

Ш.А.Ахунов,

Судьялар олий кенгаши ҳузуридаги Судьялар
олий мактаби мустақил изланувчиси**ХАЛҚАРО ИНВЕСТИЦИОН НИЗОЛАРНИ
АРБИТРАЖДА КЎРИБ ЧИҚИЛИШНИНГ ҲУҚУҚИЙ
МАСАЛАЛАРИ**

Аннотация: статья посвящена теоретическим и практическим аспектам инвестиционных споров, их рассмотрению в международном арбитраже.

Ключевые слова: инвестиционные споры, арбитраж, ad hoc, инвестиционные соглашения, Международный центр (ICSID).

Аннотация: ушбу мақолада инвестицион низола, уларни халқаро арбитражларда кўриб чиқишнинг назарий ва амалий томонларига тўхталиб ўтилган.

Калит сўзлар: инвестицион низола, арбитраж, ad hoc, инвестициявий битимлар, Халқаро марказ (ICSID).

Annotation: this article focuses on the theoretical and practical aspects of investment disputes, their consideration in international arbitration.

Keywords: investment disputes, arbitration, ad hoc, investment agreements, International Center (ICSID).

Инвестиция ҳар бир мамлакатнинг иқтисодиёт тизимида етакчи ўринни эгаллаб, инвестиция сиёсати қўллаб-қувватлаш ҳамда инвесторлар қулай шароитларни яратиш бериш давлатлар учун қўзланган мақсадга олиб келадиган иқтисодий омилдир. Инвестицион низола масаласини ёритишдан аввал инвестиция тушунчасига тўхталиб ўтилса, мақсадга мувофиқ бўлар эди. Илмий адабиётларда ҳуқуқшунос олимлар томонидан инвестиция тушунчаси ва турлари ҳақида турли хил фикрлар илгари сурилган. Жумладан, А.Г. Богатыревнинг таъкидлашича, хорижий инвестиция – бу турли хил шаклдаги хорижий капиталларни бир мамлакатдан иккинчи мамлакатга тадбиркорлик мақсадида жойлаштириш тушунилади [1].

Н.Г. Доронинанинг фикрича, инвестиция тушунчаси ва инвестицияни амалга ошириш ўртасида тенг белгилар мавжуд бўлиб, ўзида юридик ҳаракатларни амалга оширилиши ҳамда моддий ёки пул кўринишида капиталларни ҳаракатидир [2].

И.В. Ершованинг таъкидлашича, инвестиция бу тадбиркорлик соҳаси объектларига улуш қўшиш ҳисобига фойда ёки бошқа даромадларни олиш мақсадида моддий бойликлар йиғиндиси тушунилади [3].

Шу билан бирга, инвестиция муносабатларида халқаро инвестицион низола ва уларни ҳал этиш масалалари халқаро иқтисодий ҳуқуқда ўзига хос ўринни эгаллаб, унга нисбатан ҳуқуқий баҳо бериш ҳамда низола қонунчиликка асосланган ҳолда ҳал этиш бугунги куннинг долзарб масалаларидан биридир. Машҳур ҳуқуқшунос олим М.М. Богуславскийнинг таъкидлашича, инвестицион низола назарияда икки турга ажратиш ўрганилади: биринчиси, халқаро амалиётда хорижий инвестор ва инвестицияларни қабул қилувчи давлат ўртасидаги тортишувлар деб тушуниладиган инвестицион низола; иккинчиси, қўшма корхона иштирокчилари ўртасидаги низола, қўшма корхона иштирокчиларидан бирининг низола [4].

Инвестицион низола ўзининг ҳуқуқий табиатига кўра хусусий-ҳуқуқ, оммавий-ҳуқуқий ва аралаш турларга бўлинади. Ҳуқуқий адабиётларда инвестицион низола ушбу турларга ажратиш ҳуқуқни қўллаш жараёнида низога нисбатан тўғри ёндашувни таъминлашга олиб келиши кўрсатиб ўтилган.

Халқаро инвестиция ҳуқуқида эса халқаро инвестицион низола ҳал қилиш долзарб масала бўлиб, уни ҳал этиш ҳамда келгусида такомиллаштириш учун қуйидаги функциялари мавжуддир:

а) турли давлатларнинг арбитражларида халқаро тижорат низоларини кўриб чиқиш тартибининг бир хиллигини таъминлаш учун арбитраж процессуал нормаларини бирлаштириш;

б) бошқа давлатлар ҳудудида бир давлатнинг арбитраж қарорларини тан олиш ва ижро этиш учун халқаро-ҳуқуқий базани яратиш;

в) ихтисослаштирилган халқаро арбитраж институционал марказларини ва инвестицион низола ҳал қилиш учун халқаро арбитражларни ташкил этиш.

Ҳуқуқшунос олим А.А. Данельян таъкидлашича, инвестицион низола юзага келганда хорижий мамлакатда ўз фаолиятини олиб бораётган инвестор бузилган ҳуқуқларини ҳимоя қилиш мақсадида дипломатик ҳимоя, суд ҳимояси ёки инвестиция низоларини ҳал қилишнинг алтернатив воситалари (музокаралар, воситачилик, арбитраж) ҳимоя қилишнинг турли усулларида биридан фойдаланиши мумкин [5].

Бир қатор ҳуқуқшуносларнинг фикрича, амалиётда хорижий давлатнинг жисмоний ва юридик шахслари ўз мамлакатининг дипломатик ваколатхонасига дипломатик ҳимоя масаласи бўйича мурожат қилишлари ҳамда низо хорижий давлатнинг қонунчилигида кўриб чиқиши мумкин. Жумладан, Б. Уортлиннинг фикрича, қуйидаги ҳолатда уни амалга ошириш мумкин: 1) маҳаллий суд органлари ижро органларига аниқ боғлиқ бўлишлиги; 2) халқаро ҳуқуқ принциплари ва нормаларига зид равишда миллий қонунчилик ҳужжатларига асосан маҳаллий ҳокимият томонидан хорижий мулк тортиб олинса [6, 140 б].

Бугунги кунда халқаро инвестицион низола арбитраж орқали ҳал этиш тартиби миллий қонунчиликда ёки халқаро инвестициявий битимларда акс эттирилмоқда, бунда томонлар низола ҳал этиш механизмларини жумладан, низола қабул қилувчи давлатнинг суд органларида, хорижий давлатнинг миллий судларида ёки халқаро тижорат арбитражларида кўриб чиқиши мумкин белгиланади. Шунингдек, Ўзбекистон Республикасининг 2019 йил 25 декабрдаги "Инвестициялар ва инвестиция фаолияти тўғрисида"ги ЎРҚ-598-сонли қонунининг 63-моддасида инвестициявий низола Ўзбекистон Республикасининг тегишли суди томонидан ҳам, арбитражда ҳам кўриб чиқиши мумкинлиги кўрсатиб ўтилган [7].

Халқаро ҳуқуқда инвестицион низола ҳал этиш масаласи 1965 йилги Вашингтон ва 1985 йилги Сеул конвенцияларида, шунингдек, халқаро икки ва кўп томонлама инвестициявий битим ҳамда шартномалар доирасида кўриб чиқилади. Инвестициявий низола юзага келган тақдирда томонлар низола ихтиёрий равишда Халқаро марказда (ICSID) кўриб чиқиш учун юборишлари ҳам мумкин. 1965 йил 18 мартдаги

Давлатлар ва хорижий шахслар ўртасидаги инвестициявий низоларни ҳал этиш тартиби тўғрисидаги Вашингтон конвенциясининг 36-моддасига мувофиқ “Арбитраж муҳофазасига мурожаат қилишни истаган ҳар бир Аҳдлашувчи Давлат ёки Аҳдлашувчи Давлатнинг вакили ёзма равишда Бош котибга мурожаат қилади, у ариза нусхасини бошқа томонга юборади” [8].

Умуман олганда “арбитраж” тушунчасига тўхталиб ўтилса, ҳуқуқий адабиётларда арбитраж бу – низони мустақил нейтрал шахс – тарафлар учун мажбурий бўлган қарор қабул қиладиган арбитр ёрдами билан ҳал қилиш тушунилади [9].

БМТ Бош Ассамблеясининг 65/22–резолүцияси билан тасдиқланган Арбитраж регламенти ЮНСИТРАЛ диорасида низоларни арбитражларда ўтказиш учун арбитраж процесси ташкил этади. Жумладан, ушбу ҳужжатда арбитражнинг мақсад ва вазифалари, таркиби, арбитраж низоларни ҳал этиш, арбитраж қарорлари каби масалалар кўрсатиб ўтилган.

Инвестицион арбитражлар анъанавий халқаро судлардан институционал жиҳатдан сезиларли даражада фарқ қилади. Улар муайян низони кўриб чиқиш учун томонларнинг келишуви билан тузилади, уларнинг харажатлари низо тарафлари томонидан молиялаштирилади. Барча халқаро арбитражлар доимий органлар бўлмасдан, муайян ишни кўриб чиқадиغان арбитрларнинг таркибидан иборат бўлади. Бундан ташқари, низола 1965 йилги Вашингтон конвенциясига мувофиқ арбитражлар томонидан кўриб чиқилади. Инвестицион низоларни ҳал қилишда Халқаро марказининг (ICSID) Котибияти арбитраж судининг ҳар бир аъзосига ихтисослашган ҳуқуқшунос ва котибият ходимини тақдим этади [10]. Яна бир муҳим масала инвестицион низони кўриб чиқадиغان арбитраж судини молиялаштириш бўлиб, инвестицион низола тарафлар томонидан амалга оширилади ҳамда бу харажатлари низони ҳал этиш ва қарор қабул қилиш билан боғлиқ жараёнларни қамраб олади [11].

И. Вивчарикнинг таъкидлашича, инвестицион арбитраж – бу хорижий инвестор ва инвестицияларни қабул қилаётган давлат ўртасидаги низоларни ҳал қилиш тартибидир. Арбитраж ўзига хос бўлган бир қатор афзалликларга эга. Одатда инвестор учун бундай афзаллик маҳаллий судлар томонидан давлатнинг манфаатларини ҳимоя қилишни олдини олади. Инвестициявий низола мустақил кўриб чиқилади ҳамда томонлар мустақил танлаган арбитрлар томонидан квалификация қилинади [12].

М.М. Богуславскийнинг фикрича, халқаро инвестицион арбитраж – бу хорижий инвесторлар ва давлат органлари ўртасидаги низоларни ҳал этиш учун тез ривожланаётган механизмдир. Бу механизмнинг ноёблиги шундан иборатки, инвесторларга моддий зарар ёки мажбуриятларни бузилиши бўйича давлатнинг ўзидан талаб қилиши ва низони давлатнинг суд тизимидан ташқарида амалга ошириш имкониятини беради [13].

Бугунги кунда халқаро шартномаларда хорижий инвестицияларни арбитражларда кўриб чиқиш каби шартларга эга бўлган қисмини киритиш кундан кунга ўсиб бормоқда ҳамда уларни сони 3100 дан ортиқни ташкил этмоқда. Бундан тенденция аввало, хорижий инвесторнинг жалб этишнинг ўзига хос усулларида бири бўлиб, хорижий инвесторлар томонидан ортиқча таваккалчиликларни камайтиради.

Шу билан бирга, шуни таъкидлаш жоизки, халқаро юрисдикция давлат юрисдикциясининг умумий принципларидан истисно бўлиб, унга кўра инвестицион низола қоида тариқасида миллий судларда кўриб чиқирилиши керак. Бироқ халқаро юрисдикция давлатнинг суверенитетига ўз таъсири ўтказиши мумкин, шунинг учун бир низо халқаро органнинг юрисдикциясида кўриб чиқирилиши учун давлатнинг аниқ розилиги талаб этилади. Жумладан, Вашингтон конвенциясининг 25-моддаси 1-бандига биноан, Халқаро марказ (ICSID) томонидан низола кўриб чиқишда ёзма равишда розилик бўлиши шарт билан кўриб чиқилади [14, 119 б].

Инвестицион арбитражларни шартли равишда икки турга бўлинади. Улар институционал ва *ad hoc*. Биринчи турида низони ҳал этиш 1965 йилга Вашингтон конвенцияси асосида Халқаро марказда (ICSID) ҳал этилса, иккинчиси Халқаро савдо ҳуқуқи бўйича БМТнинг Арбитраж регламенти Комиссиясига мувофиқ Гаагада амалга оширилади.

Давлатлар ўртасидаги инвестицион низола иқтисодий соҳа бўйича халқаро арбитражларда 1990–2014-йиллар давомида кўриб чиқилганда, қишлоқ ҳўжалигида 35 та даъволар (5,2%), молия, банк соҳасида 43 та (6,4%), саноат ишлаб чиқаришда 89 та (13,2), телекоммуникация 40 та (5,9%) ва электроэнергетикада 153 та (22,6%) ташкил этган.

Давлатлар миқёсида эса АҚШдан 151 та (22,3%), Нидерландиядан 69 та (10,2%), Буюк Британиядан 53 та (7,8%) ва бошқаларни ташкил этди [15].

Юқоридагиларни инобатга олган ҳолда, инвестицион низола кўриб чиқишда арбитражларга алоҳида эътибор қаратиш хорижий инвесторларнинг ҳуқуқ ва манфаатларини ҳимоялашнинг асосий усулларида бири бўлиб, инвестиция қабул қилувчи давлат томонидан қўллаб-қувватлаш муҳимдир. Ўзбекистон Республикаси Президентининг “Ўзбекистон Республикасида Савдо-саноат палатаси ҳузурида Тошкент халқаро арбитраж марказини (TIAC) ташкил этиш тўғрисида” 2018 йил 5 ноябрдаги ПҚ-4001-сонли қарори айна шу соҳада қилинаётган ишларнинг давоми ҳисобланиб, ушбу қарорда инвестиция муносабатларида юзага келадиган муаммоларни мамлакатнинг ўзида ҳал этиш кўзда тутилган. Сабаби инвестицион низола юзага келганда инвестиция шартномасида кўрсатилган арбитражларга (Париж, Лондон, Стокгольм, Женева, Токио, Сингапур) мурожаат қилиш ва ортиқча харажатларнинг кўпайишига олиб келади. Шунинг учун Тошкентни халқаро инвестициявий низола кўриб чиқадиغان арбитраж марказига айлантириш бугунги куннинг долзарб масаласидир. Бунинг учун Тошкентда етук мутахассисларни жалб этган ҳолда халқаро арбитрларни тайёрлаш ва қайта ўқитишга мўлжалланган ўқув курсларини ташкил этиш, жамиятда арбитр соҳасига бўлган эҳтиёжни ўрганиб чиқиш, фуқаролар, давлат органлари, маҳаллий суд органларининг арбитражларга нисбатан ҳуқуқий муносабатини шакллантириш ҳамда ушбу соҳани янада қўллаб-қувватлашдан иборатдир.

Шундай қилиб инвестиция фаолиятини жараёнида инвестицион низола бўйича арбитраж қарорларини ижросини таъминлаш муаммоли масала ҳисобланади. Шуни инобатга олган ҳолда “Арбитражлар тўғрисида”ги қонунни қабул қилиш жамиятда инвестиция фаолиятини ривожлантиришни яна бир поғонага юксалтиради.

Адабиётлар рўйхати:

1. Богатырев А.Г. Инвестиционное право. М., 1992. С.12.
2. Доронина Н. Г. Инвестиционное законодательство и модернизация экономики // Журнал российского права. 2011. № 1. С. 47-48.
3. Предпринимательское право: учебное пособие // под ред. Ершовой И.В., Ивановой Т.М. М., 1999. С. 276-277.
4. Богуславский М. М. Правовое положение иностранных инвестиций, 2005. с. 162.
5. Данельян А.А. Международное экономическое право в условиях глобализации: проблемы развития // Право и государство: теория и практика. – 2014. – №1 (109). – С.127–132.
6. Worthly B. Expropriation in Public International Law. 1959.
7. Ўзбекистон Республикасининг 2019 йил 25 декабрдаги “Инвестициялар ва инвестиция фаолияти тўғрисида”ги ЎРҚ-598-сонли қонуни. Ўзбекистон Республикаси Қонун ҳужжатлари маълумотлари миллий базаси сайти: <https://www.lex.uz/docs/4664142>
8. Вашингтонская конвенция 1965 года О порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами. Ўзбекистон Республикаси Қонун ҳужжатлари маълумотлари миллий базаси сайти: <https://www.lex.uz/docs/2669594>
9. Международный инвестиционный арбитраж: Учебное пособие / А.А. Данельян, И.З. Фархутдинов. — М.; СПб., Центр гуманитарных инициатив, 2013, стр. 199
10. Ehlerhmann C.-D. Experience from the WTO Appellate Body // Texas International Law Journal, 2003. Vol. 38. P. 473.
11. Weidermaier W. M. C. Toward a Theory of Precedent in Arbitration // William and Mary Law Review, 2010. Vol. 51. P. 1903.
12. Вивчарик И. Инвестиционный арбитраж. №31, 05 сентября 2019. “Информационно-аналитический центр” ЛИГА
13. Богуславский М.М. Международное частное право. М., 2004. С.230.
14. Фролкина Е.Н. Разрешение международных инвестиционных споров в системе способов защиты прав частных инвесторов. «Современное право», №6, 2014.
15. Rachel L. Wellhausen, Recent Trends in Investor-State Dispute Settlement in Journal of International Dispute Settlement, 2016, issue 7. P. 122.

Ш. Жолдасова
Соискатель ТГЮУ

ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ НОРМ ИНОСТРАННОГО ПРАВА И ОТСЫЛКИ К ИНОСТРАННОМУ ПРАВУ

Аннотация: в статье рассматриваются вопросы определения иностранного права как применимого права, общие понятия и сущность иностранного права, а также отсылки к иностранному праву. В частности, автор рассматривает порядок отсылки и применения иностранного права со стороны судов при разрешении споров и вынесении решений.

Ключевые слова: иностранное право, отсылка, коллизия, коллизионная норма, применимое право.

Abstract: The article examines the issues of defining foreign law as applicable law, general concepts and essence of foreign law, as well as references to foreign law. In particular, the author examines the procedure for sending and applying foreign law by the courts in resolving disputes and making decisions.

Keywords: foreign law, reference, conflict, conflict of laws rule, applicable law.

Аннотация: Мақолада чет эл ҳуқуқини қўлланиладиган ҳуқуқ сифатида аниқлашга доир масалалар кўриб чиқилган бўлиб, унда чет эл ҳуқуқи тушунчаси ва моҳияти, шунингдек чет эл ҳуқуқига ҳавола қилиш таҳлил қилинган. Хусусан, муаллиф чет эл ҳуқуқини судлар томонидан низоларни ҳал этиш ва қарор қабул қилишда қўлланилиши, унга ҳавола қилиниши тартибини кўриб чиққан.

Калит сўзлар: чет эл ҳуқуқи, ҳавола, коллизия, коллизион норма, қўлланиладиган ҳуқуқ.

Правовое регулирование осуществляется каждым государством на своей территории путем нормотворчества. При этом развитие социальных отношений лиц – субъектов различных государств приводит к возникновению случаев, когда правовые нормы одного государства могут применяться на территории другого государства. Следует отметить, что в соответствии с принципом суверенитета каждое государство является независимым по отношению к другим, так иностранное государство является автономным по отношению к отечественному государству субъектом нормотворчества.

Автономность государств по отношению друг к другу предопределяет и взаимную автономность их правовых систем. В связи с этим нормы иностранного права могут быть выделены в качестве особой группы социальных норм, автономной по отношению к нормам отечественного права.

Следует отметить, что содержание норм права предопределено спецификой общественных отношений, складывающихся в каждом конкретном государстве. Нормы иностранного права вполне могут закреплять предписания, неизвестные отечественному праву, и ставить при их помощи под защиту личности, не защищаемые в отечественном государстве.

Автономность иностранного права характеризуется спецификой его императивного элемента и спецификой его содержания. Выделяются следующие характеристики иностранного права как внешнего по отношению к отечественному праву явления – иностранное право представляет собой элемент иностранной