



Защита инвестиций в области атомной энергии

Кристина Кэти Шутц, Москва

5 мая 2012 г.

C L I F F O R D
C H A N C E

Международный
арбитраж

Инвестиционное право – международные договоры о поддержке и защите инвестиций

- По большей части урегулировано на уровне двухсторонних соглашений
- Основная идея – поощрение инвестиций иностранных инвесторов путем предоставления им средств правовой защиты
 - Защита по существу
 - Право обращаться в государственный суд или третейский суд

Выдуманный сценарий 1:

- Росатом приглашён Шведским Министерством энергетики участвовать в тендере для постройки электростанции в Швеции.
- Во время проведения тендера, Росатом узнает, что новая электростанция будет выгодоприобретателем по 20-летнему соглашению о поставке электроэнергии и что потребителем будет государственная компания.
- Росатом является победителем тендера. Инвестиции осуществляются через дочернюю компанию, зарегистрированную в Нидерландах.
- После окончания постройки, Шведский парламент решает закончить ядерную программу.
- Электростанция должна быть закрыта спустя всего 2 года после того, как она начала работать.

Какой международный договор можно применить? (1)

- Двусторонний инвестиционный договор между РФ и Швецией, 1995г?
 - Применяется даже если инвестиция сделана через дочернюю компанию, зарегистрированную в третьей стране

Какой международный договор можно применить? (2)

- Нет никакого двустороннего инвестиционного договора между Нидерландами и Швецией

Какой международный договор можно применить? (3)

■ Договор к Энергетической Хартии (ДЭХ)?

- Многосторонний договор, применяемый к спорам в секторе энергетики
- РФ подписала ДЭХ, но не ратифицировала его
- 20 августа 2009 года РФ официально уведомила о своём намерении не становиться договаривающейся стороной ДЭХ
- Нидерланды и Швеция являются сторонами ДЭХ
- Применение ДЭХ через дочернюю компанию? В принципе возможно, но существует риск того, что Швеция будет ссылаться на ст. 17 ДЭХ и откажет в преимуществах, предусмотренных в части III ДЭХ

Основные положения двустороннего инвестиционного договора между Российской Федерацией и Швецией

- Запрет экспроприации без выплаты быстрой, достаточной и эффективной компенсации
- Обязанность предоставить справедливый и равный режим
 - Неоправданные юридические ожидания
 - Произвольное обращение
- Запрет ущемления за счет произвольных или дискриминирующих мер управления, функционирования, использования или распоряжения инвестициями
- Гарантия режима наибольшего благоприятствования

Разрешение споров (1)

- Международный арбитраж между государствами
 - Редкий и маловероятный способ в большинстве случаев
- Международный арбитраж между инвестором и государством, принимающим инвестиции
 - Двусторонний инвестиционный договор между РФ и Швецией – можно заявить иск только в третейский суд по регламенту ЮНСИТРАЛ

Разрешение споров (2)

- ДЭХ – можно заявить иск в Международный центр по урегулированию инвестиционных споров (МЦУИС), арбитражный институт торговой палаты г. Стокгольма (ТПС) или в третейский суд по регламенту ЮНСИТРАЛ
 - Преимущество инвестиционного арбитража по правилам МЦУИС – автоматическое исполнение решения

Выдуманный сценарий 2:

- Росатом приглашён Сирийским Министерством энергетики участвовать в тендере для постройки электростанции в Сирии.
- Во время проведения тендера, Росатом узнает, что новая электростанция будет выгодоприобретателем по 20-летнему соглашению о поставке электроэнергии и что потребителем будет государственная компания.
- Росатом является победителем тендера. Инвестиции осуществляются через дочернюю компанию, зарегистрированную в Нидерландах.
- После окончания постройки, Сирийский парламент решает закончить ядерную программу.
- Электростанция должна быть закрыта спустя всего 2 года после того, как она начала работать.

Чем отличаются эти сценарии?

- Нет никакого двустороннего инвестиционного договора между Нидерландами и Сирией, т.е. применяется только двусторонний инвестиционный договор между РФ и Сирией
- Двусторонний инвестиционный договор прямо запрещает только экспроприацию без выплаты быстрой, достаточной и эффективной компенсации
- Но существует положение о гарантии режима наибольшего благоприятствования
- Больше возможностей для рассмотрения спора: существует возможность заявить иск в третейский суд по правилам МЦУИС, ЮНСИТРАЛ или заявить иск в государственный суд

Прежде чем осуществлять инвестиции за границей, необходимо провести исследование юридического регулирования

- Нет никакого двустороннего инвестиционного договора между РФ и Ираном
- Существует двусторонний инвестиционный договор между РФ и Северной Корей, но он не предусматривает международный арбитраж между инвестором и государством, принимающим инвестиции
- Если существует положение о гарантии режима наибольшего благоприятствования, необходимо исследовать другие двусторонние инвестиционные договоры государства, принимающего инвестиции

Перед предъявлением иска необходимо задуматься ещё и о других возможных вопросах

- Нарушение соглашения предприятием, принадлежащим государству?
 - Надлежащее поведение по отношению к государству?
 - Обязывает ли двусторонний инвестиционный договор государство соблюдать все обязательства, которое оно приняло в отношении инвестора?
- Обладает ли государство средствами защиты?
 - См. доктрина необходимости

Защита инвестиций в области атомной энергии

C L I F F O R D
C H A N C E

www.cliffordchance.com

Clifford Chance, 10 Upper Bank Street, London, E14 5JJ

© Clifford Chance LLP 2012

Clifford Chance LLP is a limited liability partnership registered in England and Wales under number OC323571

Registered office: 10 Upper Bank Street, London, E14 5JJ

We use the word 'partner' to refer to a member of Clifford Chance LLP, or an employee or consultant with equivalent standing and qualifications

UK-3057627-v1