

Секретариат Энергетической хартии

Инвестиционная медиация и предотвращение споров

В 2014 году Секретариату Энергетической хартии¹ было поручено оказывать посреднические услуги, содействие в медиации, а также предоставлять нейтральные, независимые юридические консультации и помощь в разрешении споров. В результате этого в Секретариате Энергетической хартии был создан Центр урегулирования конфликтов, предоставляющий посреднические услуги и содействие в медиации инвестиционных споров.²

В течение 2015 года Секретариат Энергетической хартии организовал несколько круглых столов с представителями правительств (в частности, должностных лиц, участвующих в разрешении споров или поощрении инвестиций) и промышленности (в частности, членами юридических, коммерческих отделов и отделов по связям с общественностью энергетических компаний), чтобы понять их точку зрения и опыт относительно разрешения конфликтов и использования мирного урегулирования споров в энергетическом секторе.

Общим посылом всех этих мероприятий была важность диалога для мирного урегулирования конфликтов, прежде чем они перерастут в полноценные споры, что важно

¹ Секретариат Энергетической хартии оказывает содействие Конференции по Энергетической хартии в мониторинге выполнения Договора к Энергетической хартии (ДЭХ), который является уникальным отраслевым (энергетическим) многосторонним соглашением, устанавливающим юридические права и обязанности в отношении широкого круга вопросов, таких как инвестиции, торговля, транзит, конкуренция, окружающая среда, доступ к рынкам капитала и передача технологий. Чтобы обеспечить эффективное соблюдение этих прав и обязанностей, ДЭХ включает несколько специально разработанных механизмов разрешения споров. По состоянию на 1 февраля 2019 года ДЭХ насчитывает 56 Подписавших сторон и Договаривающихся сторон, включая Европейский союз. Кроме того, наблюдателями являются почти 50 государств и региональных межправительственных организаций со всего мира.

² <https://www.energycharter.org/what-we-do/dispute-settlement/conflict-resolution-centre/>

для содействия установлению хороших долгосрочных отношений.³ Однако были также подняты следующие проблемы: (i) необходимость эффективного внедрения механизмов мирного урегулирования споров и (ii) необходимость повышения осведомленности об этих механизмах среди соответствующих заинтересованных сторон - отсутствие знания часто приводит к отсутствию уверенности и доверия.

Основываясь на этой работе, в 2016 году Конференция по Энергетической хартии одобрила *Руководство по медиации инвестиционных споров* как полезный инструмент, способствующий мирному разрешению инвестиционных споров.⁴ Руководство было подготовлено Секретариатом Энергетической хартии при поддержке нескольких межправительственных организаций и международных органов по разрешению споров. К ним относятся МЦУИС, Арбитражный институт торговой палаты г. Стокгольма (ТПС), Международная торговая палата (МТП), Международный арбитражный суд, Постоянная палата третейского суда (ППТС), Комиссия ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ), Центр эффективного разрешения споров (CEDR) и Международный институт медиации (IMI).

Руководство призвано быть пояснительным документом для правительств и компаний, которое они могут использовать в качестве справочного материала, чтобы лучше понять, как работает инвестиционная медиация, чтобы они могли принимать обоснованные решения о том, стоит ли им вступать в медиацию и как лучше к ней подготовиться. Конференция Энергетической Хартии далее (i) призвала

³ <https://www.energycharter.org/media/news/article/the-hague-legal-energy-charter-forum/>
<https://www.energycharter.org/what-we-do/events/roundtable-settlement-of-investment-disputes-30-september-2015/>

⁴ CCDEC 2016 12, доступен по ссылке
https://www.energycharter.org/web/Metadata/Temp/1600688265_614_CCDEC201612.pdf

Договаривающиеся стороны рассмотреть возможность использования медиации на добровольной основе на любой стадии спора, чтобы способствовать его мирному разрешению, и рассмотреть вопрос о посреднических услугах Секретариата Энергетической хартии, и (ii) приветствовала готовность Договаривающихся сторон содействовать эффективному исполнению на своей территории мировых соглашений с иностранными инвесторами в соответствии с применимым законодательством и соответствующими национальными процедурами.⁵

В 2017 году Секретариат совместно с МЦУИС, IMI и CEDR организовал первый тренинг для инвестиционных медиаторов в Вашингтоне. Затем последовали тренинги в 2018 и 2019 годах в Париже и Гонконге. Основная цель состоит в укреплении потенциала потенциальных медиаторов, юрисконсультов и государственных должностных лиц, вовлеченных в споры между инвестором и государством.

В 2018 году Секретариат Энергетической хартии разработал *Типовой инструмент по ведению инвестиционных споров*.⁶ Конференция по Энергетической хартии сочла, что Типовой инструмент будет содействовать государствам в оптимизации ведения инвестиционных споров с учетом их собственных конкретных потребностей и обстоятельств.⁷ Типовой инструмент основан на обсуждениях с международными организациями и государственными должностными лицами, занимающимися разрешением инвестиционных споров, и основан на существующих документах, в том

⁵ См. выше.

⁶ Английская, французская, русская и китайская версии Типового инструмента доступны на <https://www.energychartertreaty.org/model-instrument/> Комментарий в отношении Типового инструмента доступен в: Carballo Leyda, A. (2019) 'Model Instrument for Management of Investment Disputes', in Chaisse J., Choukroune L., Jusoh S. (eds) *Handbook of International Investment Law and Policy*, Springer, Singapore http://doi-org-443.webvpn.fjmu.edu.cn/10.1007/978-981-13-5744-2_19-1

⁷ CCDEC 2018 26 (доступен по ссылке https://www.energycharter.org/fileadmin/DocumentsMedia/CCDECS/2018/CCDEC201826_-_INV_Adoption_by_correspondence_-_Model_Instrument_on_Management_of_Investment_Disputes)

числе из Европы, Азии и Латинской Америки. Первый семинар для обсуждения предварительного проекта с представителями правительств нескольких стран, Всемирного банка, ЮНСИТРАЛ, Азиатско-африканской консультативно-правовой организации (AALCO) и ЮНКТАД был проведен Секретариатом Энергетической хартии в Брюсселе 6 июля 2018 года. Секретариат Энергетической хартии проводил дополнительные обсуждения в течение 2018 года, в том числе на семинаре по разрешению инвестиционных споров, организованном AALCO 20 октября в Танзании; и на семинаре 3 декабря в Вашингтоне.

Типовой инструмент призван предоставить государственным должностным лицам всесторонний обзор правовых, институциональных и практических вопросов, которые необходимо учитывать для эффективного ведения инвестиционных споров. Он также подчеркивает важность и полезность переговоров, медиации и примирения (которые следует должным образом учитывать в стратегии разрешения спора), обеспечивая четкую и ясную правовую основу для их применения, а также полномочия по урегулированию инвестиционных споров. Правительства могут добровольно использовать типовой инструмент в качестве справочника или руководства для разработки или обновления своей внутренней правовой основы для ведения инвестиционных споров с учетом своих конкретных административных потребностей, а также культурных и правовых особенностей.

Типовой инструмент охватывает максимальное количество практических аспектов, основанных на опыте и потребностях государственных должностных лиц, занимающихся инвестиционными спорами и с которыми велись консультации. На усмотрении государства, внедряющего типовой инструмент, остается необходимый уровень

детализации, а также необходимость отражения некоторых вопросов в дополнительных документах. Секретариат Энергетической хартии готов предоставить техническую поддержку и создание потенциала для правительств, желающих рассмотреть возможность внедрения типового инструмента. Некоторые страны направили прикомандированных сотрудников в Секретариат Энергетической хартии для рассмотрения своих нормативных инструментов на основе этого типового инструмента.

Типовой инструмент ориентирован на создание ведущего агентства или ответственного органа для ведения инвестиционных споров, предоставляя государствам гибкость при принятии решения в отношении того, следует ли рассматривать предотвращение и ведение конфликтов в отдельном инструменте или наборе правил, а также будет ли тот же ответственный орган или ведущее агентство, отвечающее за ведение инвестиционных споров, ответственным за координацию предотвращения и ведения конфликтов. Тем не менее, типовой инструмент также содержит несколько инструментов, которые вместе с созданием ответственного органа или ведущего агентства могут быть полезны для предотвращения и ведения конфликтов, например централизация информации, обмен информацией, координация и механизм раннего предупреждения.

Кроме того, Секретариат Энергетической хартии и Всемирный банк рассматривают возможность совместной работы над эмпирическим исследованием в отношении опыта в предотвращении инвестиционных споров в энергетическом секторе.