



ЛАБОРАТОРИЯ  
ПО ИНВЕСТИЦИОННОМУ  
ПРАВУ И АРБИТРАЖУ

# **Изменения в регулировании встречного иска и отказа в льготах в инвестиционных спорах: в поисках баланса интересов сторон**

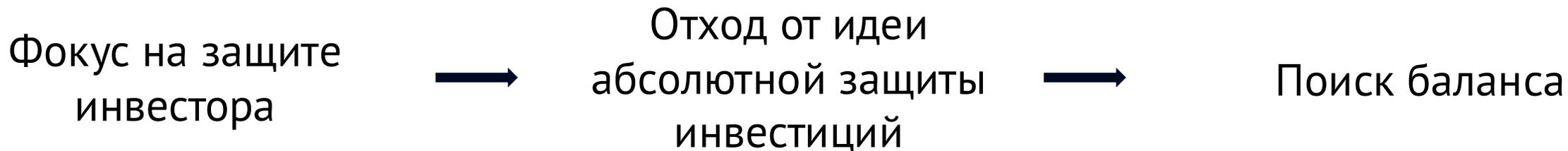
**Наталия Аржаева**

**Илья Ульянов**

**Полина Ятаева**



# Сдвиг парадигмы в инвестиционном арбитраже



# Проект положения 10

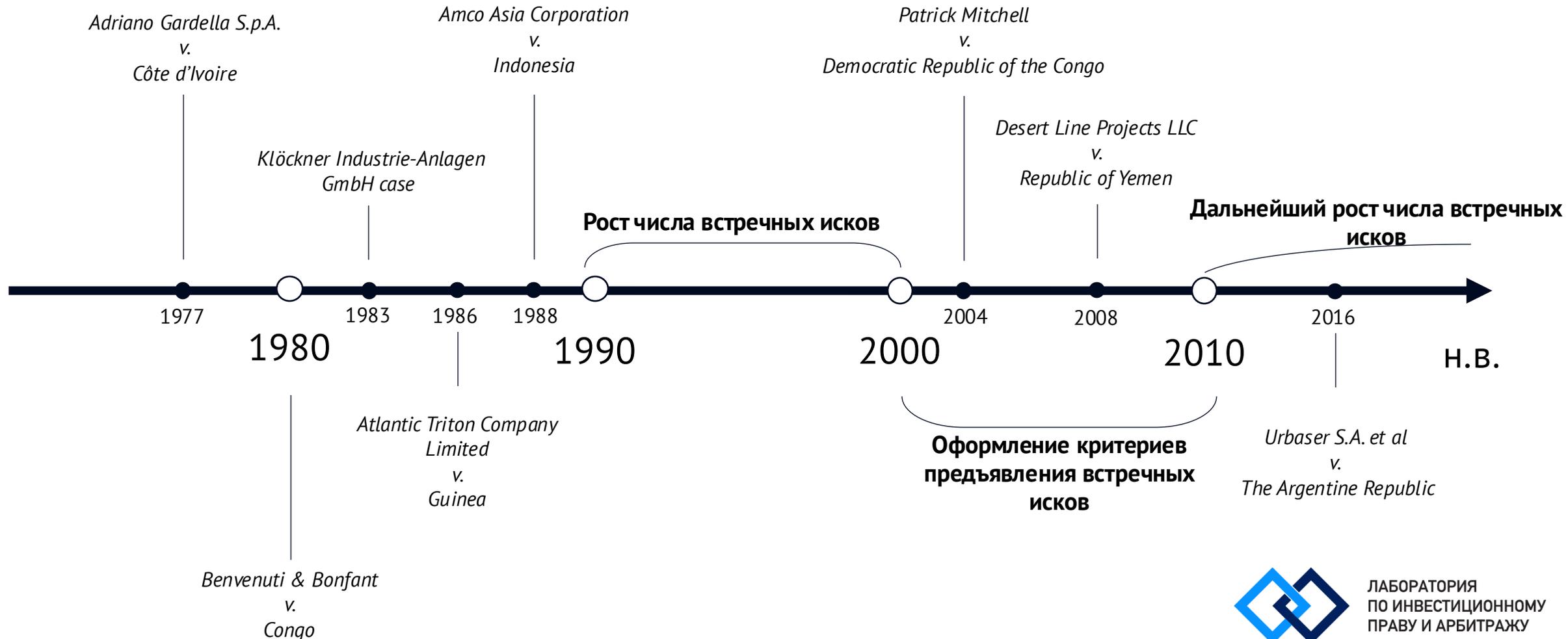
## Встречные иски



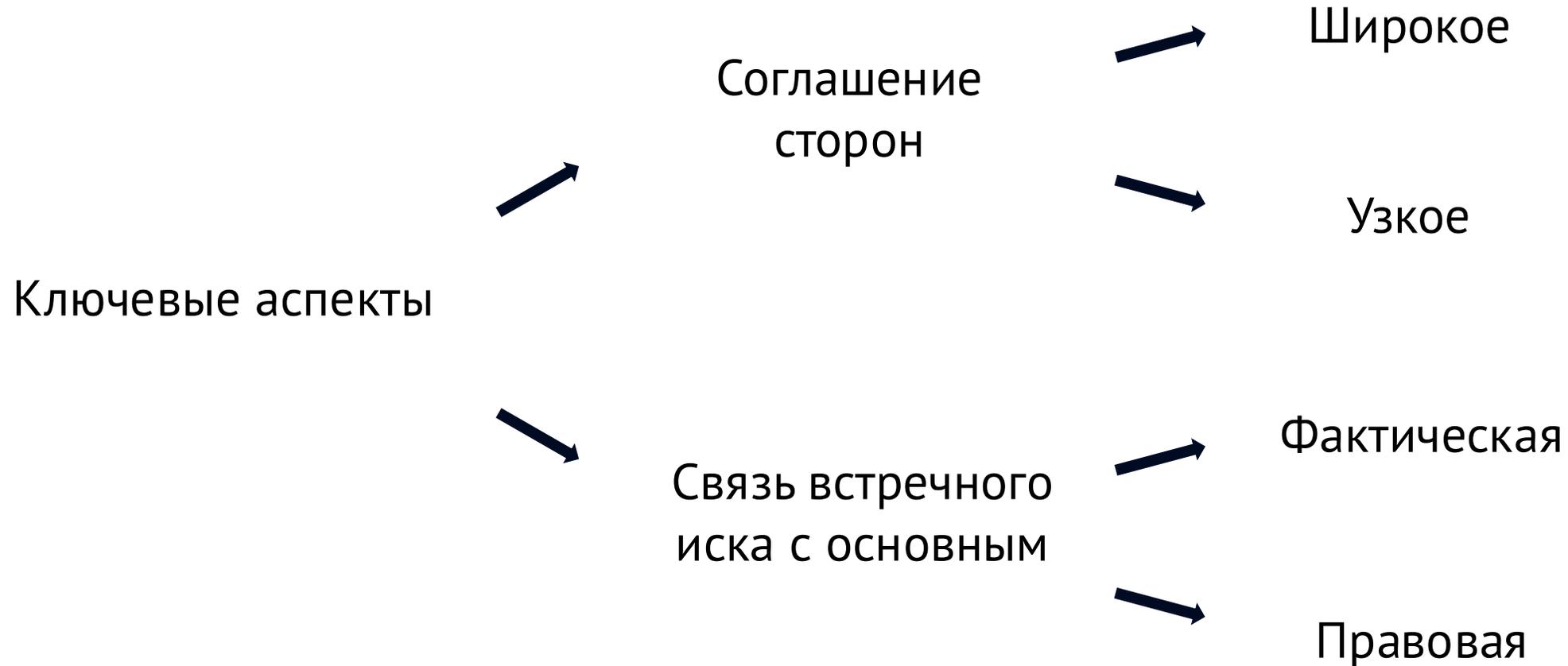
ЛАБОРАТОРИЯ  
ПО ИНВЕСТИЦИОННОМУ  
ПРАВУ И АРБИТРАЖУ

# Встречные иски

## Формирование практики



# Возможность предъявления встречных исков



# Предметная юрисдикция

## Часть 1 – широкие формулировки

«all (any) disputes concerning an investment between an investor of one contracting party and the other contracting party»



«disputes between an investor of one Party and the other Party concerning an investment»

---

*Saluka Investments BV v. Czech Republic*, Decision on Jurisdiction over the Czech Republic's Counterclaim, 7 May 2004

*Sergei Paushok, CJSC Golden East Company and CJSC Vostokneftegaz Company v. The Government of Mongolia*, UNCITRAL, Award on Jurisdiction and Liability, 28 April 2011



ЛАБОРАТОРИЯ  
ПО ИНВЕСТИЦИОННОМУ  
ПРАВУ И АРБИТРАЖУ

# Предметная юрисдикция

## Часть 2 – узкие формулировки

«disputes concerning a breach of obligation of Contracting Party regarding...»



«Any dispute between one Contracting Party and an investor of the other Contracting Party, relating to a claim by the investor that a measure taken or not taken by the former Contracting Party is in breach of [that] Agreement»

---

*Spyridon Roussalis v. Romania*, ICSID Case No. ARB/06/1, Award, 7 December 2011

*Rusoro Mining Ltd. v. Bolivarian Republic of Venezuela*, ICSID Case No. ARB(AF)/12/5, Award, 22 August 2016



ЛАБОРАТОРИЯ  
ПО ИНВЕСТИЦИОННОМУ  
ПРАВУ И АРБИТРАЖУ

# Персональная юрисдикция

«an investor may submit the dispute  
to arbitration»



«either party may submit the dispute  
to arbitration»

---

*Rusoro Mining Ltd. v. Bolivarian Republic of Venezuela*, ICSID Case No. ARB(AF)/12/5, Award, 22 August 2016



ЛАБОРАТОРИЯ  
ПО ИНВЕСТИЦИОННОМУ  
ПРАВУ И АРБИТРАЖУ

# Связь встречного иска с предметом спора

- Общий подход арбитражных трибуналов
- Фактическая и правовая связь
- Проблема толкования данного условия в пользу правовой связи



# Характерные проблемы и их решение в Проекте положения 10

Проблема #1 Узкие арбитражные оговорки	Проект положения 10(1)(2): Предъявление иска истцом <b>означает его согласие на предъявление любого встречного иска</b> ответчиком в соответствии с пунктом 1.
Проблема #2 Требование связанности	Проект положения 10(1)(а): <b>вытекающий непосредственно из предмета иска или [тесно] связанный с фактическим или правовым основанием иска;</b>
Проблема #3 Отсутствие ссылок на внутреннее законодательство	Проект положения 10(1)(b): в связи с тем, что <b>истец не выполнил свои обязательства в соответствии с Соглашением, внутренним законодательством...</b>



# Основание встречного иска

«[...] ответчик может предъявить встречный иск [...] в связи с тем, что истец не выполнил свои обязательства в соответствии с Соглашением, внутренним законодательством, любым соответствующим инвестиционным контрактом или любым другим документом, имеющим для истца обязательную силу»



# Основание встречного иска

## Тенденции

Заявления и  
доклады

Инвестиционные  
соглашения

Практика



ЛАБОРАТОРИЯ  
ПО ИНВЕСТИЦИОННОМУ  
ПРАВУ И АРБИТРАЖУ

# Основание встречного иска

«[...] ответчик может предъявить встречный иск [...] в связи с тем, что истец не выполнил свои обязательства в соответствии с Соглашением, внутренним законодательством, любым соответствующим инвестиционным контрактом или любым другим документом, имеющим для истца обязательную силу»



# Проект положения 17

## Лишение льгот



ЛАБОРАТОРИЯ  
ПО ИНВЕСТИЦИОННОМУ  
ПРАВУ И АРБИТРАЖУ

# Кардинальное реформирование института

Текущая формулировка  
Проекта положения о  
лишении льгот



Традиционные условия,  
направленные на борьбу с  
феноменом «treaty shopping»



Нововведения,  
расширяющие сферу применения  
оговорки



# Нерешенность «стандартных» проблем

Заявление о лишении  
льгот до начала  
разбирательства

Заявление о лишении  
льгот не позднее  
подачи ответного  
меморандума

Заявление о лишении  
льгот в любое время

---

*Ulysseas, Inc. v. The Republic of Ecuador*, PCA Case № 2009-19, Interim Award, 28 September 2010, para. 172

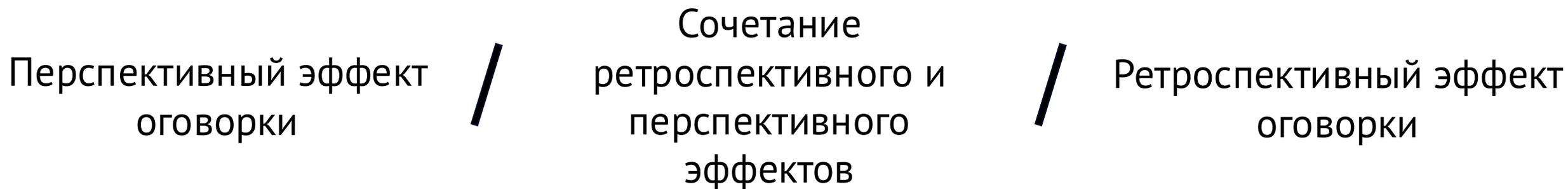
*Guaracachi America, Inc. and Rurelec PLC v. Plurinational State of Bolivia*, PCA Case No. 2011-17, Award, 31 January 2014, para. 378

*Pac Rim Cayman LLC v. Republic of El Salvador*, ICSID Case No. ARB/09/12, Decision on the Respondent's Jurisdictional Objections, 1 June 2012, para. 4.85



ЛАБОРАТОРИЯ  
ПО ИНВЕСТИЦИОННОМУ  
ПРАВУ И АРБИТРАЖУ

# Нерешенность «стандартных» проблем



---

*Plama Consortium Limited v. Republic of Bulgaria*, ICSID Case No ARB/03/24, Decision on Jurisdiction, 8 February 2005, paras. 160-165

*Pac Rim Cayman LLC v. Republic of El Salvador*, ICSID Case No ARB/09/12, Decision on the Respondent's Jurisdictional Objections, 1 June 2012, paras. 4.83-4.91.



ЛАБОРАТОРИЯ  
ПО ИНВЕСТИЦИОННОМУ  
ПРАВУ И АРБИТРАЖУ

# Проблемы расширения сферы действия оговорки

Неясность соотношения с последствиями, предусмотренными Проектом положения о финансировании третьей стороной

Неясность стандарта для оценки незаконности инвестиций

Негативные последствия широкого применения теории злоупотребления правом



**Спасибо за внимание!**



ЛАБОРАТОРИЯ  
ПО ИНВЕСТИЦИОННОМУ  
ПРАВУ И АРБИТРАЖУ