

## **ОТЗЫВ**

**официального оппонента, доктора юридических наук, профессора  
Мещеряковой Ольги Михайловны на диссертацию Данельяна  
Андрея Андреевича «Международно-правовой режим иностранных  
инвестиций», представленную на соискание ученой степени доктора  
юридических наук по специальности 12.00.10 – Международное право.  
Европейское право**

Диссертационное исследование Данельяна Андрея Андреевича «Международно-правовой режим иностранных инвестиций» выполнено на кафедре международного права федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Дипломатическая академия Министерства иностранных дел Российской Федерации».

Актуальность представленной к защите диссертации можно связать с целой системой достаточно веских аргументов. Во-первых, современные международные экономические отношения характеризуются высоким уровнем межгосударственного инвестиционного сотрудничества, которое отражает заинтересованность государств в увеличении объемов привлекаемых иностранных инвестиций. В условиях глобализации темпы роста прямых иностранных инвестиций намного превосходят темпы развития мировой торговли. В 25-м докладе Конференции ООН по торговле и развитию (ЮНКТАД) говорится, что в 2014 г. рост мировой торговли составил 2,1 процента, в то время как прямые иностранные инвестиции увеличились на 9 процентов и их общий объем составил 1,23 триллиона долларов США. Прямые иностранные инвестиции оказывают существенное влияние на экономическое развитие государств, поскольку в отличие от других форм капиталовложений они включают в себя трансферт передовых технологий, ноу-хау и др. Особое значение эта проблема приобретает для развивающихся государств и государств с переходной экономикой, в числе которых находится Российская Федерация. На начало 2014 г. по объему привлеченных иностранных инвестиций Россия находилась на третьем месте в мире после США и Китая.

Во-вторых, существование разных подходов к определению международно-правового режима иностранных инвестиций обуславливает сложность решения проблем международно-правового регулирования инвестиционной деятельности. Следовательно, уяснение международно-правового режима иностранных инвестиций и его реализация на практике

способствуют развитию правового регулирования инвестиционной деятельности.

В-третьих, процессы глобализации трансформируют международно-правовой режим иностранных инвестиций. В этой связи на данном историческом этапе актуализируется проблема сбалансирования международно-правового регулирования отношений субъектов инвестиционной деятельности, исследование содержания основных понятийных категорий в этой сфере отношений, а также проблематика условий допустимости принудительного изъятия иностранных инвестиций.

В-четвертых, в современных условиях изменение международно-правового режима иностранных инвестиций обусловлено появлением новых источников, реализация которых требует научного исследования. Наряду с этим в исследовании нуждаются существующие правоприменительные международно-правовые механизмы, инкорпорированные в международно-правовой режим иностранных инвестиций.

Эти четыре фактора с очевидностью свидетельствуют о том, что научная разработка актуальных проблем международно-правового режима иностранных инвестиций является делом первостепенной важности. И здесь весьма кстати будет применение метода сравнительно-правового анализа, в том числе анализа типовых соглашений о поощрении и взаимной защите капиталовложений государств-экспортеров инвестиций: Великобритании, Германии, Канады и США, которые на практике доказали эффективность в развитии инвестиционной деятельности и обеспечении гарантий и защиты своих инвестиций за рубежом.

Представленное А.А. Данельяном исследование составляет 367 страниц печатного текста. Оно разделено на четыре главы. В первой главе даётся общее представление о современных международных инвестиционных отношениях, определяется современное правовое содержание основных понятийных категорий в рассматриваемой сфере, устанавливаются источники правового регулирования инвестиционных отношений. Во второй главе проанализированы научные доктрины о существующих формах принудительного изъятия иностранных инвестиций, исследованы условия допустимости принудительного изъятия иностранных инвестиций, установленные международными договорами, а также исследованы международные институциональные и национальные механизмы регулирования деятельности субъектов инвестиционных отношений. В третьей главе рассмотрены признаки и критерии разграничения национализации и экспроприации среди форм принудительного изъятия иностранных инвестиций, основания разграничения косвенной национализации и мер государственного регулирования, не требующих компенсации, правоприменительная практика международных коммерческих арбитражных судов по компенсационным спорам при национализации и экспроприации иностранных инвестиций. Четвертая глава посвящена

анализу проблем обеспечения интересов России и других государств-реципиентов инвестиций международно-правовыми средствами в контексте ущерба от санкций, а также анализу проблем обеспечения и защиты российских инвестиций при осуществлении поставок энергоресурсов в зарубежные государства.

Можно констатировать фундаментальный характер диссертации. Он доказывается количеством и глубиной исследования доктринальных источников, в том числе на иностранных языках. Так, автор анализирует точки зрения Г.М. Вельяминова, В.М. Шумилова, А.А. Ануфриевой, А.Г. Богатырёва, Н.Н. Вознесенской, Н.Г. Дорониной, И.З. Фархутдинова, С.В. Бахина, М.М. Богуславского, Н.Ю. Ерпышёвой, Я. Броунли, Р. Л. Биндшедлера, Р. Быстрицкого, М. Вольфа, Р. Дольцера, Д. Лапраделле, М. Сорнараджа, Г.В. Хартена, М. Хоффманна, Д. Чешира, Г.А. Шварценбергера, и многих других авторов. Диссидентант смог показать значение теоретических выводов, созданных отечественной и зарубежной доктринальной международного права. Очевидной становится их многогранность и полезность для практического применения. На страницах диссертации выявляются противоречия в созданных теориях. Одновременно в своей совокупности изложенные концепции позволяют задуматься над теми нормативными решениями, которые сложились в нашей стране и воспринимаются в качестве постулатов. Изучение зарубежной доктрины важно с точки зрения реализации задачи выработки новых законодательных решений для данного вида отношений в отечественном праве.

Достоинством работы является умение автора показать связь теории с правоприменительной практикой, в том числе и главным образом с практикой международных коммерческих арбитражей по инвестиционным спорам. Автор иллюстрирует связь теоретической аргументации с конкретными решениями, принятыми арбитражными судами. Представленные в диссертации отечественные и зарубежные теории свидетельствует, на мой взгляд, о глубине проникновения автора в суть изучаемых вопросов. На страницах диссертации проводятся параллели того, что создано в научной доктрине по исследуемым вопросам у нас в стране и за рубежом. Сравнение отражает несовершенство отдельных созданных в нашей стране теорий, которые носят скорее описательный характер и не помогают увидеть необходимые механизмы, способные изменить развитие инвестиционных отношений, сделав их более эффективными. Сказанное свидетельствует о том, что выбранный А.А. Данельянном метод, позволил ему предложить новое видение перспектив развития инвестиционных отношений.

Диссидентант сформулирована система теоретических положений, совокупность которых можно квалифицировать как научное достижение, и которые решают важную научную задачу.

Во-первых, автор показал, что важнейшими элементами международно-правового режима иностранных инвестиций являются как

международно-правовые нормы, так и нормы национального права, а также международные институциональные и национальные механизмы, регулирующих деятельность субъектов инвестиционных отношений в сфере осуществления иностранных инвестиций.

Во-вторых, автор предпринимает попытку определения этапов становления международно-правового регулирования инвестиционной деятельности и основных правовых категорий, относящиеся к международно-правовому режиму иностранных инвестиций с акцентом на их международно-правовое содержание в условиях глобализации, поскольку особенность защиты прав и интересов субъектов инвестиционной деятельности зависит от конкретного исторического периода.

В-третьих, в работе показано, что основной правовой формой обеспечения международно-правового режима иностранных инвестиций являются международные договоры, среди которых доминирующими являются двусторонние инвестиционные договоры (ДИДы). В связи с чем автор диссертации доказывает необходимость развития и совершенствования содержание двусторонних инвестиционных договоров в целях обеспечения сбалансированной международно-правовой защиты интересов всех субъектов инвестиционной деятельности.

В-четвертых, автор предпринимает попытку разобраться с юридической природой российского типового соглашения между Правительством Российской Федерации и правительствами иностранных государств о поощрении и взаимной защите капиталовложений. На основе сравнительно-правового анализа норм российского типового соглашения с нормами аналогичных типовых соглашений других государств, а также с учетом статуса России как государства-реципиента, диссидентом сформулированы и обоснованы предложения по изменению содержания российского типового соглашения.

В-пятых, на страницах диссертации подвергнута серьезной критике практика рассмотрения инвестиционных споров в Международном центре по урегулированию инвестиционных споров, созданном в соответствии с Вашингтонской конвенцией 1965 года. Опираясь на многочисленные примеры из судебной практики, автор доказывает, что защита прав иностранных инвесторов в рамках международного инвестиционного арбитража не является исчерпывающей и достаточной, и не должна подменять возможность урегулирования инвестиционных споров в национальных судах государства-реципиента.

В-шестых, заслуживает одобрения такая идея, необходимая для защиты интересов Российской Федерации и российских инвестиций за рубежом, как идея рассматривать односторонние экономические санкции в качестве политico-правовых рисков для инвестиционной деятельности, гарантий от которых могут быть установлены в двусторонних инвестиционных договорах.

В-седьмых, представляется правильным вывод автора о том, что в современных условиях универсальное правовое регулирование инвестиционной деятельности в рамках Всемирной торговой организации является недостаточным. Данная ситуация может быть исправлена в результате изменения соглашения ТРИМс, например, путем формулирования концептуальной системы изъятий из режима ТРИМс для предприятий с совместным участием иностранного инвестиционного капитала и государственного капитала государства-реципиента.

Научная новизна диссертационного исследования не вызывает сомнений. Диссертация Данельяна Андрея Андреевича является научно-квалификационной работой, в которой на основании выполненных автором исследований разработаны теоретические положения, а также решен комплекс задач, имеющих важное социально-экономическое значение.

Структура диссертации соответствует целям и задачам диссертационного исследования и его логике. Изложение материала является структурированным и последовательным. Главы диссертации взаимосвязаны, каждая из них носит завершенный характер, содержит самостоятельные предложения и выводы. Избранная структура работы позволила автору в полной мере раскрыть тему исследования. Диссертация содержит обширный и полезный фактический материал, обогащающий научные знания по исследуемой проблеме.

Положения, выносимые на защиту, носят обоснованный характер и основываются на результате изучения многочисленных источников права, судебной практики, специализированной научной литературы, статистических данных и т.д. Выводы и предложения, сделанные автором, вносят значительный вклад в систему научных знаний в рассматриваемой области.

Высказанные положительные характеристики не исключают ряда замечаний:

1. Рассматривая проблемы международно-правового режима иностранных инвестиций, следует учитывать, что сегодня в мире в отношении иностранных инвестиций существует противоборство между двумя антагонистическими тенденциями – свободной циркуляцией капиталов и так называемыми регулируемыми режимами. Первая политика базируется на неоклассических экономических рецептах и направлена на прогрессивную либерализацию национального контроля над вопросами прибытия в страну, обустройства и последующих операций к прямым иностранным инвестициям. Вторая политика основывается на определенном скептицизме в отношении высокоеффективности и перспективности идеологии свободного рынка. Данный постулат в исследуемой сфере предполагает регулирующее вмешательство в процесс прямых иностранных инвестиций. В связи с наличием указанных противоположных тенденций в

правовом регулировании иностранных инвестиций следовало бы обозначить точку зрения автора по данному вопросу.

2. В диссертации автор исследует понятие «иностранные инвестиции» и предлагает собственное определение указанного понятия. До настоящего времени универсальное определение данной дефиниции отсутствует как в национальном праве, так и в международном, что объясняется многообразием форм и видов осуществления иностранных инвестиций, а также их целей. В ходе развития теории и практики регулирования инвестиционных отношений возникла потребность в проведении различий между прямыми и портфельными инвестициями. Как показывает инвестиционная практика, в том числе в области двусторонних международных договоров о поощрении и защите капиталовложений, именно прямые инвестиции имеют решающее значение в притоке зарубежного капитала, и поэтому именно они в первую очередь нуждаются в детальном правовом обеспечении. В связи с этим следовало бы четко обозначить в предлагаемой автором дефиниции, включает ли она только прямые инвестиции или же распространяется также и на портфельные инвестиции.

3. Федеральный закон «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» от 1999 г. (ст. 2), на который ссылается диссертант в своей работе, относит к прямой иностранной инвестиции приобретение доли или долей участия определенного размера (не менее 10 процентов) в уставном капитале действующих или создаваемых в России коммерческих организаций. Поэтому следовало бы четче обозначить точку зрения автора, насколько верно связывать прямые иностранные инвестиции с установлением размера приобретаемой доли в уставном капитале коммерческой организации.

4. Отдельный параграф первой главы диссертации автор посвятил исследованию правовой природы и содержания типового соглашения о поощрении и взаимной защите капиталовложений в Российской Федерации и зарубежных государств. В специальной литературе выделяют европейские и американские модели двусторонних инвестиционных соглашений. Первая, например, более осторожно подходит к определению инвестиций. Особенностью американской модели двусторонних договоров в сфере защиты инвестиций, например, является наличие более широкого определения понятия «иностранный инвестиции». В эту категорию включаются также лицензии и разрешения, выданные в соответствии с законом или договором; любые права, предоставленные законом или договором. В этом контексте хотелось бы услышать пояснения автора о наличии или же отсутствии различий в других условиях европейской и американской модели двусторонних инвестиционных соглашений.

Указанные замечания носят дискуссионный характер и не снижают научную и практическую ценность диссертационного исследования и его общее положительное восприятие.

Таким образом, диссертация Данельяна А.А. «Международно-правовой режим иностранных инвестиций» является самостоятельной научной квалификационной работой, соответствующей требованиям Положения о порядке присуждения ученых степеней, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 24 сентября 2013 г. №842, и отвечает требованиям, предъявляемым к диссертациям на соискание ученой степени доктора юридических наук по специальности: 12.00.10 - «Международное право. Европейское право».

На основании изложенного полагаю, что Данельян Андрей Андреевич заслуживает присуждения ученой степени доктора юридических наук по специальности: 12.00.10 - Международное право. Европейское право.

Профессор кафедры международного  
права ФГАОУ ВО «Российский  
университет дружбы народов,  
доктор юридических наук, доцент

О.М. Мещерякова

Специальность 12.00.10 – Международное право. Европейское право

Подпись О.М. Мещеряковой заверяет  
Ученый секретарь диссертационного  
совета Д 212.203.36  
к.ю.н., доцент

Ю.А. Артемьева



«07» июня 2016 г.

119178, г. Москва, ул. Миклухо-Маклая, д.6  
Юридический институт  
(495)433-80-29, intlaw@rudn@gmail.com