



**ТИПОВОЙ ИНСТРУМЕНТ ПО ВЕДЕНИЮ  
ИНВЕСТИЦИОННЫХ СПОРОВ  
С ПОЯСНИТЕЛЬНОЙ ЗАПИСКОЙ  
(CCDEC 201826)**

# ТИПОВОЙ ИНСТРУМЕНТ ПО ВЕДЕНИЮ ИНВЕСТИЦИОННЫХ СПОРОВ

## ПРЕАМБУЛА

### Принимая во внимание, что

- I. [x] (государство) заключило международные инвестиционные соглашения, которые содержат механизмы разрешения международных споров, а правительство и его органы также могут заключать с иностранными инвесторами договоры, содержащие механизмы разрешения споров;
- II. Международные инвестиционные споры, если не приступить к их урегулированию на ранних стадиях и надлежащим образом, могут иметь последствия для важных мер в рамках государственной политики, политических и финансовых решений, деятельности в области законодательства и регулирования, а также, возможно, для международной репутации [x];
- III. [x] убеждено в необходимости предотвращения международных инвестиционных споров и управления ими до того, как возникнет потребность в использовании формальных процедур их разрешения, путем содействия эффективным и скоординированным действиям различных организаций/учреждений; и выступает за эффективное и действенное разрешение таких споров;
- IV. [x] полно решимости осуществлять такие эффективные и скоординированные межведомственные действия, какие определены в настоящем Инструменте.

## I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

### [Статья 1

#### *Декларация о государственных интересах*

Предотвращение международных инвестиционных споров с участием [x] и управление такими спорами, а также любые другие действия, необходимые для обеспечения эффективного разрешения таких споров или для надлежащей защиты интересов [x] в рамках таких споров, объявляются вопросами, представляющими государственный интерес.]

### Статья 2

#### *Цели и задачи*

1. Настоящий Инструмент призван служить руководством для [x] в стремлении к управлению международными инвестиционными спорами против [x] и их разрешению.

2. Положения настоящего Инструмента призваны служить руководством для любого государственного органа в соответствии с определением, данным в Статье 3.
3. В настоящем Инструменте рассматриваются задачи, полномочия, порядок принятия решений, вопросы предоставления информации, вопросы финансового характера и координации между государственными органами власти, соответствующими организациями и физическими лицами, а также вопрос представительства государства в рамках урегулирования международных инвестиционных споров в соответствии со следующими целями:
  - a) обеспечение эффективного и своевременного управления международными инвестиционными спорами путем оптимизации сотрудничества и координации между государственными органами;
  - b) создание механизма раннего предупреждения и связанной с ним процедуры для обеспечения раннего разрешения, когда это целесообразно, любого возникающего международного инвестиционного спора;
  - c) установление единственного и исключительного представительства государства в отношении спора, инвестора-истца, суда, общественного мнения и любых других заинтересованных сторон;
  - d) определение порядка координации между государственными органами, участвующими в разрешении международного инвестиционного спора;
  - e) определение процедуры для предварительной оценки и проведение переговоров, медиации и согласительного урегулирования, а также их взаимосвязи с арбитражными разбирательствами по инвестиционным спорам;
  - f) применение механизмов урегулирования споров и заключение мирового соглашения, если это возможно;
  - g) определение порядка найма внешнего юрисконсульта и внешних экспертов;
  - h) определение правил в отношении расходов, связанных с международным инвестиционным спором, и определение системы финансового контроля и оплаты сопутствующих издержек, мировых соглашений и арбитражных решений;
  - i) централизация и решение вопроса доступа общественности к информации о заключенных международных соглашениях и договорах, содержащих механизмы урегулирования инвестиционных споров, а также информации о возможных международных инвестиционных спорах, о спорах, по которым

ождается принятие решения, а также о спорах, по которым решение принято; и

- j) решение вопросов конфиденциальности и распространения информации в отношении существования, хода урегулирования и исхода международных инвестиционных споров.

### **Статья 3** *Определения*

1. Международные инвестиционные споры в соответствии с настоящим Инструментом представляются собой споры, проистекающие из:

- a) [«Инвестиционных договоров», заключенных между государственными органами и иностранными инвесторами, которые направляют споры к международным механизмам разрешения споров; и]
- b) «Международных инвестиционных соглашений», заключенных [x] с другими государствами или [организациями региональной экономической интеграции / международными организациями] и определяющих порядок урегулирования споров между инвесторами одного договаривающегося государства и другого договаривающегося государства, в котором осуществляет инвестиции такой инвестор.

2. Международные механизмы разрешения споров включают арбитраж, переговоры, посредничество, согласительное урегулирование и другие процедуры и методы, на использование которых [x] или его/её государственные органы дали своё чёткое согласие в международных инвестиционных соглашениях и инвестиционных договорах, определённых в пункте 1 настоящей статьи, или об использовании которых договорились стороны международного инвестиционного спора.

3. К государственным органам относятся в том числе:

- [
- a) правительство [x], включая его министерства;
  - b) прочие [центральные/федеральные] органы государственной власти;
  - c) аппарат президента;
  - d) парламент;
  - e) суды и государственные прокуроры;
  - f) [региональные/местные] органы государственной власти;
  - g) муниципалитеты;
  - h) государственные предприятия.]

4. Заинтересованными государственными органами являются те органы, которые (i) явным образом упомянуты в уведомлении о споре; (ii) участвовали в подготовке проекта, переговорах, заключении и/или исполнении международного инвестиционного соглашения или инвестиционного договора, из которого проистекает спор; или (iii) прямо или косвенно участвовали в процессе принятия и/или осуществления мер, которые представляют собой предмет спора.
5. Иностранцами инвесторами являются юридические или физические лица, являющиеся сторонами инвестиционных договоров или удовлетворяющие критериям в отношении иностранных инвесторов в соответствии с законом [x] [об иностранных инвестициях] или международными инвестиционными соглашениями, договаривающиеся стороной которых является [x].
6. Ответственным органом является<sup>1</sup>
  - а) **Вариант 1:** Министерство [...] (далее – «Министерство»): в случае международных инвестиционных споров, проистекающих из международных инвестиционных соглашений;  
**Вариант 2:** Межведомственная комиссия (далее – «Комиссия»): в случае международных инвестиционных споров, проистекающих из международных инвестиционных соглашений;  
**Вариант 3:** Другой вариант, который лучше отражает особенности государства для обеспечения необходимой координации.
  - б) Государственный орган, который от имени правительства вел переговоры или подписал договор с иностранными инвесторами: в случае международного инвестиционного спора, проистекающего из инвестиционного договора.

#### Статья 4

##### *Общие принципы координации*

1. **Эффективность.** Ответственный орган и другие заинтересованные государственные органы должны координировать свои усилия для предотвращения и урегулирования международных инвестиционных споров в инициативном порядке, надлежащим образом, своевременно и эффективно, как это предусмотрено в настоящем Инструменте, для защиты прав и интересов [x].
2. **Всесторонний характер.** Координация для предотвращения и урегулирования международных инвестиционных споров должна непрерывно обеспечиваться на всех этапах международного инвестиционного спора, включая в частности

---

<sup>1</sup> Другой возможностью является определение этого же Ответственного органа в качестве ответственного за все международные инвестиционные споры без проведения различия относительно того, проистекают ли они из международных договоров или международных инвестиционных соглашений.

уведомление о возможном споре, период «охлаждения» или период дружественного урегулирования, арбитраж, проведение переговоров, медиации и согласительного урегулирования (до, во время или после арбитражного разбирательства), разрешение и принудительное обеспечение исполнения.

3. **Инклюзивность.** В процесс координации должны быть вовлечены как ныне работающие государственные служащие заинтересованных государственных органов, так и те, кто более не работает в заинтересованных органах. Их присутствие может потребоваться на различных этапах разбирательства, включая их участие в качестве свидетелей. [Задержка или отказ в сотрудничестве со стороны ныне работающего государственного служащего влечет за собой административную ответственность в соответствии с законом ...].
4. **Сотрудничество.** На все государственные органы возложена общая обязанность сотрудничать.

## **Статья 5**

### *Содержание координации*

Координация между государственными органами и Ответственным органом включает, помимо прочего, следующее:

- a) централизацию информации, как указано в Статье 6;
- b) согласованность положений по вопросу урегулирования споров, как указано в Статье 7;
- c) механизм раннего предупреждения, как указано в Статье 8;
- d) координация на всех этапах урегулирования международного инвестиционного спора, включая дружественное урегулирование спора, арбитражное разбирательство/ согласительное урегулирование /процедуры медиации и принудительное обеспечение исполнения, как описано в Главе II настоящего Инструмента.

## **Статья 6**

### *Централизация информации и прозрачность*

1. **Министерство** / **Комиссия** выступают в качестве хранителей всех заключенных международных инвестиционных соглашений и инвестиционных договоров. Уведомление о заключении международных инвестиционных соглашений или инвестиционных договоров направляется в **Министерство** / **Комиссию** вместе с одним подписанным экземпляром в течение [пятнадцати] рабочих дней.
2. **Министерство** / **Комиссия** публикуют тексты международных инвестиционных

соглашений [и инвестиционных договоров] в течение [пятнадцати] рабочих дней на своих веб-сайтах в открытом реестре при условии соблюдения требований конфиденциальности, установленных Законом о [...].

3. **Министерство / Комиссия**, в той мере, в которой это возможно, и в соответствии с применимым законодательством [x], обеспечивают прозрачный доступ к информации о международных инвестиционных спорах, по которым **вынесено решение** и по которым решение ожидается.<sup>2</sup>

## Статья 7

### *Согласованность положений по вопросу урегулирования споров*

1. **Министерство / Комиссия** разрабатывают и представляют типовое положение (оговорку) об урегулировании инвестиционных споров для использования при ведении переговоров по будущим международным инвестиционным соглашениям и инвестиционным договорам для достижения большей согласованности и стандартизации.
  2. В случае отклонения от типовой формулировки оговорки, на которую дается ссылка в п. 1 настоящей Статьи, государственный орган, ведущий переговоры, представит формулировку такой оговорки в **Министерство / Комиссию** для утверждения до завершения переговоров, вместе с изложением причин для использования альтернативной формулировки. **Министерство / Комиссия** направляет свое [юридически обязывающее заключение / рекомендации] [в течение ... рабочих дней].
  3. **Министерство / Комиссия** обеспечивают непротиворечность заявлений государства и аргументов в рамках различных международных инвестиционных споров.
- [4. **Министерство / Комиссия** могут разработать правила и порядок для найма внешних юрисконсультов и других экспертов.]

## Статья 8

### *Механизм раннего предупреждения*

1. Любой государственный орган, который получил уведомление или иным образом узнал о существовании или вероятности международного инвестиционного спора с участием [x], должен незамедлительно уведомить об этом Ответственный орган в письменной форме. Уведомление должно включать всю необходимую информацию и документы, имеющиеся в распоряжении, которые имеют отношение к международному инвестиционному спору.

---

<sup>2</sup> Правила ЮНСИТРАЛ о прозрачности или национальные правила о прозрачности могут применяться в определенной мере.

## II. ОТВЕТСТВЕННЫЙ ОРГАН

### Статья 9

*Ответственный орган для разрешения споров, проистекающих из договорных обязательств*

1. Государственный орган, который от имени [x] вел переговоры или подписывал договор с иностранным инвестором, является ответственным за разрешение спора, проистекающего из такого договора.
2. В случае, если государственный орган, на который дается ссылка в предыдущем пункте, прекратил свое существование вследствие внутренней реструктуризации или любого иного события, государственный орган, являющийся преемником или которому были переданы функции государственного органа, прекратившего свое существование, является ответственным за разрешение международных инвестиционных споров, проистекающих из договоров, переговоры по которым и подписание которых были осуществлены расформированным государственным органом.
3. В исключительных случаях **Министерство** / **Комиссия** принимают решение о назначении ответственного государственного органа.

### Статья 10

*Ответственный орган в деле разрешения споров, проистекающих из международных инвестиционных соглашений*

*Вариант 1 (отдельное подразделение, департамент или лицо).*

1. Министерство [...] является ответственным за представительство [x] в случае международных инвестиционных споров, проистекающих из международных инвестиционных соглашений.
2. Министерство прямо назначает конкретное подразделение, департамент или лицо в рамках своей структуры для осуществления всех функций и обязанностей, возложенных на Министерство в соответствии с настоящим Инструментом.
3. Министерство [...] действует в качестве законного представителя [x] в целях настоящего Инструмента.

*Вариант 2 (Межведомственная комиссия).<sup>3</sup>*

*Вариант 3: Другой вариант, который лучше отражает особенности государства для обеспечения необходимой координации.*

---

<sup>3</sup> Для более подробных положений о том, как комиссия могла бы работать, см. приложение в конце.



## Статья 11

### *Функции Ответственного органа*

Ответственный орган выполняет следующие функции:

- (a) координация работы по управлению международными инвестиционными спорами против [x], включая дружественное урегулирование споров;
- (b) разработка и составление пакетов документов для представления в международный арбитраж или компетентные международные судебные учреждения;
- (c) выработка стратегии для разрешения международных инвестиционных споров, как определено в Статье 12 настоящего Инструмента;
- (d) обеспечение эффективной защиты интересов [x] (в качестве ответчика или истца);
- (e) координация процесса заключения контрактов с юрисконсультom, экспертами и внешними консультантами, если необходимо;
- (f) коммуникация с инвесторами и ответ на уведомление об арбитраже,
- (g) направление запросов о сотрудничестве и оказании содействия в различные правительственные организации и агентства, помощь которых требуется для подготовки дела, наряду с предоставлением информации, документов и технического содействия; такая информация должна быть предоставлена в установленные сроки, а также должен быть назначен представитель организации/агентства, ответственный за соблюдение таких сроков;
- (h) выполнение функции единого официального институционального канала для информирования об отчетах о ходе работы и уведомления о результатах разбирательств в соответствии с действующим законодательством в области защиты конфиденциальности;
- (i) назначение арбитров, медиаторов и посредников в зависимости от обстоятельств в соответствии с выбранным механизмом для урегулирования споров;
- (j) представительство [x] в международных инвестиционных спорах, участие в слушаниях в международных арбитражных или компетентных международных судебных учреждениях, включая оказание содействия юрисконсульту (при наличии) в вопросах представительства [x];
- (k) принятие основной ответственности и координация работы с компетентными органами государственной власти в отношении принудительного обеспечения исполнения решений и постановлений международных арбитражных или

компетентных международных судебных учреждений;

- (l) координация соблюдения решений, принятых международным арбитражем или компетентным международным судебным учреждением;
- (m) выработка предложений для [Министерства финансов] относительно распределения дополнительных ресурсов для урегулирования споров с иностранным инвестором;
- (n) координация и ведение переговоров по урегулированию спора, а также составление проектов, ведение переговоров и заключение мировых соглашений;
- (o) выполнение любых других функций, которые могут быть необходимыми и надлежащими для решения вопросов в рамках международных инвестиционных споров с участием [x] или для предотвращения будущих споров.

## Статья 12

### *Разработка стратегии для разрешения международных инвестиционных споров*

1. В течение [30] рабочих дней после получения уведомления об арбитражном разбирательстве или аналогичного уведомления от иностранного инвестора Ответственный орган должен скоординировать работу с государственными органами, соответствующими агентствами и экспертами по правовым вопросам (при наличии) для ранней оценки спора и выработке стратегии для разрешения международного инвестиционного спора. Все они будут придерживаться крайних сроков и расписаний и прилагать все усилия, чтобы представление документов и другая коммуникация были произведены в установленных сроках, за исключением случаев, когда продление сроков возможно и было договорено.
2. Стратегия для разрешения международных инвестиционных споров должна включать положения о дружественном урегулировании споров и оценку преимуществ дружественного урегулирования спора.
3. [В случае международных инвестиционных споров, проистекающих из инвестиционных договоров, ответственный государственный орган направляет предлагаемую стратегию для разрешения международного инвестиционного спора в [Министерство](#) / [Комиссию](#) для консультации. [Министерство](#) / [Комиссия](#) дают свое заключение и рекомендации в отношении проекта стратегии в течение [10] рабочих дней после его получения. Ответственный государственный орган (организация) принимают во внимание заключение и рекомендации, полученные от [Министерства](#) / [Комиссии](#).]
4. В ходе реализации стратегии Ответственный орган несет основную ответственность

за пересмотр стратегии, координируясь при этом с соответствующими государственными органами, физическими лицами и экспертами по юридическим вопросам.

5. [В случае внесения поправок в стратегию, Ответственный государственный орган представляет их на утверждение в **Министерство / Комиссию; Министерство / Комиссия** утверждает или отклоняет поправки к стратегии в течение [пяти] рабочих дней после их получения.]

### **Статья 13**

*Разработка и составление пакетов документов для представления в международные арбитражные или компетентные международные судебные учреждения*

1. Ответственный орган должен осуществлять координацию с соответствующими государственными органами, физическими лицами, юрисконсультами и экспертами (при наличии) в процессе разработки и составления пакетов документов для представления в международный арбитраж или компетентные международные судебные учреждения.
2. В случае, если документы подготовлены внешними консультантами или экспертами, Ответственный орган утверждает эти документы перед представлением в международный арбитраж или компетентные международные судебные учреждения.
3. Соответствующие государственные органы, физические лица, юрисконсульты и эксперты (при наличии) в течение [семи] рабочих дней после получения письменного запроса от Ответственного органа, если последний не установит иной срок для ответа, представляют в письменной форме свои замечания по проектам документов для их представления в международный арбитраж или компетентные международные судебные учреждения.
4. Все они будут придерживаться крайних сроков и расписаний и прилагать все усилия, чтобы представление документов и другая коммуникация были произведены в установленных сроках, за исключением случаев, когда продление сроков возможно и было договорено.

### **Статья 14**

*Представительство интересов правительства в ходе разбирательств в международных арбитражных или компетентных международных судебных учреждениях*

1. Ответственный орган представляет интересы [х] в международных инвестиционных спорах и участвует в слушаниях в международных арбитражах или компетентных международных судебных учреждениях.

2. В координации с соответствующими государственными органами Ответственный орган принимает решение об участии других государственных органов, физических лиц и юрисконсульттов (при наличии) в слушаниях в международных арбитражах или компетентных международных судебных учреждениях.

### **Статья 15**

*Признание и исполнение мировых соглашений об урегулировании спора или решений, постановлений и определений международных арбитражных или компетентных международных судебных учреждений*

1. Признание и исполнение в [x] мировых соглашений или решений и постановлений международных арбитражей или компетентных международных судебных учреждений осуществляется в соответствии с международными договорами, стороной которых является [x], а также в соответствии с законодательством [x].
2. Ответственный орган осуществляет координацию с компетентным государственным органом при осуществлении исполнения в [x] мировых соглашений или решений, постановлений и определений международных арбитражей или компетентных международных судебных учреждений.

### **Статья 16**

*Приведение в исполнение в иностранных государствах решений, вердиктов, постановлений и определений международных арбитражных или компетентных международных судебных учреждений*

Ответственный орган несет основную ответственность и осуществляет координацию с Министерством [иностранных дел] и другими компетентными государственными органами в вопросах принудительного обеспечения исполнения в иностранных государствах решений, вердиктов, постановлений и определений международных арбитражей или компетентных международных судебных учреждений.

### **Статья 17**

*Наем юрисконсульта*

1. Ответственный орган может нанимать внешних юрисконсульттов и других экспертов по правовым вопросам. Ответственный орган должен в максимально сжатые сроки после получения уведомления о потенциальном споре оценить необходимость такой внешней поддержки.
2. Ответственный орган разрабатывает критерии, сроки сотрудничества и условия контрактов с внешним юрисконсульттом и другими экспертами по правовым

вопросам.

3. Ответственный орган проводит анализ кандидатур и подписывает контракты с выбранными внешним юрисконсультom и другими экспертами по правовым вопросам.

### **Статья 18**

#### *Наем экспертов по техническим вопросам и приглашение свидетелей*

В зависимости от характера международного инвестиционного спора Ответственный орган осуществляет координацию с соответствующими организациями, физическими лицами и юрисконсультom (при наличии) при решении вопроса о найме экспертов по техническим или правовым вопросам и вопроса о приглашении свидетелей.

## **III. ФИНАНСОВЫЕ ВОПРОСЫ**

### **Статья 19**

#### *Отнесение расходов, связанных с урегулированием международных инвестиционных споров*

1. Закон о генеральном государственном бюджете определяет бюджетные позиции для покрытия расходов, связанных с процедурами предотвращения споров и осуществления защиты интересов [х].
2. Если Ответственным органом является **Министерство** / **Комиссия** или какой-либо иной центральный государственный орган, расходы, связанные с урегулированием международных инвестиционных споров, покрываются из центрального бюджета.
3. Если Ответственным органом является местный государственный орган, расходы, связанные с урегулированием международных инвестиционных споров, покрываются из местного бюджета в соответствии с нормативными актами о бюджетной децентрализации.
4. Ответственный орган использует средства финансирования, выделяемые в установленном порядке на цели урегулирования существующих [и прогнозируемых] международных инвестиционных споров в начале финансового года. В случае, когда новые международные инвестиционные споры возникают после распределения бюджетных средств или в иных исключительных случаях, по предложению Ответственного органа Министерство [финансов] принимает решение о выделении дополнительного финансирования, не предусмотренного в действующем Законе о генеральном государственном бюджете.
5. Государственный орган или агентство, ответственные за осуществление меры,

действие или бездействие, ставшие причиной потенциального конфликта или спора, несут ответственность в размере расходов, связанных с процедурами предотвращения споров и осуществления защиты интересов [х].

#### **IV. КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТЬ И РАСПРОСТРАНЕНИЕ ИНФОРМАЦИИ**

##### **Статья 20**

##### *Конфиденциальность*

Представители и служащие государственных органов в процессе выполнения своих функций, предусмотренных настоящим Инструментом, при любых обстоятельствах должны соблюдать обязательства в отношении конфиденциальности и надлежащей осмотрительности, определенные законодательством или договором, в отношении использования информации, к которой они могут иметь доступ в связи с различными разбирательствами, особенно информации, имеющей отношение к делам, стороной которых они являются. Указанные выше обязательства также распространяются на государственных служащих, которые более не исполняют свои функции.

##### **Статья 21**

##### *Информация для третьих сторон*

Министерство/Комиссия несет ответственность за передачу информации третьим сторонам, будь то физическим или юридическим лицам, которые не являются сторонами в предотвращении спора и осуществлении защиты в процедурах с участием Государства. [...] действует в качестве единственного официального канала [х] для предоставления информации общественности и координации официальной позиции [х] в отношении международных инвестиционных споров в устных, печатных и электронных СМИ в рамках ограничений, налагаемых какими-либо юридическими или договорными обязательствами, взятыми на себя [х] или ее представителями.

#### **V. ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ПЕРЕГОВОРОВ, МЕДИАЦИИ И ИНЫХ МЕХАНИЗМОВ ДРУЖЕСТВЕННОГО УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ**

##### **Статья 22**

##### *Альтернативные механизмы разрешения споров*

1. Настоящим признается важность альтернативных механизмов разрешения (АМР) споров таких, как переговоры, согласительное урегулирование и медиация, которые позволяют достичь более быстрого, эффективного и действенного разрешения конфликтов. [X] определяет в качестве приоритета использование АМР.
2. [X] должно предпринять все разумные действия, чтобы обеспечить использование

согласительного урегулирования, медиации и других АМР в рамках своих международных инвестиционных соглашений и инвестиционных договоров в качестве дополнительного механизма, который должен применяться до, во время и после передачи споров в международный арбитраж.

3. Под руководством Ответственного органа находятся вопросы, связанные с любыми консультациями, переговорами, согласительным урегулированием, медиацией, добрыми услугами и иными АМР, которые могут быть использованы для разрешения споров, возникающих в связи с международными инвестиционными соглашениями, включая вопросы, касающиеся найма юрисконсульта, экспертов и внешних консультантов в соответствии с действующими нормативными положениями в области государственных закупок, среди прочего. Соответствующие расходы покрываются в соответствии с положениями Статьи 19 настоящего Инструмента.
4. Ответственный орган обладает полномочиями в отношении урегулирования для целей ведения переговоров и заключения мирных соглашений об урегулировании споров с иностранными инвесторами от имени [x], а иностранные инвесторы вправе полагаться на то, что Ответственный орган обладает полномочиями действовать от имени [x].

### **Статья 23**

#### *Оценка использования механизмов дружественного урегулирования споров*

Для оценки полезности механизмов дружественного урегулирования споров с иностранными инвесторами в отношении конкретного спора Ответственный орган может рассмотреть следующие вопросы:

- (a) является ли величина издержек в денежном выражении, связанных с обращением в суд или арбитраж, слишком высокой в сравнении с тем, что сторона может ожидать получить в виде компенсации, если решение будет принято в ее пользу;
- (b) эффект, если международное решение против [x] станет публичным;
- (c) является ли быстрое разрешение конфликта крайне важным;
- (d) является ли сохранение отношений более важным, чем формальный исход спора, а также какова вероятность продолжения таких отношений в случае урегулирования спора;
- (e) решаются ли при этом вопросы принципиального характера;
- (f) возможность привлечения обеими сторонами своих соответствующих органов, принимающих решения;

- (g) вероятность стремления иностранного инвестора получить некоторое неденежное удовлетворение своих претензий;
- (h) отсутствие у каждой из сторон уверенности в исходе судебного или арбитражного разбирательства в свою пользу;
- (i) вероятность того, что спор может повлиять на репутацию Государства;
- (j) степень важности инвестиции для экономики или безопасности [х].

#### **Статья 24**

##### *Оговорки о разрешении споров, включенные в международные инвестиционные соглашения и договоры*

Все необходимые меры должны быть приняты для обеспечения того, чтобы каждая оговорка, касающаяся разрешения споров, как минимум, включала положение о периоде для консультаций, переговоров, медиации или иных механизмов дружественного урегулирования споров между сторонами до передачи спора в международный арбитраж или компетентное международное судебное учреждение.

## **VI. ЗАКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ И ПЕРЕХОДНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ**

#### **Статья 25**

##### *Положения, касающиеся исполнения*

1. Все государственные органы должны обеспечить исполнение настоящего Инструмента и своевременно докладывать **Министерству** / **Комиссии** о любых соответствующих вопросах в ходе исполнения настоящего Инструмента.
2. **Министерство** / **Комиссия** могут предложить принять какие-либо дополнительные нормативно-правовые положения, необходимые для исполнения настоящего Инструмента.

#### **[Статья 26**

##### *Ответственность*

В случае невыполнения или нарушения каких-либо положений настоящего Инструмента со стороны какого-либо государственного органа, их представители и государственные служащие, ответственные за такое нарушение или невыполнение, могут быть предметом административного расследования, которое может привести к ответственности в соответствии с законом о ...].



**Статья 27**  
*Вступление в силу*

1. Настоящий Инструмент вступает в силу со дня его принятия.
2. **Министерство / Комиссия** отвечают также за международные инвестиционные споры, проистекающие из международных инвестиционных соглашений, уведомление о которых поступило до принятия настоящего Инструмента. Государственные органы, которые в настоящее время занимаются такими международными инвестиционными спорами, должны незамедлительно передать материалы дела и другую соответствующую документацию в **Министерство / Комиссию**.

Приложение: Предлагаемые положения о потенциальной деятельности межведомственной комиссии.<sup>4</sup>

**Статья 10.2**  
*Состав Комиссии*

1. Комиссия состоит из представителей следующих министерств и ведомств:
  - (a) Министерство юстиции;
  - (b) Министерство иностранных дел;
  - (c) Министерство финансов;
  - (d) Министерство экономики;
  - (e) [Аппарат инвестиционного омбудсмана или аналогичный институт];
  - (f) [прочие].
2. [Члены Комиссии не получают никакой денежной компенсации или платы в качестве вознаграждения за свое участие.]
3. Комиссия может попросить о привлечении к участию представителей других государственных органов и агентств для сотрудничества в рамках рассмотрения или контроля какого-либо конкретного дела, если сочтет необходимым.
4. Заинтересованные государственные органы, которые не являются постоянными

---

<sup>4</sup> В случае, если государство выберет комиссию, эти положения могут быть включены в принятый документ или в дополнительный исполнительный документ.

членами Комиссии, могут попросить о привлечении к участию своих представителей, которые (с согласия Председателя Комиссии) будут являться частью Комиссии в отношении такого конкретного спора.

5. Вместе с тем, Комиссия может, если сочтет целесообразным, пригласить должностных лиц или государственных служащих других государственных органов и представителей других департаментов, обладающих юридической самостоятельностью, или частных физических или юридических лиц принять участие в своих заседаниях.

### **Статья 10.3**

#### *Председатель Комиссии*

Представитель [...] берет на себя роль Председателя Комиссии, что предполагает следующие обязанности:

- (a) созыв заседаний Комиссии;
- (b) выработку предложений для Комиссии по вариантам действий в рамках переговоров и защиты;
- (c) подачу решающего голоса в отношении решений Комиссии при равном числе голосов «за» и «против»;
- (d) любые другие функции, порученные Комиссией.

### **Статья 10.4**

#### *Секретариат Комиссии*

1. Департамент/подразделение [...] Министерства [...] выполняет роль Секретариата Комиссии для работы над вопросами, связанными с разбирательствами, возникающими в связи с международными инвестиционными спорами.
2. Секретариат выполняет следующие функции:
  - (a) предоставление технической поддержки Комиссии по вопросам, возникающим в связи с исками к [x] в рамках международных инвестиционных споров;
  - (b) подготовка всей информации, свидетельств и общей документации для разбирательств;
  - (c) подготовка документов, необходимых для заседаний Комиссии;
  - (d) исполнение и мониторинг решений, принятых Комиссией для работы над

вопросами, связанными с разбирательствами, или для предотвращения будущих споров;

- (e) осуществление периодического контроля вопросов, касающихся разбирательств по искам к [х], инициированных в рамках международных инвестиционных споров;
- (f) запросы к Председателю Комиссии о созыве внеочередных заседаний, если необходимо;
- (g) информирование в ходе очередных и внеочередных заседаний о статусе текущих споров, о возможных будущих спорах, вопрос о которых необходимо рассмотреть, и любых других вопросах, о которых попросит Комиссия или кто-либо из ее членов в рамках осуществления своих полномочий;
- (h) координация действий, которые рассматриваются как необходимые в отношении конкретного дела, с другими государственными органами и агентствами, государственными служащими или консультантами, которые определены Комиссией, или связаны с вопросами в рамках их компетенции;
- (i) подача предложений Комиссии, при необходимости, в отношении найма консультантов для выполнения представительских функций или для осуществления защиты и/или консультирования по вопросам конкретного дела; а также предложений по условиям найма таких консультантов;
- (j) организация, совместно с Комиссией, процесса найма юрисконсульта и технических экспертов, если это будет рекомендовано Комиссией;
- (k) подготовка докладов о плане работы и стратегиях, которые необходимо принять, а также любых других докладов, необходимых для выполнения функций Комиссии;
- (l) разработка проектов и ведение протоколов заседаний Комиссии;
- (m) выполнение любых других функций, которые будут определены Председателем Комиссии.

## **Статья 10.5**

### *Заседания Комиссии*

1. Комиссия проводит очередные заседания не реже одного раза в [три месяца], когда ожидается принятие решения по каким-либо конкретным спорам, и один раз в год, если таких споров нет. Председатель также может созывать внеочередные заседания при угрозе возникновения нового международного инвестиционного спора или

после получения уведомления о таком споре.

2. Для кворума на заседаниях требуется присутствие не менее трех членов Комиссии. Если на заседании нет необходимого для кворума количества членов, Председатель созывает новое заседание.
3. Председатель представляет повестку дня и ведет заседания Комиссии, дает разъяснения в связи с работой Комиссии, готовит проекты решений и заключений Комиссии.
4. Председатель может приглашать на заседание представителей других органов или внешних экспертов с целью получения специальных заключений и разъяснений по конкретным вопросам, если потребуется.
5. Комиссия может пригласить на свое заседание инвестора, запрос которого рассматривается, если это необходимо для уточнения предмета запроса и для обсуждения вопроса о возможном начале переговоров по урегулированию спора.
6. На каждом заседании Комиссии ведется протокол. В протоколе отражаются важные детали работы и деятельности Комиссии. Протокол заседания направляется всем членам Комиссии. Каждый член Комиссии вправе представить свои замечания до утверждения протокола.

## **Статья 10.6**

### *Решения Комиссии*

1. Комиссия работает и принимает решения на своих заседаниях и в исключительных случаях может принимать решения по переписке.
2. Комиссия прилагает все усилия для принятия решений на основе консенсуса. В отсутствие единогласного соглашения решение принимается абсолютным большинством голосов. При равном числе голосов «за» и «против» Председатель Комиссии имеет решающий голос.

## ПОЯСНИТЕЛЬНАЯ ЗАПИСКА

В 2017 году Секретариат Энергетической Хартии провел обзор и анализ национального законодательства ряда Договаривающихся сторон и Наблюдателей для выявления потенциальных барьеров, которые все еще могут снижать эффективность медиации инвестиционных споров. Основные результаты проведенного исследования свидетельствуют о том, что большинство государственных должностных лиц обеспокоены отсутствием ясной внутренней правовой рамочной основы, результатом чего является неясность в распределении полномочий по урегулированию международных инвестиционных споров (или даже по проведению обсуждений с иностранными инвесторами); возникают опасения в плане возможных обвинений в коррупции и злоупотреблении властью, которые потенциально могут привести к возникновению юридической ответственности, а также опасения относительно отсутствия финансовых средств для ведения процесса. Исследование также выявило отсутствие предварительной независимой оценки спора для установления наилучшего (наиболее эффективного) плана действий (включая возможность разрешения спора путем переговоров или медиации).

В ходе дополнительных семинаров и конференций, а также последующих обсуждений с государственными должностными лицами было отмечено, что отсутствие ясной внутренней правовой рамочной основы касается, во многих случаях, общего ведения международных инвестиционных споров, а не только дружественного урегулирования споров. Большинство международных инвестиционных договоров и международных инвестиционных соглашений, заключенных государствами, содержат специальные положения по вопросу разрешения международных споров, которые обычно недостаточно известны и понятны тем государственным органам/ организациям, которые прямо вовлечены в возможные споры, проистекающие из таких договоров и соглашений. Кроме того, обычно международные инвестиционные споры являются сложными и редко затрагивают лишь один государственный орган (организацию), поэтому должная внутренняя координация является ключевым условием для эффективного ведения такими спорами

В этой связи, Секретариату Энергетической Хартии было поручено подготовить проект Типового инструмента, который могли бы использовать государства для создания своей собственной внутренней рамочной основы или в качестве справочного материала или руководства применительно к правовым или практическим вопросам, которые должны быть учтены для обеспечения эффективного и всеобъемлющего ведения международных инвестиционных споров (включая эффективное использование переговоров, медиации и согласительного регулирования). Предполагается, что Типовой инструмент будет полезен как для государств, у которых пока еще нет эффективной рамочной основы для ведения инвестиционных споров, так и для государств, у которых уже есть такая рамочная основа, но которые желали бы обновить ее.

Типовой инструмент был разработан при поддержке Рабочей группы по медиации споров между инвесторами и государствами Международного института медиации (IMI) на базе существующих документов (Чили, Коста-Рики, Хорватии,

Доминиканской Республики, Латвии, Перу, Польши, Словацкой Республики и Вьетнама), а также на основе обсуждений с международными учреждениями и государственными должностными лицами, занимающимися вопросами разрешения инвестиционных споров.

Цель пояснительной записки – краткое объяснение мотивов, лежащих в основе каждого положения Типового инструмента, и предлагаемых в нем различных вариантов (например, ответственный орган или возможность включения декларации о государственных интересах), а также содействие государствам в принятии решения по выбору собственного варианта. Пояснительная записка адресована в первую очередь представителям исполнительной и законодательной ветвей власти, рассматривающих возможность пересмотра существующего или внедрения нового нормативного документа для ведения инвестиционных споров. Однако пояснительная записка может также обеспечить полезную аналитическую информацию другим лицам, работающим с документом, например государственным должностным лицам, внедряющим нормативный документ на основе Типового инструмента.

Несмотря на то, что некоторые части Типового инструмента могут показаться слишком подробно изложенными, цель заключалась в охвате по возможности наибольшего числа практических вопросов исходя из опыта и потребностей государственных должностных лиц, с которыми проводились консультации и которые имеют дело с инвестиционными спорами. Решение относительно необходимого уровня детализации, а также о том, следует ли некоторые вопросы разрабатывать в рамках вспомогательного исполнительного документа, находится в компетенции государства, применяющего Типовой инструмент (например, при том, что нормативный документ по вопросу ведения инвестиционных споров может предусматривать создание межведомственного комитета, подробные методы работы такого комитета могут быть проработаны в другом документе).

При применении Типового инструмента государство должно учитывать свои собственные конкретные административные потребности и особенности для того, чтобы Типовой инструмент работал надлежащим образом. В этой связи в некоторых случаях государству будет необходимо изменить или удалить некоторые из положений Типового инструмента, а в других случаях государству может потребоваться рассмотреть вопрос о необходимости внесения дополняющих поправок в другие внутренние законодательные акты или нормативные положения для обеспечения общей согласованности национального права. Кроме того, принимающие этот документ государства должны будут принять во внимание вопросы переходного характера и программы развития потенциала для государственных должностных лиц.

Секретариат Энергетической Хартии готов предоставить техническое содействие, а также поддержку в создании институциональной инфраструктуры для правительств, осуществляющих подготовку к внедрению документа на основе Типового инструмента. Секретариат также приветствует замечания по Типовому инструменту и Пояснительной записке, а также предоставление информации по реализации Типового инструмента.

## Преамбула

Преамбула является необязательным разделом, в ней обычно перечисляются причины и цели принимаемого Инструмента. В связи с этим содержание преамбулы может быть различным в разных государствах, хотя основополагающий принцип может быть одним и тем же: надлежащая подготовка, управление и внутренняя координация являются важнейшими условиями для эффективного ведения международных инвестиционных споров. Преамбула может помочь в разъяснении государственным должностным лицам, не знакомым с международными инвестиционными спорами, почему принимаемый документ необходим и актуален.

## I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

### Статья 1

#### *Декларация о государственных интересах*

Статья 1 содержит диспозитивное положение, использование которого будет зависеть от правовой системы и законодательной традиции принимающего документ государства. Некоторые государства могут пожелать подчеркнуть особую важность, которую они придадут урегулированию международных инвестиционных споров, декларируя это как вопрос «государственного интереса», поскольку на кону стоит их государственная политика, репутация, а также политические и финансовые интересы. Однако другие государства могут не придавать особого значения такой декларации.

### Статья 2

#### *Цели и задачи*

Цель Типового инструмента заключается в охвате широкого перечня аспектов, касающихся ведения международных инвестиционных споров. Он лишь вкратце затрагивает вопрос предотвращения таких споров, который будет охвачен в другом Типовом инструменте, обеспечивая государствам большую гибкость при принятии решения о том, стоит ли заниматься предотвращением и ведением инвестиционных споров вместе или раздельно.

Кроме того, Типовой инструмент не касается торговых споров или иных типов споров (например, споров между государствами), поскольку они носят иной характер и в них могут быть вовлечены иные ответственные органы и могут использоваться иные процедуры. Однако некоторые страны могут принять решение о необходимости единого нормативного документа по вопросам инвестиционных и торговых споров (например, Доминиканская Республика).

С другой стороны, есть специальный раздел по альтернативным механизмам разрешения споров, таким как медиация и согласительное урегулирование.<sup>5</sup> Было признано важным оказывать содействие эффективному использованию этих

---

<sup>5</sup> *Guide on Investment Mediation*, CCDEC2016 (12) (Руководство по медиации инвестиционных споров) см.: <https://energycharter.org/fileadmin/DocumentsMedia/CCDECS/2016/CCDEC201612.pdf>

механизмов, если предварительная оценка потенциального спора говорит об их целесообразности для данного конкретного спора.

### **Статья 3** *Определения*

Типовой инструмент охватывает международные инвестиционные споры, проистекающие как из международных инвестиционных соглашений (МИС), так и инвестиционных договоров, поскольку такие споры вызывают аналогичные трудности и опасения (хотя государство может принять решение назначить иные ответственные органы).

Международные механизмы разрешения споров определяются как предварительно согласованные процедуры, включенные в международные инвестиционные соглашения или инвестиционные договоры, а также любой иной механизм разрешения споров, согласованный сторонами до или после возникновения спора.

Типовой инструмент также содержит неисчерпывающий перечень государственных органов, который неизбежно будет разным в разных странах в зависимости от их собственных потребностей и административной структуры. Например, в некоторых странах будет выше степень участия региональных или местных органов власти, в то время как в других - будет рассматриваться участие только центральных органов власти.

Заинтересованными государственными органами/ организациями являются такие органы/ организации, которые имеют прямое отношение к существу спора (например, отвечают за сектор экономики, в котором возник спор), которые принимали участие в принятии меры или акта, ставших причиной конфликта, или которые обладают информацией, имеющей значение для разрешения спора. Определение заинтересованных государственных органов/ организаций является обобщенным и может меняться, поскольку в каждом споре могут участвовать различные государственные органы/ организации.

Иностранные инвесторы - это физические или юридические лица, которые либо рассматриваются в качестве таковых в рамках международного инвестиционного соглашения, на которое они ссылаются, либо являются сторонами инвестиционных договоров.

Типовой инструмент содержит различные варианты для рассмотрения в отношении Ответственного органа. В инструменте предлагается назначение разных ответственных органов для работы по спорам, проистекающим из международных инвестиционных соглашений и договоров, хотя некоторые государства могут предпочесть иметь один Ответственный орган, занимающийся всеми спорами. Последний вариант имеет ряд преимуществ, т.к. он обеспечит оптимизацию в вопросе централизации методов и информации; согласованность практических подходов; аккумуляцию опыта в рамках одного министерства; более эффективный процесс принятия решений и более эффективную координацию внутри правительства. Кроме того, наличие единого



централизованного аппарата будет содействовать идентификации Ответственного органа частным сектором.

*Для споров, проистекающих из международных инвестиционных соглашений, Типовой инструмент далее предлагает три варианта:*

**Вариант 1:** Компетентное министерство

Этот вариант обеспечивает назначенному министерству возможность создать команду квалифицированных и опытных юристов, которые могут защищать интересы государства в случае небольших легко управляемых исков или работать в качестве координационного центра между независимым юридическим консультантом и другими заинтересованными государственными органами/ организациями в случае больших сложных исков.

**Вариант 2:** Специальный орган (межведомственная комиссия)

Другой вариант предполагает создание нового органа, единственной целью которого является представление государства в международных инвестиционных спорах. Это может быть обособленная юридически самостоятельная организация или комиссия в составе представителей различных министерств (как предлагается в Типовом инструменте).

**[Вариант 3:** Министерство, привлекаемое в каждом конкретном случае (*Ad hoc*)

Государство представлено юридическим департаментом соответствующего министерства, обладающего компетенцией в отношении существа спора. Такой ситуативный подход (*ad hoc*) может показаться экономически эффективным, поскольку министерство осведомлено о сути спора. Однако этот вариант влечет некоторые риски, т.к. нет единой внутренней команды юристов, специализирующихся в вопросах инвестиционного арбитража или медиации.]

*Для споров, проистекающих из инвестиционных договоров:*

Типовой инструмент предусматривает, что такими спорами занимается специальный департамент государственного органа/ организации, которые вели переговоры и заключали договор. Такой подход более уместен в случае небольших споров, которые могут быть урегулированы без привлечения централизованного органа, и обеспечивает большую информированность Ответственного органа о существе спора.

## **Статья 4**

### *Общие принципы координации*

Эффективность имеет решающее значение для координации. Во время арбитражного разбирательства по инвестиционному спору государства связаны жесткими сроками, которые устанавливает состав арбитража. Таким образом, рекомендуется, чтобы состав команды, занимающейся спором, был определен в самом начале, когда Ответственный орган получает уведомление или ему иным образом становится известно о вероятности

возникновения спора. Если Ответственный орган приступает к определению состава команды после получения извещения о возбуждении арбитражного производства, он может пропустить некоторые важные временные периоды, таким образом, уменьшив «временное окно» для переговоров или медиации с иностранным инвестором.

Было бы полезным, если бы Ответственный орган назначил одного из своих должностных лиц в качестве контактного лица для координации. Таким образом, любое уведомление о споре немедленно поступит такому лицу и он(она) будет иметь полномочия по (i) формированию команды, занимающейся конкретным спором, и (ii) назначению или представлению рекомендаций по найму независимого юридического консультанта (в случае необходимости). Команда должна включать одно лицо, обладающее полномочиями по принятию окончательного решения, к которому независимый юридический консультант (в случае найма) будет иметь прямой доступ, когда необходимо принять быстрое решение.

Принцип всестороннего охвата предусматривает, что скоординированные действия требуются на всех этапах урегулирования споров (период охлаждения, судебное разбирательство, приведение в исполнение ...).

Причиной возникновения международных инвестиционных споров могут стать события, имевшие место много лет назад. Институциональная память (память организации), таким образом, является решающей. Когда наступает спор, сотрудники заинтересованных государственных органов/ организаций могли уйти на пенсию, переехать или перейти на другое место работы. Таким образом, важно предусмотреть принцип инклюзивности, приглашая бывших сотрудников для сотрудничества в деле разрешения спора, включая предоставление свидетельств.

Однако деятельность в качестве свидетеля обычно не является обязательной. Таким образом, для обеспечения полноценного сотрудничества государственных служащих в рамках судебных разбирательств по урегулированию споров они должны быть уверены, что никакое из их заявлений не будет использовано против них. Кроме того, наложение какой-либо ответственности на государственных служащих за неоказание сотрудничества может иметь обратный эффект: государственные служащие, вызванные для дачи свидетельских показаний, будут стремиться снизить риски для себя (путем предоставления неполных свидетельств), а не сотрудничать с представителями защиты. Таким образом, положение об ответственности является диспозитивным.

## **Статья 5**

### *Содержание координации*

Даже если в некоторых государствах обязанности по осуществлению координации закреплены в национальном законодательстве, эти положения могут быть неприменимы к урегулированию международных инвестиционных споров. Для целей настоящего Типового инструмента координация включает: (i) централизацию информации (Статья 6), (ii) согласованность положений по вопросу урегулирования споров (Статья 7), (iii) механизм раннего предупреждения (Статья 8) и (iv) координацию на всех этапах урегулирования международного инвестиционного спора (Глава II).

## **Статья 6**

### *Централизация информации и прозрачность*

Хранение Ответственным органом всех данных о заключенных международных инвестиционных соглашениях и инвестиционных договорах является важнейшим условием как для предотвращения споров, так и для их ведения. Относительно предотвращения споров, эти международные инвестиционные соглашения и инвестиционные договоры следует должным образом анализировать на предмет оценки риска (например, для установления наличия в них оговорки о неизменности правового режима), они могут также служить в качестве основы /ориентира для переговоров по будущим международным инвестиционным соглашениям или договорам. Относительно ведения споров, *travaux preparatoires* по заключенным международным инвестиционным соглашениям могут служить в качестве дополнительного источника для толкования международного соглашения (договора).

Зачастую доступ общественности к информации определяется специальными актами национального законодательства, которые могут отличаться между собой по сфере применения, требованиям и срокам. В этой связи Типовой инструмент содержит отсылки к соответствующему национальному законодательству.

## **Статья 7**

### *Согласованность*

Во многих государствах есть Типовое двустороннее инвестиционное соглашение (Типовое ДИС), которое используется в качестве основы для переговоров по МИС, а также отражает инвестиционную политику государства. Важно обеспечивать согласованность положений по урегулированию споров, содержащихся как в международных инвестиционных соглашениях, так и в инвестиционных договорах. Такая согласованность обеспечила бы одинаковое администрирование споров, что в свою очередь бы обеспечило их большую предсказуемость.

Кроме того, с учетом повышения степени прозрачности и доступа общественности к материалам арбитражного разбирательства по инвестиционному спору, а также наличия ряда параллельных и связанных разбирательств государствам рекомендуется

соблюдать последовательность в своей аргументации в делах, с похожим предметом спора, чтобы избежать противоречий.

Кроме того, министерство или комиссия могут принять положения, которые формализуют стандартные методы найма независимых юридических консультантов и других экспертов. Такой документ мог бы устанавливать правила в отношении конфиденциальности, добросовестности, этики, а также определять другие вопросы.

## **Статья 8**

### *Механизм раннего предупреждения*

Временной фактор имеет большое значение в случае международных инвестиционных споров. Международные инвестиционные соглашения и инвестиционные договоры обычно не содержат контактной информации об ответственном исполнителе или государственном органе (организации), к которым инвестор мог бы обратиться по вызывающим беспокойство вопросам. Таким образом, инвестор может потерять массу времени в попытках связаться с соответствующим органом (организацией), при этом последний может быть не осведомлен о существовании потенциальных проблем у иностранного инвестора. Отсутствие информации и коммуникации может привести к эскалации конфликтов в полномасштабные споры, хотя их наличие могло бы содействовать возможному урегулированию конфликтов на начальной стадии.

Таким образом, важно иметь хорошо отлаженный механизм, обеспечивающий быстрый обмен информацией. Можно было бы предпринять превентивную систему в режиме «онлайн» для повышения степени взаимодействия между различными уровнями государственных органов. Это могла бы быть цифровая платформа, содержащая все международные соглашения государства, включающие положения по разрешению инвестиционных споров, а также некоторую информацию об Ответственном органе. Государственные органы были бы обязаны извещать Ответственный орган через эту цифровую платформу о каком-либо потенциальном споре с иностранным инвестором. Другим вариантом может быть осуществление ряда регулярных превентивных мер, включая надлежащую осмотрительность со стороны государственных служащих в работе с иностранными инвесторами (для тщательного составления договоров с иностранными инвесторами, чтобы предотвратить противоречия в формулировках и проч.).

Механизм раннего предупреждения является полезным инструментом для предотвращения международных инвестиционных споров и ведения таких споров. При квалифицированном применении такого механизма на ранних этапах конфликт может быть разрешен до его эскалации в полномасштабный спор, или же это может помочь для более эффективной подготовки к потенциальному будущему международному арбитражному разбирательству.

## II. ОТВЕТСТВЕННЫЙ ОРГАН

### Статья 9

#### *Ответственный орган при разрешении споров, проистекающих из договорных обязательств*

Государственный орган (организация), который от имени государства вел переговоры по заключению договора с иностранным инвестором или подписал такой договор, наиболее информирован о существовании спора, проистекающего из такого договора. На самом деле очень часто государственные органы, обладающие четко определенной правосубъектностью (юридические лица публичного права), при предъявлении иска непосредственно к ним, будут сами представлять свои интересы в процессе урегулирования споров. Таким образом, будет логично назначить такой государственный орган (организацию) в качестве ответственного за разрешение спора, проистекающего из договорных/контрактных обязательств.

Должен быть обеспечен переход ответственности от государственного органа (организации), прекратившего существование, к государственному органу (организации), к которому перешли соответствующие функции. Поскольку реструктуризация государственных органов (организаций) часто официально документируется, это устранил любую неопределенность при идентификации Ответственного органа.

Могут быть исключительные случаи, когда нет ясности в том, какой государственный орган (организация) является ответственным (в силу разделения полномочий или когда несколько государственных органов (организаций) подписали договор, или когда полномочия в отношении рассматриваемого спора передаются другому государственному органу (организации)). При таких обстоятельствах **министерство / комиссия** должны будут вмешаться и назначить Ответственный орган. Типовой инструмент мог бы включать срок для назначения Ответственного органа в таких случаях.

### Статья 10

#### *Ответственный орган при разрешении споров, проистекающих из международных инвестиционных соглашений*

#### *Вариант 1 (одно подразделение, департамент или лицо)*

Во многих государствах одно из существующих министерств (например, Министерство юстиции или Министерство финансов) является ответственным в вопросе разрешения международных инвестиционных споров, проистекающих из международных инвестиционных соглашений. Однако ответственное министерство зачастую имеет ряд других дополнительных задач, не связанных с урегулированием споров. По этой причине было бы полезным конкретизировать, какое подразделение/департамент/лицо будут выполнять все функции и обязанности, установленные для ответственного органа. В дополнительном внутреннем распоряжении может быть определен соответствующий департамент или подразделение в структуре министерства. Это

устранит любые риски, связанные с любого рода противоречиями и излишними бюрократическими проволочками.

### *Вариант 2 (межведомственная комиссия)*

В отличие от Варианта 1, этот вариант предусматривает создание отдельного специального органа, единственной обязанностью которого будет ведение международных инвестиционных споров. В различных юрисдикциях межведомственная комиссия называется по-разному, но играет аналогичную роль.

*Вариант 3: Другой вариант, который лучше отражает особенности государства для обеспечения необходимой координации.*

## **Статья 11**

### *Функции Ответственного органа*

Ответственный орган выполняет присущие его назначению функции, независимо от того, проистекает ли данный спор из договорных обязательств или международных инвестиционных соглашений, и является ли Ответственный орган комиссией или министерством. Однако функции могут меняться в зависимости от правовой системы государства. Тем не менее, идея состоит в том, что Ответственный орган должен быть координационным центром и иметь достаточно полномочий для процесса урегулирования споров от начала (дружественное урегулирование) и до конца (приведение в исполнение). Этому органу также должны быть даны исключительные полномочия как единственному законному представителю в отношениях с инвестором и составом арбитража.

## **Статья 12**

### *Разработка стратегии для разрешения международных инвестиционных споров*

Стратегия для разрешения международных инвестиционных споров предусматривает проведение анализа затрат и результатов по делу и подготовку дорожной карты для Ответственного органа. Стратегия может включать следующее:

- краткое изложение спора и используемых правовых инструментов;
- оценку спора, которая может включать анализ сильных и слабых сторон государства и иностранного инвестора;
- представление процедуры урегулирования споров и объяснение задач, стоящих перед соответствующими государственными органами, организациями и физическими лицами;
- предложения в отношении найма независимого юридического консультанта, экспертов, назначения медиатора и/или арбитров;
- план проведения медиации, переговоров, согласительного урегулирования;
- соответствующие замечания, другие предложения;
- оценку расходов, связанных с разрешением международных инвестиционных споров.

Масштаб спора будет определять степень детализации стратегии. В любом случае рекомендуется, чтобы Ответственный орган или независимый юридический консультант подготовил краткую записку с предварительной оценкой претензии.

Вариант подготовки и утверждения стратегии для разрешения проистекающих из договоров споров в **министерстве / комиссии** может иметь как плюсы, так и минусы. С одной стороны, дополнительный шаг (подтверждение) может привести к потере времени и излишним бюрократическим задержкам. С другой стороны, мнение **министерства / комиссии** может быть полезным для положительного исхода процесса урегулирования споров, если государственный орган (организация), ответственный за урегулирование споров, не имеет опыта или компетенции в вопросах международных инвестиционных споров.

В качестве варианта, можно предусмотреть положение о регулярном информировании **министерства / комиссии** государственным органом (организацией), ответственным за урегулирование проистекающих из инвестиционных договоров споров, о ходе реализации стратегии. В этом случае **министерство / комиссия** будет иметь функции по мониторингу реализации стратегии и координации действий по решению проблемных вопросов.

Стратегию следует разрабатывать под координацией Ответственного органа, но в тесном сотрудничестве с государственными органами (организациями), вовлечение которых будет необходимым.

Исходя из всех преимуществ дружественного разрешения споров, Договор к Энергетической Хартии (и большинство международных инвестиционных соглашений) стимулируют их применение и позволяют сторонам прибегать к таким методам в любой момент времени. Таким образом, в стратегии должна содержаться надлежащая оценка полезности процедур дружественного урегулирования споров и их положительного эффекта для конкретного спора. Некоторые критерии оценки изложены в Статье 23 Типового инструмента.

### **Статья 13**

#### *Разработка и составление пакетов документов для представления в международные арбитражные или компетентные международные судебные учреждения*

Ответственный орган будет готовить документы для представления в международный арбитраж или компетентные международные судебные учреждения на основе консультаций с другими заинтересованными сторонами (заинтересованными государственными органами), а также третьими сторонами (нанятыми юридическими консультантами, свидетелями, экспертами), при необходимости. Такие консультации могут потребоваться в случае сложного спора с участием многих сторон или когда необходимы специальные знания. Это позволит учесть интересы всех соответствующих заинтересованных сторон и обеспечить включение в документацию всей информации, имеющей отношение к делу.

В случае необходимости, ответственный орган может делегировать функции подготовки документов независимому юридическому консультанту. Тем не менее,

Ответственный орган несет ответственность и должен проверять всю документацию прежде, чем представить ее составу арбитража.

В соответствии с общей обязанностью сотрудничать соответствующие государственные органы/ организации, физические лица, юридические консультанты и эксперты должны представить в рамках своих полномочий свои замечания по проекту документов. Обычно лицо, представляющее замечания/информацию, отвечает за точность и соответствие требованиям представляемой информации. Типовой инструмент устанавливает ориентировочный срок, равный семи рабочим дням, который может быть скорректирован или заменен на термин «незамедлительно».

#### **Статья 14**

*Представительство интересов правительства в ходе разбирательств в международных арбитражных или компетентных международных судебных учреждениях*

В качестве главного координатора процесса разрешения споров Ответственный орган будет также участвовать в слушаниях, во время которых изучается спор, обеспечивая информирование о позиции государства. Когда это целесообразно, Ответственный орган может делегировать (под своим руководством) функцию участия и представления государства другим государственным органам (организациям) или независимому юридическому консультанту.

#### **Статья 15**

*Признание и исполнение мировых соглашений об урегулировании спора или решений, постановлений и определений международных арбитражных или компетентных международных судебных учреждений*

Положительная история строгого выполнения обязательств, определенных в арбитражном решении, благоприятно оценивается составом арбитража при вынесении решения об обеспечительных мерах. Кроме того, это улучшает репутацию принимающего государства в целях привлечения инвесторов.

Признание и исполнение международных арбитражных решений и постановлений во многом зависит от национального законодательства принимающего государства (обычно на основе Типового закона ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже) и обязательств, принятых в рамках международных соглашений, стороной которых является государство (например, эффективно применяемая Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений от 1958 года, известная также как Нью-Йоркская Конвенция). Национальное законодательство и международные соглашения могут предусматривать ситуации, когда в признании и исполнении может быть отказано. Признание и исполнение – два разных вопроса, которые могут решаться отдельно. Признание предполагает, что вопросы, разрешенные в рамках конкретных решений и постановлений не могут быть подняты в новых судебных разбирательствах, в то время как исполнение означает выполнение



предписаний третейского суда по принуждению проигравшей стороны к соблюдению решений и постановлений.

В отношении исполнения мировых соглашений, Комиссия ЮНСИТРАЛ подготовила Конвенцию о международных мировых соглашениях, достигнутых в результате медиации (Сингапурская Конвенция), которая, как ожидается, будет открыта для подписания в 2019 году. Сингапурская конвенция будет применяться к мировым соглашениям, если только Договаривающаяся сторона не заявит (в соответствии со статьей 8), что она не будет применять Конвенцию к мировым соглашениям, стороной которых она является, или стороной которых является любое правительственное учреждение или любое лицо, действующее от имени государственного органа, в объеме, указанном в таком заявлении.

Приведение в исполнение в принимающем государстве мировых соглашений, решений, постановлений и определений международных арбитражных или компетентных международных судебных учреждений означает выплату финансовой компенсации или исполнение в натуре (например, выдачу лицензии). Такие действия должен осуществлять государственный орган, к компетенции которого относятся такие вопросы. Таким образом, Ответственный орган должен координировать приведение в исполнение иностранных решений с компетентными государственными органами (например, выплату финансовой компенсации, вероятно, необходимо координировать с министерством финансов).

### **Статья 16**

*Приведение в исполнение в иностранных государствах решений, вердиктов, постановлений и определений международных арбитражных или компетентных международных судебных учреждений*

Есть случаи, когда приведение в исполнение решений и постановлений имеет место в другом государстве. В этом случае также необходимы скоординированные действия Ответственного органа и компетентного министерства (зачастую, министерства иностранных дел).

### **Статья 17**

*Наем юрисконсульта*

В случае сложных споров и споров, связанных с крупными суммами, государства могут рассмотреть вопрос о найме независимого юридического консультанта. Важно сделать процесс отбора четким, предсказуемым, эффективным, прозрачным и простым.

Основные характеристики процедуры отбора могут включать следующее:

1. проведение рыночных исследований юридических фирм, обладающих большим опытом представления интересов государств в арбитражных разбирательствах по инвестиционным спорам;

2. выбор потенциальных кандидатов в качестве юридического консультанта и приглашение к подаче конкурсного предложения;
3. запрос о предоставлении декларации об отсутствии конфликта интересов (в отношении истца); и
4. оценка выбранных юридических фирм с учетом:
  - a. предлагаемой цены юридического представительства;
  - b. количества случаев представительства интересов государств или истцов (включая успешные случаи представительства) каждого члена команды, предлагаемой юридической фирмой;
  - c. представительства и успешного исхода в перечисленных арбитражных разбирательствах, которые могут быть проверены на предмет точности;
  - d. предыдущий опыт государства в работе с конкретной юридической фирмой или юристом;
  - e. опыта работы (количества лет) членов команды в области представительства интересов клиентов в арбитражных разбирательствах;
  - f. должностной иерархии членов команды (партнер, руководитель группы, юрисконсульт, старший юрист, юрист, младший юрист);
  - g. структуры предлагаемой команды, т.е. кто из членов команды будет отвечать за:
    - i. стратегию ведения дела,
    - ii. взаимодействие с Ответственным органом,
    - iii. ведение дела,
    - iv. обмен состязательными бумагами,
    - v. написание письменных заявлений,
    - vi. изучение законодательства и правоприменительной практики,
    - vii. сопутствующие вопросы;
  - h. процента времени, которое будет отведено каждым членом команды, исходя из месячного лимита;
  - i. нахождения офиса юридической фирмы в государстве-ответчике или создания юридической фирмой объединенной команды с местной юридической фирмой. Этот показатель является ключевым по причинам логистики и практическим соображениям. Иногда может потребоваться юридическое представительство интересов в национальном суде или в отношениях с органами власти для обеспечения согласованности защиты в рамках арбитражного разбирательства по инвестиционному спору. Другой момент – технические вопросы, такие как поиск фактов или перевод документов.
5. На основе вышеизложенного может быть составлен краткий перечень юридических фирм.
6. Включенным в краткий перечень юридическим фирмам может быть предложено представить краткий анализ инвестиционного спора на основе отдельных документов, которые предоставит Ответственный орган при условии подписания декларации о неразглашении.

## **Статья 18**

### *Наем экспертов по техническим вопросам и приглашение свидетелей*

В случае очень сложных споров могут потребоваться дополнительные экспертные знания и навыки в различных областях, которыми Ответственный орган может не обладать. Кроме того, государству может потребоваться поддержка его позиции и приглашение в этой связи свидетеля, дающего показания об обстоятельствах дела. В таких случаях Ответственный орган может нанять экспертов по техническим вопросам для подготовки экспертных заключений и докладов или пригласить свидетелей для дачи показаний. Процедура найма должна согласовываться с соответствующими агентствами (ведомствами), физическими лицами и юрисконсультом (при наличии).

В отличие от некоторых национальных юрисдикций, только в исключительных обстоятельствах, международные третейские суды нанимают независимых экспертов для помощи в разрешении споров между экспертами, нанятыми каждой стороной спора.

Задачи эксперта по техническим вопросам могут включать:

- определение спорных вопросов,
- первоначальное заключение,
- содействие в подготовке состязательных бумаг,
- подготовка экспертных докладов,
- встречи с другими экспертами,
- представление доказательств составу арбитража,
- содействие в перекрестном допросе эксперта противоположной стороны,
- прочее.

Основные характеристики процедуры выбора эксперта по техническим вопросам могут включать:

1. проведение рыночных исследований в отношении экспертов, имеющих большой опыт работы в конкретной области;
2. выбор потенциальных кандидатов;
3. запрос о предоставлении декларации об отсутствии конфликта интересов;
4. оценку выбранных экспертов с учетом:
  - предлагаемой цены и сроков предоставления услуг,
  - опыта работы (количества лет) в соответствующей области,
  - готовность эксперта к работе, поскольку иногда подготовка технического заключения требует выезда на место для установления фактов;
5. составление краткого перечня и выбор эксперта.

## **III. ФИНАНСОВЫЕ ВОПРОСЫ**

### **Статья 19**

#### *Финансирование расходов, связанных с урегулированием международных инвестиционных споров*

Финансирование расходов, связанных с разрешением международных инвестиционных споров, является очень важным вопросом и должно быть четко определено с самого начала. Расходы включают: (i) расходы, связанные с разрешением спора (включая расходы по арбитражному или судебному разбирательству; расходы на юридические услуги; наем экспертов по техническим вопросам; командировки и т.п.), и (ii) выплату компенсации (при наличии).

Типовой инструмент предусматривает для Ответственного органа возможность запросить компетентное министерство (часто министерство финансов) об увеличении бюджета на урегулирование международных инвестиционных споров, если требуется.

Типовой инструмент содержит пункт о потенциальной ответственности для государственного органа/ организации, чьи действия или бездействие привели к возникновению спора. В нем предусматривается, что если будет установлено, что поведение государственного органа/ организации привело к нарушению условий договора или международного инвестиционного соглашения, затраты, связанные с предотвращением разбирательств и ведением защиты, покрываются из средств, предназначенных для такого государственного органа/ организации.

#### **IV. КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТЬ И РАСПРОСТРАНЕНИЕ ИНФОРМАЦИИ**

##### **Статья 20**

##### *Конфиденциальность*

Несмотря на общую тенденцию к повышению прозрачности в международных инвестиционных спорах, защита конфиденциальности в отношении некоторых вопросов является важнейшим условием. Это касается в частности стратегии защиты (возражений в отношении юрисдикции и по существу дела, работы со свидетелями и экспертами, взаимодействия с государственными органами/ организациями). Полная прозрачность в ведении спора может помешать защите государства в связанных или аналогичных делах. Конфиденциальность является элементом отношений юриста и клиента, а также положения о конфиденциальности включены во многие законы о государственной службе. Тем не менее, в рамках защиты привлекается широкий круг организаций и лиц, включая бывших государственных служащих, экспертов, свидетелей и других сотрудничающих лиц, которые могут не быть связаны применимым законодательством о конфиденциальности. Таким образом, все лица, участвующие в защите государства в рамках международного инвестиционного арбитражного разбирательства, должны быть обязаны соблюдать строгую конфиденциальность, нарушение которой повлечет за собой ответственность в виде возмещения ущерба, причиненного таким нарушением обязанностей.

##### **Статья 21**

##### *Информация для третьих сторон*

Эта статья представляет собой, в определенной степени, отклонение от положений об общей обязанности соблюдения конфиденциальности. Во многих государствах установлено, что возможность людей получить любую информацию является фундаментальным конституционным правом. Однако содержание информации, подлежащей предоставлению/опубликованию, может отличаться. В области урегулирования споров между инвесторами и государствами стандартной практикой в некоторых государствах является публикация арбитражных решений на соответствующих правительственных сайтах. В действительности есть некоторые исключения из обязательства государства предоставлять общественности доступ к информации, которые отражены в национальном законодательстве.

В Типовом инструменте предлагается, чтобы предоставление информации третьим сторонам было ответственностью министерства / комиссии. Это обусловлено тем фактом, что и министерство, и комиссия: i) являются центральными органами власти, имеющими определенные полномочия в отношении раскрытия информации от имени государства и ii) могут адекватно оценить последствия предоставления некоторой специальной информации и, в результате, выбрать, какую информацию раскрывать.

## **Статья 22**

### *Альтернативные методы разрешения споров*

В данной статье подчеркивается важность механизмов дружественного урегулирования споров. Даже несмотря на то, что все международные инвестиционные соглашения и большая часть коммерческих договоров включают положения о дружественном урегулировании споров, многие государства не имеют национальной правовой рамочной основы для своих государственных органов/ организаций, позволяющей начинать переговоры, согласительное урегулирование или медиацию с иностранными инвесторами или участвовать в таких процедурах. В этой связи, цель настоящей статьи - обеспечить такую правовую основу. Учитывая преимущества альтернативных методов разрешения споров для сохранения хороших отношений с инвесторами и репутации государства в целях привлечения инвестиционных потоков в страну, в новые международные инвестиционные соглашения и договоры, заключаемые государством или государственными органами/ организациями, должны быть включены соответствующие положения, обеспечивающие проведение процедур такого урегулирования.

Ответственный орган будет играть ведущую роль в процедурах дружественного урегулирования споров, но он также может нанять юридического консультанта или советника, который может иметь больше опыта, творческих решений и может быть относительно объективным в отношении спора. В случае найма юридического представителя ему должны быть даны полномочия вести переговоры и согласовывать проект мирового соглашения.

Одной из проблем, возникающих в рамках процедур дружественного урегулирования споров, является отсутствие полномочий для заключения мирового соглашения. Для внесения некоторой ясности в этот вопрос в Типовом инструменте предлагается, чтобы Ответственный орган имел полномочия для ведения переговоров и заключения

мирового соглашения или выдаче рекомендаций по его заключению. Это положение в равной мере важно для инвесторов, которые сами могут определить, может ли другая сторона в рамках процедуры медиации/согласительного урегулирования пойти на мирное урегулирование спора.

### **Статья 23**

#### *Оценка использования механизмов дружественного урегулирования споров*

Типовой инструмент содержит открытый перечень критериев, которые Ответственный орган может использовать, когда перед ним стоит выбор использовать или нет альтернативные методы разрешения споров.

### **Статья 24**

#### *Оговорки о разрешении споров, включенные в международные инвестиционные соглашения и договоры*

В Типовом инструменте подчеркивается необходимость предусматривать в международных инвестиционных соглашениях и договорах возможность для инвестора попросить об использовании механизма дружественного урегулирования споров, прежде чем спор будет передан в арбитраж или иное судебное учреждение. Цель этого - обсудить спор в духе доброй воли и обменяться мнениями относительно причин спора и затронутых интересов, определяя возможные решения на основе взаимной выгоды. Сторона спора может запросить о проведении дружественного урегулирования без определения какой-либо конкретной претензии. Если цель переговоров, медиации или согласительного урегулирования не достигается до окончания периода охлаждения, это не ущемляет прав ни одной из сторон и не является причиной для состава арбитража отказать в рассмотрении иска в связи с тем, что иск не подпадает под его юрисдикцию.

## **VI. ЗАКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ И ПЕРЕХОДНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ**

### **Статья 25**

#### *Положения, касающиеся исполнения*

Регулярная отчетность представляет собой оценку эффективности инструмента. Государства могут установить свои сроки отчетности. Государства могут также пожелать реализовать данное положение в других документах, относящихся к данному вопросу.

### **Статья 26**

#### *Ответственность за нарушение положений Инструмента*

Обеспечительные меры являются важнейшим условием эффективного исполнения. Несмотря на то, что большинство национальных законодательств содержат положения

о конфиденциальности, ответственности за причиненный ущерб, а также о добросовестном исполнении общественных обязанностей, затрагиваемые интересы государства крайне важны в случае международных инвестиционных споров. Поэтому государство может пожелать напомнить в инструменте о необходимости должного и добросовестного применения принятого законодательства.

## **Статья 27** *Вступление в силу*

Вступление в силу предлагаемого Типового инструмента будет зависеть от законодательной формы, выбираемой государством. Различные правовые нормы определяют различные процедуры вступления в силу (например, процедура согласования внутри правительства, принятия парламентом и опубликования в правительственном вестнике).

Типовой инструмент является рамочным, носит рекомендательный характер и может использоваться на добровольной основе в качестве образца или руководства также теми государствами, у которых уже есть подобный действующий документ, но которые желали бы его обновить. В этом случае государства будут принимать части этого Типового инструмента, внося поправки в свои существующие нормативные документы.

Работа в рамках международных инвестиционных споров, решение по которым еще не принято и которые были инициированы до вступления в силу Типового инструмента, также должна проводиться на согласованной основе. В этой связи в Типовом инструменте предлагается, чтобы министерство /комиссия приняли в свое ведение эти нерешенные дела. Может потребоваться принять соответствующие правила для беспрепятственной передачи всех материалов и информации.

\*\*\*                      \*\*\*                      \*\*\*                      \*\*\*                      \*\*\*                      \*\*\*                      \*\*\*

Как было отмечено в Типовом инструменте, если государство выбирает вариант с созданием комиссии, дополнительные положения могут быть включены в принимаемый нормативный документ или в дополнительный исполнительный документ.

## **Статья 10.2** *Состав Комиссии*

Состав межведомственной комиссии может быть различным в зависимости от административной структуры государства. Типовой инструмент содержит примерный перечень должностных лиц из:

- министерства юстиции в качестве основного органа, регулирующего государственную правовую политику и осуществляющего юридическую защиту государства;

- министерства иностранных дел, которое отвечает за представительство интересов государства на международном уровне (международные связи, использование дипломатических каналов и т.п.);
- министерства финансов в качестве основного органа, отвечающего за выделение финансовых ресурсов для урегулирования споров и исполнения решений и постановлений;
- министерства экономики, которое во многих государствах выполняет задачи в сфере налогообложения, бюджетирования и проводит переговоры по международным инвестиционным соглашениям;
- аппарата инвестиционного омбудсмена или аналогичного института: Омбудсмен – государственное должностное лицо, которому поручено осуществлять беспристрастное рассмотрение жалоб от частных лиц или компаний по поводу решений, действий или бездействия государственных административных органов. Роль омбудсмена может варьироваться от урегулирования специальных вопросов на ранней стадии до формулирования общих предложений (нормативных или статутных), адресуемых государственным административным органам. В частности, целевая задача инвестиционного омбудсмена заключается в защите интересов инвесторов и в улучшении инвестиционного климата. По этой причине предлагается включить инвестиционного омбудсмена (если он существует в конкретном государстве) в качестве члена Комиссии.

Несмотря на длинный перечень предлагаемых представителей, рекомендуется, чтобы количество постоянных членов в составе Комиссии было ограниченным (возможно 3-4), чтобы Комиссия могла быстро принимать решения. Кроме того, Комиссия не должна включать чиновников самого высокого ранга (иначе возникнет риск того, что они не смогут принять участие в работе).

Типовой инструмент предусматривает, что члены Комиссии будут исполнять свои функции в рамках своих обязанностей в своих соответствующих министерствах и, в результате, не будут получать дополнительного вознаграждения за работу в Комиссии.

Помимо постоянных членов, Комиссия включает заинтересованные государственные органы/ организации. В соответствии с общей обязанностью сотрудничать, как это предписано пунктом 6 Статьи 4 этого Типового инструмента, Комиссия может приглашать государственные органы/ организации к сотрудничеству в рамках конкретного дела. Это может иметь место в том случае, когда приглашаемый государственный орган/ организация стоит у истоков спора или обладает необходимой информацией для урегулирования спора (например, когда спор связан с реформами в секторе возобновляемой энергетики, к участию может быть привлечено министерство энергетики). Заинтересованные государственные органы/ организации делятся с Комиссией информацией о фактах, объясняют свои отношения с инвесторами и информируют о других аспектах сектора. В некоторых государствах участие заинтересованных государственных органов/ организаций является обязательным.

Типовой инструмент предоставляет возможность другим государственным органам/ организациям заявить Комиссии о своей заинтересованности участвовать в работе Комиссии. В то же самое время, простой просьбы недостаточно, чтобы войти в состав



Комиссии. Председатель Комиссии должен будет оценить пользу от включения нового члена и дать свое одобрение.

Комиссия может приглашать некоторые другие организации /учреждения и лиц к участию в своих заседаниях, например когда необходимы некоторые разъяснения по конкретному вопросу. В отличие от изложенного в 10.2(3), приглашенный принимает участие в конкретном заседании, но не становится членом Комиссии.

### Статья 10.3

#### *Председатель Комиссии*

Для бесперебойной организации и ведения заседаний Комиссии их должен возглавлять Председатель (которым может быть представитель министерства или учреждения, формирующих Комиссию). Председатель должен принять на себя функции общего координатора и минимальный набор задач, которые обеспечат отсутствие перенесения или прерывания процедур предотвращения и ведения споров по административным причинам. Председатель мог бы быть основным контактным лицом для независимого юридического консультанта, в случае найма такового, для целей принятия быстрых решений.

### Статья 10.4

#### *Секретариат Комиссии*

Ожидается, что Секретариат Комиссии будет вести процесс разрешения международных споров. Тем не менее, Комиссия может назначать консультантов из других государственных органов/ организаций и агентств и внешних консультантов для сотрудничества с Секретариатом для ведения конкретного дела.

*Вариант 1:* Роль Секретариата может выполнять назначенный департамент/отдел в рамках министерства, являющегося частью Комиссии. Этот вариант мог бы сэкономить средства и использоваться в Типовом инструменте.

*Вариант 2:* Может быть создан обособленный Секретариат. Хотя это повлечет дополнительные затраты для правительства, координация будет более эффективной. Кроме того, этот вариант более уместен в случае, когда государство вовлечено во много споров.

Функции Секретариата:

*Вариант 1:* Секретариат может заниматься оказанием чисто технической поддержки Комиссии (например, подготовка помещений для заседаний, печать документов, рассылка документации и проч.).

*Вариант 2:* В ином случае функций может быть больше, и Секретариат может выполнять даже некоторые задачи, присущие юридическому департаменту (подход, используемый в Типовом инструменте). Такие функции могут включать мониторинг процессов; информирование Комиссии о статусе текущих споров, о возможных будущих спорах; управление вместе с Комиссией процессом найма внешнего юридического консультанта и др. Следует сохранять баланс между функциями

Секретариата и Комиссии, учитывая, что последняя является Ответственным органом. Дисбаланс и отсутствие четкого разделения функций может привести к ситуации, когда Комиссия будет отвечать за ошибки Секретариата.

### **Статья 10.5** *Заседания Комиссии*

Даже в отсутствие у государства споров заседания могут стать удобной возможностью для обсуждения потенциальных споров, уроков, извлеченных в ходе завершенных дел, а также обмена мнениями относительно последних событий в сфере урегулирования международных споров. В случае наличия споров, по которым еще не принято решение, интервалы между заседаниями Комиссии будут короче, и могут зависеть от количества текущих споров и этапа разбирательства по таким спорам.

Если есть угроза возникновения новых международных инвестиционных споров или получено уведомление о возникновении таких споров, а заседание Комиссии не запланировано, Председатель организует внеочередное заседание. Для этих целей Секретариат уведомляет Председателя Комиссии, когда возникают конкретные споры или появляется угроза возникновения споров. Могут быть другие обстоятельства, когда может быть необходимо организовать внеочередное заседание (например, чрезвычайный арбитраж или необходимость оспорить/переназначить арбитра).

В зависимости от числа членов Комиссии кворум для принятия решений может меняться. Кворум обеспечивает скоординированные действия различных членов Комиссии, а также наиболее полный обмен информацией в процессе ведения спора.

В качестве общего координатора Комиссии Председатель будет вести заседания и будет уполномочен приглашать внешних экспертов, если необходимо. Могут быть установлены некоторые дополнительные правила в отношении процесса приглашения на заседания. Заседания Комиссии должны быть задокументированы в протоколах, которые могут использоваться для составления проектов решений Комиссии или в информационных целях для членов Комиссии, которые не смогли принять участие в заседании.

Комиссия может пригласить инвестора, чей запрос рассматривается. Иногда инвестор может сам попросить о таком участии. Если инвестор будет приглашен на заседание Комиссии, то вопрос о том, необходимо ли вести протокол заседания, должен быть решен заранее, поскольку опубликование протокола заседания позднее может повредить позициям сторон в официальном разбирательстве, а также повлиять на принятие решений.

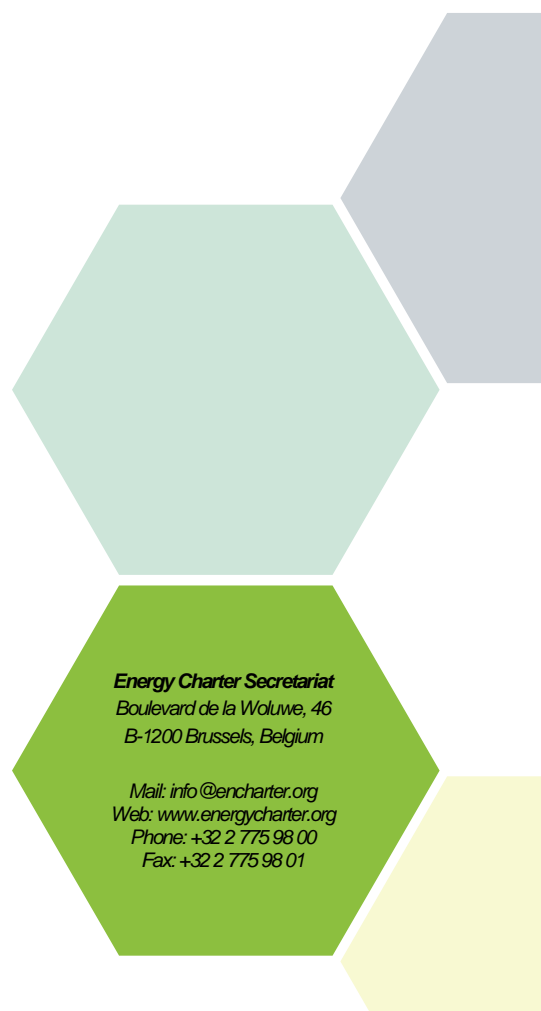
### **Статья 10.6** *Решения Комиссии*

По итогам обсуждений на заседаниях Комиссия будет принимать решения (наем внешнего юридического консультанта, план действий, приглашение внешних сторон и

др.). Чтобы избежать излишних задержек, рекомендуется, чтобы решения принимались на заседаниях.

Однако могут возникнуть некоторые особые обстоятельства, когда решение не может быть принято на заседании (например, когда некоторая информация все еще нуждается в подтверждении). Тогда Комиссия должна иметь возможность принимать свои решения путем переписки. Таким образом, внутренние правила Комиссии должны содержать описание процесса принятия решений путем переписки.

В любом случае, Комиссия должна прилагать все возможные усилия для достижения соглашения на основе консенсуса.



**Energy Charter Secretariat**  
Boulevard de la Woluwe, 46  
B-1200 Brussels, Belgium

Mail: [info@encharter.org](mailto:info@encharter.org)  
Web: [www.energycharter.org](http://www.energycharter.org)  
Phone: +32 2 775 98 00  
Fax: +32 2 775 98 01