

ПРАВОВАЯ СИСТЕМА, РЕГУЛИРУЮЩАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ ВТО В ОБЛАСТИ АРБИТРАЖА

LEGAL SYSTEM GOVERNING THE ACTIVITIES OF THE WTO IN THE FIELD OF ARBITRATION

P. Ranchinskaya

Annotation

The basis of the legal system governing the activities of the WTO in the field of arbitration, is the desire to standardize the rules and regulations of WTO, its member in order to create a single legal space for foreign economic activity. Hence the idea of a supranational legal system of the WTO and the need to equalize the conditions of international relations. WTO legal system aimed at reaching agreements between the parties, which developed a mechanism of arbitration. Finally, the system of the WTO corresponds to the restatement *lex mercatoria*. It is an occasion to address the issue of recognition of the documentary possibilities of their use in resolving disputes in the Russian international commercial law.

Keywords: World trade organization (WTO), unification, trade disputes, "WTO law", the Dispute Settlement Body.

Ранчинская Полина Олеговна

Соискатель

каф. частного права ИЭУП РГГУ

Аннотация

В основе правовой системы, регулирующей деятельность ВТО в области арбитража, лежит стремление к унификации правил и норм ВТО для государств, входящих в ее состав, с целью создания единого правового пространства для внешнеэкономической деятельности. Отсюда следует идея о наднациональности правовой системы ВТО и необходимости уравнивания условий международных отношений. Правовая система ВТО нацелена на достижение соглашений между сторонами, для чего выработан механизм арбитража. Наконец, система право ВТО соответствует своду норм *lex mercatoria*. Это является поводом для решения вопроса о документальном признании возможности их использования при разрешении споров в российском международном коммерческом праве.

Ключевые слова:

Всемирная торговая организация (ВТО), унификация, торговые споры, "право ВТО", Орган по разрешению споров.

Определяя нормативные рамки международной торговли, право ВТО является центральным звеном международного торгового права. По сути, право ВТО можно охарактеризовать как комплексный международно-правовой институт, то есть включающий в себя нормы ряда других отраслей и институтов международного права.

Основная позиция ВТО заключается в том, что все, что может ограничивать конкурентоспособность производителей продукции на внутренних и внешних рынках мира должно обосновываться в соответствии с принятыми соглашениями, протоколами и договорами ВТО. В обмен на присоединение к ВТО страны делегируют ей часть своих суверенных полномочий и поощряют судебную практику иностранных арбитражных судов при торгово-промышленных спорах предпринимателей из стран-членов ВТО.

Соответственно, основной целью права ВТО является сужение экономических и административных границ государств на пути услуг/товаров, что, в свою очередь, означает передачу части полномочий государств международной организации и сужение сферы государственного

суверенитета. При этом внутреннее право страны должно "подстраиваться" под нормы права ВТО (международного торгового права). Таким образом, можно говорить о примате права ВТО над внутренним правом. Это значит, что в системе права ВТО приоритет в методах и способах защиты национальных интересов практически полностью передан многосторонним правилам (а не односторонним или узкогрупповым действиям государств).

Следует добавить, что члены ВТО, на которых приходится основная доля мировой торговли (ЕС, Япония и США), реализуют подход, в соответствии с которым Соглашение ВТО не имеет прямого действия на территории данных стран. Данный подход зафиксирован в нормативных актах, в которых эти страны признают обязательность действия Соглашения ВТО, а также в существующей судебной практике. При этом суд ЕС придерживается монистической концепции взаимодействия внутригосударственного и международного права, в соответствии с которым международное право является составной частью внутреннего без необходимости изменения норм внутреннего законодательства [2].

На сегодняшний день право ВТО представляет собой

систему из почти 60 соглашений, входящих в состав "пакета ВТО", а также решений органов по разрешению споров, которые были зафиксированы в докладах Апелляционного органа (100) и Третейской группы (около 170), рассмотревшими на данный момент более 450 споров.

В список основных соглашений правовой системы ВТО входят следующие документы и их группы:

- ◆ GATS (ГАТС, Генеральное соглашение по торговле и услугам);
- ◆ GATT (ГАТТ, Генеральное соглашение по тарифам и торговле);
- ◆ TRIMS (Соглашение по инвестициям);
- ◆ TRIPS (Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности);
- ◆ SPS (Соглашение о санитарных и фитосанитарных мерах);
- ◆ AoA (Соглашение по сельскому хозяйству);
- ◆ TBT (Соглашение о технических препятствиях торговле);
- ◆ антидемпинговые меры;
- ◆ соглашения по субсидиям;
- ◆ соглашения по финансовому рынку.

По сравнению с системой ГАТТ, которая охватывает только торговлю промышленными товарами, система ВТО существенно расширяет поле своего регулирования. Под "режим ВТО" подстроена, в частности, торговля одеждой, сельскохозяйственными товарами, текстилем, а также некоторые аспекты прав на интеллектуальную собственность, инвестиционных мер и др. Эксперты предполагают, что в сферу регулирования ВТО в связи с международной торговлей войдет и решение таких вопросов, как правила конкуренции, социальные/трудовые и экологические стандарты. Таким образом, ВТО окончательно превратится в, своего рода, мировое "министерство торговли".

Существенную роль в праве ВТО играет правопреемственность, то есть законодательная деятельность (административные документы, процедуры в рабочих органах ВТО), которая с 1947 года определяет трактовку различных положений и соглашений ВТО [3].

Особенностью системы права ВТО является значительное влияние ее правовых норм на национальные правовые системы. Прежде всего, речь идет о нормах, регулирующих внешнюю торговлю. ВТО придерживается принципа: международное право является составной частью национального законодательства, которое регулирует внешнюю торговлю. То есть, в целом правила и нормы ВТО должны быть перенесены в национальное законодательство ее государств-членов и при этом получают перед ним приоритет, что позволяет унифицировать их и создавать для внешнеэкономической деятельности единое правовое пространство [4].

В основе права ВТО лежат 3 ключевых принципа:

- ◆ принцип наибольшего благоприятствования;
- ◆ принцип недискриминации в торговле;
- ◆ принцип предоставления национального режима.

Применительно к международной торговой системе особенность данных принципов заключается в том, что все они являются методом сопоставления и последующего уравнивания условий, а также способом организации международных отношений. Данные принципы являются одновременно содержательными нормами.

Процедура разрешения споров в ВТО, выделяется тем, что направлена на достижение соглашения между сторонами (государствами-членами ВТО). Если государство исчерпало все средства разрешить на двусторонней основе спор, возникший у него с другим государством-членом ВТО, тогда оно обращается к услугам Генерального директора для "примирения и посредничества" в разрешении спора. Если консультации с Генеральным директором не приводят к желаемому результату, то одна из спорящих сторон обращается с просьбой о назначении экспертов – "запуске механизма арбитража".

Центральным органом в институциональной структуре ВТО является Орган по разрешению споров. Его основной задачей является урегулирование споров путем толкования заключенных в рамках ВТО соглашений в рамках специальной Договоренности о правилах и процедурах, регулирующих разрешение споров. Данный орган обладает правом учреждать арбитражные группы, утверждать их решения, а также апелляции по ним и применять принудительные меры в случае невыполнения принятых им решений и рекомендаций.

То есть, процедура урегулирования споров в случае обращения в Арбитражную комиссию ВТО включает в себя три основных этапа:

- 1) проведение консультаций между сторонами;
- 2) непосредственное разбирательство, проводимое в рамках Органа разрешения споров ВТО (ОРС);
- 3) выполнение спорящими сторонами решения, принятого ОРС.

Решения, принимаемые ОРС, являются приоритетными по отношению к внутреннему законодательству государств, входящих в состав ВТО. Генеральный совет ВТО (ОРС) собирается не реже одного раза в месяц и наделен следующими полномочиями:

- ◆ по принятию докладов Апелляционного органа;
- ◆ по учреждению третейских групп (которые выполняют функции арбитража) и принятию их докладов;
- ◆ по разрешению приостановки уступок по Соглашению об учреждении ВТО;
- ◆ по осуществлению надзора за применением принятых решений, а также рекомендаций.

Любая процедура урегулирования спора всегда начинается с консультаций. К ним стороны обязаны приступить в течение месяца с момента получения запроса на проведение консультаций, которые, в свою очередь, должны быть окончены в срок, не превышающий двух месяцев. Запрос об учреждении третейской группы направляется сторонами, если они не пришли к согласованному решению. На заседании ОРС создается группа, выполняющая функции арбитражной комиссии, в состав группы включаются эксперты – правительственные или неправительственные.

На первом слушании Арбитражной комиссии стороны излагают позиции по предмету спора. На следующем слушании стороны предоставляют устные аргументы и письменные доказательства по позициям сторон. Если предоставляемые факты требуют привлечения эксперта, третейская комиссия ВТО может провести консультации с экспертами или назначить экспертную группу для получения заключения по предмету спора. Третейская комиссия ВТО после проведения прений готовит предварительный доклад, который направляется сторонам. Стороны в течение двух недель могут ознакомиться и прокомментировать его. При отсутствии замечаний и предложений сторон данный доклад считается окончательным и распространяется среди членов ВТО.

Предварительное решение содержит заключения и выводы третейской комиссии ВТО по существу спора. Решение направляется сторонам, которые вправе требовать его пересмотра в течение одной недели. Итоговый доклад также направляется сторонам и распространяется среди членов ВТО. В течение двух месяцев с даты его распространения, доклад принимается на заседании Арбитражной комиссии ВТО.

В целом, следует подчеркнуть, что система урегулирования споров основывается на принципе единого обязательства, которого придерживаются все члены ВТО. Страны, состоящие в ВТО, таким образом, берут на себя обязательства в случае нарушений правил международной торговли не применять каких-либо действий, а решать возникшие проблемы в Организации [5].

Право ВТО имеет иерархическую структуру, то есть оно содержит принципы решения возможных коллизий между отдельными соглашениями "пакета" ВТО. В случае возникновения коллизии Соглашения об учреждении ВТО (статья XVI, п. 3) с нормой ГАТТ приоритет будет отдан норме ГАТТ. Таким образом, текст ГАТТ соотносится с правом ВТО, как "lex specialis" ("специальный закон") с "lex generalis" ("общий закон"). В результате случае коллизии между нормой другого многостороннего торгового соглашения и нормой ГАТТ верховенство будет иметь торговое соглашение.

Подавляющее большинство многосторонних соглашений из пакета ВТО интегрировано в данную систему и

являются обязательными для выполнения всеми ее членами (статья II Соглашения об учреждении ВТО, п. 2). Однако существует 4 соглашения (многосторонние соглашения с ограниченным числом участников), которые только частично интегрированы в систему ВТО, так как создают права и обязанности исключительно для членов, принявших данные соглашения (статья II, п. 3). Можно говорить, что наряду с общим режимом внутри правопорядка ВТО, существует специальный международно-правовой режим этих четырех соглашений. Таким образом, в отдельных сферах в рамках права ВТО используется особый набор методов регулирования, в частности, метод посекторального или потоварного регулирования товарных рынков.

Особое внимание в праве ВТО уделено территориальной сфере действия и, в особенности, действию в государствах, которые имеют федеративное устройство. В частности, "Договоренность в отношении толкования статьи XXIV ГАТТ" объясняет, что право ВТО применяется лишь к центральным властям, при этом они отвечают за соблюдение этого права своими территориальными субъектами. В случае, если территориальные субъекты не соблюдают право ВТО, то к ответственности перед ОРС будут привлекаться соответствующие центральные правительства.

Следует также учитывать, что институты права ВТО становятся императивными, "когнитивными" – приобретают силу норм *jus cogens*, то есть система права ВТО является основой для формирования наднационального права [7].

Наконец, право ВТО является частью свода норм *lex mercatoria*. По мнению О.В. Аблезговой, в настоящее время нормы *lex mercatoria* являются более эффективным регулятором международного товарооборота, чем традиционное коллизионное регулирование [1].

И.В. Сердюк выделяет следующие ключевые положения теории lex mercatoria:

- ◆ базовыми принципами *lex mercatoria* признаются общие принципы права: *pacta sunt servanda*, добросовестность исполнения обязательств;
- ◆ к источникам правового регулирования международных коммерческих отношений относятся международный договор и международный обычай;
- ◆ правовое регулирование международных экономических связей не попадает в рамки национального регулирования и является автономным;
- ◆ в понятие "право" могут включаться любые регуляторы социального поведения [6].

Нормы *lex mercatoria* формируются и санкционируются к применению непосредственно самими участниками. Более того, при рассмотрении международным коммерческим арбитражем спора по договору, содержащему ссылку на *lex mercatoria*, недопустим отказ от использования *lex mercatoria* в качестве применимого права, так

как искажает волю сторон в выборе норм, на основании которых разрешается их спор.

Стороны могут обращаться к *lex mercatoria*, если отсутствуют нормативно-правовые предписания. *Выделяются следующие варианты вовлечения норм lex mercatoria в регулирование международного коммерческого оборота:*

- ◆ получение обычая международной торговли статуса юридически обязательной нормы (ст. 28 Закона РФ от 07 июля 1993 г. № 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже", ст.ст. 5, 421 Гражданского кодекса РФ). Следует учитывать, что обычаи международной торговли существуют в двух воплощениях:

- обычай, как правило, сформировавшееся в деловой среде;

- обычай как норма права, ставшая таковой после получения официального одобрения государства. То есть, обычай в данном случае будет являться и источником права, и источником *lex mercatoria*;

- ◆ применение норм *lex mercatoria* в ходе создания нормативно-правовых актов. Будучи совокупностью логичных правил регулирования международной торговли, *lex mercatoria* собирает наработки, которые могут быть заимствованы универсальными международными соглашениями или национальным правом;

- ◆ признание силы арбитражных решений, которые были вынесены на основании норм *lex mercatoria*. Если стороны соглашаются на применение к возникшему спору норм *lex mercatoria* или арбитраж считает необходимым использовать такие нормы, то возникает ситуация, при которой государство не может не признать силу арбитражного решения. Дав сторонам возможность выбора применимого права, признав принцип автономии воли, оно определяет придание обязательной силы решению, которое было вынесено с учетом реализации воли сторон [1].

На данный момент вопрос документального признания возможности использования при разрешении споров в российском международном коммерческом праве не только коллизионного метода, и норм *lex mercatoria*, остается нерешенным.

В целом, основными характерными чертами системы права ВТО являются следующие пункты:

- ◆ дела рассматриваются только между государствами-членами ВТО, а непосредственное участие в делах частных лиц не предусмотрено. Задача хозяйствующего субъекта – вынести свою проблему на национальный уровень в уполномоченные национальные органы. Дальше национальные органы, проведя соответствующее расследование, будут возбуждать соответствующие процедуры. При этом частные компании могут становиться участниками процесса, если они готовы предоставлять доказательства в процессе, участником которого выступает правительство;

- ◆ если спор будет рассматриваться по процедурам ВТО, то ведение никаких других процедур уже не допускается;

- ◆ судебной процедуре предшествуют консультации, после чего дело по существу рассматривается первой инстанцией. На следующем этапе следует апелляция, причем специальный орган, предназначенный для ее подачи и рассмотрения, состоит в основном не из чиновников, а из ученых;

- ◆ итоговое решение по делу может содержать одно из двух возможных требований к государству: отменить либо изменить законодательство. Денежные выплаты при этом не предусматриваются;

- ◆ основной проблемой права ВТО является исполнение решений. Не существует службы исполнителей решений ВТО, а принудить к исполнению решений получается лишь небольшие страны.

ЛИТЕРАТУРА

1. Аблезгова О.В. Нормы "lex mercatoria" в правовом регулировании международного коммерческого оборота: Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. – М., 2008.
2. Гудков И., Мизулин Н. Правила ВТО: проблемы прямого действия и эффективности мер ответственности за нарушения // Внешнеторговое право. – №1. – С. 11–18.
3. Данилов И. Правовые стандарты ВТО и юридические обязательства по их имплементации во внутренних правопорядок государств // Международная научно-практическая конференция "Реализация правовых стандартов ВТО в судебной практике", Высший арбитражный суд Российской Федерации. Москва. 30 ноября 2012 г.
4. Ковалев А.А. Международное экономическое право и правовое регулирование международной экономической деятельности. М., 2007. С. 230.
5. Погодина Н.А. Функция контроля всемирной торговой организации (ВТО) над соблюдением процедуры урегулирования споров // Право ВТО. – 2012. – №2.
6. Сердюк И.В. Принципы УНИДРУА в рамках доктрины транснационального торгового права (*lex mercatoria*) // Международное публичное и частное право. – 2012. – № 6. – С. 22–24.
7. Шумилов В.М. Система и право ВТО. М., 2004.