

УДК 342.417(575.2)
DOI: 10.36979/1694-500X-2024-24-7-98-102

КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ЗАЩИТЫ ИНВЕСТИЦИЙ В КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКЕ

А.М. Джумагулов, И.П. Дуюнова

Аннотация. Рассматривается конституционно-правовой режим защиты инвестиций как особый порядок конституционно-правового регулирования в Кыргызской Республике, выражающийся в определенном сочетании юридических средств и создающий желаемое социальное состояние, необходимое для удовлетворения интересов инвесторов. Авторы проводят анализ основных процессов формирования конституционно-правового режима защиты инвестиций, взаимодействия правовой системы Кыргызской Республики с международным инвестиционным правом, систему гарантий прав иностранных инвесторов как механизм, который облегчает реализацию предоставленных инвесторам прав, включая принятие мер по их защите. Особое внимание уделяется соответствию конституционных норм и обязательств по международным договорам в области инвестиций. Результаты исследования позволяют выявить эффективность правовых механизмов и предложить рекомендации по их усовершенствованию для обеспечения стабильного инвестиционного климата в стране.

Ключевые слова: правовой режим; конституционно-правовой режим; Конституция; инвестиции; законодательство; международные соглашения; правовая система.

КЫРГЫЗ РЕСПУБЛИКАСЫНДА ИНВЕСТИЦИЯЛАРДЫ КОРГОООНУН КОНСТИТУЦИЯЛЫК-УКУКТУК РЕЖИМИ

А.М. Джумагулов, И.П. Дуюнова

Аннотация. Макалада инвестицияларды коргоонун конституциялык-укуктук режими юридикалык каражаттардын белгилүү айкалышында көрүнгөн жана инвесторлордун кызыкчылыктарын канааттандыруу үчүн зарыл болгон каалаган социалдык абалды түзгөн Кыргыз Республикасындагы конституциялык-укуктук жөнгө салуунун өзгөчө тартиби катары каралат. Авторлор инвестицияларды коргоонун конституциялык-укуктук режимин түзүүнүн негизги процесстерине, Кыргыз Республикасынын укуктук тутумунун эл аралык инвестициялык укук менен өз ара аракеттенүүсүнө, чет өлкөлүк инвесторлордун укуктарынын кепилдиктеринин системасына инвестицияларды коргоонун, инвесторлорго берилген укуктарды ишке ашырууну, анын ичинде аларды коргоо боюнча чараларды көрүүнү жеңилдетет. Конституциялык ченемдердин жана инвестициялар жаатындагы эл аралык келишимдер боюнча милдеттенмелердин шайкештигине өзгөчө көңүл бурулат. Изилдөөнүн жыйынтыктары укуктук механизмдердин натыйжалуулугун аныктоого жана өлкөдөгү туруктуу инвестициялык климатты камсыз кылуу үчүн аларды өркүндөтүү боюнча сунуштарды сунуштоого мүмкүндүк берет.

Түйүндүү сөздөр: укуктук режим; конституциялык-укуктук режим; Конституция; инвестициялар; мыйзамдар; эл аралык келишимдер; укук системасы.

CONSTITUTIONAL LAW REGIME OF INVESTMENT PROTECTION IN THE KYRGYZ REPUBLIC

A.M. Dzhumagulov, I.P. Duyunova

Abstract. The article covers the aspects of constitutional law regime of investment protection as a special form of constitutional and legal regulation in the Kyrgyz Republic, comprising a specific combination of legal means and creating the desired social conditions for upholding the interests of investors. The authors analyze the main processes of forming the constitutional law regime of investment protection, the interaction between the national legal system and the international investment law, the system of foreign investment guarantees as a mechanism enabling the exercise of

investors' rights, including measures for their protection. Special attention is paid to observance of constitutional norms and obligations under international investment agreements. The research findings allow to identify the effectiveness of legal mechanisms and to propose recommendations for their improvement to ensure a stable investment climate in the country.

Keywords: legal regime; constitutional law regime; Constitution; investments; legislation; international agreements; legal system.

Понятие «правовой режим» признается одной из важнейших категорий теории права и отраслевых юридических наук. Институт правовых режимов активно разрабатывается в научных исследованиях [1], оставаясь при этом одним из наименее изученных и наиболее сложных явлений в юриспруденции. Мы согласны с мнением о том, что «правовой режим – это официально установленный особый порядок правового регулирования, отражающий совокупность юридических и организационных средств, используемых для закрепления социально-правового состояния объектов воздействия и направленный на обеспечение их устойчивого функционирования» [2].

В связи с особой важностью регулируемых общественных отношений, правовым режимом наиболее высокого уровня является конституционно-правовой режим, также активно разрабатываемый в правопедении [3] и определяемый как «особый порядок конституционно-правового регулирования, выражающийся в определенном сочетании юридических средств и создающий желаемое социальное состояние, необходимое для удовлетворения интересов субъектов конституционного права. ... Это система условий и методов осуществления конституционно-правового регулирования, как бы «распорядок» действия конституционного права, его функциональная характеристика конституционного права» [4].

Защита инвестиций, в том числе и на основе конституционных положений, имеет стратегическое значение для обеспечения стабильности экономики и привлечения иностранных инвесторов и является одним из ключевых факторов, влияющих на решение иностранных инвесторов вложить свои средства в страну. Уверенность в том, что их права и собственность будут защищены законом, становится определяющим моментом при выборе страны для инвестирования. Для иностранного инвестора принципиально

важно, чтобы принимающее государство надлежащим образом защищало и гарантировало безопасность капитальных вложений. Наличие такой гарантии во внутреннем законодательстве и международных соглашениях рассматривается как попытка государства обеспечить максимально полную защиту иностранной собственности. С точки зрения правовой доктрины категорию «гарантия» можно охарактеризовать как «систему обеспечения прав, установленных законом, на практике». Эта система включает обеспечение контроля за соблюдением законодательства, деятельностью соответствующих государственных органов, а также законодательных норм, обеспечивающих стабильность общественных отношений [5].

Система гарантий прав иностранных инвесторов имеет две компоненты: первая – государственные гарантии, закрепленные в Конституции Кыргызской Республики и в действующем законодательстве; вторая – гарантии, предусмотренные международными договорами. Национальное инвестиционное право должно ясно отражать условия осуществления инвестиционной деятельности и соответствовать международным правовым стандартам. Таким образом, система гарантий может быть рассмотрена как механизм, который облегчает реализацию предоставленных инвесторам прав, включая принятие мер по их защите.

В Конституции Кыргызской Республики 2021 года наряду с положениями о признании и защите в равной степени частной, государственной, муниципальной и иных форм собственности (ст. 15) установлено: «государство гарантирует защиту инвестиций и субъектов инвестиционной деятельности в порядке, определяемом законом» [6] (п. 3 ст. 17). Внесение данного императивного положения в Основной закон государства является закономерным итогом становления национальной правовой системы, отражающей реалии социально-экономического развития Кыргызстана

и формирования конституционно-правового режима защиты инвестиций.

А реалии эти таковы. Ещё до распада СССР в связи с расширением прав союзных республик активизировалась работа по привлечению иностранных инвестиций, был принят соответствующий нормативный акт – закон «Об иностранных инвестициях в Республике Кыргызстан» от 28 июня 1991 г. [7].

Как отмечает С.П. Мороз, «характеризуя основные положения первых законов об иностранных инвестициях бывших союзных республик, вставших на путь обретения независимости, можно отметить то, что они носили в большей степени декларативный характер и немногим отличались друг от друга, но в их принятии были и позитивные моменты: ... впервые иностранным инвесторам предоставлялись гарантии осуществления ими деятельности. ... Поэтому включение раздела, посвященного гарантиям иностранным инвестициям, увеличило интерес со стороны потенциальных инвесторов и существенно повлияло на их активность» [8]. Затем, в середине 90-х годов прошлого века начался новый этап развития инвестиционного законодательства, когда «в странах СНГ от принципа “иностранная инвестиция любой ценой” перешли к принципу избирательной поддержки иностранных инвестиций – только прямых иностранных инвестиций (или инвестиций в форме капитальных вложений), при этом в ряде случаев – прямых инвестиций в отдельные сектора экономики (получивших название приоритетных)» [8]. В этот период в Кыргызстане также был принят закон «Об иностранных инвестициях в Кыргызской Республике», который, как декларировалось, «направлен на создание правовых, экономических и организационных предпосылок привлечения иностранных инвестиций, развитие основ благоприятного инвестиционного климата в Кыргызской Республике для иностранных инвестиций, определяет их правовой режим, порядок разрешения инвестиционных споров, а также регламентирует защиту и обеспечение гарантий иностранным инвесторам» [9].

Затем, в целях совершенствования инвестиционного законодательства, был принят закон

«Об инвестициях в Кыргызской Республике» от 27 марта 2003 года [10], установивший единый правовой режим для иностранных и национальных инвесторов.

Кыргызстан также присоединился к Конвенции ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йоркская конвенция) и Вашингтонской конвенции о порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами (Вашингтонская конвенция) [11]. Вашингтонской Конвенцией 1965 года о порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами был учрежден «Международный центр по урегулированию инвестиционных споров» [12] (МЦУИС). Конвенция подлежит ратификации, принятию, одобрению государствами, подписавшими ее, в соответствии с их конституционными требованиями и вступает в силу спустя 30 дней после депонирования акта о ратификации во Всемирном Банке, являющемся депозитарием конвенции (ст. 73).

Как отмечает А.М. Джумагулов, Кыргызская Республика подписала Вашингтонскую конвенцию в июне 1995 года и присоединилась к ней законом от 5 июля 1997 года № 47. В законе Министерству иностранных дел поручалось «депонировать ратификационную грамоту у Президента Мирового Банка» (ст. 2). Однако, к 2022 году ратификационная грамота так и не была депонирована, и, следовательно, не вступила в силу для Кыргызской Республики. Фактически также поступила и Россия, которая 16 июня 1992 года подписала конвенцию, но не ратифицировала её [11]. Российский исследователь А. Данельян, считающий нецелесообразным использование для Российской Федерации возможности разрешения инвестиционных споров в МЦУИС, полагает, что механизм защиты инвестиций в МЦУИС выгоден в первую очередь государствам-экспортерам инвестиций [13].

Однако имели место прецеденты, когда Кыргызская Республика оказалась стороной спора, рассматриваемого МЦУИС, в соответствии с Дополнительным протоколом 1978 года к Вашингтонской конвенции, то есть т. н. «дополнительные средства разрешения инвестиционных споров» (Additional Facility Rules), предусматривающим

дополнительные механизмы разрешения споров в случаях, когда одна из сторон не является участником Вашингтонской конвенции [14].

Вашингтонская конвенция 1965 года «О порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами» и учрежденный ею «Международный центр по урегулированию инвестиционных споров» (МЦУИС) представляют собой достаточно гибкий и действенный механизм разрешения международных инвестиционных споров, о чем свидетельствует постоянно растущее количество государств, присоединяющихся к Конвенции (156 государств на момент проводимого исследования, в том числе Армения, Беларусь, Казахстан, КНР и Узбекистан). 21 апреля 2022 года председатель Кабинета министров Кыргызстана передал на хранение во Всемирный банк документ о ратификации конвенции МЦУИС, тем самым завершив процесс присоединения к ведущему мировому институту по разрешению международных инвестиционных споров» [15]. Окончательное присоединение Кыргызстана к этой конвенции путем депонирования ратификационной грамоты, на наш взгляд, существенно повысит инвестиционную привлекательность страны [16].

Также Кыргызстаном подписан целый ряд двусторонних соглашений о защите инвестиций. Безусловно, наличие двусторонних соглашений о защите инвестиций предоставляет дополнительные гарантии для защиты интересов иностранных инвесторов, и уже существуют прецеденты, когда иностранные инвесторы на основании таких соглашений инициировали арбитражные разбирательства.

По состоянию на октябрь 2022 года Кыргызстан оспаривал в международных арбитражных судах 15 исковых заявлений [17].

Как отмечали в Министерстве юстиции, «2023 год был уникальным в том смысле, что в первом полугодии прошли финальные слушания сразу по трем арбитражным делам с участием Кыргызстана. По двум из них уже вышли положительные для КР решения (включая решение по Ферросплавному заводу в городе Таш-Кумыре) [18]».

Безусловно, в условиях экономической нестабильности и довольно сложной социальной

ситуации в стране любые финансовые потери, возникающие в результате инвестиционных споров, крайне болезненно сказываются на небольшой республике. По логике вещей нам всем, а государственной власти в первую очередь, необходимо проанализировать причины возникновения инвестиционных споров, изучить, какие негативные последствия они влекут для государства и сделать соответствующие выводы, чтобы не допускать повторения подобных событий и действий в будущем.

Поступила: 08.04.24; рецензирована: 11.04.24;
принята: 11.04.24.

Литература

1. *Беляева Г.С.* Правовой режим в общетеоретическом измерении: монография / Г.С. Беляева. М.: Юрлитинформ, 2013; *Быкадоров В.А.* Правовой режим контртеррористической операции и роль органов внутренних дел в его обеспечении / В.А. Быкадоров // Пробелы в российском законодательстве. 2011. № 2; *Ласточкин В.В.* Административно-правовые режимы и охрана государственной границы / В.В. Ласточкин. М., 1999; *Малько А.В.* Правовые средства: вопросы теории и практики / А.В. Малько // Журнал российского права. 1998. № 8; *Матузов Н.И.* Правовые режимы: вопросы теории и практики / Н.И. Матузов, А.В. Малько // Правоведение. 1996. № 1; *Мелехин А.В.* Особые правовые режимы / А.В. Мелехин. М., 2005; *Родионов О.С.* Механизм установления правовых режимов российским законодательством: дис. ... канд. юрид. наук / О.С. Родионов. Саратов, 2001; *Шамсумова Э.Ф.* Правовые режимы: Теоретический аспект: дис. ... канд. юрид. наук / Э.Ф. Шамсумова. Екатеринбург, 2001; *Шмалый О.В.* Административно-правовой режим как фактор эффективности в системе государственной регистрации / О.В. Шмалый // Бизнес в законе. 2010. № 4; *Эратов И.Т.* Правовой режим земель, предоставленных для землепользования / И.Т. Эратов // Вестник КРСУ. 2010. Т. 10. № 6.
2. Государственно-правовые основы управления органами внутренних дел: курс лекций: в 3 ч. / под ред. В.С. Афанасьева. Ч. 2. М.: Академия управления МВД России, 2012.
3. *Барбин В.В.* Конституционно-правовой режим: понятие и содержание / В.В. Барбин // Бизнес в законе. 2015. № 3; *Булашов С.Н.*

- Конституционно-правовой режим государственной границы Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук / С.Н. Булашов. М., 1998; *Пахомов С.А.* Конституционно-правовой режим федеральной государственной собственности в Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук / С.А. Пахомов. М., 2008; *Петухова Е.П.* Понятие конституционно-правового режима / Е.П. Петухова // *Юридический мир.* 2013. № 9; *Султыгов М.М.* Конституционно-правовой режим ограничения государственной власти: дис. ... д-ра юрид. наук / М.М. Султыгов. СПб., 2005; *Эратов И.Т.* Конституционно-правовой режим права на землю в Кыргызской Республике / И.Т. Эратов // *Вестник КРСУ.* 2023. Т. 23. № 3; *Яковлева Н.В.* Конституционно-правовой режим социального сиротства в России: дис. ... канд. юрид. наук / Н.В. Яковлева. М., 2007.
4. *Барбин В.В.* Конституционно-правовой режим: понятие и содержание / В.В. Барбин // *Бизнес в законе.* 2015. № 3.
 5. *Инамджанова Э.Э.* Гарантии и защита иностранных инвестиций в цифровой экономике / Э.Э. Инамджанова // *Universum: экономика и юриспруденция.* 2022. № 5 (92). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/garantii-i-zaschita-inostrannyh-investitsiy-v-tsifrovoy-ekonomike> (дата обращения: 29.03.2024).
 6. Конституция Кыргызской Республики (введена в действие Законом Кыргызской Республики от 5 мая 2021 года) // Централизованный банк данных правовой информации Кыргызской Республики. URL: <https://cbd.minjust.gov.kg/112213?refId=1202952> (дата обращения: 29.03.2024).
 7. Об иностранных инвестициях в Республике Кыргызстан: закон Кыргызской Республики от 28 июня 1991 г. № 536-ХП (утратил силу). URL: <http://cbd.minjust.gov.kg/act/view/ru-ru/885?cl=ru-ru> (дата обращения: 29.03.2024).
 8. *Мороз С.П.* Национально-правовое регулирование иностранных инвестиций: состояние и тенденции развития / С.П. Мороз // *Евразийский юридический журнал.* 2009. № 6 (13).
 9. «Об иностранных инвестициях в Кыргызской Республике»: Закон Кыргызской Республики от 24 сентября 1997 г. № 66 (утратил силу). URL: <http://cbd.minjust.gov.kg/act/view/ru-ru/566?cl=ru-ru> (дата обращения: 29.03.2024).
 10. «Об инвестициях в Кыргызской Республике»: Закон Кыргызской Республики от 27 марта 2003 г. (в редакции закона Кыргызской Республики от 6 августа 2018 г. № 88). URL: cbd.minjust.gov.kg/act/view/ru-ru/1190?cl=ru-ru (дата обращения: 29.03.2024).
 11. *Джумагулов А.М.* Конституционно-правовая политика Кыргызской Республики в сфере международных отношений: монография / А.М. Джумагулов. Бишкек: Изд-во КРСУ, 2023.
 12. Официальный сайт МЦУИС на русском языке. URL: <http://www.un.org/ru/ecosoc/icsid/resources.shtml> (дата обращения: 30.03.2024).
 13. *Данельян А.А.* Международно-правовой режим иностранных инвестиций: дис. ... д-ра юрид. наук: 12.00.10 / А.А. Данельян. М.: ДА МИД РФ, 2016.
 14. *Сабиров Н.* Арбитраж как способ разрешения инвестиционных споров с Кыргызской Республикой / Н. Сабиров // *Юрист.* 2013. № 4. URL: <https://journal.zakon.kz/4562003-arbitrazh-kak-sposob-razresheniya.html> (дата обращения: 29.03.2024).
 15. Данные с информационного портала «Финансовое издательство Economist.kg». URL: <https://economist.kg/novosti/2022/04/22/kyrgyzstan-ratificiroval-konvenciju-mcuishaparov-peredal-ee-na-hranenie-vo-vsemirnyj-bank/> (дата обращения: 29.03.2024).
 16. *Джумагулов А.М.* Конституционно-правовая политика Кыргызской Республики в сфере международных отношений: монография / А.М. Джумагулов. Бишкек: Изд-во КРСУ, 2023; *Джумагулов А.М.* К вопросу о присоединении Кыргызской Республики к Вашингтонской конвенции 1965 года о порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами / А.М. Джумагулов, Б. Байжанов // *Вестник Дипломатической академии им. К. Дикамбаева МИД КР.* 2019. № 12.
 17. Кыргызстан оспаривает в международных арбитражных судах 15 исков. URL: https://24.kg/vlast/248367_kyrgyzstan_osparivaet_vmejdunarodnyih_arbitrajnyih_sudah_15iskov/ (дата обращения: 29.03.2024).
 18. Газовый проект. Кыргызстан выиграл в международном арбитраже у Казахстана. URL: https://24.kg/ekonomika/285458_gazovyy_proekt_kyrgyzstan_vyiigral_vmejdunarodnom_arbitraje_ukazahstana/ (дата обращения: 29.03.2024); Иск в \$50 миллионов из-за завода в Таш-Кумыре. Кыргызстан выиграл процесс. URL: https://24.kg/ekonomika/276253_isk_v50_millionov_iz-za_zavoda_vtash-kumyire_kyrgyzstan_vyiigral_protseess/ (дата обращения: 29.03.2024).