



FEATURES OF LEGAL REGULATION AND MECHANISMS FOR RESOLVING INVESTMENT DISPUTES

Mirzayeva Shokhista Davron qizi ¹

¹ Tashkent State University of Law

<https://doi.org/10.5281/zenodo.4714034>

ARTICLE INFO

Received: 17th April 2021

Accepted: 21st April 2021

Online: 23rd April 2021

KEY WORDS

investment disputes, Washington Convention "On the Procedure for Resolving Investment Disputes between States and Foreign Persons" of 1965, Seoul Convention "On the Establishment of a Multilateral Investment Guarantee Agency" of 1985, Energy Charter, arbitration

ABSTRACT

The article is devoted to the specifics of resolving investment disputes. The author gives an overview of international legal instruments and mechanisms for resolving investment disputes and notes that the role of international law in resolving investment disputes has significantly increased.

ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ И МЕХАНИЗМЫ РАЗРЕШЕНИЯ ИНВЕСТИЦИОННЫХ СПОРОВ

Миразова Шохиста Даврон кизи ¹

¹ Ташкентский государственный юридический университет

ИСТОРИЯ СТАТЬИ

Принято: 17 апреля 2021 г.

Утверждено: 21 апреля 2021 г.

Опубликовано: 23 апреля 2021 г.

КЛЮЧЕВЫЕ СЛОВА

инвестиционных спор, Вашингтонская конвенция «О порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами» 1965 г.

Интенсификация межгосударственного инвестиционного сотрудничества неминуемо влечет за собой

АННОТАЦИЯ

Статья посвящена особенностям разрешения инвестиционных споров. Автор дает обзор международно-правовых документов и механизмов по разрешению инвестиционных споров и отмечает, что роль международного права в разрешении инвестиционных споров существенно возросла.

рост количества споров, вытекающих из инвестиционных правоотношений.



Инвестиционные споры могут возникнуть по следующим основаниям: 1) по претензиям иностранного инвестора к государству из-за необоснованного отказа в регистрации предприятия с иностранными инвестициями; 2) из-за отказа в переводе прибыли, полученной иностранным инвестором, за границу по вопросам, связанным с выплатой компенсаций; 3) по вопросу замораживания валютных счетов иностранного инвестора; 4) по вопросу досрочного прекращения концессионного договора; 5) по вопросу изменения условий концессионного договора и т.д.

Исходя из комплексного характера международных инвестиционных споров, можно выделить следующие особенности данной категории споров. Во-первых, международные инвестиционные споры выделяются своим смешанным субъектным составом, как правило, в роли истца выступает частный иностранный инвестор (физическое или юридическое лицо), а в качестве ответчика - государство-реципиент инвестиций. Во-вторых, международная форма разрешения инвестиционных споров предусматривается двусторонними соглашениями о поощрении и взаимной защите капиталовложений. В-третьих, к международным инвестиционным спорам применяется национальное право государства-реципиента и международное публичное право. При этом важную роль играет последнее, так как оно не только используется в качестве «эталона», которому должно соответствовать внутренне право государства, но и может применяться непосредственно для разрешения спорного вопроса. В-четвертых, в настоящее время наиболее распространенным и эффективным способом защиты прав инвестора служит

не дипломатическая защита, а постоянно действующие арбитражные институты. Единственным специализированным и наиболее востребованным в международной практике арбитражным органом по разрешению инвестиционных споров является Международный центр по урегулированию инвестиционных споров.¹

Международные договоры не в состоянии самостоятельно урегулировать все сферы соприкосновения иностранного инвестора и государства-реципиента. На помощь им приходит обычное международное право, а также деятельность международных арбитражных и судебных органов по разрешению инвестиционных споров. Именно решения таких органов служат фактором, который развивает международное инвестиционное право и в теоретическом аспекте, и в качестве реально существующей правовой материи.²

Вместе с тем, правовые парадигмы мироустройства в условиях глобализации и активизация практики заключения двусторонних инвестиционных соглашений, наглядно свидетельствуют о том, что **роль международного права в разрешении инвестиционных споров существенно возросла.** Это обусловлено тем, что для привлечения иностранных инвестиций широко применяется практика заключения двусторонних международных соглашений, нарушение положений

¹ Котов А. Международно-правовое регулирование инвестиционных споров. Автореф. диссертации на соис. ст. к.ю.н. 2009 г. [Эл.ресурс] URL:

<https://www.dissercat.com/content/mezhdunarodno-pravovoe-regulirovanie-investitsionnykh-sporov>

² Котов А. Международно-правовое регулирование инвестиционных споров. Автореф. диссертации на соис. ст. к.ю.н. 2009 г. [Эл.ресурс] URL:

<https://www.dissercat.com/content/mezhdunarodno-pravovoe-regulirovanie-investitsionnykh-sporov>



которых подразумевает ответственность государств.³

Государства стремятся разрешать инвестиционные споры не на национальном, а на международном уровне, установленном на основе двух наиболее известных международно-правовых актов: Вашингтонской конвенции «О порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами» 1965 г. и Сеульской конвенции «Об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций» 1985 г.

В области регулирования инвестиционных отношений Сеульская конвенция доказала свою эффективность. Глубокий анализ обеих конвенций — Вашингтонской и Сеульской — подтверждает, что на их основе создан единый механизм защиты иностранных инвестиций, они основаны на одних и тех же принципах регулирования.⁴

Важным документом является [Энергетическая хартия](#), принята в виде Декларации в 1991 г. Юридическое значение имеет [Договор](#) к Энергетической хартии, подписанный 17 декабря 1994 года и вступивший в силу 16 апреля 1998 года, а также приложения и [протокол](#) к нему. Договор содержит несколько механизмов разрешения международных споров, каждый из которых предназначен для рассмотрения отдельного предмета договора. Двумя основными формами

обязательного разрешения споров являются арбитраж между государствами - практически для всех споров, касающихся применения или толкования договора, за исключением конкуренции и окружающей среды - и арбитраж между инвестором и государством для споров, относящихся к инвестициям.

Среди особенностей механизма разрешения инвестиционных споров по договору можно выделить следующие.

Наличие «охлаждающего периода» (cooling off period), который необходимо выдержать до передачи дела компетентному форуму. О его правовом значении и первой практике применения будет подробнее сказано ниже. Подобные оговорки в целом следуют практике BIT's (двусторонних договоров о защите инвестиций);

«Кафетерийный подход» (cafeteria style clause), который позволяет инвестору выбрать из широкого инструментария механизмов разрешения спора, включая суд принимающего государства, предварительно избранные средства разрешения споров и целый набор арбитражных форумов.

Договор содержит сложную систему возможных оговорок, которые государства могут сделать в отношении их согласия на арбитражный способ разрешения споров, а также возможность для государства отказаться от применения «зонтичной оговорки» содержащейся в [ст. 10 \(1\)](#).

Договор содержит «зонтичную оговорку» (ст. 10 (1)). Суть данной оговорки состоит в том, что она вводит в сферу защиты договора любые обязательства индивидуального характера, существующие между государством и инвестором.

³ Шомуродов И. Международно-правовое сотрудничество государств в сфере разрешения инвестиционных споров. Автореф. диссертации на соис. ст. к.ю.н. 2011 г. Эл.ресурс] URL: <https://www.dissercat.com/content/mezhdunarodno-pravovoe-sotrudnichestvo-gosudarstv-v-sfere-razresheniya-investitsionnykh-spor>

⁴ Волова И. Механизм разрешения международных инвестиционных споров // Экономический вестник Ростовского университета, 2010, Том 8, №1. – С.80.



В случае если инвестор избирает арбитражную форму рассмотрения спора, он имеет следующие опции.

1. Арбитраж ICSID (Международный центр по урегулированию инвестиционных споров, учрежденный в соответствии с [Конвенцией](#) об урегулировании инвестиционных споров между государствами и физическими или юридическими лицами других государств, открытой для подписания в Вашингтоне 18 марта 1965 года (Конвенция ИКСИД), если договаривающаяся сторона инвестора и договаривающаяся сторона, являющаяся стороной в споре, и обе являются участниками Конвенции ИКСИД, могут обратиться в Международный центр по урегулированию инвестиционных споров, учрежденный в соответствии с конвенцией, упомянутой в подпункте (а) (i), согласно правилам, регулиующим дополнительную процедуру по обеспечению разбирательств секретариатом центра (Правила дополнительной процедуры), если договаривающаяся сторона инвестора или договаривающаяся сторона, являющаяся стороной в споре, но не обе, является участницей Конвенции ИКСИД.

2. Арбитраж по регламенту UNCITRAL. Рассмотрение единоличным арбитром или арбитражным судом ad hoc, учреждаемыми в соответствии с Арбитражным регламентом Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ).

3. Институциональный арбитраж г. Стокгольма. То есть арбитражное рассмотрение при Арбитражном институте международной торговой палаты в Стокгольме.

При этом [ст. 26 \(4\)](#) прямо предусматривает, что инвестор, который

избрал обращение в арбитраж для защиты нарушенного права, обязан подать свое согласие в письменной форме на передачу спора на его рассмотрение. Такое согласие должно отвечать требованиям конкретного арбитражного форума или арбитражного регламента, на основе которого будет рассматриваться спор.

[Статья 26 \(5\) b](#) прямо предусматривает, что рассмотрение споров арбитражем осуществляется только в странах - участниках Нью-Йоркской конвенции.

Таким образом, правовое регулирование инвестиционных споров осуществляется на основе взаимодействия международного и внутригосударственного права и носит комплексный характер, при, явном доминировании международного права. Международное право касается иностранных инвестиций, для привлечения которых широко применяется практика заключения двухсторонних международных соглашений; споры в рамках инвестиционных соглашений связаны с ответственностью государств. В международном инвестиционном процессуальном праве нормы и принципы международного публичного права являются его неотъемлемой частью, имеют «дополняющий» и «поправочный» характер и применяются, в целях «толкования» и «применения» инвестиционных соглашений.⁵

В целом, сущность регулирования международных инвестиционных правоотношений заключается в

⁵ Шомуродов И. Международно-правовое сотрудничество государств в сфере разрешения инвестиционных споров. Автореф. диссертации на соис. ст. к.ю.н. 2011 г. Эл.ресурс] URL: <https://www.dissercat.com/content/mezhdunarodno-pravovoe-sotrudnichestvo-gosudarstv-v-sfere-razresheniya-investitsionnykh-spor>



гармоничном сочетании принципов и норм международного права и норм национального права, что способствует становлению благоприятного режима для международных капиталов с момента их доступа до момента их ликвидации. Правовое регулирование иностранных инвестиций, происходящее на двух уровнях - национально-правовом и международно-правовом - наглядно свидетельствует об объективной взаимообусловленности и взаимозависимости инвестиционной политики как внутренней, так и внешней.⁶

Важной гарантией защиты иностранных инвестиций является установление гибкого порядка разрешения инвестиционных споров, в том числе по толкованию и применению договоров между сторонами, предпочтительно путем переговоров.

Институциональные основы правовых механизмов разрешения инвестиционных споров были заложены с принятием Вашингтонской конвенции 1965 года⁷, которая ввела в действие Международный центр по урегулированию инвестиционных споров (МЦУИС).

Положения Вашингтонской Конвенции 1965 г., Договора к Энергетической Хартии 1994 г., соглашения в рамках ВТО являются

успешно действующими примерами международно-правового механизма универсального характера, которые эффективно позволяют разрешать инвестиционные споры. Разнородность механизмов, по сути, позволяет иностранному инвестору искать средства правовой защиты, как под эгидой национального законодательства своего партнера, так и на основании двусторонних и многосторонних инвестиционных соглашений.

Согласно некоторым из них споры разрешаются арбитражем в соответствии с Арбитражным регламентом ЮНИСТРАЛ 1976 г. В современном международном инвестиционном праве арбитражный механизм разрешения споров, связанный с инвестициями, является основным способом защиты иностранных инвесторов.

Весьма положительный характер имеет система разрешения споров в рамках Генерального Соглашения по тарифам и торговле (далее ГАТТ), пользующаяся доверием стран-участниц. Механизм решения споров в рамках ГАТТ признан приемлемым международно-правовым институтом. После создания Всемирной торговой организации (далее ВТО) был введен в действие более усовершенствованный механизм урегулирования споров, применяющийся и в настоящее время.

Участие государств в международно-правовом урегулировании инвестиционных споров возможно при условии соблюдения следующих критериев: официально подтвержденной связи между инвестором и государством; исчерпание внутренних средств правовой защиты; прямой поддержки требований инвестора со стороны государства и правомерности самих инвестиций.

⁶ Фархутдинов И. Международно-правовое регулирование инвестиционных отношений: теория и практика. Автореф. диссертации на соис. ст. к.ю.н. 2006 г. Эл.ресурс] URL:

<https://www.dissercat.com/content/mezhdunarodno-pravovoe-regulirovanie-investitsionnykh-otnoshenii-teoriya-i-praktika>

⁷ Вашингтонская конвенция о порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и юридическими, физическими лицами другого государства. Конвенция была разработана и подписана под эгидой Всемирного банка, вступила в силу 14 октября 1966 г.



Исключением из условий государственного участия, т.е. участия государства в разрешении инвестиционных споров возможно только в следующих случаях: для проведения неофициальных контактов с целью облегчения урегулирования спора; государство ответчик отказывается или не выполняет (частично/полностью) ранее принятые по инвестиционному спору арбитражные решения.⁸

Важное значение данный вопрос имеет для Узбекистана. Наша страна является участником ряда соглашений о взаимном поощрении и защите инвестиций. Они наряду с установлением благоприятного режима инвестирования содержат нормы, регулирующие защиту имущественных прав инвестора в случае возникновения споров с государством – реципиентом инвестиций. В частности, рядом подписанных Узбекистаном соглашений предусматривается возможность передачи инвестиционных споров в арбитраж по правилам Международного центра по урегулированию инвестиционных споров (Вашингтон), Международного арбитражного суда при Международной торговой палате (Париж), Арбитражного суда при Стокгольмской торговой палате (Стокгольм) либо в иной постоянно действующий арбитраж или арбитраж «ad hoc» (специально создаваемый арбитраж для разрешения конкретного спора).

Кроме того, инвесторы имеют возможность предусмотреть порядок разрешения инвестиционных споров в рамках заключаемых с Республикой Узбекистан соглашений о разделе продукции, концессионных или инвестиционных договоров. Наша страна с 1995 года также является членом Нью-Йоркской Конвенции о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений от 10 июня 1958 года.

Таким образом, в Узбекистане имеется несколько направлений разрешения инвестиционных споров, в полной мере соответствующих общепризнанным нормам международного права.

В конце 2019 года президент Шавкат Мирзиёев [подписал](#) закон «Об инвестициях и инвестиционной деятельности». Несмотря на это иностранные инвесторы сталкиваются с рядом препятствий, реализуя свои бизнес проекты.

Всё это влияет на инвестиционный климат и репутацию страны на мировой арене: чем выше шансы для иностранного инвестора построить успешный бизнес в Узбекистане, тем выше позиции в международных рейтингах и мировой бизнес среде.

⁸ Шомуродов И. Международно-правовое сотрудничество государств в сфере разрешения инвестиционных споров. Автореф. диссертации на соис. ст. к.ю.н. 2011 г. Эл.ресурс] URL: <https://www.dissercat.com/content/mezhdunarodno-pravovoe-sotrudnichestvo-gosudarstv-v-sfere-razresheniya-investitsionnykh-spor>



Литературы:

1. **Котов А.** Международно-правовое регулирование инвестиционных споров. Автореф. диссертации на соис. ст. к.ю.н. 2009 г. Эл.ресурс] URL: <https://www.dissercat.com/content/mezhdunarodno-pravovoe-regulirovanie-investitsionnykh-sporov>
2. Котов А. Международно-правовое регулирование инвестиционных споров. Автореф. диссертации на соис. ст. к.ю.н. 2009 г. [Эл.ресурс] URL: <https://www.dissercat.com/content/mezhdunarodno-pravovoe-regulirovanie-investitsionnykh-sporov>
3. Шомуродов И. Международно-правовое сотрудничество государств в сфере разрешения инвестиционных споров. Автореф. диссертации на соис. ст. к.ю.н. 2011 г. Эл.ресурс] URL: <https://www.dissercat.com/content/mezhdunarodno-pravovoe-sotrudnichestvo-gosudarstv-v-sfere-razresheniya-investitsionnykh-spor>
4. Фархутдинов И. Международно-правовое регулирование инвестиционных отношений: теория и практика. Автореф. диссертации на соис. ст. к.ю.н. 2006 г. Эл.ресурс] URL: <https://www.dissercat.com/content/mezhdunarodno-pravovoe-regulirovanie-investitsionnykh-otnoshenii-teoriya-i-praktika>