



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
20 November 2023
Russian
Original: English

Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли
Рабочая группа III (Реформирование системы
урегулирования споров между инвесторами
и государствами)
Сорок седьмая сессия
Вена, 22–26 января 2024 года

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

Проект руководящих принципов по предупреждению
международных инвестиционных споров и примирению

Записка Секретариата

Содержание

	Стр.
I. Введение	2
II. Проект руководящих принципов по предупреждению международных инвестиционных споров и примирению	2
A. Введение	2
B. Каналы связи с инвесторами	3
1. Легкий доступ к информации	3
2. Привлечение инвесторов к обсуждению политики	4
3. Механизм рассмотрения жалоб инвесторов	5
C. Координация между правительственными и смежными учреждениями	6
1. Обмен информацией между правительственными и смежными учреждениями.	7
2. Определение или создание координационного органа	8
D. Координация и сотрудничество с правительствами других стран	10
E. Смежные вопросы	11
1. Финансовые и людские ресурсы	11
2. Освобождение от ответственности правительственных должностных лиц	12
3. Конфиденциальность	12
F. Справочные материалы	12



I. Введение

1. На своей тридцать девятой сессии в октябре 2020 года Рабочая группа провела предварительное рассмотрение темы предупреждения споров и примирения на основе документа [A/CN.9/WG.III/WP.190](#) и просила Секретариат продолжить свою работу ([A/CN.9/1044](#), п. 26).
2. Соответственно, совместно с Группой Всемирного банка был подготовлен проект руководства для законодательных органов по предупреждению споров и примирению ([A/CN.9/WG.III/WP.228](#)), и Рабочей группе на ее сорок пятой сессии в марте 2023 года был представлен неофициальный документ, содержащий подборку передового опыта¹. После обсуждения Рабочая группа просила Секретариат переработать проект руководства для законодательных органов в рекомендательный справочный документ о способах предупреждения споров и примирения сторон, содержащий примеры передовой практики и предназначенный главным образом для государств ([A/CN.9/1131](#), п. 52).
3. Соответственно, настоящая записка содержит проект руководящих принципов по предупреждению международных инвестиционных споров и примирению. Как и рабочие документы, настоящая записка подготовлена с учетом широкого спектра опубликованной информации по этой теме².

II. Проект руководящих принципов по предупреждению международных инвестиционных споров и примирению

A. Введение

4. В Руководящих принципах по предупреждению международных инвестиционных споров и примирению («Руководящие принципы») излагаются различные стратегии и меры, которые могут быть приняты государствами для предотвращения и предупреждения инвестиционных споров с участием иностранных инвесторов и примирения. Термин «международные инвестиционные споры» охватывает широкий круг споров между иностранными инвесторами и государствами или любыми субъектами государства или любым органом государства, возникающих из международного договора, предусматривающего защиту инвестиций или инвесторов, законодательства, регулирующего иностранные инвестиции, или инвестиционного контракта (вместе именуемые «инвестиционные инструменты»).
5. Предупреждение споров означает рассмотрение жалобы иностранного инвестора до того, как она перерастет в разногласие, оформленное в правовых терминах. Разногласия обычно оформляются в правовых терминах, когда инвестор выражает намерение обратиться к арбитражу или судебному разбирательству. Именно в этот момент начинается этап примирения, который может также предусматривать дружественное урегулирование, в том числе посредством медиации. Процедура примирения заканчивается, когда инвестор официально обращается к арбитражу или судебному разбирательству, в результате чего спор перерастает в «правовой» спор. Обычно именно с этого момента начинается управление урегулированием споров. В Руководящих принципах особое внимание уделяется этапу предупреждения спора и примирения³.
6. Руководящие принципы призваны служить руководством для государств, желающих создать и внедрить последовательную и эффективную систему предупреждения споров и примирения. Вместе с тем, являясь рекомендательным справочным документом, Руководящие принципы не содержат конкретных

¹ Доступно по адресу https://uncitral.un.org/sites/uncitral.un.org/files/media-documents/uncitral/wg_iii_compilation_on_dispute_prevention_and_summary.pdf.

² См. главу II, раздел F (Справочные материалы).

³ См. World Bank, Managing Investor Issues through Retention Mechanisms (2021), p. 8.

рекомендаций. Эффективная система предупреждения споров и примирения может способствовать сохранению иностранных инвестиций, поскольку она позволит продемонстрировать приверженность государства управлению рисками, стабильности и поддержанию здоровых отношений с инвесторами⁴.

7. Раздел А Руководящих принципов содержит введение и разъясняет их цель и сферу применения. В разделе В рассматриваются различные стратегии и меры, принятые государствами для совершенствования каналов связи с инвесторами. В разделе С основное внимание уделяется необходимости координации между правительственными и смежными учреждениями, включая обмен информацией и определение или создание координационного органа. Раздел D посвящен вопросам координации и сотрудничества с правительствами других стран. В разделе E рассматриваются вопросы, возникающие в связи с предупреждением споров и примирением, и, наконец, раздел F содержит перечень справочных материалов, в частности, подготовленных международными организациями.

В. Каналы связи с инвесторами

8. Эффективные каналы связи с инвесторами являются ключевым элементом предупреждения споров и примирения. Инвесторы должны иметь возможность связаться с компетентными правительственными или смежными учреждениями для рассмотрения любых жалоб, возникающих в отношении их инвестиций. В целом, крайне важно предусмотреть эффективные каналы связи с инвесторами на протяжении всего жизненного цикла их инвестиций.

9. Эффективные каналы связи с инвесторами можно создать за счет обеспечения легкого доступа к соответствующей информации, привлечения инвесторов к обсуждению вопросов политики и создания механизма рассмотрения жалоб инвесторов. Пункт 22.1 предлагаемого соглашения СИР предусматривает создание одного или нескольких координационных центров или соответствующих механизмов для подготовки ответов на запросы инвесторов и потенциальных инвесторов, а также для оказания им помощи в получении соответствующей информации от компетентных органов.

1. Легкий доступ к информации

10. Инвесторы должны иметь возможность легко получать доступ к информации по вопросам инвестиционной политики, включая соответствующие законы и постановления, что жизненно важно для осуществления и расширения их инвестиций. На предварительном этапе потенциальным инвесторам требуется информация о том, как осуществлять свои инвестиции, и о нормативной базе, которая будет регулировать их инвестиции⁵. Им нужна информация о применимом законодательстве и процедурах его соблюдения, а также о правительственных или смежных учреждениях, с которыми инвесторам, возможно, придется взаимодействовать на протяжении всего жизненного цикла их инвестиций (в Руководстве они в целом именуются «компетентное правительственное учреждение или учреждения»). На последующем этапе необходимо обеспечить информирование инвесторов о любых изменениях в нормативной базе, что позволит им принимать решения о расширении или диверсификации своих инвестиций. В случае возникновения каких-либо жалоб инвесторам потребуется информация о компетентном правительственном учреждении и способах подачи таких жалоб.

11. В некоторых юрисдикционных системах для улучшения связи с инвесторами используются технические средства⁶. Например, для совершенствования

⁴ См. World Bank, Retention and Expansion of Foreign Direct Investment, Political Risk and Policy Responses (2019), pp. 41–43.

⁵ Например, в Бразилии омбудсмен по прямым инвестициям является первым контактным лицом для потенциальных инвесторов, у которого они могут узнать о законодательстве, процедурных и нормативных требованиях. Доступно по адресу <https://oid.economia.gov.br/en>.

⁶ Например, в Греции (Investor's Support Service, доступно по адресу

каналов связи с инвесторами создается универсальный портал. Такие порталы позволяют инвесторам получить доступ к информации о нормативных требованиях, получить ответы на часто задаваемые вопросы, связаться с компетентными правительственными учреждениями, подавать жалобы и отслеживать ход их рассмотрения. На портале также используются живые чат-боты, позволяющие отвечать на вопросы или направлять их компетентным правительственным учреждениям или должностным лицам.

12. В пунктах 6 и 7 предлагаемого соглашения СИР перечислены виды информации, которая должна быть доступна, а в пункте 8 рекомендуется использовать для этого единый информационный портал. В единый информационный портал предлагается включить контактную информацию координаторов или другие соответствующие механизмы для ответа на запросы инвесторов и оказания им помощи в получении соответствующей информации о мерах правительства.

2. Привлечение инвесторов к обсуждению вопросов политики

13. На инвесторов могут повлиять изменения в нормативно-правовой базе, а также принятие конкретных мер, например, связанных с такими возникающими политическими проблемами, как общественное здравоохранение, изменение климата и устойчивое развитие. Применение активного подхода и вовлечение инвесторов в обсуждения вопросов политики, приводящие к изменениям в нормативно-правовой базе или принятию мер, позволят снизить количество жалоб инвесторов и ограничить количество исков, подаваемых на более позднем этапе.

14. В некоторых юрисдикционных системах приняты упреждающие стратегии для предупреждения жалоб инвесторов, требующие выявления инвесторов, у которых могут возникать опасения, и обязательного проведения консультаций с ними для решения возможных проблем. Постепенное введение в действие новых законов и постановлений также может способствовать предупреждению жалоб, предоставляя инвесторам достаточно времени для внесения корректив.

15. В других юрисдикционных системах предусмотрены процедуры консультаций для получения информации от инвесторов перед внесением изменений в законодательство или нормативные акты и перед принятием конкретных мер, которые могут затрагивать права инвесторов⁷. Жалобы могут быть исключены, если инвесторы будут участвовать в таких обсуждениях. Это может быть сделано через платформу для публично-частного диалога⁸ или в связи с

www.enterprisegreece.gov.gr/en/invest-in-greece/investment-support-services и Investor Ombudsman, доступно по адресу www.enterprisegreece.gov.gr/en/invest-in-greece/investors-ombudsman), в Иордании (invest Jordan, доступно по адресу <https://invest.jo/home-page>), в Соединенном Королевстве Великобритании и Северной Ирландии (Invest in the UK, доступно по адресу www.great.gov.uk/international/investment/), в Республике Корея ((Invest KOREA, доступно по адресу www.investkorea.org/ik-en/index.do?clickArea=enmain00002), и в Катаре (invest Qatar, доступно по адресу www.invest.qa/).

⁷ См., например, Закон «О бизнес-омбудсмене Грузии» (2016 год), статья 9 (Анализ законодательства Грузии), доступно по адресу www.ilo.org/dyn/natlex/docs/ELECTRONIC/104528/127562/F-2073887338/ombudsman.pdf; и Соглашение о стратегическом партнерстве, торговле и сотрудничестве между Соединенным Королевством и Молдовой (2021 год), статья 340 (Прозрачность), доступно по адресу <https://investmentpolicy.unctad.org/international-investment-agreements/treaty-files/6069/download>.

⁸ Например, the Private Sector Feedback Platform and the Public Consultation Platform operated by the National Competitiveness Center in the Kingdom of Saudi Arabia, доступно по адресу www.ncc.gov.sa/en/Visuals/Pages/default.aspx и www.ncc.gov.sa/en/Istitlaa/Pages/default.aspx.

проведением оценки регулирующего воздействия⁹ предлагаемого законодательства или нормативного акта¹⁰.

16. Пункт 10.3 предлагаемого соглашения СИР предусматривает, что инвесторам следует предоставить разумную возможность высказывать замечания по предлагаемым законам, нормативным актам или мерам и что полученные замечания следует принимать во внимание, насколько это практически возможно и в порядке, совместимом с соответствующей правовой системой.

3. Механизм рассмотрения жалоб инвесторов

17. Своевременное реагирование является важным фактором предотвращения перерастания жалобы в спор. Чем раньше будут рассмотрены проблемы, тем выше вероятность их решения. Механизм рассмотрения жалоб предоставляет пострадавшим инвесторам возможность высказать свои опасения. Он позволяет инвесторам подавать жалобы, например, в отношении отказа в выдаче разрешения со стороны муниципальных властей или возможных негативных последствий предлагаемых изменений в нормативных актах.

18. В некоторых юрисдикционных системах механизмы рассмотрения жалоб предусмотрены в законодательстве или нормативных актах¹¹, тогда как в других они создаются в соответствии с менее формальными инструментами, такими как административные инструкции или внутренняя правительственная процедура¹². В соответствующих документах, устанавливающих такой механизм, часто определяется характер жалоб, подлежащих рассмотрению¹³, процесс подачи жалоб, внутренняя процедура их рассмотрения и сроки проведения всего процесса¹⁴. Такие сроки могут корректироваться в каждом конкретном случае с учетом, например, сложности вопросов. В этом случае инвесторы информируются об ожидаемых сроках и регулярно получают обновленную информацию.

19. Прежде чем получить доступ к механизму рассмотрения жалоб, инвестору, возможно, потребуется использовать другую административную процедуру.

⁹ Оценка регулирующего воздействия означает системный подход к критической оценке положительных и отрицательных последствий предлагаемых и действующих нормативных актов и альтернативных ненормативных мер. Она включает ряд методов и является важным элементом научно обоснованного подхода к разработке политики. См. OECD, Regulatory Impact Assessment, OECD Best Practice Principles for Regulatory Policy (2020), доступно по адресу www.oecd.org/gov/regulatory-policy/regulatory-impact-assessment-7a9638cb-en.htm.

¹⁰ Например, Агентство по обзору регулирования предпринимательской деятельности в Республике Замбия уполномочено проводить оценку регулирующего воздействия предлагаемой политики на предмет того, как она влияет на деловую среду (Business Regulatory Act No. 3 of Zambia (2014), section 6), доступно по адресу www.parliament.gov.zm/sites/default/files/documents/acts/Business%20Regulatory%20Act%20No.%203%20of%202014.pdf.

¹¹ См., например, the Rules on Handling Complaints of Foreign-Invested Enterprises of the People's Republic of China (2020), Chapter IV (Administrative System of Complaint Handling), доступно по адресу <https://fdi.mofcom.gov.cn/EN/complaintsDetail.html?id=21> и Coordination and Response System for International Investment Disputes, Law No. 28933 of Peru (2006), доступно по адресу <https://docs.peru.justia.com/federales/leyes/28933-dec-15-2006.pdf>.

¹² См. World Bank, сноска 3 выше, р. 12.

¹³ См. Section V of the Law of Egypt No. 72 (2017), доступно по адресу <https://investmentpolicy.unctad.org/investment-laws/laws/167/egypt-investment-law->, в котором предусматривается создание комиссии по рассмотрению жалоб для рассмотрения жалоб, связанных с выдачей согласований, разрешений и лицензий.

¹⁴ Например, Постановление Совета Министров Республики Беларусь № 146 (2012 год), доступно по адресу <https://investmentpolicy.unctad.org/investment-policy-monitor/measures/383/adopts-a-procedure-for-early-settlement-of-investment-disputes->; Rules on Handling Complaints of Foreign-Invested Enterprises of the People's Republic of China (2020), Chapter III (Complaint Handling) доступно по адресу <https://fdi.mofcom.gov.cn/EN/complaintsDetail.html?id=21>; и the Model Cooperation and Facilitation Investment Agreement of Brazil (CFIA) (2016), article 23 (Dispute Prevention), доступно по адресу <https://investmentpolicy.unctad.org/international-investment-agreements/treaty-files/4786/download>.

Инвестору может быть также предложено предоставить дополнительную информацию для рассмотрения жалобы. Если инвестор не соблюдает процессуальные требования или не предоставляет необходимую информацию, жалоба может быть отклонена.

20. Механизм рассмотрения жалоб обычно предусматривает доведение результата до сведения инвестора и компетентного правительственного учреждения для принятия последующих мер и осуществления любых содержащихся в нем решений или рекомендаций. Если инвестор не удовлетворен результатом, может быть предусмотрена возможность подать апелляцию. Если жалоба не может быть рассмотрена должным образом, например, из-за отсутствия взаимодействия между правительственными учреждениями или политической чувствительности вопроса, она может быть доведена до сведения вышестоящего политического органа (например, межминистерского комитета или канцелярии премьер-министра или президента)¹⁵.

21. Механизм системного инвестиционного реагирования (МСИР), разработанный Группой Всемирного банка, может помочь правительствам, желающим создать механизм рассмотрения жалоб. МСИР предполагает создание минимальной институциональной инфраструктуры, которая позволит правительствам как можно раньше выявлять, отслеживать и рассматривать жалобы¹⁶. Механизм предусматривает определение полномочий правительственного учреждения и создание межправительственного механизма для систематического рассмотрения жалоб. Правительственное учреждение несет ответственность за доведение жалоб до сведения правительственных органов высокого уровня для решения проблем до того, как они обострятся¹⁷. МСИР предусматривает также создание механизма раннего оповещения, позволяющего правительственному учреждению узнавать о жалобах, как только они возникают, и применение инструмента отслеживания, позволяющего определить, урегулирована ли жалоба и насколько в результате удалось сохранить и расширить инвестиции. Кроме того, он предлагает методы решения проблем, а в том случае, если решение не может быть достигнуто на техническом уровне, — механизм передачи проблем на более высокий политический уровень¹⁸.

22. В пункте 22.3 предлагаемого соглашения СИР говорится, что координационный орган или соответствующий механизм может также способствовать решению проблем инвесторов или потенциальных инвесторов и рекомендовать меры по улучшению инвестиционного климата.

С. Координация между правительственными и смежными учреждениями

23. Эффективная координация между правительственными и смежными учреждениями имеет ключевое значение для предупреждения споров и примирения. В зависимости от структуры правительства и вида инвестиций может потребоваться координация усилий ряда правительственных и смежных учреждений (в том числе на субнациональном уровне, например, на уровне провинций, штатов и муниципалитетов), в том числе учреждений, которые участвуют в обсуждении и принятии инвестиционных инструментов (см. п. 4 выше), учреждений, меры которых могут оказать влияние на инвесторов, а также учреждений, которые могут сыграть определенную роль в предупреждении споров и примирении.

¹⁵ Примером может служить система, созданная в Эфиопии. Вопросы, не решенные Комиссией по инвестициям Эфиопии, передаются в межминистерский орган — Совет по инвестициям Эфиопии. См. articles 25 to 27, Proclamation No. 1180/2020 (2020), доступно по адресу <https://investmentpolicy.unctad.org/investment-laws/laws/318/ethiopia-investment-proclamation-no1180-2020>. См. также World Bank, сноска 3 выше, р. 16.

¹⁶ См. World Bank, сноска 4 выше, pp. 39–45.

¹⁷ Ibid., p. 43.

¹⁸ См. World Bank, сноска 3 выше, р. 12.

24. Инвестор, например, может обратиться в муниципальный орган за разрешением на ведение своей деятельности. Если такой муниципальный орган отклоняет заявку, несмотря на заверения центрального правительства, это может привести к подаче жалобы. В этом случае муниципальный орган должен будет участвовать в процессе координации, поскольку, скорее всего, он будет первой инстанцией, в которую инвестор обратится и уведомит о потенциальном споре. Если жалоба касается какого-либо инвестиционного инструмента, то в процессе координации должно будет участвовать учреждение, ответственное за обсуждение этого инструмента, поскольку осведомленность данного учреждения об этом инструменте и связанных с ним юридических обязательствах будет иметь ключевое значение для оценки проблемы и определения возможных решений. Это может иметь особое значение в связи с инвестиционными контрактами, поскольку решающее значение для поиска решения может иметь контекст переговоров по контракту.

25. Ниже описываются средства обеспечения эффективной координации между правительственными и смежными учреждениями, главным образом, на основе обмена информацией и определения или создания координационного органа.

1. Обмен информацией между правительственными и смежными учреждениями

26. Ключевым аспектом предупреждения споров и примирения является обмен информацией между правительственными и смежными учреждениями. Это не только гарантирует, что соответствующие учреждения будут проинформированы об обстоятельствах и основных проблемах, но также обеспечивает последовательность и согласованности на различных уровнях разработки инвестиционной политики¹⁹.

27. Для обеспечения согласованных подходов в отношении инвестиционных инструментов, включая предусмотренные в них материально-правовые гарантии, необходимо обеспечить обмен информацией между учреждениями о типовых инвестиционных договорах, стандартных инвестиционных контрактах и типовых оговорках об урегулировании споров²⁰. Это может снизить риск возникновения споров, поскольку причиной жалоб могут стать противоречивые инвестиционные инструменты.

28. Обмен информацией может также обеспечить согласованность мер, принимаемых учреждениями, а также процесса рассмотрения жалоб. С учетом довольно длительных сроков инвестиций, противоречивые меры или поведение правительственных или смежных учреждений могут представлять собой политический риск для инвесторов. Для решения этой проблемы в некоторых юрисдикционных системах была создана система управления знаниями, обеспечивающая передачу и сохранение знаний публичных должностных лиц,

¹⁹ См. Islamic Development Bank – UNCTAD Guiding Principles for Investment Policies, Principle 1, доступно по адресу <https://investmentpolicy.unctad.org/publications/1276/islamic-development-bank---unctad-guiding-principles-for-investment-policies>.

²⁰ См. article 7(1) of the Energy Charter Conference: Model Instrument on Management of Investment Disputes (доступно по адресу https://www.energychartertreaty.org/fileadmin/DocumentsMedia/Model_Instrument/Model_Instrument.pdf), в которой говорится, что следует разработать типовую оговорку об урегулировании инвестиционных споров, которая должна приниматься во внимание в ходе переговоров по будущим инвестиционным соглашениям и контрактам с целью достижения большей последовательности и стандартизации. В Перу установлены критерии для формулирования оговорок об урегулировании споров (Law No 28933, article 13, доступно по адресу <https://docs.peru.justia.com/federales/leyes/28933-dec-15-2006.pdf>); в Доминиканской Республике ведущее учреждение уполномочено предлагать и рассматривать оговорки или положения об урегулировании споров, которые будут включены в будущие инвестиционные инструменты (Decree No.303-2015, article 4, доступно по адресу <https://studylib.es/doc/5157825/decreto-sistema-de-prevenci%C3%B3n-de-controversias-no.-303-15>).

занимающихся вопросами инвесторов, а также отслеживание решений по урегулированию предыдущих жалоб. В рамках МСИР обмен информацией обеспечивает средство для надлежащего информирования соответствующих учреждений по вопросам, связанным с инвестициями, а также для обеспечения взаимодействия между сотрудниками, участие которых может впоследствии потребоваться в связи с рассмотрением жалоб²¹.

29. Существуют различные средства обмена информацией между правительственными и смежными учреждениями, включая онлайн-платформы, справочные материалы и мероприятия по наращиванию потенциала, на которых публичные должностные лица, занимающиеся вопросами иностранных инвестиций, делятся информацией об инвестиционной политике, происходящих изменениях и текущих спорах²². Благодаря использованию этих средств публичные должностные лица могут оценивать потенциальные последствия своих решений, понимать исходную структуру инвестиций и наращивать потенциал для более эффективной обработки запросов и жалоб, связанных с инвестициями.

2. Определение или создание координационного органа

30. Важное значение для предупреждения споров и примирения имеет определение или создание органа, которому будет поручено координировать деятельность правительственных и смежных учреждений. Координационный орган, именуемый ведущим учреждением, является также ключевым компонентом МСИР²³.

31. При определении или создании координационного органа в юрисдикционных системах обычно применяются следующие три подхода. Один из подходов состоит в том, чтобы создать новое автономное учреждение, ответственное за координацию, или же создать его в рамках одного из министерств или правительственных учреждений (например, в рамках учреждения по содействию инвестированию²⁴). При таком подходе координационный орган может также выступать в качестве канала связи с инвесторами. Другой подход заключается в распределении функций по предупреждению споров и примирению между рядом учреждений, при этом каждое учреждение будет выполнять отдельную функцию или наделено полномочиями рассматривать определенные жалобы. В такой структуре было бы разумно назначить учреждение, ответственное за поддержание каналов связи с инвесторами и взаимодействие между правительственными учреждениями. Смешанный подход заключается в создании комитета или комиссии, состоящих из представителей правительственных и смежных учреждений, включая министерства и специализированные органы, при этом одно из таких учреждений будет выполнять функции секретариата.

32. Как уже отмечалось, одной из функций координационного органа является обмен информацией. Это облегчит взаимодействие и сотрудничество между правительственными и смежными учреждениями. Координационный орган может также выступать в качестве центрального хранилища инвестиционных инструментов и соответствующих судебных или арбитражных решений, содержащих толкование таких инструментов. Эта функция позволит координационному органу проводить анализ, например: i) секторов экономики, в которых с наибольшей вероятностью могут возникать споры; ii) повторяющихся жалоб и споров; iii) основных юридических обязательств, предусмотренных в инвестиционных инструментах; и iv) пробелов во внутреннем законодательстве в

²¹ См. World Bank, сноска 4 выше, р. 66.

²² Опыт Кореи и Таиланда подтверждает полезность справочников и буклетов в дополнение к лекциям и тренингам (см. A/CN.9/WG.III/WP.147, пп. 24–25, и A/CN.9/WG.III/WP.179, с. 6).

²³ См. World Bank, сноска 3 выше, р. 11.

²⁴ В Эфиопии механизм рассмотрения жалоб инвесторов является частью функций Комиссии по инвестициям Эфиопии, доступно по адресу <https://iaip.gov.et/eic/>. В Руанде он является частью функций Департамента реинвестирования и последующей помощи инвесторам Совета по развитию Руанды, доступно по адресу <https://rdb.rw/>. См. World Bank, сноска 3 выше.

отношении соблюдения юридических обязательств, предусмотренных в инвестиционных договорах²⁵.

33. Координационный орган может быть также уполномочен консультировать правительственные и смежные учреждения по вопросам рассмотрения жалоб инвесторов. Это обеспечит учреждениям, сталкивающимся с жалобами инвесторов, постоянный канал связи с координационным органом, который может предложить различные методы решения проблем. Например, муниципальный орган, впервые столкнувшийся с жалобой, сможет рассчитывать на то, что координационный орган порекомендует способы рассмотрения такой жалобы.

34. Для выполнения своих функций координационный орган может быть уполномочен собирать информацию от компетентных правительственных учреждений (а также от инвесторов)²⁶, запрашивать содействие соответствующих учреждений, включая их должностных лиц, давать рекомендации и контролировать их выполнение. Целесообразно четко определить компетенцию координационного органа, указав, ограничивается ли она определенными категориями инвесторов, определенными секторами или отраслями или определенными видами вопросов (политические риски/операционные риски, жалобы/споры). В рамках МСИР предлагается, чтобы ведущее учреждение собирало данные, выявляло закономерности, касающиеся источников политических и операционных рисков, влияющих на инвестиции, и давало количественную оценку сохранных, расширенных или утраченных инвестиций в результате устранения таких рисков²⁷.

35. Как уже отмечалось, оперативная структура координационного органа может различаться в зависимости от юрисдикционной системы (см. п. 31 выше). Тем не менее важно, чтобы в документе о создании координационного органа были, в частности, четко определены его правовой статус, положение в правительственной иерархии, штатное расписание, бюджет и механизм отчетности²⁸. В некоторых юрисдикционных системах было установлено, что если создается независимая организация, выполняющая надзорные функции в отношении администрации, а не взаимодействующая с администрацией и ее подразделениями, то это приводит к усилению конфронтации и ограничению эффективности ее усилий по устранению регулятивных рисков, возникающих в результате действий правительства²⁹.

36. Координационный орган с централизацией власти и полномочий может вызвать беспокойство в связи с коллизией интересов и отсутствием подотчетности. Для решения подобных проблем и обеспечения прозрачности своей

²⁵ Например, в Доминиканской Республике DICOEX стало ведущим агентством, которое отслеживает жалобы инвесторов и анализирует споры, чтобы понять, какие государственные структуры чаще всего в них участвуют. Доступно по адресу <https://www.iisd.org/system/files/2021-10/investment-dispute-prevention-management-agencies-policy-discussion.pdf>. В Колумбии создан комитет, отвечающий за выявление проблем в инвестиционном процессе, мониторинг различных факторов, влияющих на инвестиционный климат, а также определение приоритетов и анализ возможностей для его улучшения. Доступно по адресу <https://www.iisd.org/system/files/2021-10/investment-dispute-prevention-management-agencies-policy-discussion.pdf>.

²⁶ См. статью 6(1) Положения о Совете бизнес-омбудсмена Украины (2014 год), в которой предусматривается, что Совет бизнес-омбудсмена имеет право запрашивать и получать от государственных органов и других субъектов информацию, документы и другие данные, необходимые для рассмотрения жалоб. Доступно по адресу https://boi.org.ua/wp-content/uploads/2023/08/boi_cmu_regulation_eng_.pdf.

²⁷ См. World Bank, сноска 3 выше, п. 9.

²⁸ См. статью 4 Положений о предупреждении и урегулировании международных споров в сфере торговли и инвестиций Республики Коста-Рика, содержащую четкое описание состава координационного органа, доступно по адресу www.pgrweb.go.cr/scij/Busqueda/Normativa/Normas/nrm_texto_completo.aspx?param1=NRTC&nValor1=1&nValor2=66133&nValor3=77622&strTipM=TC.

²⁹ См. World Bank, сноска 4 выше, п. 62.

деятельности может быть создан механизм отчетности³⁰. Такой механизм позволяет также избежать того, чтобы координационный орган воспринимался как предвзятый по отношению к правительственным учреждениям. Создание координационного органа в виде межведомственного комитета или комиссии, состоящей из сотрудников различных учреждений, могло бы дополнительно способствовать распределению власти и полномочий.

37. В некоторых юрисдикционных системах координационный орган, помимо содействия координации между правительством и смежными учреждениями, может выступать в качестве координационного центра для обеспечения каналов связи с инвесторами и предоставления необходимой помощи, в том числе через механизм рассмотрения жалоб инвесторов (см. раздел В выше) и для сотрудничества с правительствами других стран (см. раздел D ниже)³¹.

D. Координация и сотрудничество с правительствами других стран

38. Установление и институционализация межправительственной координации с властями других государств может помочь обеспечить эффективное сотрудничество и взаимную помощь в предупреждении споров или примирении. Одним из способов достижения такой координации является создание совместного комитета или комиссии по инвестиционным договорам для содействия регулярному обмену информацией в целях улучшения инвестиционного климата³². Такой комитет может сыграть решающую роль в предотвращении перерастания жалоб в спор. В соответствии с пунктом 26.1 предлагаемого соглашения СИР, на координационные центры или другие механизмы обеспечения каналов связи с инвесторами может быть возложена функция по подготовке ответов на вопросы других правительств. В пункте 26.2 предлагаемого соглашения СИР упоминаются такие области межправительственного сотрудничества, как обмен информацией и опытом, обмен информацией о национальных инвесторах и поддержка программ содействия для увеличения объема инвестиций в целях развития, включая инвестиции в и микро-, малые и средние предприятия.

39. Действуя на межгосударственном уровне, совместные комитеты отвечают за мониторинг выполнения инвестиционных договоров, обмен информацией об инвестиционных возможностях, содействие проведению консультаций с

³⁰ См. статьи 24–28 Правил рассмотрения жалоб Китайской Народной Республики, которые предусматривают несколько механизмов отчетности местных учреждений перед учреждениями более высокого уровня (доступно по адресу <https://fdi.mofcom.gov.cn/EN/complaintsDetail.html?id=21>); см. статью 14.4.(f) Договора об инвестиционном сотрудничестве и упрощении процедур между Федеративной Республикой Бразилия и Республикой Индия (доступно по адресу <https://investmentpolicy.unctad.org/international-investment-agreements/treaty-files/5912/download>), в которой предусматривается, что национальный координатор/омбудсмен обязан отчитываться о своей деятельности и действиях перед совместным комитетом, состоящим из представителей правительств обеих сторон.

³¹ См. CFIA (2016), article 17 (Joint Committee for the Administration of the Agreement); см. также Vietnam's Regulation on coordination in resolution of international investment disputes (January 2014), доступно по адресу <https://vanbanphapluat.co/decision-no-04-2014-qd-ttg-on-coordination-in-resolution-of-international-investment-disputes>.

³² См. Agreement between Japan and Georgia for the Liberalization, Promotion and Protection of Investment (2021), article 25, доступно по адресу <https://investmentpolicy.unctad.org/international-investment-agreements/treaties/bilateral-investment-treaties/4962/georgia---japan-bit-2021->; Free Trade Agreement between the United Kingdom and the Republic of Turkey (2020), article 10.1, доступно по адресу https://assets.publishing.service.gov.uk/media/60350bd28fa8f543272b402e/CS_Turkey_1.2021_UK_Turkey_Free_Trade_Agreement.pdf; Israel – United Arab Emirates BIT (2020), article 27, доступно по адресу <https://investmentpolicy.unctad.org/international-investment-agreements/treaty-files/6084/download>; Armenia – Singapore Agreement on Trade in Services and Investment (2019), article 6.1, доступно по адресу <https://investmentpolicy.unctad.org/international-investment-agreements/treaty-files/5886/download>; и Pacific Agreement on Closer Economic Relations Plus, chapter 12, доступно по адресу <https://www.dfat.gov.au/trade/agreements/in-force/pacer/documents>.

инвесторами, предупреждение споров и содействие их дружественному урегулированию³³. Совместные комитеты могут также вырабатывать толкования положений инвестиционных договоров, которые могут быть обязательными для органов, создаваемых в соответствии с договором, что будет способствовать согласованному подходу к стандартам защиты инвестиций³⁴. Совместные комитеты обеспечивают возможности для эффективного применения инвестиционного договора, способствуя обмену передовым опытом с целью адаптации к меняющимся политическим условиям посредством периодических обзоров³⁵. Для выполнения этих функций совместные комитеты могут также создавать подкомитеты или рабочие группы и приглашать частный сектор участвовать в их заседаниях³⁶.

Е. Смежные вопросы

1. Финансовые и людские ресурсы

40. При разработке и внедрении системы предупреждения споров и примирения, возможно, потребуется принять специальные меры для обеспечения быстрого доступа к финансированию и ресурсам. Создание и функционирование координационного органа, скорее всего, потребует затрат финансовых и людских ресурсов. В результате урегулирования инвестору может причитаться определенная сумма компенсации. Такие затраты обычно возникают на разовой основе и не обязательно соответствуют бюджетным циклам правительств. Могут применяться разные методы выделения ресурсов, например, координационному органу, если таковой создан, или правительственному или смежному учреждению, ответственному за жалобу или спор.

2. Освобождение от ответственности правительственных должностных лиц

41. Ключевую роль в предупреждении споров и примирении могут играть правительственные должностные лица. Тем не менее страх понести ответственность за свои действия (например, обвинения в коррупции) может помешать их

³³ Например, совместный комитет может отвечать за консультации с частным сектором и гражданским обществом, когда это применимо, относительно их взглядов на конкретные вопросы, связанные с работой совместного комитета. См. CFIA (2016), article 17 (4), доступно по адресу <https://investmentpolicy.unctad.org/international-investment-agreements/treaty-files/4786/download>; в функции совместного комитета может также входить рассмотрение любых вопросов, касающихся осуществления соглашения, включая устранение проблем, препятствий и урегулирование споров, до их передачи в арбитраж. См. Israel – United Arab Emirates BIT (2020), article 27.3 (g), доступно по адресу <https://investmentpolicy.unctad.org/international-investment-agreements/treaty-files/6084/download>.

³⁴ См., например, Free Trade Agreement between the United Kingdom and the Republic of Turkey (2020), статья 10.1(4) предусматривает, что совместные комитеты могут принимать толкование положений соглашений, доступно по адресу https://assets.publishing.service.gov.uk/media/60350bd28fa8f543272b402e/CS_Turkey_1.2021_UK_Turkey_Free_Trade_Agreement.pdf.

³⁵ См. Agreement between Japan and Georgia for the Liberalization, Promotion and Protection of Investment (2021), article 25, доступно по адресу <https://investmentpolicy.unctad.org/international-investment-agreements/treaties/bilateral-investment-treaties/4962/georgia---japan-bit-2021->; China – EU Comprehensive Agreement on Investment (2021), section VI. Institutional and Final Provisions, subsection 1. Institutional Provisions; Turkey – United Kingdom FTA (2020), chapter 10, доступно по адресу www.gov.uk/government/publications/ukturkey-free-trade-agreement-cs-turkey-no12021. Administrative and Institutional Provisions; Brazil – India BIT (2020), articles 13 and 18, доступно по адресу <https://investmentpolicy.unctad.org/international-investment-agreements/treaties/bilateral-investment-treaties/4910/brazil---india-bit-2020->; Israel – United Arab Emirates BIT (2020), article 27, доступно по адресу <https://investmentpolicy.unctad.org/international-investment-agreements/treaties/bilateral-investment-treaties/4964/israel---united-arab-emirates-bit-2020->; и Armenia – Singapore Agreement on Trade in Services and Investment (2019), chapter 6, доступно по адресу <https://investmentpolicy.unctad.org/international-investment-agreements/treaties/treaties-with-investment-provisions/4906/armenia---singapore-agreement-on-trade-in-services-and-investment-2019->. Institutional, General and Final Provisions.

³⁶ См. CFIA (2016), articles 17 (5) and 17 (6).

участию в работе в полной мере. Они могут воздерживаться от принятия необходимых решений и попыток предотвратить споры.

42. В некоторых юрисдикционных системах правительственные должностные лица не несут ответственности за любые действия или бездействие, допущенные в связи с предупреждением споров и примирением, за исключением случаев умышленного неправомерного поведения или грубой халатности. Обеспечение такой защиты гарантирует их сотрудничество и полное участие в усилиях по предупреждению споров и примирению.

3. Конфиденциальность

43. Для успешного рассмотрения жалоб участвующие стороны (как инвесторы, так и компетентные учреждения) должны быть уверены в том, что информация, которой они обмениваются в ходе этого процесса, не будет подлежать разглашению, если не согласовано иное. Поэтому необходимо обеспечить баланс между информацией, которая может быть доступна общественности (в том числе внутри правительственных учреждений), и информацией, которая должна оставаться конфиденциальной.

Г. Справочные материалы

Научный форум по УСИГ

Preventing, mitigating and managing investor-State disputes, ISDS concept paper (2021), доступно по адресу www.jus.uio.no/pluricourts/english/projects/leginvest/academic-forum/papers/preventing-mitigating-and-managing-investor-state-disputes..pdf

Форум Азиатско-тихоокеанского экономического сотрудничества (АТЭС)

Handbook on Obligations in International Investment Treaties (2021), доступно по адресу www.apec.org/publications/2020/09/handbook-on-obligations-in-international-investment-treaties

Центр международного права Сингапурского государственного университета (ЦМП)

Report: Survey on Obstacles to Settlement of Investor-State Disputes, NUS-CIL Working Paper 18/01 (2018), доступно по адресу <https://cil.nus.edu.sg/wp-content/uploads/2018/09/NUS-CIL-Working-Paper-1801-Report-Survey-on-Obstacles-to-Settlement-of-Investor-State-Disputes.pdf>

Конференция по Энергетической Хартии

Model Instrument on Management of Investment Disputes with Explanatory Note (2018), доступно по адресу www.energychartertreaty.org/fileadmin/DocumentsMedia/Model_Instrument/Model_Instrument.pdf

Международный институт устойчивого развития (МИУР)

Investment Dispute Prevention and Management Agencies: Toward a more informed policy discussion, IISD Report (2022), доступно по адресу www.iisd.org/system/files/2021-10/investment-dispute-prevention-management-agencies-policy-discussion.pdf

Национальный центр компетенций в области исследований (НЦКИ) — Регулирование торговли

Towards a New Approach to Address Investor-State Conflict: Developing a Conceptual Framework for Dispute Prevention, Working Paper 2011/46 (2011),

доступно по адресу www.wti.org/media/filer_public/9a/ff/9aff3b9e-50e9-4aa6-af06-49edf2b2c904/wp_2011_46_echandi.pdf

Организация экономического сотрудничества и развития (ОЭСР)

Report: Investment Dispute Management and Prevention (2018), доступно по адресу www.oecd.org/mena/competitiveness/REPORT-Regional-seminar-investment-disputes-Cairo-062018.pdf

Stocktaking of Investment Dispute Management and Prevention in the Mediterranean Region (2018), доступно по адресу www.oecd.org/mena/competitiveness/BN-Stocktaking-of-Investment-Dispute-Cairo-062018.pdf

Конференция Организации Объединенных Наций по торговле и развитию (ЮНКТАД)

Investor-State Disputes: Prevention and Alternatives to Arbitration, UNCTAD Series on International Investment Policies for Development (2010), доступно по адресу https://unctad.org/en/Docs/diaeia200911_en.pdf

Investor-State Disputes: Prevention and Alternatives to Arbitration II, Proceedings of the Joint Symposium on International Investment and Alternative Dispute Resolution (2011), доступно по адресу https://unctad.org/en/Docs/webdiaeia20108_en.pdf

Best Practices in Investment for Development – How to prevent and manage investor-State disputes: Lessons from Peru, Investment Advisory Series, Series B, number 10 (2011), доступно по адресу https://unctad.org/en/Docs/webdiaepcb2011d9_en.pdf

Investment Policy Framework for Sustainable Development (2015), доступно по адресу <https://investmentpolicy.unctad.org/investment-policy-framework>

Islamic Development Bank – UNCTAD Guiding Principles for Investment Policies (2023), доступно по адресу <https://investmentpolicy.unctad.org/publications/1276/islamic-development-bank---unctad-guiding-principles-for-investment-policies>

Группа Всемирного банка

Retention and Expansion of Foreign Direct Investment, Political Risk and Policy Responses (2019), доступно по адресу <http://documents.worldbank.org/curated/en/387801576142339003/pdf/Political-Risk-and-Policy-Responses.pdf>

Global Investment Competitiveness Report 2019/2022: Rebuilding Investor Confidence in Times of Uncertainty (2020), доступно по адресу www.worldbank.org/en/topic/competitiveness/publication/global-investment-competitiveness-report-2019-2020

Managing Investor Issues through Retention Mechanisms (2021), доступно по адресу <https://documents1.worldbank.org/curated/en/978811614610086665/pdf/Managing-Investor-Grievances-Through-Retention-Mechanisms.pdf>

Всемирная торговая организация (ВТО)

The outcome of the conclusion of negotiations on the text of the Investment Facilitation for Development Agreement (6 July 2023) (the “proposed IFD Agreement”)

Factsheet: Investment Facilitation for Development in the WTO (2023), доступно по адресу www.wto.org/english/tratop_e/invfac_public_e/factsheet_ifd.pdf