

ОГЛАВЛЕНИЕ

Авторский коллектив	11
Введение	13

Глава 1

СИСТЕМА УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ В РАМКАХ ВСЕМИРНОЙ ТОРГОВОЙ ОРГАНИЗАЦИИ (ВТО)

1.1. Основы Системы	21
1.2. Структура Системы, ее органы и процессуальная процедура	29
1.3. Правовое значение рекомендаций и решений органов Системы и проблемы ответственности государств.....	41
1.4. Итоги и перспективы Системы	51

Глава 2

МЕХАНИЗМ РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ В СИСТЕМЕ ВТО: ЧАСТНОПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ

2.1. Структура, функции и сфера деятельности ВТО.....	56
2.2. Разрешение споров в системе ГАТТ и ВТО.....	70

2.2.1. Система ГАТТ	70
2.2.2. Система ВТО.....	74
2.3. Частные лица в системе разрешения споров ВТО.....	82

Глава 3

МЕХАНИЗМ РЕШЕНИЯ СПОРОВ В ЕВРОПЕЙСКОМ СОЮЗЕ

3.1. От Европейского экономического сообщества (ЕЭС) к Европейскому Союзу (ЕС).....	91
3.2. Правовая природа ЕС: Союз, основанный на праве	93
3.2.1. Наднациональность	93
3.2.2. Межгосударственное сотрудничество.....	96
3.3. Правопорядок Союза	98
3.3.1. Иерархия норм права ЕС	98
3.3.2. Приоритет и прямое действие. Соотношение права ЕС и права государств-членов	99
3.3.3. Первичное и вторичное право ЕС.....	102
3.3.4. Применение права. Административное исполнение	107
3.3.5. Судебная власть	108
3.4. Структура и принципы исковой и процессуальной системы.....	111
3.4.1. Эффективная правовая защита	111
3.4.2. Правовая безопасность и единство правопорядка ЕС	114
3.4.3. Монополия Суда ЕС в принятии решений	115
3.4.4. «Effet utile» и суды государств-членов.....	116

a)	Невключение директив в национальные правопорядки и вытекающие из этого последствия.....	116
b)	Принцип эффективности и эквивалентности.....	117
c)	Отсутствующие виды исковой защиты на национальном уровне	119
d)	Обязательство преюдициального обращения в Суд ЕС.....	119
3.4.5.	Обзор процессуальной и исковой системы (защиты).....	120
a)	Правовая защита в случае неправомерных актов права ЕС (контроль за правомерностью актов права ЕС) и исключения, связанные с применением таких актов	120
b)	Защита по праву ЕС.....	123
c)	Реализация права ЕС.....	124
d)	Специальные компетенции (ст. 271, 272, 273 ДФЕС).....	125
e)	Общие процессуальные условия.....	126
3.5.	Правовая защита в случае противоправного акта по праву ЕС	126
3.5.1.	Контроль за правомерностью права ЕС.....	126
a)	Привилегированные истцы (ст. 263 (2) ДФЕС).....	127
b)	Физические и юридические лица в качестве истцов (ст. 263 (4) ДФЕС).....	128
3.5.2.	Промежуточный контроль Суда ЕС за правомерностью актов Евросоюза (ст. 277 ДФЕС), включая и преюдициальную процедуру (ст. 267(1b) ДФЕС)	131

3.5.3. Иск о бездействии органов ЕС согласно ст. 265 ДФЕС.....	135
3.5.4. Правовые последствия судебных решений о недействительности актов органов ЕС и о бездействии этих органов.....	137
3.6. Правовая защита, предоставляемая Евросоюзом (преюдициальные процессуальные процедуры согласно ст. 267 ДФЕС).....	138
3.6.1. Сотрудничество Суда ЕС с судами государств-членов и разделение задач между ними.....	138
3.6.2. Способ сотрудничества и его ограничения.....	141
3.6.3. Методы толкования.....	143
3.6.4. Правовые последствия.....	146
3.6.5. Процессуальные особенности.....	147
3.7. Возмещение вреда. Ответственность государства.....	148
3.8. Реализация права в делах из нарушения Договора.....	152
3.9. Временная правовая защита (ст. 278, 279 ДФЕС).....	154
3.9.1. В делах, рассматриваемых в (Общем) Суде и Суде ЕС.....	154
3.9.2. Рассмотрение исков в национальных судах.....	157
3.10. Система исков и процессуальная система (резюме).....	158
3.10.1. Участники.....	158
3.10.2. Цели и принципы системы.....	158
3.10.3. Вторичная когерентность, или взаимодействие различных видов исков и процедур.....	160
а) Преюдициальный запрос о толковании.....	161

b)	Преюдициальная процедура и процедура регулирования нарушений Договора	162
c)	Иски о возмещении ущерба и об оспаривании	163
d)	Иск о возмещении ущерба и временная правовая защита.....	163
e)	Иск о возмещении ущерба к государству-члену и процедура по устранению нарушения Договора.....	164
3.11.	Юрисдикция ЕС (Судебная система ЕС): Суд ЕС и (Общий) Суд	165
3.11.1.	Институциональная система Суда ЕС: Суд ЕС и (Общий) Суд.....	165
a)	Члены Суда ЕС и (Общего) Суда	166
b)	К процессу назначения судей и генеральных адвокатов	167
c)	Председатель Суда ЕС, его заместитель, судебные палаты, выносящие решения.....	173
3.11.2.	Независимость судей	174
3.11.3.	Судья, рассматривающий дело согласно закону	176
3.11.4.	Разделение компетенций между Судом ЕС и (Общим) Судом.....	178
a)	Правило: (Общий) Суд как суд первой инстанции.....	179
b)	Исключение: Суд ЕС как суд первой инстанции.....	179
c)	Исключения из исключений: (Общий) Суд как суд первой инстанции.....	180
d)	Суд ЕС как апелляционная (кассационная) инстанция	181
3.12.	Урегулирование споров с помощью права	182

Глава 4
СОГЛАШЕНИЕ О СЕВЕРОАМЕРИКАНСКОЙ ЗОНЕ
СВОБОДНОЙ ТОРГОВЛИ (НАФТА)

4.1. Порядок разрешения инвестиционных споров	187
4.2. Разрешение споров, связанных с антидемпинговыми и компенсационными мерами	191
4.3. Общие процедуры для целей толкования или разрешения межгосударственных споров.....	193
4.4. Разногласия в сфере финансовых услуг, охраны окружающей среды и сотрудничество в области охраны труда	197

Глава 5
СТАТУТ СУДА ЕАЭС КАК ОТРАЖЕНИЕ
ОПАСЕНИЙ И КОЛЕБАНИЙ ГОСУДАРСТВ
В ОТНОШЕНИИ МЕЖДУНАРОДНЫХ СУДОВ

5.1. Политико-правовой контекст создания Суда ЕАЭС.....	227
5.2. Вопросы состава и организации Суда.....	234
5.3. Юрисдикция Суда.....	236
5.4. Правовые последствия решений Суда ЕАЭС и их исполнение	243
5.5. Внешние вызовы для Суда ЕАЭС	247

Глава 6
МЕРКОСУР

6.1. История создания Общего рынка стран Южного конуса	251
6.2. Договор Асунсьон как правовая основа существования и функционирования МЕРКОСУР	268

6.3. Становление и развитие институциональной системы МЕРКОСУР	282
6.4. Структуры МЕРКОСУР для рассмотрения споров: история создания и основы функционирования	296
6.4.1. Протокол Бразилиа.....	296
6.4.2. Протокол Ору-Прету.....	304
6.4.3. Соглашение Буэнос-Айрес о международном торговом арбитраже МЕРКОСУР	308
6.4.4. Протокол Оливос.....	310
6.4.5. Консультативная функция Ревизионного суда.....	322
6.4.6. Административно-трудовой суд.....	333

Глава 7

МЕХАНИЗМ РЕШЕНИЯ СПОРОВ В АСЕАН

7.1. Становление АСЕАН.....	337
7.1.1. Международная обстановка в Юго-Восточной Азии в 1960–1970-е годы	337
7.1.2. Бангкокская декларация 1967 года.....	341
7.1.3. Балийская Декларация согласия 1976 года и формирование институционального механизма функционирования АСЕАН	345
7.1.4. Развитие АСЕАН после Балийского саммита до принятия Устава Ассоциации	350
7.1.5. Эволюция институционально-правового механизма функционирования АСЕАН.....	355
7.2. Устав АСЕАН	361
7.3. Механизм решения споров (МРС)	377
7.3.1. Договор о дружбе и сотрудничестве в Юго-Восточной Азии (ДДС)	380

7.3.2. Экономические споры.....	385
7.3.3. Внеэкономические споры	389
7.3.4. Отказ следовать решениям, принятым в рамках механизма урегулирования споров.....	394
7.3.5. Урегулирование споров на практике: Дело о храме Преах Вихеар.....	395
7.4. Перспективы формирования Сообщества АСЕАН.....	401

АВТОРСКИЙ КОЛЛЕКТИВ

Вельяминов Георгий Михайлович — доктор юридических наук, профессор, главный научный сотрудник сектора правовых проблем международных экономических отношений ФГБЮН Института государства и права РАН (глава 1);

Вознесенская Нинель Николаевна — доктор юридических наук, профессор, главный научный сотрудник сектора правовых проблем международных экономических отношений ФГБЮН Института государства и права РАН (глава 2);

Исполинов Алексей Станиславович — кандидат юридических наук, заведующий кафедрой международного права МГУ (глава 5);

Калашников Георгий Олегович — кандидат юридических наук, партнер международной юридической компании Hogan Lovells (глава 4);

Клинке Ульрих (Люксембург) — доктор философии, член Суда ЕС (глава 3 (пер. с немецкого Ю. М. Юмашева));

Шебанова Надежда Александровна — доктор юридических наук, профессор, главный научный сотрудник сектора правовых проблем международных экономических отношений ФГБЮН Института государства и права РАН (глава 6);

Юмашев Юрий Михайлович — доктор юридических наук, профессор, заведующий сектором правовых проблем международных экономических отношений ФГБЮН Института государства и права РАН (введение; глава 7; пер. гл. 5).

ВВЕДЕНИЕ

Процессы региональной интеграции стали повседневным фактом международной жизни и охватили большинство континентов планеты.

В работе под региональной интеграцией понимается процесс сближения экономики, политики, культуры и социальной сферы государств — участников данного процесса в определенном регионе мира. «Пионером» процессов интеграции не без оснований можно считать Европейский Союз (ЕС), который начал функционировать с 1 января 1958 г. и ныне объединяет 27 государств-членов.

На Американском континенте действуют такие интеграционные объединения, как Североамериканская зона свободной торговли (НАФТА) в Северной Америке, а в Южной Америке достаточно упомянуть крупнейшее интеграционное объединение «общий рынок Южного конуса» — МЕРКОСУР. В Азиатско-Тихоокеанском регионе создана Ассоциация государств Юго-Восточной Азии АСЕАН. Экономической региональной интеграцией охвачена территория бывшего Советского Союза. Примером тому может служить Евразийский экономический Союз (ЕАЭС). На Африканском континенте действуют экономические и валютные региональные объединения,

инспирированные интеграционными процессами в Европе, т. д.¹

Усилия стран — участниц региональной интеграции направлены в первую очередь на сотрудничество в интересах создания *единого общего рынка* для свободного движения товаров, услуг и капиталов на условиях конкуренции. Функционирование такого рынка регламентировалось правительствами стран — участниц интеграции, в результате которых менялись не только экономические, политические и социальные условия, но и способы осуществления совместных действий для решения этой задачи. Вольно или невольно все это способствовало зарождению *регионального сознания* и укрепило взаимосвязь и взаимозависимость стран — участниц соответствующей региональной группировки.

Усиление тенденции к регионализму стимулировалось развернувшимися в 1980–1990-е гг. научными дискуссиями. Они были посвящены главным образом экономическим вопросам, связанным с функционированием зон свободной торговли и таможенных союзов, с выявлением общих факторов, способствующих созданию региональных группировок в разных частях света, и анализом кумулятивного влияния различных моделей региональной интеграции на международные отношения.

В то же время регионализм становится все более многогранным, и все труднее оказывается разграничивать его экономические и политические аспекты, а также вопросы безопасности. Например, для Азии проблемы безопасности не могут быть отделены от развития региональной экономики, да и в Европе

¹ Процессы региональной интеграции осуществляются и на Ближнем Востоке в арабском мире. Подробнее см.: *Tenier, J. Intégrations regionales et mondialisation: complémentarité ou contradiction. P., 2003. P. 87 etc.*

экономические аспекты региональной интеграции тесно связаны с проблемами безопасности и политическими целями.

Тем не менее возможности регионального сотрудничества и интеграции в значительной мере опираются на экономический потенциал государств региона и их институциональные структуры, без участия которых процесс регионализации может быть затруднен. Не случайно наиболее эффективными примерами регионализма являются такие объединения, как ЕС, НАФТА, АСЕАН, МЕРКОСУР, т. е. региональные группировки стран, где государственные структуры и экономика относительно стабильны, а незыблемость границ и легитимность режимов не вызывает сомнений (хотя территориальные споры и имеют место). Регионализм и национальная государственность не противоречат друг другу, а институты государства остаются важнейшими элементами формирования региональных объединений.

Таким образом, регионализм является одним из ключевых принципов развития современных международных отношений, и научный анализ экономического, правового, политического, культурного аспектов данного феномена позволяет проследить тесную взаимосвязь и различия между институтами регионального и глобального характера.

С этой точки зрения правовой *механизм разрешения споров* (МРС) в рамках региональных объединений играет ключевую роль. Его рассмотрению в сравнении с аналогичным механизмом ВТО как международной организации универсального типа и посвящена данная коллективная монография¹. Кроме того, в работе анализируются МРС уже упомянутых региональных интеграционных группировок (ЕС, НАФТА,

¹ К сожалению, в отечественной научной литературе по международному экономическому праву анализу данной проблемы не уделяется должного внимания.

МЕРКОСУР, АСЕАН) и Евразийского экономического союза (ЕАЭС). Соответствующие МРС даются в контексте институциональной структуры каждой из этих международных организаций, так что здесь остановимся лишь на общей характеристике рассматриваемых механизмов.

Система разрешения споров ВТО выступает основополагающим компонентом этой универсальной международной организации, созданной для обеспечения безопасности и предсказуемости условий многосторонней мировой торговли. Источником МРС в рамках ВТО служит «Договоренность о правилах и процедурах, регулирующих разрешение споров». По существу, можно выделить четыре этапа процесса разрешения споров в ВТО:

1) консультации (если они окажутся безрезультатными, то стороны прибегают к специальным примирительным процедурам);

2) невозможность решить спор путем консультаций позволяет государству — члену ВТО, являющемуся истцом, потребовать создания *Органа по разрешению споров* (ОРС), роль которого на практике выполняет Генеральный совет ВТО;

3) следующим этапом выступает апелляция процедура (доступная и для третьей стороны), допускающая апелляцию только по правовым вопросам;

4) последней стадией является контроль за выполнением рекомендаций ОРС.

Процедура решения споров в принципе действует только в отношении государств — членов ВТО, а основной целью МРС является обеспечение отзыва национальных мер регулирования, противоречащих положениям права ВТО.

Основным элементом МРС Европейского Союза является Суд ЕС (включая, согласно Лиссабонскому договору, так называемый *Общий суд*, т.е. бывший суд первой

инстанции)¹. Компетенция Суда распространяется прежде всего на сферу действия права Европейского Союза, поэтому Суд ЕС рассматривает споры в основном между государствами-членами, между органами ЕС, а также между индивидами и Союзом как организацией. Кроме того, Суд ЕС компетентен рассматривать иски граждан к государствам-членам в случае нарушения последними права Европейского Союза при условии, что оно наделяет этих граждан определенными правами. Решения и мнения Суда ЕС носят обязательный характер, однако он не может отменять решения национальных судов государств-членов, а лишь констатирует несоответствие таких решений праву Европейского Союза. Основная задача Суда ЕС состоит в том, чтобы путем единообразного толкования и применения права Европейского Союза (преимущественно судами государств-членов) способствовать развитию интеграционных процессов, но ее выполнение возможно лишь при тесном и широком сотрудничестве с судами государств — членов ЕС.

Особого внимания заслуживает МРС в институциональной системе НАФТА, где, во-первых, для разных секторов экономики предусмотрены различные процедуры, а во-вторых, оговаривается возможность выбора для участников тяжбы между механизмом разрешения споров НАФТА и ВТО. Уникальным в своем роде является МРС в области инвестиций, позволяющий физическим лицам и корпорациям предъявлять иски государству и государственным предприятиям. Это, в частности, заставило Мексику под влиянием экономического либерализма, провоз-

¹ Любопытно, что бывший суд первой инстанции по-разному переименован во французской, английской и немецкой версиях Лиссабонского договора (Le Tribunal — трибунал, суд (фр.); General court — общий суд (англ.); der Gericht — суд (нем.)).

глашенного учредительным договором о НАФТА, внести изменения в Конституцию, отменив положения о системе коллективной собственности на землю. Одновременно в стране усилилась роль многопартийности и началась борьба с коррупцией, процветавшей в условиях авторитарности на всех уровнях государственной власти. Так что в данном случае налицо влияние регионализма не только в экономической, но и в политической сфере.

Следует также отметить, что хотя все государства — участники НАФТА являются федерациями, мексиканская федеративная система жестко централизована и штаты не имеют полномочий во внешней сфере, поэтому Договор о НАФТА применяется только на федеральном уровне. В США формально наблюдается такая же картина, но, несмотря на то что Штаты не могут изменять обязывающий их Договор, они обладают существенными процедурными полномочиями для защиты своих законов, применению которых НАФТА в противном случае могла бы воспрепятствовать.

Что касается МЕРКОСУР, то интерес представляет функционирование постоянно действующего Ревизионного суда, в компетенцию которого входит не только разрешение межгосударственных споров, рассмотрение жалоб на арбитражные решения, но и выдача консультативных заключений. Хотя в рамках интеграции был создан специализированный судебный орган, он не наделен исключительной компетенцией на рассмотрение споров между членами объединения: эти споры также могут стать объектом МРС ВТО.

Стоит отметить, что обращаться с иском в суд могут не только государства, но также частные физические и юридические лица, если их права были нарушены в связи с санкциями или применением любым государством — участником МЕРКОСУР правовых либо административных мер ограничительного или дискриминационного характера;

в связи с недобросовестной конкуренцией в нарушение Договора Асунсьон и протоколов к нему, решений Совета Общего рынка, Группы общего рынка, резолюций и директив Торговой комиссии МЕРКОСУР. Не в последнюю очередь МРС МЕРКОСУР считается эффективным, поскольку объединение создано как таможенный союз.

Особый случай представляет собой регион Юго-Восточной Азии. В большинстве государств — членов Ассоциации стран Юго-Восточной Азии (АСЕАН) у власти находятся авторитарные режимы. Тем не менее эта организация в своих основополагающих документах провозглашает демократические идеалы, включая принятие Декларации о правах человека и следование принципам рыночной экономики. Не случайно и социалистический Вьетнам, для борьбы с политическим строем которого АСЕАН первоначально создавалась, вступив в эту организацию, закрепил в Конституции возможность частного предпринимательства и существования частной собственности, которая не может быть национализирована. В то же время лидеры стран — участниц АСЕАН подчеркивают свою приверженность традиционным азиатским ценностям (иерархия, дисциплина) в противовес «универсальным» европейским идеалам (демократия, политические права личности). Однако при этом предпочтение отдается экономическому развитию в ущерб политическим свободам.

Особенностью МРС АСЕАН является его скорее неформальный, нежели правовой характер. Страны АСЕАН в силу своих культурных традиций больше склонны решать споры путем компромиссов, а при необходимости обращаться к процедуре ВТО или даже к Международному суду ООН в Гааге (в случаях территориальных разногласий между странами-участницами), но не с помощью придания правового характера МРС АСЕАН. Предпочтение, отдавае-

мое политическому, а не правовому (или административно-му) решению споров, не служит интересам регионального сотрудничества, поскольку без правового контроля интеграционные усилия стран — участниц АСЕАН могут оказаться под угрозой.

Модели региональной интеграции сильно различаются, но, по сути, направлены в первую очередь на защиту национальных интересов стран-участниц. Примером может служить Евразийский экономический союз (ЕАЭС). Начавший свою работу в январе 2015 г. Суд Евразийского экономического союза можно рассматривать как еще одну попытку создать региональный интеграционный суд. В отечественной литературе уже появились исследования, где подробно анализируются Статут и Регламент Суда ЕАЭС, в том числе в сравнении не только с полномочиями просуществовавшего три года Суда ЕврАзЭС, но также с компетенцией и организацией работы Суда Европейского Союза. Однако за рамками исследований пока остаются вопросы мотивов, которыми руководствовались государства — члены ЕАЭС, принимавшие решение о создании Суда и наделении его юрисдикцией, которая разительно отличается как от полномочий Суда ЕС, так и от компетенции Суда ЕврАзЭС.

Анализ Статута Суда ЕАЭС, показывает, что государства — члены Евразийского экономического союза стремились найти баланс между контролем за деятельностью регионального судебного органа и его независимостью, чтобы сделать этот механизм более эффективным, но пока их попытка не увенчалась успехом.