



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
11 June 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)

Представление правительства Бразилии

Записка Секретариата

В настоящей записке приводится представление, полученное 28 марта 2019 года от правительства Бразилии, в рамках подготовки к тридцать восьмой сессии Рабочей группы III.



Приложение

Предотвращение возникновения споров в соответствии с Бразильским типовым соглашением о сотрудничестве и содействии инвестициям (СССИ)

I. Справочная информация

1. Бразильское соглашение о сотрудничестве и содействии инвестициям (СССИ) было разработано в связи с растущим недовольством традиционными двусторонними инвестиционными договорами (ДИД), содержащими положения об УСИГ. Отсутствие данных, свидетельствующих о том, что ДИД стимулируют ПИИ, противоречивый характер инвестиционных соглашений, которые неоправданно защищают инвесторов в ущерб праву принимающих стран осуществлять регулирование в публичных интересах, и растущая потребность в более сбалансированном подходе к отношениям между инвесторами и государствами способствовали тому, что Бразилия приняла решение о разработке типового соглашения, которое позволило бы преодолеть недостатки традиционных ДИД.

2. Разработка Бразильского СССИ отвечает потребности национального частного сектора в создании альтернативной системы, основанной на предупреждении возникновения споров. В ходе широких консультаций с бразильскими многонациональными компаниями правительство осознало тот факт, что инвесторы в большей мере заинтересованы в совершенствовании институциональных рамок для инвестиций с участием иностранных правительств, чем в средствах правовой защиты после свершившихся событий, которые могут приводить к длительным и дорогостоящим тяжбам.

3. Лица, принимающие в Бразилии политические решения, убедились в том, что чрезмерные судебные тяжбы на основе ДИД наносят ущерб деловой среде и усилиям по привлечению инвестиций в развивающиеся страны, а также регламентирующей способности государства обеспечивать законные политические интересы в таких областях, как здравоохранение, охрана окружающей среды и обеспечение общественной безопасности. В этой связи предотвращение возникновения споров становится предпочтительной регулирующей альтернативой как в области привлечения, так и в области удержания инвестиций. Сосредоточив внимание на вопросах предотвращения возникновения споров и улучшения деловой среды, принимающее правительство будет нести основную ответственность за содействие мирному урегулированию споров и снижению значимости УСИГ для национальных компаний, инвестирующих средства за рубежом, а также для иностранных инвесторов, инвестирующих средства внутри страны.

4. При разработке СССИ правительство Бразилии исходило из того, что предпочтительным вариантом было бы обеспечить доступность механизмов предотвращения возникновения споров для иностранных инвесторов в целях урегулирования потенциальных жалоб до того, как они будут переданы в инвестиционный арбитраж. С учетом этого СССИ предусматривает механизмы институционального сотрудничества для сторон с целью предотвращения возникновения споров и обеспечения урегулирования жалоб на раннем этапе. Для достижения этой цели СССИ побуждает стороны к осуществлению действий до нанесения ущерба и возникновения трудноразрешимых споров. Благодаря этому принимающая страна сможет предвидеть возможные причины инвестиционного арбитража, что позволит заблаговременно принять необходимые меры. При этом возникает возможность полностью избежать трудностей и издержек, в том числе политических.

5. Бразильское СССИ основано на международном опыте в области разработки стандартов, в частности на опыте корейского Управления омбудсмана по иностранным инвестициям (УОИИ). Корейский опыт оказания восстановительной поддержки инвесторам, которые сталкиваются с требованиями в своей повседневной деятельности, и обеспечения надлежащего инвестиционного климата является, по мнению Бразилии, идеальным выходом из создавшегося положения. Еще одной особенностью УОИИ, которая, по мнению Бразилии, является актуальной для Бразилии, является предоставленная ему возможность «просить соответствующие административные учреждения или учреждения, занимающиеся иностранными инвестициями, осуществлять сотрудничество с целью решения проблем, с которыми сталкиваются компании с иностранным капиталом, и выполнения связанных с этим обязанностей». Кроме того, имеющиеся в настоящее время статистические данные, которые свидетельствуют о том, что к услугам корейского омбудсмана часто прибегают иностранные инвесторы, способствуют подтверждению идеи о том, что бразильский подход должен быть в значительной степени направлен на предотвращение возникновения споров.

II. Предотвращение возникновения споров: омбудсмен и Объединенный комитет

6. Механизм предупреждения возникновения споров в соответствии с СССИ заключается в проведении двустороннего диалога через омбудсмана и Объединенный комитет, ответственных за предварительное рассмотрение конкретных вопросов, затронутых другой стороной или инвесторами другой стороны. Эти положения являются институциональной основой СССИ, поскольку они способствуют выполнению обязательств, зафиксированных в соглашении, и укреплению диалога между сторонами в отношении инвестиций и оказания соответствующей помощи инвесторам.

7. Роль омбудсмана заключается в оказании содействия развитию отношений между инвесторами и правительством принимающей страны как с точки зрения диалога с соответствующими органами, так и с точки зрения оказания правительственной поддержки с конечной целью улучшения деловой среды, способствующей привлечению и сохранению инвестиций. В Бразилии должность омбудсмана учреждена федеральным указом.

8. Основные обязанности омбудсмана включают принятие последующих мер в связи с просьбами и запросами другой стороны или инвесторов другой стороны, направляемыми компетентным органам, и информирование заинтересованных сторон о результатах этих действий. В обязанности омбудсмана входит также оценка, в консультации с соответствующими правительственными органами, жалоб, полученных от другой стороны или инвесторов другой стороны, и формулирование рекомендаций для Объединенного комитета в отношении действий, необходимых для улучшения инвестиционной среды.

9. Объединенный комитет в составе правительственных представителей обеих сторон, отвечает за контроль хода осуществления Соглашения, обмен информацией в отношении инвестиционных возможностей, двустороннее инвестиционное сотрудничество, инициативы в области содействия инвестициям и, прежде всего, за совместные действия по предотвращению возникновения споров и мирное урегулирование любых проблем, связанных с двусторонними инвестициями. В целях детальной проработки своих задач и тесного сотрудничества с инвесторами Объединенный комитет может создавать специальные рабочие группы и предлагать частному сектору участвовать в их работе.

III. От предотвращения возникновения споров до их урегулирования

10. Механизм предотвращения возникновения споров в соответствии с СССИ включает два отдельных этапа. На первом этапе омбудсмен по собственной инициативе оценивает жалобы другой стороны или инвесторов другой стороны и рекомендует надлежащие меры для урегулирования этих жалоб. Объединенный комитет подключается на втором этапе, реагируя на поступающую письменную просьбу о рассмотрении возможной несовместимости той или иной конкретной меры и положения Соглашения.

11. Если какая-либо из сторон считает, что та или иная конкретная мера, принятая другой стороной, представляет собой нарушение Соглашения, то она направляет письменный запрос другой стороне с указанием этой конкретной меры и изложением соответствующих фактических и юридических оснований. Затем в течение 60 дней с даты получения запроса Объединенный комитет организует и проводит заседание. После этого Объединенный комитет рассматривает запрос на протяжении установленного в СССИ срока (обычно 60 дней), который может быть продлен по взаимной договоренности, и издает доклад с указанием соответствующей меры, предполагаемого нарушения Соглашения и затронутых инвестиций.

12. В своем докладе Объединенный комитет попытается найти мирное решение в отношении соответствующей меры, которое может включать, например, рекомендацию соответствующему правительственному учреждению относительно приведения упомянутой меры в соответствие с СССИ. Только после того как сторона, подавшая жалобу, исчерпает процедуру предотвращения возникновения спора через омбудсмена и Объединенный комитет без удовлетворительного урегулирования спора, стороны могут возбудить арбитражное разбирательство между государствами.

13. Еще одним заслуживающим упоминания новшеством СССИ, призванным сделать процедуру предотвращения возникновения споров более прозрачной, является возможность предложить другим заинтересованным сторонам участвовать в качестве *amicus curiae*, когда это имеет отношение к рассмотрению данной меры, выступить перед Объединенным комитетом и представить свою точку зрения относительно такой меры. Таким образом, СССИ служит ответом на давнюю критику рассмотрения инвестиционных споров «за закрытыми дверями» без желаемого контроля со стороны общества и других заинтересованных сторон.

14. Содержащееся в СССИ положение об урегулировании споров предусматривает направление жалобы в специальный третейский суд после исчерпания всех средств предотвращения возникновения спора. Бразильская модель отражает следующие темы: i) исключения по соображениям безопасности; ii) соблюдение инвесторами внутреннего законодательства; iii) корпоративная социальная ответственность; iv) инвестиционные меры по борьбе с коррупцией и нарушением закона; и v) положения, касающиеся инвестиций и защиты окружающей среды, вопросов труда и здравоохранения. Кроме того, в СССИ установлены конкретные критерии для назначения арбитров (трех) и определения процедур третейского суда, которые могут отражать в качестве вспомогательного элемента Арбитражный регламент Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ), действующий на дату вступления в силу соглашения. Решение третейского суда, которое должно быть вынесено в течение девяти месяцев (с возможностью продления на 90 дней), является окончательным и обязательным для сторон в соответствии с условиями СССИ.

IV. Вывод

15. В заключение можно отметить, что СССИ является новаторской альтернативой традиционным инвестиционным соглашениям, которая направлена на преодоление их ограничений и применения судебного подхода путем содействия более динамичному, конструктивному и долгосрочному взаимодействию между сторонами и их инвесторами. Посредством создания постоянного канала для диалога (омбудсмен) и установления требования проводить предварительные консультации в Объединенном комитете до возбуждения арбитражного разбирательства СССИ побуждает к мирному урегулированию споров. В этом типовом соглашении также признается важнейшая роль правительств в поощрении формирования благоприятного климата для инвестиций, отвечающего как потребностям частного сектора, так и приоритетам принимающих стран в области развития.
