

Договор к Энергетической Хартии: особенности правовой природы многостороннего регулирования торговых и инвестиционных мер в энергетической сфере, их отражение в решениях международных арбитражных органов

Конаровский Никита Александрович

Студент (бакалавр)

Московский государственный университет имени М.В.Ломоносова, Юридический факультет, Москва, Россия
E-mail: Nikitakmail@mail.ru

Договор к Энергетической Хартии 1994 года (далее - ДЭХ) - единственный в своем роде многосторонний международный договор, наиболее полно охватывающий вопросы взаимодействия государств в энергетическом секторе на универсальном уровне. Основная часть Договора посвящена торговым и инвестиционным аспектам международного сотрудничества. Именно в этих областях государства-члены испытывают наибольшую потребность в правовой определенности механизмов регулирования и в защищенности от потенциальных рисков.

С одной стороны, Договор закрепил стремление государств на «либерализацию международной торговли» (преамбула ДЭХ). Ключевым юридическим инструментом для реализации указанной цели стало закрепление в тексте ДЭХ основных механизмов правового регулирования, заложенных в систему ВТО: применение принципа национального режима (далее - НР), принципа режима наиболее благоприятствуемой нации (далее - РНБ), принципа свободы транзита. Действуя в совокупности, указанные меры позволяют с наибольшей эффективностью выстроить основы для функционирования рыночных начал в энергетической сфере на международном уровне.

С другой стороны, Договор впервые в истории создает основы для многостороннего регулирования защиты инвестиций в области энергетики. По замыслу создателей Договора, положения о защите инвестиций должны были распространяться на все инвестиционные вложения на каждом этапе хозяйственной деятельности в энергетическом секторе. Для этого ДЭХ подробно регулирует вопросы поощрения и защиты капиталовложений, отдельно останавливаясь на вопросе экспроприации. В отличие от двусторонних международных договоров о защите инвестиций, ДЭХ предусматривает более широкую арбитражную оговорку, из-за чего Договор стал известным как наиболее «часто используемый договор о защите иностранных инвестиций» [1; 38].

Признать эффективность международного договора можно, подвергнув анализу практику его применения. ДЭХ применяют международные третейские суды, также именуемые арбитражными органами, в процессе разрешения торговых и инвестиционных споров между инвесторами и конкретной Договаривающейся Стороной.

В области принципов регулирования торговли третейские суды наиболее часто прибегали к анализу статей ДЭХ, посвященных защите конкуренции (ст. 6) и нормам о РНБ и НР (ст. 9). Так, в деле *RWE Innogy GmbH and RWE Innogy Aersa S.A.U. v. Spain* [7] были комплексно рассмотрены указанные вопросы. В рамках оспаривания мероприятий правительства в области правового регулирования рынка возобновляемой энергии было доказано, что существенно изменился экономический (налоговый) и правовой режимы, предоставляемые инвесторам. Созданные в результате реформы условия могли рассматриваться как дискриминационные. Суд указал, что критериями для начисления налогов,

проведения реформы должны быть «обоснованность» [7; 35], последовательность изменений в экономическом секторе. Применяемые государством меры и проводимые мероприятия не должны нарушать гарантируемые им по ДЭХ «стабильные и справедливые условия» [2; 45-46] для инвестиций. Эта позиция активно поддерживается зарубежной доктриной. В деле *AES v. Hungary II* [4] суд выработал два критерия последовательности торговой и инвестиционной политики правительств: «существование рациональной политики» и «разумность действий государства по отношению к политике» [4; 74].

Отдельное внимание третейские суды уделяют вопросам экспроприации (ст. 13 ДЭХ). В деле *Ioannis Kardassopoulos and Ron Fuchs v. The Republic of Georgia* [6] был показан пример «классической прямой экспроприации» [2; 50], когда принудительно, с нарушением правовой процедуры правительством была передана концессия на распределение нефти. В указанном деле, как и в деле *Anatolie Stati and Others v. Kazakhstan* [5], суд указал на противоправность экспроприации, совершенной «с нарушением принципа справедливого и равноправного отношения» [3; 170], совмещенной с мерами «запугивания и преследования» инвестора [3; 170]. Арбитражный орган заявил о необходимости полного возмещения изъятых. Иными словами, суды на основе Договора выработали подходы к практическому применению универсальных принципов в области торговли и инвестиций, которые запрещено нарушать сторонам ДЭХ.

На основе анализа арбитражной практики Договаривающиеся Стороны оценивают эффективность имеющегося механизма регулирования, вырабатывают дополнения, которые следует внести в текст соглашения для прогрессивного развития либеральных рыночных начал с сфере энергетики.

Источники и литература

- 1) Исполинов А.С. Принципы автономности и приоритета права ЕС как оружие суда Европейского союза в конфликте с инвестиционными арбитражами. Часть 2. После дела *Achmea* // Российский юридический журнал. 2021. №3, с. 31 - 48.
- 2) Benson C., Yim C., Orłowski V. *The Energy Charter Treaty*. // Rowley J.W. (ed). *The Guide to Energy Arbitrations*. London: Law Business Research Ltd, 2019. P. 33 - 55.
- 3) Scherer M. *International Arbitration in the Energy Sector*. London: Oxford University Press, 2018. P. 528.
- 4) *AES Summit Generation Ltd. and AES-Tisza Eromü Kft. v. Hungary*, ICSID Case №. ARB/07/22. URL:https://www.energychartertreaty.org/fileadmin/DocumentsMedia/Cases/19_AES/Fin_Aw_AES_v._Hungary.pdf.
- 5) *Anatolie Stati, Gabriel Stati, Ascom Group SA and Terra Raf Trans Trading Ltd v. Kazakhstan*, SCC Case № V (116/2010). URL:<https://www.italaw.com/sites/default/files/case-documents/italaw3083.pdf>.
- 6) *Ioannis Kardassopoulos v. Georgia*, ICSID Case №. ARB/05/18. URL:https://www.energychartertreaty.org/fileadmin/DocumentsMedia/Cases/9_Kardassopoulos/Final_Award.pdf.
- 7) *RWE Innogy GmbH and RWE Innogy Aersa S.A.U. v. Spain*, ICSID Case №. ARB/14/34. URL:<https://www.italaw.com/sites/default/files/case-documents/italaw16136.pdf>.