

Сарсенбаева Зияда Албыспаевна
магистрантка 2 курса кафедры международного права
факультета международных отношений
КазНУ им. аль-Фараби
lady.ziiada@mail.ru
Научный руководитель:
Шакиров Каримжан Нурумович
д. ю. н., профессор
декан факультета международных отношений
КазНУ им. аль-Фараби
kshakirov1954@mail.ru

Международные соглашения как источник правового регулирования иностраннных инвестиций

Аннотация: международные соглашения представляют собой одним из способов правового регулирования иностраннных инвестиций путем подписания и заключения юридических документов, закрепляя при этом обязательство между сторонами. В данной статье регулирование иностраннных инвестиций рассматривается на публично-правовом уровне, осуществляемом посредством подписания международных соглашений. В свою очередь международные соглашения делятся на три группы: международно-правовые соглашения, региональные соглашения и двусторонние соглашения. Важное значение среди международных договоров о регулировании иностраннных инвестиций имеют двухсторонние соглашения между государствами о поощрении и защите иностраннных инвестиций. Предметом настоящей статьи являются международные документы по вопросам регулирования иностраннных инвестиций, а также проблемы, возникающие на современном этапе развития экономических отношений и возможные пути ее решений.

Ключевые слова: государства, иностраннные лица, международные соглашения, региональные соглашения, двусторонние соглашения, межгосударственное инвестиционное сотрудничество, конвенции, гарантии, иностраннные инвестиции.

Sarsenbaeva Ziyada Albyspaevna
master degree student of 2st course of International Law chair
of International Relations department
al-Farabi KazNU
lady.ziiada@mail.ru
Scientific adviser:

Shakirov Karimzhan Nurumovich
doctor of jurisprudence, professor
dean of International Relations department
al-Farabi KazNU
kshakirov1954@mail.ru

International agreements as source of legal regulation of foreign investments

Annotation: international agreements represent one of ways of legal regulation of foreign investments by signing and the conclusion of legal documents fixing the obligation between the parties. In this article regulation of foreign investments is considered at the public legal level is carried out through the signing of international agreements. So international agreements are divided into three groups: international legal agreements, regional agreements and bilateral agreements. Bilateral agreements between the states on encouragement and protection of foreign investments are the most important among international treaties on regulation of foreign investments. The international documents on the question regulation of foreign investments and also the problems arising at the present stage of development of the economic relations and possible ways of its decisions are the subject of this article.

Key words: states, foreigners, international agreements, regional agreements, bilateral agreements, interstate investment cooperation, conventions, guarantees, foreign investments.

Сарсенбаева Зияда Албыспаевна
эл-Фараби атындағы ҚазҰУ
Халықаралық қатынастар факультетінің
Халықаралық құқық кафедрасының 2 курстің магистранты
lady.ziiada@mail.ru
Ғылыми жетекші:
Шакиров Каримжан Нурумович
эл-Фараби атындағы ҚазҰУ
халықаралық қатынастар факультетінің деканы
заң ғылымдарының докторы, профессор
kshakirov1954@mail.ru

Шетелдік инвестициялардың құқықтық реттеу негіздері ретінде халықаралық келісімдер

Аннотация: Халықаралық келісімдер заңды құжаттарды жасасу және қол қою, сонымен бірге тараптардың арасында міндеттемесін бекіту арқылы орындалатын шетелдік инвестициялардың құқықтық реттеу тәсілдерінің бірі болып саналады. Бұл мақалада шетелдік инвестицияларды реттеу халықаралық келісімдерді жасасу арқылы жүзеге асырылатын жария-құқықтық деңгейінде

қаралады. Сол мезетте халықаралық келісімдер үш топқа бөлінеді: халықаралық құқықтық келісімдер, өңірлік келісімдер және екіжақты келісімдер. Шетелдік инвестицияларды реттеу туралы халықаралық келісімдердің арасында мемлекеттер арасындағы инвестицияларды көтермелеу және өзара қорғау туралы екіжақты келісімдерге зор маңыз беріледі. Шетелдік инвестицияларды реттеу туралы халықаралық құжаттар, сонымен бірге экономикалық қатынастарын дамудың қазіргі кезеңде пайда болатын мәселелер және олардың ықтимал шешу жолдары осы мақаланың зерттеу мәні болып саналады.

Түйін сөздер: мемлекеттер, шетелдік тұлғалар, халықаралық келісімдер, өңірлік келісімдер, екіжақты келісімдер, мемлекетаралық инвестициялық ынтымақтастық, конвенциялар, кепілдіктер, шетелдік инвестициялар.

Бурное развитие международных экономических отношений приходится на период после Второй Мировой войны, которое в последствие вызвало большой резонанс у субъектов инвестиционных отношений: стали создаваться меры по защите прав и интересов иностранных частных и юридических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью в чужом государстве. С 1946 года Международный валютный фонд и Международный банк реконструкции и развития представляли собой международный инвестиционный институт, деятельность которого заключалось в предоставлении целевых займов для реконструкции производства и развития производственных объектов. Важно отметить, что данный международный инвестиционный институт сыграл важную роль в разработке и внедрении многосторонних международных конвенций по регулированию иностранных инвестиций.

На современном этапе одним из основных направлений развития экономики государств является межгосударственное инвестиционное сотрудничество. Процесс регулирования иностранных инвестиций представляется сложным поскольку требует больших затрат как материальных, так и финансовых, а также предпринимательского риска. Для этого необходим опыт государств в процессе участия в международном экономическом сотрудничестве. Немаловажную роль в экономике государств играет привлечение иностранных инвестиций. Иностранные инвесторы, представляя свои интересы и возможности для эффективного использования своего капитала, рассчитывают на благоприятные условия своей предпринимательской деятельности в принимающем государстве. В свою очередь, принимающая сторона должна выстраивать стратегию привлечения иностранных инвестиций, учитывая интересы потенциальных зарубежных инвесторов, не причиняя ущерб своей национальной экономике.

Вопрос о правовом регулировании иностранных инвестиций осуществляется на национально-правовом и международно-правовом уровнях. Важно провести сравнительную часть данного вида деятельности. Положение о предоставлении гарантии иностранным лицам в законодательстве

государства может быть в любое время изменено либо отменено по причине нового закона. Что касается предоставления гарантий иностранным лицам международным договором, то государство в этом случае, как правило, не может их отменить в одностороннем порядке, поэтому международно-правовое регулирование иностранных инвестиций имеет важное значение, особенно для иностранных инвесторов.

В целях защиты национальных интересов государство, с одной стороны, создает свои национальные нормативно-правовые акты, а с другой заключает международные договоры, создавая таким образом юридический комплекс мер, состоящий из двухуровневой юридической системы норм и правил, регулирующих иностранную инвестиционную деятельность.

В данной статье делается акцент на рассмотрении вопроса публично-правового регулирования посредством заключения международных договоров.

В соответствии с Венской конвенцией о праве международных договоров 1969 года понятие «договор» означает международное соглашение, заключенное между государствами в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится ли такое соглашение в одном документе, в двух или нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования [1].

Иными словами можно сказать, что сам термин «договор» выступает родовым понятием таких источников наименований как «соглашение». Соглашения можно разделить на три группы: многосторонние международные договоры, основной целью которых является защита иностранных инвестиций на межгосударственном уровне (например, Конвенция о порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами 1965 г. [2]; Конвенция об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций 1985 г.) [3]; региональные международные договоры (например, соглашения стран СНГ, соглашения стран ЕС) и двусторонние соглашения (например, соглашения по вопросам защиты иностранных инвестиций).

В качестве договоров многостороннего, универсального характера выступают соглашения между многочисленными субъектами международного права, регулирующие вопросы, связанные с иностранными инвестициями. К ним, например, можно Вашингтонскую Конвенцию о порядке разрешения инвестиционных споров между государством и лицом другого государства 1965 г. [2, с. 2] или Сеульскую Конвенцию об учреждении многостороннего Агентства по гарантиям инвестиций 1985 г. [3, с. 4].

Целью Вашингтонской конвенции является защита инвесторов (физических и юридических лиц) на территории государства-реципиента, т.е. на территории которого находится объект инвестирования. Такая защита предусматривает передачу инвестиционного спора из национально-правового регулирования спора на рассмотрение специально созданного Международного центра по урегулированию инвестиционных споров (МЦУИС). МЦУИС призван осуществлять деятельность на основе двух видов разбирательств: примирительной и арбитражной процедуры.

Многостороннее агентство по гарантиям инвестиций предоставляет иностранным инвесторам финансовые гарантии от некоммерческих рисков путем страхования инвестиций. Целью такой деятельности является защита иностранных инвесторов от некоммерческих рисков (политически), а также стимулирование потока капитала в развивающиеся страны путем снижения риска для определенного круга инвесторов. Условием предоставления гарантий является экономическая обоснованность капиталовложений. После выплаты соответствующей компенсации инвестору Агентство приобретает право требования перечисленных сумм у государства-реципиента.

Агентство может гарантировать подпадающие под гарантии капиталовложения на случай убытка в результате одного или нескольких нижеприводимых видов риска:

- перевод валюты;
- экспроприация или аналогичные меры;
- нарушение договора;
- война и гражданские беспорядки [4].

Согласно Конвенции об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций 1985 г. инвесторы заключают соглашения с Агентством о выплате компенсации в случае вышеперечисленных рисков.

Для достижения поставленных целей Агентство:

а) предоставляет гарантии, включая совместное и повторное страхование от некоммерческих рисков в отношении инвестиций, осуществляемых в какой-либо стране-члене из других стран-членов;

б) проводит соответствующую дополнительную деятельность по оказанию содействия потоку инвестиций в развивающиеся страны и между ними;

с) пользуется такими другими дополнительными полномочиями, которые могут потребоваться для выполнения поставленных целей [5].

Таким образом, на данный момент Конвенция о порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами 1965 г. и Конвенция об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций 1985 г. играют важную роль и являются единственными универсальными действующими многосторонними соглашениями между субъектами международного права в области защиты иностранных инвестиций. В каждой из этих конвенций участвуют примерно около 100 государств, что говорит о заинтересованности государств в защите иностранных инвестиций.

Если говорить о региональных соглашениях в сфере инвестиционной деятельности, то здесь необходимо отметить Договор к Энергетической хартии (далее ДЭХ) от 1994 г. [6]. Важная роль данного договора заключается в обеспечении правовых условий сотрудничества, как между участниками договора, так и между этими государствами и частными инвесторами в энергетической области. ДЭХ призван защищать инвестиции иностранных государств в государстве-реципиента, а также включает в себя порядок рассмотрения возникшего спора в ходе деятельности его участниками.

Можно сказать, ДЭХ является универсальным, поскольку расширяет круг участников, выходя тем самым, далеко за пределы Европы (к примеру, Япония, Австралия, страны Средней Азии активно участвуют в данном договоре, а Китай, некоторые страны Африки заинтересованы в присоединении к ДЭХ).

Основными принципами функционирования ДЭХ является открытость, транспарентность и отсутствие дискриминации. Деятельность такого договора создает благоприятный климат, правовую стабильность и условия для развития энергетической промышленности государств.

В ст.12 ДЭХ говорится о возмещении убытков, реституции в случаях экспроприации или других убытков, вызванных вооруженным конфликтом, введением чрезвычайного положения, гражданскими беспорядками или другими аналогичными событиями [6, с. 64].

В свою очередь, ст. 13 гласит о том, что никакая договаривающаяся сторона не может осуществлять национализацию или экспроприацию, подвергать мерам, имеющим аналогичные последствия, инвестиции инвестора другой договаривающейся стороны, за исключением случаев, когда это отвечает государственным интересам, осуществляется без дискриминации с соблюдением предписанных правовых процедур при одновременной выплате быстрой, достаточной и эффективной компенсации, соответствующей справедливой рыночной стоимости на момент, непосредственно предшествовавший экспроприации, или до момента, когда известие о предстоящей экспроприации повлияло на стоимость инвестиций, и при выплате процентов на дату их выплаты [6, с. 64-65].

Важное значение среди международных договоров о регулировании иностранных инвестиций имеют двухсторонние соглашения между государствами о поощрении и защите иностранных инвестиций.

Такие соглашения преследуют следующие цели: во-первых, каждое государство, подписавшее такой договор, приобретает возможность обеспечить эффективную реализацию прав своих физических и юридических лиц в другом государстве; во-вторых, для иностранного инвестора, который, конечно же, несет определенные риски, принципиально важно, что государство, принимающее капиталы, предоставляет ему надлежащую защиту и гарантии.

Развитые страны, заключая двухсторонние соглашения о поощрении и защите инвестиций, видят возможность в обеспечения своим инвесторам более надежных гарантий от рисков, тем самым привлекают инвесторов в свой капитал, а также создают благоприятный инвестиционный климат в стране, соответствующий международным стандартам, для регулирования иностранных инвестиций.

В соглашении для иностранного инвестирования могут быть прописаны как приоритетные области, так и наоборот, где доступ иностранному капиталу ограничен или запрещен.

Одним из ключевых вопросов соглашения о поощрении и защите инвестирования является определение общего правового режима для инвестирования.

На сегодняшний день не существует единой классификации режимов защиты иностранных инвестиций, в основном это «национальный» режим, режим «наибольшего благоприятствования», «преференциальный» режим, «смешанный» режим и т.д., которые позволяют поддерживать благоприятные экономические правовые условия.

Так, в заключенных Казахстаном соглашениях о поощрении и защите инвестиций договаривающиеся стороны предоставляют инвесторам на взаимной основе режим наибольшего благоприятствования или национальный режим. В каждой конкретной ситуации инвестор имеет право выбора одного из этих двух режимов.

Принципиально важным экономическим событием для Казахстана явилось участие в Сеульской, Вашингтонской конвенции, а также заключение Казахстаном с Россией, Украиной и Беларусью соглашений о поощрении и защите капиталовложений, что следует считать отказом от принципов строгого соблюдения иммунитета государства в рассмотрении имущественных споров с данными субъектами международного права.

Практика показывает, что в основном соглашения о поощрении и взаимной защите капиталовложений заключаются между промышленно развитыми и развивающимися странами. Подобного вида соглашения между развитыми странами значительного успеха в развитии не получили вследствие того, что благодаря стабильной экономической и политической обстановке и развитой системе инвестиционного права, условия для взаимного инвестирования с одной стороны являются весьма благоприятными, а с другой не выгодными для этих стран.

Поэтому соглашения о защите инвестиций заключаются между экономически неравными сторонами, где сторонами являются промышленно развитые и развивающиеся государства. В качестве доказательства неравноправности сторон в литературе приводится тот факт, что ни одно соглашение не содержит твердого обязательства со стороны промышленно развитого государства обеспечить вложение капитала в определенном объеме, хотя подписание такого соглашения для развивающегося государства имеет целью привлечение иностранного капитала. Тем самым, мы можем говорить об отсутствии обязательств у промышленно развитых стран перед развивающимися, что говорит о неравноправии международных соглашений между участниками. Именно поэтому государствам необходимо тщательно изучать инвестиционную политику и экономическую ситуацию в других государствах.

Следует обратить внимание на то, что наиболее передовые из развивающихся стран, в том числе привлекающие наибольшее количество прямых иностранных капиталовложений, к примеру такие, как Аргентина и Бразилия, как правило, не проявляют значительного интереса к заключению таких соглашений с промышленно развитыми странами [7].

В основном споры между участниками разрешаются международно-правовыми средствами и на основе норм международного права, где развивающиеся страны ограничивают свой суверенитет, соглашаясь с тем, что

разрешение споров, связанных с иностранными инвестициями, будет осуществляться не на национально-правовом уровне.

Таким образом, международные соглашения представляют большую роль в решении многих вопросов, в том числе и в регулировании иностранных инвестиций. Заключая соглашения государства, с одной стороны несут юридически-правовые обязательства перед другими участниками, а с другой развивают свой имидж на международной арене и выходят на новый уровень.

Литература

1 Венская Конвенция о праве международных договоров. Вена, 23 мая 1969 г. // <http://base.garant.ru/2540820/#ixzz4XMFh2v7O>

2 Вашингтонская Конвенция «О порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами». Вашингтон, 1965 г. // http://www.sccinstitute.com/media/69150/icsid_convention_ru.pdf

3 Сеульская Конвенция «Об учреждении многостороннего агентства по гарантиям инвестиций». Сеул, 1985 г. // <http://docs.cntd.ru/document/1900505>

4 ст.11 гл. III Конвенции об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций// Библиотечка журнала "Вестник ВАС РФ". Специальное приложение к N 7. М.: ЮРИТ-Вестник, 2001. - С. 92 - 93.

5 Международное частное право: учебник / отв. ред. Г. К. Дмитриева. - М.: Издательство Проспект, 2004. - 688 с.

6 Договор к Энергетической Хартии. Гаага, 17 декабря 1991 г. // <http://www.energycharter.org/fileadmin/DocumentsMedia/Legal/ECT-ru.pdf>

7 Болух А. Я. Регулирование иностранных инвестиций в странах СНГ. Дисс... канд. юрид. наук. - М., 2000. - С. 55 - 56.

References

1 Venskaya Konventsiya o prave mezhdunarodnykh dogovorov. Vena, 23 maya 1969 g. // <http://base.garant.ru/2540820/#ixzz4XMFh2v7O>

2 Vashingtonskaya Konventsiya «O poryadke razresheniya investitsionnykh sporov mezhdu gosudarstvami i inostrannymi litsami». Washington, 1965 g. // http://www.sccinstitute.com/media/69150/icsid_convention_ru.pdf

3 Seulskaya Konventsiya «Ob uchrezhdenii mnogostoronnego agenstva po garantiyam investitsii». Seul, 1985 g. // <http://docs.cntd.ru/document/1900505>

4 st.11 gl. III Konventsii ob uchrezhdenii Mnogostoronnego agenstva po garantiyam investitsii// Bibliotечka zhurnala "Vestnik VAS RF". Spetsialnoe prilozhenie k N 7. M.: YURIT-Vestnik, 2001. - S. 92 - 93.

5 Mezhdunarodnoe chastnoe pravo: uchebник / отв. red. G. K. Dmitrieva. - M.: Izdatelstvo Prospekt, 2004. - 688 s.

6 Dogovor k Energeticheskoi Khartii. Gaaga, 17 dekabrya 1991 g. // <http://www.energycharter.org/fileadmin/DocumentsMedia/Legal/ECT-ru.pdf>

7 Bolyuh A. YA. Regulirovanie inostrannyh investitsii v stranah SNG. Diss... kand. yurid. nauk. - M., 2000. S. 55 - 56.