

**Совет**

Distr.: General
25 May 2018
Russian
Original: English

Двадцать четвертая сессия
Сессия Совета, часть II
Кингстон, 16–20 июля 2018 года
Пункт 19 повестки дня
Прочие вопросы

Соображения, связанные с предложением правительства Польши относительно возможной организации совместного с Предприятием предприятия

Доклад Генерального секретаря

I. Введение

1. 27 апреля 2018 года Генеральный секретарь Международного органа по морскому дну получил от государственного секретаря министерства охраны окружающей среды правительства Польши Мариуша Ориона Едрысека уведомление о заинтересованности во вступлении в переговоры об организации совместного с Предприятием предприятия.
2. Цель настоящего доклада заключается в том, чтобы снабдить Совет необходимой справочной информацией о соответствующих положениях Конвенции Организации Объединенных Наций по морскому праву и Соглашения 1994 года об осуществлении Части XI Конвенции Организации Объединенных Наций по морскому праву от 10 декабря 1982 года, касающихся первоначальных операций Предприятия, обозначить некоторые важнейшие юридические вопросы, связанные с началом операций Предприятия, и информировать Совет о заинтересованности правительства Польши в этом вопросе.
3. Полное предложение об организации совместного предприятия предполагается представить на рассмотрение Совета в 2019 году. В соответствии с Соглашением любое такое предложение должно основываться на разумных коммерческих принципах. В случае одобрения предложения в 2019 году Совет затем может принять решение издать директиву о независимом функционировании Предприятия в соответствии с пунктом 2 раздела 2 приложения к Соглашению.



II. Правовой статус Предприятия

4. В настоящем разделе содержится обзор соответствующих положений Конвенции и Соглашения и анализируются некоторые вопросы, связанные с осуществлением этих положений.

5. Предприятие учреждается на основании статьи 170 Конвенции и приложения IV к ней. Оно является органом Органа, ответственным непосредственно за осуществление деятельности в Районе, а также за транспортировку, переработку и сбыт полезных ископаемых, добытых в Районе. Предприятие обязано действовать согласно общей политике Ассамблеи и указаниям Совета, но при этом пользуется автономией при осуществлении своих операций, которыми должно руководить Правление, состоящее из 15 членов, избираемых Ассамблеей. Кроме того, Предприятие должно иметь Генерального директора, который избирается Ассамблеей по рекомендации Совета и по представлению Правления и будет являться исполнительным главой и законным представителем Предприятия.

6. На положениях Конвенции, касающихся Предприятия, существенно сказался раздел 2 приложения к Соглашению, в соответствии с которым функции Предприятия должны выполняться секретариатом Органа до тех пор, пока оно не начнет функционировать независимо от секретариата. Соглашение устанавливает ряд условий, которые должны быть выполнены, прежде чем Предприятие сможет функционировать в качестве независимого субъекта. Кроме того, Соглашением предусмотрено, что первоначально Предприятие должно заниматься глубоководной разработкой морского дна посредством организации совместных предприятий. Статья 170 Конвенции и приложение IV к ней должны толковаться и применяться в соответствии с разделом 2 приложения к Соглашению, в котором предусматривается, что по утверждению плана работы по разработке не для Предприятия, а для иного субъекта права или по получении Советом заявки на деятельность в рамках совместного с Предприятием предприятия Совет рассматривает вопрос о функционировании Предприятия независимо от секретариата Органа.

7. В связи с этими положениями можно сделать два замечания. Во-первых, только Совет уполномочен издавать директиву о независимом функционировании Предприятия. Такая директива может быть издана лишь в том случае, если деятельность совместного с Предприятием предприятия отвечает разумным коммерческим принципам. Поводом для рассмотрения Советом вопроса об издании такой директивы могут стать лишь два события, а именно:

а) утверждение плана работы по разработке (представленного любым квалифицированным субъектом в отношении любого полезного ископаемого и независимо от того, предусматривается ли образование совместного предприятия или нет);

б) подача заявки на организацию совместного с Предприятием предприятия.

8. В последнем случае нет требования о том, чтобы образование совместного предприятия предполагало конкретное предложение о подаче заявки на утверждение плана работы, как нет и условия о том, чтобы предложение о совместном предприятии охватывало работы по добыче. Для того, чтобы рассматриваемое положение вступило в действие, достаточно будет предложения о подаче заявки на утверждение плана работы по разведке в рамках совместного с Предприятием предприятия. Теоретически достаточно будет и предложения начать любую

форму совместной предпринимательской деятельности, которая входит в компетенцию Предприятия, определяемую в приложении IV к Конвенции (например, предложения организовать совместное предприятие по сбыту)¹.

9. При наступлении любого из указанных выше событий Совет должен заняться вопросом о независимом функционировании Предприятия. От Совета не требуется принятие какого-либо решения, кроме как решения об издании директивы, предусматривающей такое независимое функционирование, если деятельность совместного с Предприятием предприятия отвечает разумным коммерческим принципам. Не ясно, относится ли это положение к деятельности на условиях совместного предприятия в целом или же к конкретному предложению об организации совместного предприятия². Резонное толкование может быть следующим: когда триггерным событием является предложение об организации совместного предприятия, Совету следует изучить, отвечает ли данное конкретное предложение разумным коммерческим принципам. Если оно им отвечает, Совет должен издать соответствующую директиву.

10. Второе замечание заключается в том, что Соглашение не содержит указаний относительно формы и содержания издаваемой Советом директивы. Однако можно предположить, что при издании такой директивы в ней необходимо будет сослаться на приложение IV к Конвенции и можно будет отразить такие вопросы, как график реализации приложения IV, порядок избрания Правления и Генерального директора и первоначальное финансирование Предприятия. Один из возникающих вопросов будет, пожалуй, состоять в том, насколько эта директива может носить общий характер или насколько она должна относиться к конкретному рассматриваемому предложению об организации совместного предприятия. Другими словами, утверждает ли Совет только конкретное предложение об организации совместного предприятия, или же его директива означает простой «старт» официального и независимого от секретариата функционирования Предприятия, а дальнейшим рассмотрением предложения о совместном предприятии будет заниматься уже Правление, принимающее независимое решение по этому вопросу? Возможны оба толкования, однако предпочтительным предлагается считать второе из них — на том основании, что Предприятие призвано действовать как автономный субъект. В соответствии с пунктом 4 раздела 2 приложения к Соглашению это будет также означать, что любую заявку на утверждение плана работы по разведке или разработке со стороны Предприятия в рамках совместного предприятия нужно будет подавать отдельно в соответствии с применимыми правилами.

¹ С другой стороны, не ясно, должен ли Совет принять решение относительно функционирования Предприятия в связи с таким событием, как предложение доли в акционерном капитале в рамках будущего совместного с Предприятием предприятия (вариант, имеющийся у тех, кто подает заявку на утверждение планов работы по разведке полиметаллических сульфидов и кобальтоносных железомарганцевых корок согласно правилам 16 и 19 применимых Правил (ISBA/16/A/12/Rev.1 и ISBA/18/A/11, соответственно)).

² Эдвард Дункан Браун придерживается мнения о том, что смысл этого положения не вполне ясен. Он поднял следующий вопрос: вправе ли Совет, утвердив план работы по разработке, представленный не Предприятием, а иным субъектом, вынести общее определение о том, что «деятельность совместного с Предприятием предприятия отвечает разумным коммерческим принципам», или же такое определение может быть вынесено только после получения реальной заявки на осуществление конкретной совместной деятельности с Предприятием? Edward Duncan Brown, *Sea-Bed Energy and Minerals: The International Legal Regime*, vol. 2, *Sea-Bed Mining* (The Hague, Kluwer Law International, 2001), p. 325.

III. Последствия для зарезервированного района

11. Внимание Совета обращается на то, что официальное предложение об организации совместного с Предприятием предприятия отразится на будущем доступе к участкам зарезервированного района, охватываемым этим предложением, со стороны как контракторов, которые изначально выделили соответствующие районы, так и любого другого квалифицированного субъекта.

12. Что касается контракторов, изначально выделивших зарезервированные районы, о которых идет речь, то в соответствии с пунктом 5 раздела 2 приложения к Соглашению³, контрактор, который выделил Органу определенный участок в виде зарезервированного района, обладает преимущественным правом на организацию с Предприятием совместного предприятия для разведки и разработки этого района. Это требование необходимо будет учитывать в контексте предложения об организации совместного предприятия.

13. Ситуация с заявками других квалифицированных субъектов сложнее. В соответствии со статьей 9 приложения III к Конвенции Предприятию должна предоставляться возможность решить, намерено ли оно осуществлять деятельность в каждом зарезервированном районе. Вместе с тем любое государство-участник, являющееся развивающимся государством, или любое физическое или юридическое лицо, за которое оно поручилось и которое эффективно контролируется им или любым другим развивающимся государством и является квалифицированным заявителем, может уведомить Орган о своем желании представить план работы в отношении зарезервированного района. Такой план работы может быть рассмотрен в том случае, если Предприятие решит, что оно не намерено осуществлять деятельность в соответствующем зарезервированном районе.

14. Правилами разведки⁴ устанавливается порядок осуществления статьи 9 приложения III к Конвенции и определяются сроки для Предприятия. В них указано, что заявка в отношении зарезервированного района может подаваться развивающимся государством в любой момент после того, как этот район станет свободным вследствие принятия Предприятием решения о том, что оно не намеревается осуществлять деятельность в этом районе, или если в течение шести месяцев после получения уведомления от Генерального секретаря Предприятие не примет решение о том, намеревается ли оно осуществлять деятельность в этом районе, или не уведомит Генерального секретаря в письменном виде о том, что оно ведет переговоры о потенциальном совместном предприятии. В последнем случае Предприятию предоставляется один год с момента подачи такого уведомления, в течение которого оно должно решить, будет ли оно осуществлять деятельность в указанном районе.

IV. Порядок управления

15. Еще один важный вопрос, который Совету предстоит рассмотреть, если он решит в установленном порядке дать согласие на потенциальную совместную

³ См. также правило 17 (4) Правил поиска и разведки полиметаллических конкреций в Районе (ISBA/19/C/17) и правило 18 (4) Правил поиска и разведки полиметаллических сульфидов в Районе и Правил поиска и разведки кобальтоносных железомарганцевых корок в Районе (ISBA/16/A/12/Rev.1 и ISBA/18/A/11, соответственно).

⁴ См. правило 17 (2) в ISBA/19/C/17, а также правило 18 (2) в ISBA/16/A/12/Rev.1 и ISBA/18/A/11.

деятельность, касается порядка управления, который будет применяться в период, предшествующий независимому функционированию Предприятия (промежуточный период).

16. Чтобы сохранить условную независимость Предприятия и избежать возможного возникновения у Генерального секретаря какого-либо конфликта интересов, Соглашением предусматривается, что выполнение функций секретариата, относящихся к Предприятию, должно курироваться временным Генеральным директором, который назначается Генеральным секретарем из числа сотрудников. Однако на практике такой независимости добиться трудно, поскольку размеры секретариата весьма невелики, а его возможности ограничены. В частности, поскольку назначаемый на этот пост сотрудник подчиняется и подотчетен Генеральному секретарю, возникает вероятность конфликта интересов⁵.

17. В том случае, если в 2019 году Совету будет направлено предложение об организации совместного предприятия и если Совет решит дать ход этому предложению, он, возможно, захочет тогда подумать над альтернативной моделью управления Предприятием в течение промежуточного периода в соответствии с Конвенцией и Соглашением. В такой альтернативной модели необходимо будет предусмотреть предоставление Совету независимых юридических и финансовых консультаций через временного Генерального директора Предприятия либо его (ее) представителя с учетом соображений транспарентности, эффективности с точки зрения затрат и независимости.

V. Заключение

18. Следует подчеркнуть, что в настоящее время на рассмотрении Совета нет никаких конкретных предложений об организации совместного предприятия. Тем не менее Совету предлагается принять к сведению заинтересованность правительства Польши в обсуждении деталей такого предложения с секретариатом, выступающим в качестве органа, временно выполняющего функции Предприятия, и в представлении такого предложения на рассмотрение Совету на его сессии, которая состоится в 2019 году. Тогда Совету необходимо будет определить, отвечает ли деятельность совместного с Предприятием предприятия разумным коммерческим принципам и, если это так, издать директиву о независимом функционировании Предприятия, в том числе установить временный порядок управления.

⁵ Срок последнего такого назначения истек в марте 2013 года. В 2017 году Ассамблея по рекомендации Комитета, учрежденного Ассамблей для проведения периодического обзора международного режима Района в соответствии со статьей 154 Конвенции Организации Объединенных Наций по морскому праву, решила, что в данный момент нет необходимости в назначении кого-либо на этот пост.