



РАЗНОВИДНОСТИ ПОНЯТИЯ «ИНВЕСТИЦИЙ» В ДВУСТОРОННИХ МЕЖДУНАРОДНЫХ СОГЛАШЕНИЯХ И НЕЗАВИСИМЫХ ТОРГОВЫХ СОГЛАШЕНИЯХ

Рашидова Муштарийбегим Уткировна

Студент, Факультет «Арбитраж и разрешение споров»,
Ташкентский государственный юридический университет,
Г. Ташкент, Республики Узбекистан

E-mail: mushtariybegimrashidova@gmail.com

<https://www.doi.org/10.5281/zenodo.7964929>

ARTICLE INFO

Received: 12th May 2023

Accepted: 23th May 2023

Online: 24th May 2023

KEY WORDS

Инвестиции, определение на основе активов, определение на основе предприятия, активы, двусторонние международные соглашения

ABSTRACT

Автором статьи были проанализированы различные подходы к определению инвестиций в международных двусторонних договорах. Были изучены преимущества и недостатки широкого и ограниченного определения на основе опыта стран Европы и Центральной Азии.

Наличие «инвестиции» является одним из основных требований для доступа к инвестиционному арбитражу, без которого юрисдикция инвестиционных трибуналов не может быть установлена. Несмотря на решающую роль, которую они играют, не существует единого понимания термина «инвестиции». Это связано с тем, что «инвестиции» по-разному трактуются судами, а также учеными.

Международные инвестиционные договоры, которые обычно содержат арбитражную оговорку для разрешения споров, обеспечивают материальную и процессуальную защиту «инвестиций». В соответствии с этими инвестиционными договорами только споры, возникающие в связи с инвестициями, могут быть переданы в арбитраж. Конвенция об урегулировании инвестиционных споров между государствами и гражданами других государств (Конвенция МЦУИС) в своей статье 25(1) аналогичным образом предоставляет юрисдикцию Международному центру по урегулированию инвестиционных споров (МЦУИС) только в том случае, если спор возникает из инвестиции. Соответственно, наличие «инвестиции» является одним из основных требований для доступа к инвестиционному арбитражу. Без «инвестиций» инвестиционный трибунал не имел бы юрисдикции для рассмотрения иска, поскольку спор не подпадал бы под существенную сферу действия пункта об урегулировании споров применимого инвестиционного договора или статьи 25(1) Конвенции ICSID.

На практике были разработаны два концептуальных подхода для придания юридического значения термину «инвестиции»¹. Первый подход заключается в том, чтобы предлагать конкретные подробные определения в двусторонних и

¹ Schreuer, C., Investments, International Protection, in Wolfrum, R. (ed.), Max Planck Encyclopaedia of Public International Law, 2013.



многосторонних договорах, как правило, в начале постановляющей части. *Второй подход*, принятый, например, в Конвенции МЦУИС, не дает определения «инвестиции», а оставляет толкование и применение этого термина на усмотрение государств и судов.

В конкретной ситуации первым подходом к установлению значения термина «инвестиции» является рассмотрение определений, содержащихся в инвестиционных договорах². Поскольку это приводит к определению по соглашению, он называется **субъективным подходом**.

В свою очередь, по своему содержанию ряд авторов разделяют инвестиционные соглашения на **три типа**:

- (i) широкое определение, основанное на активах, с неисчерпывающим списком инвестиционных форм;
- (ii) широкое определение, основанное на активах, с указанием существенных характеристик инвестиций, а также форм инвестиций; и
- (iii) определение на основе активов с исчерпывающим списком форм инвестирования³.

1. Общие определения инвестиций на основе активов с иллюстративным списком форм инвестиций

Наиболее распространенным методом определения инвестиций является утверждение о том, что инвестиции представляют собой «все виды активов», за которым следует иллюстративный неисчерпывающий список активов⁴. Подтверждающим фактом того, что список является неисчерпывающим, служат формулировка «не исключительно» (“not exclusively”) либо формулировка «включает» (“includes”).

Таблица №1

Термин «инвестиции» включает все виды активов, в частности, но не исключительно:

- а) движимое и недвижимое имущество, а также любые другие вещные права, такие как ипотечные кредиты, ссуды и залог;
- б) акции компаний и другие виды участия в компаниях;
- в) претензии на денежные средства, которые были использованы для создания экономической ценности, или претензии на любое исполнение обязательств, имеющее экономическую ценность;
- г) права интеллектуальной собственности, в частности авторские права, патенты, полезности, патенты на модели, промышленные образцы, товарные знаки, фирменные наименования, коммерческие и коммерческие тайны, технические процессы, ноу-хау и деловая репутация;
- д) коммерческие концессии в соответствии с публичным правом, включая концессии на разведку, добычу и разработку природных ресурсов.

² Gruslin v Malaysia II, Award, 27 November 2000, para 13.6; ATA v Jordan, Award, 18 May 2010, para 111; Al Tamimi v Oman, Award, 3 November 2015, paras 275–280; Garanti Koza v Turkmenistan, Award, 19 December 2016, paras 235–242; Tethyan Copper v Pakistan, Decision on Jurisdiction and Liability, 10 November 2017, para 571.

³ Salacuse, p. 174; Bischoff, Happ, The Notion of Investment, International investment Law a Handbook, p. 497.

⁴ UNCTAD, Bilateral investment Treaties 1995-2006: Trends in Investment Rulemaking (2007), p.7-12.



По мнению некоторых комментаторов, в большинстве ДИС учитываются четыре основных параметра определения: (1) форма инвестиции, (2) область экономической деятельности инвестиции, (3) время осуществления инвестиции, и 4) связь инвестора с другим договаривающимся государством⁵.

Обычно за широким определением следует список из **пяти категорий**:

I. *Движимое и недвижимое имущество*, которое охватывает материальное имущество, традиционно охраняемое международным обычным правом и более ранними международными соглашениями.

II. *Доли в компаниях*, которые обычно охватывают долговые обязательства и инвестиции в акционерный капитал (прямые и портфельные инвестиции).

III. *Денежные требования и требования по договору*, имеющие финансовую оценку, — что предполагает, что инвестиции включают в себя не только имущество, но и договорные права (Однако некоторые соглашения, такие как ДИД, заключенные Канадой, Мексикой и Соединенными Штатами, исключают из определения «инвестиций» денежные требования, возникающие исключительно из коммерческих контрактов на продажу товаров и услуг. Кроме того, эти ДИД исключают из определения «инвестиций» долговые инструменты с коротким сроком погашения, обычно менее трех лет (Мексика, Канада)).

IV. *Права интеллектуальной собственности* — они могут включать товарные знаки, патенты и авторские права. В некоторых инвестиционных соглашениях, таких как Модель ВIT Великобритании 2005 года, права интеллектуальной собственности включают фирменную репутацию («goodwill»), «технические процессы» и «ноу-хау» (Включение прав интеллектуальной собственности в инвестиционные договоры подверглось критике со стороны некоторых развивающихся стран и НПО. Причина в том, что защита превышает многосторонне согласованные стандарты ТРИПС (ТРИП плюс обязательства))⁶.

V. *Коммерческие концессии в соответствии с публичным правом*, включая концессии на поиск, добычу и разработку природных ресурсов: немецкие типовые ДИД (1991 и 2005 гг., ст. 1).

Причина наличия широкого определения состоит в том, чтобы включить широкий и потенциально расширяющийся спектр инвестиций в ответ на быстро меняющийся мир международных финансов. Кроме того, при широком определении инвестиций форма инвестиций не имеет значения для получения защиты от договора, что позволяет договору охватывать такие виды инвестиций, как портфельные инвестиции и права интеллектуальной собственности. Из-за того, что список не является исчерпывающим, нет необходимости искать тип инвестиций, который указан в списке. Имеющиеся инвестиции могут подпадать под категорию «актив». При этом договор может по-прежнему ограничивать определение инвестиций, указывая, какие конкретные виды инвестиций не охватываются договором.

⁵ J. W. Salacuse & N. P. Sullivan, Do BITs Really Work? An Evaluation of Bilateral Investment Treaties and their Grand Bargain, HARV. INT'L L.J. 67 (2005).

⁶ See South Centre, Intellectual Property in Investment Agreements: The TRIPS-Plus Implications for Developing Countries, Analytical Note, May 2005, at www.southcentre.org.



Однако недостатком этого типа определения является обратная сторона его преимуществ, а именно то, что он слишком широк и охватывает все виды инвестиций. Именно эти типы широких определений привели к неопределенности в отношении того, какие виды финансовых действий должны быть охвачены договором, и к включению форм инвестиций, которые позже подверглись критике и сомнению со стороны правительств.

При попытке толкования этого типа определения первое, что привлекает внимание - это открытое намерение сторон включить в понятие инвестиций «любой вид инвестиций». На первый взгляд это может показаться попыткой ограничить определение, ссылаясь на статью 31 Венской конвенции о праве международных договоров⁷: *«[д]оговор должен толковаться добросовестно в соответствии с обычным значением, придаваемым условиям договора в их контексте и в свете его предмета и цели»*, однако из-за того, что определения инвестиций в словарях очень широки⁸ и отсутствует общепризнанное определение «инвестиций» в соглашении, это оставляет сторонам возможность его толковать без ограничений. Такой вид определений делает понятие инвестиций растяжимым.

2. Широкие определения, основанные на активах, с указанием существенных характеристик инвестиций, а также иллюстративные формы

Второй метод определения инвестиций сочетает широкое определение, основанное на активах, с некоторыми существенными характеристиками. Таким образом, инвестиция определяется как «актив, обладающий характеристиками инвестиции». Как и в предыдущем определении инвестиций, это также включает неполный список форм, которые может принимать такой актив.

Этот метод был использован в статье 1 ДИД между Соединенными Штатами Америки и Уругваем 2005 года, в которой указывается, что актив должен иметь характеристики инвестиции: «выделение капитала или других ресурсов, ожидание выгоды или прибыли и/или принятие риска» (см. таблицу № 2)⁹. Затем следует список возможных форм инвестиций. Поскольку в тексте содержится ссылка на неисчерпывающий перечень инвестиционных характеристик, это означает, что другие традиционные характеристики инвестиций, возможно, также должны быть удовлетворены для того, чтобы актив подпадал под действие договора. Это определение используется для того, чтобы отличить инвестиции от операций с более обычным и кратковременным характером от долгосрочных инвестиций, которые по убеждению большинства способствуют развитию страны в большей степени, чем краткосрочные.

Преимущество применения существенных инвестиционных характеристик заключается в том, что стороны договора имеют возможность ограничить объем

⁷ https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/law_treaties.shtml

⁸ Consulting the Oxford English Dictionary 'investment' in this context is defined as: [t]he use of money, esp. revenue from trading, to purchase goods for further trade; an instance of this or '[t]he use of money or capital to purchase an asset or assets (such as property, stocks, bonds, etcetera), in the expectation of earning income or profit over time'.

⁹ Treaty between the United States of America and the Oriental Republic of Uruguay Concerning the Encouragement of Reciprocal protection of investment (4 November 2005).



«инвестиций» менее ограничительным образом, чем с помощью фиксированного списка, что может быть выгодным, как и в случае с определением открытого списка. рассмотрение новых методов инвестиций по мере развития сферы инвестиций. Этот тип определения также позволяет сторонам определить структуру и метод, предоставляя трибуналам руководство относительно того, как подходить к вопросу. Недостаток принятия объективных критериев заключается в том, что они могут просто переложить ответственность на других, т. е. трибунал все еще должен решить, какой объем капитала необходимо вложить, каков минимальный размер компании и каков должен быть инвестиционный риск.

Поскольку это определение также включает «все виды инвестиций» и иллюстративный список, интерпретация этого определения аналогична интерпретации предыдущего определения. Однако это определение отличается от предыдущего тем, что содержит существенные инвестиционные критерии. Эти характеристики также открыты для интерпретации, что дает возможность государствам-участникам дать им дальнейшее определение.

Таблица № 2

«инвестиция» означает любой актив, которым инвестор владеет или контролирует прямо или косвенно и который имеет характеристики инвестиции. Включая такие характеристики, как выделение капитала или других ресурсов, ожидание выгоды или прибыли или принятие на себя риска.

а) предприятие;

б) акции, ценные бумаги и другие формы участия в акционерном капитале предприятия;

в) облигации, долговые обязательства, другие долговые инструменты и займы;

г) фьючерсы, опционы и другие производные инструменты;

д) контракты «под ключ», строительство, управление, производство, концессия, распределение доходов и другие подобные контракты;

е) права интеллектуальной собственности;

ж) лицензионные разрешения, разрешения и аналогичные права, предоставляемые в соответствии с национальным законодательством; и

з) другое материальное или нематериальное, движимое или недвижимое имущество и связанные с ним имущественные права, такие как аренда, ипотека и залог.

3. Определения на основе активов с исчерпывающим списком форм инвестирования

В отличие от предыдущих категорий, это определение включает исчерпывающий перечень активов, подпадающих под действие договора. Примером такого «закрытого списка» определения инвестиций является **канадская модель ВІТ 2004 года** (см. таблицу № 3). Хотя этот метод определения «инвестиций» ограничивает перечисленные формы инвестиций, определение обычно достаточно широкое, чтобы включать все основные формы инвестиций, используемые в настоящее время инвесторами. К этому определению можно добавить уточнения и исключения, гарантирующие, что активы, не обладающие традиционными характеристиками, требуемыми договором, не будут защищены. Таким образом, цель выбора этого метода



определения инвестиций состоит в том, чтобы контролировать, какие виды инвестиций будут охвачены договором.

Таким образом, применение определения закрытого списка имеет то преимущество, что предлагает широкий, но конечный список охватываемых договором активов и дает им конкретные определения активов. Включая или исключая определенные финансовые действия по инвестированию, такие как прединвестиционные расходы, миноритарные акционеры, косвенные инвестиции и т. д., стороны могут сами точно указать сферу действия договора. Это также будет легче сделать по мере развития свода договоров об инвестициях. Это также будет легче сделать по мере развития свода договоров об инвестициях.

Основным недостатком определения на основе активов с исчерпывающим списком является жесткость определения. Если стороны договора недовольны тем, как они интерпретировали договор по мере развития прецедентного права, и поэтому желают изменить интерпретацию, это, возможно, придется сделать путем переговоров о поправке. Это связано с тем, что первоначальная воля сторон уже была истолкована, и если стороны желают договориться о чем-то, что отличается от этой первоначальной воли, это будет составлять новое соглашение.

Учитывая, что фиксированный список представляет собой полный список включенных типов инвестиций, трудно утверждать, что определение должно включать дополнительные или, если уж на то пошло, меньшее количество форм инвестиций, чем перечисленные. Следовательно, при толковании этого определения стороны, по-видимому, ограничены в определении перечисленных видов инвестиций, определяя их более подробно или согласовывая особые требования к активу, подлежащему покрытию.

Однако из-за ограниченного объема этого определения, чтобы начать с этого типа определения, нет необходимости уточнять и ограничивать его.

Таблица № 3

«Инвестиции» означают:

(I) предприятие;

(II) ценная бумага предприятия;

(III) долговая ценная бумага предприятия;

(i) если предприятие является аффилированным лицом инвестора, или

(ii) если первоначальный срок погашения долговой ценной бумаги составляет не менее трех лет, но не включает долговую ценную бумагу государственного предприятия, независимо от первоначального срока погашения;

(IV) кредит предприятию

(i) если предприятие является аффилированным лицом инвестора, или

(ii) если первоначальный срок погашения кредита составляет не менее трех лет, но не включает кредит, независимо от первоначального срока погашения, государственному предприятию;

(V)

(i) несмотря на подпункты (III) и (IV) выше, ссуда или долговая ценная бумага, выпущенная финансовым учреждением, является инвестицией только в том случае,



если ссуда или долговая ценная бумага рассматривается Стороной, на территории которой находится финансовое учреждение, в качестве регулятивного капитала, и

(ii) кредит, предоставленный финансовым учреждением, или долговая ценная бумага, принадлежащая финансовому учреждению, за исключением кредита или долговой ценной бумаги финансового учреждения, указанного в (i), не является инвестицией; для большей уверенности;

(iii) заем или долговая ценная бумага, предъявленная Стороне или ее государственному предприятию, не является инвестицией; и

(iv) ссуда, предоставленная или долговая ценная бумага, принадлежащая трансграничному поставщику финансовых услуг, кроме ссуды или долговой ценной бумаги, выпущенной финансовым учреждением, является инвестицией, если такая ссуда или долговая ценная бумага соответствует критериям для инвестиций, изложенным в другом месте этой статьи;

(VI) доля в предприятии, которая дает владельцу право на участие в доходах или прибыли предприятия;

(VII) долю в предприятии, которая дает владельцу право на долю в активах этого предприятия при роспуске, за исключением долговой ценной бумаги или займа, исключенных из подпунктов (III) (IV) или (V);

(VIII) недвижимое имущество или другое имущество, материальное или нематериальное, приобретенное в ожидании или используемое с целью получения экономической выгоды или других деловых целей; и

(IX) проценты, вытекающие из использования капитала или других ресурсов на территории Стороны для экономической деятельности на такой территории, например, в соответствии с

(i) контракты, предполагающие наличие имущества инвестора на территории Стороны, в том числе контракты «под ключ» или контракты на строительство, или концессии, или

(ii) контракты, по которым вознаграждение существенно зависит от производства, доходов или прибыли предприятия; но инвестиции не значит,

(X) требования к деньгам, возникающие исключительно из

(i) коммерческие контракты на продажу товаров или услуг гражданином или предприятием на территории одной Стороны предприятию на территории другой Стороны, или

(ii) предоставление кредита в связи с коммерческой сделкой, такой как финансирование торговли, кроме кредита, охватываемого подпунктами (IV) или (V); и

(XI) любые другие денежные требования, не связанные с интересами, указанными в подпунктах (I)–(IX).

С увеличением числа заключаемых двусторонних международных соглашений, растёт число споров, вытекающих из этих соглашений. До настоящего времени Республика Узбекистан заключила около 52 соглашения о защите и поощрении международных инвестиций. По состоянию на июль 2022 года, Узбекистан был



вовлечен на 9 международных инвестиционных споров. Данный показатель меньше, чем у стран-соседей, из которых Казахстан принимал участие в 9, Киргизстан – в 17, Туркменистан – в 16 арбитражных разбирательствах в качестве страны-ответчика. Каждый из этих государств хотя бы раз сталкивался с вопросом толкования понятия «инвестиций» в международном инвестиционном арбитраже. Например, в деле «Stans Energy Corp. v Kyrgyzstan» Кыргызстан выдвинул несколько возражений против юрисдикции, утверждая, в частности, что истцы не квалифицируются как инвесторы в соответствии со статьей 1(3) Закона об инвестициях, которая требует «прямых инвестиций»¹⁰. Кыргызстан утверждал, что это определение исключает инвестиции Stans Energy, поскольку они были косвенными через стопроцентную дочернюю компанию. Суд установил, что статья 1(2), содержащая определение «прямых инвестиций», не является определяющей, поскольку в статье 1(1) инвестиции широко определяются как «все виды активов, находящихся в собственности или под контролем инвестора прямо или косвенно». В итоге, Канадская компания Stans Energy Corp. выиграла суд против правительства Кыргызстана за отзыв лицензий, отсудив \$24 млн. Аналогично в деле «Beck v Kyrgyzstan» суд пришел к выводу, что вклады истцов в капитал и права аренды земли представляли собой инвестиции. Хотя это решение было впоследствии отменено, интерпретация этих моментов судом не обсуждалась. Наконец, в деле «OKKV v. Kyrgyzstan» трибунал подтвердил, что взносы инвесторов проекта, которые впоследствии были использованы для строительства рекреационного объекта, подпадают под широкое определение «инвестиций» в соответствии со статьей 1(1) Закона Кыргызстана об инвестициях¹¹.

Если инвестиция представляет собой нематериальный актив, например, долг или право по договору, может быть непросто определить, действительно ли инвестор договаривающейся стороны А инвестировал актив на территории договаривающейся стороны Б. Ярким примером могут послужить Арбитражные дела SGS¹².

В этих случаях правительства Пакистана и Филиппин, соответственно, заключили контракты с SGS, в соответствии с которыми SGS соглашалась предоставлять услуги по «предотгрузочной инспекции» в отношении товаров, экспортируемых из определенных стран в Пакистан и на Филиппины. SGS обязалась частично инспектировать такие товары за границей через свои офисы и филиалы. Соответственно, оба правительства утверждали, что рассматриваемые инвестиции не были осуществлены на их территории, как того требуют ДИД. В конце концов, трибуналу не пришлось рассматривать это возражение, поскольку он счел

¹⁰ Stans Energy Corp. and Kutisay Mining LLC v. Kyrgyz Republic (I), Award, 30 June 2014; OKKV (OKKB) and others v. Kyrgyz Republic, Award, 21 November 2013; and Lee John Beck and Central Asian Development Corporation v. Kyrgyz Republic, Award, 13 November 2013.

¹¹ https://jusmundi.com/fr/document/decision/ru-ooo-o-k-k-v-i-drugie-protiv-kyrgyzskoi-respubliki-ooo-o-k-k-v-reshenie-thursday-21st-november-2013#decision_77

¹² SGS Société de Surveillance S.A. v. Islamic Republic of Pakistan, ICSID Case No. ARB/01/13, Decision of 16 October 2002; SGS Société de Surveillance S.A. v. Republic of the Philippines, ICSID Case No. ARB/02/6, Decision of 29 January 2004.



достаточным, чтобы по контракту SGS произвела определенные расходы на территории Пакистана и Филиппин. Эти расходы затем были признаны инвестициями.

Во всех ДИС стран Центральной Азии, заключённых с другими странами, кроме Туркменистана, понятие “инвестиций” составлено на основе “asset-based definition”. Это значит, что к понятию инвестиций относятся «все виды активов», что даёт огромные возможности другой стороне разбирательства признать любые вложения инвестицией. Это могут быть портфельные инвестиции, государственные долги, а порою даже коммерческие сделки, которые не соответствуют критериям инвестиций. Ситуация немного иная в Туркменистане, где законодательная база содержит исчерпывающий перечень форм осуществления инвестиций¹³.

Как мы упомянули выше, enterprise-based definition, то есть определение на основе предприятия представляет собой конкретный список активов, которые могут считаться инвестициями.

Правительство Индии, которого сильно встревожило растущее с каждым годом число проигрышных международных арбитражных разбирательств, аннулировало в одностороннем порядке 69 Межправительственных соглашений, в том числе и Соглашение с Узбекистаном, и теперь на основании этого Типовое соглашение ведет переговоры о восстановлении двусторонних соглашений.

Основная причина этого заключается в том, что многие иностранные инвесторы подали иски в международный арбитраж против Индии, а старое национальное законодательство и статьи Соглашений, которые позволяют международным арбитражным судам давать широкое толкование, включая термины «иностранное инвестирование» и «справедливые и справедливое обращение» (Fair and equitable treatment) и из-за широкого толкования терминов Национального режима («Национальный режим»), можно показать, что этой стране назначена большая сумма компенсации (например, USD 2 миллиарда по делу «Vodafone (Нидерланды) против Индии» и «Cairn Energy (Великобритания) против Индии» по делу о компенсации в размере 1,2 миллиарда долларов США).

Поэтому многие развивающиеся страны в настоящее время принимают дело Salini v. Согласно «Тесту Салини», который состоит из критериев в решении, принятом Международным арбитражным судом по международному инвестиционному делу «Марокко», термин «иностранное инвестирование» требует следующего:

- вклад денежных средств или иного имущества;
- риск-ориентированные инвестиции;
- продолжительность;

¹³ Article 1. Investments

Investments mean all kinds of property and intellectual values invested into the objects of entrepreneurial and other kinds of activities resulting in generating profit or obtaining social benefit. Such values may be the following:

funds, special bank deposits, shares, stocks and other securities;

movable property and real estate (buildings, constructions, equipment and other material values);

rights of land and other natural resources use, and other property rights;

property rights related to copyright, know-how, experience and other intellectual values;

other values.

Investments into the reproduction of capital funds may be carried out in the form of capital investments.



- вклад в экономику принимающей страны.

Определение, основанное на предприятии, содержится также в Модельном ДИС США, Соглашении USMCA (США-Мексика-Канадское соглашение)¹⁴, вступившее в силу 1 июля 2020 года, Сингапурско-Мексиканском соглашении, и во многих Независимых торговых соглашениях (ФТА) Австралии, Бахрейн, Чили, Колумбии, Израэль, Иордании, Марокко, Яман, Панамы, Перу и Сингапур. В исследовании ЮНКТАД было отмечено, что среди новых договоров этот подход является новой тенденцией¹⁵.

Известно, что статья 25 (1) Вашингтонской конвенции не содержит понятия инвестиций. Под этим намеревалось не ограничивать число споров, которые попадали бы под юрисдикцию МЦУИС. Аналогично, главной целью определения, основанного на активах, является предоставить гарантию защиты как можно большей разновидности активов, тем самым привлечь как можно больше инвестиций в государство.

В заключении, необходимо отметить, что большинство государств продолжают использовать традиционный способ определения «инвестиций» на основе активов. Однако, всё же страны, которые стремятся избежать арбитражных тяжб, вытекающих из инвестиций, а также многомиллионных арбитражных расходов, переходят на более конкретное определение активов на основе предприятия.

References:

1. UNCTAD, Bilateral Investment Treaties 1995-2006: Trends in Investment Rulemaking (2007), p. 7-12.
2. J. W. Salacuse & N. P. Sullivan, Do BITs Really Work? An Evaluation of Bilateral Investment Treaties and their Grand Bargain, HARV. INT'L L.J. 67 (2005).
3. K. N. Gore, E. Putilin, K. A. N. Duggal, C. Baltag: International Investment Law and Investor-State Disputes in Central Asia, Kluwer Law International B. V., 2023, p. 489.
4. Oskar Rydermark: Interpreting the term "Investment" in International Investment Law by Subsequent Agreements, Uppsala Universitet, 2020, p. 66.
5. Borzu Sabahi, Noah Rubins, Don Wallace: Investor-State arbitration, 2nd edition, Oxford University Press, 2019, p. 920.

¹⁴ USMCA, Article 14.1: investment means every asset that an investor owns or controls, directly or indirectly, that has the characteristics of an investment, including such characteristics as the commitment of capital or other resources, the expectation of gain or profit, or the assumption of risk. An investment may include: (a) an enterprise; (b) shares, stock and other forms of equity participation in an enterprise; (c) bonds, debentures, other debt instruments, and loans; (d) futures, options, and other derivatives; (e) turnkey, construction, management, production, concession, revenue-sharing, and other similar contracts; (f) intellectual property rights; (g) licenses, authorizations, permits, and similar rights conferred pursuant to a Party's law; and (h) other tangible or intangible, movable or immovable property, and related property rights, such as liens, mortgages, pledges, and leases, but investment does not mean: (i) an order or judgment entered in a judicial or administrative action; (j) claims to money that arise solely from: (i) commercial contracts for the sale of goods or services by a natural person or enterprise in the territory of a Party to an enterprise in the territory of another Party, or (ii) the extension of credit in connection with a commercial contract referred to in subparagraph (j)(i) .

...

¹⁵ UNCTAD, Bilateral Investment Treaties 1995-2006: Trends in Investment Rulemaking (2007), p. 7-12.



6. Schreuer, C., Investments, International Protection, in Wolfrum, R. (ed.), Max Planck Encyclopaedia of Public International Law, 2013.
7. Gaillard, E., Identify or Define? Reflections on the Evolution of the Concept of Investment in ICSID Practice, in Binder, C. and Others (eds.), International Investment Law for the 21st Century, 2009, pp. 403-416.
8. Krista Nadakavukaren Schefer: International investment law, Edward Elgar Publishing, 2020, p. 711.
9. Campbell McLachlan and others: International investment arbitration, Oxford university press, 2nd edition, 2017, p. 630.
10. Gruslin v Malaysia II, Award, 27 November 2000, para 13.6; ATA v Jordan, Award, 18 May 2010, para 111; Al Tamimi v Oman, Award, 3 November 2015, paras 275-280; Garanti Koza v Turkmenistan, Award, 19 December 2016, paras 235-242; Tethyan Copper v Pakistan, Decision on Jurisdiction and Liability, 10 November 2017, para 571.
11. Treaty between the United States of America and the Oriental Republic of Uruguay Concerning the Encouragement of Reciprocal protection of investment (4 November 2005).
12. Stans Energy Corp. and Kutsay Mining LLC v. Kyrgyz Republic (I), Award, 30 June 2014;
13. OKKV (OKKB) and others v. Kyrgyz Republic, Award, 21 November 2013; and Lee John Beck and Central Asian Development Corporation v. Kyrgyz Republic, Award, 13 November 2013.
14. <https://www.un.org>
15. <https://jusmundi.com>
16. <https://investmentpolicy.unctad.org>
17. <https://www.italaw.com>