

# ПРАВОВАЯ ЗАЩИТА РОССИЙСКИХ ИНВЕСТИЦИЙ ЗА РУБЕЖОМ В ТЕКУЩИХ УСЛОВИЯХ

Май 2024

Инвестирование за рубежом всегда связано с правовыми рисками, в том числе непосредственно со стороны иностранных государств. Российские компании сталкивались с этими рисками в течение длительного времени, но в 2022–2023 гг. впервые произошла массовая реализация рисков в результате введения рядом государств антироссийских санкций, включающих ограничения и запреты на деятельность российских компаний и их зарубежных дочерних обществ. Введение ограничений во многих случаях привело к снижению стоимости инвестиций или к их вынужденной продаже по нерыночной цене, в некоторых случаях произошла экспроприация. В этой связи мы рассматриваем способы защиты прав российских инвесторов в возникших спорных ситуациях и возможности в перспективе повысить правовую защиту инвестиций.

## ЗАЩИТА ПРАВ РОССИЙСКИХ ИНВЕСТОРОВ В УЖЕ ВОЗНИКШИХ СПОРНЫХ СИТУАЦИЯХ

Недружественные действия зарубежных государств, затрагивающие российские инвестиции за рубежом, могут стать основанием для предъявления исков к этим государствам, в частности, исков о возмещении убытков. Можно предъявить иски в иностранные государственные суды, но на практике более эффективным является обращение в международный арбитраж (в том числе после безуспешной попытки защиты прав в иностранном суде). Главным правовым основанием для инициирования международного арбитражного разбирательства являются двусторонние международные соглашения о защите инвестиций (*ДИС*).

На данный момент действуют 65 ДИС между Россией и зарубежными странами, включая соглашения с Великобританией, некоторыми странами ЕС, Турцией, Японией, Аргентиной, Китаем, ЮАР и т. д. С рядом стран, которые ввели особенно серьезные ограничительные меры против российского бизнеса (в частности, с Польшей), у России нет действующих ДИС. Но если инвестиции были структурированы через промежуточные компании из третьих стран (включая страны ЕС), можно предъявить иски к иностранным государствам на основании ДИС, в которых Россия непосредственно не участвует<sup>1</sup>.

То обстоятельство, что государства совершали незаконные действия в отношении российских зарубежных инвестиций не по собственной инициативе, а во исполнение антироссийских санкций (в том числе и в рамках имплементации санкций ЕС), не препятствует предъявлению исков и не является основанием к отказу в них<sup>2</sup>.

Для эффективной защиты прав российских инвесторов в международном арбитраже необходимо обратить внимание на ряд вопросов. Помимо тщательной проработки правовой позиции, также необходимы ответственный подход к выбору арбитров и активные действия при рассмотрении дела (включая заявление отводов арбитрам при выявлении возможной предвзятости). Необходимо решать вопросы привлечения иностранных консультантов/экспертов и осуществления платежей, нужна проработка стратегии по обеспечению будущего исполнения арбитражного решения<sup>3</sup>. Если планируется предъявление

<sup>1</sup> В отношении применения инвесторами ДИС между странами ЕС есть спорные вопросы. Мы подробно их анализировали и видим способы их решения.

<sup>2</sup> В отношении квалификации санкций, как нарушений ДИС, в международном праве также есть спорные вопросы. В то же время есть положительная для инвесторов практика и серьезные основания для взыскания с иностранных государств убытков, причинённых применением к ним санкций.

<sup>3</sup> Публичные активы государств защищены суверенным иммунитетом. Однако можно обратиться с взысканием на иностранные государственные активы, используемые в коммерческих целях. Альтернативой принудительному исполнению может быть продажа (уступка) прав требования, в том числе прав по вынесенному арбитражному решению.

иска к иностранному государству в связи с вынужденной продажей активов российским инвестором по нерыночной цене, важно убедиться, что в рамках документации о продаже актива права требования были сохранены за инвестором и не перешли к покупателю<sup>4</sup>.

Даже в текущих геополитических условиях российские инвесторы могут успешно решать задачи по защите своих прав на основании ДИС. В этой связи российские компании начинают более активно пользоваться механизмом ДИС для защиты своих прав. Так, согласно публичным данным, до 2022 г. было вынесено всего 11 арбитражных решений по искам российских инвесторов на основании ДИС. С начала 2022 г. вынесены уже 5 новых решений по искам российских инвесторов, в том числе 2 – в пользу инвесторов. Мы представляли интересы российского инвестора в одном из этих успешных дел.

## ОБЕСПЕЧЕНИЕ ЭФФЕКТИВНОЙ ПРАВОВОЙ ЗАЩИТЫ В ПЕРСПЕКТИВЕ

Мы рекомендуем **проверить структуры владения существующих инвестиций** за рубежом, чтобы убедиться, что инвестиции обеспечены правовой защитой в рамках ДИС либо многосторонних соглашений о защите инвестиций. Наиболее важным из таких многосторонних соглашений для российских инвесторов является Договор о ЕАЭС, которым защищены инвестиции в Армении, Беларуси, Казахстане и Кыргызстане.

Для новых инвестиций за рубежом необходим **выбор структуры владения**, обеспечивающей применение эффективных ДИС<sup>5</sup>.

Если существующая структура владения не обеспечивает достаточную защиту инвестиций (например, непосредственно российский инвестор осуществил инвестиции в государстве, которое не имеет с Россией действующего ДИС) и при этом спор фактически ещё не возник, можно получить либо улучшить правовую защиту путём **изменения структуры владения**. Если же иностранное государство уже приняло в отношении российского инвестора и его активов недружественные меры и спор фактически возник, то срочное изменение структуры владения инвестицией с целью получения возможности применить ДИС, скорее всего, будет признано злоупотреблением правом и инвестору будет отказано в защите его прав в арбитраже.

Дополнительную защиту может обеспечить **страхование** инвестиций за рубежом. В России доступно государственное страхование зарубежных инвестиций со стороны ЭКАР.

Будем рады ответить на ваши вопросы и готовы по отдельному запросу предоставить более подробный анализ возможностей по защите интересов российских инвесторов, в т. ч. в связи с уже возникшими спорными ситуациями.

<sup>4</sup> Продажа пострадавшим первоначальным инвестором активов не означает, что он автоматически утрачивает право предъявить иск к государству. Но во избежание споров желательно прямо разрешить вопрос о сохранении такого права в документации о продаже.

<sup>5</sup> Стандарты защиты в различных ДИС не совпадают, и некоторые ДИС дают большее количество гарантий инвесторам и лучшие возможности их защиты. В некоторых случаях структурирование инвестиций через третьи страны позволяет применить более эффективные ДИС с участием этих стран.