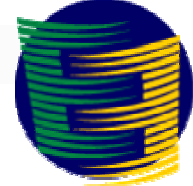


ИНВЕСТИЦИОННЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ ДЭХ

Бойко Ницов
Старший эксперт
Секретариат Энергетической Хартии



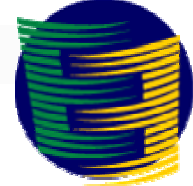
Инвестиционные положения: Краеугольный камень ДЭХ

- Предоставляет иностранным инвесторам фундаментальные права на территории принимающей страны
- Защищает иностранных инвесторов от наиболее серьезных политических рисков:
 - ☐ Дискриминация
 - ☐ Экспроприация
 - ☐ Национализация
 - ☐ Нарушение договоров
 - ☐ Ущерб в результате войны и аналогичных событий
 - ☐ Необоснованные ограничения на перевод средств
- Основывается на содержании и структуре двусторонних ИД
- Отражает тесную взаимосвязь между инвестициями, торговлей и транзитом
- Уважает суверенитет стран-членов в проведении внутренней политики в энергетике
- Закрепляет права инвесторов по разрешению споров и процедур разрешения споров

Определение “Инвестиции”



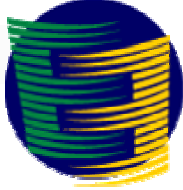
- Широкое, неисчерпывающее, на основе активов (любой вид активов принадлежащих инвестору), в т.ч.:
 - Собственность (вещественную и невещественную, движимую и недвижимую)
 - Долевое участие (акции, вклады, паи и т.д.)
 - Долговые обязательства компаний (облигации и т.д.)
 - Право требования по денежным средствам и по обязательствам выполнения контрактов, имеющее экономическую ценность и связанное с инвестицией
 - Интеллектуальную собственность
 - Доходы
 - Любое право, предоставленное законом или по контракту или лицензии.
- Распространяется “вниз” (на активы холдинговой компании)
- Распространяется на “связанные активы” (на инвестиции, косвенно связанные с деятельностью в энергетике, напр. на помещение офиса НПЗ)
- Прочие определения: “хозяйственная деятельность в энергетическом секторе”, “энергетические материалы и продукты”



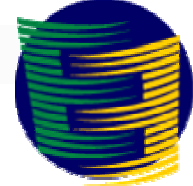
Принцип недискриминации осуществленных инвестиций

- Предоставляет инвесторам других ДС либо национальный режим, либо режим наибольшего благоприятствования (РНБ), в зависимости от того, какой из них является наиболее благоприятным.
- Изъятия не предвидятся
- Тем не менее, принцип недискриминации не применяется в полном объеме или нуждается в разъяснении в трех случаях:
 - По отношению к налогообложению (изъятия допускаются)
 - Субсидий и финансовой помощи на технологические исследования и разработки
 - Охрана прав интеллектуальной собственности (регулируется соответствующими международными соглашениями по самым высоким международным стандартам)
 - Кроме того, РФ имеет право требовать от иностранных инвесторов, чтобы те получили разрешение на аренду федеральной земли в законодательном порядке (соблюдая, однако, принцип РНБ)

Осуществление инвестиций (до момента их возникновения)

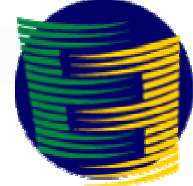


- Принцип недискриминации применяется полностью только после осуществления инвестиции (на “пост-инвестиционном этапе”)
- Осуществление инвестиции:
 - Условие “стремиться” [Статья 10(2)]
 - Условие “стэндстилл” (не вводить новые ограничения) и условие “роллбэк” [постепенно сокращать существующие ограничения) – Статья 10(5)]
- “Голубая книга” – свод изъятий из принципа недискриминации



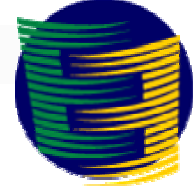
Экспроприация

- Политически мотивированные экспроприации бывают все реже и реже, но... Кроме того, экспроприации могут быть мотивированы не политическими причинами (напр. строительство дорог и т.п.)
- Экспроприация допустима при соблюдении некоторых условий (Статья 13):
 - В государственных интересах
 - Без дискриминации
 - С соблюдением надлежащих правовых процедур
 - С выплатой быстрой, достаточной и эффективной компенсации
 - В соответствии со справедливой рыночной стоимостью к моменту экспроприации, или до того момента, если извещение об экспроприации влияет на стоимость
 - Инвестор вправе требовать выплату компенсации в свободно конвертируемой валюте, включая проценты по коммерческой ставке до момента выплаты
 - Инвестор имеет право на незамедлительную переоценку стоимости инвестиции и компенсации в соответствии с законодательством принимающей страны, судебным или другим компетентным и независимым органом этой страны [Статья 13(2)].



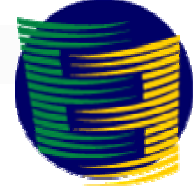
Перевод платежей

- Защищает от высокого уровня инфляции, длительных задержек, неустойчивости курса обмена или малых объемов валютных резервов, путем обеспечения перевода платежей без задержек и препятствий.
- Принимающие страны обязаны:
 - Производить переводы без задержки
 - Проводить переводы по рыночному обменному курсу и в свободно конвертируемой валюте
 - Допускать проведение переводов:
 - Первоначального и дополнительного капитала;
 - Доходов;
 - Платежей в соответствии с контрактом;
 - Неизрасходованных заработков и прочих вознаграждений персонала;
 - Выручку от продажи или ликвидации инвестиции;
 - Выплаты, возникающие в результате разрешения инвестиционного спора;
 - Компенсации за ущерб или экспроприацию.



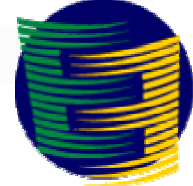
Прочие важные положения

- Отдельные инвестиционные договоры
 - ДС обязаны соблюдать обязательства, принятые по отношению к инвестору или инвестиции любой другой ДС (т.е. охвачены как компании-дочки, так и головные фирмы – учредители дочерних компаний);
 - Нарушение отдельного инвестиционного договора становится нарушением ДЭХ (иностранцы могут прибегнуть к механизму урегулирования споров ДЭХ).
- Ключевой персонал
 - Иностранцы могут нанимать ключевой персонал по своему усмотрению, независимо от гражданства, при условии, что такой персонал имеет необходимые разрешения на работу и пребывание;
 - ДС должны добросовестно рассматривать просьбы иностранного инвестора о разрешениях на въезд и пребывание ключевого персонала
- Суброгация / передача прав
- Связь с другими соглашениями
- Неприменение инвестиционных положений в определенных обстоятельствах (“компании – почтовые ящики” и т.д.)
- Возмещение убытков



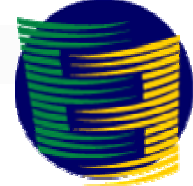
Разрешение споров

- Споры между инвестором и государством:
 - Предполагаемые нарушения обязательств принимающей страной по Части III Договора (поощрение и защита инвестиций)
 - Механизм:
 - Сначала дружественным образом (трехмесячный период для консультаций)
 - Право выбора между национальным и международным разрешением спора (в национальные суды, в соответствии с любой предварительно согласованной процедурой – напр. 2х сторонний инвестиционный договор, либо же в международный арбитраж)
 - Право выбора между различными международными арбитражными форумами (Конвенция ICSID, UNCITRAL, Арбитражный институт Международной торговой палаты - Стокгольм)
 - Применимые правовые нормы и окончательность решений – ДЭХ + международное право, решение окончательно (может включать решение об уплате процентов)
 - Приведение в исполнение арбитражных решений – Нью-Йоркская Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений



Разрешение споров

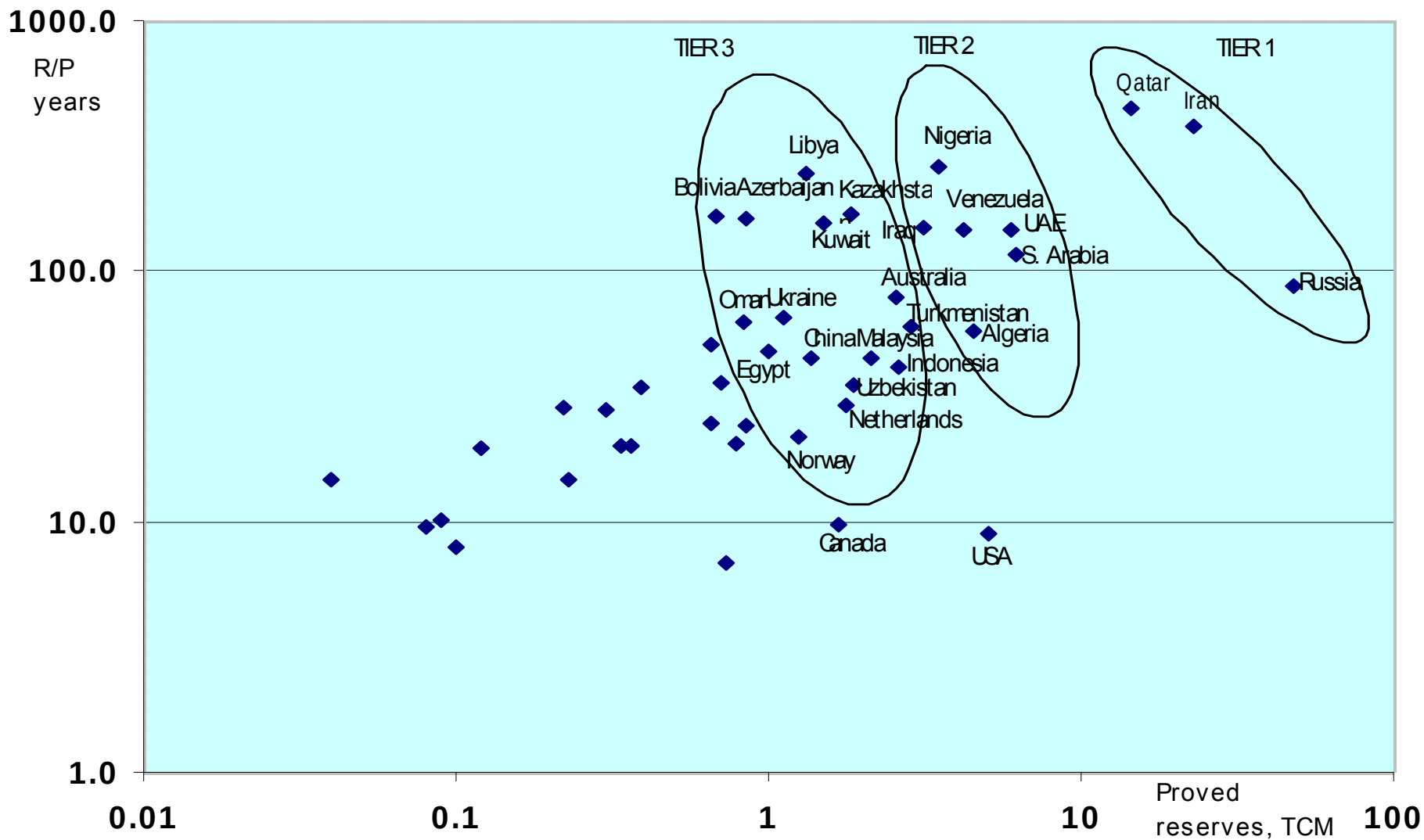
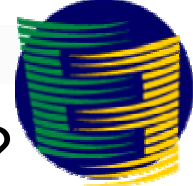
- Споры между государствами:
 - Не ограничивается инвестиционными спорами, охватывает также споры относительно применения и толкования ДЭХ (с некоторыми исключениями и изъятиями);
 - Механизм: Дружественным образом, затем UNCITRAL, если иное не оговорено ДС;
 - Международный арбитраж не может использоваться в следующих случаях:
 - Применение и толкование вопросов, касающихся конкуренции и окружающей среды;
 - Соблюдение обязательств по отдельным инвестиционным договорам странами, перечисленными в Приложении IA к ДЭХ;
 - Вопросы торговли или связанных с торговлей инвестиционных вопросов (если не оговорено иное)
 - Решение окончательно и обязательно. Арбитраж проводится в Постоянной Палате Третейского Суда в Гааге, если не оговорено иное.

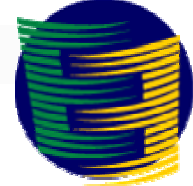


Влияние ДЭХ на инвестиционные риски и потоки инвестиций

- Политические риски являются определяющими по отношению к решениям инвесторов:
 - Допустима ли инвестиция или нет? - “Запретные страны”;
 - Если допустима, то при какой норме рентабельности? – Высокие риски ограничивают инвестиции случаями, где можно получить высокую рентабельность.
- Снижение рисков приводит к:
 - Большему потоку инвестиций (уменьшается площадь “запретной территории”);
 - Большим доходам для принимающей страны (инвесторы идут на дело даже если рентабельность относительно низка).

Близкий к сердцу пример (природный газ): Куда идти?

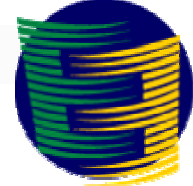




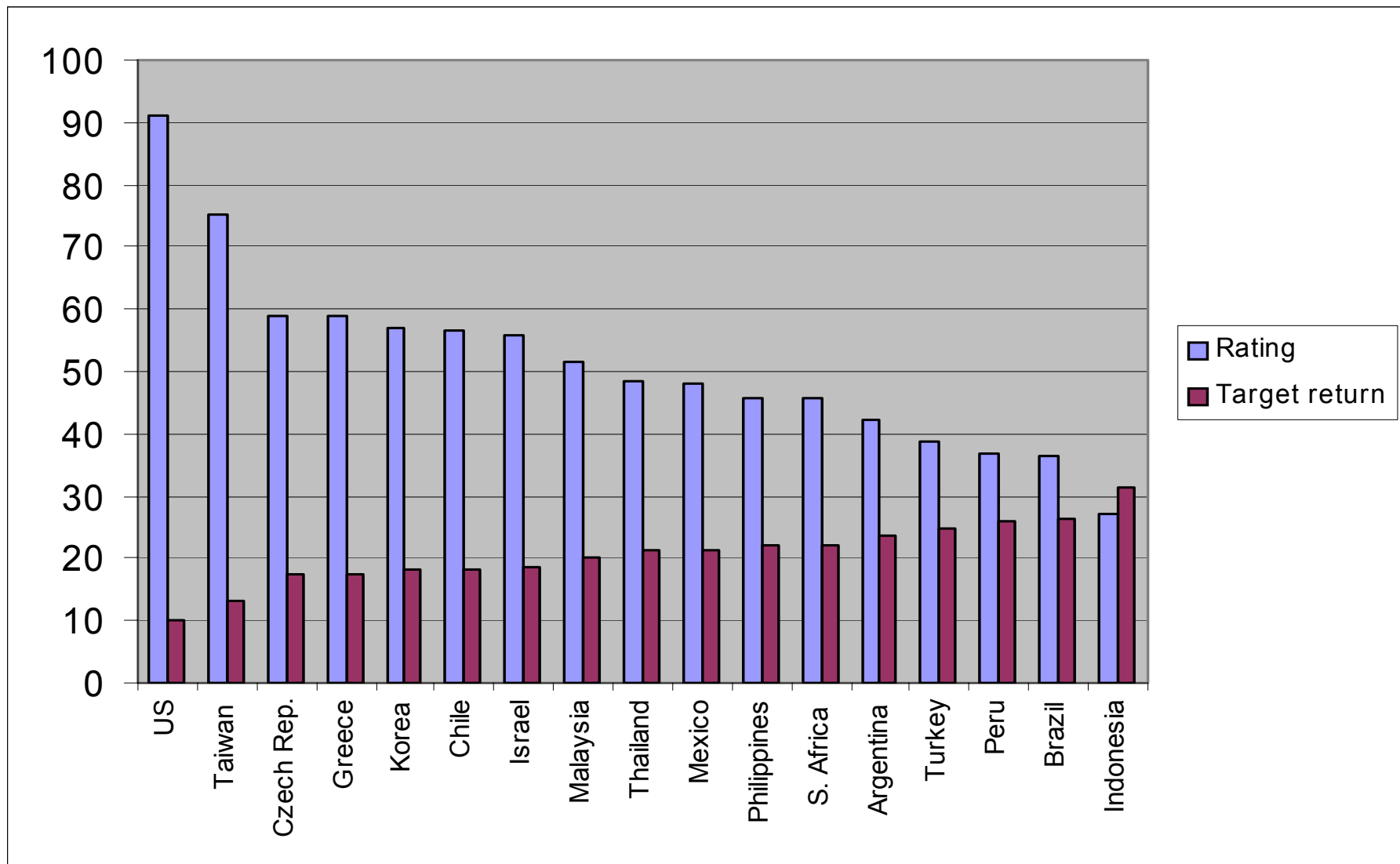
Взглянем еще раз: Глобальная перспектива

	Запасы ТСМ на конец 2001 г.	З/Д Годы на конец 2001 г.
Азербайджан	0.8	163
Иран	23.0	380
Ирак	3.1	150
Казахстан	1.8	170
Катар	14.4	443
Российская Федерация ^[1]	47.6	88
Саудовская Аравия	6.2	116
Туркменистан	2.9	60
ОАЭ	6.0	146
Узбекистан	1.9	35
Всего по странам:	107.7	124
Всего в мире:	155.1	62

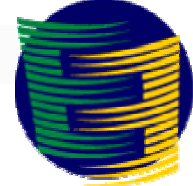
^[1] Применяет ДЭХ на временной основе .



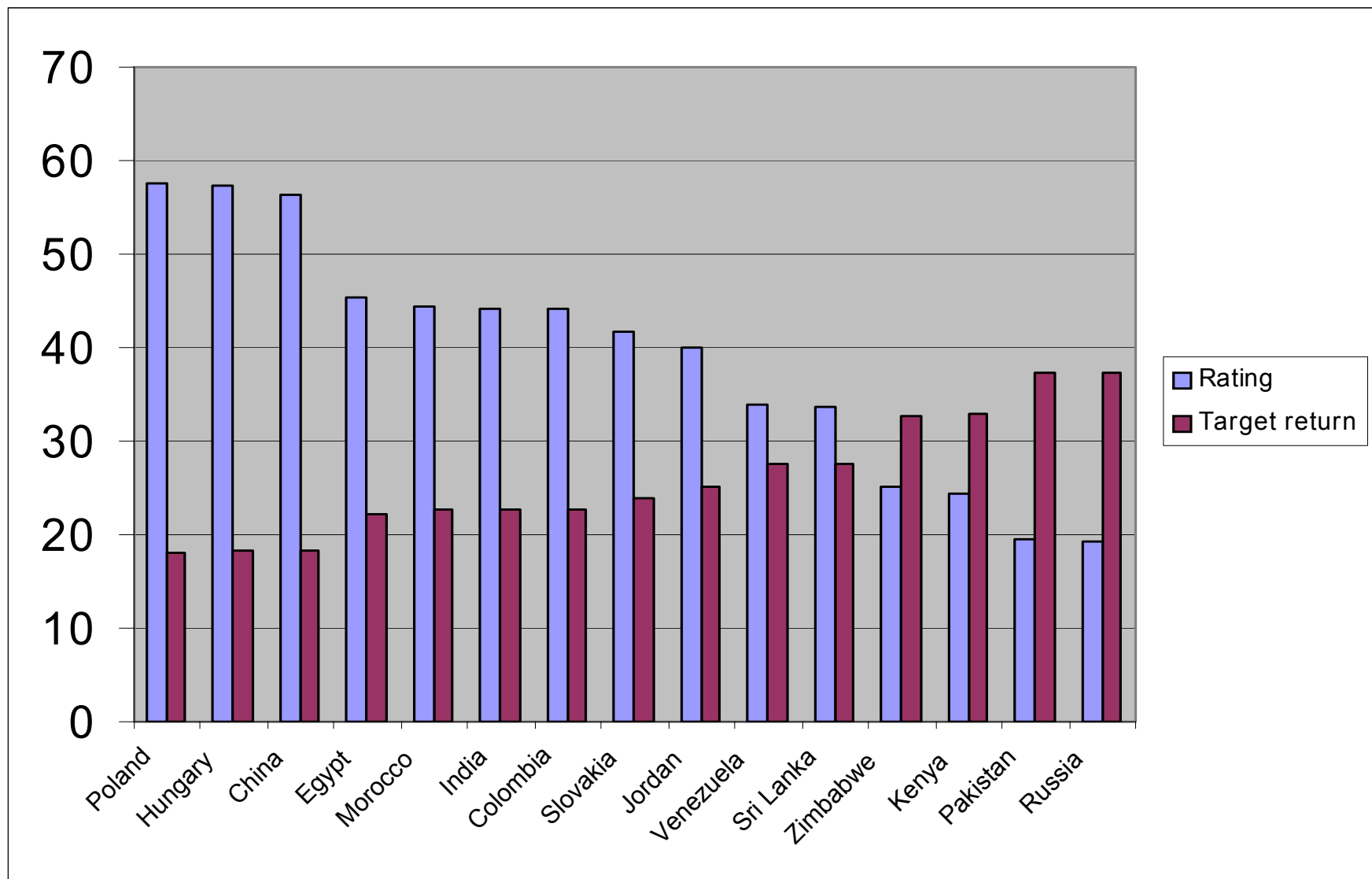
Риск и вознаграждение – “Ограниченное участие”

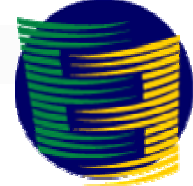


Для иллюстрации только, по состоянию на середину 90-х годов. Источник: Документ Секретариата IN-27.



Риск и вознаграждение: “Запретная зона”





Смысл риска

Длина трубопровода	Пропускная способность млрд. м ³ / год (32 дюйма, высокое давление)	Стоимость газа на месторождении, \$/1,000 м ³	Целевая норма рентабельности (или же ставка дисконта для оценки NPV)	Минимально приемлемый тариф транспортировки для обеспечения целевой NPV и обслуживания займов, \$/1,000 м ³	Минимальная цена газа в пункте поставки для обеспечения требуемой NPV и обслуживания займов, \$/1,000 м ³
3,850	7	50	10	~48-50	~100
3,850	7	50	15	~65	~115
3,850	7	50	20	~82	~132
3,850	7	50	25	~100	~150
3,850	7	50	30	~117	~167

Для иллюстрации только. Источник: Документ Секретариата IN-27.

Издержки риска



	Оценка глобального риска	ВВП, 1999, млрд. 1990 \$	Минималь- но требуемые инвестиции в инфраструк- туру газовой отрасли, млн. \$	Издерж- ки капита- ла из расчета 12% дискон- та в год, млн. дол.	Ставка дискон- та с учетом ставки риска, %	Издерж- ки капита- ла при ставке дискон- та с учетом ставки риска, млн \$ / год	Издерж- ки риска, млн \$ в год	Еже- годные потери в % к ВВП
Узбекистан	22.4	21.4	535	64.2	37%	197.95	133.8	0.63%
Азербай- джан	26.8	5.2	130	15.6	32%	41.6	26.0	0.50%
Украина	30.6	63.5	1588	190.5	28%	444.5	254.0	0.40%
Российская Федерация	35	360.6	9015	1081.8	24%	2163.6	1081.8	0.30%
Казахстан	37.9	25.0	625	75.0	22%	137.5	62.5	0.25%
Всего		475.7	11,893	1,427.1		2,985.15	1,558.1	~0.33%

Выводы



- ДЭХ является инструментом снижения некоторых видов политического риска для инвесторов.
- Независимо от того, насколько успешно были решены вопросы риска с точки зрения технических, экономических и оперативных рисков конкретного проекта в его контрактной структуре, *некоторые виды рисков, имеющих место в какой-то стране*, не могут быть снижены средствами, присущими какому-то конкретному проекту.
- В частности, очень важную роль имеют политические риски, существующие на уровнях отрасли, всего энергетического сектора, всей экономики или же даже на уровне какой-то группы стран.
- Эти риски обычно являются частью инвестиционного климата и рыночной структуры отрасли, энергетики и всей экономики.
- Эти политические риски часто приводят к дополнительным издержкам для стран-источников энергетических потоков, а равно же для транзитных стран и для стран-получателей таких потоков.
- ДЭХ является одним из наиболее недорогих и эффективных инструментов для снижения политических рисков, и его полезный эффект для стран-членов может измеряться миллиардами.