

**Международный
деловой совет**



**Эл Аралык Ишкерлер
Кеңеши**

International Business Council

720011, Кыргызская Республика
Бишкек, ул. Абдрахманова, 191
Хаятт Ридженси Бишкек, офис 113-114
Тел.: +996 (312) 623 679
+996 (312) 623 801
Факс: +996 (312) 623 394
office@ibc.kg; www.ibc.kg

Office 113-114, Hyatt Regency Bishkek
191, Abdrakhmanov Str., Bishkek
Kyrgyz Republic, 720011
Tel.: +996 (312) 623 679
+996 (312) 623 801
Fax: +996 (312) 623 394
office@ibc.kg; www.ibc.kg

720011, Кыргыз Республикасы
Бишкек ш., Абдрахманов көч., 191
Хаятт Ридженси Бишкек, 113-114 офистери
Тел.: +996 (312) 623 679
+996 (312) 623 801
Факс: +996 (312) 623 394
office@ibc.kg; www.ibc.kg

Исх. № 274
27 августа 2014 года

**Премьер-министру
Кыргызской Республики
Оторбаеву Дж.К.**

Копия:

**Председателю Комитета по топливно-энергетическому
комплексу и недропользованию
Жогорку Кенеша
Кыргызской Республики
Рыспаеву К.Дж.**

Уважаемый Джоомарт Каипович!

Международный деловой совет (МДС) выражает Вам свое уважение и просит обратить внимание на нижеследующее.

МДС, объединяющий широкий круг представителей отечественного и международного бизнеса, целью которого является создание привлекательного инвестиционного климата в Кыргызстане, провел исследование на тему «Национализация стратегических объектов применительно к проекту «Кумтор», с соответствующими расчетами и определением юридических последствий (смотреть приложение).

Обращаемся к Вам с просьбой ознакомиться с результатами данного исследования.

Приложение на 5 (пяти) листах.

Исполнительный директор

Актилек Тунгатаров

Исследование на тему «Национализация стратегических объектов применительно к проекту «Кумтор»

(с соответствующими расчетами и определением юридических последствий)

РЕГУЛИРОВАНИЕ НАЦИОНАЛИЗАЦИИ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

Национализация как возмездное изъятие частной собственности в собственность государства регулируется следующими нормативными правовыми актами Кыргызской Республики:

- (i) Конституция Кыргызской Республики от 27 июня 2010 года («Конституция»);
- (ii) Гражданский кодекс Кыргызской Республики от 8 мая 1996 года («Гражданский Кодекс»);
- (iii) Закон Кыргызской Республики «Об инвестициях в Кыргызской Республике» от 27 марта 2003 года («Закон об Инвестициях»).

КОНСТИТУЦИЯ

В соответствии с пунктом 3 статьи 12 Конституции, обращение в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц (национализация), производится на основании закона с возмещением стоимости этого имущества и других убытков.

ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКС

Согласно статье 288 Гражданского Кодекса, обращение имущества, принадлежащего гражданам и юридическим лицам, в государственную собственность путем его национализации допускается только на основании принятого в соответствии с Конституцией закона о национализации этого имущества и с возмещением лицу, имущество которого национализировано, стоимости этого имущества и других убытков, причиняемых его изъятием.

ЗАКОН ОБ ИНВЕСТИЦИЯХ

Согласно пункту 1 статьи 6 Закона об Инвестициях, инвестиции¹ не подлежат экспроприации (национализации, реквизиции или иным эквивалентным мерам, в том числе включающим действие или бездействие со стороны уполномоченных государственных органов Кыргызской Республики, приведшим к принудительному изъятию средств инвестора или лишению его возможности воспользоваться результатами инвестиций), за исключением случаев, предусмотренных законодательством Кыргызской Республики, когда такая экспроприация осуществляется в общественных интересах на основе недискриминации, с соблюдением надлежащего законного порядка и производится с выплатой своевременного, надлежащего и реального возмещения ущерба, включая упущенную выгоду.²

Экспроприация представляет собой принудительное безвозмездное или оплачиваемое отчуждение имущества, производимое государством. Национализация – одна из форм экспроприации, которая состоит в принудительном оплачиваемом отчуждении имущества.

Порядок и условия национализации

В соответствии с Конституцией, Гражданским Кодексом и Законом об Инвестициях, национализация осуществляется в соответствии со следующим порядком и с соблюдением ряда обязательных условий:

- При каждом акте национализации должен быть принят специальный закон о национализации конкретного имущества («Закон о Национализации»);
- Закон о Национализации должен быть принят в соответствии с требованиями Конституции и с соблюдением надлежащей процедуры принятия закона;
- Вопрос о национализации того или иного имущества уполномочен решать только Жогорку Кенеш Кыргызской Республики

¹ В соответствии с пунктом 1 статьи 1 Закона об Инвестициях, под инвестициями понимаются материальные и нематериальные вложения всех видов активов, находящихся в собственности или контролируемых прямо или косвенно инвестором, в объекты экономической деятельности в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта в виде денежных средств; движимого и недвижимого имущества; имущественных прав (ипотека, право удержания имущества, залог и другие); акций и иных форм участия в юридическом лице; облигаций и других долговых обязательств; неимущественных прав (в т.ч. право на интеллектуальную собственность, включая деловую репутацию, авторские права, патенты, товарные знаки, промышленные образцы, технологические процессы, фирменные наименования и ноу-хау); любого права на осуществление деятельности, основанной на лицензии или в иной форме, предоставленной государственными органами Кыргызской Республики; концессий, основанных на законодательстве Кыргызской Республики, включая концессии на поиск, разработку, добычу или эксплуатацию природных ресурсов Кыргызской Республики; прибыли или доходов, полученных от инвестиций и реинвестированных на территории Кыргызской Республики; иных форм инвестирования, не запрещенных законодательством Кыргызской Республики.

² Аналогичные нормы содержатся и в двусторонних соглашениях между Кыргызской Республикой и другими государствами по вопросам защиты и поощрения инвестиций. В частности, такие соглашения заключены и действуют с США, Беларусью, Казахстаном, Узбекистаном, Таджикистаном, Арменией, Азербайджаном, Грузией, Молдовой, Литвой, ФРГ, Индией, Турцией, Великобританией, Францией, Ираном, Индонезией, Швейцарией, Швецией, Финляндией, Республикой Корея.

(«Парламент»), поскольку принятие законов входит только в компетенцию Парламента;

- Принятый Парламентом Закон о Национализации конкретного имущества должен быть подписан Президентом и затем опубликован в официальных источниках. Закон вступает в силу по истечении 10 календарных дней со дня официального опубликования;³

- Частному собственнику, имущество которого национализируется, должно быть выплачено своевременное, надлежащее и реальное возмещение ущерба, включая упущенную выгоду.⁴ При этом возмещение согласно Закону об Инвестициях должно быть:

- (а) эквивалентно объективной рыночной цене экспроприированной (национализированной) инвестиции или ее части, включая упущенную выгоду, непосредственно на дату принятия решения об экспроприации (национализации);
- (b) реально осуществимым;
- (c) выполнено в сроки, согласованные сторонами;
- (d) подлежит выплате в свободно конвертируемой валюте;
- (e) возмещение включает проценты по Лондонской межбанковской ставке предложения LIBOR в долларах США, соответствующей сроку, за который начисляется компенсация. При превышении срока свыше одного года используется двенадцатимесячная ставка LIBOR.

На основании вышеизложенного, для осуществления национализации законным способом требуется наличие в государственном бюджете соответствующих финансовых ресурсов для выплаты инвесторам возмещения стоимости национализированного имущества и, в том числе, упущенной выгоды.

Наряду с вышеуказанным, при определении условий национализации принимаются во внимание положения двусторонних международных договоров Кыргызской Республики о взаимной защите инвестиций с соответствующей страной, резидентом которой является инвестор, имущество которого национализируется.

ИНИЦИИРОВАНИЕ НАЦИОНАЛИЗАЦИИ

³ Согласно статье 30 Закона Кыргызской Республики «О нормативных правовых актах Кыргызской Республики» от 20 июля 2009 года N 241 («Закон о Нормативных Актах»), официальное опубликование нормативных правовых актов является обязательным условием вступления их в силу. Закон вступает в силу по истечении десяти дней со дня официального опубликования, если иное не предусмотрено в самом законе или в законе о порядке введения его в действие.

⁴ Пункты 1-3 статьи 6 Закона об Инвестициях.

В соответствии со статьей 79 Конституции право законодательной инициативы (право вносить законопроекты на рассмотрение в Парламент) принадлежит:

- ✓ 10 тысячам избирателей (народная инициатива);
- ✓ депутату Парламента;
- ✓ Правительству.

Согласно пункту 4 статьи 1 Закона Кыргызской Республики «О народной законодательной инициативе в Кыргызской Республики» от 16 ноября 2011 года N 212 («Закон о Народной Инициативе»), в порядке народной инициативы не могут вноситься проекты законов, касающиеся формирования бюджета. Учитывая, что Кумтор является одним из крупнейших налогоплательщиков Кыргызской Республики (согласно данным, налоговые отчисления Кумтора составляют до 10% доходной части государственного бюджета Кыргызской Республики), мы предполагаем, что в силу вышеуказанной нормы Закона о Народной Инициативе, Закон о Национализации Кумтора не может быть внесен в Парламент в порядке народной инициативы.

Таким образом, инициировать Закон о Национализации может либо депутат Парламента (даже один), либо Правительство.

Также необходимо отметить, что в соответствии с пунктом 1 статьи 26 Закона о Нормативных Актах, нормативные правовые акты, реализация которых влечет финансирование из государственного бюджета, не подлежат принятию до определения по ним источника финансирования. В данном случае, очевидно, что принятие Закона о Национализации сопряжено с расходами из государственного бюджета, связанными с выплатой обязательного возмещения инвестору, следовательно, до принятия закона о национализации Правительству и Парламенту необходимо определить источник финансирования всех расходов, связанных с национализацией.

В дополнение можно отметить, что Закон о Национализации, если он будет инициирован, подлежит обязательному общественному обсуждению до его принятия.⁵ Срок общественного обсуждения проектов нормативных правовых актов составляет не менее одного месяца со дня размещения на официальном сайте Парламента.

ПОСЛЕДСТВИЯ НАЦИОНАЛИЗАЦИИ (ЭКСПРОПРИАЦИИ)

⁵ Данное требование вытекает из пункта 1 статьи 22 Закона о Нормативных Актах, согласно которому проекты нормативных правовых актов, непосредственно затрагивающих интересы граждан и юридических лиц, а также проекты нормативных правовых актов, регулирующих предпринимательскую деятельность, подлежат общественному обсуждению посредством размещения на официальном сайте нормотворческого органа – в данном случае, Парламента.

Последствия национализации заключаются в принудительном изъятии имущества «Кумтора»/акций «Центерры» в «Кумтор Голд Компани», «Кумтор Оперейтинг Компани» в собственность государства, т.е. Кыргызской Республики, с выплатой обязательной компенсации инвесторам – «Центерре», «Кумтор Голд Компани», «Кумтор Оперейтинг Компани».

Согласно расчетам компании «PricewaterhouseCoopers» (далее – PwC), примерная приведенная стоимость «Кумтора» составляет 1 500 000 000 долларов США.

Обращаем ваше внимание, что если, например, все или часть национализированного имущества является предметом залога, то, в соответствии с пунктом 4 статьи 339 Гражданского Кодекса, залогодержатель в случае национализации заложенного имущества приобретает право удовлетворения своих требований из суммы причитающегося залогодателю возмещения. Либо, если залогодателю предоставляется другое имущество взамен национализированного, то залог распространяется на предоставленное взамен имущество. Если же интересы залогодержателя (кредитора) не могут быть в полной мере защищены указанными способами, залогодержатель вправе потребовать досрочного исполнения обеспеченного залогом обязательства, а если его требование не будет удовлетворено, - обращения взыскания на имущество, предоставленное залогодателю взамен изъятых.

Главными негативными последствиями и рисками для Кыргызстана является даже не финансовые затраты, которые могут возникнуть в зависимости от результатов судебных или арбитражных разбирательств по искам инвесторов, а гораздо более ощутимые репутационные потери страны от национализации. Кыргызстан может потерять потенциальных инвесторов, которые откажутся работать в нашей стране. Тогда может оказаться, что ущерб от испорченной репутации нашей страны будет намного больше стоимости национализированного имущества и тех многих выгод, ради которых и был инициирован весь процесс национализации.

Проведение национализации – это неотъемлемое право каждого суверенного государства, в том числе и Кыргызстана. Данный факт не подлежит сомнению и является общепризнанным во всем мире. Но необходимо учитывать, что национализация может негативно повлиять на страну, и, в связи с этим, любые действия в этом направлении должны быть тщательно обдуманы и взвешены.