



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
30 December 2019
Russian
Original: Arabic

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Рабочая группа III (Реформирование системы
урегулирования споров между инвесторами
и государствами)
Тридцать девятая сессия
Нью-Йорк, 30 марта — 3 апреля 2020 года

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

Представление правительства Кувейта

В настоящей записке приводится представление, полученное от правительства Кувейта 14 октября 2019 года в рамках подготовки к тридцать восьмой сессии Рабочей группы III. Это представление воспроизводится в качестве приложения к настоящей записке в той форме, в какой оно было получено Секретариатом.



Приложение

Прежде всего мы хотели бы выразить огромную благодарность и признательность членам Рабочей группы III за их неустанные усилия по поиску оптимальных способов решения проблем и устранения препятствий, выявленных в системе урегулирования споров между инвесторами и государствами (УСИГ). Мы желаем им успехов в поиске действенных и эффективных решений и механизмов для преодоления этих трудностей.

При рассмотрении повестки дня нынешней сессии мы отметили, в частности, тему, освещаемую в документе [A/CN.9/WG.III/WP.167](#), содержащем справочную информацию о кодексе поведения арбитров в контексте возможной реформы системы урегулирования споров между инвесторами и государствами.

Мы хотели бы поделиться с Рабочей группой и участниками этой сессии краткой информацией об опыте Кувейта в деле разработки основы для кодекса поведения государственных чиновников и служащих. Мы также выскажем ряд соображений по поводу кодекса поведения арбитров. Надеемся, что будет полезным, если мы осветим некоторые особые факторы и виды поведения, которые наблюдаются только в отдельных государствах-членах и обусловлены экологическими, политическими, идеологическими и социальными соображениями. Кодексы поведения должны разрабатываться таким образом, чтобы в них были учтены особенности всех государств — членов ЮНСИТРАЛ и предусмотрена определенная степень гибкости и прозрачности для обеспечения соответствия высоким стандартам и эффективности.

I. Опыт Кувейта в разработке проекта кодекса поведения государственных чиновников и служащих

В связи с тенденцией к глобализации, либерализации торговли и приватизации развитые и развивающиеся государства приступили к осуществлению программ и политики, направленных на расширение роли частного сектора и уменьшение зависимости от государственного сектора в сфере производства товаров и услуг.

Следуя стремлению нашего Эмира превратить Кувейт в финансовый и торговый центр, поощрять иностранные инвестиции, содействовать реализации проектов, направленных на экономическое развитие, и расширять инвестиционную базу страны, правительство Кувейта принимает законы и исполнительные постановления, нацеленные на создание благоприятной деловой среды для привлечения иностранных инвестиций. Одним из необходимых условий для этого является повышение стандартов эффективности и качества и содействие обеспечению прозрачности в государственном секторе.

В декабре 2006 года правительство Кувейта обратилось к Всемирному банку с просьбой об оказании помощи и предоставлении технических консультаций по различным вопросам, касающимся прозрачности, честности и неподкупности и борьбы с коррупцией. Девятнадцатого февраля 2007 года был подписан предварительный меморандум о взаимопонимании. Совет министров принял решение № 726 (2007), в котором содержался ряд важных положений, призванных определить расширенную повестку дня в области управления, обеспечения честности и неподкупности и борьбы с коррупцией. В соответствии с этим решением при Совете министров была создана Система контроля за деятельностью правительства, которой было поручено осуществлять надзор за деятельностью по следующим трем направлениям:

1. исключение коллизии личных интересов должностных лиц с их публичными функциями, и разработка проекта кодекса поведения для государственных чиновников и служащих;

2. содействие обеспечению прозрачности правительства;
3. усиление мер борьбы с коррупцией.

В настоящем документе мы сосредоточимся на кодексе поведения для государственных чиновников и служащих.

II. Кодекс поведения

В целях обеспечения контроля за деятельностью по выполнению этой повестки дня и стратегического руководства ею был сформирован руководящий комитет в составе представителей различных министерств и правительственных учреждений, а также некоторых институтов гражданского общества (таких, как Кувейтское общество транспарентности и Кувейтское экономическое общество). После консультаций между руководящим комитетом (Кувейтская рабочая группа) и Всемирным банком было достигнуто соглашение о стандартах, на которых должна базироваться программа управления и обеспечения честности и неподкупности в Кувейте, которая включает в себя ряд компонентов, необходимых для выполнения Государством Кувейт своих обязательств по Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции и разработки правовых и институциональных механизмов, основанных на передовом опыте, накопленном на глобальном уровне и в регионе Ближнего Востока и Северной Африки, который можно было бы использовать для определения передовых видов практики в деле поощрения честности и неподкупности и прозрачности на национальном уровне.

По итогам обсуждений между кувейтской группой и Всемирным банком, состоявшихся в Кувейте в январе 2009 года, были сформулированы следующие выводы.

Кодексы поведения в развивающихся и наименее развитых странах зачастую состоят из общих руководящих указаний для представителей конкретных профессий из таких областей, как медицина, юриспруденция или бухгалтерский учет, которые обычно не рассматриваются в законодательстве. В то же время в развитых государствах кодексы поведения обычно включаются в обязательные к исполнению законы, которые предусматривают меры наказания за их несоблюдение.

Во многих развитых государствах действуют общие принципы поведения для должностных лиц и сотрудников государственных ведомств и парламентов, установленные созданными государством комитетами по этике или разработанные в консультации с государственными органами власти.

Необходимо определить и законодательно закрепить общие правила, регулирующие поведение между людьми. Необходимо разработать общие стандарты, регулирующие отношения между сотрудниками, между сотрудниками и ведомством, в котором они работают, а также между сотрудниками и клиентами этого ведомства. В законодательстве следует установить сроки, в течение которых все ведомства должны ввести в действие кодексы поведения.

После дальнейшего обсуждения был достигнут консенсус относительно того, что в качестве первого шага необходимо разработать кодекс поведения для государственных чиновников и служащих, который впоследствии будет доработан. В конечном счете кодексы поведения будут разработаны и для других категорий, включая таких специалистов частного сектора, как врачи, юристы, сотрудники коммерческих и инвестиционных компаний, судьи, арбитры, члены парламента и представители других профессий, для которых пока не существует кодексов поведения.

Представители Комиссии по гражданской службе Кувейта указали, что в последние годы все чаще возникают проблемы, связанные с поведением должностных лиц по отношению как к общественности, так и к своим коллегам. По

сравнению с показателями десяти-пятнадцатилетней давности количество дисциплинарных дел, представленных на рассмотрение Комиссии, увеличилось, по оценкам, в десять раз. Очевидно, что государственные чиновники более чувствительны к неэтичному поведению, иными словами, чиновники чаще выступают против неэтичного поведения. Однако в то же время среди чиновников широко распространено мнение, что такое поведение встречается все чаще.

Мнения членов Рабочей группы о проблемах, связанных с поведением государственных служащих, разошлись. Некоторые из них сочли, что основная проблема заключается в несоблюдении трудовой дисциплины, например, в связи с неспособностью оперативно предоставить услуги, информацию, обеспечить защиту конфиденциальной информации и соблюдать установленные трудовые стандарты. По их мнению, именно эти проблемы являются главными в контексте процесса принятия решений. По мнению других, наиболее серьезными проблемами являются коррупция и связанное с ней поведение, в частности покровительство, кумовство и злоупотребление служебным положением. Все согласились с тем, что было бы желательным принять кодекс, в котором разъяснялись бы стандарты поведения для государственных чиновников и служащих и который удерживал бы их от ненадлежащего поведения, в том числе, в частности от:

- несоблюдения правил труда — поведения, которое отчасти является следствием чрезмерной гарантии занятости;
- найма на работу и продвижения по службе по семейным, партийным или религиозным соображениям, а не на основе компетентности и опыта;
- несправедливого распределения рабочей нагрузки;
- принятия даров;
- злоупотребления служебным положением в финансовом или профессиональном плане с целью получения незаконной материальной выгоды;
- подкупа и мошенничества;
- несоблюдения конфиденциальности информации;
- необеспечения прозрачности, в том числе от непредоставления доступа к неконфиденциальной информации;
- несвоевременной подачи ежегодных деклараций о неучастии в запрещенных видах деятельности;
- несоблюдения правил труда, когда это относится к некоторым старшим должностным лицам, подающим таким своим поведением плохой пример подчиненным.

III. Источники в основе проекта кодекса поведения

Проект кодекса поведения был разработан с использованием следующих источников:

1. Типовые положения/оптимальное поведение

Многие положения или, по крайней мере, аспекты, требующие рассмотрения, были сформулированы путем принятия или изменения положений типового кодекса поведения публичных должностных лиц Совета Европы, который являлся на тот момент наиболее подробным кодексом поведения, опубликованным международной организацией. Из этого типового кодекса было взято много статей, касающихся коллизии интересов, принятия даров и реагирования на неуместные предложения. Хотя общие цели кодексов поведения могут совпадать, их фактическое содержание может различаться, поскольку в одних странах некоторым темам и формам поведения необходимо уделять более существенное внимание, чем в других. Кроме того, такие кодексы должны разрабатываться с

учетом различных этических традиций в зависимости от контекста. Поэтому некоторые положения кодекса были переформулированы или изменены, в том числе некоторые положения, взятые из типового кодекса.

Для решения вопросов, связанных с видами поведения и проблемами, характерными для Государства Кувейт, были использованы два дополнительных источника.

2. Существующие нормативные положения

С целью определения места для кодекса в действующем законодательстве рабочая группа постаралась учесть в кодексе темы, затрагиваемые в Кодексе гражданской службы и других кодексах и нормативных актах, и в частности в статьях 26-32 Декрета № 15 (1979), которые были затем более подробно проработаны в проекте кодекса. В частности, речь идет о следующем:

- надлежащее исполнение служебных обязанностей;
- надлежащее обращение с общественностью;
- соблюдение официально установленных часов работы;
- строгое и добросовестное выполнение нормативных директив;
- поддержание высокого статуса должности и надлежащее уважительное поведение;
- запрет операций или коммерческих сделок с государственными ведомствами (запрет на продажу или сдачу в аренду аффилированному ведомству/работу/контракты с третьими сторонами);
- недопущение злоупотребления служебным положением в интересах получения личной выгоды или как проявления кумовства, покровительства или фаворитизма в виде назначения на должности по знакомству;
- соблюдение конфиденциальности информации.

3. Проблемы, характерные для Кувейта

По итогам обсуждений, проведенных с Комиссией по гражданской службе, Всемирным банком и кувейтской рабочей группой была признана важность разработки кодекса поведения и нормативных положений о коллизии интересов, учитывающих ряд вопросов, требующих особого внимания в Кувейте. Эти вопросы отражают тот факт, что Кувейт представляет собой небольшое восточное общество, в котором первостепенное значение имеют личные отношения и семейные и родственные связи. Коллизия интересов в Государстве Кувейт связана в первую очередь с кровным родством и происхождением.

IV. Кумовство и покровительство по семейным, религиозным, межконфессиональным или партийно-политическим соображениям как главная причина коллизии интересов

Коллизия интересов — это любое поведение или ситуация, из которых тот или иной субъект или его официальный представитель извлекает материальную или нематериальную выгоду в любой форме и которые вступают в противоречие с выполнением этим субъектом или его представителем своих официальных обязанностей.

Цель запрещения коллизии интересов, будь то фактической или потенциальной, заключается в предотвращении нанесения ущерба интересам, репутации или честности и неподкупности других лиц, будь то физических лиц, организаций, или правительственных или частных учреждений. Это достигается за

счет соблюдения действующих требований законодательства и применения существующих административных механизмов.

Даже в тех случаях, когда случаи коллизии интересов необязательно связаны с ненадлежащим поведением, они могут нанести ущерб работе и честности и неподкупности сотрудников субъектов и самим субъектам, которые они представляют. Основными факторами, порождающими такие ситуации, являются склонность преследовать личные интересы; кумовство и фаворитизм, основанные на семейных отношениях, дружбе или партнерстве; и враждебность или ненависть к другому человеку.

Различные специализированные органы принимают самые разнообразные меры при разработке политики, направленной на предотвращение коллизии интересов, с тем чтобы помочь своим должностным лицам и служащим выявлять ситуации или действия, представляющие собой коллизию интересов, и предотвратить руководству возможность отслеживать соблюдение этой политики.

Кувейт является развивающимся государством, в котором власть принадлежит семье и клану, а родственные связи (кровное родство и родство вследствие заключенного брака) имеют первостепенное значение. В этом отношении он похож на большинство государств Ближневосточного региона. Такая ситуация может стать серьезным препятствием на пути прогресса и развития. Коллизия интересов, обусловленная кумовством, покровительством или фаворитизмом, основанном на дружеских связях, является одной из характерных черт племенного общества. С одной стороны, она может способствовать более быстрому выполнению задач и получению материальной и нематериальной выгоды. Однако в то же время она может приводить к тому, что гражданские институты превращаются в привилегированные и ангажированные структуры, которые исключают определенные группы, подрывая тем самым свой авторитет и создавая атмосферу недоверия в связи с тем, что на их работу влияют решения, принимаемые исходя не из уровня квалификации и экспертных знаний, а из личных и семейных связей.

В обществе, в котором доминируют определенные аспекты крайней этнической, межконфессиональной, религиозной и даже политической лояльности, иногда можно встретить негативное поведение, препятствующее выполнению обязательств, исполнению обязанностей и принятию государственных и частных решений в условиях работы правительства, независимой рабочей среды или коммерческой или связанной с инвестициями рабочей среды. Такая ситуация диктует необходимость принятия мер по исправлению положения в виде строгих, целенаправленных и четко сформулированных законов, призванных обуздать фаворитизм на основе дружеских связей и кумовство, а также создать механизмы и средства для противодействия такому поведению и его пресечения, утверждения ценностей честности, беспристрастности и независимости и формирования культуры соблюдения стандартов честности и неподкупности, компетентности и прозрачности.

V. Средства и механизмы для борьбы с коллизией интересов и обеспечения соблюдения кодекса поведения

а) Различные способы, позволяющие избежать коллизии интересов

- *Нравственный аспект.* Должностное лицо может оказаться в таких ситуациях, когда возникнет коллизия личных и общественных интересов или когда оно должно принять меры, в связи с которыми может возникнуть такая коллизия. Основной гарантией против злоупотребления должностным лицом своим положением и полномочиями являются этические соображения. По этой причине необходимо создать механизмы для привлечения внимания к ситуациям, в отношении которых могут возникнуть подозрения в наличии коллизии интересов, и проведения соответствующей подготовки.

В целях защиты должностных лиц от любого искушения злоупотребить своим служебным положением могут быть предусмотрены также материальные и моральные стимулы. Должностные лица должны также раскрывать информацию о любой коллизии интересов и не брать на себя выполнение любых задач, в связи с которыми возникают подозрения в коллизии интересов.

- *Юридический аспект.* Закон сам по себе не является достаточной гарантией от коллизии интересов. Однако первым важным шагом на пути предотвращения коллизии интересов является разработка четких правовых положений, содержащих определение коллизии интересов, перечень ситуаций, в которых правительственное должностное лицо обязано раскрывать информацию о выполняемой им/ею функции, и устанавливающих четкие санкции за их нарушение. Такие правовые положения служат для заинтересованных сторон гражданского общества инструментом для повышения осведомленности и привлечения внимания к правовым и социальным вопросам, связанным с коллизией интересов.
- *Репутация и авторитет должностных лиц.* Любое подозрение в коллизии интересов может повлиять на репутацию должностного лица, даже если оно приняло правильное решение. При обосновании принимаемых решений должны соблюдаться принципы прозрачности и ясности. Должностные лица обязаны осуществлять самоконтроль, с тем чтобы не попасть в ситуацию, которая может нанести ущерб их честности и неподкупности, репутации или авторитету.
- *Репутация и авторитет ведомства или учреждения.* Подозрения в коллизии интересов вызывают сомнения в отношении не только чиновников и служащих, но и учреждений в целом. Поэтому необходимо уделять внимание осуществлению мер мониторинга, с тем чтобы гарантировать отсутствие ненадлежащего умысла в действиях учреждения и, тем самым, удерживать доверие общественности.

б) Раскрытие информации о коллизии интересов

Наилучшим способом, позволяющим избежать обвинений и сомнений, для должностного лица является раскрытие любой информации, которая может считаться указывающей на наличие коллизии интересов или которая может вызвать подозрения в наличии коллизии интересов. Даже в тех случаях, когда раскрываемая информация не является чрезвычайно важной, такая практика раскрытия информации, несомненно, способствует более спокойному взаимодействию с коллегами и повышению доверия. В других случаях раскрытие такой информации — когда в ней упоминаются семейные связи или материальные или нематериальные интересы — может привести к тому, что должностному лицу будет запрещено выполнять ту или иную конкретную функцию, но это вызовет уважение со стороны коллег и обеспечит доверие к учреждению.

В Конституции Кувейта содержится ряд статей, касающихся коллизии интересов. Гражданско-процессуальный и торгово-процессуальный кодекс предусматривает положения о дисквалификации, отводе и снятии судей с должности. В частности, речь идет о следующих положениях:

- *Статья 58.* Судья, генеральный прокурор, прокурор или работник суда не могут выступать в качестве представителя сторон в судебном разбирательстве, будь то в устной или письменной форме или в качестве советника, даже если дело рассматривается в другом суде, отличном от того, с которым работает это лицо. В противном случае решение является недействительным.

При этом им разрешается выступать в таком качестве от имени лиц, законным представителем которых они являются, их супругов, а также их родственников по восходящей и нисходящей линии до второй степени.

- *Статья 102.* Судья отводится от слушания дела, даже если ни одна из сторон не зарегистрировала возражения, в следующих случаях:
 - он является супругом, родственником или родственником супруги одной из сторон до четвертой степени;
 - он или его супруга является стороной незавершенного судебного процесса с одной из сторон или супругом/супругой одной из сторон;
 - он участвует в частной предпринимательской деятельности одной из сторон в качестве представителя, опекуна или доверенного лица или предположительного наследника; является супругом опекунши одной из сторон или лиц, осуществляющих за ней уход; связан кровным родством или родством вследствие заключенного брака до четвертой степени с такими доверенными лицами или опекунами, или является членом совета директоров, или директором соответствующей компании, которые имеют личную заинтересованность в деле;
 - он, его супруга, родственник или родственники супруги, даже если это лицо является его представителем, опекуном или лицом, осуществляющим уход, заинтересован в рассматриваемом деле;
 - он и один из судей палаты связаны кровным родством или являются родственниками вследствие заключенного брака до четвертой степени, либо он и прокурор или адвокат одной из сторон связаны кровным родством или являются родственниками вследствие заключенного брака до второй степени;
 - он консультировал или выступал в защиту от имени одной из сторон дела или писал об этом, даже если до того, как стал судьей; или уже рассматривал это дело в качестве судьи, эксперта или арбитра; или давал показания в качестве свидетеля по делу;
 - он подал иск с требованием выплаты компенсации стороной, требующей отвода, или обратился с жалобой против этой стороны в компетентный орган.
- *Статья 103.* Любое решение или постановление судьи в ситуациях, упомянутых в предыдущей статье, является недействительным, даже если стороны с ним согласились. Если апелляционная инстанция аннулирует такое судебное решение, то сторона может ходатайствовать об отмене этого решения и повторном рассмотрении дела в апелляционной инстанции без участия юрисконсульта, который содействовал вынесению первоначального решения об аннулировании.
- *Статья 104.* Судья может быть отстранен от исполнения своих обязанностей по любой из следующих причин:
 - он или его супруга являются стороной дела, аналогичного делу, которое он рассматривает, или один из них оказался вовлечен в судебное разбирательство с одной из сторон или их супругами после возбуждения дела, находящегося на его рассмотрении, при условии, что такой судебный процесс не был возбужден для того, чтобы он взял самоотвод в деле, находящемся на его рассмотрении;
 - его бывшая супруга, с которой он разведен и с которой у него есть ребенок, или один из его кровных родственников или родственников супруги, участвует в судебном разбирательстве с одной из сторон дела или их супругом/ой, при условии, что такое производство не было открыто после возбуждения дела, находящегося на его рассмотрении, для того, чтобы он взял самоотвод;
 - одна из сторон работает на него;

- он обычно обедает или живет с одной из сторон, или принял дар от этой стороны до или после открытия производства по этому делу;
- он находится с одной из сторон во враждебных или дружеских отношениях, которые могут помешать ему вести разбирательство на беспристрастной основе.

Закон № 10 (1996 год), в соответствии с которым были внесены поправки в декрет-закон № 23 (1990 год) о регулировании деятельности судебных органов, предусматривает следующее:

- *Статья 25.* Судья или прокурор в течение срока исполнения своих обязанностей не могут награждаться медалями или какими-либо другими знаками отличия. Не разрешается совмещать должность судьи с коммерческой или любой другой деятельностью, несовместимой с высоким статусом и независимым характером судебной власти.

Высший судебный совет может запретить судье заниматься любой деятельностью, которую он сочтет несовместимой с его служебными обязанностями и угрожающей их надлежащему исполнению.

Судья может быть назначен для выполнения судебной или юридической работы, не связанной с его непосредственными обязанностями в конкретном суде или дополняющей его служебные обязанности. Это решение принимается министром юстиции с одобрения Высшего судебного совета.

- *Статья 26.* Если судья связан с одной из сторон кровным родством или родством вследствие заключенного брака до четвертой степени, то он не может без согласия Высшего судебного совета выполнять функции арбитра, даже на безвозмездной основе и даже если спор не рассматривается в суде.

с) Кодекс поведения и этики для представителей разных профессий или государственных служащих

Во многих государствах принято теперь разрабатывать «кодексы поведения» или «этические руководящие принципы» для государственных служащих. Речь идет об официальном документе, издаваемом правительством, в котором указываются конкретные виды практики и этические принципы, которых должны придерживаться государственные служащие, а также и те, которых следует избегать и за которые в некоторых случаях они могут быть привлечены к ответственности и наказаны. Такие кодексы призваны не только повысить осведомленность, но и определить обязанности и роль правительственных чиновников. Общественности должно быть известно об их существовании и содержании.

Для того чтобы добиться с помощью кодекса поведения поставленных целей, важно не только тщательно разработать его содержание. Для его эффективного осуществления необходимо выполнить, как минимум, несколько условий, в том числе, в частности, следующее:

- перед тем, как принимать проект кодекса, его следует представить тем, на кого будут распространяться его положения, с тем чтобы проконсультироваться с ними по его содержанию и принять к сведению их замечания. Это позволит повысить уровень осведомленности о кодексе и взаимосвязанности с ним и сформировать, тем самым, чувство сопричастности и ощущение того, что он является их личным оружием, обеспечивающим их защиту, поддержку, статус и уважение;
- следует определить сторону, которая будет нести ответственность за обеспечение выполнения положений кодекса, контролировать разработку кодекса поведения для каждого учреждения или правительственного департамента, отвечать на запросы, инструктировать сотрудников, предоставлять учебную программу для подготовки сотрудников тех или

иных учреждений, получать и обрабатывать жалобы и уведомления о предполагаемых нарушениях кодекса от должностных лиц и общественности, а также принимать участие, по мере необходимости, в дисциплинарных мероприятиях в случае нарушения положений кодекса или других нормативно-правовых положений;

Ответственность за соблюдение законов возлагается на чиновников и других должностных лиц с аналогичными обязанностями. Ответственность может быть также возложена на центральное ведомство или учреждение, созданное для обеспечения соблюдения правил и положений кодекса поведения.

- кодекс должен быть представлен для ознакомления общественности;
- кодекс поведения должен быть гибким и учитывать последние тенденции. Если выяснится, что некоторые положения являются неподходящими и требуют изменения, то для этого должна быть предусмотрена простая процедура. Это одна из причин, по которой кодексы поведения издаются в виде приказов, декретов и тому подобного.

VI. Цель представления настоящего рабочего документа

Возможно, Рабочая группа и участники сессии задаются вопросом о цели представления настоящего рабочего документа об опыте Кувейта в области разработки кодекса поведения для государственных чиновников и служащих, когда заданной темой является справочная информация о кодексе поведения арбитров и рассмотрение документа [A/CN.9/WG.III/WP.167](#).

В упомянутом документе говорится следующее:

II. Общие замечания. С. Замечания

9. Как это было отмечено на сорок восьмой сессии ЮНСИТРАЛ, третейские суды и каждый член этих судов могут быть связаны различными этическими стандартами в зависимости от гражданства арбитров, принадлежности к ассоциациям адвокатов, а также места проведения арбитража. Таким образом, несколько норм могут применяться одновременно, без каких-либо четких указаний на то, какие правила будут иметь преимущественную силу в случае коллизии. Кроме того, более жесткое регулирование арбитражной процедуры и повышение прозрачности процесса также влияют на ожидания сторон в отношении поведения арбитров.

[...]

12. В этом свете Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, что подготовка кодекса поведения может быть направлена на обеспечение единообразного подхода к требованиям, применимым к членам третейских органов по УСИГ, и на наполнение более конкретным содержанием широких этических концепций и стандартов, используемых в применимых документах, включая Конвенции МЦУИС, инвестиционные международные договоры, применимые законы и применимые правила. Это будет соответствовать предпочтению, высказанному Рабочей группой, что наличие одного общего кодекса было бы предпочтительным по сравнению с наличием многочисленных кодексов, специально разработанных для конкретных учреждений. Кроме того, подобный кодекс может оказаться применимым при различных вариантах реформы, которые рассматриваются Рабочей группой.

13. В частности, подготовка такого кодекса поведения может быть направлена на i) уточнение содержания стандартов, что будет способствовать дальнейшему согласованию и разъяснению различных действующих требований; ii) обеспечение того, чтобы все заинтересованные стороны понимали пороговые значения, при достижении которых будет считаться, что

независимости, беспристрастности, неподкупности и честности будет причинен ущерб; iii) разработку требований к квалификации; iv) определение механизмов для раскрытия информации и применения санкций в случае несоблюдения; v) в той мере, в которой это касается арбитров, — обеспечение ясности в отношении их ролей, в частности, применительно к вопросу о совмещении функций и повторных назначениях; и vi) что касается лиц, принимающих решения (например, принимающих решения лиц, работающих на основе полной занятости в структуре постоянного механизма), — установление соответствующих требований таким образом, чтобы это соответствовало требованиям международных судебных органов, с учетом также требований, существующих в действующем режиме УСИГ.

Заключение

Как следует из предыдущих пунктов, Рабочая группа предпочла бы единый кодекс нескольким отдельным кодексам для разных учреждений. Это было бы желательным и на наш взгляд. Однако это представляет собой чрезвычайно сложную задачу, поскольку разные государства находятся на разных ступенях развития и ориентируются на разные приоритеты, а также придерживаются разных интеллектуальных, экономических и социальных идеологий. Кроме того, модели поведения в обществе в разных странах отличаются друг от друга и могут представлять собой этические головоломки, которые будут отличаться по степени сложности в зависимости от страны. Факторы, способные привести к коллизии интересов в одной стране, могут не существовать в других странах.

С учетом вышеизложенного мы должны стремиться к разработке теорий, которые были бы применимы к большинству видов, случаев, проявлений и моделей поведения, которые представляют собой коллизию интересов или могут привести к ее возникновению, обеспечивая тем самым гибкость, действенность и эффективность кодексов поведения независимо от времени и места.

Ссылаясь вновь на документ [A/CN.9/WG.III/WP.167](#), мы отмечаем, что в нем перечислены следующие темы, которые должны быть охвачены в кодексе поведения:

- независимость и беспристрастность;
- честность и неподкупность;
- прилежность и эффективность;
- конфиденциальность;
- компетентность;
- общие обязательства по раскрытию информации.

Рабочая группа рассмотрела ряд ситуаций, которые подпадают под эти категории и сопряжены с риском возникновения коллизии интересов. Однако мы заметили, что при этом она не упомянула о проблеме покровительства, фаворитизма на основе дружеских связей и кумовства, которые широко распространены в обществе, основанном на родственных отношениях, например, в Кувейте и других подобных ему государствах.

Она также не упомянула о том, что на решение судьи или арбитра могут оказывать влияние межконфессиональные, этнические или религиозные соображения или политические или социальные тенденции и идеологии.

Такие факторы создают обстановку, в которой существует множество предпосылок для возникновения коллизии интересов, и, следовательно, сказываются на беспристрастности, справедливости и независимости арбитров и судей.

Возможно, Рабочая группа не обратила внимания на эти вопросы, поскольку они не относятся к числу основных факторов, вызывающих коллизии интересов в обществе ее государств-членов. И это вполне можно понять. Тем не менее мы сочли необходимым осветить некоторые проблемы, выразить пожелание, чтобы им было уделено внимание, и изучить возможность их включения в число проблем, которые могут оказывать влияние на арбитров и сказываться на беспристрастности и независимости выносимых ими решений. Их следует рассмотреть в кодексе поведения арбитров, который, по нашему мнению, после его принятия станет успешным и эффективным инструментом решения многих проблем и исправления многих недостатков в системе арбитражных разбирательств по спорам между инвесторами и государствами и будет способствовать тем самым созданию условий, благоприятствующих инвестициям как в государствах, так и в компаниях.

Отдел по вопросам законодательства
Управление по юридическим консультациям и законодательству
Государство Кувейт

Выдержка из кодекса поведения, разработанного Всемирным банком в сотрудничестве с Агентством по контролю за деятельностью правительства при Совете министров в рамках программы Кувейта по управлению и обеспечению честности и неподкупности, включая проект положений о коллизии интересов

1. Коллизии интересов

В отсутствие подробных правовых положений, регулирующих коллизию интересов, государственным должностным лицам в своем поведении следует руководствоваться следующими положениями:

а) коллизии интересов возникают в ситуациях, когда у государственного должностного лица есть частные интересы, которые препятствуют или создают видимость того, что они препятствуют беспристрастному и объективному выполнению им своих официальных обязанностей;

б) без ущерба для действующих или будущих законов к частным интересам государственного должностного лица относится любая выгода для него самого, его семьи, его родственников, его друзей или любых организаций, с которыми он имеет деловые или политические связи, включая любые сопряженные с этим финансовые или гражданские обязательства;

с) государственные должностные лица должны соблюдать букву и дух всех действующих нормативных положений о коллизии интересов, в том числе в отношении запрещенных видов деятельности, перечисленных в статьях 25 и 26 Декрета № 15 (1979) о государственной службе, деклараций, требуемых от старших должностных лиц и руководителей, о том, что они не занимаются деятельностью, запрещенной в соответствии со статьей 26 этого Декрета, а также любых других решений Комиссии по гражданской службе относительно видов коммерческой деятельности, которыми разрешается заниматься государственным должностным лицам. В отсутствие других всеобъемлющих положений о коллизии интересов государственным должностным лицам следует соблюдать следующие положения:

д) государственные должностные лица должны:

- проявлять осторожность в отношении любой фактической или потенциальной коллизии интересов;
- принимать разумные меры во избежание такой коллизии, в том числе уходить от ситуаций, в которых в их отношении могут возникнуть подозрения в наличии частных интересов, или отказаться от таких интересов;
- раскрывать информацию о любой подобной коллизии вышестоящему должностному лицу, как только им об этом станет известно;
- соблюдать любое окончательное решение или инструкции, обязывающие уходить от ситуаций, в которых в их отношении могут возникнуть подозрения в наличии у них заинтересованности, или отказаться от таких интересов;

е) государственному должностному лицу не следует заниматься никаким видом деятельности и не вступать ни в какие сделки, и не занимать никакую должность и не выполнять никакую функцию, как оплачиваемую, так и неоплачиваемую, которые несовместимы с надлежащим выполнением им своих обязанностей в качестве государственного должностного лица. Если неясно, совместима ли та или иная деятельность с надлежащим исполнением обязанностей, должностные лица должны обращаться за указаниями к своему начальству;

f) в соответствии с положениями законодательства государственные служащие обязаны уведомить и получить соответствующее одобрение государственного ведомства, в котором они работают, чтобы заниматься определенным видом деятельности, как оплачиваемым, так и неоплачиваемым, или занимать определенные посты или должности, не относящиеся к их деятельности на государственной службе;

g) претенденты на замещение должности на государственной службе или новых постов на государственной службе должны заявить о любой потенциальной коллизии интересов до приема на работу. Такие вопросы должны быть урегулированы до назначения такого лица;

h) вышеуказанные должностные лица должны воздерживаться в течение подходящего периода времени от выполнения задач, оказания каких-либо услуг или занятия какого-либо поста в иерархии любой компании, имеющей деловые отношения с ведомством, в котором он был наделен управленческими или дискреционными полномочиями в рамках своей должности на государственной службе, а также от приобретения интереса в имуществе такой компании.

2. Принятие даров или получение выгод и как реагировать на ненадлежащие предложения

a) Государственные служащие должны соблюдать букву и дух любых законодательных и нормативных положений о принятии даров и получении выгод. В отсутствие иных нормативных положений, касающихся принятия даров и получения других выгод, государственные должностные лица должны соблюдать следующие правила:

b) государственные должностные лица не должны требовать или принимать дары, услуги или любые другие выгоды, равно как и проявления гостеприимства, для себя или своих семей, близких родственников и друзей, а также лиц или организаций, с которыми они имеют или имели деловые или политические отношения, которые могут повлиять или предположительно влияют на беспристрастность при выполнении ими своих обязанностей, или могут являться или предположительно служат вознаграждением, связанным с выполнением ими своих обязанностей. К этому не относятся традиционное гостеприимство или незначительные подарки;

c) в тех случаях, когда у государственных должностных лиц возникают сомнения в том, могут ли они принять дар или проявление гостеприимства, им следует обратиться за советом к своему начальству;

d) если отказ от дара может быть сочтен оскорблением или оказаться нецелесообразным с практической точки зрения, то государственному должностному лицу следует передать подарок государственному ведомству, в котором оно работает.

3. Реакция на неуместные предложения

a) Если государственному должностному лицу предлагается дар, преимущество или выгода, которые он или она не имеют права принимать в соответствии с Законом или любыми другими законами или постановлениями, он или она обязаны предпринять следующие шаги для своей защиты:

- он или она должны отказаться от предложенного дара, выгоды или преимущества;
- он или она должны попытаться установить личность человека, сделавшего соответствующее предложение;
- он или она должны по возможности найти свидетелей, например, по возможности, ближайших коллег;

- он или она должны избегать длительного общения. Тем не менее информация о том, по какой причине было сделано это предложение, может оказаться полезной в качестве доказательства. Если отказ от дара или его возврат невозможны, то он или она должны передать его вышестоящему должностному лицу или в юридический отдел ведомства, в котором он или она работают;
 - следует, как можно скорее, составить официальный отчет об инциденте, предпочтительно в форме официального меморандума;
 - отчет об инциденте следует представить, как можно скорее, непосредственному начальнику должностного лица и юридическому отделу и/или непосредственно правоохранительному органу;
 - он или она должны продолжать работать в обычном режиме, в том числе и на том направлении, в связи с которым ему или ей было предложено неправомерное преимущество.
-