой защиты имеет значение, хотя и не является единственным соображением¹⁰. Дела могут быть сложными и иметь последствия, выходящие за рамки чисто финансовых соображений.

10. В этой связи Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, может ли желательный уровень эффективности и качества правовой защиты быть достигнут с помощью консультативного центра, которому будет поручено оказание следующих услуг:

- i) предоставление государствам помощи в подготовке правовой защиты в связи с инвестиционными спорами, включая оценку сильных и слабых сторон дела на основе *prima facie*;
- ii) заблаговременная оценка рисков, связанных с конкретным иском, с тем чтобы можно было определить стратегию и порядок действий (это может включать, например, рассмотрение возможностей использования других механизмов урегулирования споров, таких как медиация);
- iii) определение финансовых последствий и выделение средств на подготовку защиты по делу; и
- iv) помощь в общей организации мероприятий по УСИГ.

11. В связи с подпунктом (iv) пункта 10 выше Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что государствам необходимо достаточное время для ответов на иски, поскольку они должны надлежащим образом подготовить свою защиту ([A/CN.9/930/Rev.1](#), пункт 50). Например, государства должны собрать фактическую информацию по каждому делу и координировать работу различных министерств и ведомств. Если консультативный центр будет оказывать содействие в организации правовой защиты, то бенефициары таких услуг могут лучше подготовиться к рассмотрению исков инвесторов и более эффективно организовывать свою стратегию защиты и координацию действий. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, окажет ли это положительное воздействие на продолжительность и, следовательно, на стоимость УСИГ, поскольку продолжительные по времени процедуры могут привести к увеличению расходов ([A/CN.9/930/Rev.1](#), пункт 38).

¹⁰ Как было отмечено Рабочей группой, согласно имеющейся информации 80–90 процентов стоимости УСИГ составляют расходы на услуги юридического представительства и экспертов (см. [A/CN.9/930/Rev.1](#), пункт 36).

2. Поддержка в ходе процедур урегулирования споров

12. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, может ли консультативный центр оказывать помощь в управлении рисками, содействуя применению стандартных оперативных процедур обработки уведомлений, созданию надлежащих органов для эффективного представительства государства, надлежащей координации внутри и за пределами правительства и повышению способности проводить адекватную оценку и инструктирование внешних консультантов. Представительство государств-ответчиков обычно предполагает наличие изложенных ниже трех основных задач, решение которых полностью или частично государство-ответчик поручает внешним сторонам. Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что представленная ниже информация, основана на существующем режиме УСИГ и, возможно, нуждается в адаптации с учетом вариантов реформирования¹¹.

i) Отбор и назначение арбитров и лиц, принимающих решения

13. Первым шагом является учреждение третейского суда и для этого требуются технические знания, средства и ресурсы для изучения профиля арбитров.

14. Таким образом, для решения таких проблем, как отсутствие разнообразия в составе лиц, принимающих решения (A/CN.9/964, пункт 90), а также сроки и расходы, связанные с отбором арбитров и консультанта (A/CN.9/930/Rev.1, пункты 65 и 73), возможные услуги консультативного центра могут включать следующее:

- i) создание всеобъемлющей базы данных возможных арбитров с полными и актуальными характеристиками, доступными для государств-ответчиков;
- ii) содействие обмену опытом и знаниями в области оценки услуг арбитров;
- iii) консультирование и поддержка в случае отвода арбитров; и
- iv) оказание помощи в приобретении услуг консультантов и подборе экспертов.

ii) Письменные заявления, документальные доказательства

15. В ходе процедуры УСИГ стороны обычно представляют целый ряд документов, такие как письменные заявления, заявления свидетелей, заключения экспертов и документальные доказательства. К числу письменных заявлений относятся возражения по иску и любые представления опровержений второго раунда и другие представления, которые стороны и третейский суд могут счесть необходимыми. Для обеспечения эффективной и адекватной правовой защиты требуются технические знания не только по вопросам материального права, но и по порядку проведения УСИГ.

16. В этой связи консультативный центр мог бы проводить брифинги или сотрудничать с внутренней группой по организации правовой защиты или внешним консультантом для обеспечения высокого качества документов, представляемых государством-ответчиком.

iii) Представительство на слушаниях

17. Важным этапом УСИГ являются слушания для представления показаний свидетелей и экспертов и/или устных аргументов.

18. Наличие высококачественных юридических услуг для проведения слушаний, основанных на знаниях и опыте организации эффективной правовой защиты по многим делам, позволяет говорить о том, что создание консультативного центра может стать рентабельным и конкурентоспособным решением.

¹¹ См. документ A/CN.9/WG.III/WP.166 (обзор вариантов реформирования).

В ходе всего процесса представители государства-ответчика могут включаться в состав группы консультативного центра в качестве меры по укреплению потенциала. Фактически будет важно обеспечить одобрение государством аргументов, в частности в силу того, что заявления государства-ответчика будут действительно отражать его практику в соответствии с международным правом. Кроме того, высококачественные юридические услуги помогут бенефициарам обеспечить доверие к себе в суде по делам УСИГ.

3. Консультативные услуги

19. Помимо услуг по организации правовой защиты Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть следующие виды консультативных услуг:

- i) оказание помощи государствам в пересмотре их международных инвестиционных документов и их возможном изменении;
- ii) оказание помощи государствам в создании системы урегулирования конфликтов, включая меры раннего предупреждения возникновения споров и процедуры обеспечения готовности;
- iii) оказание помощи в создании головного учреждения, которое обеспечит уделение должного внимания возможным спорам, адекватное реагирование на проблемы с иностранными инвесторами и защиту интересов государства на каждом этапе; и
- iv) юридическое консультирование по вопросу о том, приведет ли та или иная мера или предполагаемая мера к нарушению договорных обязательств (что может потребовать рассмотрение вопроса о том, будет ли своевременная юридическая консультация со стороны консультативного центра иметь какое-либо официальное значение).

20. Рабочая группа, возможно, пожелает учесть, что многие государства могли бы извлечь пользу из экспертных консультаций по вопросам международного инвестиционного права и политики в этой области. Можно отметить, что экспертные знания, необходимые для оказания этих консультативных услуг, могут отличаться (в некоторых случаях существенно) от знаний и опыта, необходимых для организации правовой защиты. В этой связи тесное взаимодействие между консультантами по вопросам правовой защиты, участниками переговоров по договорам и учреждениями/органами-исполнителями имеет важное значение по ряду причин, и консультативный центр может способствовать такому взаимодействию.

4. Услуги по альтернативным средствам урегулирования споров (АУС)

21. Механизмы урегулирования споров, альтернативные арбитражу, такие как медиация, все чаще включаются в инвестиционные договоры в качестве части положений об УСИГ. Использование, когда это возможно, гибких процедур АУС является не только эффективным с точки зрения затрат средств и времени принятия решения, но и с точки зрения сохранения долгосрочных отношений (см. [A/CN.9/930/Rev.1](#), пункты 52 и 74).

22. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, может ли консультативный центр быть создан в качестве структуры для оказания также услуг по АУС и предоставления поддержки в урегулировании споров на раннем этапе, в частности «в период обдумывания» или до вынесения окончательного арбитражного решения. Функции консультативного центра могут варьироваться от использования АУС до только ведения реестра экспертов, готовых выступать в качестве медиаторов или сторон, проводящих оценку на раннем этапе. Консультативный центр мог бы также способствовать обеспечению надлежащего использования альтернативных методов урегулирования споров, что имеет существенное значение для правительственных должностных лиц, отвечающих за проведение переговоров в рамках публичного контроля. Это могло бы помочь им в урегулировании споров без каких-либо опасений в отношении публичной

критики и обвинения в коррупции. Вместе с тем необходимо рассмотреть аспект, связанный с тем, каким образом консультативный центр будет урегулировать потенциальные коллизии интересов, которые могут возникнуть в результате его деятельности, в частности в тех случаях, когда он будет оказывать услуги как в области АУС, так и в области организации правовой защиты.

5. Создание потенциала и обмен информацией о наилучших видах практики

23. Консультативный центр может стать платформой для работы в области создания потенциала, обмена информацией о наилучших видах практики между правительственными должностными лицами и обмена данными. Эти услуги могут предоставляться, например, в рамках программ подготовки кадров, программ стажировок и прикомандирования, а также предоставления информации по УСИГ, включая управление базой данных о соответствующих делах. Консультативный центр мог бы выполнять функцию постоянного форума для правительственных должностных лиц с целью регулярного взаимодействия по рассмотрению всего спектра вопросов в области инвестиций. Тем самым он мог бы способствовать уменьшению рисков посредством оказания государствам помощи в подготовке должностных лиц, выполнении обязательств и предупреждении возникновения споров.

24. Что касается обмена информацией, то Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что существует много ценных ресурсов, которые могут помочь государствам в решении вопросов, связанных с инвестированием¹². Вместе с тем эти средства часто распределены между многими учреждениями без достаточной координации или унификации. Государства могут быть не осведомлены об их существовании и отсутствии ресурсов или институционального потенциала для передачи информации соответствующим сотрудникам ведомств. Консультативный центр мог бы также сыграть свою роль посредством сбора, организации и распространения существующих ресурсов соответствующим государственным должностным лицам.

C. Предварительные соображения, касающиеся бенефициаров

25. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, что бенефициарами услуг консультативного центра могут быть:

- i) либо все ответчики, будь то развивающиеся или развитые государства, которые являются импортерами или экспортерами капитала; этот подход подтверждает тот факт, что разделение между странами-экспортерами и странами — импортерами капитала во многом утрачивают свой смысл в контексте УСИГ, что имеет отношение ко многим странам во всех регионах;
- ii) либо все или некоторые развивающиеся или наименее развитые страны или только наименее развитые страны, либо также, на специальной основе, государства, не обладающие большим опытом в этой области, и государства, испытывающие трудности (например, в тех случаях, когда государства имеют весьма ограниченные возможности или находятся в условиях политической нестабильности);

¹² Например, практические записки, такие как практические записки МЦУИС для ответчиков, программные документы, такие как обзоры инвестиционной политики ЮНКТАД, доклады, планы действий и контрольные документы, типовые тексты, такие как типовый документ Секретариата Энергетической хартии по урегулированию инвестиционных споров; справочники, такие как справочник АТЭС участников переговоров по заключению инвестиционных договоров; исследовательские инструменты, такие как центр инвестиционной политики ЮНКТАД и база данных по арбитражным разбирательствам на основе международных инвестиционных договоров «Pluri Courts» (PITAD).

iii) либо малые и средние предприятия, отвечающие определенным требованиям (например, имеющие законные требования с определенными шансами на успех и не имеющие финансовых средств для выставления юридического иска с учетом размера, происхождения и других соответствующих атрибутов).

26. Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что вопрос о доступе к УСИГ будет иметь важное принципиальное значение при рассмотрении возможных бенефициаров. Кроме того, будет необходимо принять во внимание финансовые последствия расширения списка потенциальных бенефициаров.

D. Существующие модели и инициативы

1. Консультативный центр по праву ВТО

а) Описание

27. Консультативный центр по праву ВТО (именуемый далее «КЦПВ») был создан в 2001 году с целью выполнения главным образом трех функций для развивающихся стран и, в частности, для наименее развитых стран (также именуемых ниже «НРС»), а именно:

- i) предоставление юридических консультаций по праву ВТО;
- ii) оказание поддержки в ходе процедуры ВТО по урегулированию споров; и
- iii) обучение правительственных должностных лиц (см. статью 2 Соглашения о создании Консультативного центра по праву ВТО, или «Соглашение»)¹³.

Юридические консультации

28. КЦПВ был создан как независимый беспристрастный и неполитический источник юридических консультаций. Он бесплатно предоставляет юридические консультации развивающимся странам и НРС как по процедурным вопросам, так и по вопросам существа, касающимся права ВТО. Юридические консультации можно подразделить на три основные категории:

- i) юридические заключения, касающиеся вопросов, возникающих при принятии решений и переговорах в ВТО;
- ii) юридические заключения, касающиеся мер, принятых или предусмотренных для принятия членами ВТО или НРС, стремящимися получить консультации для определения соответствия с правом ВТО;
- iii) юридические заключения, касающиеся мер другого члена ВТО, которого развивающиеся государства или НРС, испрашивающие консультацию, считают проблематичными для оценки соответствующей проблемы.

Поддержка в урегулировании споров

29. КЦПВ оказывает странам содействие на всех этапах урегулирования споров — экспертная группа ВТО, апелляционный орган и процедура исполнения, — а также при достижении взаимосогласованных решений посредством добрых услуг, согласительной процедуры и посредничества¹⁴.

30. В тех случаях когда противоборствующие стороны обращаются в КЦПВ по одному и тому же вопросу, центр обычно оказывает содействие той стороне,

¹³ См. <http://www.acwl.ch/basic-documents/>.

¹⁴ См. <http://www.acwl.ch/legal-advice/>.

которая первой обратилась за консультацией. Другой стороне оказывается поддержка через внешнего консультанта¹⁵.

Структурная организация

31. Что касается структурной организации, то КЦПВ состоит из Генеральной ассамблеи, Совета управляющих и Исполнительного директора (статья 3 Соглашения). Такая многоуровневая структура была создана, с тем чтобы КЦПВ мог работать независимо и без учета политических соображений. Генеральная Ассамблея, которая проводит совещания по крайней мере два раза в год, состоит из всех членов КЦПВ, в число которых входят развитые, развивающиеся и наименее развитые страны. Аналогичным образом, Совет управляющих также состоит из представителей развитых, развивающихся и наименее развитых стран¹⁶.

32. Кроме того, в том, что касается финансовой организации, КЦПВ зависит от Дарственного фонда¹⁷, сборов, взимаемых за юридические услуги¹⁸, и добровольных взносов правительств, международных организаций или частных спонсоров¹⁹. КЦПВ взимает плату за оказание поддержки при урегулировании споров по часовой ставке с учетом срока, предусмотренного для оказания конкретной услуги²⁰. Плата за юридические услуги и членские взносы зависит от доли стран в мировой торговле и отражает их размер дохода на душу населения (определяемые на основе статистических данных ВТО и Всемирного банка, см. Примечания, Приложение II к Соглашению). Изначально считалось, что по истечении первоначального пятилетнего переходного периода КЦПВ будет зависеть от поступлений из своего Дарственного фонда и сборов за оказание юридических услуг. До настоящего времени КЦПВ все еще зависит от добровольных взносов развитых стран²¹.

Программы обучения

33. КЦПВ проводит обучение в трех формах, а именно:

- i) ежегодный курс обучения (предназначенный для делегатов из стран — членов КЦПВ и рассчитанный на трехлетний цикл);
- ii) программа прикомандирования юристов по торговому праву (предназначенная для юристов из правительственных учреждений НРС и развивающихся государств-членов, которые принимают участие в качестве оплачиваемых стажеров в течение 9-месячного периода);
- iii) семинары (организуемые на специальной основе и посвященные правовым вопросам, представляющим особый интерес для развивающихся и наименее развитых государств — членов КЦПВ).

34. Эти мероприятия укрепляют правовой потенциал развивающихся и наименее развитых стран, что в свою очередь способствует также предупреждению возникновения споров²². Таким образом, КЦПВ оказывает комплексную помощь

¹⁵ Решение 2007/8, принятое Советом управляющих 19 ноября 2007 года, размещено по адресу <http://www.acwl.ch/download/ACWL-MB-D-2007-8.pdf>.

¹⁶ В состав КЦПВ входят девять штатных адвокатов и несколько адвокатов, прикомандированных странами-членами. К настоящему времени Центр оказал помощь соответствующим странам в урегулировании более 40 споров в рамках ВТО и подготовил свыше 200 юридических заключений.

¹⁷ Состоящего из взносов государств-членов в соответствии с пунктом 2 статьи 6 Соглашения.

¹⁸ См. схему взносов, приложение IV Соглашения.

¹⁹ См. статью 5 Соглашения.

²⁰ Решение 2007/7, принятое советом управляющих 19 ноября 2007 года, размещено по адресу http://www.acwl.ch/download/basic_documents/management_board_docs/ACWL-MB-D-2007-7.pdf.

²¹ См. http://cadmus.eui.eu/bitstream/handle/1814/35747/RSCAS_PP_2015_02.pdf, p. 6.

²² https://www.wto.org/english/news_e/sppl_e/sppl207_e.htm.

в качестве юридической фирмы по предоставлению консультаций и структуры, преследующей цель, ориентированную на развитие²³ для повышения внутреннего экспертного потенциала развивающихся и наименее развитых стран.

b) Модель КЦПВ и УСИГ

Децентрализованная/географически раздробленная система

35. Рабочая группа, возможно, пожелает отметить наличие важных различий между правовым режимом и инвестициями и УСИГ с одной стороны, которые носят децентрализованный и фрагментарный характер с учетом различных источников права, и системой ВТО с другой стороны, которая регулируется конкретным сводом правил в соответствии с единым соглашением и которая находится в Женеве, Швейцария.

Характер дела

36. Дела по УСИГ являются по своему характеру неоднородными и сложными, поскольку они возникают в соответствии с различными источниками права, включая разные международные инвестиционные договоры. Процесс установления фактов может быть достаточно длительным и дорогостоящим. Для сравнения, дела ВТО не связаны с такими трудностями и обычно сконцентрированы на конкретных правовых вопросах. Важно отметить, что было бы трудно установить конкретные временные рамки в отношении каждой услуги консультативного центра, как это имеет место в системе урегулирования споров ВТО.

Характер сторон

37. В многосторонней системе торговли, регулируемой соглашениями ВТО, сторонами в споре являются государства — члены ВТО, выступающие либо в качестве истца, либо в качестве ответчика. В отличие от этого сторонами спора в системе УСИГ являются как государства в качестве ответчика, так и инвесторы в качестве истца и в этой связи определить бенефициаров может быть сложно.

2. Правовая финансовая помощь и инициативы, аналогичные инициативам, реализуемым в консультационных центрах

38. Некоторые учреждения, такие как Постоянная палата третейского суда в Гааге (ППТС) и Международный Суд (МС), оказывают финансовую помощь государствам в деле урегулирования споров. Кроме того, был предпринят ряд инициатив по созданию консультативного центра.

a) Фонд по оказанию финансовой помощи Постоянной палаты третейского суда (ППТС)

39. В 1994 году ППТС создала Фонд по оказанию финансовой помощи (ФФП) для урегулирования международных споров с целью оказания определенным государствам финансовой помощи с целью содействия договаривающимся сторонам в деле покрытия расходов на процедуры урегулирования споров, регулируемых ППТС, в соответствии с кругом ведения и руководящими принципами, утвержденными 11 декабря 1995 года²⁴. Необходимым условием получения любых дотаций является наличие средств.

40. Государства, запрашивающие помощь, должны быть участниками либо Гаагской конвенции 1899 года о мирном разрешении международных споров, либо Конвенции 1907 года о мирном разрешении международных споров, либо любым учреждением или предприятием, принадлежащим и контролируемым таким государством, которое представило соглашение об урегулировании спора в

²³ https://brill.com/view/journals/jwit/19/4/article-p628_2.xml?lang=en, pp. 646–647.

²⁴ <https://pca-cpa.org/wp-content/uploads/sites/6/2016/01/Financial-Assistance-Fund-for-Settlement-of-International-Disputes.pdf>.

соответствии с регламентом ППТС и которое включено в «Список получателей помощи КСР», подготовленный Организацией экономического сотрудничества и развития (ОЭСР).

41. Могут покрываться следующие расходы на процедуры урегулирования споров, регулируемые ППТС: гонорары и выплаты членам арбитражного органа; расходы, связанные с приведением в исполнение арбитражного решения или другого решения или рекомендации; выплаты агентам, консультантам, экспертам и свидетелям; и оперативные или административные расходы, связанные с устными или письменными процедурами.

42. Исполнительным управлением Фонда, ответственным за его управление, является Международное бюро ППТС. Ассигнования или выплаты из Фонда производятся в соответствии с решением Совета попечителей.

43. В состав Совета попечителей входят 3–7 членов, имеющих опыт в области урегулирования международных споров и обладающих высочайшим моральным авторитетом. Члены назначаются Генеральным секретарем с одобрения административного совета на четырехлетний срок, который может быть продлен.

44. Финансирование обеспечивается за счет добровольных финансовых взносов государств, межправительственных организаций, национальных учреждений и физических и юридических лиц²⁵. Просьбы об оказании финансовой помощи принимаются только в пределах имеющихся финансовых средств.

b) Целевой фонд Генерального секретаря для помощи государствам в разрешении споров через Международный Суд (МС)

45. Целевой фонд Генерального секретаря для помощи государствам в разрешении споров через Международный Суд («Целевой фонд») был создан в 1989 году в соответствии с Финансовыми положениями и правилами Организации Объединенных Наций.

46. Заявления могут представляться государствами в тех случаях, когда у них нет необходимых финансовых ресурсов. В число бенефициаров могут входить государства — члены Организации Объединенных Наций, государства — члены Статута Международного Суда, государства, не являющиеся членами Организации Объединенных Наций, которые отвечают критериям, изложенным в резолюции 9 (1946) Совета Безопасности от 15 октября 1946 года.

47. Финансовая помощь предоставляется для покрытия расходов, касающихся: а) споров, переданных на рассмотрение суда в рамках специального соглашения; или б) приведения в исполнение судебного решения, вынесенного судом.

48. Расходы, покрываемые за счет фонда включают расходы на подачу петиций и ответов, гонорары консультантов, агентов, экспертов или свидетелей, расходы на устные процедуры, представление доказательств и приведение в исполнение судебного решения суда.

49. Процесс предоставления финансовой помощи заключается в следующем. Просьба о предоставлении финансовой помощи рассматривается на предмет приемлемости группой из трех экспертов с наивысшим судебным и моральным статусом, которые назначаются Генеральным секретарем для рассмотрения заявлений об оказании финансовой помощи. Это рассмотрение осуществляется в соответствии со строгим кодексом конфиденциальности, в котором учитываются финансовые потребности запрашивающего государства и наличие необходимых средств. Данная группа направляет Генеральному секретарю свои рекомендации в отношении размера предоставляемой финансовой помощи, суммы аванса и видов расходов, подлежащих покрытию. Затем Генеральный секретарь принимает окончательное решение в отношении суммы финансовой помощи из

²⁵ См. годовой доклад за 2018 год в отношении списка вкладчиков в фонд и бенефициаров.

Целевого фонда, а также суммы аванса (не более 50 процентов от суммы предоставленной финансовой помощи).

50. Целевой фонд финансируется за счет добровольных взносов государств, межправительственных организаций, национальных учреждений и неправительственных организаций, а также физических и юридических лиц²⁶. Просьбы об оказании финансовой помощи принимаются только в пределах имеющихся финансовых средств.

с) Проект ЮНКТАД-МАБР-ОАГ (2006 год)

51. Инициатива по созданию консультативного центра для государств Латинской Америки была выдвинута в 2006 году при поддержке ЮНКТАД, Межамериканского банка развития (МАБР) и Организации американских государств (ОАГ).

52. В мае 2009 года руководящий комитет подготовил проект договора о создании консультативного центра, который является правовым основанием для создания предлагаемого центра. В частности, было решено, что центр:

- будет межправительственной структурой;
- будет основан на модели КЦПВ и будет оказывать помощь развивающимся и наименее развитым странам;
- будет осуществлять две функции: во-первых, консультативную функцию, предусматривающую оказание помощи странам в области проведения переговоров, составления документов, предупреждения возникновения споров, урегулирования споров на ранней стадии, создания потенциала и обмена опытом, ведения базы данных, касающейся дел и арбитров, откомандирования и подготовки кадров; во-вторых, функцию организации правовой защиты для оказания странам помощи в предоставлении правовой защиты при инвестиционных спорах либо через прямое представительство, либо в рамках группы по правовой защите, представляющей государство;
- будет предоставлять юридические консультации, обеспечивать создание потенциала и оказывать техническую помощь в рамках УСИГ;
- будет работать на основе финансовой самостоятельности; и
- будет иметь штаб-квартиру первоначально в Вашингтоне и затем в Панаме, средства для финансирования которой были объявлены различными странами.

53. Этот проект финансировался МАБР через региональное окно «Общественное благо». Была задействована группа юристов, финансируемых за счет целевого фонда, взносы в который в равной степени вносили все государства-члены. Кроме того, финансирование полномасштабной помощи государствам-ответчикам не была предусмотрена, поскольку за счет средств целевого фонда предоставлялись только услуги по организации правовой защиты и консультативные услуги.

54. Осуществление этого проекта было прекращено по различным причинам, включая несколько перестановок в правительстве и изменения в составе групп, участвующих в работе руководящего комитета, а также в силу начала осуществления проекта Союза южноамериканских наций (УНАСУР), основанного на аналогичных целях.

²⁶ К настоящему времени финансовая помощь была оказана восьми развивающимся государствам.

d) Проект УНАСУР (с 2008 года)

55. Осуществление проекта УНАСУР было начато в 2008 году в соответствии с результатами переговоров ЮНКТАД–МАБР–ОАГ путем подписания учредительного договора руководителями ряда южноамериканских государств.

56. В связи с их обеспокоенностью в отношении режима УСИГ страны УНАСУР решили заменить его «Региональным консультативным центром по спорам в области инвестиционного права и спорам между инвесторами и государствами — членами УНАСУР», известным как «Южный наблюдательный совет по инвестициям и транснациональным корпорациям», а также создать инвестиционный арбитражный регламент УНАСУР и арбитражный инвестиционный суд УНАСУР. Цель этого центра заключалась главным образом в создании «равных условий для инвесторов и государств» и обеспечении «источника информации и стимула для дискуссий, обсуждений, анализа и обмена знаниями и опытом в области инвестиций и международного инвестиционного арбитража в целях содействия разработке четких и прозрачных правил». Его основная работа заключается в предоставлении консультаций или медиации вместо арбитража.

57. Со времени проведения второй министерской встречи в сентябре 2015 года, на которой было согласовано «почти 80 процентов» предлагаемых правовых рамок, не было сделано никаких публичных заявлений.

e) Форум АНЗ–АСЕАН (2012 год)

58. В контексте Форума Австралии–Новой Зеландии и ассоциированных государств Юго-Восточной Азии (АНЗ-АСЕАН) в 2012 году было предложено создать региональный инвестиционный консультативный центр по инвестициям, однако эта работа не проводилась.

f) Другие инициативы

59. Указанные выше инициативы не были реализованы по разным причинам, главным образом из-за ограниченной политической и финансовой поддержки, хотя латиноамериканские инициативы привели к заметному прогрессу в разработке проекта учредительного договора.

60. В настоящее время реализуется ряд инициатив с менее всеобъемлющим подходом, такие как:

- Программа поддержки инвестиций для наименее развитых стран (ППИ/НРС) (совместные программы, предусматривающие оказание по запросу правовой помощи, подготовку кадров и поддержку в области укрепления потенциала, особенно НРС и другим имеющим на это право субъектам, при содействии экспертов по правовым вопросам, которые оказывают бесплатные или платные услуги по сокращенным ставкам)²⁷;
- проект «TradeLab» (проект, в рамках которого студенты и опытные юристы, государственные служащие, особенно из развивающихся стран, малые и средние предприятия и гражданское общество совместно работают и проходят подготовку в целях укрепления правового потенциала с помощью метода «обучения на практике»)²⁸;
- предварительное исследование (по заказу правительства Нидерландов Колумбийскому центру устойчивых инвестиций (КЦУИ), цель которого заключается в рассмотрении вопроса о том, как обеспечить надлежащую правовую защиту сторон в разбирательствах по международным инвестиционным договорам).

²⁷ См. <https://www.idlo.int/Investment-Support-Programme-LDCs>.

²⁸ «TradeLab», Институт для аспирантов в Женеве (при участии юридических факультетов Университетов Джорджтауна и Оттавы), см. <https://www.tradelab.org/>.

61. Регулярно проводятся ежегодные конференции и курсы, а также периодически организуются учебные программы для государственных служащих. Эти мероприятия включают научные программы различных университетов, позволяющие обмениваться передовым опытом и передовыми методами работы²⁹. Такие благотворительные и другие инициативы являются маломасштабными по своему характеру.

Е. Вопросы для рассмотрения

62. Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что создание консультативного центра может быть осуществлено в сочетании с любыми другими вариантами реформы или полностью независимо от них, а также может быть полезным дополнением к некоторым вариантам реформы в целях укрепления легитимности инвестиционного режима. Возможно, потребуется рассмотреть следующие вопросы.

1. Сфера охвата услуг и бенефициаров

63. В разделах II, В и С выше приводится краткая информация об услугах, которые может оказывать консультативный центр, а также о возможных бенефициарах. Вопросы для рассмотрения включают определение сферы охвата таких услуг и бенефициаров.

2. Возможные формы и структура

64. Рабочая группа, возможно, пожелает принять к сведению основные соображения о том, что консультативный центр должен оказывать свои услуги на компетентной и независимой основе без какого-либо политического воздействия. Для обеспечения легитимности центра необходимо тщательно соблюдать принцип независимости. Вопросы для рассмотрения включают способы обеспечения конфиденциальности и недопущения коллизии интересов. Кроме того, будет необходимо рассмотреть следующие вопросы:

- будет ли центр юридически независимым межправительственным органом; или будет ли он создан в форме целевого фонда, находящегося в ведении какой-либо организации, или в иной форме;
- должен ли персонал быть постоянным, состоящим из консультантов или с участием тех и других;
- будут ли или должны ли государства-члены (государства, уплачивающие членские взносы) и бенефициары (государства, имеющие право на услуги по оказанию помощи) иметь одновременный доступ к услугам.

3. Финансирование консультативного центра

65. Что касается финансирования, то Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, будут ли эти услуги предоставляться на платной основе или субсидироваться и следует ли предоставлять доступ к услугам центра государствам, сталкивающимся с многочисленными спорами с риском исчерпания имеющихся ресурсов. Вопрос финансирования тесно связан со следующими вопросами:

Сфера охвата услуг и бенефициаров: (см. пункт 63 выше).

- финансовое управление: для этого потребуется определение доноров; например, решение вопроса о том, должны ли доноры быть государствами-членами (если центр создан в качестве межправительственной организации), бенефициарами услуг, в числе которых имеются определенные

²⁹ <http://ccsi.columbia.edu/work/projects/arbitration-training/>.

установленные бенефициары, освобожденные от платежей, и/или иные доноры;

- воздействие структуры и правовой базы: см. пункт 64 выше; например, если консультативный центр прикреплен к существующим учреждениям, то может ли он рассчитывать на ресурсы этого учреждения;
- местонахождение: следует определить, будет ли консультативный центр находиться в одном месте или же он будет организован на региональной основе; в этой связи, возможно, потребуется принять во внимание материально-технические, а также правовые и финансовые последствия;
- качество юридических услуг: в дополнение к предоставлению доступных по цене услуг основное внимание следует уделить качеству этих услуг. Необходимо будет также рассмотреть вопрос об ответственности в случае невыполнения консультативным центром своих обязательств, которые будут увязаны с вопросом о его структуре и применимости иммунитетов. Эти вопросы будут иметь важное значение для повышения легитимности консультативного центра и доверия к нему пользователей.