



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
8 July 2024
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Рабочая группа III (Реформирование системы
урегулирования споров между инвесторами
и государствами)
Сорок девятая сессия
Вена, 23–27 сентября 2024 года

Возможная работа по реформированию системы урегулирования споров между инвесторами и государствами (УСИГ)

Проекты положений по процессуальным и сквозным вопросам

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Стр.</i>
I. Введение	3
II. Проекты положений по процессуальным и сквозным вопросам	4
A. Положения, дополняющие применимые процессуальные нормы	4
Проект положения 1. Доказательства	4
Проект положения 2. Разделение дела	5
Проект положения 3. Обеспечительные/временные меры	6
Проект положения 4. Явное отсутствие юридического основания/ отклонение иска на раннем этапе	6
Проект положения 5. Обеспечение покрытия издержек	6
Проект положения 6. Приостановление разбирательства	7
Проект положения 7. Прекращение разбирательства	7
Проект положения 8. Срок для вынесения решения по спору	8
Проект положения 9. Распределение издержек	8



В.	Положения, основанные на действующих процессуальных нормах и инвестиционных соглашениях, в том числе о предъявлении иска	8
	Проект положения 10. Встречный иск	8
	Проект положения 11. Объединение и координация разбирательств	9
	Проект положения 12. Финансирование третьей стороной	9
	Проект положения 13. Дружественное урегулирование	10
	Проект положения 14. Внутренние средства правовой защиты.	10
	Проект положения 15. Отказ от права возбуждать разбирательство по урегулированию спора	10
	Проект положения 16. Срок исковой давности.	11
	Проект положения 17. Лишение льгот	11
	Проект положения 18. Иски акционеров	11
С.	Положения по сквозным вопросам	12
	Проект положения 19. Право осуществлять нормативное регулирование	12
	Проект положения 20. Оценка ущерба и компенсация	13

I. Введение

1. Рабочая группа провела предварительное обсуждение процессуальной реформы механизма урегулирования споров между инвесторами и государствами (УСИГ) на своей тридцать шестой сессии в октябре 2018 года на основе документов [A/CN.9/WG.III/WP.149](#) и [A/CN.9/WG.III/WP.153](#) ([A/CN.9/964](#), пп. 124–134) и на своей тридцать девятой сессии в октябре 2020 года на основе документов [A/CN.9/WG.III/WP.192](#) и [A/CN.9/WG.III/WP.193](#) ([A/CN.9/1044](#), пп. 41–89). На своей сорок третьей сессии в сентябре 2022 года Рабочая группа рассмотрела проект положений о процессуальной реформе на основе документа [A/CN.9/WG.III/WP.219](#), а также сквозные вопросы ([A/CN.9/1124](#), пп. 89–104).

2. На своей сорок шестой сессии в октябре 2023 года Рабочая группа рассмотрела проекты положений по процессуальным и сквозным вопросам, представленные в документах [A/CN.9/WG.III/WP.231](#) и [A/CN.9/WG.III/WP.232](#) ([A/CN.9/1160](#), пп. 86–124). На своей сорок седьмой сессии в январе 2024 года после рассмотрения вопроса о том, каким образом обеспечить продвижение работы над этими положениями, Рабочая группа поручила Секретариату разбить положения на три крупные категории: i) положения, призванные обеспечить согласованность с действующими процессуальными правилами (включая Арбитражный регламент МЦУИС 2022 года, именуемый далее «Регламент МЦУИС»), которые можно было бы сформулировать в качестве дополнения к Арбитражному регламенту ЮНСИТРАЛ; ii) положения, в основу которых положены существующие процессуальные правила и положения, встречающиеся в недавно заключенных инвестиционных соглашениях и которые могут быть разработаны в качестве договорных положений; и iii) положения, которые не встречаются в процессуальных правилах, касающихся сквозных вопросов ([A/CN.9/1161](#), пп. 113–116).

3. Соответственно, в главе II настоящей записки представлен набор пересмотренных проектов положений (именуемых далее «проекты положений»), основанных на результатах обсуждений Рабочей группы и замечаний, полученных по документу [A/CN.9/WG.III/WP.231](#), в том числе на седьмом межсессионном совещании в марте 2024 года ([A/CN.9/WG.III/WP.242](#), пп. 60–65)¹. Настоящий документ дополняется документом [A/CN.9/WG.III/WP.245](#), содержащим аннотации к проектам положений.

4. Раздел А содержит положения, дополняющие применимые процессуальные нормы. Они позволяют, в частности, снять основания для беспокойства, выраженного в отношении стоимости и продолжительности разбирательства, и направлены на рационализацию разбирательства и повышение процессуальной эффективности. Чтобы обеспечить также согласованность, положения этого раздела были тесно увязаны с Регламентом МЦУИС и разработаны как дополнение к Арбитражному регламенту ЮНСИТРАЛ. Таким образом, они были в основном подготовлены в контексте арбитражного разбирательства, хотя они могут также применяться к другим видам судебных разбирательств по урегулированию споров (например, постоянному механизму). Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о включении дополнительных положений, основанных на Регламенте МЦУИС и других институциональных регламентах, для повышения эффективности разбирательства (например, применение Правил ускоренного арбитража ЮНСИТРАЛ и главы XII Регламента МЦУИС, положений о совещаниях по порядку ведения дела, содержащихся в правиле 31 Регламента МЦУИС и статье 9 Регламента ЮНСИТРАЛ об ускоренном арбитраже).

5. Раздел В основан на существующих процессуальных нормах и положениях, содержащихся в недавно заключенных инвестиционных соглашениях. Проекты положений 10 и 11 основаны на Регламенте МЦУИС и были расширены для применения также вне контекста МЦУИС. Проект положения 12

¹ Эти замечания доступны на веб-странице Рабочей группы III после документов сорок седьмой сессии (https://uncitral.un.org/ru/working_groups/3/investor-state).

содержит правило о регулировании финансирования третьей стороной, основанное на правиле 14 Регламента МЦУИС. В проектах положений 13–18, основанных на недавно заключенных инвестиционных соглашениях, рассматриваются различные шаги, предпринимаемые инвестором до предъявления иска (дружественное урегулирование, период обдумывания, внутренние средства правовой защиты и отказ от прав) и устанавливаются определенные ограничения (срок исковой давности, лишение льгот и иски акционеров). Поскольку положения раздела В подготовлены в виде договорных положений в дополнение к существующим инвестиционным соглашениям, необходимо будет рассмотреть взаимосвязь между ними и положениями соответствующего инвестиционного соглашения.

6. Раздел С содержит положения, направленные на устранение оснований для беспокойства по поводу нормативного застоя и расчета компенсации за ущерб.

7. Проекты положений необходимо рассматривать в контексте применимого международного инвестиционного соглашения (именуемого в проектах положений «Соглашением»), внутреннего законодательства и применимых процессуальных норм. В проектах положений (особенно в положениях раздела В) не рассматриваются вопросы о том, кто может предъявлять иск и какие виды процедур урегулирования споров могут быть выбраны, которые подлежат регулированию в соответствии с основным инвестиционным соглашением или внутренним законодательством. Например, ссылки на «инвестора», «инвестиции», «иск» и «спор» следует понимать в контексте соответствующего соглашения или внутреннего законодательства и в соответствии с содержащимися в них определениями этих терминов. «Договаривающаяся сторона» в проектах положений относится к сторонам Соглашения, а термин «стороны в споре» обычно относится к инвестору, предъявляющему иск в соответствии с Соглашением, и Договаривающейся стороне-ответчику. Аналогичным образом термин «Суд» в проектах положений относится к судебному органу, предусмотренному в Соглашении или внутреннем законодательстве арбитражному органу для урегулирования споров, включая арбитражный суд.

8. В качестве последующего шага Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос об окончательной форме проектов положений, включая следующие вопросы: i) должны ли они быть представлены в виде всеобъемлющего набора положений или отдельных положений; ii) должны ли они применяться только к арбитражу или другим формам судебного разбирательства по урегулированию споров (например, постоянному механизму); iii) должны ли они применяться к спорам и разбирательствам, вытекающим из инвестиционных соглашений, внутреннего законодательства, а также инвестиционных контрактов; и iv) как они будут осуществляться государствами.

II. Проекты положений по процессуальным и сквозным вопросам

A. Положения, дополняющие применимые процессуальные нормы

Проект положения 1. Доказательства

1. Каждая сторона в споре несет бремя доказывания фактов, на которые опирается ее иск или возражение.

2. В любое время в ходе разбирательства Суд может потребовать, чтобы стороны в споре представили документы, вещественные доказательства или другие доказательства в течение срока, установленного Судом.

3. Суд может отклонить любую просьбу, если только она не представлена всеми сторонами в споре, об установлении процедуры, посредством которой каждая сторона может потребовать от другой стороны представить документы. При рассмотрении таких запросов о представлении документов Суд учитывает все соответствующие обстоятельства, в том числе:

- a) объем и своевременность запроса;
- b) допустимость, относимость, существенность и весомость запрашиваемых документов;
- c) время представления документов; и
- d) основания для любого возражений другой стороны.

4. Если сторона в споре, которой должным образом предложено Судом представить документы, вещественные доказательства или другие доказательства, не сделает этого в установленный срок, не указав достаточных оснований для такого непредставления, Суд может вынести решение по спору на основании представленных ему доказательств.

5. Если иное не указано Судом, показания свидетелей, включая свидетелей-экспертов, представляются в письменной форме и подписываются ими. Суд может решить, какие свидетели, включая свидетелей-экспертов, будут давать показания перед Судом, если проводятся слушания.

6. Суд определяет допустимость, относимость, существенность и весомость представленных доказательств.

7. Суд может по просьбе одной из сторон в споре или по собственной инициативе исключить из доказательств или представления любой документ, вещественные доказательства или доказательства, полученные незаконным путем или по следующим причинам: [...].

8. Суд может распорядиться о посещении любого места, связанного со спором, по просьбе одной из сторон в споре или по собственной инициативе и может при необходимости проводить там расследование.

Проект положения 2. Разделение дела

1. Сторона в споре может обратиться с просьбой рассмотреть определенный вопрос, включая заявление об отсутствии у Суда юрисдикции, на отдельном этапе разбирательства («просьба о разделении дела»).

2. Просьба о разделении дела представляется как можно скорее, и в ней указывается вопрос, подлежащий отдельному рассмотрению. Суд устанавливает срок, в течение которого стороны в споре обязаны направить представления, касающиеся просьбы о разделении дела.

3. При принятии решения о разделении дела Суд учитывает все соответствующие обстоятельства, в том числе:

- a) позволит ли разделение дела существенно сократить сроки и стоимость разбирательства;
- b) приведет ли определение вопросов, подлежащих отдельному рассмотрению, к урегулированию всего иска или его значительной части; и
- c) являются ли вопросы, подлежащие рассмотрению на отдельных этапах разбирательства, настолько взаимосвязанными, что их разделение представляется нецелесообразным.

4. Суд принимает решение в отношении просьбы о разделении дела в течение [30] дней после последнего представления, касающегося данной просьбы, и устанавливает любой срок, необходимый для дальнейшего ведения разбирательства.

5. Если Суд распорядится о разделении дела, он приостанавливает разбирательство в отношении любых вопросов, которые подлежат рассмотрению на более позднем этапе, если стороны в споре не договорятся об ином.

6. Суд может в любое время по собственной инициативе решить, следует ли рассматривать вопрос на отдельной стадии разбирательства.

Проект положения 3. Обеспечительные/временные меры

1. Суд по просьбе одной из сторон в споре может принять временные/обеспечительные меры.

[...]

Проект положения 4. Явное отсутствие юридического основания/ отклонение иска на раннем этапе

1. Сторона в споре может выдвинуть возражение на основании того, что иск явно лишен юридических оснований.

2. Сторона в споре представляет такое возражение как можно скорее после создания Суда, но не позднее, чем через [45 дней] после его создания. Суд может принять возражение, представленное позднее, если сочтет задержку оправданной.

3. Такое возражение может касаться существа иска или юрисдикции Суда. В возражении указываются основания его представления и содержится изложение соответствующих фактов, законодательных актов и доводов. Суд устанавливает срок, в течение которого стороны в споре обязаны направить представления, касающиеся такого возражения.

4. Суд принимает решение в отношении возражения в течение [60] дней после последнего представления, касающегося такого возражения.

5. Если Суд решает, что все иски явно лишены юридических оснований, он выносит соответствующее решение по спору. В противном случае Суд выносит решение по такому возражению и устанавливает любые сроки дальнейшего ведения разбирательства.

6. Если Суд выносит решение по спору в соответствии с пунктом 5, Суд присуждает возмещение разумных издержек выигравшей стороне, если только он не признает наличие особых обстоятельств, оправдывающих иное распределение издержек.

7. Решение о том, что иск не является явно лишенным юридического основания, не наносит ущерба праву стороны в споре подать заявление о том, что Суд не обладает юрисдикцией, или утверждать впоследствии в ходе разбирательства, что иск не имеет юридических оснований.

Проект положения 5. Обеспечение покрытия издержек

1. По просьбе стороны в споре Суд может предписать любой стороне в споре, предъявившей иск [или встречный иск], предоставить обеспечение покрытия издержек.

2. Такая просьба включает заявление относительно соответствующих обстоятельств и подтверждающие документы. Суд устанавливает срок, в течение которого стороны в споре обязаны направить представления, касающиеся такой просьбы.

3. Суд принимает решение в отношении просьбы в течение [30] дней после последнего представления, касающегося такой просьбы.

4. При определении того, следует ли предписать стороне в споре предоставить обеспечение покрытия издержек, Суд рассматривает все соответствующие обстоятельства, включая:

- a) способность данной стороны в споре выполнить решение о взыскании издержек;
- b) готовность данной стороны в споре выполнить решение о взыскании издержек;
- c) возможные последствия предоставления обеспечения покрытия издержек для способности данной стороны в споре продолжать добиваться удовлетворения своего иска [или встречного иска];
- d) поведение сторон в споре; и
- [e) наличие финансирования третьей стороной для поддержки усилий данной стороны в споре добиваться удовлетворения своего иска или встречного иска].

5. В предписании о предоставлении обеспечения покрытия издержек Суд указывает любые соответствующие условия и устанавливает срок для выполнения этого предписания.

6. Если сторона в споре не выполняет предписание о предоставлении обеспечения покрытия издержек, Суд может распорядиться о приостановлении разбирательства на установленный срок. Если разбирательство приостанавливается на срок более [90] дней, Суд может, предложив сторонам в споре высказать свои мнения, распорядиться о прекращении разбирательства.

7. Сторона в споре незамедлительно сообщает о любом существенном изменении обстоятельств, при которых Суд предписал предоставить обеспечения покрытия издержек.

8. Суд может в любое время изменить или отменить свое предписание о предоставлении обеспечения покрытия издержек по просьбе одной из сторон в споре или по собственной инициативе.

Проект положения 6. Приостановление разбирательства

1. Суд распоряжается о приостановлении разбирательства по совместной просьбе сторон в споре.
2. Суд может по просьбе одной из сторон в споре или по собственной инициативе распорядиться о приостановлении разбирательства, предложив сторонам в споре высказать свои мнения.
3. В своем распоряжении о приостановлении, Суд указывает срок приостановления и любые соответствующие условия приостановления. Сроки, установленные правилами, применимыми к разбирательству, продлеваются на срок, на который приостанавливается разбирательство.
4. Суд может по просьбе одной из сторон в споре или по собственной инициативе продлить срок приостановления до его истечения, предложив сторонам в споре высказать свои мнения. Суд продлевает срок приостановления до его истечения с согласия сторон в споре.

Проект положения 7. Прекращение разбирательства

1. Суд распоряжается о прекращении разбирательства по совместной просьбе сторон в споре.
2. Если одна из сторон в споре просит прекратить разбирательство, Суд устанавливает срок, в течение которого другая сторона в споре может представить возражения против прекращения разбирательства.
3. Если в течение установленного срока не представлено никаких возражений, считается, что другая сторона в споре согласилась на прекращение, и Суд распоряжается о прекращении разбирательства. Если возражение представлено в течение установленного срока, разбирательство продолжается.

Проект положения 8. Срок для вынесения решения по спору

1. Суд выносит окончательное решение в кратчайший срок.
2. Если стороны в споре не договорились об ином, Суд выносит окончательное решение в течение [срок] после даты создания Суда.
3. Суд может, в исключительных обстоятельствах и предложив сторонам в споре высказать свои мнения, продлить срок, установленный в соответствии с пунктом 2, и указать срок, в течение которого он вынесет решение по спору.

Проект положения 9. Распределение издержек

1. Возмещение издержек, как правило, возлагается на сторону в споре, проигравшую дело.
2. Тем не менее Суд может распределить издержки между сторонами в споре, если он сочтет такое распределение разумным с учетом всех соответствующих обстоятельств дела, включая:
 - a) исход разбирательства или любой его части;
 - b) поведение сторон в споре в ходе разбирательства, в том числе в какой степени они действовали оперативно и эффективно с точки зрения затрат в соответствии с применимыми правилами и выполняли постановления и решения Суда;
 - c) сложность вопросов;
 - d) разумность издержек, заявленных сторонами в споре;
 - e) наличие финансирования третьей стороной; и
 - f) сумму денежного возмещения ущерба/компенсации, испрашиваемую истцом, в сопоставлении с суммой, присужденной Судом.
3. Если иное не определено Судом, издержки, понесенные стороной в споре, связанные с финансированием третьей стороной или вытекающие из него, не включаются в издержки на разбирательство.
4. Пункты 1–3 применяются к любым издержкам, возникающим в связи с просьбой стороны в споре принять решение о том, что иск явно лишен юридических оснований в соответствии с проектом положения 4.
5. Суд может по просьбе стороны в споре или по собственной инициативе в любое время вынести промежуточное решение об издержках.
6. Суд обеспечивает, чтобы все решения об издержках были должным образом мотивированы и включены в решение по спору.

В. Положения, основанные на действующих процессуальных нормах и инвестиционных соглашениях, в том числе о предъявлении иска

Проект положения 10. Встречный иск

1. Когда иск предъявлен для урегулирования, ответчик может предъявить встречный иск:
 - a) вытекающий непосредственно из предмета иска;
 - b) в связи с фактическим и правовым основанием иска;
 - c) в связи с тем, что истец не выполнил свои обязательства в соответствии с Соглашением, внутренним законодательством, любым соответствующим инвестиционным контрактом или любым другим документом, имеющим для истца обязательную силу.

2. Во избежание сомнений согласие ответчика на предъявление иска истцом возможно при условии, что истец согласен на любое представление встречного иска, упомянутого в пункте 1.
3. Встречный иск предъявляется не позднее, чем в возражениях по иску, если Суд не сочтет, что задержка была оправдана в данных обстоятельствах.

Проект положения 11. Объединение и координация разбирательств

1. Когда отдельно представляются два и более исков, стороны в споре могут договориться об объединении или координации соответствующих разбирательств.
2. Объединение сводит воедино все аспекты разбирательств, которые предполагается объединить, и приводит к принятию единого решения. Координация увязывает отдельные процессуальные аспекты разбирательства, но они остаются обособленными и приводят к принятию отдельных решений.
3. Стороны в споре представляют Суду предложения об условиях ведения объединенного или координируемого разбирательства.
4. Настоящее положение не наносит ущерба праву стороны в споре добиваться объединения или координации в соответствии с Соглашением.

Проект положения 12. Финансирование третьей стороной

1. «Финансирование третьей стороной» означает предоставление любого прямого или косвенного финансирования стороне в споре физическим или юридическим лицом, которое не является стороной разбирательства, но заключает соглашение о предоставлении финансирования или иным образом предоставляет финансирование («третья сторона, осуществляющая финансирование») в отношении разбирательства либо в форме дотации или субсидии, либо в обмен на вознаграждение, зависящее от исхода разбирательства.
2. Сторона в споре, получающая финансирование третьей стороной, раскрывает Суду и другой стороне в споре следующую информацию:
 - a) имя/наименование и адрес третьей стороны, осуществляющей финансирование; и
 - b) имя/наименование и адрес бенефициарного владельца третьей стороны, осуществляющей финансирование, и любого физического или юридического лица, правомочного принимать решения относительно данного разбирательства в интересах или от имени третьей стороны, осуществляющей финансирование.
3. Помимо этого, Суд может обязать финансируемую сторону раскрыть:
 - a) информацию о содержании соглашения о финансировании и его условиях;
 - b) согласна ли третья сторона, осуществляющая финансирование, покрыть издержки в соответствии с постановлением о взыскании издержек;
 - c) наличие у третьей стороны, осуществляющей финансирование, права контролировать или влиять на процесс подготовки иска или ход разбирательства или права прекратить действие соглашения о финансировании;
 - d) наличие любого соглашения между третьей стороной, осуществляющей финансирование, и законным представителем стороны в споре; и
 - e) любую другую информацию, которую Суд сочтет необходимой.
4. Сторона в споре раскрывает информацию, указанную в пункте 2, при подаче искового заявления или, если соглашение о финансировании заключено после подачи искового заявления, сразу же после этого. Сторона в споре в

кратчайший срок раскрывает информацию, затребованную Судом в соответствии с пунктом 3.

5. При появлении какой-либо новой информации или каких-либо изменениях информации, раскрытой в соответствии с пунктами 2 и 3, сторона в споре в кратчайший срок раскрывает такую информацию Суду и другой стороне в споре.

6. Суд может ограничить финансирование третьей стороной в следующих исключительных обстоятельствах:

а) когда ожидаемый доход данной третьей стороны, осуществляющей финансирование, превышает разумную сумму;

б) когда количество дел, финансируемых данной третьей стороной, против Договаривающейся стороны-ответчика в отношении одной и той же меры, превышает разумное количество; или

с) [...].

7. В случае невыполнения стороной в споре обязательств по раскрытию информации, предусмотренных в пунктах 2–5, Суд может:

а) приостановить или прекратить разбирательство в соответствии с проектами положений 6 или 7;

б) предписать предоставить обеспечение покрытия издержек в соответствии с проектом положения 5; или

с) принять во внимание этот факт при распределении издержек в соответствии с проектом положения 9.

8. Если стороны в споре получают финансирование, которое не допускается в соответствии с пунктом 6, Суд может принять меры, перечисленные в пункте 7, и, кроме того, предписать стороне в споре расторгнуть соглашение о финансировании и вернуть любое финансирование.

Проект положения 13. Дружественное урегулирование

1. Спор, насколько это возможно, подлежит дружественному урегулированию путем консультаций, переговоров, медиации или любым другим способом.

2. Одна из сторон может предложить другой стороне использовать средства дружественного урегулирования, упомянутые в пункте 1. Другой стороне следует приложить все разумные усилия, чтобы принять такое предложение.

3. [После такого предложения стороны воздерживаются от подачи иска в Суд в течение [6] месяцев с даты получения предложения.] [Предъявление иска для урегулирования Судом невозможно, если с момента получения предложения не истекло [6] месяцев.]

Проект положения 14. Внутренние средства правовой защиты

До предъявления иска в Суд сторона рассматривает возможность обращения в суд или компетентный орган Договаривающейся стороны, если таковой имеется.

Проект положения 15. Отказ от права возбуждать разбирательство по урегулированию спора

1. Предъявление иска в Суд невозможно, если инвестор не отказывается от своего права возбуждать или продолжать любое другое судебное разбирательство по урегулированию спора в отношении того же вопроса или меры, которые, как утверждается, представляют собой нарушение Соглашения.

2. При подаче иска в Суд инвестор представляет:
 - а) заявление о том, что он не будет возбуждать любое такое судебное разбирательство по урегулированию спора; и
 - б) заявление о том, что он отказался от такого судебного разбирательства по урегулированию спора или прекратил его, если это применимо.
3. Пункты 1 и 2 не применяются к разбирательствам, в которых инвестор ходатайствует о принятии обеспечительных/временных мер.

Проект положения 16. Срок исковой давности

Предъявление иска для урегулирования невозможно, если [3] года истекло с момента, когда инвестор впервые получил или должен был впервые получить информацию о предполагаемом нарушении Соглашения и информацию о том, что он понес убытки или ущерб.

Проект положения 17. Лишение льгот

1. Договаривающаяся сторона может лишить льгот, предусмотренных в Соглашении, инвестора из другой Договаривающейся стороны, который является предприятием этой Договаривающейся стороны, и инвестиции этого инвестора, если это предприятие принадлежит лицу или контролируется лицом из государства, не являющегося Договаривающейся стороной, и:

а) это предприятие не ведет существенной коммерческой деятельности на территории какой-либо Договаривающейся стороны, кроме лишающей льгот Договаривающейся стороны; или

б) лишающая льгот Договаривающаяся сторона принимает или сохраняет в отношении государства, не являющегося Договаривающейся стороной, или лица из государства, не являющегося Договаривающейся стороной, меры, которые запрещают сделки с этим предприятием или которые были бы нарушены или обойдены, если бы льготы, предусмотренные в Соглашении, были предоставлены этому предприятию или его инвестициям.

2. Договаривающаяся сторона может лишить льгот, предусмотренных в Соглашении, инвестора из другой Договаривающейся стороны и инвестиции этого инвестора, если:

а) инвестор получает финансирование третьей стороной способом, несовместимым с проектом положения 12;

б) инвестиции были сделаны в нарушение законов и правил Договаривающейся стороны, лишающей льгот;

с) инвестиции являются следствием или сделаны в результате коррупции, мошенничества или обмана; или

д) предъявление иска будет представлять собой неправомерное использование Соглашения и его целей.

Проект положения 18. Иски акционеров

1. Акционер может предъявить иск от своего имени только в отношении прямых убытков или ущерба, понесенных в результате нарушения Соглашения, что означает, что заявленные убытки или ущерб являются отдельными и отличными от любых заявленных убытков или ущерба предприятию, в котором акционер владеет акциями. Прямые убытки или ущерб не включают уменьшение стоимости пакета акций или выплат дивидендов акционеру в результате убытков или ущерба, понесенных предприятием. Утрата возможности осуществлять коммерческую деятельность, осуществляемую или планируемую к осуществлению предприятием, также не является прямыми убытками или ущербом.

2. Акционер может предъявить иск Договаривающейся стороне от имени предприятия этой Договаривающейся стороны, которым он владеет или управляет, только при следующих обстоятельствах:

а) все активы этого предприятия прямо и полностью экспроприированы этой Договаривающейся стороной; или

б) предприятие попыталось воспользоваться средствами правовой защиты в этой Договаривающейся стороне для возмещения своих убытков или ущерба, но подверглось обращению, аналогичному отказу в правосудии согласно обычному международному праву.

3. При предъявлении иска акционер обязан предоставить:

а) доказательства предполагаемого владения или контроля над предприятием;

б) заявление о том, что предприятие и сам акционер не будут возбуждать какое-либо другое судебное разбирательство по урегулированию спора в отношении того же вопроса или меры, которые, как утверждается, представляют собой нарушение Соглашения; и

с) заявление о том, что предприятие и сам акционер отказались от такого судебного разбирательства по урегулированию спора или прекратили его, если это применимо.

4. Если Суд принимает решение по спору в пользу акционера в ходе разбирательства в соответствии с пунктом 3, то Суд присуждает предприятию денежную компенсацию ущерба и любые применимые проценты или реституцию имущества. Решение по спору предусматривает, что оно вынесено без ущерба для любого права, которое любое лицо может иметь в соответствии с применимым законодательством Договаривающейся стороны-ответчика в отношении предусмотренной в нем помощи.

С. Положения по сквозным вопросам

Проект положения 19. Право осуществлять нормативное регулирование

Ничто в Соглашении не может толковаться как препятствующее Договаривающимся сторонам осуществлять свое право на нормативное регулирование и принимать, поддерживать и применять любые меры, которые они считают целесообразными для обеспечения того, чтобы инвестиции осуществлялись таким образом, чтобы обеспечить защиту здоровья населения, общественной безопасности, прав человека, существенных интересов безопасности или окружающей среды, поощрение и защиту культурного разнообразия или [...].

При оценке предполагаемого нарушения Договаривающейся стороной своего обязательства по Соглашению Суд уделяет особое внимание тому, что международное право предоставляет Договаривающимся сторонам в отношении [разработки внутренней политики, а также осуществления международных обязательств (включая соблюдение Парижского соглашения или любого принципа или обязательства, содержащегося в статьях 3 и 4 Рамочной конвенции Организации Объединенных Наций об изменении климата),] права осуществлять нормативное регулирование и право принимать, поддерживать и применять меры, имеющие важное значение для защиты здоровья населения, общественной безопасности, прав человека, существенных интересов безопасности или окружающей среды, поощрения и защиты культурного разнообразия или [...].

Предъявление иска невозможно, если мера, которая, как утверждается, представляет собой нарушение Соглашения, была принята Договаривающимся государством для защиты здоровья населения, общественной безопасности, прав человека, существенных интересов безопасности или окружающей среды, поощрения и защиты культурного разнообразия или [...].

Проект положения 20. Оценка ущерба и компенсация

1. Суд может присудить:
 - a) денежное возмещение ущерба и любые применимые проценты;
 - b) реституцию имущества, и в этом случае решение должно предусматривать, что ответчик может вместо реституции выплатить денежную компенсацию, соответствующую справедливой рыночной стоимости имущества на момент, непосредственно предшествующий тому, как стало известно об экспроприации или предстоящей экспроприации (в зависимости от того, что наступило раньше), и любые применимые проценты.
 2. Суд может присудить проценты до вынесения решения и после вынесения решения по разумной ставке.
 3. При оценке или расчете денежного возмещения ущерба Суд учитывает только убытки или ущерб, понесенные по причине или в результате нарушения Соглашения. Суд рассматривает также среди прочего и в зависимости от обстоятельств:
 - a) усугубляющую вину истца в результате намеренного или небрежного действия;
 - b) неспособность истца предпринять все разумные усилия для уменьшения убытков или ущерба;
 - c) отмену или изменение меры, которая, как утверждается, представляет собой нарушение Соглашения; и
 - d) любую другую компенсацию, полученную истцом или присужденную истцу в отношении того же нарушения.
 4. Суд присуждает денежное возмещение ущерба только в том случае, если оно установлено на основании удовлетворительных доказательств и не носит по своей сути спекулятивного характера. Суд не присуждает штрафные санкции.
-