РЕКОМЕНДАЦИИ

по итогам круглого стола **«Отдельные вопросы  практики рассмотрения инвестиционных  споров. Разграничение их подсудности»**

*г. Астана 3 февраля 2017 года*

Отмечая важную роль независимой и справедливой судебной системы в обеспечении верховенства права;

выражая заинтересованность в дальнейшем совершенствовании законодательства Республики Казахстан в целях создания дополнительных гарантий правовой охраны и судебной защиты прав и имущественных интересов инвесторов, обеспечения благоприятного инвестиционного климата для развития экономики страны;

заслушав и обсудив выступления судей, ученых, членов Международного Совета при Верховном Суде, представителей государственных органов, национальных институтов развития, Национальной палаты предпринимателей «Атамекен» и международных юридических фирм,

Участники круглого стола выработали следующие РЕКОМЕНДАЦИИ:

1. **Верховному Суду Республики Казахстан совместно с Генеральной Прокуратурой Республики Казахстан, Министерством юстиции Республики Казахстан, Министерством по инвестициям и развитию Республики Казахстан, Комитетом государственных доходов Министерства финансов Республики Казахстан:**

В целях исключения разночтений в толковании и применении норм законодательства, приведения их в соответствие с положениями международного права и норм международных договоров, ратифицированных Республикой Казахстан**,** с учетом анализа судебной практики по инвестиционным спорам выработать единые подходы и предложения о внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс (ГПК) и в Предпринимательский кодекс касательно определения понятий **«инвестор»,** **«инвестиционная деятельность» и «инвестиционный спор».**

1.1.Под понятием **«инвестор»** предлагается определить:

а) иностранное юридическое лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность на территории Республики Казахстан через свой филиал путем размещения в ней фиксированных активов. Например, нефтедобывающие компании, которые находятся за пределами Республики Казахстан, но осуществляют деятельность по добыче нефти в Казахстане через специально созданный казахстанский филиал.

б) юридическое лицо, созданное в соответствии с законодательством Республики Казахстан, с участием иностранного инвестора (физического либо юридического лица), либо одним из его участников является иностранный инвестор. Например, товарищества, участниками которых с долей участия в уставном капитале являются иностранные лица, акционерные общества, крупными держателями акций которого являются иностранные лица.

в) любое физическое либо юридическое лицо, созданное в соответствии с законодательством Республики Казахстан, и осуществляющее инвестиционную деятельность;

Одновременно изучить и рассмотреть вопросы:

- об определении в качестве инвесторов только иностранных компаний и физических лиц, инвестировавших капитал в отечественную экономику;

- исключения из числа инвесторов национальных компаний, национальных холдингов и их дочерних организаций, поскольку ихдеятельность связана с управлением государственными активами;

- о праве подачи иска от имени инвестора операторами, назначенными на осуществление их функций в соответствии с законодательством о недрах и недропользовании.

1.2. Под понятием **«инвестиционная деятельность»** предлагается рассматривать деятельность, осуществляемую инвестором по заключенному с государством в лице его уполномоченных государственных органов договору на осуществление инвестиции, в том числе договору государственно-частного партнерства и концессионному договору.

1.3. При определении понятия **«инвестиционный спор» руководствоваться** Вашингтонской конвенцией по урегулированию инвестиционных споров от 18 марта 1965 года, в которой под инвестиционным спором понимается спор иностранного инвестора с государством в лице его уполномоченных органов по всем вопросам, связанным с инвестициями.

В целях приведения в соответствие с указанной нормой предлагается изучить вопрос о возможности объединения двух категорий споров «инвестиционные споры» и «иные споры, связанные с инвестиционной деятельностью инвестора», под единым наименованием **«инвестиционные споры»** и определить их понятие как – **«все виды споров, сторонами в которых являются инвестор и государство в лице его уполномоченных государственных органов (должностных лиц), возникающие в связи с осуществлением инвестиционной деятельности».**

Как вариант предлагается: в случае сохранения категории споров «иные споры, связанные с инвестиционной деятельностью инвестора» законодательно дать четкое их определение и разграничение с понятием «инвестиционный спор».

1.4. Определить **конкретный перечень инвестиционных споров**, по примеру понятий и видов «корпоративных споров», определенных в статье 27 ГПК.

При этом, изучить и рассмотреть вопрос о необходимости отнесения к инвестиционным:

- споров, вытекающих из соглашений о поддержке и взаимной защите инвестиций, заключенных между Республикой Казахстан и иностранными инвесторами;

- косвенного иска инвестора, инвестирующего в уставный капитал компании;

- споров между инвесторами и субъектами квазигосударственного сектора;

- споров, связанных с обжалованием действий (бездействия) государственных органов и их должностных лиц (например, по обжалованию актов назначения проверок, расследований, актов о результатах проверок) и иных решений государственных органов, не связанных с финансовыми обязательствами инвестора.

1.5. Рассмотреть возможность четкого разграничения подсудности инвестиционных споров между судом города Астаны и Верховным Судом Республики Казахстан: не в зависимости от категории спора и статуса инвестора (крупный или не крупный), а по более точному определенному критерию, в частности:

- по сумме иска по аналогии с подпунктом 3) части первой статьи 434 ГПК (по имущественным спорам для физических лиц при сумме иска более 2 000 МРП, для юридических лиц – при сумме иска более 30 000 МРП);

- по выбору самого инвестора с учетом того, что при рассмотрении дела по правилам первой инстанции в Верховном Суде для него исключается апелляционная инстанция.

1.6. Предложить увеличение сроков подготовки дела к судебному разбирательству до 1 месяца и установление разумного срока их рассмотрения как в судах первой, так и апелляционной инстанций (на усмотрение суда в зависимости от сложности дела) с учетом сложности инвестиционных споров и необходимости обеспечения качественного их рассмотрения.

1.7. Предусмотреть возложение на истца (инвестора либо государственного органа) бремени доказывания категории дела и подсудности инвестиционного спора, установления обязательного перечня документов, приобщаемых к иску: договора на осуществление инвестиции, заключенного с государственным органом, доказательств о сумме вложенных инвестиций в экономику страны, о составе учредителей и т.д.

1.8. Рассмотреть вопрос об исключении для инвестиционных споров двух коллегиальных инстанций в Верховном Суде.

1.9. В целях установления единообразной практики определения подсудности дел по инвестиционным спорам рассмотреть вопрос о включении в компетенцию уполномоченного органа по инвестициям функций по ведению официального **Реестра инвесторов** с регулярной его актуализацией.

1.10. Ввести обязательный досудебный порядок урегулирования споров по делам об обжаловании решений, действий (бездействия) органов государственных доходов.

1.11. Обратить внимание на целесообразность выработки взвешенных подходов при определении основополагающих понятий и норм с учетом изучения вопроса о необходимости разграничения инвестиционных споров, рассматриваемых судами Республики Казахстан и международными арбитражами, определения критериев такого разграничения.

**2. Верховному Суду Республики Казахстан:**

- По итогам рассмотрения отдельных категорий дел с участием инвесторов (по вопросам налогообложения, соблюдения экологического, антимонопольного законодательства и т.д.) провести соответствующий анализ и внести конкретные предложения по дальнейшему совершенствованию законодательства по защите инвестиций, направленной на улучшение правоприменительной практики;

- рассмотреть вопрос о разработке и принятии нормативного постановления, регламентирующего процедуру разрешения инвестиционных споров после внесения соответствующих изменений и дополнений в действующее законодательство.

При этом обратить внимание на необходимость включения в нормативное постановление следующих положений:

- о необходимости строгого соблюдения судами первой инстанции подсудности инвестиционных споров, определенной Гражданским процессуальным кодексом Республики Казахстан;

- в случае ошибочного принятия исков в производство, направлении местными судами таких дел по подсудности в суд города Астаны или в Верховный Суд;

- при возникновении сомнений в подсудности таких споров, о толковании данного вопроса в пользу инвесторов.

**3.** **Комитету экологического регулирования и контроля Министерства энергетики Республики Казахстан совместно с Национальной палатой предпринимателей «Атамекен»** при участии представителей юридического сообщества, инвесторов провести:

- обучающий семинар по вопросам охраны окружающей среды по теме: «*Особенности осуществления государственного контроля за деятельностью природопользователей, осуществляющих выбросы в атмосферу: спорные вопросы законодательства и практики*» (с выступлением спикеров из числа представителей независимых проектных и научных учреждений, общественных организаций, а также экспертам/специалистам инвесторов);

- круглый стол по вопросам действия института «крайней необходимости» в сфере недропользования.

**Участники круглого стола**