

Арбитражное разбирательство, возбужденное компанией «Центерра Голд Инк.» против правительства Кыргызской Республики

Мамытова А. Т.

Мамытова Аида Токтокутыковна / Mamytova Aida Toktokutyukovna – соискатель ученой степени кандидата юридических наук,

Кыргызская государственная юридическая академия, г. Бишкек, Кыргызская Республика

Аннотация: в статье рассматриваются вопросы арбитражного разбирательства дел, возбужденных компанией «Центерра Голд Инк.» против Правительства Кыргызской Республики, а также представлены материалы соглашений канадских компаний, в которых содержатся все их условия и требования.

Ключевые слова: арбитражное разбирательство, законодательство, соглашения, канадские компании, условия, требования.

УДК: 323/324.35 (575.2) (04)

Первоначальным инвестором в разработку Кумторского месторождения была корпорация «Камеко» (*Cameco – Canadian Mining and Energy Corporation*), которая на первых порах находилась в собственности федерального правительства Канады, а также правительство канадской провинции Саскачеван. В 1991 года «Камеко» провела первоначальное публичное предложение 20 % своих акций. В течение следующего десятилетия федеральное правительство Канады и правительство провинции провели поэтапную приватизацию «Камеко». Приватизация была полностью завершена в феврале 2002 года, до реструктуризации проекта «Кумтор» 2003-2004 года. Тем не менее, на момент осуществления первоначальных инвестиций (т. е. на момент заключения Генерального Соглашения в 1992 году) большая часть капитала «Камеко» принадлежала канадскому федеральному правительству и правительству провинции Саскачеван.

4 декабря 1992 года было заключено Генеральное Соглашение между Правительством КР и «Камеко Корпорэйшн». Генеральное Соглашение предусматривало создание совместных предприятий «Кумтор Голд Компани» (КГК) и «Кумтор Оперейтинг Компани» (КОК) [1].

«Камеко» должна была произвести первоначальные капиталовложения в размере 45,0 млн. долларов путем осуществления и оплаты расходов и затрат, понесенных в ходе проведения геологоразведочных работ и разработки Кумторского месторождения.

Кроме того, «Камеко» должна была инвестировать 1 млн. долларов в мероприятия по повышению уровня жизни населения в Иссык-Кульской области.

В свою очередь Правительство Кыргызской Республики обязывалось предоставить «Кумтор Голд Компани» концессию в отношении всех прав на полезные ископаемые, связанных с Проектом Кумтор, и что «ни оно, ни иные государственные органы, обладающие юрисдикцией в отношении Проекта Кумтор, не облагают налогами деятельность «Камеко» [2].

Предусматривалось, что все споры подлежат разрешению в арбитражном порядке в соответствии с арбитражным регламентом Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли («ЮНСИТРАЛ») в г. Франкфурте-на-Майне (Германия) и любые споры между «Камеко» и Правительством КР должны были разрешаться в соответствии с законодательством Федеративной Республики Германия. В соответствии с дополнениями в Генеральном Соглашении от 10 мая 1993 года Правительство КР и вновь кыргызское акционерное общество «Кумтор Голд Компани» заключили Концессионный Договор. По Концессионному Договору Правительство КР предоставило «Кумтор Голд Компани» «Концессию, которая заключается в полном праве и исключительной возможности для «Кумтор Голд Компани» на доразведку и разработку Кумторского месторождения, включая технико-экономические обоснования, добычу, строительство и создание всех типов зданий, предприятий, оборудования для производства и инфраструктуру, включая собственно производство, обогащение, металлургический передел и продажу товарного золота и других полезных ископаемых, которые содержатся в Кумторском месторождении» [3].

В сентябре 2002 года «Камеко» предложила произвести реструктуризацию доли ОАО «Кыргызалтын» в проекте Кумтор. Предложение «Камеко» предусматривало консолидацию золотодобывающих активов «Камеко» и получение листинга на Фондовой бирже Торонто, в результате которой ОАО «Кыргызалтын» должен было получить небольшой пакет акций вновь образованной компании.

В Анализе Оценочного Заключения, привлеченного и нанятого «Стандарт Банке», содержится корректировка оценки акций с учетом конкретных моментов, и в частности, соглашения ОАО «Кыргызалтына» и «Камеко» о конвертации суммы непогашенного акционерного займа, предоставленного компанией «Камеко» проекту «Кумтор», в акции компании «Центерра Голд Инк.». Уступка акционерного займа в пользу «Центерры» не предполагалась, заем должен был быть использован в целях увеличения доли участия «Камеко» в проекте «Кумтор». Чистая стоимость активов

по акционерному займу «Камеко», предоставленному «Кумтору», составила 57 198 626 долларов США. В результате такой корректировки доля «Камеко» в капитале должна была увеличиться, а доля ОАО «Кыргызалтына» уменьшиться:

- с уровня: «Кыргызалтын» - 66,7 %/«Камеко» - 33,3 % (доли сторон до реструктуризации Кумтора);
- до уровня: «Кыргызалтын» - 53 %/«Камеко» - 47 % (доли сторон в Кумторе с учетом корректировок, в том числе по акционерному займу «Камеко»).

После внесения компанией «Камеко» своих долей участия в разработке месторождений Бороо, Гацуурт и REN в капитал «Центерры», соотношение долей участия сторон, определенное «Стандарт Банк», выглядело следующим образом: ОАО «Кыргызалтын» - 38 %/«Камеко» - 62 %. ОАО «Кыргызалтын» и «Камеко» также договорились о конвертации непогашенного акционерного займа, предоставленного компанией «Камеко» компании «АГР» (операционная компания, работающая на руднике Бороо в Монголии), в акции «Центерры». Акционерный заем предполагалось уступить в пользу «Центерры», с погашением займа операционной компанией «АГР». Чистая стоимость активов по акционерному займу «Камеко», предоставленному компании «АГР» (включая начисленные проценты и непогашенную основную сумму), составила 59 687 660 долларов США. Этот акционерный заем учтен в оценке (стоимости активов) Бороо, т. е. он привел к повышению стоимости активов, вносимых «Камеко» в капитал «Центерры».

В отношении окончательного соотношения долей участия, согласованного в ходе переговоров, т. е. ОАО «Кыргызалтын» - 33 % и «Камеко» - 67 %, Стандарт Банк сделал вывод о том, что «соотношение долей участия в капитале «Центерры», согласованное сторонами, отражает справедливую стоимость активов, передаваемых «Центерре».

16 декабря 2003 года было заключено Соглашение о Реструктуризации между ОАО «Кыргызалтыном», «Камеко Корпорэйшн», «Камеко Голд» и «Центеррой», по которому:

ОАО «Кыргызалтын» продал 400 акций Кумтор в обмен на:

- 33 % обыкновенных акций «Центерры»;
- уступку всех прав и интереса в отношении задолженности Правительства КР в размере 4 млн. долларов США в пользу «Камеко»;
- сумму, равную Цене Исполнения Опциона (которая была впоследствии, согласно определению в Соглашении Акционеров «Центерра», установлена в размере 11 млн. долларов США).

«Камеко» продала 200 принадлежащих ей акций Кумтор в обмен на 67 % акций «Центерры».

«Кыргызалтыну» был предоставлен опцион на покупку дополнительного 2 % пакета акций «Центерры» по Цене Исполнения Опциона в размере 11 млн. долларов США.

Предполагалось, что Соглашение о Реструктуризации будет регулироваться законодательством Штата Нью-Йорк, а споры будут разрешаться в арбитражном порядке в соответствии с Регламентом ЮНСИТРАЛ в Стокгольме (Швеция), с проведением разбирательства на английском языке.

31 декабря 2003 года было подписано Инвестиционное Соглашение между Правительством Кыргызской Республики, «Центеррой» и «Кумтор Голд Компани». Инвестиционное Соглашение прекращало действие Генерального Соглашения и заменяло его (а также другие договоры и соглашения об эксплуатации проекта) и предусматривали различные инвестиционные льготы «Кумтор Голд Компани» и «Центерре».

Арбитражному разбирательству, возбужденному «Центеррой» против Кыргызской Республики в 2008-2009 годах, частично способствовали события, произошедшие в 2006 года. В частности:

- 24 февраля 2006 года Межрайонный суд года Бишкека признал «Кумтор Голд Компани» обязанной уплатить налог в размере 45 591 763 сомов в отношении некоторых земель несельскохозяйственного назначения, арендуемых «Кумтор Голд Компани» у Джети-Огузской районной государственной администрации.

- 3 марта 2006 года Прокуратура Октябрьского района Бишкека направила в адрес «Кумтор Оперейтинг Компани» письмо, в котором сообщалось об изменении высокогорного коэффициента, применяемого к некоторым работникам золоторудного комбината «Кумтор».

- 8 марта 2006 года «Центерра» и «Кумтор Голд Компани» направили в адрес Президента и Премьер-министра Кыргызской Республики уведомление о существовании между сторонами спора в отношении Инвестиционного Соглашения в действующей редакции для целей возбуждения арбитражного разбирательства.

Несмотря на это, 26 марта 2007 года Жогорку Кенеш КР принял в первом чтении законопроект, целью которого являлось аннулирование Инвестиционного Соглашения от 2003 года и связанных с ним договоров между Кыргызской Республикой, «Центеррой» и «Кумтор Голд Компани», а также начисление различных налогов и сборов «Центерре» и «Кумтор Голд Компани» и передача Кумторского месторождения во вновь созданную государственную золотодобывающую компанию.

14 мая 2007 года Постоянная палата третейского суда в Гааге назначила Профессора Альберта Яна ван ден Берга (гражданина Бельгии) Арбитром по данному разбирательству.

23 июня 2008 года «Центерра» подала Заявление о применении обеспечительных мер с требованием, чтобы состав арбитража вынес приказ, предписывающий Кыргызской Республике не выполнять решение

Межрайонного суда Бишкека и не причинять иного ущерба лицензиям, правам и инвестиционным выгодам «Центерры» и «Кумтор Голд Компани» по Инвестиционному Соглашению.

7 июля 2008 года состав арбитража вынес Процессуальный Приказ № 1, в котором устанавливался предварительный график проведения арбитражного разбирательства. В сроки, установленные графиком, «Центерра» подала 21 июля 2008 года Исковое заявление против Кыргызской Республики с указанием «Кыргызалтына» в качестве «третьего лица, имеющего отношение» к арбитражному разбирательству.

Несмотря на вышеизложенное, переговорный процесс между Правительством Кыргызской Республики и канадской компанией «Центерра Голд Инк.» по поиску путей выхода из сложившейся ситуации продолжался на различном уровне. В результате чего пришли к обоюдному согласию. В связи с чем 24 апреля 2009 года было заключено Соглашение о новых условиях по проекту Кумтор между Правительством КР, ОАО «Кыргызалтын», «Центеррой», «Кумтор Голд Компани», «Кумтор Оперейтинг Компани» и «Камеко». Соглашение о Новых Условиях содержало следующие условия:

- «Центерра», ОАО «Кыргызалтын» и Правительство КР договорились об урегулировании всех своих соответствующих исковых требований и возражений на требования в рамках арбитражного разбирательства и о прекращении арбитражного дела, заключив мировое соглашение и соглашение об отказе от требований;

- «Центерра» согласилась выдать ОАО «Кыргызалтын» казначейские обыкновенные акции «Центерры» в количестве 18 232 615 штук, в результате чего общее количество выпущенных и находящихся в обращении акций «Центерры» составило 234 772 566 акций;

- Стороны договорились о расширении концессионной площади месторождения Кумтор.

24 апреля 2009 года Правительство Кыргызской Республики заключило Соглашение о новых условиях по проекту «Кумтор» с канадскими компаниями «Центерра», «Кумтор Голд Компани», «Кумтор Оперейтинг Компани» и «Камеко».

Статья 6.2 Соглашения о Новых Условиях устанавливает различные предварительные условия для сторон, выполнение которых обеспечивает юридическую обязательность Соглашения о Новых Условиях («Предварительные Условия»). В частности, Правительству КР необходимо получить определенные одобрения, включая:

- одобрение Соглашения о Новых Условиях от 24.04.2009 года Жогорку Кенешем Кыргызской Республики;

- одобрение, полученное от Жогорку Кенеша КР, в отношении предоставления полномочий Правительству Кыргызской Республики по подписанию и исполнению Пересмотренных Соглашений по Проекту и установления нового налогового режима;

- судебное решение Конституционного Суда КР, подтверждающее законность заключения Соглашения о Новых Условиях и Пересмотренных Соглашений по проекту «Кумтор» от 2009 года;

- юридическое заключение Министерства юстиции Кыргызской Республики, подтверждающее законность заключения Соглашения о новых условиях и Пересмотренных всех соглашений по проекту «Кумтор» от 2009 года.

Все условия и требования канадских компаний по Соглашениям 2009 года, несмотря на нарушения Конституции и других Законов Кыргызской Республики, были кыргызской стороной полностью удовлетворены и исполнены.

Литература

1. Постановление Правительства Кыргызской Республики от 31.12.1992 года № 648 «О состоянии и мерах по увеличению добычи золота в Кыргызской Республике».
2. Генеральное Соглашение между Правительством Кыргызской Республики и «Камеко Корпорейшн» от 04.12.1992 года, пункт 5.3.
3. Концессионный договор между Правительством Кыргызской Республики и СП «Кумтор Голд Компани» от 10 мая 1993 года.