

Секция «Общие проблемы истории государства и права зарубежных стран»

Становление международного инвестиционного арбитража в XIX-XX веках

Научный руководитель – Денисов Дмитрий Сергеевич

Григорян Борис Артурович

Студент (бакалавр)

Московский государственный университет имени М.В.Ломоносова, Юридический факультет, Москва, Россия

E-mail: b_a_grigoryan@mail.ru

Международный инвестиционный арбитраж - это процесс разрешения правового спора (о юридических правах и обязанностях) между частным инвестором (физическим или юридическим лицом) и государством или между государствами, касательно инвестиций, международным юрисдикционным органом и принятие им арбитражного решения.

Становление международного инвестиционного арбитража в указанный период можно разделить по институтам, которые выступали в качестве механизмов защиты прав инвесторов: 1) дипломатическая защита экспроприации, 2) смешанные комиссии по рассмотрению исков (mixed claim commissions), 3) ad hoc арбитражи в постколониальный период, 4) постоянно действующий арбитраж - Международный центра по урегулированию инвестиционных споров (далее - МЦУИС). Первые два механизма представляют собой ранние формы рассмотрения инвестиционных споров и находятся во взаимосвязи. В постколониальный период арбитражи фактически лишь подтвердили устоявшиеся практики и отличаются только основанием, почему муниципальное право не может регулировать иностранные инвестиции. Создание МЦУИС и его дальнейший успех ознаменовали победу постоянно действующего арбитража над ad hoc арбитражами.

Изначально частный инвестор не мог самостоятельно защищать свои права против иностранного государства. Дипломатическая защита прав иностранных инвесторов основывалась на силе (военной и дипломатической) государства, гражданином которого является инвестор. Капиталэкспортирующие государства адаптировали практики интервенции, исходя из своих коммерческих и национальных интересов, под конкретные нарушения со стороны принимающих государств. Международное регулирование экспроприации легитимировало такие практики. Иными словами, право выступало способом обоснования интервенции [3]. Такой характер норм международного права о защите иностранных инвестиций отразился в её доктринах [2] и некоторых спорах, которые произошли перед Первой мировой войной [3].

Смешанные комиссии по рассмотрению исков сыграли большую роль в становлении международного инвестиционного арбитража. Несмотря на двусторонность, тесную связь с империалистическими доктринами и дипломатической защитой, смешанные комиссии стали шагом в сторону мирного, институционализированного урегулирования инвестиционных споров. Сам факт создания смешанных комиссий означает, что даже более слабые государства были достаточно суверенны, чтобы требовать создания подобных арбитражных учреждений. Тем не менее, они были недостаточно суверенны, чтобы отказаться от навязанных условий. Смешанные комиссии повлияли на изменение статуса личности в его взаимоотношениях с государством: было реализовано право частного лица на подачу иска против иностранного государства без помощи государства, гражданином которого он является. Кроме того, создание смешанных комиссий зафиксировало интенсификацию международного обмена и увеличение количества исков. Повышалось значение международного права.

Деколонизация после Второй мировой войны изменила международный порядок: появление большого количества суверенных государств означало новые риски для капиталоекспортирующих государств. В частности, таким государствам нужно было убедиться, что инвестиции, которые были осуществлены ещё в период колониальной зависимости, не будут экспроприированы [1]. Иными словами, задачей капиталоекспортирующих государств было создание такой доктрины, при которой новые государства не национализировали бы инвестиции бывшей метрополии. Ad hoc арбитражи сыграли ключевую роль в формировании новой доктрины: муниципальное право новых независимых государств не было достаточно развитым, чтобы регулировать иностранные инвестиции [4]. Поэтому большую роль начинает приобретать договорный режим осуществления инвестиционной деятельности. Попытки создать многосторонние соглашения не увенчались успехом. Однако необходимость принимающих государств убедить иностранного инвестора в благоприятной среде и стремление капиталоекспортирующих государств получить гарантии своих вложений привели к распространению практики двусторонних инвестиционных соглашений.

Тем не менее в 1966 году вступила в силу Вашингтонская конвенция о порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами - многостороннее соглашение. Почему именно эта Конвенция была реализована? Во-первых, Конвенция предусматривает участие частного лица в споре против государства. За иностранным инвестором закрепляется возможность самостоятельно защищать свои права без обращения к государству за дипломатической защитой. Смешанные комиссии в этом смысле сыграли роль переходной стадии между исключительно межгосударственными спорами к спорам между государством и частным лицом. Во-вторых, создание Конвенции происходило в рамках международной экономической организации - при Всемирном банке и его органах, поэтому была возможность привлечь большое количество правительств к процессу и убедить их в необходимости ратификации акта. В-третьих, Конвенция была инновационной. Например, государства обязаны были исполнять решения арбитража в соответствии с статьёй 53. Эффективности этой нормы придавало непосредственное отношение МЦУИС к Всемирному банку, который имеет широкий инструментарий для давления на государства, которые не исполняют решения. В-четвертых, Конвенция почти не регулирует материальное право. Суть акта в создании механизма, процедур, а не изменении доктрин международного экономического права. Стоит отметить, что идея компромисса была обязательна в тот период. Без неё невозможно было объединить интересы капиталоекспортирующих и принимающих государств, поэтому регулирование процедуры было более предусмотрительным шагом.

Источники и литература

- 1) Anghie A. *Imperialism, Sovereignty and the Making of International Law*. Cambridge University Press. 2004.
- 2) Borchard E. *The diplomatic protection of citizen abroad or the law of international claims*. The Banks Law Publishing Co. New York. 1925
- 3) Miles K. *The Origins of International Investment Law: Empire, Environment and the Safeguarding of Capital*. Cambridge University Press. 2013.
- 4) *Petroleum Development Ltd. v. Sheikh of Abu Dhabi*. (1951)