

Предотвращение споров в контексте договоров о недропользовании*

Р. Крайндлер, профессор, доктор Shearman & Sterling LLP, Франкфурт

Важность инвестиционных договоров в сфере недропользования

Инвестиционная деятельность в сфере недропользования является важным вопросом для Казахстана. Вступая в договорные отношения с государством, а также с компаниями с государственным участием, иностранные партнеры могут участвовать в инвестировании в рамках договоров на проведение поисково-разведочных работ, производственных соглашений и контрактов на разведку и добычу полезных ископаемых. Существует ряд ситуаций, которые могут быть проблематичными при составлении контракта, не последняя из них — отсутствие внимания к деталям потенциальных споров между сторонами. Для целей совместного и взаимовыгодного сотрудничества рассмотрение и принятие во внимание действующего права и иного регулирования, соответствующих прав и обязательств сторон в соответствии с таким правом и контрактом, а также потенциальные требования и средства защиты становятся особенно важными.

Предотвращение споров требует принятия во внимание применимого права, прав и обязанностей сторон, а также потенциальных требований и средств защиты

Принятие во внимание законов и нормативных актов государства. Стороны, вступающие

в договорные отношения в сфере недропользования, должны принимать во внимание законы и иные нормативные акты, регулирующие отношения в нефтедобывающей отрасли конкретного государства (например, Гражданский кодекс Республики Казахстан, Закон Республики Казахстан «О недрах и недропользовании» (далее — Закон о недрах) 2010 г., который заменил предыдущий закон о недрах 1996 г., Закон Республики Казахстан «Об инвестициях» 2003 г.; см. также Конституцию Республики Казахстан).

Принятие во внимание прав и обязанностей сторон. Стороны должны принимать во внимание права и обязанности, которые возникают из законов и иных нормативных правовых актов, а также из контракта.

Несмотря на то что законодательство Казахстана (включая Конституцию) признает, что международные соглашения, такие как двусторонние инвестиционные соглашения (далее — ДИС) и международные конвенции, имеют приоритет в отношении законов Республики Казахстан¹, республика, тем не менее, обладает значительной свободой усмотрения и возможностью контролировать нефтяные ресурсы².

Это делает абсолютно необходимым принятие во внимание защиты, предоставленной международными соглашениями и конвенциями, стороной которых является Казахстан (включая Договор к Энергетической хартии, Нью-Йоркскую конвенцию, Европейскую конвенцию, Конвенцию о международном центре по разрешению инвестиционных споров, а также более 40 ДИС³).

ДИС очень часто предоставляют более благоприятный правовой режим, чем национальное право.

Речь идет, в частности, о положениях о компенсации за экспроприацию активов, репатриации прибыли, минимальных стандартах обращения («справедливого и равноправного»), а также об оговорке о режиме наибольшего благоприятствования.

* Статья подготовлена на базе выступления автора на X Международной Атырауской правовой конференции «Актуальные вопросы и анализ практики применения законодательства в нефтегазовой отрасли Республики Казахстан», состоявшейся 20 апреля 2012 г. в г. Атырау.

¹ П. 3 ст. 4 Конституции Республики Казахстан, п. 3 ст. 2 Закона Республики Казахстан «О недрах и недропользовании», п. 4 ст. 2 Закона Республики Казахстан «Об инвестициях», п. 2 ст. 3 Закона Республики Казахстан «О международном коммерческом арбитраже».

² П. 3 ст. 71, п. 4 ст. 72 Закона Республики Казахстан «О недрах и недропользовании».

³ Дальнейшие детали положений Договора о поощрении и взаимной защите капиталовложений между Казахстаном и США см. в приложении к настоящей статье.



Принятие во внимание потенциальных требований и средств защиты. В целях предотвращения будущих споров стороны должны принимать во внимание потенциальные споры, которые могут возникнуть вопреки применимому национальному законодательству и иному нормативному регулированию, а также различные средства защиты.

1. Стабилизация инвестиций

Иностранные инвесторы могут установить в договорном порядке специальные стабилизационные меры в целях сокращения рисков неустойчивого положения в принимающем государстве. Фактически, прежде чем инвестировать, иностранный инвестор обычно острожно оценивает, как и в какой степени государство ограничивает соответствующие права. Однако государство имеет право ограничить такую защиту законодательным путем.

Нарушение контракта. Иностранный инвестор имеет право заявить, что имеет место нарушение контракта в том случае, если инвестиционная стабилизационная оговорка в контракте была проигнорирована. Гражданский кодекс Республики Казахстан устанавливает, что условия заключенного договора не будут затронуты последующим законодательством, если только такое законодательство не устанавливает, что оно применяется к отношениям, возникшим из ранее заключенных контрактов⁴. Данное общее положение также отражено в казахстанских законах о недрах (ст. 30) и об инвестициях (ст. 4).

Средства защиты. Несмотря на то что Казахстан предоставляет механизм стабилизации инвестиций, государство свободно налагать определенные ограничения в целях защиты своих прав и интересов, что оно и делает⁵.

Решение. В целях ограничения числа споров между государством и иностранными инвесторами договаривающиеся стороны должны, насколько это возможно, предвидеть конфликты в отношении стабилизации инвестиций и стремиться к разрешению любых недоразумений договорным и иным путем. Полезным может быть определение того, относится ли тот или иной контракт к иностранным инвестициям согласно применимому праву.

⁴ Ст. 383 Гражданского кодекса Республики Казахстан.

⁵ В частности, Казахстан закрепил свое право обеспечивать национальную и экологическую безопасность, здравоохранение и мораль, обороноспособность, налогообложение и таможенное регулирование. См. ст. 30 Закона о недрах, пп. 1 п. 3 ст. 4, пп. 2 п. 3 ст. 4 Закона Республики Казахстан «Об инвестициях».

Россия и Казахстан подписали соглашение о совместной разработке Имашевского ГКМ

Подписан протокол о реализации межведомственного российско-казахстанского соглашения о совместной деятельности по геологическому изучению и разведке трансграничного газоконденсатного месторождения «Имашевское». Документ был подписан в ходе первого заседания координационного комитета по реализации соглашения заместителем министра природных ресурсов и экологии Российской Федерации Денисом Храмовым и вице-министром нефти и газа Республики Казахстан Булатом Акчулаковым.

В ходе заседания стороны обсудили нормативно-правовые и технические аспекты исполнения документа и другие вопросы. Участники переговоров отметили, что реализация данного соглашения станет стимулом к развитию сотрудничества двух стран по совместному освоению месторождения, обмену геологической информацией, проведению мониторинга окружающей среды в районе геолого-разведочных работ.

Как отметил Д. Храмов, «подписание протокола является важным шагом, реализация данного соглашения позволит подготовить месторождение к разработке, уточнить запасы полезных ископаемых на данном участке недр».

Стороны договорились провести следующее заседание в 2013 г.

В переговорах приняли участие представители Минприроды России, Роснедр, ОАО «Газпром», Министерства нефти и газа Республики Казахстан, АО «НК «КазМунайГаз», ТОО «КазРосГаз».

Газоконденсатное месторождение «Имашевское» расположено в Курмангазинском районе Атырауской области в 250 км к юго-западу от г. Атырау, в 60 км на восток-северо-восток от г. Астрахань.

*Пресс-служба Минприроды России.
25.10.2012*

Россия, Киргизия и Казахстан договорились о совместных действиях по реализации проекта строительства и эксплуатации Камбаратинской ГЭС-1

В соответствии с заявлениями глав Российской Федерации и Кыргызской Республики и положениями заключенного Соглашения между Правительством Российской Федерации и Правительством Кыргызской Республики о строительстве и эксплуатации Камбаратинской ГЭС-1 от 20 сентября 2012 г. уполномоченные организации сторон приступили к реализации проекта «Камбаратинская ГЭС-1», к участию в котором также приглашены Республика Казахстан и Республика Узбекистан.



2. Изменение и расторжение существующих контрактов

Бывают ситуации, в которых любая из сторон (чаще всего государство) может захотеть расторгнуть договор недропользования. В таких ситуациях обе стороны должны понимать возможные правовые и финансовые последствия расторжения договора.

Нарушение контракта. Иностранный инвестор может заявить, что имеет место нарушение контракта в том случае, если государство в одностороннем порядке изменило или расторгло договор. Иностран- ный инвестор может потребовать, чтобы государственная защита национальной безопасности была обусловлена соблюдением государством гарантий, данных в отношении иностранных инвестиций⁶.

Инвестиционная деятельность в сфере недропользования является важным вопросом для Казахстана.

Средства защиты. Казахстанский Закон о недрах устанавливает, что в случае наступления изменений в экономических интересах республики, которые, по ее мнению, угрожают национальной безопасности, республика имеет право требовать изменения договорных положений в целях защиты своих экономических интересов⁷. Наряду с прочим республика также может расторгнуть договор до его истечения в том случае, если иностранный инвестор не соглашается на предложенные изменения(-я) или если снова наступили изменения в экономических интересах республики, которые, по ее мнению, угрожают национальной безопасности⁸.

Решение

- Конфликт между правом иностранного инвестора защищать свои инвестиции и правом государства защищать свои национальные интересы будет существовать всегда. Как стороны должны принимать во внимание право государства развивать свою экономику так, как оно считает нужным, так же и государства должны помнить о финансовых последствиях, которые могут возникнуть в том случае, если инвестор предвидит, что его инвестиции получают призрачные шансы на защиту от принимающего государства.

- Насколько это возможно, стороны договора должны выделить области потенциального конфликта на стадии переговоров, стремясь к тому, чтобы будущие проблемы были разрешены в мирном порядке или вообще предотвращены. В целях сокращения количества неприятных сюрпризов стороны должны рассмотреть возможность определения терминов, которые в противном случае останутся неопределенными или двусмысленными в свете применимого законодательства государства, включая в договор ссылки на законодательные положения, которые стороны рассматривают как проблематичные, тем самым создавая жизнеспособный механизм обсуждения проблем до наступления стадии разрешения споров, а также рассматривать условия об иммунитете государства.

- Стороны также должны предельно ясно изложить свои договоренности в отношении разрешения споров, возникающих из контракта или относящихся к контракту, в арбитражном порядке в целях минимизации проблем, которые могут возникнуть в связи с изменением формулировок Закона о недрах в отношении процедуры разрешения споров⁹.

3. Претензии в соответствии с международным правом

Несмотря на то что многие считают, что арбитражное разбирательство между инвестором и государством является относительно простым способом для инвестора получить компенсацию в том случае, если государство предположительно нарушает гарантии, предоставленные международными инвестиционными соглашениями, такие требования инвестора не всегда оказываются удовлетворенными. На практике такие средства защиты часто толкуются со значительными ограничениями не в пользу иностранного инвестора. Тем не менее стороны должны понимать и принимать во внимание наличие возможных претензий в целях снижения вероятности возникновения споров в будущем.

Такие претензии касаются:

- отказа в справедливом и равноправном обращении;
- отказа в предоставлении минимального международного стандарта обращения;
- экспроприации без компенсации.

⁶ Пп. 2 п. 1, п. 2 ст. 18 Закона Республики Казахстан «О национальной безопасности Республики Казахстан».

⁷ П. 3 ст. 71 Закона о недрах.

⁸ Пп. 1 п. 4, п. 5 ст. 72 Закона о недрах.

⁹ П. 2 ст. 128 Закона о недрах.

Актуальные судебные споры, связанные с договорами о недропользовании в Казахстане

За последние годы инвесторы, в частности международные нефтяные компании, инициировали ряд арбитражных разбирательств против Республики Казахстан в связи с предполагаемой экспроприацией нефтяных концессий (ICSID¹⁰, *Turkiye Petrolleri Anonim Ortakligi v. Republic of Kazakhstan*; ICSID, *Liman Caspian Oil B.V./NCL Dutch Inv. B.V. v. Republic of Kazakhstan*) and termination of subsurface contracts (SCC¹¹, *Ascom S.A. v. Republic of Kazakhstan*; ICSID, *Caratube Int'l Oil Co. LLP v. Republic of Kazakhstan*).

Претензия. По крайней мере один из данных споров, часть материалов которого находится в свободном доступе, содержит обвинение в предположительном нарушении ДИС между Казахстаном и США, включая отказ в предоставлении «справедливого и равноправного обращения» и «полной безопасности и защиты» иностранным инвестициям, а также ненадлежащую экспроприацию без компенсации¹².

Средство защиты. В свою защиту республика утверждает, что все ее действия были совершены в соответствии с законом с целью получения того, на что республика имела законное право, в частности надлежащего исполнения договора заявителем, и в связи с этим считает, что уведомления о расторжении контракта были полностью оправданны.

10 августа 2011 г. стороны подали меморандумы по итогам слушания.

До настоящего момента неясно, какое влияние окажут недавние изменения, внесенные в Закон о недрах, на арбитражные разбирательства между инвесторами и государством. Однако всем сторонам следует помнить об уроках уже состоявшихся арбитражных решений.

Принятие во внимание режима защиты иностранных инвестиций в соседних странах

Другие страны региона со схожим стремлением привлечь инвестиции, включая Узбекистан и Кыргызстан, приняли законы, которые закрепляют достаточно либеральные режимы защиты иностранных инвестиций.

¹⁰ Международный центр по урегулированию инвестиционных споров.

¹¹ Арбитражный институт Торговой палаты г. Стокгольма.

¹² *Caratube Int'l Oil Co. LLP v. Republic of Kazakhstan* (ICSID Case No. ARB/08/12).

События Международное сотрудничество

30 октября в г. Бишкеке состоялась рабочая встреча представителей Кыргызской Республики, Российской Федерации и Республики Казахстан. Делегации возглавляли заместитель министра энергетики и промышленности Кыргызской Республики А. Калиев, заместитель министра энергетики Российской Федерации А. Яновский, вице-министр индустрии и новых технологий Республики Казахстан Б. Джаксалиев. На встрече стороны проинформировали друг друга о результатах проведенных работ и договорились о дальнейших шагах по реализации проекта, в частности о формировании совместной группы экспертов и сроках проведения ее первого заседания, о рассмотрении технического задания на разработку технико-экономического обоснования строительства Камбаратинской ГЭС-1.

Участники встречи выразили сожаление по поводу отсутствия представителей узбекской стороны, несмотря на приглашение, направленное Кыргызской Республикой, и принимая во внимание неоднократно звучавшие заявления узбекской стороны о необходимости учитывать интересы Узбекистана при реализации проекта «Камбаратинская ГЭС-1».

Продолжая политику открытости и доброй воли, стороны решили предложить ЗАО «Камбаратинская ГЭС-1» направить подготовленный им проект технического задания на разработку технико-экономического обоснования строительства Камбаратинской ГЭС-1 на рассмотрение узбекской стороне и ожидают от Республики Узбекистан конструктивного подхода к данному вопросу.

Стороны договорились провести первое заседание рабочей группы экспертов в г. Бишкеке до 1 декабря 2012 г.

Пресс-служба Минэнерго России.
02.11.2012

Состоялось второе заседание Совета в области охраны окружающей среды при Интеграционном Комитете ЕврАзЭС

21 и 22 ноября 2012 г. в Санкт-Петербурге под председательством министра охраны окружающей среды Республики Казахстан Нурлана Каппарова проходило второе заседание Совета в области охраны окружающей среды при Интеграционном Комитете Евразийского экономического сообщества (ЕврАзЭС).

В работе заседания приняли участие руководители природоохранных ведомств Беларуси, Кыргызстана, России и Таджикистана.

Выступая перед участниками заседания, Н. Каппаров рассказал о планах перехода Казахстана на «зеленую» экономику. Участники мероприятия обсудили ход выполнения ранее принятых решений совета, актуальные экологические проблемы и основные направления сотрудничества государств – членов ЕврАзЭС в области охраны окружающей среды.



Например, в законодательстве Узбекистана об иностранных инвестициях закреплено, что законы не будут иметь обратной силы в случае, если их применение нанесет ущерб иностранному инвестору или инвестициям. Кроме того, если принятое впоследствии законодательство ухудшает положение иностранных инвестиций, то право, применимое на момент, когда такие инвестиции были совершены, будет применяться в течение последующих десяти лет¹³.

В Кыргызстане договор недропользования может быть расторгнут только в том случае, если недра используются не по назначению, если условия соответствующей лицензии были нарушены или в случае форс-мажорных обстоятельств¹⁴, а в случае, если право недропользования было необоснованно прекращено, правительство должно компенсировать убытки инвестору¹⁵.

Пример. *Petrobart Ltd v. Kyrgyzstan (2003 г.): ad hoc арбитраж согласно Правилам ЮНСИТРАЛ¹⁶, рассматривавший нарушения кыргызского закона об иностранных инвестициях¹⁷.*

«Петробарт» вступил в договорные отношения с государственной компанией КГМ в целях поставки газоконденсата на привилегированных условиях и реинвестиции прибыли в перерабатывающее производство в г. Кант для сети заправочных станций КГМ. Закон об иностранных инвестициях Кыргызстана устанавливал, что «ни один законодательный акт Кыргызской Республики, который ухудшает правовой режим иностранного инвестора, установленный законом, не должен иметь обратной силы» и «в случае если положения настоящего закона изменились или были отменены, и таким изменением или отменой было ухудшено положение иностранного инвестора, иностранный инвестор имеет право на компенсацию всех причиненных убытков...»¹⁸. В результате арбитражного разбирательства в ЮНСИТРАЛ, инициированного «Петробарт», республика приняла закон с обратной силой действия, со-

гласно которому договор о купле-продаже не признавался «иностранными инвестициями». В связи с этим «Петробарт» просил трибунал признать, что Кыргызстан нарушил закон об иностранных инвестициях. Однако трибунал

не принял такое решение в связи с тем, что посчитал, что при данных конкретных обстоятельствах понятие «иностран-

ные инвестиции» включает в себя больше, чем «трансграничная международная сделка купли-продажи» между «Петробарт» и КГМ, и, следовательно, у трибунала нет полномочий по рассмотрению данного спора.

Petrobart Ltd v. Kyrgyzstan (2005 г.) — арбитражное разбирательство в SCC, основанное на нарушениях Договора к Энергетической хартии (далее — ДЭХ).

Трибунал постановил, что в данном случае имело место инвестирование согласно ДЭХ, но заметил, что не находит, что принятие нового закона ущемляет права «Петробарт». Однако трибунал указал на следующее.

Принятие нового закона, который устанавливает, что старый закон должен быть истолкован ограничительно, является принятием законодательства с обратной силой, которое потенциально может иметь негативный эффект для некоторых юридических и физических лиц в отношении предыдущих коммерческих сделок. В таком случае в высшей степени сомнительно, что принятие закона об изменении закона об иностранных инвестициях является совместимым с обязательством Кыргызской Республики защищать иностранные инвестиции в соответствии с ДЭХ.

Тем не менее трибунал решил, что республика нарушила права «Петробарт» согласно ДЭХ путем изъятия активов КГМ с причинением ущерба кредиторам КГМ и вмешательством в судебные процессы в отношении приостановления исполнения окончательного решения не в пользу «Петробарт» (по делу было присуждено USD 1 130 859 с процентами).

Заключительные комментарии

Несмотря на то что всегда будут возникать конфликты вне рамок переговоров или конфликты, которые нельзя было предвидеть во время заключения договора, лучшее средство уменьшения рисков возникновения споров — это принятие во внимание правовой ситуации и предвосхищение будущих проблем в начале переговоров. Это защитит интересы обеих сторон путем устранения будущих споров и сохранения времени и средств, связанных с такими спорами.

¹³ Ст. 3 Закона Республики Узбекистан «О гарантиях и мерах защиты прав иностранных инвесторов».

¹⁴ Ст. 18 Закона Кыргызской Республики «О недрах».

¹⁵ Ст. 20 Закона Кыргызской Республики «О недрах»; см. также Закон Кыргызской Республики «Об инвестициях в Кыргызской Республике».

¹⁶ Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли.

¹⁷ Ст. 23 Закона Республики Кыргызстан «Об иностранных инвестициях в Кыргызской Республике» (разрешение инвестиционных споров).

¹⁸ Ст. 24 Закона Республики Кыргызстан «Об иностранных инвестициях в Кыргызской Республике».

Приложение

Потенциальное арбитражное разбирательство по двусторонним инвестиционным договорам

Пример: Договор между Республикой Казахстан и Соединенными Штатами Америки о поощрении и взаимной защите капиталовложений

Широкая сфера применения

«Спор в связи с капиталовложением определяется как спор между стороной и вкладчиком другой стороны по поводу: а) договора о капиталовложении между стороной и этим гражданином или компанией; б) разрешения на капиталовложение, выдаваемого этому вкладчику органом стороны, ведающим иностранными капиталовложениями; в) предполагаемого нарушения любого права, предоставляемого настоящим договором или возникающего из него в отношении капиталовложения» (ст. 6 (1)).

Выгодное понятие «капиталовложение»

Договор применим ко всем видам капиталовложений «на территории одной из сторон, принадлежащих либо контролируемым непосредственно или косвенно гражданами или компаниями другой стороны, таким как акции, долговые обязательства, контракты по оказанию услуг и осуществлению капиталовложений» (ст. 1(1)(а)).

Период ожидания

Необходимо «сначала стремиться к разрешению спора путем консультаций и переговоров» (ст. 6 (2)), а также необходимо истечение шести месяцев «с даты возникновения спора» (ст. 6 (3)).

Возможные претензии

Отказ в справедливом и беспристрастном обращении

Стороны соглашаются с тем, что «справедливый и беспристрастный режим в отношении капиталовложений является желательным для того, чтобы поддерживать прочную основу для капиталовложений и оптимально использовать экономические ресурсы» (преамбула).

«Капиталовложениям будет предоставляться режим справедливого и равноправного обращения, они будут пользоваться полной защитой и безопасностью, и ни в коем случае им не должен предоставляться режим, не совместимый с принципами и нормами международного права» (ст. 2 (2) (а)).

«Ни одна из сторон не будет никоим образом препятствовать управлению, функционированию, содержанию, пользованию, владению, приобретению, расширению или распоряжению капиталовложениями путем принятия произвольных и дискриминационных мер. В целях разрешения спора в соответствии со статьями 6 и 7 мера

Стороны намерены взаимодействовать в сфере проведения мониторинга окружающей среды, разработки совместных мер по сокращению выбросов, загрязняющих природную среду, перехода государств — членов ЕврАзЭС к внедрению международных экологических стандартов.

По итогам заседания совета достигнута договоренность о создании Координационного технического центра ЕврАзЭС в области охраны атмосферного воздуха. В компетенцию центра, который начнет действовать в 2013 г., войдут подготовка методических и нормативных документов и разработка программных стратегических документов для каждого из государств — членов ЕврАзЭС.

Пресс-служба Министерства охраны окружающей среды Республики Казахстан. 23.11.2012

Президент Республики Казахстан и главный исполнительный директор Shell обсудили вопросы разработки месторождения Кашаган

Президент Республики Казахстан Нурсултан Назарбаев принял главного исполнительного директора концерна Shell Питера Возера. На встрече обсуждались перспективы сотрудничества Казахстана и компании в нефтегазовой отрасли.

Глава государства отметил, что Shell — один из самых значимых инвесторов нефтегазового сектора республики. «Концерн является важным партнером Казахстана в разработке целого ряда нефтегазовых месторождений, крупнейшим из которых выступает Кашаган. Нам необходимо обсудить вопросы дальнейшей разработки этого месторождения и перспективы работы компании в нашей стране», — сказал Н. Назарбаев.

П. Возер поблагодарил за встречу и подчеркнул, что это его первый визит в столицу Казахстана. «Сегодня наша компания плодотворно работает в Казахстане, и мы надеемся на продолжение взаимовыгодного сотрудничества», — отметил исполнительный директор концерна Shell.

Kazakhstan Today. 03.12.2012

Казахстан предлагает создать энергетический клуб ШОС

Казахстан предлагает создать энергетический клуб ШОС. Такое предложение озвучил Премьер-министр Республики Казахстан Серик Ахметов, выступая на заседании Совета глав правительств государств — участников ШОС в столице Кыргызстана.

«Серьезные вызовы продовольственной безопасности диктуют необходимость углубления сотрудничества в сфере сельского хозяйства. Представляется перспективным развитие сотрудничества в области энергетики и создание энергетического клуба ШОС под эгидой Делового совета организации», — сказал С. Ахметов.

«Казинформ». 05.12.2012



может считаться произвольной или дискриминационной, несмотря на то что сторона имела или воспользовалась возможностью пересмотреть такую меру в судах или административных органах стороны» (ст. 2(2) (б)).

Режим наибольшего благоприятствования

«Каждая из сторон будет разрешать и рассматривать капиталовложения и связанную с ними деятельность на основе не менее благоприятной, чем та, которая в аналогичных ситуациях предоставляется капиталовложениям или связанной с ними деятельности своих граждан или компаний, либо граждан или компаний любого третьего государства, в зависимости от того, которая из них более благоприятная, при условии, что каждая сторона вправе устанавливать или сохранять оговорки в сферах, перечисленных в приложении к настоящему договору» (ст. 2 (1)).

Приложение. В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Республика Казахстан оставляет за собой право устанавливать или сохранять исключения ограниченного характера из национального режима в нижеуказанных областях или вопросах: владение землей, ее недрами, водой, растительным и животным миром, другими природными ресурсами; владение недвижимым имуществом (на время переходного периода к рыночной экономике); владение и управление теле- и радиовещанием; воздушный транспорт; выпуск ценных бумаг, выпускаемых Правительством Республики Казахстан (приложение 3).

Любая будущая оговорка не должна применяться к капиталовложению, существующему в такой отрасли или сфере в то время, когда оговорка вступает в силу. Режим, предоставляемый на основе любых оговорок, кроме тех, что указаны в приложении, будет не менее благоприятным, чем тот, который предоставляется в подобных случаях в отношении капиталовложений и связанной с ними деятельности граждан или компаний любого третьего государства (ст. 2(1)).

NB: Любое требование, основанное на режиме наибольшего благоприятствования, потребует изучения других действующих двусторонних инвестиционных соглашений Казахстана.

Отказ в предоставлении минимального стандарта защиты

Международное право признает минимальный стандарт защиты, который должен быть предоставлен иностранному инвестору и его инвестициям. Несмотря на то что договор о стимулировании и взаимной защите инвестиций не содержит прямого указания на это, возможно, это инкорпорировано в положение договора, согласно которому принимающее государство не будет «никоим образом препятствовать управлению, функционированию, содержанию, пользованию, владению, приобретению, расширению или распоряжению капиталовложениями».

Право на компенсацию экспроприированных активов

Своевременная, адекватная и эффективная компенсация должна быть выплачена за экспроприацию, которая в свою очередь должна быть осуществлена на недискриминационной основе и в общественных интересах. Заявителю должна быть предоставлена возможность воспользоваться надлежащим законным порядком (ст. 3 (1)).

«Компенсация должна быть равна справедливой рыночной стоимости экспроприированного капиталовложения непосредственно перед тем, когда экспроприация была осуществлена или о ней стало известно, в зависимости от того, что произойдет раньше; вычисляться в любой свободнообразующейся валюте по существующему рыночному курсу на ту дату; выплачиваться без задержки; включать проценты по приемлемой коммерческой ставке, начиная с даты экспроприации; быть полностью реализуемой и переводимой» (ст. 3(1)).

Иные важные положения

«Каждая сторона должна обеспечить эффективные средства для предъявления претензий и обеспечения соблюдения прав в отношении капиталовложений, договоров о капиталовложениях и разрешений на осуществление капиталовложений» (ст. 2 (6)).

«Настоящий договор не должен отменять: (а) законов и правил, административной тактики или процедур, административных или судебных решений каждой из сторон... или (в) обязательств, принимаемых любой из сторон, включая те, которые содержатся в договоре о капиталовложениях или разрешении на капиталовложения, которые предоставляют капиталовложениям или деятельности в связи с капиталовложениями режим более благоприятный, чем тот, который предоставляется настоящим договором в подобных случаях» (ст. 9 (а) (в)).

«Настоящий договор не будет препятствовать применению любой из сторон мер, необходимых для поддержания общественного порядка, выполнения ее обязательств в отношении поддержания или восстановления международного мира или безопасности, либо защиты своих собственных существенных интересов безопасности» (ст. 10 (1)).

«Настоящий договор не будет препятствовать любой из сторон устанавливать специальные требования в связи с осуществлением капиталовложений, при этом такие требования не должны ухудшать существо любого из прав, указанных выше в настоящем договоре» (ст. 10 (2)).

«Настоящий договор будет применяться в отношении внутренних административно-территориальных единиц сторон» (ст. 12).



Вестник ТЭК: правовые вопросы

Бюллетень оперативной правовой информации в области недропользования, экологии и энергетики

Выходит с 2004 года
Периодичность —
20 выпусков в год

«Вестник ТЭК: правовые вопросы» — информационный бюллетень для тех, кому необходимо оперативно отслеживать последние изменения законодательства в области недропользования, нефтегазовой отрасли, электроэнергетики, охраны окружающей среды в России, других странах СНГ и за рубежом.

В бюллетене представлены правовые и судебные новости, отставки и назначения, арбитражная и налоговая практика, анализ и комментарии специалистов, обзор наиболее интересных материалов из прессы.

Вся эта информация подкреплена мониторингом нормативных правовых актов, принятых за текущий период, и анализом законопроектов, принятие которых может в той или иной мере повлиять на работу топливно-энергетического комплекса.

В каждом номере публикуется информация о прошедших событиях и календарь мероприятий, представляющих интерес для юриста, аудитора и бухгалтера.

Адрес в интернете:

<http://vestnik.oilgaslaw.ru/vpv/>

Индекс по каталогу «Газеты. Журналы» агентства Роспечать **84350**

Индекс по объединенному каталогу «Пресса России» **83593**

Подпишитесь на электронную версию и вы будете иметь более оперативный доступ к бюллетеню!



события

Назначения

Бауржан Абдишев назначен вице-министром охраны окружающей среды Республики Казахстан

Постановлением Правительства Республики Казахстан от 22 сентября 2012 г., подписанным Премьер-министром Республики Казахстан Каримом Масимовым, в связи с переходом Мирлана Мухамбетова на другую работу вице-министром охраны окружающей среды Республики Казахстан назначен Бауржан Абдишев.

Пресс-служба Министерства охраны окружающей среды Республики Казахстан. 23.09.2012

Карим Масимов освобожден от должности Премьер-министра Республики Казахстан

Карим Масимов освобожден от должности Премьер-министра Республики Казахстан. «Глава государства Н. Назарбаев освободил К. Масимова от должности Премьер-министра Республики Казахстан в связи с поданным заявлением», — сообщила пресс-служба главы государства в Twitter.

К. Масимов в своем блоге также проинформировал: «Подал заявление главе государства об отставке. Отставка принята».

В указе Президента Республики Казахстан Нурсултана Назарбаева об отставке Премьер-министра Республики Казахстан К. Масимова постановляется: «Принять отставку Премьер-министра Республики Казахстан Масимова Карима Кажимкановича в связи с поданным им заявлением».

«Правительству Республики Казахстан исполнять свои обязанности до утверждения нового состава Правительства Республики Казахстан. Настоящий указ вводится в действие со дня подписания», — отмечается в документе.

Kazakhstan Today. 24.09.2012

Карим Масимов назначен главой Администрации Президента Республики Казахстан

Экс-премьер-министр Карим Масимов назначен главой Администрации Президента Республики Казахстан. Об этом сообщила пресс-служба главы государства.

«Назначить Масимова Карима Кажимкановича Руководителем Администрации Президента Республики Казахстан», — говорится в указе президента.

«Новости-Казахстан». 24.09.2012

При подготовке обзора использованы материалы

информационно-аналитического ресурса
www.lawtek.ru
ПравоТЭК