

ПРАВОВЫЕ ИНСТРУМЕНТЫ РЕГУЛИРОВАНИЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ТНК

LEGAL INSTRUMENTS FOR REGULATING THE ACTIVITIES OF TNCs

Yu. Kolikova

Summary. This study examined the issues of international legal regulation of the activities of transnational corporations were considered.

The international legal regulation of the activities of TNCs is characterized by recommendatory and declarative norms. In view of this and the lack of a single legal personality for TNCs, TNCs rely in their activities on the provisions of international regulations, but only to the extent that it is beneficial for them to maintain competition, maintain popularity with the consumer and their reputation.

Despite their significant role in influencing global processes, TNCs are not subjects of either public international or private international law. The subjects of international private law are only within their structural elements, having a personal law of a legal entity (*lex societatis*). At the same time, in the future, the allocation of a single status of TNCs will only become more complicated due to the processes of globalization and digitalization.

Keywords: transnational corporations, legal personality of TNCs, UN Global Compact, international treaties, OECD.

Коликова Юлия Дмитриевна

Финансовый университет при Правительстве
России, Москва
kolikova.yulia20@yandex.ru

Аннотация. В данном исследовании были рассмотрены вопросы международно-правового регулирования деятельности транснациональных корпораций. Международно-правовое регулирование деятельности ТНК характеризуется рекомендательностью и декларативностью норм. Ввиду этого и отсутствия у ТНК единой правосубъектности, ТНК опираются в своей деятельности на положения международных нормативных актов, но ровно в той степени, в которой им это выгодно для поддержания конкуренции, сохранения популярности у потребителя и своей репутации. Несмотря на свою существенную роль во влиянии на общемировые процессы, ТНК не являются субъектами ни международного публичного, ни международного частного права. Субъектами международного частного права являются только в рамках своих структурных элементов, имеющих личный закон юридического лица (*lex societatis*). При этом в дальнейшем выделение единого статуса ТНК будет только усложняться ввиду процессов глобализации и цифровизации.

Ключевые слова: транснациональные корпорации, правосубъектность ТНК, Глобальный договор ООН, международные договоры, ОЭСР.

В современном мире основные направления развития мировой экономики во многом определяются процессами глобализации. При этом экономическая глобализация занимает одно из центральных мест в мировом развитии. Экономическая глобализация характеризуется усилением влияния на интеграцию и взаимозависимость национальных экономик и их сегментов. Ввиду таких процессов мировая экономика все больше нуждается в немедленном обмене информацией и ускорении технологий, а также в расширении географии производственных мощностей. На сегодняшний день основными двигателями процесса глобализации являются транснациональные корпорации (ТНК), которые оказывают значительное влияние

на дальнейшее формирование и развитие мировой экономики.

Согласно определению, которое приводит ЮНКТАД, транснациональная корпорация (ТНК) — это «предприятие, находящееся в стране происхождения и осуществляющее контроль над активами других организаций в принимающих странах обычно путем владения определенной долей в уставном капитале» [1]. Доля в уставном капитале в размере 10% или более обыкновенных акций или прав голоса для зарегистрированного предприятия или эквивалентная сумма для некорпоративного предприятия обычно считается порогом для контроля над активами. Общие активы ТНК могут

быть материальными (имеющими физическое содержание, например земля и здания) или нематериальными, то есть, имеющими физическую форму (земля, здания) или не имеющими (патенты, права). Активы предприятия прямого инвестирования (direct investment enterprise) включают в себя все активы на балансе предприятия, независимо от того, как они финансируются — за счет прямых инвесторов или из других источников.

Таким образом, можно выделить признаки ТНК согласно ЮНКТАД:

- ◆ наличие головной организации в стране базирования и структурных подразделений в принимающих странах;
- ◆ связь между головной организацией и структурными подразделениями основывается на доле головной организации в уставном капитале структурных подразделений;
- ◆ обладание материальными и нематериальными активами.

Международно-правовые инструменты регулирования деятельности ТНК характеризуются тем, что они не являются обязательными для ТНК, то есть это источники мягкого права. Деятельность ТНК регулируется именно такими правовыми нормами, поскольку ТНК не обладают статусом субъекта ни международного публичного, ни международного частного права, следовательно, на них невозможно наложить обязанности и наделить их права в рамках международно-правового регулирования — все нормы носят рекомендательный и декларативный характер.

Деятельность ТНК неразрывно связана с правами человека, поскольку такие компании являются крупнейшими работодателями, охватывая людей по всему миру. При этом их работники могут быть как наиболее защищенными, так и наиболее уязвимыми в контексте нарушения их прав ввиду того, что ТНК обладают большими возможностями как для создания достойных условий труда, так и для эксплуатации труда. Помимо этого, деятельность ТНК ключевым образом воздействует на обычных людей, которые могут быть потребителями результатов деятельности ТНК, а также проживать в зонах реализации ТНК своих проектов.

Ключевую позицию в создании мягкого регулирования деятельности ТНК занимают универсальные международные организации. Основной инициативой Организации Объединенных Наций (далее — ООН) по обеспечению регулирования деятельности ТНК является Глобальный договор ООН 2000 г. [2] Десять принципов Глобального договора основаны на Всеобщей декларации прав человека [3], Декларации Международной организации труда об основополагающих

принципах и правах в сфере труда и механизм ее реализации [4], Рио-де-Жанейрской декларации по окружающей среде и развитию [5] и Конвенции ООН против коррупции [6].

Глобальный договор ООН направлен на выработку компаниями такого подхода к ведению бизнеса, благодаря которому они будут осуществлять свою деятельность ответственно и добросовестно в таких областях, как права человека, трудовые отношения, защита окружающей среды, противодействие коррупции и др. При этом одним из аспектов добросовестности является то, что успех в одной из областей не означает, что не нужно улучшать показатели в других областях, и не компенсирует ущерб, причиняемый в других аспектах правоотношений. Десять принципов Глобального договора обеспечивают перспективы для долгосрочного развития компании и корпоративную устойчивость.

Принципы можно поделить на следующие группы:

- ◆ группа «Права человека»: компании должны отражать вою приверженность соблюдению прав человека, содержащихся в международных нормативных актах и не допускать их нарушения;
- ◆ группа «Труд»: компании должны обеспечивать соблюдение трудовых прав, в частности право на объединение, право на коллективные переговоры; содействовать искоренению всех форм детского, обязательного и принудительного труда; противодействовать дискриминации;
- ◆ группа «Окружающая среда»: компании должны не допускать причинения вреда окружающей среде и принимать соответствующие превентивные меры; проявлять инициативу в отношении ответственного экологического поведения при осуществлении деятельности; поощрять разработку и распространение экологически чистых технологий;
- ◆ группа «Противодействие коррупции»: компании должны противодействовать коррупции во всех ее формах [7].

В рамках ООН также были приняты Руководящие принципы предпринимательской деятельности в аспекте прав человека 2011 г. [8]. Руководящие принципы необходимы были, чтобы установить общемировую практику ведения бизнеса, которая ожидается от всех государств и предприятий в контексте прав человека. Руководящие принципы содержат раздел «Корпоративная ответственность за соблюдение прав человека», который содержит положения об обязанностях компаний по принятию надлежащих мер по обеспечению прав человека и устранению неблагоприятного воздействия на права человека.

Совместно с Руководящими принципами предпринимательской деятельности в аспекте прав человека 2011 г. должны применяться Принципы ответственных контрактов 2015 г. [9]. Принципы 2015 г. направлены на митигацию рисков при осуществлении проектной деятельности компаниями. В соответствии с Принципами 2015 г. компаниям необходимо определить, как проект будет воздействовать на права человека. Для этого на ранних этапах проводятся консультации, а затем стандартное проведение переговоров упрощается и оптимизируется для поиска лучшего решения для соблюдения прав человека и сведения к минимуму воздействия проекта. Было выделено десять принципов для интеграции управления рисками, связанными с правами человека, в формат переговоров:

- ◆ стороны должны быть хорошо осведомлены о риске и иметь возможность учитывать, как проект со временем повлияет на права человека;
- ◆ перед завершением переговорного процесса необходимо уточнить и утвердить обязанности сторон по предотвращению и уменьшению угроз правам человека, связанных с проектом и его планами;
- ◆ законы, правила и стандарты, регулирующие проектную деятельность, могут помочь предотвратить и смягчить неблагоприятное воздействие на права человека при реализации проекта;
- ◆ стабилизационные оговорки по защите прав инвесторов, содержащиеся в договоре, если применимо, должны быть сформулированы таким образом, чтобы не мешать действиям государства защите прав человека;
- ◆ если в договоре такое предусмотрено, то инвестор должен осуществлять предоставление дополнительных услуг, выходящих за сферу проекта, в соответствии с правозащитными обязательствами государства и правозащитными обязанностями инвестора;
- ◆ должны соблюдаться права человека в отношении обеспечения физической безопасности оборудования, сооружений и персонала проекта;
- ◆ государства должны иметь возможность контролировать реализацию проектов в соответствии с мерами защиты прав человека, а также предоставлять адекватные гарантии реализации проекта инвесторам;
- ◆ лица и местное население, которые затрагиваются в связи с реализацией проекта, но не являются стороной договора, должны иметь доступ к эффективному несудебному механизму обжалования действий сторон договора;
- ◆ условия договора подлежат обязательному раскрытию, а объем и срок освобождения от такого раскрытия должны быть определены в обязательном порядке.

В области трудовых отношений одним из основных актов мягкого права, регулирующих деятельность ТНК, является Трехсторонняя декларация принципов, касающихся многонациональных корпораций и социальной политики 1977 г. (Tripartite Declaration of Principles concerning Multinational Enterprises and Social Policy) [10]. Трехсторонняя декларация предлагает руководящие принципы для многонациональных предприятий, правительств и организаций, работодателей и работников в таких областях, как занятость, обучение, условия труда и жизни, а также трудовые отношения. Эта Декларация базируется на принципах, содержащихся в международных трудовых конвенциях и рекомендациях. Декларация МОТ об основополагающих принципах и правах в сфере труда и механизм ее реализации, которая общепризнанно необходима для достижения цели обеспечения достойного труда для всех, также лежит в основе предлагаемых в Декларации рекомендаций [11].

Существенная роль многонациональных предприятий (ТНК) в процессе социальной и экономической глобализации делает применение принципов Декларации важным и необходимым в контексте прямых иностранных инвестиций и торговли, а также использования глобальных цепочек поставок. Заинтересованные стороны (стейкхолдеры) имеют возможность использовать принципы Декларации в качестве руководящих принципов для обеспечения положительных социальных и трудовых последствий от своей деятельности для обеспечения достойных условий труда, что является универсальной целью, признанной в Повестке дня в области устойчивого развития на период до 2030 года [12]. Эти руководящие принципы также могут быть использованы при развитии партнерских отношений для решения многих проблем, с которыми ни правительства, ни компании не могут справиться самостоятельно, включая многосторонние партнерства и инициативы международного сотрудничества.

Такой инструмент, как Декларация, обеспечивает руководящие принципы социальной политики в чувствительной и очень сложной области. Присоединение к Декларации всеми заинтересованными сторонами будет способствовать созданию атмосферы, более благоприятной обеспечения для достойного труда, инклюзивного экономического роста и устойчивого развития. Чтобы стимулировать соблюдение принципов всеми сторонами, Административный совет Международной организации труда (МОТ) также утвердил инструменты, которые могут быть использованы стейкхолдерами.

Разработка норм для регулирования деятельности ТНК осуществлялась не только в рамках ООН и связанных с ней международных организаций. Так, Организа-

ция экономического сотрудничества и развития (ОЭСР) выработала нормы мягкого права для ТНК.

В рамках ОЭСР было разработано Руководство ОЭСР по должной осмотрительности для ответственного ведения бизнеса (OECD Due Diligence Guidance for Responsible Business Conduct) 2018 г. [13]. Целью Руководства является оказание практической поддержки предприятиям по внедрению Руководящих принципов ОЭСР для многонациональных предприятий путем предоставления понятных пояснений его рекомендаций по должной осмотрительности и связанных с ними положений. Выполнение этих рекомендаций помогает предприятиям избегать и устранять неблагоприятные последствия от деятельности, связанные с работниками, правами человека, окружающей средой, взяточничеством, потребителями и корпоративным управлением, которые могут быть связаны с их операциями, цепочками поставок и другими деловыми отношениями.

Руководство также направлено на содействие общему пониманию между правительствами и заинтересованными сторонами (стейкхолдерами) в отношении должной осмотрительности для ответственного ведения бизнеса. Руководящие принципы предпринимательской деятельности в аспекте прав человека, а также Трехсторонняя декларация принципов МОТ в отношении многонациональных предприятий и социальной политики также содержат рекомендации по должной осмотрительности, и Руководство ОЭСР может помочь предприятиям в их реализации.

Таким образом, в настоящее время деятельность ТНК на международном уровне урегулирована нормами мягкого права, которые в основном представляют собой принципы, которыми ТНК могут руководствоваться при осуществлении своей деятельности. При этом следование ТНК таким принципам зависит только

от воли самих ТНК, потому что у государств отсутствуют механизмы для наделения ТНК обязанностями и, соответственно, инструментами для их привлечения к ответственности за их неисполнение.

Таким образом, можно сделать вывод, что ТНК являются субъектом экономической деятельности, при этом не являясь субъектом международного публичного и не являясь единым субъектом международного частного права. В рамках международного частного права субъектам являются структурные элементы ТНК. Процессы глобализации и цифровизации, оказывающие влияние на организацию деятельности ТНК, усложняют процесс определения их правового статуса.

Ввиду этого, как ТНК осуществляют свою деятельность, зависит только от воли ТНК, которая может основываться на правосознании руководителей корпорации. Репутационные риски, популярность у потребителя и связанная с ними прибыль являются основным двигателем соблюдения ТНК норм мягкого права в отношении добросовестного и ответственного ведения бизнеса, а также соблюдения прав человека.

Проведенное теоретическое исследование показывает, что ТНК, ввиду отсутствия у них единой правосубъектности, обладают относительной свободной касательно того, как осуществлять свою деятельность и использовать свои возможности. ТНК принимают во внимание международные нормативные акты, носящие рекомендательный и декларативный характер, при этом действительно опираются на них в своей деятельности только с целью поддержания конкуренции и сохранения своей репутации. В связи с этим во второй главе будет рассмотрено, как международное сообщество стремится к урегулированию деятельности ТНК, а также какие мировые тенденции деятельности ТНК сформировались.

ЛИТЕРАТУРА

1. UNCTAD. Transnational corporations and foreign affiliates [Electronic resource]. — URL: https://unctad.org/system/files/official-document/gdscsir20041c3_en.pdf
2. United Nations Global Compact [Electronic resource]. — URL: <https://www.unglobalcompact.org/>.
3. Всеобщая декларация прав человека [Электронный ресурс]. — URL: https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/declhr.shtml
4. Декларация МОТ об основополагающих принципах и правах в сфере труда и механизм ее реализации [Электронный ресурс]. — URL: https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/ilo_principles.shtml
5. Рио-де-Жанейрская декларация по окружающей среде и развитию [Электронный ресурс]. — URL: https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/riodecl.shtml
6. Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции [Электронный ресурс]. — URL: https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/corruption.shtml
7. The Ten Principles of the UN Global Compact [Electronic resource]. — URL: <https://www.unglobalcompact.org/what-is-gc/mission/principles>
8. Руководящие принципы предпринимательской деятельности в аспекте прав человека [Электронный ресурс]. — URL: https://www.ohchr.org/sites/default/files/Documents/Publications/GuidingPrinciplesBusinessHR_ru.pdf

9. Принципы ответственных контрактов [Электронный ресурс].— URL: https://www.ohchr.org/sites/default/files/Documents/Publications/Principles_ResponsibleContracts_HR_PUB_15_1_RU.pdf
10. Tripartite Declaration of Principles concerning Multinational Enterprises and Social Policy [Electronic resource].— URL: https://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/—ed_emp/—emp_ent/—multi/documents/publication/wcms_094386.pdf.
11. Декларация МОТ об основополагающих принципах и правах в сфере труда и механизм ее реализации [Электронный ресурс].— URL: https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/ilo_principles.shtml
12. The 2030 Agenda for Sustainable Development [Electronic resource].— URL: <https://sustainabledevelopment.un.org/content/documents/21252030%20Agenda%20for%20Sustainable%20Development%20web.pdf>.
13. OECD Due Diligence Guidelines for Responsible Business Conduct [Electronic resource].— URL: <https://mneguidelines.oecd.org/OECD-Due-Diligence-Guidance-for-Responsible-Business-Conduct.pdf>.

© Коликова Юлия Дмитриевна (kolikova.yulia20@yandex.ru).

Журнал «Современная наука: актуальные проблемы теории и практики»



Финансовый университет при Правительстве РФ