



# МЕЖДУНАРОДНОЕ БИЗНЕС-ПРАВО И ЗАКОНОДАТЕЛЬНАЯ СРЕДА: ТРАНЗАКЦИОННЫЕ ПОДХОДЫ

Законы движения  
Прямых Иностранных Инвестиций





ПИИ резко варьируются от одной страны к следующей, на основе сочетания рисков и вознаграждений, связанных с данной страной. Что касается преимуществ, то факторы включают размер внешней экономики, будь то «возникающая экономика», есть ли растущий потребительский рынок, стабильность правительства и качество инфраструктуры. Что касается риска, то факторы включают отсутствие правительственных гарантий безопасности ПИИ, нестабильность правительства, существование военных действий в стране, высокий уровень коррупции, слабость страны с валюты и слабости судебной системы и верховенства закона. Учитывая изменчивость международной экономики и нестабильности некоторых зарубежных стран, ПИИ могут кардинально меняться с течением времени. Страны БРИК (Бразилия, Россия, Индия, Китай) имели впечатляющие периоды экономического роста, но все в последнее время пострадали от крупных экономических неудач. В росте Бразилии наблюдается серьезный спад, также в Индии и Китае наблюдается замедление темпов роста, но самым ярким примером является кризис в России, который вступил в рецессию в конце 2014 года. Российский кризис представляет собой интересное тематическое исследование по уязвимости, поскольку оно показывает, насколько плохие стратегические решения и макроэкономические условия может иметь страна, находясь в плохом экономическом состоянии, после многих лет экономического роста. Российский кризис будет проанализирован для того, чтобы показать, как страны остаются уязвимыми для экономических и финансовых кризисов и снижения. Анализ будет выглядеть по причинам, связанным с российским филиалом, и как взаимозависимость мировой экономики может доказать, как полезными и вредными. Наконец, анализ будет посвящен влиянию на ПИИ и потокам капитала экономических и политических события, включая войну и военные действия, колебания валютных курсов, колебания мировых товарных цены и неспособность реструктурировать неэффективные экономики. В декабре 2014 года Российская Федерация погрузилась в финансовый и экономический кризис, который отрицательно сказался на перспективе России и ее стран-партнеров (Беларусь, Армения, Казахстан и Кыргызстан) в сферах торговли и инвестиций. До начала кризиса Россия была девятой по величине экономикой в мире. Россия играла важную роль в глобальных ПИИ, как входящих, так и исходящих. В 2013 году приток достиг 71 млрд. долл. США, а отток – 87 долл. США. В 2014 – 2016 кризис сдерживает экономический рост в России рубль упал до 80 рублей за доллар 17 декабря 2014 года. Падение рубля привело к массовому увеличению процентных ставок. На 16 декабря 2014 года центральный банк России увеличил свою ключевую процентную ставку с 10,5 до 17 процентов, чтобы поощрять людей держать деньги в банках. Это впоследствии привело к росту инфляции и снижению ВВП.

Кризис усугублялся из-за структурных проблем российской экономики, в основном из-за чрезмерной зависимости от добычи нефти и газа для доходов и неспособности использовать эти доходы для диверсификации российской экономики, что сделало его уязвимым для шока быстрого снижения цен на нефть на мировых рынках. Цена нефти Brent (ICE) начала снижаться в августе 2014 года с пика от 108 долларов США до примерно 50 долларов США к концу года, и ниже 40 долларов США к концу 2015 года, а в январе 2016 года – около 32 долларов. Россия стала примером страны с огромным научно-техническим потенциалом, не используя свои доходы от нефти и газа, чтобы преобразовать этот потенциал в более развитую экономику. Аннексия Крыма в марте 2014 года и военное участие в продолжающемся конфликте в Восточной Украине еще больше усилил государственные доходы. Аннексия Крыма и вмешательство в Восточную Украину было осуждено международным сообществом, что привело к экономическим санкциям со стороны ЕС и США, а также к резкому сокращению внутренних иностранных инвестиций и выходу капитала из России. Все более враждебное отношение Запада к России будет по-прежнему мешать и внутренним и внешним ПИИ. За первые три квартала 2014 года приток ПИИ снизился более чем на 60 процентов с 62 долларов США до 24 млрд. долл. США по сравнению с предыдущим годом; дальнейшее сокращение ПИИ продолжилось в 2015 году.



## Трещины в БРИК

Российский кризис усугубляет перспективы стран БРИК, поскольку он раскрывает структурную уязвимость их экономики. Альтернативная точка зрения заключается в том, что Россия является изолированным случаем и не имеет отношения к будущим перспективам других стран БРИК. Правда где-то посередине; из-за численности населения Индии, Китая и Бразилии, и потенциала их потребительских рынков, они все еще, вероятно, будут расти в более зрелые, стабильные, особенно в случае Китая. Российский кризис был вызван в основном прошлыми экономическими решениями и решение о вторжении в Украину. Тем не менее кризис России также является уроком для других стран с развивающейся экономикой, что они должны использовать свои новые доходы для реструктуризации своей экономики, продолжать приватизировать свои отрасли, открывать свои рынки, диверсифицировать свою экономику и инвестировать в образование и исследования, и разработки. Возрождение России как сильной экономики будет зависеть от ее создания более прочных отношений с другой из стран БРИК, особенно Китаем. Это будет на первом месте, поскольку Россия стремится переключить свои энергетические рынки в сторону от Европы к Китаю. В краткосрочной перспективе, по крайней мере, это ослабит перспективы Евразийского экономического союза, России, включая Армению, Беларусь, Казахстан и Кыргызстан.

Как отмечалось ранее в этой главе, «легкость ведения бизнеса» является важной переменной для страны, пытающейся привлечь ПИИ. Это отношение здравого смысла между легкостью ведения бизнеса и ПИИ, по-видимому, противоречит огромные притоки ПИИ в Китай. Китай занимает 90-е место в общей легкости ведения бизнеса, но первый к 2013 году привлек ПИИ на общую сумму 348 млрд. долл. США, а второй – 295 млрд. долл. США. Одно объяснение заключается в том, что правительство Китая не так однородно, как воспринимается. Большинство лицензий и разрешений на выдачу бизнеса выдаются на местные и провинциальные уровни.

Количество процедур для обеспечения исполнения контрактов через судебную систему Китая одинаково во всех регионах (31 процедура), но время, затрачиваемое на выполнение этих процедур, и расходы на нарушение контрактные требования сильно различаются среди регионов. Требуется только 235 дней для обработки претензии в Синань, в то время как в среднем она занимает 458 дней в Синине. Стоимость штрафа в виде процента от суммы иска составляет 9,6 процента в Пекин и колоссальные 31,5 процента в Чжэнчжоу. Для облегчения создания или начала бизнеса он может занять в среднем 28 дней, чтобы начать бизнес в Гуанчжоу и дважды это количество дней в Иньчуань. Затраты на начало бизнеса самые дешевые в Пекине и Шанхае.

В этом разделе рассматривается вопрос о том, как ПИИ стали более безопасными с помощью государственных и частных средств. Он начинается с макроуровня с кратким обзором Соглашения ВТО по связанным с торговлей инвестиционным мерам (СТИМ).

Соглашение о связанных с торговлей инвестиционных мер (СТИМ) обеспечивают общие рамки правил и основные стандарты для национальных законов и правил, касающихся обращения с иностранными инвесторами. Такие политики как требования местного контента и правила балансировки торговли, которые использовались для защиты и продвижения интересов отечественных отраслей промышленности. Соглашение является одним из пяти основных юридических соглашений Договора ВТО, наряду с Генеральным соглашением о торговле услугами (ГАТС), Соглашением о торговле Аспекты прав интеллектуальной собственности (ТРИПС), Соглашение о применении санитарных и фитосанитарных

## Меры (СПС) и Соглашение о технических барьерах в торговле (ТБТ)

TRIM запрещают национальные правила, которые дают предпочтения отечественным фирмам, чтобы позволить иностранным компаниям быть в состоянии конкурировать на рынке. Результатом стало значительное увеличение мировых ПИИ, начиная с конца 1980-х



годов. Однако некоторые страны продолжают устанавливать ограничения на ПИИ, такие как ограничение репатриации инвестиционной прибыли, чтобы предотвратить отток валютных резервов. К другим типам ограничений относятся:

- 1) Требования к местному контенту и требования к производству (требуется использование отечественного производства материалы и компоненты).
- 2) Требования к балансировке торговли.
- 3) Внутренние потребности в продажах.
- 4) Технология требования к передаче.
- 5) Требования к эффективности экспорта (требуется экспорт определенного процента от произведенные товары).
- 6) Местные ограничения на справедливость.
- 7) Ограничения занятости (необходимо нанять минимальный процент местные рабочие).

Многие из этих ограничений запрещены правилами ВТО. Тем не менее иностранному инвестору следует исследовать существование таких ограничений до инвестирования в иностранную страну. За пределами ВТО существуют региональные организации, участвующие в снижении барьеров для торговли и ПИИ, таких как Азиатско-тихоокеанское экономическое сотрудничество (АТЭС), созданное в 1989 году, которое является форумом для 21 «Тихоокеанского региона», в том числе: Австралия, Канада, Чили, Китай, Индонезия, Япония, Малайзия, Мексика, Новая Зеландия, Перу, Филиппины, Россия, Сингапур, Южная Корея, Таиланд, США и Вьетнам. Целью АТЭС является содействие свободной торговли и создания регионального торгового блока, а также для создания новых рынков сельскохозяйственной продукции и сырья материалы. Высокой точкой деятельности АТЭС является ежегодная встреча лидеров стран-членов АТЭС.

## **Двусторонние инвестиционные договоры (ДИД)**

ДИД являются преемником Договоров о дружбе, торговле и навигации девятнадцатого века (FCN), которые были использованы для открытия азиатских портов для западной торговли. BIT – это соглашение, устанавливающее условия частных инвестиций или ПИИ гражданами и компаниями одной страны в другой стране. Большинство ДИД предоставит иностранным инвесторам из другой страны BIT ряд гарантий, которые обычно включают справедливое и равноправное обращение, защиту от экспроприации и бесплатную передачу капитала. Отличительная особенность многих ДИД заключается в том, что они предусматривают альтернативный механизм разрешения споров, в соответствии с которым инвестор, чьи права по BIT были нарушены, прибегает к международному арбитражу обычно через Международный Центр урегулирования инвестиционных споров (ICSID), а не принуждение к судебному разбирательству с использованием принимающей стороны. Суды страны ICSID являются международным арбитражным учреждением, которое решает инвестиционные споры между иностранными инвесторами и принимающих стран. Помимо арбитража, он предлагает согласительные услуги. ICSID является членом Всемирного банка, из которого он получает финансирование, и имеет штаб-квартиру в Вашингтоне, округ Колумбия. Он был создан в 1966 году как независимое специализированное учреждение для поощрения международного потока инвестиций и смягчения некоммерческих рисков. По состоянию на 2016 год насчитывалось 161 страна-член МЦУИС. Договаривающиеся государства-участники соглашаются обеспечить соблюдение и отстаивать арбитражные решения в соответствии с Конвенцией МЦУИС.

Двусторонние Инвестиционные Договора были основным методом некоторых стран для защиты иностранных инвестиций своих отечественных компаний. Это также способ для стран обеспечить безопасность внутренних Прямых Иностранных Инвестиции, чтобы привлечь столь необходимые иностранные столицы. США и Китай активно участвуют в расширении числа стран, в которые они вступили в ДИД. Государственный департамент США перечисляет шесть основных принципов своей модели BIT.



Во-первых, ВІТ обеспечивают инвесторы, и их покрытые инвестиции (инвестиции национальные или компании на территории другого ВІТ государства) имеют право на то, чтобы к ним относились как к благоприятному образу, поскольку принимающая страна рассматривает своих собственных инвесторов и лечение, полученное инвесторами из других стран. Таким образом, Модель включает в себя принципы национального режима ВТО и принципы наибольшего благоприятствования. Это лечение должно охватывать всю жизнь с момента его создания или приобретения, посредством его управления, эксплуатации и расширения, его распоряжения или ликвидации.

Во-вторых, ДИД устанавливают четкие ограничения на экспроприацию инвестиций и обеспечивают своевременную выплату адекватной и эффективной компенсации, когда происходит экспроприация.

В-третьих, ДИД требуют бесплатной передачи средств в и из принимающей страны без задержки с использованием рыночного курса обмена. Это охватывает все трансферты, связанные с покрытыми инвестициями, и создает предсказуемую среду, ориентированную на рыночные силы.

В-четвертых, обстоятельства, при которых могут быть предъявлены требования к производительности, ограничены. Представленные условия требуют от инвестиций покрыть и принять неэффективные и искажающие торговлю практики, такие как местные содержательные требования или экспортные квоты в качестве условия для создания, приобретения, расширения, управления, поведения или функционирования бизнеса.

В-пятых, ДИС дают инвесторам право представлять инвестиционный спор с договором партнера.

В-шестых, ДИД дают покрытые инвестиции право привлекать высший управленческий персонал по своему выбору, независимо от национальности. США обсудили ДИД со многими странами, «Ведение бизнеса на международном уровне»: «Двусторонние инвестиционные договоры США». Есть ряд стран, в первую очередь Россия, с которыми США договорились о соглашении БИТ, которое не вступило в силу из-за отсутствия ратификации одной или обеими странами. Страна Боливия была единственной страной, которая отменила БИТ с США, начиная с 10 июня 2012 года. Первый US ВІТ вступил в силу 3 марта 1989 года со страной Гренады. Последний БИТ вступил в силу 1 января 2012 года в Руанде.

В 2012 году США опубликовали новый Типовой двусторонний инвестиционный договор. Краткий обзор модели ВІТ показывает принципы, цели и содержание ВІТ. ВІТ ссылается на Соглашение ВТО, Соглашение ТРИПС, Соглашение GATS и Нью-йоркскую конвенцию (Конвенция Организации Объединенных Наций о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений).