



УДК 341.63
ББК 67.910.821

ПРАВОВЫЕ МЕХАНИЗМЫ ВЛИЯНИЯ МЕЖДУНАРОДНОГО КОММЕРЧЕСКОГО АРБИТРАЖА НА ФОРМИРОВАНИЕ БЛАГОПОЛУЧНОГО ИНВЕСТИЦИОННОГО ИМИДЖА ГОСУДАРСТВА

Иншакова Агнесса Олеговна

Доктор юридических наук, профессор,
заведующая кафедрой гражданского и международного частного права
Волгоградского государственного университета, базовой кафедры ЮНЦ РАН
ainshakova@list.ru, gpigr@volsu.ru
просп. Университетский, 100, 400062 г. Волгоград, Российская Федерация

Аннотация. Поднятая в статье проблематика основывается на том факте, что современная роль международных коммерческих арбитражей в международном праве не сводится к простому разрешению споров между сторонами внешнеторговых контрактов. Функционирование международных коммерческих арбитражей имеет не только материальные результаты в виде решений и толкования норм права, но и влияет на формирование бизнес-имиджа страны. Обосновывается, что авторитетный, квалифицированный арбитраж формирует respectable облик государства в международной предпринимательской среде, укрепляет его репутацию, что, в свою очередь, ведет к стабилизации экономики, в том числе путем создания благоприятного инвестиционного климата. В статье поднимаются проблемы, умаляющие эффективность, компетентность и независимость национального арбитража в сравнении с наиболее авторитетными арбитражами мира. Среди них – проблема принудительного исполнения арбитражных решений, а также сложная для понимания иностранных партнеров ситуация с двумя системами российских арбитражных судов.

Ключевые слова: международная правовая среда, национальный бизнес-имидж, благоприятный инвестиционный климат, интернациональная коммерческая практика, инвестиционное сотрудничество, международный коммерческий арбитраж, защита прав инвесторов, принудительное исполнение арбитражных решений.

Считается, что международные органы по разрешению споров (и в том числе международные коммерческие арбитражи) оказывают влияние на развитие международного права по нескольким направлениям: 1) толкование и разъяснение содержания норм международного права и положений международных договоров; 2) «кристаллизация» обычных норм и толкование международных договоров в их решениях; 3) принятие решений в качестве фактических прецедентов, самостоя-

тельных с точки зрения источников права [10]. Значение указанных явлений усиливается тем фактом, что члены коллегий арбитров не просто действуют в международной правовой среде, но и вырабатывают общие решения с учетом собственной принадлежности к разным правовым системам и культурам, что позволяет говорить о подлинной интернациональности результатов их деятельности [15]. Таким образом, можно говорить о том, что на сегодняшний день роль международных

коммерческих арбитражей в международном праве не сводится к простому разрешению споров между сторонами внешнеторговых контрактов, но выполняет функцию по установлению содержания норм международного права, опережающую недостаточно гибкий и динамичный правотворческий процесс.

Кроме того, функционирование международных коммерческих арбитражей имеет не только материальные результаты в виде решений и толкования норм права, но и влечет менее очевидные и предсказуемые последствия. В частности, речь идет о создании бизнес-имиджа страны. Авторитетный, квалифицированный арбитраж формирует respectable облик государства в международной предпринимательской среде, укрепляет его репутацию, что, в свою очередь, ведет к стабилизации экономики, в том числе путем создания благоприятного инвестиционного климата.

В XXI в. отношения по предоставлению капиталов для достижения определенных экономических целей получают все большее распространение, приобретают интернациональный характер: коммерческая практика со всей наглядностью демонстрирует, что выгоднее финансировать производство товаров и услуг в непосредственной близости от потребителя, нежели нести затраты по перемещению производимых благ [6]. В силу этого неизбежно возрастает значение правовых механизмов защиты прав инвесторов. Именно поэтому современные международные коммерческие арбитражи уже не ограничиваются рассмотрением круга споров, возникающих между частными лицами – партнерами по внешнеторговым контрактам. Существенное значение в их деятельности придается разрешению международных инвестиционных споров – споров между государством и частным иностранным инвестором, связанных с его инвестициями на территории принимающего инвестиции государства [4].

Сегодня уже не вызывает сомнений тот факт, что основной предпосылкой и одним из ведущих средств динамичного развития страны является активная инвестиционная деятельность; как следствие, создание благоприятного и конкурентоспособного инвестиционного климата имеет стратегическое значение. Инвестиции играют центральную роль в экономике

страны, определяют ее состояние и рост. Инвестирование средств в экономику позволяет увеличить объемы производства, национальный доход, стимулировать развитие отраслей и предприятий, в наибольшей степени удовлетворяющих спрос на те или иные товары и услуги.

Высокий инвестиционный потенциал Российской Федерации несомненен: большая емкость рынка, богатство природных ресурсов, высокий уровень образования и, следовательно, наличие высококвалифицированных кадров делают отечественную экономику весьма перспективным объектом капиталовложений. Однако при этом Россия испытывает острую нехватку инвестиций [1]. По состоянию на 2012 г. Российская Федерация, находясь на 1-м месте по инвестиционной привлекательности среди стран БРИКС, заняла лишь 112-е место из 183 по реальному состоянию инвестиционного климата. В связи с этим одной из системообразующих экономических целей РФ является вхождение в двадцатку стран с наилучшим бизнес-климатом, что позволит существенно поднять уровень ВВП [9].

Увеличение удельного веса иностранных инвестиций в национальной экономике является одной из характерных черт глобализационного процесса, формирования целостности мировой экономической системы. На современном этапе Россия, предпринимающая активные шаги на пути интеграции в глобальную экономическую систему (среди которых одним из наиболее значимых стало присоединение к Всемирной торговой организации), крайне заинтересована в иностранных капиталах и, следовательно, должна принимать меры к улучшению своего инвестиционного климата.

Нельзя отрицать существенную роль институциональных арбитражей для интернационализации хозяйственной жизни, невозможной без разнопланового экономического и научно-технического сотрудничества. Как отмечает профессор М.М. Богуславский, в отличие от начала XX в. (времени появления первых международных коммерческих арбитражей), в XXI в. такое сотрудничество не сводится к торговле, но предполагает обмен товарами и услугами, промышленное и инвестиционное сотрудничество, появление новых видов договорных связей [2].

От эффективности функционирования системы третейских судов во многом зави-

сит инвестиционный климат государства, формируется вектор развития экономики. Цивилизованное ведение бизнеса, сохранение лояльных отношений между партнерами по внешнеэкономическим контрактам невозможны без отлаженной, надежной и справедливой системы разрешения коммерческих споров. Очевидно, что авторитетный, стабильный коммерческий арбитражный суд с последовательной и предсказуемой практикой оказывает позитивное воздействие на восприятие бизнес-имиджа государства на международном уровне, в том числе в сообществе инвесторов; и, напротив, нестабильность, непредсказуемость деятельности национальных арбитражей оказывают на инвестиционную привлекательность страны деструктивное влияние.

На сегодняшний день оформилась правовая позиция, указывающая на тот факт, что, несмотря на основополагающий характер национального права принимающего государства для определения правового режима иностранных инвестиций, в конечном итоге инвестиционный успех государства в наибольшей степени зависит от его взаимодействия с другими государствами и умения создать привлекательные условия для иностранных инвесторов [5].

Инвестиционный климат – сложная составная категория, которую формирует большое количество факторов; одним из важнейших среди них вполне естественно является наличие комфортной правовой среды, и нередко именно он является решающим для инвестора. С логической точки зрения это представляется вполне оправданным: вкладывать средства в экономику государства, не располагающего приемлемой законодательной базой, доступным и понятным механизмом защиты нарушенных прав, удовлетворительной правоприменительной практикой, крайне рискованно.

Таким образом, приоритетным направлением деятельности для государств, заинтересованных в привлечении иностранных инвестиций, в том числе прямых, является создание комфортной правовой среды, совершенствование законов и практики их применения. Одним из важнейших объектов приложения такой позитивной деятельности государства должна быть сфера разрешения международных коммерческих споров. Как уже указывалось, именно стабильность, предсказуемость и компетен-

тность национального арбитража создают положительный инвестиционный имидж государства [14]. Международный коммерческий арбитраж позволяет сконструировать адаптивную процедуру разрешения споров, что делает его мощным инструментом для сложных коммерческих транзакций, в том числе для прямых иностранных инвестиций. Гибкость процедуры, гарантии конфиденциальности, позволяющие обеспечить максимальную защиту коммерческих секретов и деловой репутации, возможность выбора квалифицированных специалистов на роль арбитров – все это делает третейские суды привлекательным способом разрешения конфликтов для инвесторов и субъектов международной торговли. Именно поэтому странам, желающим активизировать приток иностранных инвестиций в свою экономику, необходимо развивать сферу международного коммерческого арбитража как в правовом, так и в организационном плане [16].

Вместе с тем к сдерживающим факторам, препятствующим притоку прямых иностранных инвестиций в экономику России, относятся:

- зависимость экономики от мировых цен на сырье;
- высокий уровень коррупции;
- недостаточно эффективная кредитно-денежная политика;
- низкий уровень диверсификации экономики и др.

Указанные явления являются серьезными факторами риска для инвесторов, делая отечественную экономику крайне подверженной влиянию кризисных явлений [11].

Получить относительно непредвзятое представление об инвестиционной привлекательности России в мировом сообществе позволяет, например, доклад Государственного департамента США, в котором отмечается, что, несмотря на ряд положительных изменений, происшедших в этой сфере в 2012 г. (речь идет прежде всего о вступлении России в Международную торговую организацию), инвесторы, желающие осуществить капиталовложение в российскую экономику, вынуждены иметь дело с запутанной процедурой и нестабильным правовым регулированием, ведущими к коррупции в политических и правовых структурах. В докладе также указывается, что одной из главных проблем российс-

кой системы международного коммерческого арбитража является исполнение решений, что также негативно сказывается на инвестиционном климате и привлекательности [12].

Действительно, российские государственные арбитражные суды часто отказывают в выдаче экзекватур и исполнительных листов, ссылаясь на противоречие решений третейских судов отечественному публично-му порядку, что для зарубежной правовой практики является экзотикой [8].

7 декабря 2011 г. ICC Russia совместно с Международным арбитражным судом ICC провела традиционную ежегодную конференцию по вопросам международной арбитражной практики, темой которой стал «Международный арбитраж. Россия как место арбитража: за и против». В качестве цели проведения конференции заявлено улучшение имиджа России как места арбитражного разбирательства [7]. В ходе конференции были представлены результаты опроса, в котором участвовало 136 респондентов – иностранных и отечественных практикующих юристов-международников. Итоги опроса показали, что на сегодняшний день Россия в качестве места арбитража существенно отстает по популярности от наиболее именитых мировых арбитражных институтов (Лондон, Женева, Париж, Токио и др.). Отмечено, что даже российские юристы нередко избегают ведения арбитражной процедуры в России, понимая, что в перспективе могут возникнуть проблемы с исполнением решений [17]. По этой причине в Москве обычно предпочитают рассматривать или споры на небольшие суммы, или дела, в которых необходимо применить российское право [3].

Таким образом, можно прийти к выводу, что одной из наиболее серьезных проблем, затрудняющих инвестиционную деятельность в России, является сфера разрешения международных коммерческих споров, в особенности – проблема принудительного исполнения арбитражных решений. По мнению западных юристов, сама система международного коммерческого арбитража в России характеризуется меньшей эффективностью, компетентностью и независимостью по сравнению с наиболее авторитетными мировыми арбитражами. В качестве одной из проблем указывается также сложная для понимания иностранных партнеров ситуа-

ция с двумя системами арбитражных судов в России – государственных арбитражных и коммерческих арбитражных (третейских) [13].

Очевидно, что многие участники международной коммерческой деятельности неудовлетворены деятельностью российских третейских судов и предпочитают переносить разрешение споров в зарубежные арбитражные институты. Такая ситуация ведет к подрыву доверия к российскому государству, компрометирует нашу судебную систему, ухудшает инвестиционный климат.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Барановская, Е. А. Создание конкурентоспособного инвестиционного климата в России как основа модернизации: некоторые правовые аспекты / Е. А. Барановская // Вестник Балтийского федерального университета им. И. Канта. – 2013. – № 3. – С. 143–151.
2. Богуславский, М. М. Современные тенденции расширения сферы действия институциональных арбитражных судов / М. М. Богуславский // Официальный сайт МКАС при ТПП РФ. – Электрон. текстовые дан. – Режим доступа: http://www.tpprf-mkas.ru/en/component/docman/doc_download/93. – Загл. с экрана.
3. Внутренний арбитраж обогнал международный. В России привлекателен не международный арбитраж, а третейские суды // Социальная сеть для юристов «Zakon.ru». – Электрон. текстовые дан. – Режим доступа: http://zakon.ru/blogs/vnutrennij_arbitrazh_obognal_mezhdunarodnyj_v_rossii_privlekatelen_ne_mezhdunarodnyj_arbitrazh_a_tr/1664. – Загл. с экрана.
4. Гармоза, А. П. Арбитраж на основании международных инвестиционных соглашений: вопросы компетенции / А. П. Гармоза. – М. : Инфотропик Медиа, 2012. – 352 с.
5. Доронина, Н. Г. Международное частное право и инвестиции / Н. Г. Доронина, Н. Г. Семилютина. – М. : Контракт : Волтерс Клувер, 2011. – 272 с.
6. Доронина, Н. Г. Порядок разрешения инвестиционных споров как фактор, улучшающий инвестиционный климат / Н. Г. Доронина, Н. Г. Семилютина // Вопросы международного частного, сравнительного и гражданского права, международного коммерческого арбитража: LIBER AMICORUM в честь А. А. Костина, О. Н. Зименковой, Н. Г. Елисеева. – М. : Статут, 2013. – С. 113–143.
7. Ежегодная международная конференция «Международный арбитраж. Россия как место арбитража».

ража: за и против» // Официальный сайт ICC Russia – Российский национальный комитет Международной торговой палаты – Всемирной организации бизнеса. – Электрон. текстовые дан. – Режим доступа: <http://www.iccwbo.ru/actions/337>. – Загл. с экрана.

8. Карабельников, Б. Признание и исполнение арбитражных решений – гордость и бесстыдство / Б. Карабельников // Официальный сайт издания «Экономика и жизнь». – Электрон. текстовые дан. – Режим доступа: <http://www.eg-online.ru/article/160788>. – Загл. с экрана.

9. Послание Президента РФ Федеральному Собранию от 12 декабря 2012 г. // Российская газета. – 2012. – 13 дек. (№ 287).

10. Уоскин, С. В. О роли арбитражей в развитии инвестиционного права на примере определения понятия «капиталовложение» / С. В. Уоскин // Международное правосудие. – 2013. – № 3(7). – С. 95–105.

11. Шарина, Г. А. Инвестиционный климат России: современное состояние, проблемы и пути развития / Г. А. Шарина, О. Э. Дембилов // Молодой ученый. – 2013. – № 11. – С. 503–505.

12. 2013 Investment Climate Statement – Russia / Bureau of Economic and Business Affairs // U.S. Department of State’s Official Website. – Electronic text data. – Mode of access: <http://www.state.gov/e/eb/rls/othr/ics/2013/204720.htm>. – Title from screen.

13. Glusker, E. Arbitration hurdles facing foreign investors in Russia: analysis of present issues and implications / E. Glusker // Pepperdine Dispute Resolution Law Journal. – 2010. – Vol. 10, Iss. 3. – P. 1–28.

14. Investing Across Borders 2010. Indicators of foreign direct investment regulation in 87 economies / The World Bank Group. – Washington, D. C., 2010. – 198 p.

15. Kaufmann-Kohler, G. Arbitral Precedent: Dream, Necessity or Excuse? / G. Kaufmann-Kohler // Arbitration International. – 2007. – Vol. 23, № 3. – P. 357–378.

16. Pouget, S. Arbitrating and Mediating Disputed. Benchmarking arbitration and mediation regimes for commercial disputes related to foreign direct investment / S. Pouget ; The World Bank Group. – International Finance Corporation, 2013. – 50 p.

17. Russia as a place for arbitration. Survey by the Russian National Committee of the International Chamber of Commerce (ICC Russia) // Official Website ICC Russia. – Electronic text data. – Mode of access: http://www.iccwbo.ru/documents/icc_russia_survey_russia_as_a_place_for_arbitration_conclusions_eng36.pdf. – Title from screen.

REFERENCES

1. Baranovskaya E.A. Sozdanie konkurento-sposobnogo investitsionnogo klimata v Rossii kak

osnova modernizatsii: nekotorye pravovye aspekty [The Creation of Competitive Investment Climate in Russia as the Basis of Modernization: Some Legal Aspects]. *Vestnik Baltiyskogo federalnogo universiteta im. I. Kanta*, 2013, no. 3, pp. 143–151.

2. Boguslavskiy M.M. Sovremennyye tendentsii rasshireniya sfery deystviya institutsionnykh arbitrazhnykh sudov [The Modern Trends in Broadening the Scope of Institutional Arbitration Courts]. *Ofitsialnyy sayt MKASpri TPPRF* [The Official Website of the ICAC]. Available at: http://www.tpprf-mkac.ru/en/component/docman/doc_download/93.

3. Vnutrenniy arbitrazh obognal mezhdunarodnyy. V Rossii privilekatelen ne mezhdunarodnyy arbitrazh, a treteyskie sudy [The Domestic Arbitration Outran the International One. It is an Arbitration Tribunal that is Attractive in Russia, not the International Arbitration]. *Sotsialnaya set dlya yuristov “Zakon.ru”* [The Social Network for Lawyers “Zakon.ru”]. Available at: http://zakon.ru/blogs/vnutrennij_arbitrazh_obognal_mezhdunarodnyj_v_rossii_privilekatelen_ne_mezhdunarodnyj_arbitrazh_a_tr/1664.

4. Garmoza A.P. *Arbitrazh na osnovanii mezhdunarodnykh investitsionnykh soglasheniy: voprosy kompetentsii* [The Arbitration Under International Investment Agreements: Issues of Competence]. Moscow, Infotropik Media Publ., 2012. 352 p.

5. Doronina N.G., Semilyutina N.G. *Mezhdunarodnoe chastnoe pravo i investitsii* [The International Private Law and Investments]. Moscow, Kontrakt Publ., Volters Kluver Publ., 2011. 272 p.

6. Doronina N.G., Semilyutina N.G. Poryadok razresheniya investitsionnykh sporov kak faktor, uluchshayushchiy investitsionnyy klimat [The Procedure of Settling Investment Disputes as the Factor Improving the Investment Climate]. *Voprosy mezhdunarodnogo chastnogo, sravnitel'nogo i grazhdanskogo prava, mezhdunarodnogo kommercheskogo arbitrazha: LIBER AMICORUM v chest A.A. Kostina, O.N. Zimenkovoy, N.G. Eliseeva* [The Issues of International Private, Comparative Law and Civil Law, International Commercial Arbitration: LIBER AMICORUM in the Honor of A.A. Kostin, O.N. Zimenkova, N.G. Eliseev]. Moscow, Statut Publ., 2013, pp. 113–143.

7. Ezhegodnaya mezhdunarodnaya konferentsiya “Mezhdunarodnyy arbitrazh. Rossiya kak mesto arbitrazha: za i protiv” [The Annual International Conference “International Arbitration. Russia as the Place of Arbitration: Pros and Cons”]. *Ofitsialnyy sayt ICC Russia - Rossiyskiy natsionalnyy komitet Mezhdunarodnoy trgovoy palaty - Vsemirnoy organizatsii biznesa* [The Official Website of ICC Russia – Russian National Committee of the International Chamber of Commerce – the World Business Organization]. Available at: <http://www.iccwbo.ru/actions/337/>.

8. Karabelnikov B. Priznanie i ispolnenie arbitrazhnykh resheniy - gordost i besстыdstvo [The Recognition and Enforcement of Arbitral Awards – the Pride and Shamelessness]. *Ofitsialnyy sayt izdaniya “Ekonomika i zhizn”* [The Official Website of “Economy and Life” Issue]. Available at: <http://www.eg-online.ru/article/160788/>.

9. Poslanie Prezidenta RF Federalnomu Sobraniyu ot 12 dekabrya 2012 g. [The Message by the President of the Russian Federation to the Federal Assembly of December 12, 2012]. *Rossiyskaja gazeta*, 2012, 13th Dec. (no. 287).

10. Usoskin S.V. O roli arbitrazhey v razvitiy investitsionnogo prava na primere opredeleniya ponyatiya “kapitalovlozhenie” [On the Role of Arbitration Courts in the Development of Investment Law on the Example of Defining the Notion of “Capital Investment”]. *Mezhdunarodnoe pravosudie*, 2013, no. 3(7), pp. 95-105.

11. Sharinova G.A., Dembilov O.E. Investitsionny klimat Rossii: sovremennoe sostoyanie, problemy i puti razvitiya [The Investment Climate in Russia: Modern State, Problems and Ways of Development]. *Molodoy uchenyy*, 2013, no. 11, pp. 503-505.

12. 2013 Investment Climate Statement – Russia. Bureau of Economic and Business Affairs. U.S.

Department of State’s Official Website. Available at: <http://www.state.gov/e/eb/rls/othr/ics/2013/204720.htm>.

13. Glusker E. Arbitration Hurdles Facing Foreign Investors in Russia: Analysis of Present Issues and Implications. *Pepperdine Dispute Resolution Law Journal*, 2010, Vol. 10, iss. 3, pp. 1-28.

14. *Investing Across Borders 2010. Indicators of foreign direct investment regulation in 87 economies*. The World Bank Group. Washington, D.C., 2010. 198 p.

15. Kaufmann-Kohler G. Arbitral Precedent: Dream, Necessity or Excuse? *Arbitration International*, 2007, Vol. 23, no. 3, pp. 357-378.

16. Pouget S. *Arbitrating and Mediating Disputed. Benchmarking arbitration and mediation regimes for commercial disputes related to foreign direct investment*. The World Bank Group, International Finance Corporation, 2013. 50 p.

17. Russia as a place for arbitration. Survey by the Russian National Committee of the International Chamber of Commerce (ICC Russia). *Official Site of ICC Russia – Russian National Committee of the International Chamber of Commerce – the World Business Organization*. Available at: http://www.iccwbo.ru/documentsicc_russia_survey_russia_as_a_place_for_arbitration_conclusions_eng36.pdf.

THE LEGAL MECHANISMS OF INFLUENCE OF THE INTERNATIONAL COMMERCIAL ARBITRATION ON THE FORMATION OF FAVORABLE INVESTMENT IMAGE OF STATE

Inshakova Agnessa Olegovna

Doctor of Juridical Sciences, Professor, Head of the Department of Civil and International Private Law, Volgograd State University, Base Department of Southern Scientific Center of the Russian Academy of Sciences (SSC RAS)
ainshakova@list.ru, gpigp@volsu.ru
Prosp. Universitetsky, 100, 400062 Volgograd, Russian Federation

Abstract. The issues raised in the article are based on the fact that the modern role of international commercial arbitrations in the international law can not be reduced to a simple resolution of disputes between the parties of foreign trade contracts. The functioning of international commercial arbitrations has not only tangible results in the form of decisions and interpretations of law norms, but also affects the formation of the business image of a country. It is proved that a reputable, qualified arbitration forms a respectable appearance of the state in the international business environment, strengthens its reputation, which in turn leads to the stabilization of economy through the creation of favorable investment climate. The article raises the problems belittling the efficiency, competence and independence of national arbitration in comparison to the most authoritative world arbitrations. Among them the problem of arbitral awards enforcement, as well as the situation difficult for understanding by foreign partners with two systems of Russian arbitration courts.

Key words: international legal environment, national business image, favorable investment climate, international commercial practice, investment cooperation, international commercial arbitration, protection of investors’ rights, enforcement of arbitral awards.