

**Генеральная Ассамблея**

Distr.: Limited
3 December 2021
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли
Рабочая группа III (Реформирование системы
урегулирования споров между инвесторами
и государствами)
Сорок вторая сессия
Нью-Йорк, 14–18 февраля 2022 года**

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

Консультативный центр

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Стр.</i>
I. Введение	2
II. Консультативный центр	3
A. Справочная информация	3
B. Соображения относительно преамбулы и создание центра	3
C. Услуги	7
D. Бенефициары	17



I. Введение

1. На своих тридцать четвертой — тридцать седьмой сессиях Рабочая группа провела работу по теме возможного реформирования системы УСИГ на основе мандата, предоставленного ей Комиссией на ее пятидесятой сессии в 2017 году¹. В ходе этих сессий Рабочая группа определила и обсудила проблемы в области УСИГ и пришла к выводу о целесообразности реформирования данной системы в свете выявленных проблем².
2. На своей тридцать восьмой сессии Рабочая группа выразила общую поддержку дальнейшего рассмотрения вопроса о создании консультативного центра и просила Секретариат продолжить подготовительную работу (A/CN.9/1004*, пп. 28 и 40–49). Также на своей тридцать девятой сессии в ходе обсуждения других вариантов реформ Рабочая группа дала дополнительные указания в отношении подготовительной работы по этой теме (A/CN.9/1044, пп. 26 и 39).
3. Соответственно, цель настоящей записки, включая добавление к ней, заключается в оказании Рабочей группе помощи в рассмотрении вопроса о создании консультативного центра по международному инвестиционному праву (далее «консультативный центр» или «центр»). В настоящей записке рассматриваются сфера деятельности консультативного центра и его структура управления, а также услуги и бенефициары, а в приложении освещаются возможные юридические структуры, местоположение, стоимость и финансирование. Как и в случае с другими документами, предоставленными Рабочей группе, настоящая записка подготовлена со ссылкой на широкий спектр информации³, и в ней не предпринимается попытка выразить какое-либо мнение по вопросу о возможных вариантах реформы, рассмотрение которого относится к компетенции Рабочей группы.

¹ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, семьдесят вторая сессия, Дополнение № 17 (A/72/17)*, пп. 263 и 264. Ход обсуждений и принятые Рабочей группой на ее тридцать четвертой — тридцать седьмой сессиях решения изложены в документах A/CN.9/930/Rev.1 и добавлении к нему, A/CN.9/935, A/CN.9/964 и A/CN.9/970, соответственно.

² Обзор вариантов реформы содержится в документе A/CN.9/WG.III/WP.166 и добавлении к нему.

³ Настоящая записка подготовлена на основе замечаний, полученных в ходе неофициального совещания, проведенного в режиме онлайн 14–16 июня 2021 года, а также замечаний, полученных от правительств и других заинтересованных сторон. Также при ее подготовке был принят во внимание широкий круг опубликованной информации по этой теме, включая: “Securing Adequate Legal Defence in Proceedings under International Investment Agreements – A Scoping Study” («Обеспечение надлежащей правовой защиты интересов сторон в рамках разбирательств по спорам на основе международных инвестиционных соглашений. Обзорное исследование»), подготовленное Колумбийским центром устойчивых инвестиций (КЦУИ) от имени правительства Нидерландов, размещенное по адресу <https://uncitral.un.org/sites/uncitral.un.org/files/media-documents/uncitral/en/securingadequatedefense.pdf> и одобренное в документе A/CN.9/WG.III/WP.196 (Представление правительств Нидерландов, Перу и Таиланда (именуемое Обзорным исследованием)); публикацию Научного форума (Karl P. Sauvant, An Advisory Centre on International Investment Law: Key Features), которая размещена в разделе «ISDS fora» по адресу https://uncitral.un.org/en/library/online_resources/investor-state_dispute; записку Nicolas Angelet, Ndanga Kamau, Benjamin Remy, Karl P. Sauvant, Carlos Jose Valderrama, and Don Wallace, Note on the costs and financing of an Advisory Centre on International Investment Law, размещенную по адресу https://uncitral.un.org/sites/uncitral.un.org/files/aciil_note_on_costs_financing_24_august_2020_final_updated.pdf; A/CN.9/WG.III/WP.161 (представление правительства Марокко); A/CN.9/WG.III/WP.162 (представление правительства Таиланда); A/CN.9/WG.III/WP.174 и A/CN.9/WG.III/WP.197 (представления правительства Турции); A/CN.9/WG.III/WP.179 (представление правительства Республики Корея); A/CN.9/WG.III/WP.183 (представление правительства Гвинейской Республики); A/CN.9/WG.III/WP.188 (представление правительства Российской Федерации); и A/CN.9/WG.III/WP.196 (представление правительств Нидерландов, Перу и Таиланда).

II. Консультативный центр

A. Справочная информация

4. На тридцать восьмой сессии Рабочая группа выразила общую поддержку проведению подготовительной работы по созданию консультативного центра, который будет заниматься решением выявленных проблем, в том числе в отношении стоимости процедур в рамках УСИГ, корректности и последовательности решений, а также доступа к системе правосудия. Также было упомянуто, что создание консультативного центра могло бы способствовать повышению степени прозрачности системы УСИГ (A/CN.9/1004*, п. 28).

5. Рабочая группа дала указания относительно того, как следует проводить подготовительную работу (A/CN.9/1004*, пп. 40–49), и просила Секретариат подготовить проект положений (A/CN.9/1004*, п. 41). Было высказано мнение, что полезной моделью мог бы служить Консультативный центр по праву ВТО («КЦПВ»), поскольку он создавался для содействия развивающимся и наименее развитым странам («НРС») в деле создания «правового потенциала и оказания помощи в достижении понимания ими в полной мере их прав и обязанностей в контексте права ВТО». Также было отмечено, что структуру консультативного центра и спектр его услуг следует рассматривать с учетом того, как такой центр будет взаимодействовать с международным режимом урегулирования инвестиционных споров и его реформированием (A/CN.9/1004*, п. 37). Поэтому консультативный центр должен удовлетворять конкретные потребности международного режима урегулирования инвестиционных споров и реагировать на выявленные проблемы (см. выше п. 4). Рабочая группа, возможно, пожелает рассматривать изложенный ниже проект положений с учетом вышесказанного.

B. Соображения относительно преамбулы и создание центра

1. Общие принципы

6. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть возможность включения в преамбулу документа о создании центра нескольких общих принципов, на основе которых будет строиться работа центра (см. A/CN.9/1004*, пп. 47 и 48), в частности следующие.

Центр оказывает Услуги: а) на стабильной, доступной по стоимости и эффективной основе; б) не поддаваясь никакому внешнему влиянию, в том числе со стороны доноров; в) не допуская дублирования работы, проводимой другими учреждениями, в интересах максимально эффективного использования ресурсов; и д) соблюдая конфиденциальность информации, которую он получает при оказании Услуг.

2. Учреждение, членский состав, сфера деятельности и внутренняя организация

7. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть следующие проекты положений 1–4 об учреждении, членском составе, сфере деятельности и структуре управления центра.

Проект положения 1. Учреждение

Настоящим учреждается Консультативный центр по международному инвестиционному праву («Консультативный центр»).

Проект положения 2. Членский состав

Консультативный центр открыт для вступления государств и организаций региональной экономической интеграции («Члены») в соответствии с положениями настоящего Соглашения.

Проект положения 3. Сфера деятельности

Центр предоставляет услуги, перечисленные в проектах положений 6 и 7, которые при необходимости корректируются в соответствии с проектом положения 8, при рассмотрении вопросов, касающихся международного инвестиционного права, и урегулировании международных инвестиционных споров («Услуги»).

Проект положения 4. Структура руководства

1. Создается совет управляющих в составе представителей членов Консультативного центра (именуемый «Совет управляющих»). Совет управляющих регулярно и по мере необходимости проводит заседания для обеспечения функционирования Центра.

2. Совет управляющих выполняет функции, возложенные на него настоящим Соглашением.

3. Его основные функции будут заключаться в следующем:

a) устанавливать правила процедуры Консультативного центра и регулярно обновлять их;

b) оценивать и контролировать деятельность Консультативного центра;

c) определять порядок расчета сборов и вносить необходимые корректировки;

d) оценивать и, при необходимости, корректировать спектр предоставляемых Услуг и список Бенефициаров в соответствии со статьей 8;

e) принимать необходимые правила для регулирования потенциальной коллизии интересов, определения приоритетности и других аспектов, связанных с предоставлением Услуг Бенефициарам; и

f) принимать меры, необходимые для функционирования Центра, в частности налаживать партнерские отношения с соответствующими организациями, включая университеты.

[4. Учреждается консультативный совет в составе представителей микро-, малых и средних предприятий (ММСП) [и физических лиц-инвесторов] («Консультативный совет»). Консультативный совет выполняет функции, возложенные на него настоящим Соглашением.]

Комментарии

Учреждение

8. В проекте положения 1 говорится о создании консультативного центра (см. также информацию о возможных моделях в документе A/CN.9/WG.III/ WP.212/Add.1, пп. 1–4).

Членский состав

9. В проекте положения 2 рассматривается членский состав центра. Необходимо будет тщательно рассмотреть вопрос о членском составе, в том числе о правах членов, с учетом того, какие услуги будет оказывать центр, кому они будут предоставляться, а также с учетом потенциальных коллизий интересов⁴.

⁴ В качестве примера Рабочая группа, возможно, пожелает обратить внимание на внутреннюю организационную структуру КЦПВ, которая состоит из Генеральной ассамблеи, Совета управления и Исполнительного директора. Генеральная ассамблея является высшим директивным органом КЦПВ, состоящим из представителей членов КЦПВ и НРС, имеющих право пользоваться услугами КЦПВ. Она осуществляет надзор за функционированием КЦПВ, контролирует финансы КЦПВ и утверждает годовой бюджет.

Предполагается, что консультативный центр будет функционировать как независимый межправительственный орган или в составе такого органа, чтобы обеспечить его легитимность и избежать потенциальных конфликтов.

Сфера деятельности

10. Проект положения 3 служит для определения предоставляемых центром услуг в общих словах, причем в нем указывается, что основное направление его деятельности связано с международным инвестиционным правом и урегулированием международных инвестиционных споров, что включает в себя урегулирование споров между государствами и между государствами и инвесторами («УСИГ»). Проект положения 3 необходимо будет скорректировать с учетом результатов рассмотрения Рабочей группой услуг, которые будет оказывать центр, в частности вопроса о том, будет ли деятельность центра на начальном этапе сосредоточена на каких-то определенных услугах и их получателях.

11. Рабочая группа, возможно, пожелает принять к сведению, что проект положения 3 подразумевает, что консультативный центр может предоставлять услуги применительно к любому виду международного инвестиционного спора, а не только к спорам, возникающим в связи с положениями о поощрении и защите инвестиций в международных договорах. Возможно, она пожелает рассмотреть целесообразность ограничения сферы деятельности центра разбирательствами по спорам, вытекающим из международных договоров.

12. Можно обратить внимание на целый ряд взаимосвязанных вопросов, таких как i) характер и сфера охвата предлагаемых услуг, включая определение возможных бенефициаров этих услуг, все вопросы, тесно связанные с проблемами, рассмотрением которых будет заниматься консультативный центр, и его целями; ii) стабильность предоставления услуг и их финансирование (возможно постепенное расширение объема услуг исходя из имеющихся финансовых средств, равно как и круга бенефициаров); iii) управление центром и его институциональная структура; и iv) место расположения или места расположения консультативного центра, которое(-ые) будет(-ут) зависеть от целого ряда факторов, включая форму, которую примет такой механизм, уровень институционализации, его мандат и функции, личность и предпочтения его бенефициаров и доноров, его юридические потребности и бюджет⁵.

Генеральная ассамблея проводит совещания не реже двух раз в год. Совет управления КЦПВ отвечает за принятие решений, необходимых для обеспечения эффективной и результативной деятельности КЦПВ. Он функционирует независимо (и свободно от политического вмешательства) от Генеральной ассамблеи. Совет управления на основе консультации с членами назначает Исполнительного директора, подготавливает годовые бюджеты для принятия Генеральной ассамблеей, осуществляет надзор за управлением дарственным фондом и предлагает нормативные положения, регулирующие различные вопросы, для принятия Генеральной ассамблеей. В состав Совета управления входит шесть человек. В соответствии с Соглашением о создании КЦПВ, члены Совета управления избираются исходя из их личной квалификации в области права ВТО или международных торговых отношений и развития торговли. Три кандидатуры выдвигаются развивающимися странами-членами, две — развитыми странами-членами и одна — от НРС. Кроме того, Исполнительный директор КЦПВ входит в членский состав *ex officio*. Срок действия полномочий членов Совета управления составляет два года и может быть продлен. В интересах обеспечения независимости деятельности КЦПВ от влияния со стороны его членов члены Совета управления выполняют возложенные на них обязанности в личном качестве и независимо от своей национальной принадлежности. Они обязуются не запрашивать и не получать инструкций по выполнению своих обязанностей от какого бы то ни было правительства или из другого внешнего по отношению к КЦПВ источника. Совет управления проводит заседания не реже двух раз в год, а также по мере необходимости для обеспечения эффективной работы КЦПВ. Все решения Совета управления доводятся до сведения Генеральной ассамблеи. Исполнительный директор управляет повседневной деятельностью КЦПВ и представляет КЦПВ на внешнем уровне.

⁵ См. также раздел 5 Обзорного исследования.

Структура руководства

13. Проект положения 4 предусматривает создание независимого совета управляющих в составе членов как из развитых, так и из развивающихся государств и организаций региональной экономической интеграции. Поддержку им в работе может оказывать штатный профессиональный персонал в интересах дальнейшего обеспечения независимости центра.

14. Если центр будет предоставлять услуги определенным категориям инвесторов, они также могут быть представлены в структуре руководства. В этом случае необходимо будет изучить возможные варианты предотвращения возможных коллизий интересов с организациями, а не с правительствами. В статье 4(4) предлагается создать консультативный совет, в составе которого такие инвесторы были бы представлены на сбалансированной основе (как бенефициары из числа микро-, малых и средних предприятий (ММСП), так и индивидуальные и уязвимые инвесторы, см. также ниже, п. 61). Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, должны ли входить в консультативный совет и другие категории негосударственных субъектов.

15. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть функции, перечисленные в проекте положения 4(3), которые, возможно, необходимо будет выполнять совету управляющих. Аналогичным образом, необходимо определить роль консультативного совета с учетом тех услуг, которые центр будет оказывать негосударственным субъектам. Правила назначения, срок полномочий и отстранение представителей совета управляющих и консультативного совета также необходимо будет определить в должное время.

16. Рабочая группа, возможно, пожелает также рассмотреть вопрос о том, каким образом следует разрабатывать рабочие процедуры, чтобы избежать конфликтов и решить вопросы управления между членами консультативного центра, совета управляющих, консультативного совета, бенефициарами услуг, донорами, субъектами, предоставляющими поддержку, правительствами, частными и государственными инвесторами и инвестициями, а также другими заинтересованными сторонами. В случае принятия взносов или пожертвований от публичных и частных организаций такие процедуры будут иметь особенно важное значение для обеспечения дальнейшего соответствия роли консультативного центра и его услуг целям реформы.

17. С другой стороны, внутренняя организация и штатное расписание консультативного центра также влияют на его независимость и беспристрастность. Необходимо тщательно продумать такие вопросы, как то: будет ли персонал постоянным, будет ли он состоять из консультантов или прикомандированных представителей правительств стран-членов (или сочетания и тех и других), а также то, каким образом центр может работать с внешними поставщиками услуг. Любое несовпадение подходов и интересов между субъектами, предоставляющими поддержку, и ее получателями может затруднить работу центра⁶.

18. Рабочая группа, возможно, также пожелает отметить, что персонал консультативного центра должен быть разнообразным не только по географическому и гендерному принципам, но и в том числе с точки зрения наличия

⁶ В обзорном исследовании подчеркивается, что с этим связан, в частности, вопрос о финансовых договоренностях между любым внешним поставщиком услуг и центром, поскольку это может повлиять на порядок оказания услуг (если они работают на условиях почасовой оплаты, то они могут быть заинтересованы в выдвигании несерьезных аргументов или совершении других действий, ведущих к увеличению количества часов работы в рамках разбирательства; если предусматривается фиксированная плата за их услуги, то они вряд ли захотят способствовать увеличению расходов, которое может привести к тому, что они будут вести дело себе в убыток или их прибыль сократится; и если их труд оплачивается на основе соглашения о выплате вознаграждения за выигрыш дела, то они могут настаивать на достижении любого урегулирования до вынесения решения или другого результата, который влияет на их доходы (или возражать против такого урегулирования)), см. с. 96.

экспертных знаний и опыта, а также опыта работы в юридической, социальной и правительственной сферах. Сотрудники должны обладать достаточными экспертными знаниями, чтобы обеспечить оказание услуг высочайшего качества, и достаточным опытом, чтобы самостоятельно оказывать полный спектр необходимых услуг, включая помощь и защиту в рамках дел по урегулированию международных инвестиционных споров.

С. Услуги

1. Внутренняя организация консультативного центра с двумя основными составляющими

19. Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что перечень возможных услуг, которые может предоставлять консультативный центр, включает в себя i) помощь в а) использовании медиации и других методов альтернативного урегулирования споров («АУС»); и б) организации защиты и поддержки в рамках процедур урегулирования споров; и ii) форум для обмена передовым опытом, в том числе в области услуг, предоставляемых до возникновения спора и в целях предупреждения возникновения споров, медиации и других форм АУС, а также консультативных услуг по правовым и политическим вопросам.

Проект положения 5. Механизм оказания помощи и форум

Консультативный центр включает в себя:

а) Механизм оказания помощи для предоставления Услуг, перечисленных в проекте положения 6; и

б) Форум, предоставляющий возможность обмена информацией и политическими соображениями по предупреждению, недопущению возникновения, урегулированию инвестиционных споров, в том числе об услугах и возможностях получения технической помощи, предлагаемых заинтересованными сторонами, а также о сборе информации о передовых видах практики и содействии их более широкому применению исходя из имеющихся ресурсов и как это предусмотрено в проекте положения 7.

20. Проект положения 5 предлагает возможную внутреннюю структуру, состоящую из двух основных элементов, и при этом подчеркивается, что услуги будут предоставляться через механизм оказания помощи и что центр будет также служить форумом, функции которого можно указать более конкретно. Необходимо будет также рассмотреть эту структуру исходя из того, какие услуги и кому будет оказывать этот центр. Например, если функция консультативного центра ограничивается механизмом оказания помощи в проведении разбирательств, то круг бенефициаров может быть ограничен наименее развитыми странами. Однако если он становится форумом для обмена информацией и опытом, то круг бенефициаров может быть более широким и включать все государства, независимо от уровня их экономического развития (а также ММСП и инвесторов — физических лиц, если будет решено, что они также должны иметь возможность пользоваться определенными услугами).

21. Рабочая группа, возможно, также пожелает рассмотреть вопрос о том, должен ли консультативный центр на начальных этапах своей деятельности сосредоточиться на оказании только определенных услуг, и если да, то каких именно. В этом контексте Рабочая группа, возможно, пожелает отметить определенную гибкость проекта положения 8 ниже, позволяющую управляющему органу со временем изменять такой перечень услуг по мере необходимости.

2. Механизм оказания помощи

22. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть нижеизложенный проект положения 6 об услугах, которые будут предоставляться в рамках механизма оказания помощи.

Проект положения 6. Услуги, предоставляемые в рамках Механизма оказания помощи

Центр предоставляет бенефициарам, указанным в проекте положения 9, помощь и услуги юридического представительства в рамках процедур урегулирования международных инвестиционных споров, которые включают:

- а) оказание консультативной помощи, в том числе в деле выбора наиболее подходящего метода разрешения споров, и других консультативных услуг и помощи в отношении медиации и других методов альтернативного урегулирования споров (АУС);*
- б) юридическое представительство на любом международном форуме и в соответствии с любыми правилами процедуры, в том числе совместно с командой защиты бенефициара, если бенефициар об этом просит; и*
- с) тесное сотрудничество, помощь и поддержка в подготовке или организации защиты, в том числе для:*
 - i) проведения заблаговременной оценки рисков, связанных с конкретным иском, с тем чтобы можно было определить стратегию и порядок действий, а также, по запросу, помощь в решении конфиденциальных вопросов или вопросов, не терпящих отлагательств;*
 - ii) определения финансовых последствий и резервирования средств на подготовку защиты по делу;*
 - iii) выбора медиаторов, лиц, выносящих решения, привлечения юрисконсультов, если это необходимо, и определения круга потенциальных экспертов;*
 - iv) подготовки письменных заявлений и документальных подтверждений; и*
 - v) оказания технической поддержки по материально-правовым и процессуальным вопросам проведения разбирательства.*

Комментарии

Сфера охвата

23. Рабочая группа, возможно, пожелает уточнить термин «урегулирование международных инвестиционных споров», в частности охватывает ли он споры, вытекающие из инвестиционных контрактов и национального инвестиционного законодательства.

Услуги юридического представительства и помощи в рамках медиации и других форм АУС

24. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть проект положения 6(а), основанный на том понимании, что споров можно избежать или их можно урегулировать с помощью медиации, когда стороны в споре могут воспользоваться консультативной помощью и услугами по линии АУС до того, как споры перерастут в формальное разбирательство, например в арбитраж.

25. Центр мог бы играть важную роль в деле оценки рисков (A/CN.9/1004*, п. 45), которая может предусматривать проведение анализа дела, его слабых и сильных сторон, а также выбор подходящего метода разрешения спора. Также он будет представлять и помогать государству-получателю в рамках процедур медиации.

Услуги юридического представительства и оказания помощи в рамках урегулирования международных инвестиционных споров

■ *Общие замечания*

26. Помощь и поддержка в защите при урегулировании международных инвестиционных споров предназначены главным образом для бенефициаров, являющихся развивающимися государствами и НРС, направлены на исключение или минимизацию финансовой ответственности и/или сокращение расходов на защиту и потенциально могли бы повысить легитимность режима урегулирования международных инвестиционных споров за счет создания равных условий для всех сторон в споре. Хотя было отмечено, что консультативному центру, возможно, будет тяжело оказывать помощь на начальных этапах организации защиты, было подчеркнуто, что такая помощь может оказаться необходимой, особенно для наименее развитых государств и, в частности, в рамках ускоренного разбирательства или разбирательств по срочным делам ([A/CN.9/1004*](#), п. 45). Действительно, когда речь идет о международном арбитражном разбирательстве, в настоящее время не предлагается услуг поддержки, которыми могли бы воспользоваться правительства-ответчики, не обладающие достаточными людскими и финансовыми ресурсами для обеспечения надлежащей защиты. Такие правительства заявили о дефиците людских и финансовых ресурсов, необходимых для того, чтобы надлежащим образом защищать себя в рамках международных инвестиционных разбирательств, и им требуется всесторонняя помощь в ведении дела, вплоть до юридического представительства на слушаниях в арбитраже. Поэтому работа консультативного центра могла бы быть направлена на поддержку и инструктаж на протяжении всего процесса рассмотрения дела, с тем чтобы способствовать созданию у государств долгосрочного потенциала в деле подачи таких исков в суд и ведения таких дел. Работа консультативного центра может быть сосредоточена на широкой поддержке стратегии ведения государствами судебных разбирательств.

27. Центр мог бы предоставлять услуги в тесном сотрудничестве с государственными должностными лицами, чтобы обеспечить соответствие тактики защиты общему подходу государства к своим инвестиционным обязательствам, закрепленным, в частности, в международных договорах, контрактах или законодательстве, и их толкованию, а также доверие суда к себе за счет предоставления высококачественных юридических услуг ([A/CN.9/WG.III/WP.168](#), п. 18). Кроме того, услуги могут предоставляться в тесном сотрудничестве с должностными лицами государства, когда речь идет о подготовке письменных заявлений и совершении других соответствующих процессуальных действий. Помощь по конкретным делам будет предоставляться с целью создания в развивающихся странах долгосрочного потенциала защиты ([A/CN.9/1004*](#), п. 45).

■ *Услуги юридического представительства*

28. Государства традиционно применяют три разных подхода к защите своих интересов в рамках урегулирования международных инвестиционных споров. В некоторых государствах правовая защита организуется посредством создания собственной специальной группы. В других государствах используется сочетание усилий собственной группы юристов в том или ином взаимодействии с внешним консультантом. В большинстве государств для организации правовой защиты привлекается внешний консультант (см. документ [A/CN.9/WG.III/WP.168](#), пп. 8 и 9).

29. С учетом существования этих разных подходов Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть три возможные «модели услуг»: i) содействие; ii) поддержка; и iii) юридическое представительство.

30. Государства, полагающиеся главным образом на собственных или внешних юристов, возможно, пожелают воспользоваться услугами содействия, которые может предлагать консультативный центр. Такие услуги могут включать

консультирование по конкретным спорам, например по рискам судебных тяжб или мерам по их уменьшению; консультирование по возможным вариантам разрешения споров, таким как переговоры, мировое соглашение, медиация или арбитраж; или консультирование по стратегическим вопросам, связанным с арбитражем, таким как выбор арбитра/лиц, выносящих решения, и адвоката, возможные возражения или возможные встречные иски. Проект положения 6(a) и (c)(i) нацелен на удовлетворение таких потребностей.

31. Другие государства в целях экономии средств, осуществления контроля или по иным соображениям, возможно, пожелают в дополнение к услугам собственных или внешних юристов воспользоваться услугами поддержки, предлагаемыми консультативным центром. Такие государства могут запросить консультативную помощь по некоторым или по всем аспектам процесса разрешения споров. Услуги поддержки могут быть особенно полезными для тех государств, которые стремятся создать или укрепить существующий собственный потенциал. Тем не менее другие государства, особенно менее развитые государства, которые не имеют собственного потенциала или достаточных средств для оплаты услуг опытных внешних юристов или в которых споры возникают редко, могут нуждаться в услугах полного юридического представительства, которые мог бы предлагать консультативный центр. Такие государства, возможно, пожелают, чтобы консультативный центр взял на себя ведущую роль в оказании им помощи в процессе разрешения споров, и потребности этих двух категорий государств учитываются в проекте положения 6(a) и (b), которое предусматривает возможность активного участия консультативного центра в защите государства, являющегося бенефициаром.

■ *Помощь и поддержка в ходе разбирательства*

32. Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что проект положения 6(c) охватывает следующие услуги, которые могут предлагаться по линии помощи в организации правовой защиты: i) предоставление государствам помощи в подготовке правовой защиты в связи с инвестиционными спорами, включая оценку сильных и слабых сторон дела на основе *prima facie*; ii) заблаговременную оценку рисков, связанных с конкретным иском, с тем чтобы можно было определить стратегию и порядок действий (это может включать, например, рассмотрение возможностей использования других механизмов урегулирования споров, таких как медиация); iii) определение финансовых последствий и выделение средств на подготовку защиты по делу; и iv) помощь в общей организации мероприятий по урегулированию международных инвестиционных споров. В связи с последним подпунктом Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что государствам необходимо достаточное время для ответа на иски, поскольку они должны надлежащим образом подготовить свою защиту (A/CN.9/930/Rev.1, п. 50). Например, государствам необходимо собрать фактическую информацию по каждому делу и координировать работу разных министерств и ведомств. Если консультативный центр будет оказывать содействие в организации правовой защиты, то бенефициары таких услуг смогут лучше подготовиться к рассмотрению исков инвесторов и более эффективно организовать свою стратегию защиты и координировать действия. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, окажет ли это положительное воздействие и каким образом на продолжительность и, следовательно, на стоимость урегулирования международного инвестиционного спора, поскольку продолжительные по времени процедуры могут привести к увеличению расходов (A/CN.9/930/Rev.1, п. 38).

33. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, может ли консультативный центр оказывать помощь в управлении рисками, содействуя применению стандартных оперативных процедур обработки уведомлений, созданию надлежащих органов для эффективного представительства государства, надлежащей координации между разными правительственными ведомствами и за пределами правительства и повышению способности проводить адекватную оценку и инструктирование внешних консультантов. Представительство

государств-ответчиков предполагает выполнение трех основных задач, которые государство-ответчик полностью или частично поручает внешним сторонам и которые включают в себя следующие этапы.

34. Первый этап связан с выбором и назначением арбитров/лиц, выносящих решения, с целью учреждения третейского суда. Для этого требуется наличие технических знаний, а также средств и ресурсов для изучения характеристик кандидатов. В этом отношении возможные услуги консультативного центра могут включать следующее: i) создание всеобъемлющей базы данных возможных арбитров/лиц, выносящих решения, с полными и актуальными характеристиками, доступных для государств-ответчиков; ii) содействие обмену опытом и знаниями в области оценки услуг арбитров/лиц, выносящих решения; iii) консультирование и поддержка в случае отвода арбитров/лиц, выносящих решения; и iv) оказание помощи в приобретении услуг консультантов и подборе экспертов.

35. Второй этап связан с письменными заявлениями, документальными доказательствами и процессуальным слушанием. В ходе процедуры урегулирования международного инвестиционного спора стороны обычно представляют целый ряд документов, такие как письменные заявления, заявления свидетелей, заключения экспертов и документальные доказательства. К числу письменных заявлений относятся возражения по иску и любые представления опровержений второго раунда и другие представления, которые стороны и третейский суд могут счесть необходимыми. Для обеспечения эффективной и адекватной правовой защиты требуются технические знания не только по вопросам материального права, но и по процессуальным вопросам урегулирования международных инвестиционных споров. В этой связи консультативный центр мог бы проводить брифинги или сотрудничать с внутренней группой правовой защиты или внешними консультантами для обеспечения высокого качества подготовки документов, представляемых государством.

36. Третий этап связан с юридическим представительством на слушаниях. Слушания имеют важное значение в ходе разбирательства для представления показаний свидетелей и экспертов и/или устных аргументов. Предоставление высококачественных юридических услуг для участия в слушаниях, основанных на знаниях и опыте организации правовой защиты по многим делам, могло бы обеспечить рентабельность и конкурентоспособность такого представительства. Представители государства-ответчика могли бы включаться в состав группы консультативного центра в любой момент на протяжении процесса. Такая практика позволила бы обеспечить безукоризненную подготовку и утверждение аргументов и стратегии государством; обеспечить последовательность при рассмотрении разных дел и, соответственно, повысить качество правовой защиты государства в ходе разбирательства; и способствовать наращиванию потенциала государства для организации более эффективного представительства при рассмотрении дел в будущем.

3. Форум для обмена передовым опытом и наращивания потенциала

37. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть следующий проект положения 7, в котором рассматривается роль Форума ([A/CN.9/1004*](#), пп. 44 и 49).

Проект положения 7. Услуги технической помощи и деятельность по наращиванию потенциала в рамках Форума

1. Центр предоставляет техническую помощь и возможности для наращивания потенциала в рамках Форума, который служит платформой для того, чтобы:

a) информировать бенефициаров, упомянутых в проекте положения 9, о существующих ресурсах, посвященных существующим механизмам предупреждения споров, а если таковые отсутствуют, помочь государству в создании

систем урегулирования конфликтов, включая меры раннего предупреждения возникновения споров и процедуры обеспечения готовности;

b) обмениваться соответствующей информацией о медиации и других формах АУС и опытом их применения; и

c) предоставлять, по запросу, консультации по юридическим и политическим вопросам, связанным с международным инвестиционным правом, в том числе помощь в деле пересмотра международных инвестиционных документов и возможного внесения в них поправок; и проводить оценку соответствия мер или предполагаемых мер договорным обязательствам.

2. В целом Форум будет также:

a) предоставлять услуги по сбору данных;

b) содействовать обмену информацией между бенефициарами по вопросам, связанным с международным инвестиционным правом и урегулированием международных инвестиционных споров, и разработке рекомендаций по соответствующим передовым видам практики; и

c) проводить учебные мероприятия и мероприятия по наращиванию потенциала, в том числе в области предупреждения споров, а также урегулирования споров между государствами и государствами и инвесторами, используя для этого надлежащие средства.

Комментарии

Пункт 1

- Услуги, предоставляемые до возникновения спора и в целях предупреждения споров

38. На своей тридцать девятой сессии Рабочая группа отметила, что в рамках реформы работа, в частности, будет сосредоточена на этапе, предшествующем возникновению спора, для того чтобы не допускать перерастания спора в состязательное разбирательство. Было подчеркнуто, что меры по предупреждению споров и примирению способствуют созданию стабильного и предсказуемого инвестиционного климата и играют важную роль как в привлечении, так и в удержании инвестиций (A/CN.9/1044, п.17).

39. В проекте положения 7(1)(а) предусматривается, что услуги на этапе до возникновения спора и услуги по предотвращению споров могут быть предназначены для оказания помощи государствам в создании а) систем предупреждения и урегулирования конфликтов, включая меры раннего предупреждения возникновения споров и процедуры обеспечения готовности; и b) головного учреждения, которое обеспечит уделение должного внимания потенциальным спорам, адекватное реагирование на проблемы с иностранными инвесторами и защиту интересов бенефициаров на каждом этапе. Формулировка «информировать государства о существующих ресурсах» призвана не допустить дублирования услуг, поскольку, например, в настоящее время консультативные услуги по вопросам предупреждения возникновения споров предоставляет Конференция Организации Объединенных Наций по торговле и развитию («ЮНКТАД»)⁷.

⁷ ЮНКТАД реализует долгосрочную программу обучения навыкам ведения переговоров по международным инвестиционным договорам, в основу которой положены данные обширных и глубоких исследований и мониторинга тенденций, а также результаты межправительственных обсуждений в ее Комиссии по инвестициям и «Комплекс реформ для международного инвестиционного режима» (см. Reform Package for the International Investment Regime по адресу <https://investmentpolicy.unctad.org/publications/1190/unctad-s-reformpackage-for-the-international-investment-regime-2018-edition->) и в дополнение которой, по запросу, могут также предоставляться консультативные услуги исходя из потребностей конкретной страны (см. https://unctad.org/meetings/en/SessionalDocuments/wpd290add1_en.pdf); в базе данных ЮНКТАД по вопросам инвестиционной политики содержится всеобъемлющая информация по основным вопросам МИС, в том числе сведения

Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что основная цель этих услуг заключается в том, чтобы оказать помощь в создании систем предупреждения и урегулирования конфликтов, а не вмешиваться в урегулирование конкретных конфликтов между иностранными инвесторами и принимающими странами на национальном уровне.

40. С учетом вышесказанного, как предусмотрено в проекте положения 7(2), в дополнение к предоставлению услуг, предусмотренных проектом положения 7(1)(а), консультативный центр может выступать в качестве платформы для обмена передовым опытом и информацией в этой области, в том числе с целью не допустить дублирования. Возможным вариантом дальнейшей работы центра на этапе до возникновения спора могла бы стать разработка или обновление существующих руководящих принципов исходя из практики государств, обладающих опытом предупреждения и урегулирования споров, с учетом работы, уже проделанной другими организациями, такими как Всемирный банк⁸ и секретариат Энергетической Хартии⁹. На основе таких руководящих принципов можно было бы затем проводить мероприятия по наращиванию потенциала и учебные мероприятия.

■ *Медиация и другие формы АУС*

41. Согласно проекту положения 7(1)(b), центр также мог бы предоставлять информацию об имеющихся ресурсах по вопросам медиации, что могло бы упростить задачу оказания технической помощи при проведении медиации. В дополнение к этим услугам центр мог бы также выступать в качестве платформы для обмена опытом и знаниями в этой области, как это предусматривается в проекте положения 7(2).

■ *Услуги консультирования по юридическим и политическим вопросам*

42. Можно отметить, что проект положения 7(1)(с) охватывает следующий спектр консультативных услуг: i) помощь государствам в рассмотрении их международных инвестиционных документов и внесении в них возможных поправок; и ii) юридическое консультирование по вопросу о том, приведет ли та или иная мера или предполагаемая мера к нарушению договорных обязательств (что может потребовать рассмотрения вопроса о том, будет ли своевременная юридическая консультация со стороны консультативного центра иметь какое-либо официальное значение). Многие государства могли бы извлечь пользу из экспертных консультаций по вопросам международного инвестиционного права и политики в этой области.

об инвестиционных договорах, инвестиционных спорах, инвестиционном законодательстве и мерах политики (см. <https://investmentpolicy.unctad.org>). В рамках ОЭСР создан межправительственный орган, занимающийся вопросами инвестиций, который обсуждает, в частности, вопросы организационной Рамочной инвестиционной политики (см. www.oecd.org/investment/pfi.htm); Отдел инвестиционной политики и поощрения инвестиций Группы Всемирного банка организует обучение по вопросам международных инвестиций (см. www.worldbank.org/en/topic/investment-climate/brief/investment-policy-and-promotion).

⁸ См. более подробную информацию в World Bank Group, Retention and Expansion of Foreign Direct Investment (Echandi, R.) по адресу <http://documents.worldbank.org/curated/en/387801576142339003/pdf/Political-Risk-and-Policy-Responses.pdf>, а также записку Секретариата о предупреждении споров и примирении — альтернативные способы урегулирования споров (A/CN.9/WG.III/WP.190).

⁹ См. Руководство по инвестиционной медиации, размещенное по адресу www.energycharter.org/fileadmin/DocumentsMedia/CCDECS/2016/CCDEC201612.pdf; см. Типовой документ по предупреждению и урегулированию инвестиционных споров, размещенный по адресу www.energycharter.org/fileadmin/DocumentsMedia/CCDECS/2018/CCDEC201826_-_INV_Adoption_by_correspondence_-_Model_Instrument_on_Management_of_Investment_Disputes. Секретариат Энергетической Хартии регулярно организует обучение на основе этих текстов.

43. На своей тридцать девятой сессии Рабочая группа также подчеркнула, что консультативный центр мог бы стать механизмом реализации некоторых предложений по реформированию, например, в отношении толкования международных договоров (A/CN.9/1044, п. 98). Однако такую услугу необходимо будет корректировать с учетом имеющихся ресурсов, в частности с учетом тех услуг, которые в настоящее время предоставляет ЮНКТАД на основе, например, ее Стратегических рамок для инвестиций в интересах устойчивого развития и недавно введенного в действие Механизма ускорения реформы МИС.

Пункт 2

44. В статье 7(2) предусматривается, что центр мог бы, например, координировать доступ к многочисленным источникам информации о различных элементах дел о международных инвестиционных спорах и мог бы служить для государств и других лиц, обладающих соответствующим опытом, форумом для обмена информацией о передовых видах практики, которая могла бы собираться и обобщаться в ознакомительных целях и для дальнейшего использования.

▪ Сбор данных

45. Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что с учетом имеющихся ресурсов для оказания помощи государствам в решении вопросов, связанных с инвестициями, центр мог бы сыграть свою роль посредством сбора, организации и распространения существующих ресурсов среди соответствующих государственных должностных лиц в качестве способа координации обмена передовым опытом и информацией (A/CN.9/WG.III/WP.168, п. 24), поскольку информация и ресурсы зачастую рассредоточены по нескольким учреждениям.

46. Такие услуги могли бы предусматривать, в частности, обмен опытом и знаниями в области оценки услуг арбитров/лиц, выносящих решения, а также создание всеобъемлющей базы данных потенциальных арбитров/лиц, выносящих решения, медиаторов и экспертов, содержащей их полные и обновленные характеристики, с которыми могли бы ознакомиться государства-ответчики. Поддержка также могла бы быть направлена на предоставление доступа к базам данных и исследовательским инструментам, а также на разработку специализированных онлайн-курсов и семинаров-практикумов по наращиванию потенциала исходя из потребностей пользователей и коллегиальный обмен информацией.

▪ Обмен информацией и разработка рекомендаций по передовым видам практики

47. Как предусмотрено в проекте положения 7(2)(b), центр мог бы служить организационной платформой для осуществления мониторинга и проведения обсуждений с участием всех заинтересованных сторон. Тесное взаимодействие между консультантами по вопросам правовой защиты, участниками переговоров по договорам и учреждениями/органами-исполнителями имеет важное значение по ряду причин, и консультативный центр может способствовать такому взаимодействию. Кроме того, предоставление площадки для регулярного обмена информацией о передовых видах практики государств, имеющих собственных консультантов по юридическим вопросам, может служить одним из способов содействия наращиванию потенциала стран, не имеющих таких групп специалистов, и это могло бы оказывать долгосрочное влияние на способность государств обеспечивать собственную защиту от дел по урегулированию международных инвестиционных споров. Такой подход позволит также предоставить государствам экономичное средство для рассмотрения вопроса о порядке организации собственной защиты. В этом смысле форум мог бы предоставить государствам возможность поиска информации на коллегиальной основе о различных элементах предупреждения и урегулирования споров.

■ *Подготовка кадров и наращивание потенциала*

48. По вопросу о подготовке кадров и наращивании потенциала в Рабочей группе было подчеркнуто, что существует дефицит возможностей для организации соответствующих мероприятий и участия в них со стороны развивающихся и наименее развитых государств, особенно в том, что касается финансовых и людских ресурсов. Поэтому зачастую считается, что мероприятия по наращиванию потенциала должны быть направлены на расширение возможностей получателей с течением времени, а не на формирование зависимости от услуг. В этом отношении определенную роль может также сыграть разработка совместно с государствами программ прикомандирования.

49. Поэтому в проекте положения 7(2)(с) центру предлагается предоставлять услуги по подготовке кадров или функционировать в качестве платформы для наращивания потенциала представителей государств и правительственных должностных лиц. Эти услуги могли бы предоставляться, например, по линии программ подготовки кадров, программ стажировок и прикомандирования, позволяющих «из первых рук» приобретать опыт работы в области урегулирования международных инвестиционных споров, а также путем предоставления информации по таким делам, включая управление базой данных о соответствующих делах. Такой подход позволил бы представителям государств и правительственным должностным лицам заблаговременно получать полную информацию по всему спектру инвестиционных вопросов и тем самым повышать свою осведомленность о потенциальных инвестиционных исках и способность адекватно реагировать на возникающие проблемы с инвесторами. Каждое государство должно будет само определять, кто является представителем и государственным должностным лицом для этой цели.

4. Приоритетность услуг и гибкость

50. Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что в изложенном ниже проекте положения 8 отражено мнение, высказанное в Рабочей группе на ее тридцать восьмой сессии, о том, что следует применять гибкий подход к предоставляемым услугам и консультативный центр должен иметь возможность корректировать свои услуги с учетом запросов, которые он будет получать ([A/CN.9/1004*](#), п. 46). Рабочая группа, возможно, также пожелает рассмотреть вопрос о том, можно ли оставить определение дополнительных услуг на усмотрение совета управляющих, который мог бы оценивать практическую возможность добавления новых услуг или целесообразность исключения определенных услуг исходя из потребностей, штатного расписания и бюджета.

Проект положения 8. Сфера охвата и перечень услуг

1. *Центр выполняет любые другие функции, возложенные на него Советом управляющих, которые непосредственно связаны с его целью, и в соответствии с обязательствами и функциями Центра, исходя из имеющихся ресурсов.*
2. *Совет управляющих периодически оценивает, в том числе с учетом имеющихся ресурсов, и при необходимости корректирует объем услуг и список бенефициаров начиная с [12 месяцев] после даты создания Центра.*

5. Предотвращение дублирования усилий

51. Рабочая группа просила собрать в целях определения набора услуг, которые мог бы предлагать консультативный центр, информацию об услугах, предоставляемых в настоящее время государствами, региональными и международными организациями. Следует приложить усилия к тому, чтобы не допустить дублирования и устранить возможный дефицит услуг ([A/CN.9/1004*](#), п. 42).

52. В связи с этим Рабочая группа, возможно, пожелает принять к сведению обзорное исследование, одобренное в представленном документе¹⁰. В обзорном исследовании отмечается, что государства уже могут пользоваться многочисленными ресурсами по вопросам инвестиционного права. К числу предлагаемых в настоящее время услуг относятся, в частности, услуги, основанные на модели «информационного центра», упрощающие юридические отношения между частными практикующими специалистами и государственными клиентами путем предоставления поддержки в деле привлечения внешних консультантов, а также ряд других услуг — от переговоров, поддержки в рамках судебных процессов до наращивания потенциала и управления знаниями (например, Механизм оказания правовой помощи африканским странам («МППА»))¹¹. Также существуют i) некоторые формы правовой поддержки, сфера охвата которых может быть ограничена или иметь другую направленность и которые предоставляются разными организациями (например, Международной организацией по праву развития («МОПР»))¹² и Ассоциацией «TradeLab»¹³; ii) курсы обучения по вопросам, связанным с арбитражем и медиацией (организуемые, например, Международным центром по урегулированию инвестиционных споров («МЦУИС»)) и Постоянным третейским судом («ПТС»))¹⁴; iii) возможности получения финансовой помощи государствами, отвечающими установленным требованиям, через целевые фонды (например, со стороны ПТС и Международного Суда («МС»))¹⁵; и iv) межправительственные центры обмена знаниями и наращивания потенциала (например, Центр по укреплению верховенства права в Северной и Южной Америке («КАРОЛА»)) и МППА)¹⁶.

53. В исследовании обращается внимание на то, что бенефициарам недоступны полноценные услуги юридического представительства, которые могли бы стать для них существенной поддержкой. Кроме того, не упоминается о наличии программ, которые могли бы позволить государственным должностным лицам получить практический опыт в рамках того или иного курса подготовки кадров, посвященного вопросам организации защиты государства, подобных тем, которые организовывала ЮНКТАД 20 лет назад. Наконец, по всей видимости, не существует платформы или органа, которые могли бы способствовать сбору, организации и распространению информации о существующих ресурсах среди соответствующих государственных должностных лиц и, тем самым, стать важным дополнением существующих моделей.

54. Рабочая группа, возможно, пожелает принять к сведению, что Институт по транснациональному арбитражу («ИТА») также провел исследование с целью выяснить, какие услуги предлагают неправительственные организации¹⁷. В исследовании ИТА определяются способы включения существующих и будущих услуг в работу консультативного центра и указано на то, что существующие услуги включают в себя в основном услуги по наращиванию потенциала и предотвращению споров. Организации, принимавшие участие в исследовании, заявили о своей готовности предоставлять услуги в рамках консультативного центра по УСИГ, включая наращивание потенциала и помощь на различных этапах разбирательства по линии УСИГ.

55. Согласно результатам этих двух исследований, в настоящее время не предоставляются услуги, связанные с полным юридическим представительством государств, участвующих в текущих разбирательствах по делам,

¹⁰ A/CN.9/WG.III/WP.196 (Представление правительств Нидерландов, Перу и Таиланда).

¹¹ Scoping study (обзорное исследование), pp. 59-62.

¹² Ibid., pp. 63-65.

¹³ Ibid., pp. 77-78.

¹⁴ Ibid., pp. 66-67.

¹⁵ Ibid., pp. 67-71.

¹⁶ Ibid., p. 79.

¹⁷ ITA: Proposal for an ISDS Advisory Centre: Survey on the Non-State Observers' Contribution to an ISDS Advisory Centre, размещено по адресу https://uncitral.un.org/sites/uncitral.un.org/files/mediadocuments/uncitral/en/ita_advisory_centre_survey.pdf.

связанным с УСИГ. Кроме того, в настоящее время не существует координационного центра по сбору, организации, обобщению и распространению информации о доступных средствах поддержки.

D. Бенефициары

56. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть приводимый ниже проект положения 9 о бенефициарах и их доступе к услугам. Перечень возможных бенефициаров включает i) все государства-ответчики или ii) все или некоторые развивающиеся страны и НРС или только НРС; а также на специальной основе iii) государства, не обладающие большим опытом в этой области, и государства, испытывающие трудности (например, в тех случаях, когда государства имеют весьма ограниченные возможности или находятся в условиях политической нестабильности); и может быть расширен, чтобы охватывать iv) ММСП, отвечающие определенным требованиям (например, имеющие законные требования с определенными шансами на успех и не имеющие финансовых средств для представления юридического иска с учетом размера, происхождения и других соответствующих атрибутов). Кроме того, в зависимости от набора услуг, к числу бенефициаров могут относиться также государства-заявители или государства-ответчики в рамках межгосударственных разбирательств; государства-участники, не являющиеся стороной в споре, стремящиеся изложить свое мнение по спорам, возникшим в связи с договорами, участниками которых они являются; *amicus curiae* («друзья суда»); и/или другие потенциальные стороны.

Проект положения 9. Бенефициары услуг и порядок очередности

1. Услуги, указанные в проекте положения 6, доступны для развивающихся и наименее развитых государств, а услуги, указанные в проекте положения 7, доступны для всех государств [независимо от того, является ли государство, выступающее бенефициаром услуг в соответствии с проектами положений 6 или 7, участником], [а также для ММСП [и физических лиц-инвесторов]] с учетом дополнительных решений Совета управляющих.

2. В случае, если два или более государства нуждаются в услугах Центра и его возможности по предоставлению таких услуг являются недостаточными, применяются следующие правила, если иное не предусмотрено [Советом управляющих]: приоритет отдается наименее развитому государству; если оба государства находятся на одном и том же уровне экономического развития, приоритет отдается тому государству, которое первым запросило данную услугу.

Вариант 1: [3. Если государство, даже если это наименее развитое государство, которое обратилось с запросом первым, уже представляется Центром в другом деле, приоритет в отношении использования услуги имеет государство, не представленное иным образом.

4. Если оба государства, запросившие услуги Центра, уже представлены Центром в других делах, право на использование данной услуги имеет наименее развитое государство. Если государства имеют одинаковый уровень развития, приоритет имеет государство, которое представлено в меньшем количестве дел, а если оба государства представлены в одинаковом количестве дел, приоритет имеет государство, которое первым запросило данную услугу.]

Вариант 2: [3. Совет управляющих определяет, помимо уровня развития запрашивающих государств, любые дополнительные применимые правила приоритета, которые могут содержать ссылку на различные критерии, например какой запрос был представлен первым, потенциальное влияние проблем на страну или на инвестиционное право в целом и потребности запрашивающих государств в укреплении потенциала.]

Комментарии

▪ *Государства*

57. На тридцать восьмой сессии Рабочей группы было предложено, чтобы бенефициарами были государства, предпочтительно наименее развитые и развивающиеся государства, а также государства с небольшим опытом в области урегулирования международных инвестиционных споров ([A/CN.9/1004*](#), п. 30). Рабочая группа, возможно, пожелает решить, какой подход лучше всего подходит для определения потенциальных государств-бенефициаров, учитывая, что существуют разные подходы к классификации государств¹⁸.

58. Рабочая группа, возможно, пожелает также рассмотреть вопрос о том, могут ли развитые государства являться бенефициарами определенного ограниченного набора услуг, как это отражено в проектах положений 6 и 7.

59. Поскольку консультативный центр, как предполагается, будет заниматься рассмотрением вопросов и проблем, связанных с потенциалом в области формулирования принципов инвестиционных договоров и их осуществления, круг бенефициаров может быть ограничен участниками переговоров по инвестиционным договорам; или же в их число может входить более широкий круг заинтересованных сторон, например депутаты национальных парламентов или должностные лица министерств/ведомств, представители правительств штатов/провинций или местных органов власти, а также организации гражданского общества, т. е. все те, кто участвует в усилиях по улучшению понимания того, как привлекать и удерживать внутренние инвестиции и извлекать из них выгоду, и следует ли, каким образом и в каких случаях, стимулировать внешние инвестиции. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, позволит ли это способствовать созданию более широкого потенциала в рамках правительств. В этой связи решения относительно предполагаемых бенефициаров, естественно, будут зависеть от более общих решений о том, какие категории потенциала (например, чисто технические возможности или более широкие или долгосрочные организационные, институциональные и межотраслевые возможности) станут объектом внимания консультативного центра, если такая задача будет поставлена, и что будет определять конкретный контекст в отношении потребностей и пробелов в области потенциала, с которыми сталкиваются отдельные государства и которые возникают внутри государств¹⁹.

60. В связи со спорами по инвестиционным договорам бенефициаром, нуждающимся в дополнительной поддержке со стороны консультативного центра, обычно оказывается принимающее государство-ответчик. Эту категорию бенефициаров можно и, вероятно, необходимо будет определить более четко, например будут ли услуги ориентированы на развивающиеся страны или только на НРС и следует ли центру сначала сконцентрироваться на НРС и, возможно, в будущем постепенно расширить сферу своей деятельности.

▪ *ММСП и физические лица*

61. В Рабочей группе были высказаны различные мнения относительно того, должны ли иметь доступ к услугам консультационного центра ММСП ([A/CN.9/1004*](#), п. 30). Рабочая группа, возможно, пожелает принять во внимание, что, по-видимому, будет сложно установить объективные критерии в отношении того, каким предприятиям следует предоставить доступ ([A/CN.9/1004*](#),

¹⁸ В системе Организации Объединенных Наций не существует установленных критериев для обозначения «развитых» и «развивающихся» государств. Тем не менее для целей глобальной отчетности в заключительном докладе о целях в области развития, сформулированных в Декларации тысячелетия («ЦРТ»), использовался стандарт M49, который является согласованным стандартом для глобальной отчетности в отношении целей в области устойчивого развития на период до 2030 года («ЦУР») и используется международными учреждениями, которые предоставляют данные Статистическому отделу Организации Объединенных Наций.

¹⁹ См. Scoping Study.

п. 30). Стандартного международного определения того, какие предприятия относятся в категории ММСП, не существует, поскольку в каждой стране применяются свои параметры для классификации предприятий с учетом конкретных местных экономических условий (см. [A/CN.9/WG.I/WP.92](#), п. 11). В этой связи Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, должно ли определение понятия ММСП-бенефициаров включать также индивидуальных и уязвимых инвесторов (именуемых «физическими лицами-инвесторами»).

62. Кроме того, Рабочая группа, возможно, пожелает принять во внимание, что в результате включения ММСП в число бенефициаров услуг консультативного центра может возникнуть коллизия интересов. Это во многом будет зависеть от характера и объема услуг, которые будет предлагать центр. Если, например, ММСП будут пользоваться услугами юридического представительства также, как это будут делать государства, то могут возникать ситуации, когда инвестор предъявит требование и центр будет представлять его интересы в споре, лишая тем самым государство, к которому предъявлен иск, такой же возможности.

63. Интересную модель для предупреждения потенциальной коллизии интересов предлагает КЦПВ. Обычно КЦПВ представляет первую страну, запросившую ее помощь. Что касается другой страны, то КЦПВ ведет тщательно подобранный список юристов и юридических фирм, которые согласились представлять участников КЦПВ и НРС на тех же условиях, что и центр, в том числе применительно к фиксированным ставкам²⁰. Тем не менее такой подход приведет к тому, что правительства будут финансировать требования иностранных инвесторов к самим себе.

64. Рабочая группа, возможно, пожелает принять во внимание, что обзорное исследование содержит подробный анализ вопроса о доступе МСП к системе УСИГ. В этой связи в исследовании делается вывод о том, что оценить опыт МСП в отношении использования УСИГ непросто из-за значительных пробелов в данных²¹. Согласно исследованию, МСП, как показывают имеющиеся данные, сталкиваются с проблемами при финансировании требований из-за высоких судебных издержек и ограниченного доступа к финансовым ресурсам. С учетом возникающих препятствий и выраженных опасений в обзорном исследовании рассматриваются имеющиеся формы помощи, которые могут способствовать МСП в решении проблем, связанных с доступом к УСИГ. К их числу относятся канцелярия омбудсмена, техническая помощь на этапе до возникновения спора, рыночные механизмы оказания помощи, модели наращивания потенциала и модель, предусматривающая институционализированную защиту и юридическое представительство²².

▪ Порядок очередности

65. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, что для обеспечения устойчивости центра, возможно, потребуется разработать правила в отношении доступности определенных услуг только определенным категориям бенефициаров и в отношении методов установления порядка очередности ([A/CN.9/1004*](#), п. 43). Исходя из этого, Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, можно ли и каким образом внедрить скользящую шкалу услуг для государств, находящихся на разных уровнях развития, и в более общем плане для различных категорий потенциальных бенефициаров. Рабочая группа, возможно, пожелает принять во внимание, что механизм оказания помощи (охватывающий услуги по обеспечению помощи и представительства) может быть предусмотрен только для наименее развитых и развивающихся стран, тогда

²⁰ Дополнительную информацию о представлении интересов частного сектора через КЦПВ см. Advisory Centre on WTO Law, *Revised Rules for Support in WTO Dispute Settlement Proceedings through External Legal Counsel* (2007) (подробное описание правил передачи дел внешнему консультанту и образец контракта на услуги внешнего юриста).

²¹ Scoping Study, p. 107.

²² Ibid., p. 110.

как услуги форума могут быть доступны для всех бенефициаров, включая развитые страны и ММСП.

66. Проект положения 9(2)–(4) предусматривает квалификационные критерии для определения порядка очередности предоставления услуг в двух вариантах. В первом варианте дается подробное рассмотрение порядка очередности, тогда как во втором варианте определение такого порядка оставляется на усмотрение совета управляющих, а критерии являются лишь ориентировочными. Такие правила в отношении порядка очередности действительно могут потребоваться для таких наиболее ресурсоемких услуг, как консультативные услуги и обеспечение защиты по конкретным делам. Более того, если центр будет предоставлять такие консультативные или связанные с защитой услуги, возможно, необходимо будет предусмотреть правила для ситуаций, когда в центр поступает слишком много дел от одного и того же бенефициара, что ограничивает возможности в отношении новых дел от других бенефициаров. Аналогичным образом, если в число бенефициаров будут входить инвесторы, возможно, потребуются найти определенный баланс между возможностью оказания услуг таким бенефициарам и обеспечением устойчивости центра.

67. Рабочая группа, возможно, пожелает обратить внимание на проблему внутренней коллизии интересов, которая может возникать в тех случаях, когда консультативный центр будет давать рекомендации по вопросам существа как в отношении формулирования и толкования договоров, так и в отношении правовой защиты.
