Гуляева Татьяна Константиновна. Соотношение "права ВТО" и национального права государств-членов: диссертация ... кандидата Юридических наук: 12.00.10 / Гуляева Татьяна Константиновна;[Место защиты: Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)].- Москва, 2016

**Содержание к диссертации**

Введение

**Глава 1. «Право ВТО»: понятие, принципы и источники 21**

1. Подходы к определению «права ВТО» в науке международного права 21

2. Принципы «права ВТО» 54

3. Источники «права ВТО» 74

**Глава 2. Взаимодействие международного права и национального права государств-членов ВТО 110**

1. Основные направления взаимодействия «права ВТО» и национального права государств-членов ВТО 110

2. Действие норм «права ВТО» в национальном праве г осударств-членов ВТО 130

**Глава 3. Влияние «права ВТО » на правовую систему Российской Федерации 155**

1. Система международно-правовых обязательств Российской Федерации по «праву ВТО» 155

2. Особенности влияния «права ВТО» на правовую систему Российской Федерации 169

Заключение 183

Список сокращений и условных обозначений 186

Список использованной литературы

**Введение к работе**

**Актуальность темы диссертационного исследования.** Учреждение Всемирной торговой организации 15 апреля 1994 г. и последующие присоединения государств и таможенных территорий к Марракешскому соглашению об учреждении Всемирной торговой организации 1994 г. (Соглашение об учреждении ВТО), в том числе и Российской Федерации, поставили перед отечественной наукой международного права в качестве одной из центральных проблем соотношение «права Всемирной торговой организации» («право ВТО») с национальным правом государств-членов, а также выработку понятия «права ВТО», необходимого для понимания этого соотношения.

«Право ВТО» как особое правовое явление, возникшее в результате создания ВТО, активно используется на международном универсальном и региональном, а также национальном уровнях, однако до сих пор не получило полного всестороннего и систематизированного освещения в российском правоведении.

Членство Российской Федерации в указанной международной

межправительственной организации налагает на нее систему международно-правовых обязательств, определенная часть которых выходит за пределы положений соглашений ВТО. В частности, это имплементация принятых в рамках ВТО обязательств, которая связана с механизмом введения соглашений ВТО в сферу национального права государств-членов. Положения Соглашения об учреждении ВТО не разъясняют процедуру обеспечения соответствия «… законов, иных нормативных актов и административных процедур … обязательствам, вытекающим из прилагаемых Соглашений» (ст. XVI.4). Проблема так называемого «прямого действия» норм «права ВТО», прежде всего соглашений ВТО, в национальном праве и в целом действия «права ВТО» в пределах территориального верховенства государства лежит в плоскости соотношения «права ВТО» и национального права государств-членов и требует исследования их взаимодействия. Несмотря на то, что соглашения ВТО являются

обязательными для всех членов (ст. II.2 Соглашения об учреждении ВТО), данное обстоятельство не позволяет разрешить вопрос об их коллизии с нормами внутригосударственного права. Своевременное и эффективное решение этой доктринальной проблемы имеет в то же время практическое значение для Российской Федерации и всего Евразийского экономического союза (далее – ЕАЭС). Введение ограничительных мер внутреннего характера, например, санитарных и фитосанитарных мер (далее – СФС меры), может оказывать воздействие на ход международной торговли и рассматриваться в некоторых случаях другими государствами-членами ВТО как нарушение норм «права ВТО» и послужить основанием для подачи жалобы не только в Орган по разрешению споров ВТО (далее – ОРС ВТО), но и исков в национальные судебные органы Российской Федерации и Суд ЕАЭС на основе норм «права ВТО».

Анализ международной практики применения соглашений ВТО и решений  
ОРС ВТО национальными судебными учреждениями государств-членов, а  
именно опыта некоторых членов-учредителей ВТО (Федеративная Республика  
Бразилия, Европейский союз, Республика Индия, Канада, Соединенные Штаты  
Америки, Швейцарская Конфедерация и Япония), а также других стран и  
таможенных территорий позволит Российской Федерации выработать

собственный подход и занять свою позицию в вопросе о «прямом действии» норм «права ВТО» в национальном праве.

На данный момент Российская Федерация является стороной 38 споров в ОРС ВТО. Адекватное существу исследуемого явления – «права ВТО» – представление о его принципах и нормах, а также надлежащее их применение по упомянутым и другим спорам позволит избежать отмены мер, введенных Российской Федерацией против других членов ВТО, ставших предметом оспаривания, последующей выплаты им компенсации и / или приостановления действия уступок либо других обязательств Российской Федерации в случаях вынесения ОРС ВТО соответствующих решений. Идентификация «права ВТО» имеет также практическое значение для всех государств-членов ЕАЭС, поскольку в преамбуле Договора о ЕАЭС от 29 мая 2014 г. государства-члены ЕАЭС (ныне

это Республика Армения, Республика Беларусь, Республика Казахстан, Кыргызская Республика и Российская Федерация) выразили согласие на юридическую обязательность соблюдения «норм, правил и принципов ВТО». В свете указанного и положений одного из соглашений ВТО – Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 г. (ГАТТ-1994) – государства-члены ЕАЭС и государства-кандидаты по вступлению в ЕАЭС (Республика Таджикистан) должны учитывать принципы и нормы «права ВТО» ввиду того, что учреждение ЕАЭС и функционирование в его рамках таможенного союза должны способствовать торговле между его участниками и не создавать «барьеров для торговли других договаривающихся сторон с этими территориями» согласно ст. XXIV.4 ГАТТ-1994.

Таким образом, соотношение и взаимодействие «права ВТО» и национального права государств-членов приобретает все большую научную и практическую актуальность в современных условиях. Все вышеизложенное обусловило выбор темы настоящей работы, а также определило цели и задачи диссертационного исследования.

**Цели** **и** **задачи** **диссертационного** **исследования.** Целями

диссертационного исследования выступают проведение всестороннего анализа  
юридических аспектов соотношения «права ВТО» и национального права  
государств-членов, выявление теоретических и практических проблем в данной  
области, формулирование предложений по совершенствованию правового  
регулирования общественных отношений, возникающих при присоединении  
государства к Соглашению об учреждении ВТО, и воспрепятствование  
посредством этого принятию в протоколах о присоединении к Соглашению об  
учреждении ВТО международно-правовых обязательств, носящих

дискриминационный характер, а также выработка рекомендаций относительно позиции Российской Федерации по «прямому действию» норм «права ВТО» в правовой системе Российской Федерации.

Достижение указанных целей обусловлено постановкой и решением следующих **задач:**

рассмотрение становления и развития основных подходов к определению

«права ВТО» и раскрытие содержания понятия «право ВТО»;

выделение принципов «права ВТО»;

разработка классификации источников «права ВТО»;

формулирование основных направлений взаимодействия «права ВТО» и

национального права государств-членов ВТО;

исследование особенностей действия норм «права ВТО» (соглашений ВТО)

в национальном праве государств-членов ВТО;

определение системы международно-правовых обязательств Российской

Федерации по «праву ВТО»;

выявление особенностей влияния «права ВТО» на правовую систему

Российской Федерации.

**Объектом диссертационного исследования** являются общественные отношения, возникающие в рамках функционирования многосторонней торговой системы, созданной ВТО, которые опосредуют связи членов организации, регулируемых принципами и нормами «права ВТО».

**Предметом диссертационного исследования** являются положения международных договоров, включая соглашения ВТО, и нормы национально-правовых актов, действующих в области международной торговли, отечественная и зарубежная правовая доктрина, посвященная анализу взаимодействия норм «права ВТО» и национального права государств-членов ВТО, а также правоприменительная практика международных органов и национальных судебных учреждений в части реализации «права ВТО».

**Степень научной разработанности диссертационного исследования.**

Несмотря на несомненную теоретическую и практическую значимость исследования соотношения «права ВТО» и национального права государств-членов, необходимо отметить, что непосредственно проблемы, обусловленные темой диссертации, не получили всестороннего освещения в отечественном правоведении.

Обзор результатов научных разработок позволяет очертить круг проблем,  
подвергшихся изучению в специальных публикациях, которые относятся к «праву  
ВТО». Так, структура «права ВТО», его развитие, толкование и международно-  
правовые обязательства Российской Федерации по Протоколу о присоединении  
Российской Федерации к Соглашению об учреждении ВТО были

проанализированы в исследовании И. В. Зенкина «Право Всемирной торговой организации» (2014), а также в методическом пособии по изучению «права ВТО» И. В. Зенкина и Н. Г. Якубовой (2015). С. Ю. Кашкин и другие авторы монографии «Интеграционное право в современном мире: сравнительно-правовое исследование» (2015) освещают источники «права ВТО». В работе В. М. Шумилова «Право Всемирной торговой организации (ВТО)» (2013) вопросу приведения законодательства Российской Федерации в соответствие с нормами и соглашениями ВТО отведен только последний параграф, а в заключительных выводах формулируется тезис о том, что «право ВТО» является «комплексным международно-правовым институтом международного торгового права». В обширном и подробном комментарии к разрешению споров в ГАТТ / ВТО А. С. Смбатян «Международные торговые споры в ГАТТ / ВТО: избранные решения (1952-2005 гг.)» (2006) представлена общая палитра и особенности юридических подходов, а также правовых позиций третейских групп и Апелляционного органа ВТО при рассмотрении споров. Однако автор формулирует лишь оценку практики ОРС ВТО, которая определяется как важнейший источник «права ВТО».

Нельзя не упомянуть и ряд диссертаций, так или иначе связанных с отдельными сторонами предмета исследования. В частности, в диссертации А. Н. Маляновой «Становление и развитие права Всемирной торговой организации» (2008) рассматривается взаимодействие «права ВТО» с правом региональных торговых систем Европейского союза, Североамериканского соглашения о свободной торговле, Южноамериканского общего рынка и Ассоциации стран Юго-Восточной Азии. В диссертации В. Н. Мулюна «Особенности соотношения международного и внутригосударственного права в деятельности Всемирной торговой организации, Международного валютного фонда и группы Всемирного

банка» (2009) вопрос воздействия соглашений ВТО на российское право  
рассматривается лишь в одном аспекте, связанном с предстоящим на тот момент  
вступлением Российской Федерации в ВТО. В диссертации С. В. Комендантова  
«Проблемы имплементации в Российской Федерации положений правовой  
системы Всемирной торговой организации» (2005) было инициировано  
исследование «предварительной» имплементации «правовой системы ВТО» по  
состоянию на 2005 г. В диссертации Н. Е. Тюриной «Публичный интерес в  
международном торговом праве» (2015) в рамках анализа некоторых  
особенностей имплементации многосторонних соглашений «права ВТО» в  
российскую правовую систему получило отражение содержание

имплементируемых норм «права ВТО» о государственных предприятиях, тарифном и нетарифном регулировании, защите интересов безопасности.

Проблеме «прямого действия» «права ВТО» посвящены отдельные научные статьи отечественных авторов (Л. П. Ануфриевой, А. В. Губарева, И. Гудкова, А. С. Исполинова, О. В. Кадышевой, Н. М. Мизулина, А. С. Смбатян, А. А. Смирновой, С. И. Щёголева и др.).

Важным вкладом в научную разработку темы соотношения «права ВТО» и  
национального права государств-членов послужила совместная работа

зарубежных авторов П. Ван де Боше и В. Здуча «Право и политика Всемирной торговой организации» (2013) и П. С. Мавроидиса, Дж. А. Бермана и М. Ву «Право ВТО, документы, споры и анализ» (2010), в которых рассматривается проблема соотношения «права ВТО» с международным и национальным правом, а также вопрос «прямого действия» «права ВТО» в правовых системах государств-членов ВТО.

Однако специальное исследование, касающееся различных аспектов соотношения «права ВТО» и национального права государств-членов, представляется фрагментарным, в связи с чем возникает необходимость их предметного, всестороннего и фундаментального изучения.

**Теоретической основой диссертационного исследования** послужили научные труды отечественных ученых в области теории права, взаимодействия

международного и внутригосударственного права, а также системы, принципов и источников международного права: Л. А. Алексидзе, Л. П. Ануфриевой, Р. Л. Боброва, В. Г. Буткевича, В. А. Василенко, Г. В. Игнатенко, В. М. Корецкого, И. И. Лукашука, С. Ю. Марочкина, Э. А. Пушмина, Г. И. Тункина, Д. И. Фельдмана, С. В. Черниченко.

Основную часть теоретической основы диссертационного исследования составили труды по международному экономическому праву, «праву ВТО» и теории права ответственности в рамках международного экономического права: М. М. Богуславского, Г. М. Вельяминова, А. Н. Вылегжанина, С. А. Григоряна, И. И. Дюмулена, И. В. Зенкина, Я. С. Кожеурова, В. И. Лисовского, А. С. Смбатян, Е. Т. Усенко, Н. А. Ушакова, И. С. Шабан, М. В. Шугурова, В. М. Шумилова.

При проведении исследования также использовались научные труды представителей зарубежной правовой науки: А. Ауста, В. Бенедека, А. Блекменна, В. Богданди, П. Ван ден Боше, Я. Броунли, Дж. Буржуа, Г. де Бурка, В. Г. Буткевича, У. Д. Дейви, Ф. Джекобса, Дж. Джексона, Дж. Дунофа, П. Жюйара, И. Ивасава, С. Кармоди, Д. Карро, С. Кассезе, Г. Кельзена, П. Кьюпера, Т. Котье, П. Крейга, П. Мавроидиса, Д. МакРея, Г. Марсо, Ц. Лафера, М. Оэша, Д. Палметера, Э.-У. Петерсманна, Дж. Повелина, А. О. Сайкса, А. Сеиберт-Фохра, Б. Симма, П.-Т. Столла, Дж. Трачтмана, Дж. Фицмориса, Р. Фольфрума, Р. Хауса, М. Хилфа, С. Чарновитса, М. Шоу, Г. Эванса и других.

Некоторые из указанных публикаций (Д. МакРей «Вклад международного торгового права в развитие международного права» (1996), Д. Палметер «Право ВТО как правовая система» (2000), С. Кармоди «Теория права ВТО» (2006) и др.) введены автором в научный оборот в рамках российских международно-правовых исследований как впервые упомянутые научные источники в результате работы диссертанта в библиотеке ВТО в Женеве (Швейцария) и в библиотеке Института мировой торговли Бернского университета, Швейцария.

**Нормативную базу диссертационного исследования** составили, с одной стороны, международные договоры, включая соглашения ВТО, протоколы о присоединении членов ВТО к Соглашению об учреждении ВТО, доклады рабочих

групп членов ВТО о присоединении к ВТО (ДРГ), решения Генерального совета и  
Конференции министров о присоединении государств или таможенных  
территорий к Соглашению об учреждении ВТО, решения ОРС ВТО (доклады  
третейских групп и Апелляционного органа); учредительные акты ЕС и акты  
«вторичного права», право ЕАЭС, судебная практика Евразийского

экономического сообщества (ЕврАзЭС); документы и материалы Комиссии по  
международному праву Организации Объединенных Наций, и Конституция и  
иные нормативно-правовые акты Российской Федерации; решения

Конституционного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации, Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, Суда по интеллектуальным правам, а также акты федеральных органов исполнительной власти, – с другой. Кроме того, были исследованы национально-правовые акты отдельных государств-членов ВТО (Канады, Соединенных Штатов Америки), а также их судебная практика (Федеративной Республики Бразилии, Европейского союза, Республики Индии, Соединенных Штатов Америки, Швейцарской Конфедерации и Японии).

**Методология** **диссертационного** **исследования.** При подготовке

исследования использовался комплекс общенаучных методов познания:  
материалистическая диалектика, абстрагирование, дедукция, индукция,

исторический, логический, обобщение, прогностический, синтез, системный анализ, а также специальных методов исследования предмета: сравнительно-правовой, статистический, формально-юридический.

**Научная новизна диссертационного исследования** состоит в том, что впервые в отечественной науке осуществлено всестороннее исследование особенностей соотношения «права ВТО» и национального права государств-членов с позиций современной теории международного права.

В работе выявлены доктринальные подходы к дефиниции понятия «право ВТО», квалификации его принципов и источников. По результатам проведенного анализа указанных подходов, а также соглашений ВТО и решений ОРС ВТО сформулировано и введено в научный оборот авторское определение «права

ВТО» как системы принципов и норм, которые лежат в основе международно-правовых обязательств членов ВТО, включая Российскую Федерацию; раскрыты его принципы и источники; установлены основные направления взаимодействия «права ВТО» и национального права государств-членов, предложена авторская позиция в отношении понятия «прямое действие» применительно к соглашениям ВТО.

**Теоретическая** **и** **практическая** **значимость** **диссертационного**

**исследования.**

Результаты и выводы диссертационного исследования могут быть использованы при проведении дальнейших – как теоретических, так и ориентированных на практику – международно-правовых разработок различных аспектов соотношения «права ВТО» и национального права государств-членов.

Полученные диссертантом данные позволяют сформулировать

теоретические положения и практические рекомендации, выводы и предложения, увязанные с реальными потребностями правового регулирования международной торговли на основе «права ВТО», подлежащего дальнейшему развитию на предстоящих этапах в рамках ЕАЭС с участием Российской Федерации как государства-члена двух указанных международных образований.

Предметная разработка в диссертации проблемы «действия»

международных договоров, входящих в состав соглашений ВТО, служит углублению российской международно-правовой науки не только в части права международных договоров, но и в сфере взаимодействия международного и национального права, отражая одну из сущностных его сторон, которые характеризуются несомненной актуальностью.

Отдельные положения диссертационного исследования могут быть  
использованы профильными министерствами и ведомствами, действующим в  
области международных экономических и торговых отношений, в частности,  
Министерством экономического развития Российской Федерации,

Министерством сельского хозяйства Российской Федерации и Федеральной

службой по ветеринарному и фитосанитарному надзору, Евразийской экономической комиссией ЕАЭС.

Кроме того, материалы диссертации могут получить применение в ходе  
преподавания дисциплин «международное право», «международное

экономическое право», «право международных организаций» и «право ВТО» в рамках подготовки бакалавров и магистров по специальности «Юриспруденция».

**Положения, выносимые на защиту.** В результате проведенного исследования на защиту выносятся следующие положения:

1. «Право Всемирной торговой организации» («право ВТО») представляет собой систему принципов и норм, закрепляемых в соглашениях ВТО: Соглашении об учреждении ВТО, неотъемлемыми составными частями которого являются «Многосторонние торговые соглашения» и «Торговые соглашения с ограниченным кругом участников» в совокупности с протоколами, принятыми к ним; решениях органов ВТО, в том числе Органа по разрешению споров ВТО, обеспечивающих толкование норм указанных международно-правовых договоров, а также протоколах о присоединении к Соглашению об учреждении ВТО, имеющих назначение создавать индивидуальные международно-правовые обязательства государств-членов при их вступлении в ВТО.
2. Будучи неотъемлемой частью международного права, «право ВТО» находится в закономерной взаимосвязи с национальным правом государств-членов организации (ВТО). Проблема соотношения «права ВТО» и национального права государств-членов ВТО вследствие этого представляет собой частный случай взаимодействия международного права и национального права.
3. Важнейшим из аспектов рассматриваемого взаимодействия «права ВТО» и национального права государств-членов является то, что критерием надлежащей реализации международно-правовых обязательств, возникших по «праву ВТО», выступают предпринятые государствами меры, входящие в их внутреннюю компетенцию по обеспечению соответствующего правопорядка.

В силу принципов и норм «права ВТО» существование национального акта, расходящегося по своему содержанию с нормами «права ВТО», как таковое не должно квалифицироваться в качестве юридического основания для оправдания неисполнения международно-правовых обязательств по «праву ВТО». В то же время сам факт наличия национального акта, который содержит нормы, противоречащие «праву ВТО», будет служить доказательством нарушения норм «права ВТО» и взятых на себя государством-членом ВТО обязательств.

**4.** Одним из проявлений взаимодействия «права ВТО» с национальным

правом государств-членов выступает феномен так называемого «прямого действия» норм «права ВТО» (соглашений ВТО), который связывается в доктрине и практике прежде всего с установлением внутригосударственными актами члена ВТО права граждан или организаций оспаривать нормативно-правовые акты, решения государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, наделенных отдельными государственными или иными публичными полномочиями, и должностных лиц со ссылкой на соглашения ВТО в рамках национальной правовой системы.

Соглашения ВТО текстуально не предусматривают обязательства по признанию или отрицанию «прямого действия» соглашений ВТО, вследствие чего подавляющее большинство государств-членов ВТО придерживается позиции непризнания «прямого действия» соглашений ВТО в своих внутренних правопорядках. Однако не стоит отрицать необходимость в определенной степени признания государствами-членами ВТО «прямого действия» соответствующих норм «права ВТО», в частности, его принципов как основополагающих норм – например, принципа недискриминации в торговле, – ввиду целей и намерений членов ВТО, отраженных в соглашениях ВТО, которые, помимо всего, напрямую восходят к общепризнанным принципам и нормам общего международного права. Вместе с тем речь идет о тех случаях, когда внутригосударственные предписания соответствующих членов ВТО в целом решают проблему соотношения международного и национального права, устанавливая возможность «прямого действия» норм международных договоров в национальной правовой системе.

**5.** Решение проблемы соотношения «права ВТО» и национального права  
государств-членов невозможно без учета сущности, природы и содержания  
принципов «права ВТО», которые представляют собой фундамент,  
обеспечивающий функционирование многосторонней торговой системы.

К базовым принципам «права ВТО» относятся:

1. принцип недискриминации в торговле;
2. принцип режима наибольшего благоприятствования;
3. принцип национального режима;
4. принцип либерализации в торговле;
5. принцип взаимности;
6. принцип транспарентности.

Однако важнейшей характеристикой указанных принципов является самостоятельность каждого из них, и прежде всего принципов режима наибольшего благоприятствования и национального режима по отношению к принципу недискриминации в торговле. При этом ни в коем случае не отрицается их взаимосвязь и взаимопереплетение.

1. «Право ВТО» устанавливает «специальный» договорный режим, обычно рассматриваемый с точки зрения теории фрагментации международного права в качестве «автономных» договорных режимов, неотделимых от «общего» международного права. Вместе с тем более адекватной представляется квалификация «права ВТО» как «полуавтономного» договорного режима, характеризующегося наличием, с одной стороны, особого, специфического только для «права ВТО» механизма средств защиты (система приостановления уступок или обязательств) в результате установления факта нарушения международно-правовых обязательств, аннулирования или сокращения выгод, предусмотренных соглашениями ВТО, а также осуществлением толкования положений соглашений ВТО в строгом соответствии с обычными правилами толкования международного права, значит, в рамках международного публичного права, с другой стороны.
2. Включение в состав «права ВТО» протоколов о присоединении любого члена ВТО к Соглашению об учреждении ВТО продиктовано тем, что

данные акты, с одной стороны, предусматривают систему индивидуальных  
международно-правовых обязательств, а, с другой стороны, обеспечивают  
согласование международно-правовой и национально-правовых систем

государств-членов ВТО. Данные обязательства условно подразделяются на следующие виды:

1. общие обязательства по Соглашению об учреждении ВТО;
2. специальные обязательства, указанные в соответствующем параграфе доклада рабочей группы о присоединении к Всемирной торговой организации, включенные путем отсылки в протокол, среди которых имеются обязательства «ВТО-плюс» и «ВТО-минус»;
3. обязательства по доступу на рынок: перечень уступок и обязательств по товарам, прилагаемый к ГАТТ-1994, и перечень специфических обязательств, прилагаемый к ГАТС.

Обязательства «ВТО-плюс», впервые возникшие в практике ряда членов ВТО, относящихся к категории «присоединяющихся», расширяют для них действующие нормы «права ВТО», поскольку выходят за пределы требований соглашений ВТО, вследствие чего объективно приобретают дискриминационный характер. Процедура разработки обязательств «ВТО-плюс» в отношении каждого конкретного члена ВТО в рамках присоединения является наследием ГАТТ, которое, по существу, не совместимо с нормами «права ВТО». Причины возникновения этих обязательств кроются в ст. XII Соглашения об учреждении ВТО, не устанавливающей никаких ограничений по выработке условий присоединения члена ВТО. Положения этой статьи, отражающие по сути ст. XXXIII ГАТТ-1947, свидетельствуют о пробеле в «праве ВТО», который может быть разрешен посредством формального изменения ст. XII Соглашения об учреждении ВТО.

**Достоверность результатов** **исследования** обеспечивается четкой

постановкой целей и задач, подкреплением научно-теоретических выводов нормативно-правовыми и правоприменительными материалами, а также

апробацией полученных результатов и выводов в научной, практической и преподавательской деятельности.

**Апробация результатов диссертационного исследования.**

Диссертационное исследование выполнено на кафедре международного права Московского государственного юридического университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА), где оно было обсуждено и рекомендовано к защите. Основные положения и выводы, сформулированные в процессе анализа, отражены в восьми публикациях, шесть из которых опубликованы в изданиях, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией Министерства образования и науки Российской Федерации.

Отдельные аспекты диссертационного исследования были представлены в качестве докладов на IV Межвузовской научно-практической конференции студентов и аспирантов: «Международные правоотношения: публичные, частные и интеграционные аспекты», опубликована статья в сборнике тезисов конференции, и Международной научно-практической конференции: «Право ВТО в правовой системе Российской Федерации», опубликована статья в сборнике материалов конференции, а также обсуждались на практических занятиях по курсу «Международное экономическое право» в Московском государственном юридическом университете имени О. Е. Кутафина (МГЮА).

Кроме того, в ходе участия в 14-ой ежегодной конференции по ВТО в Лондоне, Великобритания, и в рамках прохождения курса «Принцип недискриминации ВТО» в Институте мировой торговли Бернского университета, Швейцария, были обсуждены основные научные положения и практические рекомендации.

Результаты проведенного исследования используются в практике работы  
Центра анализа рисков и международно-правового взаимодействия в системе  
ВТО и других международных организаций (ЦАР) Федерального

государственного бюджетного учреждения «Всероссийский государственный Центр качества и стандартизации лекарственных средств для животных и

кормов» (ФГБУ «ВГНКИ») Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору.

**Структура диссертационного исследования** состоит из введения, трех глав, включающих в себя семь параграфов, заключения, списка сокращений и условных обозначений и списка использованных нормативно-правовых актов и иных документов.

## Принципы «права ВТО»

В другом споре «Китай – Меры, затрагивающие т орговые права и услуги по распространению некоторых публикаций и аудиовизуальной развлекательной продукции » (2010) США в своем заявлении о нарушении Протокола о присоединении КНР подтвердил и, что торговые обязательства, содержащиеся в Протоколе о присоединении КНР, являются юридически обязательными и составляют часть Соглашения об учреждении ВТО66.

У. Дадуш и С . Осакве в своей статье «Размышления относительно присоединений государств к ВТО в связи с 20-летием ВТО»67 подчеркивают, что исходя из совокупности р ешений, принятых в рамках ОРС ВТО, протоколы о присоединении и ДРГ стали составной частью «права ВТО».

Соответственно протоколы как источники прав и обязательств членов ВТО составляют неотъемлемую часть Соглашения об учреждении ВТО.

Таким образом, понятие «право ВТО» включает не просто Соглашение об учреждении ВТО, являющееся единым международным договором, который предусматривает права и обязательства для всех членов ВТО, а состоит из совокупности «Многосторонних торговых соглашений», «Торговых соглашений с ограниченным кругом участников» и протоколов о присоединении к Соглашению об учреждении ВТО.

Следует обратить внимание на противоборство двух точек зрений, с которых рассматривается «право ВТО» (Соглашение об учреждении ВТО), а именно через призму конституции и международного договора. Сторонники первого подхода (Дж. Джексон, Дж. Дуноф)68 указывают на недопустимость отступления от принятых международно-правовых обязательств. Сторонники «договорного подхода» (Р. Хаус)69, напротив, полагают, что

Так, например, Дж. Джексон и Г . Эванс, выступающие за «конституционный подход», полагают, что Соглашение об учреждении ВТО – это конституция в сфере торговли , основу которой составляют нормы материального права70. Э.-У. Петерсманн указывает на ограничительные обязательства как ключевой элемент конституции71. По его мнению, «право ВТО» следует понимать в конституционном значении как «наивысшую» форму права, изменение или отступление от которой недопустимо72.

Дж. Повелин полагает, что существенное отличие «договорного подхода» состоит в том, что «право ВТО» (Соглашение об учреждении ВТО), являясь международным договором, порождающим двусторонние обязательства для всех чле нов ВТО, не трансформируется в нормы конституционного типа73. Двусторонний характер обязательств Дж. Повелин обосновывает тем, что обязательства ВТО не являются «jus cogens» или «erga omnes», поскольку, во-первых, они приняты членами ВТО по отношению к другим его членам в рамках Соглашения об учреждении ВТО74, и нарушение Соглашения об учреждении ВТО будет затрагивать одно или несколько государств-членов ВТО, например, в случае если Канада нарушит обязательство по предоставлению режима наибольшего благоприятствования по отношению к Бразилии, то только Бразилия будет вправе обратиться с жалобой в ОРС ВТО, и во -вторых, Соглашение об учреждении ВТО позволяет отступать от принятых обязательств, не оказывая влияния на индивидуальные права остальных членов ВТО75.

Вышеуказанные воззрения представителей «конституционного подхода» расходятся с практикой ОРС ВТО, которая позволяет прийти к выводу о формирующемся превалировании «договорного подхода». В споре «Япония – Налоги на алкогольные напитки» Апелляционный орган констатировал, что «Соглашение об учреждении ВТО является международным договором – эквивалентом международного контракта. В обмен на получение ряда преимуществ и прибыли государства договорились действовать в пределах принадлежащих им суверенных полномочий в соответствии с принятыми обязательствами по Соглашению об учреждении ВТО»76. Апелляционный орган подчеркнул, что содержащиеся в этом «международном договоре / контракте» обязательства ограничивают суверенитет государств. В другом споре «Европейские Сообщества – Меры, затрагивающие импорт продуктов из домашней птицы»77 под Соглашением об учреждении ВТО также понимался международный договор , устанавливающий исключительно контрактные обязательства, а не erga omnes. В споре «Европейские Сообщества – Меры в отношении мяса и мясопродуктов (Гормоны)»78 обязательства по введению СФС мер по Соглашению по применению санитарных и фитосанитарных мер (далее – СФС Соглашение) рассматривались в качестве «контрактных международных обязательств».

## Источники «права ВТО»

Апелляционный орган указал, что «допустим анализ национального законодательства с целью оценки его соответствия праву ВТО». Он не дал определения «права ВТО», но сослался на доклад Апелляционного органа по спору «Индия – Патентная защита фармацевтических и сельскохозяйственных химических продуктов»149, исходя из которого м ожно прийти к выводу, что под «правом ВТО» Апелляционный орган понимает обязательства члена по ГАТТ / ВТО. Так, в параграфе 67 этого доклада Апелляционный орган приводит пример, что предыдущие третейские группы по ГАТТ / ВТО анализировали национальное право члена с целью оценки его соответствия соответствующим обязательствам ГАТТ / ВТО. В 2012 г. Апелляционный орган в своем докладе по спору «США – Меры, затрагивающие производство и продажу гвоздик» постановил, что «многосторонние толкования согласно ст. IX.2 Соглашения об учреждении ВТО предоставляют средства, посредством которых члены через высшие органы ВТО могут принимать обязательные толкования, разъясняющие п раво ВТО для всех членов»150. Исходя из содержания ст. IX.2 Соглашения об учреждении ВТО, согласно которой Конференция министров и Генеральный совет имеют исключительное право принимать решения о толковании Соглашения об учреждении ВТО и «Многосторонних торговых соглашений», можно утверждать, что в данном случае Апелляционный орган понимал под «правом ВТО» исключительно Соглашение об учреждении ВТО и «Многосторонние торговые соглашения», исключая Приложение 4, которое также составляет часть Соглашения об учреждении ВТО в соответствии со

В соответствии с предлагаемыми в зарубежной доктрине и недостаточно разработанными в отечественной доктрине подходами и практикой ОРС ВТО можно прийти к следующему: 1) «право ВТО» является «полуавтономным» договорным режимом в рамках международного публичного права. Как отмечает П. Делиматсис151, а также Т. Коивурова152 и И. М. Хафнер – Бартон153, ВТО представляет собой «полуавтономный» режим, который, с одной стороны, отражает определенную степень самостоятельности ВТО по административным, законодательным или судебным процедурам, а с другой стороны, свидетельствует о наличии черт, характерных для других международных межправительственных организаций, в частности по вопросам принятия решений. Кроме того , общее международное право применяется к ВТО до тех пор, пока не противоречит соответствующей норме «права ВТО»154.

Напротив, Дж . Кроуфрод в своей работе «Возможность, порядок, изменение: Курс международного права, общий курс международного публичного права»155 придерживается позиции, что ВТО является «самодостаточным» режимом («self-contained regime» (анг)). Разделяет эту позицию А. С. Смбатян, полагающая, что «право ВТО» является автономным договорным режимом, к которому при этом применяются нормы jus cogens, «обычно-правовые нормы международного права и общие принципы права»156. К такому же выводу приходит и Я. С. Кожеуров157. Он полагает, что «право ВТО» есть «типичный пример автономного режима в общих рамках международного права, который содержит ряд специальных правил и процедур, регламентирующих содержание и имплементацию ответственности за нарушение обязательств по праву ВТО». Б. Томер также полагает, что система ВТО и ОРС ВТО установили «автономный и специальный правовой режим» в международной торговле158. В докладе исследовательской группы Комиссии по международному праву по теме: «Фрагментация международного права: трудности, обусловленные диверсификацией и расширением сферы охвата международного права», подготовленного М. Коскенниеми, отмечается появление «специализированных и (относительно) ав тономных норм или комплексов норм, правовых институтов … », «новых и специальных отраслей права, «автономных режимов» и географически или функционально ограниченных договорных систем» и «узко специализированных ячеек»159. С точки зрения теории фрагментации м еждународного права х арактерными признаками этих явлений, в частности, «автономного (специального)» договорного режима («self-contained (special) regime» (анг)), является то, что, во-первых, регулируются отношения, которые вышли из сферы общего международного права, во-вторых, они характеризуются относительной самостоятельностью от других «автономных» договорных режимов и общего права, в-третьих, наличие собственных принципов и специфических целей160, в-четвертых, осуществление эффективного регулирования своего предмета по сравнению с нормами общего права

## Действие норм «права ВТО» в национальном праве г осударств-членов ВТО

В другом споре «Китай – Меры, затрагивающие импорт автомобильных запчастей» Апелляционный орган рассмотрел национальное право государств-членов ВТО не только в значении доказательства фактов, но и как доказательство соблюдения ил и неисполнения международно-правовых обязательств. Изучение третейской группой национального права государства-члена для того , чтобы определить , выполняет ли государство свои обязательства по Соглашению об учреждении ВТО (ст. 11 ДРС), является в некоторой степени юридической квалификацией – толкованием иностранного права, и подпадает под пересмотр Апелляционного органа в соответствии со ст. 17.6 ДРС («Апелляция ограничивается правовыми вопросами, которые обозначены в докладе третейской группы, и юридическим толкованием, данным третейской группой»)409.

Что касается влияния «права ВТО» на национальное право государств-членов ВТО, прежде всего необходимо отметить, что когда норма национального права допускает различное толкование, эта норма по возможности должна толковаться таким образом, чтобы избежать противоречия международному праву.

Это напрямую связано с применением во многих странах (США, ЕС, Швейцарии и др.) доктрины единообразного толкования международных договоров. Так, в 1996 г. Суд ЕС в деле «Комиссия – против Германии (международное соглашение по молочной продукции)» относительно ГАТТ-1947 указал, что «в том случае, когда текст источника вторичного права ЕС допускает различную интерпретацию, предпочтение отдается тому толкованию, в соответствии с которым рассматриваемая норма не вступает в противоречие с договором …»410. Суд ЕС подтвердил доктрину единообразного толкования международных договоров права ЕС по отношению к Соглашению об учреждении ВТО в своих решениях по делу «Hermes» (1998) и «Schieving-Nijstad» (2001)411. Что касается подхода США, то Верховный суд США еще в 1804 г. постановил по делу «Murray v. Schooner Charming Betsy», что «акт Конгресса интерпретируется таким образом, чтобы не допустить нарушение международного права»412. Таким образом, в большинстве случаев доктрина единообразного толкования международных договоров позволяет устранять «мнимые» противоречия между международным и национальным правом413. Однако ее применение может быть ограничено, когда нормы национального права несовместимы с международно-правовыми обязательствами, т.е. в случае если доктрина единообразного толкования международных договоров не может устранить противоречие между нормами национального права и международного права, включая «право ВТО», встает вопрос, допустимо ли обращение к нормам «права ВТО» для оспаривания юридической силы соответствующих норм национального права в национальных судебных учреждениях. Например, вправе ли бразильский экспортер горячекатаной стали оспорить нормативно-правовой акт компетентного органа Индии о введении антидемпинговой пошлины на поставляемый товар путем указания в исковом заявлении о нарушении положений ст. 9 Соглашения по применению статьи VI ГАТТ-1994, согласно которой антидемпинговая пошлина должна взиматься с импортируемого товара в надлежащих размерах и на недискриминационной основе. Кроме того, в связи с тем, что на данный момент в ОРС ВТО находится на рассмотрении спор «Российская Федерация – Меры, связанные с импортом живых свиней, свинины и других продуктов свиноводства, поставляемых с территории Европейского союза», может также возникнуть вопрос о том, вправе ли литовский, польский или эстонский экспортер продуктов свиноводства предъявить иск против Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору (Россельхознадзор) на основе нарушения статей 2.3 и 2.4 СФС Соглашения. Вышеперечисленные примеры свидетельствуют о необходимости решения проблемы действия норм «права ВТО» (соглашений ВТО) в национальной правовой системе государств-членов ВТО.

Имеется три основных причины исследования вышеуказанной проблемы. Во-первых, к ак правильно отмечает Т. Котье, действие соглашений ВТО связано с вопросом разделения властей, в частности со степенью участия судебной ветви власти государства-члена в исполнении своих международно-правовых обязательств414. Если национальные суды будут лишены возможности исполнения обязательств, законодательная и исполнительная ветви власти, в особенности исполнительная, будет обладать подавляющими полномочиями в сфере международной торговли, что может подорвать предусмотренный составителями конституций государств-членов политический баланс415. Во-вторых, эффективная реализация соглашений ВТО все больше зависит от сотрудничества национальных судов416. Судебные обзоры по некоторым правительственным действиям и по вопросам, затрагивающим интересы частных лиц (ст. 41-49 ТРИПС), позволяют наилучшим образом контролировать их действия по сравнению с международными третейскими судами. В-третьих, действие норм «права ВТО» затрагивает защиту интересов частных лиц , занятых в сфере международной торговли . С. Чарновитц совершенно верно отмечает, что положения соглашений ВТО напрямую воздействуют на права частных лиц417. Несмотря на то, что правительствам предоставлена возможность вводить меры в отношении другого члена, нарушавшего свои обязательства, они должны приним ать во внимание интересы не только государства, но и частных лиц418.

В науке международного права доктринальные исследования оперируют различной терминологией применительно к феномену так называемого «прямого действия» международных договоров , в частности соглашений ВТО.

## Особенности влияния «права ВТО» на правовую систему Российской Федерации

Основы взаимодействия правовой системы Российской Федерации и международного права определены в ст. 15 Конституции Российской Федерации605, пунктах 1 и 3 ст. 5 Федерального закона РФ от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»606, пункте 5 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 31 октября 1995 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия»607, пунктах 3 и 5 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации»608.

Так, в соответствии с пунктом 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации «общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы». Также устанавливается , что «если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются п равила международного договора» (пункт 4 с т. 15 Конституции Российской Федерации).

Положения Федерального закона Российской Федерации от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ также устанавливают, что «международные договоры Российской Федерации наряду с общепризнанными принципами и нормами международного права являются в соответствии с Конституцией Российской Федерации составной частью ее правовой системы» и «положения официально опубликованных международных договоров Российской Федерации, не требующие издания внутригосударственных актов для применения, действуют в Российской Федерации непосредственно» (пункты 1 и 3 ст. 5).

В Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 31 октября 1995 г . № 8 также упоминается, что «положения официально опубликованных международных договоров Российской Федерации, не требующие издания внутригосударственных актов для применения, действуют в Российской Федерации непосредственно» (пункт 5). В другом Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 10 октября 2003 г. № 5 отмечается, что «международные договоры, которые имеют прямое и непосредственное действие в правовой системе Российской Федерации, применимы судами, при разрешении гражданских, уголовных и административных дел, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем законом Российской Федерации» (пункт 5). «К признакам, свидетельствующим о невозможности непосредственного применения положений международного договора Российской Федерации, относятся, в частности содержащиеся в договоре указания на обязательства государств-участников по внесению изменений во внутреннее законодательство этих государств» (пункт 3).

Таким образом, законодательство Российской Федерации и Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации установили алгоритм решения проблемы определения места норм международных договоров и их действия в правовой системе Российской Федерации.

С даты ратификации Российской Федерацией Протокола о присоединении, являющегося международным договором, он «становится неотъемлемой частью правовой системы Российской Федерации. Органы судебной власти Российской Федерации будут толковать и применять его положения» (параграф 151 ДРГ Российской Федерации).

Соглашения об учреждении ВТО будут применяться единообразно на всей территории Российской Федерации, включая регионы, вовлеченные в приграничную торговлю, особые экономические зоны и иные зоны, в которых могут быть установлены особые режимы в отношении тарифов, налогов и регулирования». «Для обеспечения с оответствия положениям Соглашения об учреждении ВТО любое физическое или юридическое лицо имеет право довести до сведения государственных органов Российской Федерации или компетентных органов Таможенного союза случаи неприменения или не единообразного применения положений Соглашения об учреждении ВТО в Российской Федерации». При этом исключается необходимость «для стороны, чьи права и интересы затронуты, обращаться в суд».

Параграф 151 ДРГ Российской Федерации также установил, что Протокол, являющийся международным договором Российской Федерации, имеет «… приоритет при применении перед всеми предыдущими и последующими федеральными законами, равно как и перед всеми подзаконными нормативными правовыми актами (указами и распоряжениями Президента Российской Федерации, постановлениями и распоряжениями Правительства Российской Федерации, актами федеральных органов исполнительной власти) … ».

Таким образом, в ДРГ Российская Федерация признала, что соглашения ВТО является частью правовой системы Российской Федерации, а также закрепила положения о его «прямом действии», т.е. право частных лиц обосновывать свои требования на основе положений соглашений ВТО в органах судебной власти Российской Федерации.

В отечественной доктрине высказываются точки зрения, отрицающие обязательную силу для Российской Федерации параграфа 151 ДРГ Российской Федерации, а также других параграфов, которые не включены в параграф 1450 ДРГ Российской Федерации. Так, И. В. Зенкин утверждает, что исходя из анализа параграфа 151 ДРГ Российской Федерации следует, что «… он не имеет императивного характера…», поскольку согласно пункту 2 части I Протокола обязательства содержатся лишь в параграфах ДРГ Российской Федерации, которые перечислены в параграфе 1450 ДРГ Российской Федерации, а параграф 151 в данном параграфе отсутствует609. В связи с этим И. В. Зенкин приходит к выводу, что Российская Федерация вправе отказаться от «прямого действия» норм «права ВТО» в российских судах. Напротив, А. С. Исполинов высказывает предположение, что даже если этот параграф не носит обязательного характера для Российской Федерации, то все равно признается примат соглашений ВТО и их «прямое действие»