

**АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ
ГОСУДАРСТВА И ПРАВА**

СБОРНИК НАУЧНЫХ СТАТЕЙ

Выпуск 7



ВОРОНЕЖСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

2016

ВОРОНЕЖСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
Кафедра международного и европейского права

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА
СБОРНИК НАУЧНЫХ СТАТЕЙ

Выпуск 7

www.intlawvsu.ru
intlaw-vsu@yandex.ru

Воронеж
2016

ББК 67.91

М43

Редакционная коллегия:

Отв. ред. — д-р юрид. наук, проф. П. Н. Бирюков

e-mail: birukovpn@yandex.ru

Отв. секретарь — канд. юрид. наук, доцент Д. В. Галушко

e-mail: galushko@law.vsu.ru

Оформитель и корректор — преп. А.В. Пронин

e-mail: pronweb@gmail.com

Актуальные проблемы государства и права / отв. ред. П. Н. Бирюков. — Воронеж: Центр Европейского и Международного права ВГУ, 2016. — Вып. 7. — 174 с.

Настоящий сборник издаётся по материалам заседаний кружка, действующего при Кафедре Международного и Европейского права Воронежского государственного университета. В сборник включены статьи и тезисы докладов преподавателей, аспирантов, магистрантов и бакалавров Юридического Факультета ВГУ и других вузов.

Для преподавателей и студентов юридических факультетов, практических работников, лиц, интересующихся вопросами международного, европейского и зарубежного права.

Статьи приводятся в авторской редакции.

© Коллектив авторов, 2016.

ОГЛАВЛЕНИЕ

Сергей Бобылёв. Отношения Российской Федерации и США на примере экстрадиции: правовые основы и практическое состояние	5
Джера Клаудио. Общая характеристика дипломатических представительств	21
Артём Иванов. Правовые основы охраны памятников культуры в международном праве	54
Сергей Капустянский Двойное налогообложение в международных отношениях, особенности применения соглашений о избежании двойного налогообложения	61
Грач Кочинян Правовые проблемы реализации принципа права народов на самоопределение	71
Данил Кустов, Юлия Вострикова. Теоретические подходы к определению и сущности инвестиций. Сходство и различие инвестиций, сбережений и капиталовложений	80
Нгуен Тхи Тхуи. О таможенном законодательстве Вьетнама	88
Юлия Потапова. Некоторые аспекты международного регулирования трудовой миграции	97
Владимир Сапронов. Некоторые аспекты соотношения международного права и национального права. (сущность основных теории соотношения международного права и внутригосударственного права. Проблема соотношения в РФ)	105
Дмитрий Сарычев. Права национальных меньшинств в Бельгии	117
Синьари Петро. Суд Европейского Союза	126
Алина Снегирёва. Сравнительная характеристика евразийского и европейского интеграционного процессов	137
Марина Третьякова. Принцип суверенного равенства государств: история развития и значение на современном этапе	148
Артём Шевченко. Регулирование энергетической сферы международным правом	155
Фам Тхи Кюнь Чанг. Право на труд иностранных граждан в России	165

**ОТНОШЕНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ И США НА ПРИМЕРЕ ЭКСТРАДИЦИИ:
ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ И ПРАКТИЧЕСКОЕ СОСТОЯНИЕ**

СЕРГЕЙ БОБЫЛЁВ^{*}

***Аннотация.** Проблемы экстрадиции в отношениях между Российской Федерацией и Соединенными Штатами Америки с каждым годом лишь усугубляются: увеличиваются отказы в выдаче преступников и страны до сих пор не могут найти приемлемый вариант разрешения противоречий. Ситуация усугубляется политической напряженностью, которая царит как на мировой арене, так и в отношениях между двумя сверхдержавами.*

***Ключевые слова:** Экстрадиция, Российская Федерация, Соединенные Штаты Америки, политическая напряженность, Двухстороннее соглашение, Эдвард Сноуден.*

**RELATIONS OF THE RUSSIAN FEDERATION AND THE USA IN CASES OF
EXTRADITION: LEGAL FRAMEWORK AND STATUS**

SERGEI BOBYLEV^{*}

***Abstract:** The problems of extradition in relations between the Russian Federation and the United States each year are only aggravated: increasing failures in extradition and the country still can not find an acceptable way to resolve conflicts. The situation is exacerbated by political tension that prevails on*

^{*} Студент третьего курса Воронежского государственного Университета

^{*} Third course student of the Voronezh State University

the world stage, and in relations between the two superpowers.

Keywords: *Extradition, the Russian Federation, the United States, political tensions, Bilateral Agreement, Edward Snowden.*

В настоящее время большое внимание уделяется вопросам выдачи преступников, так как многие страны, исключением из которых не является Российская Федерация, пытаются защитить своих граждан, совершивших каких-либо деяния за рубежом, да и в целом защитить граждан, имеющих российский паспорт.

Под выдачей преступников (экстрадицией) понимается передача лица, совершившего преступление (подозреваемого, обвиняемого или осужденного), одним государством другому на основании международного договора или принципа взаимности для привлечения лица к уголовной ответственности или для исполнения в отношении его обвинительного приговора¹.

Выдача преступников — древнейшая форма взаимной помощи государств в борьбе с преступностью. Положение о выдаче беглых лиц содержалось уже в договоре между египетским фараоном Рамзесом II и царем хеттов Хаттусили III (1296 г. до н.э.)². Именно институт выдачи преступников положил начало международному уголовному праву.

Институт выдачи граждан поглощается более широкой международно-правовой тематикой, как сотрудничество между государствами. Стоит отметить, что международное сотрудничество —

¹ Уголовное право Российской Федерации. Общая часть: Учебник для вузов (под ред. В.С. Комиссарова, Н.Е).

² Взаимодействие международного и сравнительного уголовного права: Учебное пособие / Науч. ред. Н.Ф. Кузнецова; отв. ред. В.С. Комиссаров. М., 2009.

это один из основных принципов международного права, который закреплён в п.3. статьи 1 Устава ООН. С принятием Устава ООН этот принцип занял свое место в ряду других принципов, обязательных для соблюдения согласно современному международному праву. Сотрудничество между государствами означает обязанность государств использовать для решения возникающих проблем метод сотрудничества, а не конфронтации. Сотрудничество между государствами имеет большое международно-правовое значение, так как оно обеспечивает поддержание мира и безопасности, что является ключевым, первостепенным элементом. Такое сотрудничество должно осуществляться государствами, независимо от различий в их политических, экономических и социальных системах. Особенно, это занимает первостепенное значение, когда речь идёт о очень крупных государствах, таких как Россия и США. Безусловно, важнейшей составляющей является международное сотрудничество между двумя сверхдержавами во всех вопросах, в том числе — борьба с преступностью. По объективно сложившимся причинам во взаимоотношениях этих стран превалирует не только двухсторонний интерес государств, а интерес мирового масштаба, мира и безопасности.

Международному сотрудничеству в борьбе с преступностью издавна отведена важная роль. На определенном этапе возникает необходимость обмениваться опытом³. По мере развития научно-технического прогресса сотрудничество в этой сфере также видоизменяется и играет все более существенную роль в отношениях между государствами. То же самое происходит и с оказанием правовой помощи по уголовным делам,

³ Бастыркин А.И. Институт выдачи: взаимодействие национальных и международных норм // СЕМП, 1989-90-91. СПб, 1992. С.115-124.

включая розыск преступников, вручение документов, допрос свидетелей, сбор вещественных доказательств и другие следственные действия.

В последнее время заметное место в отношениях между государствами занимает вопрос об оказании профессионально-технической помощи. Многие государства испытывают острую нужду в оснащении своих правоохранительных органов новейшими техническими средствами, необходимыми для борьбы с преступностью. Например, для обнаружения взрывчатых веществ в багаже авиапассажиров требуется весьма сложная и дорогостоящая аппаратура, обзавестись которой в состоянии далеко не все государства.

Правовой основой сотрудничества государств являются международные договоры. Выделяются различные виды международных договоров: Двухсторонние и многосторонние.

Двухсторонний договор — это договор, который заключают между собой две стороны, или договор, в котором с одной стороны имеются несколько участников, а с другой один или также несколько участников. Как правило в таких договорах не делаются оговорки.

Многосторонний договор — это договор, в котором в качестве самостоятельных сторон договора участвуют более двух субъектов международного права. Они имеют важную роль в развитии международного сотрудничества государств, упрочнении мира и безопасности.

Если проанализировать международно-правовые источники, можно увидеть, что очень скудно количество международных документов между Россией и США, не только по вопросам сотрудничества в

уголовной сфере, но и в целом.

В настоящее время, например, действуют настоящие соглашения, но они ничего не имеют общего с выдачей преступника:

1. Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Соединенных Штатов Америки о сотрудничестве по уголовно-правовым вопросам (Москва 30 июня 1995 года)⁴;

2. Соглашения между Правительством РФ и Правительством США Америки о мерах по охране технологий в связи с запусками российских космодромов Плесецк и Свободный и полигона Капустин Яр космических аппаратов, в отношении которых имеются лицензии США (18.02.1993)⁵;

3. Договор между РФ и США об избежании двойного налогообложения и предотвращении уклонения от налогообложения в отношении налогов на доходы и капитал (17.06.1992).

Перечень не является исчерпывающим, однако следует отметить, как видно из приведенного ниже перечня — нормативная правовая база между странами, откровенно скудновата. Ни для кого не секрет, что взаимоотношения государств являются весьма сложными, кроме того, многие специалисты, считают, что по-прежнему продолжается холодная война⁶.

Ситуация с выдачей преступников по-прежнему остаётся напряженной. Американские политики отказываются выдавать граждан,

4 Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Соединенных Штатов Америки о сотрудничестве по уголовно-правовым вопросам // URL: http://www.mid.ru/brp_4.nsf/newsline (дата обращения: 21.12.2015).

5 Соглашения между Правительством РФ и Правительством США Америки о мерах по охране технологий в связи с запусками российских космодромов Плесецк и Свободный и полигона Капустин Яр космических аппаратов, в отношении которых имеются лицензии США // URL: http://www.mid.ru/brp_4.nsf/newsline (дата обращения: 21.12.2015).

6 Международное право. Особенная часть: Учебник для вузов / отв. ред. Р.М. Валеев, Г.И. Курдюков.

указывая, что между странами нет правовой нормы, разрешающей этой процедуру, и судя по всему в планы США не входит его заключение в ближайшее время, особенно если правовая коллизия, как уже было сказано усложнена политикой. Здесь можно привести несколько примеров, дабы подчеркнуть всю сложность взаимоотношений между двумя сверхдержавами.

Не так давно из Российской Федерации в США вместе со своей семьёй бежал дипломат Кирилл Алексеев. Россия, в соответствии с Уголовным Кодексом⁷ обвиняла его в измене, присвоении имущества, предательстве, провокации, клевете, и надеялась на его выдачу. В ответ на это Государственный Департамент США сообщил, что не может удовлетворить просьбу официальной Москвы, так как договора между странами об экстрадиции не существует. Несмотря на это, Соединенные штаты ещё в 1980-ых годах всё же депортировали в Советский Союз нацистских военных преступников Федоренко и Линнаса.

Справедливости ради стоит отметить, что США продолжают депортировать лиц с уголовным прошлым обратно в Россию. В ряде случаев на фоне продолжающихся споров между странами, российские официальные лица настаивают на возрождении Вашингтоном двухстороннего договора о выдаче. Министр Юстиции России Александр Коновалов в ходе визита в Вашингтон отмечал, что вопросы подобного рода поднимались неоднократно, но до сих пор американская сторона так и не приняла никакого решения. В противовес этому, представитель Госдепартамента заявил, что по вопросу экстрадиции не ведётся никаких переговоров и обсуждений.

⁷ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. От 28.12.2013) // Собрание законодательства РФ. — 17.06.1996. — № 25. — ст. 2954.

В течение последних десяти лет США ни разу не выдали нам обвиняемых в тяжких преступлениях, об этом заявил президент страны Владимир Путин.

Америка «задолжала» нам около двадцати человек. Все они обвиняются в убийствах, разбоях, грабежах и коррупции. Пожалуй, сам известный невозвращенец, который давно и комфортно чувствует себя в Штатах и до сих пор продолжает наносить имиджевый ущерб России — это Ильяс Ахмадов.

Занимавший некогда пост министра иностранных дел самопровозглашенной Ичкерии Ахмадов⁸ получил убежище в США, продолжал выступать с антироссийскими заявлениями. Не говоря уже о том, что с 90-ых за ним тянется длинный шлейф обвинений в экстремистской деятельности.

Сергей Горленко — исполняющий обязанности начальник управления экстрадиции ГенПрокуратуры сообщил, что лежит в основе отказа США выдать преступника: «Американские власти в качестве основания для отказа указывают на отсутствие двухстороннего договора о выдаче, а иногда и просто игнорируют наши запросы»⁹.

США не выдают Российской Федерации ещё одного особо опасного преступника. Это некий Тамаз Налбандов. Он находится в международном розыске с 2002 года по обвинениям в похищении человека и вымогательстве, совершенных на территории Северной Осети. Несмотря, на многочисленные запросы в компетентные органы,

⁸ Закон о выдаче: Чемодан, вокзал, эшафот // URL: <http://www.pravda.ru/world/northamerica/usacanada/25-06-2013/1166942-extradition-0> (дата обращения: 21.12.2016).

⁹ ГП: США за десять лет отказали России в выдаче около 20 преступников // URL: <http://ria.ru/world/20130722/951375816.html> (дата обращения: 21.12.2016).

никакого ответа, по словам Пилипчука (Представитель МВД — прим. автора) получено не было.

Нельзя обойти стороной уже обратную ситуацию — речь идёт о Эдварде Сноудене.

Это американский технический специалист, бывший сотрудник ЦРУ и Агентства национальной безопасности США. В начале июня 2013 года Сноуден передал газетам *The Guardian* и *The Washington Post* секретную информацию АНБ, касающуюся тотальной слежки американских спецслужб за информационными коммуникациями между гражданами многих государств по всему миру при помощи существующих информационных сетей и сетей связи, включая сведения о проекте PRISM, а также X-Keyscore и Tempora. По данным закрытого доклада Пентагона, Сноуден похитил 1,7 млн секретных файлов, большинство документов касается «жизненно важных операций американской армии, флота, морских пехотинцев и военно-воздушных сил». В связи с этим в США 14 июня 2013 года Сноудену заочно были предъявлены обвинения в шпионаже и похищении государственной собственности. Объявлен американскими властями в международный розыск. Отмечу, что по настоящее время он счастливо проживает на территории Российской Федерации.

Президенты обеих стран: Владимир Путин и Барак Обама публично признали отсутствие двухстороннего договора о выдаче. Российской лидер считает, что с юридической точки зрения "Москва" не имеет никаких полномочий к задержанию американца — он не совершал на территории нашей страны никаких противозаконных действий. Администрация Обамы настаивает на выдаче в духе взаимности.

А может быть двухсторонний договор всё же есть, или по крайней мере был. Для этого нам необходимо окунуться в историю.

В 1887 году имперская Россия подписала с США конвенцию¹⁰, которую до сих пор, как считает начальник главного управления международно правового-сотрудничества Генеральной прокуратуры РФ Саак Карапетян, никто не отменял. Данный акт подразумевает выдачу лиц, имеющих отношение к покушению на царя или членов его семьи. На запрос со стороны РФ об актуальности договора от США были получены неоднозначные ответы.

Представитель Госдепартамента США дал понять, что конвенция слишком стара и договор об экстрадиции уже не имеет юридической силы, хотя и не представил официальную даты или год его окончания. Согласно Докладу Организации Объединенных наций от 1970 года о международных договорах, Вашингтон в одностороннем порядке разорвал соглашение об экстрадиции ещё в 1941 году, не уведомив об этом вторую сторону. Однако на мой взгляд, это соглашение не имело юридической силы с момента гибели Российской Империи, но в то же время правопреемство никто не отменял.

Нет никаких сомнений, что процесс привлекает к себе внимание со стороны международной общественности, и вполне возможно, что договор о выдаче заключенный в 1887 году снова в той или иной редакции окажется в силе. Но пока правовая основа по вопросам выдачи преступников больше напоминает зыбучие пески, политики призывали стороны придерживаться норм поведения и верховенства закона. Американская сторона пыталась обвинить Российскую Федерацию в

¹⁰ Из истории Российско-Американского сотрудничества в сфере борьбы с преступностью: XIX ВЕК / под ред. С.В Кодан.

нарушение законов США, что на мой взгляд не соответствует действительности.

Современное международное право предусматривает процедуру выдачи подозреваемого или преступника в страну, из которой он бежал. В соответствии с общими принципами любая страна обладает суверенитетом, то есть может интерпретировать и применять в отношении граждан свои собственные законы и может не соблюдать законы другой страны¹¹. В результате единственной возможностью обеспечить сотрудничество между ними являются международные соглашения, конвенции и т.п.

Следует отметить, что выдача преступников регулируется не только международными нормами, но и национальными нормативно-правовыми актами. Статья 460 Уголовно-процессуального кодекса РФ предусматривает такое положение: Российская Федерация может направить иностранному государству запрос о выдаче ей лица для уголовного преследования или исполнения приговора на основании международного договора Российской Федерации с этим государством или письменного обязательства Генерального прокурора Российской Федерации выдавать в будущем на основе принципа взаимности этому государству лиц в соответствии с законодательством РФ. (к запросу прилагается копия постановления о избрании меры пресечения заключения под стражу). Как мы видим из содержания этой статьи ключевое место занимает наличие международного договора. Статья 461 УПК устанавливает пределы лица, выданного в РФ. Также отмечено, что Российская Федерация в соответствии с международным договором

¹¹ Официальный текст Конституции РФ с внесенными в нее поправками от 30.12.2008 // Российская газета. — № 7. — 21.01.2009.

или на основе принципа взаимности может выдать иностранному государству иностранного гражданина или лицо без гражданства, находящихся на территории Российской Федерации, для уголовного преследования или исполнения приговора за деяния, которые являются уголовно наказуемыми по уголовному закону Российской Федерации и законам иностранного государства, направившего запрос о выдаче лица. Статья 464 УПК в свою очередь содержит случаи, в которых выдача не допускается:

1) лицо, в отношении которого поступил запрос иностранного государства о выдаче, является гражданином Российской Федерации;

2) лицу, в отношении которого поступил запрос иностранного государства о выдаче, предоставлено убежище в Российской Федерации в связи с возможностью преследований в данном государстве по признаку расы, вероисповедания, гражданства, национальности, принадлежности к определенной социальной группе или по политическим убеждениям;

3) в отношении указанного в запросе лица на территории Российской Федерации за то же самое деяние вынесен вступивший в законную силу приговор или прекращено производство по уголовному делу;

4) в соответствии с законодательством Российской Федерации уголовное дело не может быть возбуждено или приговор не может быть приведен в исполнение вследствие истечения сроков давности или по иному законному основанию;

5) имеется вступившее в законную силу решение суда Российской Федерации о наличии препятствий для выдачи данного лица в

соответствии с законодательством и международными договорами Российской Федерации;

б) деяние, послужившее основанием для запроса иностранного государства о выдаче, в соответствии с уголовным законодательством Российской Федерации не является преступлением.

Проанализировав уголовно-процессуальное законодательство можно прийти к выводу, что ключевое место занимает наличие соглашения между государствами или же взаимный интерес, однако решающее слово останется за Генеральной прокуратурой, так как закон отдаёт многие вопросы на усмотрение данного ведомства.

Что касается США, то там более усложненный подход. Верховный суд США обозначил: «Принципы международного права не признают права выдавать преступника не иначе, как на основании договора. Право требовать выдачи преступника и соответствующая обязанность выдачи существует только по договору¹²».

Таким образом, у США должно быть обязательно соглашение с иным государством о выдаче, иначе государство юридически не имеет права этого делать.

МИД рекомендует россиянам воздержаться от зарубежных поездок¹³, особенно в страны, заключившие с США договоры о взаимной выдаче, если есть обоснованные подозрения в том, что американские правоохранительные органы имеют к ним какие-либо претензии. МИД напомнил о судьбе Виктора Бута и Константина Ярошенко. Они были

¹² Валеев Р.М. Выдача преступников в современном международном праве/Издательство Казанского государственного Университета, 1967.

¹³ Предупреждение для российских граждан, выезжающих за границу // URL: http://www.mid.ru/brp_4.nsf/newslne/668AD8A2ADCB292C44257CB60061176F (дата обращения: 21.12.2016).

арестованы на территории третьих стран, а затем перенаправлены в США, где получили длительные тюремные сроки. В последнее время, замечают дипломаты, количество американских запросов о выдаче россиян растёт. Соглашения об экстрадиции с США имеют более 110-ти стран мира. В их числе все государства Евросоюза. Хотя при этом многие страны смотрят на эти договоры по-разному. Скажем, Германия или Швейцария крайне неохотно выдают подозреваемых Америке. Но есть государства, которые, напротив, активно сотрудничают с США в данном вопросе, — поясняет вице-президент Центра стратегических коммуникаций Дмитрий Абзалов. "Особое рвение проявляют Великобритания, Прибалтика, Испания и некоторые страны Латинской Америки. Хотя, как показала практика Таиланда и господина Бута, в случае интенсивного давления, может выдать даже страна, у которой очень сложные (с точки зрения экстрадиции) отношения с США". Напомню, что Виктора Бута¹⁴ США обвинили в незаконной торговле оружием. Его арестовали в Таиланде в 2008 году. И только в конце 2010 власти этой страны согласились отправить Бута в Америку, где он получил 25 лет тюрьмы. Другая история с российским летчиком Константином Ярошенко. Его задержали в Либерии в 2010 году по подозрению в организации транспортировки кокаина. Ярошенко практически тут же выдали США и там его приговорили к 20 годам тюрьмы. Так же быстро решила вопрос об экстрадиции российского гражданина Дмитрия Устинова — Литва. Его задержали в апреле этого года и уже в августе переправили в Америку. В США Устинова обвиняют в контрабанде приборов ночного видения, которые стоят на вооружение

14 Дело Виктора Бута // URL: <http://www.rg.ru/2014/11/03/boot-site-anons.html> (дата обращения: 21.11.2016).

американской армии. Хотя эти аппараты находятся фактически в свободной продаже, — отмечает гендиректор Института внешнеполитических исследований и инициатив Вероника Крашенинникова. "Приборы ночного видения, которые он купил и за которые его арестовали — продаются даже на сайте Амазон (интернет-ресурс, в котором может приобрести на законных основаниях товар любой гражданин — прим. автора). Однако там мелким шрифтом написано, что эти приборы не имеют права покупать иностранцы. Их нельзя вывозить из страны. Это мелкий шрифт обычный покупатель может не прочесть или просто не заметить". Круг претензий, предъявляемых правоохрнительными органами США россиянам, вообще достаточно широк. От оборота оружия и наркотиков до компьютерных преступлений, говорит Дмитрий Абзалов. Под подозрение попадают в первую очередь бизнесмены. "То есть те, кто пытаются что-то купить, пытаются купить военную технику, технологические решения. Это касается сотрудников IT-сферы. Последнее время активизировались хакеры. Поэтому Вашингтон достаточно подробно смотрит на биографию. Это может касаться и участников военно-технического сотрудничества". Отмечу, что есть несколько десятков стран, не подписавших соглашения с США об экстрадиции. Это Россия и часть постсоветских государств: Украина, Белоруссия, Молдавия, Армения, Казахстан и Узбекистан. Это также Китай, Сирия, Арабские Эмираты, страны бывшей Югославии, включая Хорватию и Черногорию. Среди туристических государств, не имеющих договора с Америкой о выдаче подозреваемых, выделяю также Тунис, Мальдивы и Вьетнам. Нет аналогичного соглашения с США и у Андорры

с Ватиканом¹⁵.

Франция, Германия и Япония и Китай категорически отказывают в выдаче своих граждан другому государству, предпочитая судить их на родине. Многие страны, которые выступают против смертной казни, не соглашаются выдавать обвиняемого в Соединенные штаты, если есть вероятность получения им смертного приговора. Кроме того, некоторые страны не будут осуществлять выдачу на основе убежденности в возможности заочного судебного разбирательства.

В настоящее время 141 страна является участником Конвенции ООН против пыток и ещё десять которые подписали, но не ратифицировали её¹⁶. Третья статья документа подразумевает, что во-первых ни одна страна не должна выдавать человека другой стране, если есть вероятность того, что подозреваемый может подвергнуться пыткам, во вторых для определения наличия таких оснований принимаются во внимание соответствующие обстоятельства, включая практику грубых нарушений прав человека. Подчеркну, что все эти явления весьма характерны для США.

Что касается России, то мы имеет соглашение о выдаче преступников с 65 странами, включая дальнее зарубежье. Большее число проблем в отношении экстрадиции возникает со Швецией и Великобританией, которая за двадцать лет не выдала ни одного подозреваемого в уголовных преступлениях.

Сотрудничество между Россией и США и другими странами по вопросам экстрадиции представляет собой взаимный интерес, а его

¹⁵ Какие страны не выдадут // URL: http://radiovesti.ru/article/show/article_id/104671a (дата обращения: 21.12.2016).

¹⁶ Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания // Принята резолюцией 39/46 Генеральной Ассамблеи от 10 декабря 1984 года

согласование лежит в рамках международного права и разработки взаимно-приемлемых механизмов воздействия. Жаль, что интерес к этой проблеме резко обостряется преимущественно в период кризисных ситуациях, как это было со Сноуденом.

На мой взгляд, соглашение об экстрадиции с США в обозримом будущем так и не будет подписано, а отвечая на вопрос почему, целесообразно сослаться на политическую составляющую. По многим объективным причинам, есть основания сомневаться, в принятии такого рода документа. Даже если его примут, будет ли он добросовестно соблюдаться и исполняться сторонами? А здесь уже большой вопрос, на который сможет ответить лишь современная мировая практика. И кто знает, улучшатся ли отношения между странами, лет так через 10?!

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ДИПЛОМАТИЧЕСКИХ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВ

ДЖЕРА КЛАУДИО^{*}

Аннотация: В статье речь идет о становлении и развитие дипломатической службы, понятии и виды дипломатических представительств, о назначении главы дипломатического представительства, о составе дипломатического представительства и о его функции.

Ключевые слова: Дипломатические представительства, дипломатия, дипломатическая миссия.

GENERAL DESCRIPTION OF DIPLOMATIC MISSIONS

JERA CLAUDIO^{*}

Summary: In the article we are talking about the history of development, concept and types of diplomatic missions, the appointment of heads of diplomatic missions and about the composition of the diplomatic mission and its function.

Key words: Diplomatic mission, diplomacy.

Термин «дипломатия» происходит от древнегреческого слова

^{*} Магистрант кафедры международного и европейского права юридического факультета ВГУ. E-mail: jeraclaudio@gmail.com

^{*} Jera Claudio. Master of the department of international and European law of the VSU. E-mail: jeraclaudio@gmail.com

«диплома» что означает официальные документы. В древней Греции когда отправляли послов на переговоры, они получали документы удостоверяющие их полномочия как послы от своего государства, эти документы были инструкции и грамоты, и они предъявлялись должностному лицу города с кем они должны встретиться и вести переговоры. Эти официальные документы называли диплома. Отсюда происходит сам термин «дипломатия».¹⁷

Дипломатические отношения между различными политическими формированиями не всегда имели постоянного характера и они поддерживались от случая к случаю. В особых ситуациях и обстоятельствах на переговоры посылали гонцов или использовали посредников, например, когда было нужно остановить войну, заключить династический брак или соглашение. Древнегреческие города –полисы, в том числе и Рим использовали эти же способы чтобы поддерживать свои связи с соседними городами. Не редкость когда посланники подвергались опасности в ходе осуществления своих миссий поскольку они могли быть жертвами своего же собственного государства или же местного вождя если возвращались с плохими новостями что не редкость в этой профессии. Во избежание этого на средневековом Западе в качестве временных дипломатов использовали монахов, которые, с одной стороны, отличались образованностью, а с другой, будучи служителями культа, пользовались определенной неприкосновенностью. И лишь намного позднее дипломатические отношения постепенно упорядочились, образовав стабильную и

¹⁷ Попов В. И. Современная дипломатия. Теория и практика: учебник/ В. И. Попов. –Москва: «Научная книга», 2000.- 576 с.

постоянную систему.^{18 19}

Следующий этап в развитии дипломатии, промежуточный между дипломатией разовой и постоянной, можно наблюдать в Италии XIV-XV веков. Рим, столица Христианской республики, расположенной в центре полуострова, в силу необходимости поддерживали международные отношения как с итальянскими государствами, так и с христианскими монархиями Европы. Именно в это время складывается знаменитая ватиканская дипломатическая традиция.²⁰

Следует особо подчеркнуть значение Венеции, которая завязывает в это время постоянные политические и торговые отношения с другими государствами. Послы Святейшей республики сыграли весьма важную роль в становлении постоянной дипломатии. Эта роль настолько велика, что даже возникло понятие венецианской республики рассматривается как образец для подражания и обучения дипломатическому искусству и в наше время.²¹

В XV- XVI веках почти все европейские государства по примеру Венеции берут на вооружение систему постоянных дипломатических представительств, обеспечивая дипломатам возможность переписки с соответствующим органом своего правительства, который превращается в настоящее министерство иностранных дел. В XVII веке Франция обладает уже наиболее представительной дипломатической службой в Европе. В Париже находится в это время Гроций, автор «*Mare*

18 Каменской Г. В. История международного отношения: учебные пособие для студентов вузов / О.А Колобова, Э. Г. Соловьева. — Москва: Логос, 2007. — 7 с.

19 Кунцевич К.Н. Основы консульской службы: учебно-методический комплекс / К. Н. Кунцевич.: изд. — МИУ Минск, 2008. — с 13-16

20 Мартенс Ф. Ф. Современное Международное право цивилизованных народов: учебник / Ф. Ф. Мартенс. — Москва: “Зерцало”, 2008 г. — 251 с.

21 Зонова Т. В. Современная модель дипломатии: учебное пособие. — Москва: РОССПЕН, 2009. — с.15-16.

liberium» и «*De jure belli ac pacis*», в качестве посла Швеции с 1634 года по 1645 год.

Дипломатия этого периода, сформировавшаяся при королевской власти, значительное место отводит вопросам церемониала, иерархии и этикета. Протокольные нормы, в основном связанные с понятием дипломатического ранга, закреплены Венским регламентом 1815 года и дополнены Экс-ля-Шапельским протоколом 1818 года.

В этих актах подтверждается своего рода протокольная трихотомия, то есть деление глав дипломатических миссий на три категории:

- Послы и нунции (представители Святейшего престола), аккредитуемые при главах государств;
- Посланники, министры и интернунции (посланники Святейшего престола), также аккредитуемые при главах государств;
- Временные поверенные, аккредитуемые при министрах иностранных дел.

По своему происхождению дипломат XIX века являлся выходцем из аристократических кругов или, по крайней мере, например, во Франции, из крупной буржуазии. Положение дипломата обеспечивает ему высокий социальный и общественный статус. У французских дипломатов даже выработалось понятие «стиля Норпуа», состоящего в том, чтобы в ходе беседы ничем себя не скомпрометировать и не взять на себя никаких обязательств. Широко использовались тонкости самого дипломатического языка, в котором, например, «выразить сожаление» означает последствие, гораздо менее серьезное, чем «выступить с осуждением». Свое приоритетное положение в этой сфере французский язык сохранит вплоть до Парижской мирной конференции 1919 года,

когда английский также получил признание в качестве дипломатического. Дипломат чаще всего европеец, хотя постепенно в дипломатию приходит все больше североамериканцев, латиноамериканцев, а в конце XIX века и японцев (начиная с «эпохи Мейдзи»). Отсюда истоки понятия «европейское публичное право», а также преобладающее влияние западного публичного права на международное — идет ли речь об англо-американском *Common law* или романо-германском *Civil law*.²²

Подобно Японии до наступления «эпохи Мейдзи», старый императорский Китай также отказывался участвовать в системе международных отношений. Этому есть своеобразное теоретическое обоснование: китайский император рассматривал себя в качестве владыки мира или, по крайней мере считал, что население остальной части мира составляют варвары. На деле же Китай опасался дипломатического давления со стороны Запада и находившийся в состоянии упадка императорский режим старался не допускать в страну западных дипломатов. Только в результате «опиумных войн» к 1858-1860гг. Париж и Лондон заставили Пекин пойти на поддержание нормальных дипломатических отношений с западными странами, а также создать министерство иностранных дел, при котором могли быть аккредитованы иностранные дипломаты.

Дипломатические отношения в качестве официальных межгосударственных отношений были кодифицированы Венской конвенцией от 18 апреля 1961 года, вступившей в силу в 1964 году. Этот акт продолжает уточнять кодификацию 1815-1818гг. В документы 1961

22 Зонова Т. В. Современная модель дипломатии. Истоки становления и перспективы развития учебник / Т.В.Зонова. — Москва: РОССПЭН, 2007. — 336 с.

года следует добавить теперь новую Венскую конвенцию, принятую 14 марта 1975 года — о представительстве государств в их отношениях с международными организациями.

Еще один аспект эволюции дипломатии в новейшее время — рост числа посольств — можно рассмотреть на примере Франции. В 1860 году, при Второй империи Франция располагала посольствами лишь в основных европейских столицах, в частности, в Лондоне, Вене, Берлине, Риме (при папском престоле), Мадриде, Санкт-Петербурге и Константинополе. Только в 1893 году Франция открыла свое первое посольство за пределами старого континента, в Вашингтоне. В 1939 году, накануне второй мировой войны, Франция имела всего 15 посольств, их которых девять в Европе, одно в Северной америке (Вашингтон), два в Южной Америке (Рио-де-Жанейро, Буенос-Айрес), одно на ближнем Востоке (Анкара) и два в Азии (Пекин и Токио). В других странах Францию представляли полномочные министры. После второй мировой войны в 1945- 1950гг. Франция открыла в разных странах мира свыше 130 посольств.²³

Неверным было бы утверждение, что наличие развитой договорной основы статуса дипломатических представительств и их персонала полностью обеспечивает потребности дипломатической практики. Прежде всего нужно отметить, что происходящие в мире усиление взаимозависимости государств, расширение контактов между ними влияют на эволюцию института дипломатических представительств. За прошедшие с момента заключения Конвенции полвека в дипломатической практике появилось много изменений, связанных с

23 Ваисс М. Международные отношения после 1945 года: учебник / под. ред. М. Ваисс — Москва.: Городец, 2005. – 336 с.

формированием, деятельностью и статусом дипломатических представительств. Например, во всем мире значительно увеличилось количество дипломатических представительств, их персонала и получила распространение система квот. В составе персонала появились специалисты, не являющиеся профессиональными дипломатами. При дипломатических представительствах создаются различные вспомогательные органы, не имеющие прямого отношения к дипломатической деятельности, в частности службы внутренней охраны. Усложнились методы деятельности и более разнообразными стали функции дипломатических представительств, получил распространение уведомительный порядок передвижения дипломатов, появились не предусмотренные Конвенцией способы пересылки дипломатической почты и т.д. Все эти изменения существенным образом отразились на статусе дипломатических представительств.²⁴

Дипломатический протокол это совокупность традиций, правил и условностей в процессе осуществления дипломатических отношений и соблюдаются правительствами, ведомствами иностранных дел, и дипломатическими представительствами.

Слово «протокол» происходит от греческого «*protokollon*» (*protos* – первый а *kolla* –клеить). Отдельные нормы протокол это церемониал, можно взять как пример церемониал вручения верительных грамот итп. Суть протокола в том, что всё что символизирует и представляет любое другое государство должно быть соблюдено с почтением и уважением, этот принцип в дипломатическом праве называют принцип «международной вежливости». Но самое главное состоит в том, что

²⁴ Попов.В. И. Современная дипломатия: Теория и практика. Дипломатия, наука и искусства: учебное пособие / под ред. В. И. Попов. — Москва: Международные отношения, 2008. — 576 с.

протокол, это результат длительного многовекового поддержания отношения между различными странами и народами, повторения и накопления этих правил поведения в дипломатической сфере привело к тому, что появилось общее желание всех стран их принять. Раньше протоколом называли просто «посольские обычаи», пример того является целование послами руки царя или тот факт о том, что только с равными себе можно пожать руки.

Но для столь развивающейся отрасли как дипломатическое право необходимо было систематизация норм дипломатического протокола. В России в 1774 году был выработан "церемониал для чужестранных послов при императорском всероссийском дворе", это правовой документ содержащий сложившиеся нормы русского дипломатического протокола.²⁵ Потом в 1827 году были изданы "высочайшие утвержденные этикеты при императорском российском дворе". Этот акт определил порядок аудиенции и встречи с иностранными дипломатами²⁶.

Без сомнения можно сказать что невозможно представить какое-нибудь внешнеполитическое событие без использования норм и правил дипломатического протокола. С соблюдением дипломатического протокола проходят государственные визиты и встречи на самом высшем уровне, также когда назначаются главы дипломатических представительств, во время вручение верительных и отзывных грамот; когда проводятся прием и проводы официальных делегаций;

25 Петрик В.В. Консульско-дипломатическая служба в Российской Федерации: учебное пособие / Петрик В.В.; Томский политехнический университет. — Томск: Изд-во Томского политехнического университета, 2010. — 185с.

26 Никифоров Д.С. Дипломатический протокол в СССР: принципы, нормы, практика./ Д.С. Никифоров. А.Ф. Борунков: «Международные отношения». — 1988, — с. 40-43.

переговоры и международные конференции и совещания ведутся на основе протоколов; международные договоры и соглашения подписываются с соблюдением протоколов итп.

До 1961 года два постановления были в основе международной протокольной практики, просуществовав, таким образом, почти 150 лет, это постановления Венского конгресса от 19 марта 1815 г., и Аахенского конгресса Священного союза от 21 ноября 1818 г. В Вене 18 апреля 1961 г. было подписано с участием СССР Венская конвенция о дипломатических сношениях. Эта конвенция в настоящее время регулирует многие вопросы дипломатической практики, в том числе и протокола.

Протокол, несмотря на все это гибкий и учитывает состояние отношений между странами их социально-экономического строя и исторических особенностей этих стран и подстраивается над ними. Развитие средств передвижения, транспорта и связи, прогресс в электронике, достижения научно-технического прогресса влияют на дипломатическую жизнь, сказываются на общей тенденции к рационализации и демократизации протокола, и приводят к изменению некоторых церемониальных элементов (во многих странах, например, отменен орудийный салют при встречах и проводах глав государств, упрощена процедура вручения верительных грамот и т.д.). Изменения могут вызываться необходимостью экономии времени государственного руководства, бережным отношением к расходованию денежных средств. Однако перемены в протоколе не должны затрагивать его основополагающих норм, связанных прежде всего с принципами суверенитета государств, невмешательства во внутренние

дела друг друга и их равноправия в процессе международного общения.

Понятно, что многие из функций, выполняемые в настоящее время министерством иностранных дел и дипломатических миссий были результатом современных требований, в то время как другие, с соответствующими корректировками в реальности этого времени остаются практически неизменными с момента их создания. Среди последних особое внимание должно быть уделено существованию значительного числа норм и протокольных процедур, которые, как правило, предоставленных ограниченное значение в связи с тонкой природой международной политики. В этом контексте следует помнить, что прошлые и недавние события показывают, что неправильное понимание некоторых аспектов протокола, в первую очередь, может привести к охлаждению в отношениях между государствами.²⁷

Без сомнения, выбор дипломатического представителя, для того чтобы представлять свою страну другой, зависит исключительно от государства, которое назначает его. Тем не менее, имеет большое значение согласие принимающего государства до его назначения²⁸. После получения указания от своего министерства иностранных дел, покидая свой пост дипломатический представитель посещает министра иностранных дел государства пребывания, и он в устной форме сообщает этим лицом об оставлении своего поста в этом государстве и поручает запросить агреман о назначении другого нового дипломатического представителя на его место в этой же стране. Одновременно в дополнении к устному заявлению он также вручает

²⁷ Ceremonies and protocol upon assignment as chief of mission: U.S Department of State foreign Affairs manual volume 2. — Wash. — 1999. —p.4

²⁸ Венская конвенция о дипломатических сношениях, статья 4, пункт 1.

справку о новом дипломате, на которого запрашивается агреман, где он указывает все необходимые сведения о себе, то есть, его фамилия, имя и отчество, его год рождения и также краткие описания о предыдущей служебной деятельности.

Запрос агремана (*l'agrement* — французское слово, означающее согласие правительства принимающего государства) на назначение посла.²⁹ Эта практика отражена в Венской конвенции о дипломатических сношениях: "Аккредитуемое государство должно убедиться в том, что государство пребывания дало агреман на то лицо, которое оно предполагает аккредитовать как главу представительства в этом государстве". Факт о запросе агремана не разглашаются и этот процесс должен быть выполнен, как правило, после 30 дней после получения запроса на агремана, и если до тех пор не получили ответа со стороны аккредитуемого государства, это рассматривается как отказ на запрос. Государства аккредитации, получившие запрос на агремана имеет право не реагировать на запрос, и оно не обязано предоставлять каких-либо объяснений, как указано в Венской конвенции (ст. 4, пункт 2). Тем не менее, за исключением "особых обстоятельств", если прошли эти сроки без официального ответа на запрос об агремате то, в соответствии с международной практикой, аккредитуемое государство должно отозвать запрос, и своевременно представить нового кандидата на должность посла. Ответ на запрос агремана делается в адекватной форме, то есть устно или письменно в виде ноты. Здесь, например, могут возникнуть такие ситуации, например, что между двумя странами только что установили дипломатические отношения, в этом случае

29 Вуд, Дж. Дипломатический церемониал и протокол: учебник / Дж. Вуд, Ж.Серре. — Москва: Международные отношения, 2003. — 315с.

запрос агремана может быть осуществлен через посольства в третьих странах. Следующая ситуация может возникнуть не очень часто, когда запрашивается агреман об очень известном государственном деятеле, на должность посла, то агреман может запрошен по телефону и положительный ответ дается также по телефону, может даже во время личного визита в очень короткие сроки. В данном случае запрос по телефону должен сделать именно министерство иностранных дел аккредитующего государства через посла государства аккредитации.

Чтобы избежать фактов затруднений между двумя странами в случае отказа в предоставлении агремана и также опасении комментариев третьей стороной то, факт запроса агремана не разглашается, это вообще не принято, потому что это может разрушать дипломатическую карьеру лица, не получившего агреман при его официальном назначении в другую страну.³⁰ В соответствии с Венской конвенции 1961 года, государства не обязаны мотивировать свои решения об отказе в этом агремане, и на практике очень много таких случаев было, когда применялись эти правила.

Можно сказать, что запрос агремана является формальной, тем не менее, вот этот процесс имеет большое значение. Речь идет о том, что без получения положительного ответа на запрос агремана назначить нового дипломатического представителя просто нельзя, и без сомнения в дипломатической практике этот факт никто не сможет его оспаривать. Суть в том что для того чтобы предотвратить назначение нежелательным лицом на должность дипломатического представителя в стране пребывания. Понятно, что ни одно государство не будет согласно

³⁰ Никифоров, Д.С., Дипломатический протокол :учебник / Д.С. Никифоров, А.Ф. Борунков. — Москва: Международные отношения, 1999. — 283с.

с тем, что в его стране будет работать дипломатом то лицо, которое публично выступало с враждебными заявлениями против данного государства или участвовало в акциях протеста против него. Известно всем государством, что любая страна ждёт, чтобы к ней прислали дипломатического представителя с хорошим отзывом и с хорошим мнением об этой стране. Каждый дипломат знает, что надо быть осторожным со своим суждением или мнением о других странах в частных беседах, и тем более, когда они выступают публично со своим докладом и в своих речах в адрес другого любого государства.^{31 32}

Затяжка в ответе на запрос агремане всегда оставляет неприятное впечатление со стороны аккредитующего государства, но и не принято также и напоминание о запрошенном агремане и запрос о том, чтобы ускорить этот процесс. Не принято также давать ответ в виде официального отказа. Аккредитующее государство в порядке меры воздействия против этого государства может применить в ответ на неосновательные меры, нарушающие интересы государства, так называемые реторсии. В данном случае пост посла может быть оставлен вакантным и на его месте будет назначен временно поверенный в делах, это принимается в дипломатической практике как знак снижения уровня дипломатического отношения между двумя странами.³³ Не редкость как реакция на это государства пребывания в свою очередь потягивает со сроком дачи агремана новому дипломатическому представителю. Назначения временного поверенного в делах не

31 Егоров, В. П. Дипломатический протокол и этикет : учеб. пособие / В. П. Егоров. — М. : Юридический институт МИИТа, 2013. — 200 с.

32 Тарасюк. А.Я. Международный протокол и этикет: Учебно-методический комплекс / под ред. А.Я. Тарасюк. – Тюмень, 2008. — с.25.

33 Никифоров, Д.С., Дипломатический протокол :учебник / Д.С. Никифоров, А.Ф. Борунков. — Москва: Международные отношения, 1999. — 283с.

нуждается в запросе об агремане, просто в данном случае глава дипломатического представительства аккредитуемое государство направляет Министерству иностранных дел государства пребывания личную ноту, где он лично сообщает о том что он уезжает из страны и указывает, кто будет являться временным поверенным в делах на время его отсутствия.

На практике обычно правительство, после получения запроса об агремане не затягивает отвечать, и отказывают в очень редких ситуациях из-за политики или по иной очень важной причине.

В России например, после того как получили агреман то Президент РФ издаёт указ о назначении дипломатического представителя и вместе с ним издаётся также и указ об освобождении его предшественника от своих обязанностей.^{34 35}

Желательным лицом или персоной грата считаются дипломатические представители, получившие агреман. А тот который не получил агреман считается персоной нон грата, то есть нежелательным лицом.³⁶ Здесь крайне важно отметить что эти правила относятся ко всем остальным дипломатическим работникам, если они не получили со стороны правительства государства пребывания разрешения на въезд в этой стране или против них предъявлено требование о выезде из этой страны. Официально не раскрывается причина того что дипломат был объявлен персоной нон грата, хотя это всем известно что это могут быть либо отрицательное публичное

34 Матвеева Т. Д. Дипломатическое и консульское право: учебное пособие / Т. Д. Матвеева. — Москва : РАГС, 2009. — 84 с.

35 Борунков А.Ф. Дипломатический протокол в России: учебное пособие/ А.Ф. Борунков. — Москва.: Междунар. отношения, 2007. — 264 с

36 Вуд, Дж. Дипломатический церемониал и протокол: учебник / Дж. Вуд, Ж.Серре. — Москва: Международные отношения, 2003. — с. 315.

выступление против государства пребывания либо вмешательство во внутренние дела этого государства, это может быть из за того что дипломат не уважает законы и обычаи в этой стране либо факт о злоупотреблении своими дипломатическими привилегиями итп.³⁷

Объявления дипломатическим представителем персоной нон грата делается в соответствии с Венской конвенцией о дипломатических сношениях, которая гласит, что государство пребывания может в любое время, не будучи обязано мотивировать свое решение, уведомить аккредитуемое государство, что глава представительства или какой-либо из членов дипломатического персонала представительства является персоной нон грата или что любой другой член персонала представительства является неприемлемым. В таком случае аккредитуемое государство должно соответственно отозвать данное лицо или прекратить его функции в представительстве. То или иное лицо может быть объявлено персоной нон грата или неприемлемым до прибытия на территорию государства пребывания".³⁸

Перед тем как вступить в должность, дипломатический представитель должен получить необходимую документацию для своей аккредитации: верительные грамоты и официальное письмо об отзыве своего предшественника. Эти документы будут доставлены министром иностранных дел государства пребывания, когда дипломатический представитель посещает его. После встречи с министром иностранных дел он может участвовать в дипломатических мероприятиях, таких, как ответ на звонки вежливости и встречи с другими должностными лицами

37 Никифоров Д.С., Дипломатический протокол учебник / Д.С. Никифоров, А.Ф. Борунков. — Москва: Международные отношения, 1999. — 283 с.

38 Венская конвенция о дипломатических сношениях, статья 9, пункт 1.

Министерства иностранных дел других странах в государстве пребывания.

Министерство иностранных дел принимающего государства, затем назначает дату, когда дипломатический представитель будет предоставлять свои верительные грамоты главе государства принимающей страны. После встречи с главой государства, он становится должным образом аккредитован в качестве чрезвычайного и полномочного посла своей страны.

Хотя первоначально глава дипломатического представительства считался послом главой государства, (например, в девятнадцатом и начале двадцатого веков, посол Соединенного Королевства был передан как «посол Его Величества»), то это в настоящее время превратилось в новую ситуацию, где посол уже не представляет личность главы государства, ни правительства, но само государство. В связи с этим, с отставки или смерти главы государства или смены правительства аккредитующее государство, то это не определяет автоматически конец миссии дипломатического представителя. Тем не менее, в монархиях на провозглашение нового короля или королевы, дипломатические представители этих государств обязаны продлевать свои верительные грамоты.

Прибытие и отъезд глава представительства

Приезд дипломатического представителя это всегда очень важное событие. Раньше он сопровождался сложным ритуалом со своими особенностями в разных странах. Суть в том чтобы проявить знаки уважения и внимания к дипломатическому представителю. Хотя в настоящее время эта процедура упрощена.

О приезде главы представительства сообщается в отделе протокола министерства иностранных дел вербальной ноты.³⁹ Глава представительства потом встречается с начальником протокольного отдела или с сотрудником из отдела протокола министерства иностранных дел при его первом приезде в международном аэропорту. Вскоре после прибытия глава представительства должен организовать свою встречу с начальником протокольного отдела министерства иностранных дел. Копии верительных грамот и отзывные грамоты своего предшественника должны быть представлены в ходе этой встречи.⁴⁰ После вызова начальнику протокольного отдела министерства иностранных дел следуют звонки постоянному госсекретарю Министерства иностранных дел и другими высокопоставленными должностными лицами министерства. По взаимному удобному времени будет организована встреча с министром иностранных дел. После встречи с министром иностранных дел, глава дипломатического представительства может совершать звонки другим министрам. Глава дипломатического представительства, однако, не сможет приступить к работе до вручения верительных грамот.⁴¹

Отдел протокола министерства иностранных дел организует вручения верительных грамот в сотрудничестве с офисом по управлению делами Глава государства страны пребывания. Церемония вручения верительных грамот проходит в присутствии Главы государства в его резиденции. Подробное описание процедур вручения

39 Protocol for life: guidelines on diplomatic, Official and social manners / red. Lawrence Olufemi Obisakin. — p. 290-2007.

40 Protocol Guide for Diplomatic Missions and Consular Posts / Protocol Department Ministry of Foreign Affairs-January, 2013.

41 Ceremonies and protocol upon assignment as chief of mission: U.S Department of State foreign Affairs manual volume 2. — Wash. — 1999. — p.4.

верительных грамот уже заранее должен знать глава дипломатического представительства.

Протокольный отдел министерства иностранных дел государства пребывания должен быть уведомлён об отъезде главы дипломатического представительства в вербальной ноте. В оговоренное время, глава дипломатического представительства и его или её супруг посещает главу государства страны пребывания, как правило, в его официальной резиденции. Министр иностранных дел, или старший представитель министерства по поручению министра, присутствует на прощальном обеде для уходящего главы представительства и его супруга или её супруги. Глава дипломатического представительства и его или её супруг сопровождают в аэропорт начальника протокольного отдела министерства иностранных дел или его сотрудники. О назначении временного поверенного в делах, протокольного отдела министерства иностранных дел должен быть проинформирован с момента окончательного отъезда главы дипломатического представительства.

Отсутствия главы дипломатического представительства

Дипломатическая практика требует, чтобы отдел протокола МИД — получил уведомление о любых поездках за пределы страны — по какой-то причине — главы дипломатического представительства по вербальной ноте. Тем не менее, как правило, принято считать, что такое уведомление не требуется для поездок в очень короткий срок. Как указано в статье 19 Венской конвенции о дипломатических сношениях, назначение действующего Временного поверенного в делах главы дипломатического представительства осуществляется по вербальной

ноте, подписаны им или ей, и направляется в отдел протокола МИД страны пребывания. Уведомление о назначении действующего временного поверенного в делах может быть также сделано с помощью отправки официального письма направленного в отдел протокола министерства иностранных дел государства пребывания. Последняя процедура также применяется, когда глава дипломатического представительства временно не в состоянии выполнять свои функции. Исполняющий обязанности Временный Поверенный в делах не может, сам или сама назначить другого исполняющего обязанности Временного Поверенного в делах. Один из членов дипломатического персонала не являющимся резидентом страны пребывания или даже член административно-технического персонала может, с согласия МИД (протокола), исполнять обязанности временного поверенного в делах. Таким образом, это лицо имеет звание «Поверенный в делах текущих административных дел». Крайне важно, для того, чтобы обеспечить надлежащее функционирование дипломатической миссии, что у МИДа (протокол) были сведения об имени лица, ответственного за миссию в отсутствие главы представительства или после его или её окончательного отъезда.

Прекращение обязанности дипломатического представителя

После получения официальной информации о прекращении прекращение обязанности дипломатического представителя, в любом случае, за один месяц до выезда из страны, глава миссии может обратиться с помощью вербальной ноты или с запросом о прощальной встречи зрителей с главой государства (это обычное для посла присутствовать на этой встрече в сопровождении своего супруга

/супруги), министром иностранных дел и с со старшим должностными лицами этого министерства, и любой другой орган который должен присутствовать. Глава дипломатического представительства, перед отъездом, должен назначить по вербальной ноте, направлено в отдел протокола министерства иностранных дел, дипломатического агента, который будет оставаться во главе миссии как временного поверенного в делах, до тех пор, пока преемник не будет. В противном случае, назначение временного поверенного в делах осуществляется Министерством иностранных дел представляемого государства. Дипломатическая миссия сообщает Министерству иностранных дел (протокол) о дате прекращения обязанности Главы дипломатического представительства, а также день отъезда, транспортные средства и час отправления, чтобы они смогли принять участие в прощальных церемониях. При выезде, в течение срока не превышающего 90 дней с даты прекращения обязанности главы дипломатического представительства, ему предоставляется так называемый «льготный период», когда он должен возвратить его/её документ, удостоверяющий личность и аккредитацию, вместе с документами членов его/её семьи в Министерстве иностранных дел. Кроме того, документация и дипломатические номера его/её транспортных средств, должны быть возвращены, и их лицензии отменены.

Прекращение обязанности дипломатического агента

Обязанности дипломатического агента может быть прекращены постоянно или временно по разным причинам, некоторые из них указаны в Конвенции, и другие, в связи с развитием дипломатической практики. Среди них следующие:

1. Разрыв дипломатических отношений между государствами из-за войны или по какой-либо другой причине.
2. отзыв дипломатического агента его представляемого государства по своей инициативе или по просьбе принимающего государства.
3. В связи с уведомлением со стороны аккредитующего государства, что функции миссии или дипломатического агента пришло к концу.
4. по уведомлении со стороны принимающего государства, что дипломатический агент является персоной нон-грата.
5. Отставка дипломатического агента.
6. Смерть дипломатического агента.

Прекращение функций административного и технического персонала

Дипломатическая миссия уведомляет по индивидуализированной вербальной ноте прекращения функций члена административного и технического персонала с приложением соответствующих документов, удостоверяющих личности, и аккредитации, а также для членов семьи. Кроме того, присылают документы и номерные знаки транспортного средства лицо, чья лицензия должна быть отозвана в срок, не превышающий 60 дней.

Прекращение функций обслуживающего персонала

Дипломатическая миссия уведомляет по индивидуализированной вербальной ноте прекращения обязанности сотрудников обслуживающего персонала и с ним прилагает соответствующие документы, удостоверяющие личности и аккредитации.

Итак, после того как глава дипломатического представительства

получил агреман и был издан указ президента о назначении главы дипломатического представительства он приступает к работе.

Дипломатический представитель ознакомляется с историей отношений со страной пребывания, с её политическим экономическим и культурным состоянием и связей. Для того чтобы успешно поддерживать связь с этой страной очень важно имеет достаточное знание об истории, истории культуры, о музыке, литературе, живописи и об известных деятелях искусства государства пребывания.

Дипломатические ранги

Дипломатические ранги обозначают карьеры и статусы персонала дипломатических отношений в соответствии с международными обычаями и отражают их профессиональную компетентность и пригодность для выполнения дипломатической службы. В целях обеспечения соответствия значению и объему полномочий, возлагаемых на глав дипломатических представительств для них, а также для дипперсонала, установлены ранги — специальной степени отличия, имеющие свою историю.⁴²

Совокупности квалификации и навыков, необходимые для продвижения по службе, в том числе правил, условий и процедур, лежащих в основе наделения дипломатических рангов, изложены министерством иностранных дел. Наделение дипломатических рангов составляют важную кадровую политику документом Министерства. Наделение дипломатических рангов имеют прямое влияние на продвижение по службе должностных лиц и выполняют важную мотивационную функцию, создавая условия для непрерывного

⁴² Батычко В.Т. Международное право: Конспект лекций / В.Т. Батычко-Таганрог: ТТИ ЮФУ, — 2011.

повышения профессионального уровня внешней службы и ее членов. Ранги посла и посланника присваиваются указами Президента; право же присвоения всех других рангов предоставлено министру иностранных дел. Являясь признанным во всем мире институтом, дипломатический ранг служит своеобразным ориентиром для властей страны пребывания. Ранг определяет положение дипломата в дипкорпусе, возможности его контактов с властями, в целом как бы является организующим началом во всей деятельности дипломата.

Высшие дипломатические ранги:

- советник (*Conseiller*)
- Советник-посланник (*Ministre Conseiller*)
- посол (*Ambassadeur*)

Ранги среднего уровня:

- Второй секретарь (*Deuxième Secrétaire*)
- Первый секретарь (*Premier Secrétaire*)

Низкие ранги:

— атташе (атташе). Этот дипломатический ранг также иногда присвоено не дипломатического персонала временно назначен служить в дипломатических представительствах в целях выполнения задач экономического управления, или в другой административной или технического персонала в так называемых странах повышенного риска.

- Третий секретарь (*Troisième Secrétaire*).⁴³

В современной международной практике приняты следующие полные официальные наименования глав дипломатических

⁴³ Международное право: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности “Юриспруденция” / [К.К. Гасанов и др.]; под ред. К.К. Гасанова, Д.Д. Шалягина. — 2-е изд., перераб. и доп. — М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2011. — 479 с.

представительств⁴⁴:

1. Посла — на французском называется «*Ambassadeur extraordinaire et plénipotentiaire*» (Чрезвычайный и Полномочный Посол)⁴⁵; сокращенно Посол; Это самый вышестоящий дипломатический представитель. Посол не обязательно должен действовать в качестве главы дипломатической миссии, то есть, в качестве чрезвычайного и полномочного Посла. В некоторых ситуациях, несколько дипломатов имеющих звание посла могут быть размещены в крупных и важных дипломатических миссиях, но только один из них служит в качестве чрезвычайного и полномочного Посла, т.е. главы дипломатической миссии, назначенным главы государства по предложению министра иностранных дел. Перед тем как посол вступает на его/её новую должность, официальное согласие должно быть запрошено от главы государства аккредитации. Это согласие называется агреман. В его отсутствие, посол не сможет приступить к его/её должности. Отказ или не предоставление агремана, как правило, представляет собой относительно сильный шаг против аккредитующего государства. Дата, на которую посол официально занимает его/её место является день представления её/его верительных грамот главе принимающего государства (президента республики, монарха, и т.д.).⁴⁶

2. Посланника — Чрезвычайный Посланник и Полномочный Министр; сокращенно — Полномочный Министр или Министр;

3. Постоянного поверенного в делах⁴⁷ — Поверенный в Делах.

44 Указ Президиума Верховного Совета СССР от 28 мая 1943 г

45 Международное публичное право. Учебник. / Под ред. К.А. Бекяшева. — М.: Проспект, 2006. — С. 222.

46 Лукашук М.И. Международное право. Общая часть.: Учебник / под ред. М.И. Лукашук. — Москва.: БЕК, 2000. — 452с.

47 Венская конвенция 1961 г Статья 14.

Чтобы отличить главу дипломатического представительства этого класса от временного поверенного в делах, принято в документах употреблять его французское наименование — *Charge d'Affaires en pied* или *Charge d'Affaires avec lettres*;

4. Временного поверенного в делах⁴⁸. Его французское наименование, являющееся общепринятым — *Charge d'Affaires ad interim* или *Charge d'Affaires a.i.* Временный поверенный в делах, временно, этот дипломат отвечает за выполнение дипломатической миссии в отсутствие чрезвычайного и полномочного посла, в период до назначения нового посла, во время отпуска посла или в его отсутствие, во время, когда посол отозван для консультаций в штаб-квартиру и т.д. Он/она назначается министром иностранных дел. В этом случае, согласия принимающего государства не требуется. Министерство иностранных дел государства пребывания лишь уведомляется лишь о его/её назначении.⁴⁹

5. «*Chargé d'affaires en pied*» не имеет никакого отношения к дипломатическим рангам. Тем не менее, дипломаты, назначенные на эту должность, обычно являются дипломатами среднего уровня или выше. Этот дипломат размещен на должность главы дипломатической миссии в течение длительного срока, будучи главы дипломатической миссии, аккредитуемое государство не признаёт его как чрезвычайный и полномочный посол. Назначение его на этой должности также может представлять собой политический сигнал, когда государство не заинтересовано в развитии двусторонних отношений.

В связи с расширением диапазона отношений между государствами

48 Соловьев, Э.Я. Основы дипломатического права: Учеб. Пособие / Э.Я. Соловьев — М.: Ось-89, 2005. — С. 102.

49 Art.19, Protocol Guide for Diplomatic Missions and Consular Posts / Protocol Department Ministry of Foreign Affairs-January, 2013. — p 8.

в состав дипломатических представительств, наряду с дипломатическим атташе⁵⁰, могут входить:

- атташе по вопросам обороны,
 - военный, военно-воздушный и военно-морской (являясь представителями военных ведомств своих стран, одновременно выступают в качестве советников посла по военным вопросам),
 - атташе по вопросам науки, культуры, сельского хозяйства, промышленности (являются специальными представителями соответствующих ведомств и занимаются установлением контактов, изучением и налаживанием обмена опытом).
- В посольствах имеются, как правило, атташе по печати (пресс-атташе).

Сотрудники, временно назначенные на дипломатические миссии

Сотрудники, которые временно назначены на дипломатические миссии, и работают, в качестве консульского отдела относятся к консульскому классу⁵¹ (в соответствии с Венской конвенцией о консульских сношениях) следующим образом:

- консульский служащий (то есть, чиновник, который не предоставляется дипломатического ранга на срок его/её временного назначения),
- вице-консул (т.е. чиновник, который присваивается дипломатического ранга, по крайней мере на уровне атташе или третьего секретаря на период его/её временного назначения),
- консул (т.е. чиновник, которым присваивается дипломатический

⁵⁰ Указ Президента РФ № 1371 о порядке присвоения и сохранения дипломатических рангов и об установлении месячных окладов федеральным государственным служащим в соответствии с присвоенными им дипломатическими рангами от 15 октября 1999.

⁵¹ Венская конвенция 1963г.Статья 9

ранг, по крайней мере, на уровне второго секретаря или третьего секретаря на период его/её временного назначения),

— Генеральный консул (т.е. должностные лица, действующие как глава дипломатической миссии. Генеральный консул руководит генеральным консульством. Он/она представляет страну только на определенной территории, а не в целом в стране аккредитации. Генеральный консул должен иметь консульский патент или подобный документ назначения, которая даёт сведения о его/её полном имени, функции, категории, ранги, консульский округ и местонахождение консульского офиса. Генеральный консул вручает консульский патент или документ о своём назначении представителю правительства страны пребывания, либо лично, либо иным образом, в зависимости от обстоятельств. Помимо посольств имеются торговые представительства, возглавляемые торговыми представителями или советниками. Торговые представители и аппараты торговых советников являются частью посольства, и на них распространяются дипломатические иммунитеты и привилегии.

В представительствах имеется необходимое количество административно-технического персонала⁵²:

1. старший референт,
2. референт
3. заведующий канцелярией
4. бухгалтер, завхоз, техник и т.п.

Также есть обслуживающего персонала:

1. шофер

⁵² Международное право: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности “Юриспруденция” / [К.К. Гасанов и др.]; под ред. К.К. Гасанова, Д.Д. Шалягина. — 2-е изд., перераб. и доп. — М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2011. — 479 с.

2. повар, уборщик мусора и др. обеспечивающие нормальное функционирование учреждения. Всю полноту ответственности за работу диппредставительства единолично несёт его руководитель.

Функции дипломатического представительства.

Соответственно, дипломатическое представительство это государственный орган, принадлежащий аккредитуящему государству. Дипломатическое представительство представляет собой главный инструмент в создании и поддержании дипломатических отношений, и как таковая она способствует открытию и прямому сотрудничеству между государствами. Желая установить отношения с другими странами, все государства, независимо от их масштаба, экономической мощи и политического режима или меньшего числа дипломатических представительств.⁵³ Дипломатическое представительство выполняет функции, соответствующие его целям, способствующие взаимопониманию и близким отношениям между двумя государствами, а также содействие развитию дружественного многостороннего сотрудничества между ними⁵⁴. Основными функциями дипломатического представителя являются:

- а) представительство своего государства стране пребывания;
- б) защита прав и интересов граждан и юридических лиц назначившего его государства в соответствии с международным правом;
- в) ведение переговоров с местным ведомством иностранных дел и с дипломатическими представителями других государств в данной стране

⁵³ Oana I. Diplomacy and diplomatic functions Leadership / I. Oana // Mentoring, Coaching and Motivation. — 2010. — №11. — p. 129–134.

⁵⁴ Burian A. Introduction in diplomatic Practice and International Procedure / Alexandru. B.: Cartier juridic Publishing House. — Chisinau, 2000. — p.14.

информация своего правительства о политическом и экономическом положении страны пребывания;

г) в выяснении всеми законными средствами условий и событий в государстве пребывания и сообщении о них правительству аккредитуемого государства;

д) в поощрении дружественных отношений между аккредитуемым государством и государством пребывания и в развитии их взаимоотношений в области экономики, культуры и науки.⁵⁵

Представительство⁵⁶ — это функция, которая дипломатических представительств осуществляются с момента их создания, как органов внешних сношений государств. Это означает, что дипломатические агенты принимают участие жизни общества, при этом представляя интерес своего государства и не выходя за рамки должного поведения. Дипломатические представительства не представляют главы государства, ни правительства, а аккредитуемое государство как субъект международного права. Понимание в международном праве слово «представительство» состоит в том что, эти юридические взаимоотношения основаны на том, что одно государство предоставляет другому государству право осуществлять юридические действия, в отношении третьего государства. Основываясь на этом в международно-правовом понимании слово «представительство» можно выделить три субъекта международного права, которые взаимодействуют друг с другом. Дипломатические представительства не являются субъектами

⁵⁵ Демин, Ю.Г. Статус дипломатических представительств и их персонала учебное пособие / Ю.Г. Демин. — Москва: Международные отношения, 2003. — 285с.

⁵⁶ Международное право: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / [К.К. Гасанов и др.]; под ред. К.К. Гасанова, Д.Д. Шалягина. — 2-е изд., перераб. и доп. — М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2011. — 479 с.

международного права, а органы, которые помогают поддерживать и развивать отношения между двумя странами.

Защита прав и интересов граждан и юридических лиц аккредитуемого государства в соответствии с международным правом. В ходе выполнения этой функцией, дипломатические представительства обеспечивают защиту интересов граждан и юридических лиц аккредитуемое государство в государстве аккредитации.⁵⁷

Дипломатические представительства представляют аккредитуемое государство, и ведет переговоры с властями государства пребывания, они действуют во имя конкретных интересов, которые они защищают и представляют. Международное право предоставляет дипломатическим представительствам возможность для того чтобы защищать права и интересы своих граждан и юридических лиц постоянно проживающих (или нет) в государстве пребывания. Вмешательства дипломатических представительств на дипломатическом уровне помогают вовремя устранить вред, которое может причинить судебное преследование этих лиц и их законных интересов, восстановить ущерб причиненного этим гражданам законным путем, также обеспечить им максимальную защиту от всех видов правонарушений против которого они могут быть подвергнуты.⁵⁸

Ведение переговоров с местным ведомством иностранных дел и с дипломатическими представителями других государств — это одна из функций, что дипломатические представительства осуществляют с момента их создания. Смысл переговоров в исследовании суть возникшие разногласия и поиски возможных решения этих проблем

⁵⁷ Международное право: Учебник / Под ред. Г.В. Игнатенко. — М.: НОРМА-ИНФРА-М, 2002. — С. 361.

⁵⁸ Iacob, Gheorghe. "Introduction in diplomacy", Foundation Axis publishing House, Lasi, 1997, p.345.

ради общего блага. С этой точки зрения, переговоры состоят не только в обсуждении содержания и порядок заключении международных соглашений.

В настоящее время переговоры занимают особое место в деятельности дипломатических представительств и с их помощью они решают с компетентными органами принимающего государства проблем, представляющих интересов с обеих сторон для того чтобы достичь взаимной выгоды: защищая интересы аккредитуемое государства, решая возникшие споры между ними и при этом предупреждают возникновение возможных дипломатических конфликтов или даже хуже, применение экономических санкций друг против друга.⁵⁹

Переговоры могут быть официальными (по инициативе двух государств) или неофициальными. Официальные переговоры бывают двух видов: прямые (переговоры между главой дипломатических представительств и главой государства) или косвенные (между главой дипломатических представительств и министерством иностранных дел и его подведомственных органов.

Переговоры часто считаются смесь научных и художественных приёмов, так как дипломат должен иметь знания, опыт и талант, чтобы быть хорошим переговорщиком. Изучения истории, истории дипломатических отношений, в частности, очень полезны в разработке мастерства в этой области.

Содействия развитию дружественных отношений, добрососедства и сотрудничества между государствами зависит от взаимопонимания

⁵⁹ Dumitru Mazilu, "Treaty Regarding Negotiation Theory and Practice", Lex lumina Publishing House, Bucharest, 2002, p.460.

политических, экономических, и социальных состояний государств.

Сбор информации и наблюдение: Выполняя эту функцию, дипломатические представительства обеспечивают представляемого государства данные, полученные законным путем, в отношении внутренней жизни государства пребывания, то есть в экономическом, социальном, культурном плане и в международной политики итд. Дипломатические представительства должны выполнять эти функции, используя официальные контакты, СМИ и местные журналы, литературные и научные публикации.

Функции сотрудничества — можно с уверенностью сказать, что это является центральной функцией дипломатических представительств: содействие развитию дружественных отношений и сотрудничества между представляемым государством и государством пребывания. Таким образом, дипломатические представительства выполняют важную роль при инвестировании в двусторонних отношений, преобразуют это сотрудничество в главный положительный элемент в процессе построения международных отношений на мораль, справедливость и законных принципов.

Можно представить международные отношения как огромной сети, где двусторонняя связь является основной опорой этой структуры, и в основе этого двустороннего взаимоотношения, лежат такие моральные принципы как добрососедство, дружба, сотрудничество, взаимопонимание и уважения между народами, и все это могут быть распространены во всей структуре международных отношений, вызывающих при этом их позитивное развитие.

Дипломатические представительства осуществляют консульские

функции совсем недавно.⁶⁰ Но, не смотря на это, в последнее время роль консульских учреждений значительно увеличилась благодаря росту международных коммерческих связей и туризма. Венская конвенция гласит, во втором абзаце статьи 3 следующие: "Ничто в настоящей Конвенции не может быть истолковано как препятствующее выполнению консульских функций дипломатическими представительствами". В доктрине, это положение может означать, что аккредитуемое государство может создать посольство, консульский отдел, без разрешения принимающего государства, этот вывод основан на принципе суверенитета государства и взаимного согласия: основополагающего принципа дипломатических и консульских отношений.⁶¹

⁶⁰ Венская конвенция о консульских сношениях 1963 г. // Международное публичное право. Сб. документов. В 2 т. Т. 1. — М.: БЕК, 1996. — С. 170-173.

⁶¹ Oana .I. Diplomacy and diplomatic functions Leadership / I. Oana // Mentoring, Coaching and Motivation. — 2010. — №11. — p.129 –134.

Правовые основы охраны памятников культуры в международном праве

Артём Иванов*

***Аннотация:** в наше время различным аспектам защиты культурных ценностей посвящено множество как международно-правовых актов, так и актов национального законодательства, освещающих различные этапы и эволюцию взглядов, поднимающих вопросы защиты и охраны культурного наследия. В настоящей статье рассматриваются основные международно-правовые акты, составляющие базис регламентации вопросов защиты и охраны культурных ценностей. В основу статьи положены исследования как российских, так и зарубежных ученых-международников.*

***Ключевые слова:** культурные ценности, охрана памятников культуры, Пакт Рериха.*

*«...Разрушая памятники культуры,
мы разрушаем самое ценное — духовную
энергию народа».*

Федор Абрамов, советский писатель

В настоящее время международные отношения характеризуются

✉ А. С. Иванов, студент 3-го курса юридического факультета Воронежского государственного университета.

A. S. Ivanov, a student of the 3 course of the faculty of law of Voronezh state University.

взаимодействием государств в самых различных областях человеческой деятельности: политических отношений, в экономике, научно-техническом развитии и т.д. Нельзя не отнести к этому перечню сотрудничество государств в сфере охраны культурных памятников.

В современном мире культурное наследие представляет важный стратегический фактор, представляющий духовный базис самоидентификации народа, как общности, как государства. Исключительностью культурного наследия является феномен его материального воплощения, который несет в себе традиции и обычаи предыдущих поколений, позволяя тем самым сохранить культурную основу общества для будущих потомков. Памятники культуры исчезают не только в огне военных пожаров, чаще они гибнут от невежества и недостатка средств на их сохранение. В мире наживы им суждено погибнуть от отсутствия заинтересованности в их сохранении, если это не дает прямого дохода от превращения продажи произведений искусства в доходный бизнес. Подобное положение требует от мирового сообщества и каждого государства, чтящего свою историю, приложения усилий к охране культурного наследия.

Актуальность настоящей темы обуславливает и повышенный интерес, проявляемый к ней в российской и зарубежной международно-правовой науке. В современных условиях можно говорить о целых научных направлениях, рассматривающих положение объектов культурного наследия через призму разнообразных правовых режимов.

В международном праве сложилось два подхода к восприятию понятия «культурные ценности»: во-первых, в международных документах отсутствует универсальная дефиниция данного понятия,

которая бы имела многогранный характер, охватывающий все объекты, подпадающие под это определение. Во-вторых, каждая международная конвенция дает определение культурных ценностей, исходя из специфики правоотношений, которые она призвана урегулировать.

Первые упоминания о международно-правовой защите культурных ценностей содержатся в Брюссельской декларации о законах и обычаях войны 1874 г., принятой на Брюссельской международной конференции по кодификации законов и обычаев войны, инициатором которой выступила Россия. Хотя Декларация и не вступила в силу, однако, по мнению М.М. Богуславского, ее принятие сыграло определенную роль в выработке международных норм о законах и обычаях войны⁶². Позднее в различных Конвенциях встречались отдельные упоминания об охране культурных ценностей, однако единого международного акта, регулирующего вопросы охраны памятников не было⁶³.

Договор об охране художественных и научных учреждений и исторических памятников (Пакт Рериха) 1935 года был одобрен на трех международных конференциях: в 1931 и 1932 гг. в Брюгге (Бельгия) и в 1933 г. в Вашингтоне. В настоящее время он связывает 11 государств западного полушария, в том числе США. Уникальность и актуальность данного договора заключается в четкости, доступности и достаточности норм. Именно в данном документе впервые определен флаг, использующийся для обозначения культурных ценностей, в виде красной окружности с тремя красными кружками посередине на белом фоне. М. П. Куцарова точно подметила, что настоящий пакт,

⁶² Богуславский М.М. Судьба культурных ценностей. – М.: Юрист, 2006. – 206 с.

⁶³ Например, ст. 27, 56 IV Гагской конвенции о законах и обычаях сухопутной войны от 18 октября 1907 года, ст. 5 IX Гагской конвенции о бомбардировании морскими силами во время войны от 18 октября 1907 года.

«предусматривает защиту» культурных ценностей «без оговорок»⁶⁴.

Более чем полвека назад, 14 мая 1954 года в Гааге была подписана Конвенция о защите культурных ценностей в случае вооруженного конфликта, которая до сих пор является основным международным договором в данной сфере. Ключевым моментом является закрепление в преамбуле Конвенции установки на преемственность норм ранее принятых международно-правовых договоров, что подтверждает непрерывность и целостность эволюционного процесса совершенствования норм международного права по защите культурных ценностей в случае вооруженного конфликта. Конвенция определяет право государств и наций причислить тот или иной предмет культурного наследия к категории «культурная ценность». Все зависит от исторического и культурного развития того или иного народа.

В 1999 г. положения Конвенции были дополнены Вторым Протоколом, одним из существенных новаторских аспектов которого можно считать введение криминализации ряда деяний (которые квалифицируются как «серьезные нарушения») и создание системы пресечения.

Среди заслуг Конвенции одна из главнейших, по мнению, В. Маинетти, состоит в том, что она ввела в юридический словарь новое понятие «культурных ценностей». Это унифицированное понятие имеет значительное преимущество по сравнению с множеством использовавшихся до этого выражений. Благодаря своей «всеядности» и широте охвата оно способно объединить в одном *nomem juris* целый список объектов и ценностей, обладающих, несмотря на их

64 Куцарова М.П. Пакт Рериха — основа международной правовой защиты ценностей культуры и ее будущее // Журнал Культура и Время.-2005.-№4. С. 18.

разнообразие, общими характеристиками⁶⁵.

В 60 — 70-х годах XX века под эгидой ЮНЕСКО было принято два международных акта, содержащих понятие культурных ценностей. 19 ноября 1964 г. в Париже была принята Рекомендация о мерах, направленных на запрещение и предупреждение незаконного ввоза, вывоза и передачи права собственности на культурные ценности, а чуть позже 14 ноября 1970 г. — Конвенция о мерах, направленных на запрещение и предупреждение незаконного ввоза, вывоза и передачи права собственности на культурные ценности (в дальнейшем, Рекомендации 1964 г., Конвенция 1970 г.).

Пункт 1 Рекомендации 1964 г. определяет культурные ценности как движимое и недвижимое имущество, имеющее большое значение для культурного достояния каждой страны. В рекомендательных целях государствам предлагается устанавливать критерии отнесения находящихся на их территории ценностей к категории «имеющих большое значение для культурного достояния страны». Конвенция 1970 г. в статье 1 рассматривает культурные ценности, как «ценности религиозного или светского характера, которые рассматриваются каждым государством как представляющие значение для археологии, доисторического периода, истории, литературы, искусства и науки».

После трагедии уничтожения статуй Будды в Бамиане в марте 2001 г. Генеральная конференция (2001 г., Париж) на своей 31-й сессии приняла резолюцию, в которой призывала Генерального директора подготовить к 32-й сессии Генеральной конференции проект

⁶⁵ Маинетти В. Новые перспективы для защиты культурных ценностей в случае вооруженного конфликта: вступление в силу Второго Протокола к Гагской Конвенции 1954 года. // Защита культурных ценностей в случае вооруженного конфликта. Международный журнал Красного Креста. -Июнь 2004.-№18.- С 33-66.

Декларации, касающейся преднамеренного разрушения культурного наследия. Во исполнение этой резолюции Генеральный директор созвал в декабре 2002 г. совещание экспертов, итогам которого был принят проект Декларации, касающейся преднамеренного разрушения культурного наследия. Декларация была принята на пленарном заседании Генеральной конференции в Париже 17 октября 2003г. Положением V «Охрана культурного наследия в случае вооруженного конфликта, включая случаи оккупации» предусмотрено следующее: «Государствам, которые вовлечены в вооруженный конфликт, имеющий международный или немеждународный характер, включая случай оккупации, надлежит принимать все соответствующие меры для осуществления своей деятельности таким образом, при котором обеспечивается охрана культурного наследия, в соответствии с обычным международным правом и с принципами и целями международных соглашений и рекомендаций ЮНЕСКО об охране такого наследия в ходе военных действий».

Существующие на данный момент международно-правовые акты по защите культурных ценностей в случае вооруженного конфликта, учитывая все вышеприведенные положительные аспекты, во многом не совершенны и, очевидно, что процесс их эволюции не является завершенным.

Таким образом, последующее развитие международно-правовой защиты культурных ценностей в случае вооруженного конфликта напрямую зависит от таких обстоятельств, как укрепление мирного сосуществования государств, сокращение вооружений, применение только мирных средств для разрешения международных споров и,

безусловно исполнение государствами и их гражданами норм международного права и внутреннего законодательства по защите культурных ценностей.

В целом, процесс совершенствования международного права в данной области обладает большим потенциалом, особенно в части, касающейся формирования новой системы защиты культурных ценностей, а значение, придаваемое им международным сообществом, стремительно возрастает.

Потеря национальной идентичности вследствие глобализационных процессов в сфере культуры может привести к утрате возможности позиционировать себя в качестве активных субъектов нового глобального мироустройства. В связи с этим особую актуальность приобретает обеспечение национальной безопасности в сфере культуры и защита культурных ценностей.

**Двойное налогообложение в международных отношениях,
особенности применения соглашений о избежании двойного
налогообложения**

Сергей Капустянский*

***Аннотация.** Открывая свои представительства за рубежом, иностранные компании зачастую сталкиваются с необходимостью двойной уплаты налогов с одной и той же деятельности: в собственной стране, и в стране местонахождения представительства. В международных отношениях существует практика решения этой проблемы, которая состоит в заключении международных соглашений об избежании двойного налогообложения между государствами, которые дают возможность снизить налоговое бремя. В то же время за стремлением уменьшить налоговые выплаты существуют определенные риски попасть под подозрение в уклонении от уплаты налогов. Соответственно следует учитывать ряд особенностей в практике международных соглашений об избежании двойного налогообложения.*

**Double taxation in international relations; features in the field of
application of agreements on avoidance of double taxation**

Sergey Kapustyanskiy*

✉ Капустянский Сергей Валерьевич Магистр, г. Воронеж. Воронежский Государственный Университет, 2015

✉ Kapustyanskiy Sergey Valeriyovich LL.M., Voronezh city Voronezh State University, 2015 +79802407323 grandcse@yandex.ru

***Annotation.** Opening representative offices abroad, foreign companies are often faced with the necessity of double taxation from the one same activity: in their own country, and the host country of representation. In international relations, there is a practice of solving this problem, which consists in concluding international agreements on avoidance of double taxation between the states which allows reduce taxes. At the same time, in the desire to reduce tax payments, there are certain risks to fall under suspicion of evading taxes. Respectively, it should be taken into account a number of features in the practice of international agreements on avoidance of double taxation.*

Понятие двойного налогообложения и способы его избежания.

В отечественной литературе двойное налогообложение активно рассматривается, начиная с 1970-х годов, следует отметить работы В.А. Кашина, определившего в начале 1980-х основные методы изучения вопросов трансграничного налогообложения⁶⁶. Некоторые особенности двойного налогообложения детально рассмотрены в отечественной юриспруденции. Например, Г.П. Толстопятенко исследовал вопросы устранения двойного налогообложения на уровне международных нормативных актов Европейских сообществ. О.Ю. Коннов подробно рассмотрел институт постоянного представительства об избежании двойного налогообложения, В.А. Мачехин и С.Н. Аракелов — фактическое право на получение дохода в международных налоговых договорах, А.В. Манасуев и В.В. Гондусов — разрешение споров при

⁶⁶ См. Кашин В.А. Международные налоговые соглашения. М.: Международные отношения, 1983 и Кашин В.А. Налоговые соглашения России. М.: Финансы, ЮНИТИ, 1998.

корректировке прибыли взаимосвязанных предприятий⁶⁷.

Также существует ряд исследований проблематики двойного налогообложения в контексте международного налогового права, это работы таких авторов как Е.Я. Сорокина, И.И. Кучеров, и И.А. Ларютина⁶⁸.

Вопросы устранения двойного налогообложения в зарубежной литературе более детально рассмотрены в коллективных работах участников рабочих групп, созданных в рамках Налогового комитета Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР). Специалисты в данной области, Ф. Бейкер, Р. Дернберг, Д.А.Ж. Мартин, С. ван Вигель, Д.В. Вильямс и др⁶⁹.

Все государства конструирующие системы налогообложения имеют две возможности: взимать налоги по месту экономической деятельности (принцип территориальности) или облагать налогами мировые доходы своих резидентов (принцип резидентности).

Проблема двойного налогообложения возникает в результате различной мировой конъюнктуры, которая заключается в различии уровня экономического развития стран и ставок в мире. В итоге применяются оба принципа, резидентности и территориальности что

67 См. Толстопятенко Г.П. Европейское налоговое право. М.: Норма, 2001; Коннов О.Ю. Институт постоянного представительства в налоговом праве. М.: МЗ Пресс, 2002; Мачехин В.А., Аракелов С.Н. Фактическое право на получение дохода в международных налоговых договорах Российской Федерации // Законодательство, 2001, № 9; Манасуев А.В., Гондусов В.В. Европейская конвенция об устранении двойного налогообложения в связи с корректировкой прибыли ассоциированных предприятий // Законодательство, 2001, № 8–9.

68 См. Кучеров И.И. Международное налоговое право. М.: ЮрИнфоР, 2007; Сорокина Е.Я. Основы международного налогового права. М.: Изд-во РУДН, 2000; Ларютина И.А. Избежание двойного налогообложения и уклонение от уплаты налогов в международном налоговом праве: дис. канд. юрид. наук. М., 2003.

69 См. Дернберг Р.Л. Международное налогообложение / Пер. с англ. В.Ф. Назарова, Е.Э. Лалаян. М.: ЮНИТИ, 1997; Baker Ph. Double Taxation Conventions and International Tax Law. L., 1994; Martin J.A.J. Towards Corporate Tax Harmonization in the European Community: an Institutional and Procedural Analysis. Hague.: Kluwer Law International, 1999; Van Weeghel S. The Improper Use of the Tax Treaties. 1998; Williams D.W. EC Tax Law. L, N.Y.: Longman, 1998.

впоследствии приводит к возникновению двойного налогообложения, то есть к взиманию сопоставимых налогов в двух государствах с одного и того же налогоплательщика в отношении одного и того же объекта за один и тот же период.

Решение данной проблемы еще в 1960е годы предложила организация ОЭСР, составив типовые модели международных налоговых соглашений и закрепив их в специальной модельной конвенции⁷⁰.

Данная конвенция предполагает разделение юрисдикций между страной, где компания является резидентом, и страной, в которой она получает доход, и детально прописывает правила уплаты налогов с различных типов доходов. На сегодняшний день практически все международные соглашения об избежании двойного налогообложения основаны на этом документе. Следует рассмотреть основные положения более подробно.

Модельная конвенция ОЭСР

Первая статья типовых моделей налоговых соглашений определяет круг субъектов соглашения, лиц, которые являются резидентами государств состоящих в договоре. Например, компания может быть зарегистрирована на территории определенной страны, но при этом не пользоваться преимуществами заключенных соглашений избегания двойного налогообложения.

Например, *LLC (Limited Liability Company)* в США, *LLP (Limited Liability*

⁷⁰ Официальный текст Модельной конвенции ОЭСР: <http://www.oecd.org/dataoecd/52/34/1914467.pdf>.
Неофициальный перевод:
<http://www.taxpravo.ru/legislation/int/article38431611974468146688481215525363#link1>.

Partnership) в Великобритании, не облагаются корпоративными налогами в стране регистрации (доход сразу же распределяется между владельцами и облагается налогом по ставкам страны, где они проживают). Такие компании не могут подтвердить свою резидентность и не вправе пользоваться преимуществами избежания двойного налогообложения.

Вторая статья типовых моделей конвенции ОЭСР рассматривает виды налогов. Соглашения распространяются только на прямые налоги. Прямые налоги подразумевают налог на прибыль (прирост капитала) организаций, налог на доходы юридических лиц, а также налог на имущество.

Обычно в случае изменения налоговой системы аналогичные налоги, появившиеся взамен устаревших или в дополнение к уже существующим, также подпадают под действие соглашения.

Третья статья соглашений разъясняет термины и дает определения, зачастую определения местного налогового законодательства не совпадают с определениями соглашений. В Российской Федерации, определение дивидендов менее обширно, чем в мировой практике в целом. В данном случае соглашение считается более приоритетным.

Далее статьи соглашения по группам доходов, потребность в соглашениях возникает при международных операциях двух типов: активная коммерческая деятельность или пассивные доходы, например, получение платы за предоставление в пользование собственных ресурсов (лизинг, займы, дивиденды, плата за интеллектуальную собственность и др.). Доходы от коммерческой деятельности нерезидента на территории государства подлежат налогообложению

только при наличии постоянного представительства и в части, относимой к деятельности этого представительства. Следует также отметить, что в соглашениях всегда раскрывается понятие “постоянное представительство”. В конвенции обозначены два базовых критерия определения постоянного представительства.

Первый — существование какой-либо имущественной базы (например, недвижимости или иных активов) или персонала, то есть, необходимо некое физическое присутствие иностранной компании на территории страны. Второй — ведение предпринимательской деятельности, предполагающее использование этого имущества или персонала.

Модельная конвенция предполагает следующее деление доходов. Бюджетные отчисления от дивидендов и процентов практически всегда делятся в пропорции, налог по ставке 5–15% остается в стране источника дохода, затем данная сумма засчитывается компании в стране получения. Роялти (проценты с продаж) подпадают под налог только в стране получателя этого дохода, но в реально действующих соглашениях чаще всего предусмотрено такое же разделение, как для дивидендных так и для процентных выплат.

В отношении налога на имущество и на прибыль от реализации имущества (ст. 13, 22 Конвенции) подход выглядит следующим образом; все связанное с недвижимостью и имуществом, относящимся к постоянному представительству, облагается налогами по месту нахождения имущества; в отношении движимого имущества — в стране владельца. 21 статья конвенции ОЭСР указывает, что все остальные виды дохода, не упомянутые прямо в других статьях соглашения, подлежат

налогообложению только в стране резидентности получателя. Это подразумевает, что в случае возникновения ситуации, которая не подпадает ни под одну статью, налог у источника дохода не взимается.

Злоупотребления международными налоговыми льготами

Несмотря на то, что ОЭСР частично решила проблему “двойных” налогов, могут найтись желающие воспользоваться налоговыми льготами, имея только формальные права на них. На данный момент налоговыми службами многих стран все более разрабатываются различные методики позволяющие различать законное использование налоговых соглашений и уклонения от уплаты налогов. Широко применяется примерно следующая схема: налогооблагаемая база переносится в страну с меньшими налоговыми ставками, обеспечивая компании значительную налоговую экономию. Существует три уровня, на которых налоговые службы ведут борьбу с международным уклонением от уплаты налогов: международный, общенациональный и судебный.

Международный уровень: специальные меры в рамках международных договоров. В последнее время в США и ряде других стран во всех их налоговых соглашениях приводятся параметры тех компаний, которые могут пользоваться соглашениями об избежании двойного налогообложения. Например, если компания больше половины полученных доходов сразу же переводит за рубеж, то воспользоваться соглашениями она не может, налоговые органы проверяют соблюдение таких условий.

Общенациональный уровень: специальные меры, введенные в

рамках национального законодательства. Это строго формальные, определяющие специализированные инструменты борьбы с конкретными способами уменьшения налоговых обязательств. В российском праве таких мер немного, но есть страны, где их несопоставимо больше (например, Налоговый кодекс Великобритании состоит из этих мер на две трети).

*Контроль за трансфертным ценообразованием*⁷¹ подразумевает возможность проверки сделок между взаимозависимыми лицами на предмет их соответствия. Налоговые органы понимают: взаимосвязанные компании могут занижать или завышать цены на товар внутри группы, чтобы прибыль от сделки осталась в более льготной налоговой юрисдикции. Таким образом, в странах, где законодательно установлены правила контроля за трансфертным ценообразованием, налоговые органы сосредоточивают свое внимание на сделках между взаимозависимыми лицами, а также на бартерных операциях и сделках экспорта или импорта товаров или услуг.

Чтобы снизить налоговые риски, в ряде государств предусмотрен такой инструмент, как предварительные соглашения между налогоплательщиками и налоговыми органами о механизме ценообразования. Соответственно, соглашения позволяют налогоплательщикам избежать риска доначисления сумм при проведении налоговых проверок (если соблюдаются условия соглашений). В России такой возможности нет, поэтому под налоговый удар могут попасть и законопослушные компании.

Контроль за недостаточной капитализацией возможен в том случае,

71 Баев С.А. Правовое регулирование трансфертного ценообразования: мировой опыт и российская практика // Законодательство, 2005, № 9.

если деятельность компании финансируется через займы от аффилированных юридических лиц в объемах, больших, чем было бы возможно исходя из ее объективных показателей кредитоспособности. Поскольку данная ситуация может привести к отнесению на расходы избыточных, по мнению налоговиков, сумм процентов по займам, недостаточная капитализация рассматривается как особый случай трансфертного ценообразования. К сожалению, однозначных формальных критериев, разграничивающих ситуации нормальной и недостаточной капитализации, в мировой практике не установлено. При определении сумм процентов, допустимых к вычету из налоговой базы, налоговыми службами применяется комплексная методика, учитывающая процентное покрытие, соотношение собственного и заемного капитала, наличие гарантий третьих лиц и др.

Судебный уровень: судебные доктрины, которые в настоящее время являются наиболее эффективной мерой противодействия международному уходу от налогов. Доктрины возникают в результате принятия серии однотипных судебных решений. В ряде стран (например, в Великобритании) они носят нормативный характер. Условно к этим странам можно причислить и Россию, где решения Высшего арбитражного суда де-факто всегда учитываются нижестоящими судами. В числе основных доктрин следует назвать две: доктрина деловой цели и доктрина превалирования существа над формой.

Доктрина деловой цели предполагает, что любая сделка может быть признана недействительной, если будет доказано, что она не имеет деловой цели. Доктрина позволяет выявить искусственные схемы,

которые формально осуществляются в соответствии с требованиями закона, однако фактически направлены на получение необоснованной налоговой выгоды⁷².

Каждый год налоговые службы выявляют различные модификации таких схем. Наиболее распространенные из них российская ФНС публикует их на своем сайте www.nalog.ru.

Судебная доктрина превалирования существа над формой (*substance over form*) применяется в целях борьбы с уклонением от уплаты налогов. Сущность этой доктрины в том, что именно содержание сделки (а не ее форма) определяет налоговые последствия. Как правило, судебная доктрина превалирования существа над формой применяется налоговыми органами в отношении сделок между аффилированными лицами, поскольку при таких обстоятельствах используемая форма сделки часто имеет минимальные налоговые последствия и выбирается только для целей их снижения.

Таким образом, несмотря на то, что международные соглашения и позволяют компаниям снизить налоговое бремя, при применении этих соглашений на практике следует быть очень осторожным и четко отделять законные способы уменьшения налоговых платежей в бюджет и уклонение от уплаты налогов.

⁷² 7 Подробнее см. Баязитова А.В. Необоснованная налоговая выгода: мифы и реальность. М: Акцион-медиа, 2008.

Правовые проблемы реализации принципа права народов на самоопределение

Грач Кочинян

Аннотация: в статье исследуются правовые проблемы реализации принципа права народов на самоопределение. Нормативные акты, регулирующие принципы международного права. Приводятся примеры реализации данного принципа в современном мире.

Ключевые слова: принципы международного права, право народов на самоопределение, непризнанное государство, субъект международного права.

В мире за период последнего десятилетия XX и начало XXI вв. произошли события, оказавшие большое влияние на глобальную политическую картину, изменившие складывавшийся в течение полувека стратегический баланс сил в мире и способствующие возникновению новых вызовов и угроз, в т.ч. и для России.

На нашей планете произошло множество международных и межнациональных конфликтов. Появились новые государства Южный Судан, Республика Южная Осетия, Восточный Тимор и тд., также произошел правовой прецедент Республики Крым.

В мире идёт борьба за появление новых государств, Страна Басков, Новороссия, Курдистан, Нагорный — Карабах этот список можно продолжить десятками наименований государственных образований

борящихся за независимость.

Этими государствами, было пройдено множество военных, социальных, экономических и политических проблем. Опираясь на принципы МП закрепленные в уставе ООН — представляющие собой основополагающие общепризнанные нормы МП, обладающие высшей юридической силой, нации и народности проживающие на данных территориях создали свои государственные образования.

Реализовав принцип право народов на самоопределение, закрепленный во многих международных документах. Так в соответствии с п. 2 ст. 1 Устава ООН, Организация преследует цели "развивать дружественные отношения между нациями на основе уважения принципа равноправия и самоопределения народов, а также принимать другие соответствующие меры для укрепления всеобщего мира"⁷³.

Дальнейшее развитие данный принцип получил в Декларации о предоставлении независимости колониальным странам и народам, известной также как Декларация о деколонизации, в Заключительном акте ОБСЕ, а именно в главе VIII о равноправии и праве народов распоряжаться своей судьбой в которой сказано следующее:

Государства-участники будут уважать равноправие и право народов распоряжаться своей судьбой, действуя постоянно в соответствии с целями и принципами Устава ООН и соответствующими нормами международного права, включая те, которые относятся к территориальной целостности государств. Исходя из принципа равноправия и права народов распоряжаться своей судьбой, все народы

⁷³ Устав Организации Объединенных Наций (Принят в г. Сан-Франциско 26.06.1945) (26 июня 1945 г.). [Электронный ресурс]. URL: <http://www.un.org/ru/documents/charter/>

всегда имеют право в условиях полной свободы определять, когда и как они желают, свой внутренний и внешний политический статус без вмешательства извне и осуществлять по своему усмотрению свое политическое, экономическое, социальное и культурное развитие. Государства-участники подтверждают всеобщее значение уважения и эффективного осуществления равноправия и права народов распоряжаться своей судьбой для развития дружественных отношений между ними, как и между всеми государствами; они напоминают также о важности исключения любой формы нарушения этого принципа⁷⁴.

Исходя из текста этих документов, мы видим, что возможность реализации принципа народов на самоопределение закрепляется в различных источниках, что подтверждает особую значимость данного вопроса.

Как показывают многие исторические примеры, при попытке осуществления принципа права народов на самоопределение довольно часто происходило нарушение принципа территориальной целостности, что приводило к возникновению дополнительных конфликтных процессов. Довольно сложно в действительности реализовать один принцип без нанесения ущерба другому. Поскольку политика признания или не признания новых государств не дает однозначного ответа на возникший вопрос. Здесь много политически мотивированных подходов и действий, чем пестрит новейшая история.

Так, отделение Косово от Сербии вопреки действующей резолюции СБ ООН 1244 от 1999 г. о территориальной целостности Югославии и Сербии, Международный суд ООН проигнорировал и принял

⁷⁴ Заключительный акт Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе от 1975 г. [Электронный ресурс]. URL: <http://www.osce.org/ru/mc/39505?download=true>

продиктованное политикой консультативное заключение от 22 июля 2010г., суть которого состоит в том, что объявление Косово своей независимости, не нарушает норм международного права. А законное провозглашение независимости Южной Осетии и Абхазии, под влиянием резолюции ГА ООН большинство государств не признало, тем самым создавая проблемы в реализации данного принципа МП.

Так как же унифицировать порядок реализации принципа право народов на самоопределение, как должен выглядеть тот правовой механизм, дающий право на признание народа борющегося за независимость государством, при этом не нарушив иных принципов МП?

Можно привести два примера реализации право народов на самоопределение первый пример Нагорного Карабаха, где реализовать данный принцип не удалось.

Согласно административно-территориальному делению Азербайджанской Республики, территория, контролируемая НКР, является частью Азербайджана. Приверженность территориальной целостности Азербайджанской Республики упоминается в резолюциях Совета Безопасности ООН, Генеральной Ассамблеи ООН и ряда других международных организаций: в 1993 году Советом Безопасности ООН были приняты четыре резолюции, касающиеся Карабахского конфликта, квалифицирующих контроль армянами территорий, находящихся за пределами Нагорного Карабаха, как оккупацию территории Азербайджана армянскими силами⁷⁵, в марте 2008 года Генеральной Ассамблеей ООН была принята резолюция «Положение на

⁷⁵ Резолюция СБ ООН № 822 от 30 апреля 1993 года. [Электронный ресурс]. URL: <http://www.un.org/ru/sc/documents/resolutions/1993.shtml/>

оккупированных территориях Азербайджана», которую поддержали 39 государств-членов ООН (сопредседатели Минской группы ОБСЕ США, Россия и Франция проголосовали против принятия данной резолюции).

В настоящий момент Нагорно-Карабахская Республика не получила признания со стороны государств-членов ООН и не является её членом; в связи с этим в официальных документах государств-членов ООН и образованных ими организациях по отношению к НКР не употребляются некоторые политические категории (президент, премьер-министр, выборы, правительство, парламент, флаг, герб, столица). Для обозначения властей НКР как стороны конфликта в документах ООН и ОБСЕ, связанных с конфликтом, употребляется выражение «руководство Нагорного Карабаха», что, как подчёркивают дипломаты, не рассматривается как формальное признание какого-либо дипломатического или политического статуса региона⁷⁶.

Решение Карабахского конфликта возложено на Минскую группу ОБСЕ — группа сопредседателей стран-членов ОБСЕ, возглавляющая процесс мирного разрешения нагорно-карабахского конфликта между Арменией и Азербайджаном⁷⁷.

Целью Минской группы ОБСЕ является обеспечение постоянного форума для переговоров по мирному разрешению кризиса на базе принципов, обязательств и положений ОБСЕ.

Постоянными членами Минской группы ОБСЕ являются Беларусь, Германия, Италия, Швеция, Финляндия, и Турция, а также Армению и Азербайджан, и на основе ротации Тройка сопредседателей ОБСЕ.

⁷⁶ [Электронный ресурс]. URL: <http://daccess-dds-ny.un.org/doc/UNDOC/GEN/N93/532/33/IMG/N9353233.pdf?OpenElement>

⁷⁷ [Электронный ресурс]. URL: Официальный сайт ОБСЕ. <http://www.osce.org/mg/108427/>.

В настоящее время сопредседателями являются Франция, Российская Федерация, США.

Предметом обсуждения Минской группы ОБСЕ являются статус и безопасность Нагорного Карабаха, беженцы и вынужденные переселенцы.

Минской группой были предложены Мадридские принципы урегулирования нагорно-карабахского конфликта, предложенных ведущим переговоры Азербайджану и Армении в Мадриде в ноябре 2007 года. Часть обновленной версии Мадридских принципов была опубликована 10 июля 2009 года. На данный момент они выглядят следующим образом:

1. Возвращение территорий вокруг Нагорного Карабаха под контроль Азербайджана
2. Предоставление промежуточного статуса для Нагорного Карабаха, обеспечивающего гарантии безопасности и самоуправления
3. Обеспечение коридора, связывающего Армению с Нагорным Карабахом
4. Определение будущего окончательного правового статуса Нагорного Карабаха путем имеющего обязательную юридическую силу волеизъявления
5. Возвращение всех внутренне перемещенных лиц и беженцев в места прежнего проживания
6. Международные гарантии безопасности и проведение миротворческой операции

Мадридские принципы ни к чему не привели Армения представляющая интересы Нагорного Карабаха и Азербайджан не хотят

идти на уступки при этом при любом удобном случае стороны угрожают друг другу возобновлением военных действий и не отходят от воинственной риторики. Население же Карабаха фактически, являются гражданами Армении и находятся под её правовой защитой. Хотя проживают на территории другого государственного образования — Нагорно-Карабахской республики. Вот пример того как не возможно на основе существующих сегодня оснований реализовать принцип право народов на самоопределение.

Другим же примером как мне кажется, являющимся решением данной проблемы является процесс признания Восточного Тимора. В 1960 году ООН внесла В. Тимор в список не самоуправляющихся территорий, ответственность за управление В. Тимором была возложена на Португалию. В 1974 году Португалия как управляющая держава признала право В.Тимора на самоопределение и независимость.

В ноябре 1975 года Революционный фронт за независимость В. Тимора провозгласил независимость страны.

Вскоре в стране вспыхнула гражданская война, в которой одна политическая партия выступала за независимость, от кого бы то ни было, другая за независимость и присоединение к Индонезии. Португалия не могла контролировать ситуацию и ушла из страны.

Португалия недовольная оккупацией В. Тимора Индонезией обратилась в ООН, была принята резолюция ГА ООН №31/53 от 1976 года не признавшая объединение В.Тимора и Индонезии, поскольку народ территории не имел возможность самостоятельно решить свою судьбу. Далее также принимались резолюции ГА ООН, которые требовали соблюдать территориальную целостность В.Тимора, а также

неотъемлемое право народа на самоопределение.

После подписания соглашения между Индонезией и Португалией в целях политического урегулирования ситуации вокруг В. Тимор, было заключено соглашение между Португалией, Индонезией и ООН, целью которых являлось выяснение, согласно ли население В.Тимора на статус субъекта в составе Индонезии.

11 июня 1999 года была создана Миссия ООН в Восточном Тиморе. Она организовала и провела регистрацию избирателей, а также осуществило официальное голосование. 78,5% жителей высказались за независимость от Индонезии.

Позже в В.Тимор была послана группировка Международных сил, которая помогла в восстановлении порядка. В октябре СБ ООН сформировал Временную администрацию ООН в Восточном Тиморе, которая была наделена законодательной и исполнительной властью. Временная администрация установила гражданское правление на всей территории. Позже было сформировано в результате выборов Учредительное собрание, которое провозгласило Конституцию. 20 мая 2002 года Восточный Тимор стал независимым государством.

В действиях ООН прослеживается универсальный механизм реализации право народов на самоопределение, который можно изложить в следующем виде:

Нация борющаяся за независимость обращается в Секретариат ООН, который назначает время совместного заседания Генеральной Ассамблей и Совета Безопасности по вопросу избрания страны уполномоченной провести референдум на данной территории, по вопросу реализации права народов на самоопределение.

Секретариат ООН сообщает государству, на территории которого расположена нация, борющаяся за независимость: время и место совместного заседания по вопросу назначения страны, которая будет уполномочена, провести референдум на данной территории.

На совместном заседании всеми членами ООН избирается страна уполномоченная провести референдум на данной территории по вопросу реализации права народов на самоопределение.

Позже страна уполномоченная провести референдум по вопросу реализации права народов на самоопределение совместно, с представителями назначенными сторонами международного конфликта и представителями генерального секретаря ООН, составляют избирательные списки и проводят голосование, за которым могут следить все члены ООН и Международных организации в виде наблюдателей. По Результатам голосования появляется новое государство, либо признаётся территориальная целостность старого.

Во время проведения референдума и последующих действий в виде избрания представительного органа или принятия конституционного акта, мир и порядок поддерживается войсками ООН под непосредственным руководством Генерального Секретаря ООН и членов Совета Безопасности ООН.

Теоретические подходы к определению и сущности инвестиций.

Сходство и различие инвестиций, сбережений и капиталовложений

Данил Кустов*, Юлия Вострикова*

Глубокие изменения, происходящие в экономике России в ходе реформ, поставили регионы Российской Федерации перед необходимостью адаптации к рыночным условиям. В связи с этим актуальным является разработка и внедрение новых методов, механизмов и инструментов привлечения инвестиций, ориентированных на обеспечение стабильного экономического положения, повышение конкурентоспособности регионов в целях их комплексного социально — экономического развития Российской Федерации.

По мнению Корчагина Ю.А., инвестиции — это финансирование каких-либо проектов с целью прироста определенного блага (нескольких благ), либо вложение в эти проекты с теми же целями неденежных ресурсов: ценных бумаг, материальных ресурсов, интеллектуальных ресурсов (лицензий, патентов, программного обеспечения и пр.) [5, с 7].

Инвестиции являются необходимым фактором развития страны, региона, предприятия или организации. Однако сами по себе

✉ Д.А. Кустов, к.э.н., доцент кафедры регионоведения и экономики зарубежных стран факультета международных отношений ФГБОУ ВПО «Воронежский государственный университет». Первый заместитель директора ОГБУ «Агентство по инвестициям и стратегическим проектам» Правительства Воронежской области.

✉ Ю.А. Вострикова Старший специалист отдела кредитования юридических лиц Операционный офис филиала «Московский» ОАО «АИКБ «Татфондбанк» в г. Воронеже.

инвестиции не являются достаточным фактором успешного развития. Важно как прогнозируются и планируются инвестиции, каким образом организуется инвестиционный процесс, куда территориально направляются инвестиции, на какие цели и во что вкладываются, кто является инвестором и кто реализует проект. В общем, важен весь инвестиционный процесс от начала до конца: предварительный анализ инвестиционного проекта, его мониторинг и коррекция в процессе выполнения, его завершение.

В экономической литературе понятия «сбережения» и «инвестиции» стоят обычно рядом: одно неизбежно предполагает другое. Так, по мнению Дж. Кейнса, сбережения и инвестиции «должны быть равны между собой, поскольку каждая из них равна превышению дохода над потреблением» [4]. По нашему мнению, сбережения являются лишь необходимым звеном инвестиционного процесса. Инвестиции предполагают сбережения, но не все сбережения становятся инвестициями. Например, если денежные средства не используются своим владельцем на потребление, то они являются сбережениями. Однако, оставаясь у своего владельца без движения, они не становятся инвестициями. Инвестициями становятся те сбережения, которые прямо или косвенно используются для расширения производства с целью извлечения дохода в будущем (иногда через несколько лет).

В отечественной литературе советского периода инвестиции рассматривались в основном под углом зрения капиталовложений, и поэтому категория «инвестиции» по существу отождествлялась с категорией «капиталовложения». Под капиталовложениями понимались «затраты на воспроизводство основных фондов, их увеличение и

совершенствование» [9]. Что касается инвестиций, то они трактовались как «долгосрочное вложение капитала в промышленность, сельское хозяйство, транспорт и другие отрасли народного хозяйства» [11].

Из приведенных высказываний следует, что по существу инвестиции не только отождествлялись с капитальными вложениями, но и подчеркивался долгосрочный характер этих вложений. Подобные взгляды были характерны вплоть до недавнего времени. С началом осуществления в нашей стране рыночных реформ точка зрения на содержание категории «инвестиции» стала изменяться, что получило отражение в действующем законодательстве. Так, в Федеральном Законе Российской Федерации «Об инвестиционной деятельности в РФ, осуществляемой в форме капитальных вложений» от 25.02.99 №39-ФЗ, инвестиции определены как «денежные средства, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, имеющие денежную оценку, вкладываемые в объекты предпринимательской деятельности и/или иной деятельности в целях получения прибыли и/или достижения иного полезного эффекта» [1]. В этом определении важно выделить три существенных момента. Во-первых, здесь фактически проводится грань между инвестициями и сбережениями, хотя понятие «сбережения» и не употребляется. Из определения следует, что инвестициями становятся только те сбережения, которые не лежат мертвым грузом, а вкладываются в различные виды деятельности с целью извлечения прибыли и достижения полезного эффекта. Во-вторых, понятие инвестиций не связывается с долгосрочными вложениями. Инвестициями могут быть вложения на любой срок, подпадающие под данное определение. В-третьих, в Законе не устанавливается форма

вложений. Это могут быть денежные средства, ценные бумаги, другое имущество, интеллектуальные ценности, имущественные права.

Указанное выше определение инвестиций требует некоторого пояснения. Так, здесь через запятую перечисляются деньги, ценные бумаги, имущество, и т. д. Однако они становятся инвестициями тогда, когда вкладываются в объекты предпринимательской и других видов деятельности. Владельцы акций и других ценных бумаг уже внесли либо деньги, либо интеллектуальные ценности, либо другое имущество и уже являются инвесторами. Паи, акции и другие ценные бумаги представляют собой уже осуществленные инвестиции. Далее, приведенное выше определение связывает инвестиции с целями получения прибыли (дохода) и достижения полезного эффекта. Действительно, во многих случаях эта цель является главной. Однако инвесторы могут преследовать и преследуют в реальности и иные как экономические, так и неэкономические цели. Поэтому сводить цели инвестирования лишь к получению прибыли неправомерно.

В современной экономической литературе, посвященной финансовым аспектам функционирования экономики, инвестиции являются одной из наиболее часто используемых категорий как на микро-, так и на макроуровне. При этом это понятие трактуется достаточно узко и противоречиво. Так, в одной из первых переводных монографий по рыночной экономике Э. Дж. Долана и Д. Е. Линдея инвестиции на макроуровне определяются как «увеличение объема капитала, функционирующего в экономической системе, т. е. увеличение предложения производительных ресурсов, осуществляемое людьми» [3]. В учебнике «Экономикс» инвестиции характеризуются как

«затраты на производство и накопление средств производства и увеличение материальных запасов» [7]. В этих определениях инвестиции рассматриваются как механизм (способ) увеличения производительных ресурсов общества. Фактически они сужают понятие инвестирования до производственного (реального) инвестирования. При такой трактовке вложения капитала в ценные бумаги, в банковские депозиты уже нельзя относить к категории «инвестиции», так как не происходит увеличения производительных ресурсов общества. В учебнике «Инвестиции» инвестирование в широком смысле определяется как процесс расставания «с деньгами сегодня, чтобы получить большую их сумму в будущем» [10]. При этом выделяются два главных фактора, характеризующих этот процесс, время и риск. Здесь инвестиции рассматриваются как процесс вложения денежных средств с целью получения их большей суммы в будущем. Это также узкая трактовка данной категории, так как инвестирование капитала в реальной действительности происходит не только в денежной, но и в других формах движимого и недвижимого имущества, нематериальных активов. Кроме того, определение инвестиций через вложения, «приносящие выгоды», не совсем корректно, так как существуют инвестиционные проекты, которые не приносят инвесторам непосредственных выгод. Увязывание ожидаемых выгод с длительным периодом времени представляется некорректным, так как многие операции, связанные, в частности, с вложениями в ценные бумаги, изначально рассчитаны на получение разового результата в краткосрочном периоде.

Такие подходы к определению понятия «инвестиции», как правило,

не разделяются авторами, рассматривающими инвестиции на микроуровне. Комбинаторное понятие «инвестиции» основывается на представлении инвестиций как дополнительных вложений к уже имеющимся средствам, т. е. это вложения, направленные на расширение бизнеса или создание условий для повышения эффективности его функционирования. Такой трактовки понятия инвестиции придерживается и Ж. Перар [8]. В частности, такое определение инвестиций содержится в работе Липсиц И.В., Коссов В. В. [6].

В основе диспозиционного понятия инвестиций [2] заложено положение, в соответствии с которым процесс инвестирования предполагает связывание финансовых средств и тем самым уменьшение свободы распоряжения ими предприятием. Этот процесс, с одной стороны, зависит от внешних факторов, а, с другой — оказывает влияние на внешние факторы. Такие вложения могут характеризоваться как открытые системы, в которых реализация инвестиций влияет на функционирование других элементов системы, а на результаты инвестиций влияют решения, касающиеся других элементов системы. Примером подобного рода отношений может служить взаимосвязь между инвестиционной сферой и сферой финансирования. Так, эффективность инвестиций предопределяется наличием финансовых ресурсов, находящихся в распоряжении предприятия. В свою очередь, привлечение финансовых ресурсов в распоряжение предприятия зависит от потенциальной эффективности инвестиционного проекта.

Другим примером взаимосвязанных инвестиций являются вложения в производственную инфраструктуру, которые стимулируют и делают более эффективными вложения в другие сферы.

Различия в трактовках понятия «инвестиции» на микроуровне предопределяются как целями и задачами исследования отдельных авторов, так и многоаспектностью сущностных сторон этой экономической категории. Можно привести и другие трактовки, однако из уже изложенного можно сделать ряд выводов. Первый вывод: понятие «инвестиция» на макро- и микроуровнях наполнено различным содержанием. То, что для отдельного инвестора на микроуровне является инвестицией, например, приобретение какого-либо здания, ценных бумаг на вторичном рынке, не подходит под понятие инвестиции на макроуровне, так как в этом процессе не происходит прироста средств производства и материальных запасов, т. е. не происходит прироста капитала в целом. Второй вывод: понятие «инвестиция» связывается с деятельностью конкретного лица, называемого инвестором. Именно инвестор вкладывает средства (либо собственные, либо заемные) в тот или иной проект.

Третий вывод: инвестиции представляют собой многоаспектные вложения капитала, которые могут реализовываться в различных формах и характеризоваться разнообразными особенностями.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРНЫХ ИСТОЧНИКОВ

1. ФЗ РФ «Об инвестиционной деятельности в РФ, осуществляемой в форме капитальных вложений» от 25.02.99 №39-ФЗ.
2. Блех Ю., Гетце У. Инвестиционные расчеты [Текст] / Перс с немецкого, Калининград, 1997. с. 4.
3. Долан Э. Дж., Линдей Д. «Рынок: микроэкономическая модель». [Текст] / СПб, 1992. с.13.

4. Кейнс Дж. Общая теория занятости, процента и денег [Текст]//Антология экономической классики. М., 1993 с.183.
5. Корчагин Ю.А. «Инвестиционная стратегия». / [Текст] / Ростов н/Д: Феникс, 2006. с 316.
6. Липсиц И.В., Коссов В. В. «Инвестиционный проект: методы подготовки и анализа». [Текст] /М.: Издательство БЕК, 1996. с. 1.
7. Макконел, К. Р., Брю С, Л. «Экономикс». [Текст] / М., 1992. с. 388.
8. Перар Ж. «Управление финансами: с упражнениями». [Текст]/М: Финансы и статистика, 1999. С. 187.
9. Хацкевич, Л.Д. Мотивационный блок, как структурная составляющая организационно-экономического механизма реализации инвестиционной политики предприятия [Текст] / Л.Д. Хацкевич, И.А. Шишкин // Управление инновациями и инвестиционной деятельностью. Материалы Всероссийской научно-практической конференции. Ч.1. — Воронеж, ВГТУ, 2003. — С. 38-41.
10. Шарп, У. Инвестиции [Текст] / У. Шарп, Г. Александер, Дж. Бейли. Пер. с англ. — М.: ИНФРА-М, 1998. — 1028с. — 6000 экз. — ISBN 5-86225-455-2 (рус.) ISBN 0-13-183344-8 (англ.)
11. Экономическая энциклопедия Политическая экономия [Текст]/ Гл. ред. А М. Румянцев М, 1972. Т. 1 с. 548.

О таможенном законодательстве Вьетнама

Нгуен Тхи Тхуи

Аннотация: в статье исследуются таможенное законодательство Вьетнама, и именно нормативно — правовые акты, регулирующие таможенные отношения; анализируются основные законы и подзаконные акты в таможенной сфере; описаны основные положения настоящего таможенного законодательства Вьетнама.

Ключевые слова: таможенное право Вьетнама, таможенное законодательство Вьетнама, характеристика таможенного законодательства, таможенные нормативно — правовые акты, роль Правительства Вьетнама в области таможенного дела, акты Министерств в таможенной сфере, Главное Таможенное Управление.

Customs legislation on Vietnam

Nguyen Thi Thuy

Abstract: the article examines the customs legislation of Viet Nam, and is normative — legal acts regulating custom relations; analyzes the basic laws and regulations in the customs area; describes the main provisions of the customs legislation of Viet Nam.

Keywords: customs law of Viet Nam, customs legislation of Viet Nam, characteristic of the customs legislation, customs regulations — legal acts, the

role of Government in the field of customs, acts of ministries in the customs area, General Department of customs.

Таможенное законодательство — это совокупность нормативных актов и международных договоров, соблюдение которых обеспечивается таможенными службами в области ввоза, вывоза и транзита товаров и которые касаются взимания таможенных пошлин и других сборов либо определяют меры по запрету, ограничению и контролю перемещения товаров через государственные границы.

Во Вьетнаме после дня полного освобождения Севера в 1954 году Правительство Демократической Республики Вьетнам издало постановление № 03 «О таможенных правилах» от 27 февраля 1960 г.⁷⁸ Постановление установило таможенные функции и задачи, таможенные процедуры, таможенный контроль, таможенный мониторинг товаров, транспортных средств экспорта и импорта.

В начальном периоде формирования рыночной экономики, характеризовавшемся нестабильностью, отсутствием правовой базы по смежным отраслям законодательства, в частности, банковскому, валютному, бюджетному, а также отсутствием практики работы таможенных органов, оправдывало отнесение практических механизмов ведения таможенного дела на подзаконный, преимущественно ведомственный уровень нормативного регулирования. Именно эти нормативные акты, а не законы определяют на сегодняшний день порядок таможенного оформления, сроки

⁷⁸ Официальный сайт Юридической Библиотеки.-Электрон. тестовые дан., 2015. — Режим доступа: <http://thuvienphapluat.vn/> — загл. с экрана. — Яз. Вьетн.

нахождения товаров в процессе таможенного оформления, таможенные режимы, вопросы уплаты таможенных платежей.

20 февраля 1990 г. Государственный Совет издал новое постановление⁷⁹ для замены постановления № 03. Новое постановление определяло обновления о экономике Вьетнама в таможенной сфере. Оно указывало таможенные функции, задачи, организационные структуры и концентрировало о правилах таможенных процедур, таможенного контроля, таможенного мониторинга. 33 статьи таможенного постановления устанавливали нормы о таможенных процедурах, таможенном контроле, таможенном мониторинге товаров, багажа и транспортных средств экспорта и импорта. Таможенное постановление от 20 февраля 1990 г. является важной основной правовой базой в государственном управлении о таможне. Оно сыграло важнейшую роль в таможенном управлении, создало положительные условия в защите и развитии внутреннего производства и в увеличении доходов государственного бюджета, активно воздействовало на сферу внешнеэкономических связей.

Для обеспечения постановления Совет Министров (далее Правительство) издал постановление №171 от 27 мая 1991 г.⁸⁰ вместе с правилами о таможенных процедурах и таможенных сборах.

Однако после издания Конституции 1992 года⁸¹ и его требовалось привести в соответствие с политикой развития внешнеэкономического связи государства. Другая проблема заключалась в исполнении

79 Нгуен Дык Винь. Таможенная процедура в экспорте и импорте товаров: учебник. — Ханой, 2003г., с. 11

80 Официальный сайт Юридической Библиотеки.-Электрон. тестовые дан., 2015. — Режим доступа: <http://thuvienphapluat.vn/> — загл. с экрана. — Яз. Вьетн.

81 Официальный сайт Отчественного фронта Вьетнама.-Электрон. тестовые дан., 2015, — Режим доступа: <http://www.mattran.org.vn/> — загл. с экрана. — Яз. Вьетн.

международных договоров об упрощении таможенных процедур, которые Вьетнам подписал.

По этим причинам 29 июня 2001 года Национальным Собранием СРВ был принят Таможенный Закон⁸². Закон вступил в силу с 1 января 2002 года.

19 мая 2005 Национальное Собрание принял Закон о внесении изменений и дополнений в ряд статей Таможенного Закона⁸³. Этот Закон устанавливает понятие "таможенной территории". Таможенная территория СРВ включает в себя районы, находящиеся на территории Социалистической Республики Вьетнам; районы, находящиеся в исключительной экономической зоне СРВ и на континентальном шельфе СРВ искусственные острова, установки и сооружения над которыми СРВ осуществляет юрисдикцию в соответствии с законодательством СРВ.

Для реализации Таможенного Закона Правительство издает постановление № 154 от 15 декабря 2005 г. «О конкретных правилах некоторых статей Таможенного Закона в таможенных процедурах, контроле, таможенном мониторинге»⁸⁴. Министерство финансов и Главное Таможенное Управление СРВ тоже издают некоторые циркуляры, решения⁸⁵.

В СРВ к Таможенному Закону в 2014 году были приняты поправки⁸⁶,

82 Таможенный кодекс СРВ от 29.06.2001г. №29/2001/QН10 (принят Национальным Собранием СРВ).// Официальный интернет-портал Министерства Юстиции СРВ.-Электрон. тестовые дан., 2015. — Режим доступа: <http://moj.gov.vn/> — загл. с экрана. — Яз. Вьетн./Англ.

83 Официальный интернет-портал Министерства Юстиции СРВ.-Электрон. тестовые дан., 2015. — Режим доступа: <http://moj.gov.vn/> — загл. с экрана. — Яз. Вьетн./Англ.

84 Официальный интернет-портал Министерства Юстиции СРВ.-Электрон. тестовые дан., 2015. — Режим доступа: <http://moj.gov.vn/> — загл. с экрана. — Яз. Вьетн./Англ.

85 Нгуен Дык Винь. Таможенная процедура в экспорте и импорте товаров: учебник. — Ханой, 2003г., с. 15

86 Официальный сайт Таможни Вьетнама. — Электрон. тестовые дан., 2015, — Режим доступа: <http://www.customs.gov.vn/> — загл. с экрана. — Яз. Вьетн./Англ.

которые вступили в силу 1 января 2015 года.

Таможенное законодательство СРВ состоит из Таможенного закона и принятых в соответствии с ним иных законов и подзаконных актов. В настоящее время таможенное законодательство СРВ включается в себя:

а) Таможенный Кодекс, б) Коммерческий Кодекс⁸⁷ (он регулирует деятельность международной купли — продажи товаров, в том числе экспорт, импорт, временный ввоз для реэкспорта и временный вывоз для реимпорта, передача экспорта; и деятельность по поручению и получению поручения экспорта и импорта), в) Закон об налоге экспорта и импорта от 14 июня 2005 года⁸⁸, г) Закон о управлении налогом 2006 года⁸⁹.

Таможенный Закон определяет основы таможенного дела в СРВ и направлен на защиту экономического суверенитета и экономической безопасности, активизацию связей вьетнамской экономики с мировым хозяйством, обеспечение защиты прав граждан, хозяйствующих субъектов и государственных органов и соблюдение ими обязанностей в сфере таможенного дела.

Таможенный закон СРВ составляет правовую основу внешнеэкономической деятельности и организации таможенного дела в СРВ, реально сближающий отечественное законодательство с мировой практикой.

Новый Таможенный Закон, вступивший в силу 1 января 2015 года, имеет большое значение в настоящей ситуации. Он является

87 Официальный интернет-портал Министерства Юстиции СРВ.-Электрон. тестовые дан., 2015. — Режим доступа: <http://moj.gov.vn/> — загл. с экрана. — Яз. Вьетн./Англ.

88 Официальный сайт Министерства Промышленности и торговли СРВ.-Электрон. тестовые дан., 2015. — Режим доступа: <http://www.moit.gov.vn/> — загл. с экрана. — Яз. Вьетн./Англ.

89 Официальный интернет-портал Правительства СРВ.-Электрон. тестовые дан., 2015. — Режим доступа: <http://www.chinhphu.vn/> — - загл. с экрана. — Яз. Вьетн./Англ.

комплексными обновлениями таможенной деятельности для создания условия применения современных таможенных управлений в соответствии с международной практикой; для защиты интересов суверенитета и государственной безопасности; он способствует привлечению иностранных инвестиций и повышению конкурентоспособности внутренних и международных компаний; способствует экономическому росту.

Важные содержания Таможенного Закона 2014 представляют собой: применение, объекты применения; таможенную политику; принципы применимые международные договоры, обычные международные практики, связанные с таможней; международное сотрудничество в области таможенного дела; рабочую зону таможни; модернизацию таможенной администрации; координацию в таможенном деле; контроль за осуществлением таможенного законодательства, запрещенные таможенные акты; функции и таможенную организацию; таможенную процедуру, режим контроля, таможенный надзор; организованный сбор, налог и другие доходы экспорта и импорта товаров; борьбу с контрабандой и незаконной перевозкой товаров через границу; таможенную информацию и статистику экспорта и импорта товаров; государственное таможенное управление.

В таможенное законодательство СРВ входят и другие законы, в той или иной степени, регулирующие таможенно–правовые отношения. Комплексный характер таможенных правоотношений обуславливает использование в качестве источников таможенного законодательства правовых норм, содержащихся в законодательных актах ряда иных отраслей вьетнамского права: административного, гражданского,

уголовного, финансового, трудового, земельного, и др..

Таможенные отношения могут регулироваться также указами Председателя, постановлениями Правительства, циркулярами и решениями Министерства финансов, и других Министерств государства и решениями Главного таможенного управления.

Правительство СРВ осуществляет нормотворческую деятельность в области таможенного дела. Оно издает по этим вопросам различные нормативные акты, утверждает различные правила и другие виды актов в данной сфере. Нормативным являются, например, постановление Правительства «О классификации товаров для экспорта и импорта» 2003 г.⁹⁰, «О положении для определения таможенной стоимости экспортных и импортных товаров» от 16 марта 2007 г.⁹¹, «Об электронном таможенном оформлении торговых экспортных и импортных товаров»⁹² и «О поставке, добыче, переработке, использовании информации о пассажирах перед входом во Вьетнам через авиацию» от 09 апреля 2011 г.⁹³, «О правилах географических районов таможенной деятельности и ответственности в координации, предотвращении контрабанды, незаконной транспортировки товаров через границы» от 02 января 2015 г.⁹⁴

Министерство финансов СРВ издают некоторые важные циркуляры, решения. Например, циркуляр № 74 «О руководствах о таможенных

90 Официальный интернет-портал Министерства Юстиции СРВ.-Электрон. тестовые дан., 2015. — Режим доступа: <http://moj.gov.vn/> — загл. с экрана. — Яз. Вьетн./Англ.

91 Официальный интернет-портал Таможенного Отдела провинции Лао Кай.-Электрон. тестовые дан., 2015. — Режим доступа: <http://laosai.gov.vn/> — загл. с экрана. — Яз. Вьетн.

92 Официальный интернет-портал Министерства Финансов СРВ.-Электрон. тестовые дан., 2015. — Режим доступа: <http://www.mof.gov.vn/> — загл. с экрана. — Яз. Вьетн./Англ.

93 Официальный интернет-портал Министерства Юстиции СРВ.-Электрон. тестовые дан., 2015. — Режим доступа: <http://moj.gov.vn/> — загл. с экрана. — Яз. Вьетн./Англ.

94 Официальный сайт Юридической Библиотеки.-Электрон. тестовые дан., 2015. — Режим доступа: <http://thuvienphapluat.vn/> — загл. с экрана. — Яз. Вьетн.

процедурах, контроле, таможенном мониторинге, налоге экспорта и импорта, управлении налогом товаров экспорта и импорта» от 20 апреля 2009 г.⁹⁵; циркуляр № 222 «О руководстве электронных таможенных процедур» от 25 ноября 2009 г.⁹⁶; циркуляр № 128 2013 года «О таможенных процедурах, инспекции и надзоре, экспортной и импортной пошлине и управлении налогом для экспортных и импортных товаров»⁹⁷; циркуляр № 22/2014 «О руководстве таможенных процедур при использовании электронной системы VNACCS»; циркуляр № 156/2011 «О списке товаров Вьетнама для экспорта и импорта»; циркуляр № 164/2013 «Об тарифах экспорта и импорта, льготных тарифах»⁹⁸; циркуляр № 162/2011 «Об льготных импортных тарифах»⁹⁹ и т.д.

Министерство промышленности и торговли, министерство транспорта, министерство сельского хозяйства и развития сельских районов, министерство здравоохранения, министерство науки и технологии издают много актов в области регулирования таможенного дела.

Постоянный Комитет Национального Собрания издает постановления и резолюцию о таможне. В их числе: постановление № 42 «О самообороне в отношении импорта иностранных товаров во Вьетнам» от 25 мая 2005 г., постановление № 41 «О наибольшем благоприятствовании и национальном режиме в международной

95 Официальный сайт Таможни Вьетнама. — Электрон. тестовые дан., 2015, — Режим доступа: <http://www.customs.gov.vn/> — загл. с экрана. — Яз. Вьетн./Англ.

96 Официальный интернет-портал Правительства СРВ.-Электрон. тестовые дан., 2015. — Режим доступа: <http://www.chinhphu.vn/> — - загл. с экрана. — Яз. Вьетн./Англ.

97 Официальный сайт Таможни Вьетнама. — Электрон. тестовые дан., 2015, — Режим доступа: <http://www.customs.gov.vn/> — загл. с экрана. — Яз. Вьетн./Англ.

98 Официальный сайт Центральной базы нормативно-правовых актов СРВ. — Электрон. тестовые дан., 2015, — Режим доступа: <http://vbpl.vn> — загл. с экрана. — Яз. Вьетн.

99 <http://vndoc.com>

торговле» от 25 мая 2005 г., резолюция № 977 «Об выдаче экспортных пошлин по категории налогооблагаемых товарных групп и ставки налога для каждой товарной группы» от 13 декабря 2005 г.

Главное Таможенное Управление является органом Министерства финансов, выполняет функции консультирования и помощи министра финансов в государственном управлении о таможене. Оно также издает много решений в таможенной сфере. Например, решение №1171/QĐ-TCHQ «О правилах процесса таможенных процедур для экспорта и импорта торговых товаров» от 15 июня 2008г. Это решение заменило решение №874/QĐ-TCHQ от 15 мая 2006г. и решение №1951/QĐ-TCHQ от 19 декабря 2002г.; решение №928/QĐ-TCHQ «О процессе управления импортным сырьем для производства экспортных товаров» от 25 мая 2006г.; и др.

Таким образом, в настоящее время таможенное законодательство СРВ регулирует отношения в области таможенного дела, в том числе отношения по установлению порядка перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу, отношения, возникающие в процессе таможенного оформления и таможенного контроля, обжалования актов, действий (бездействия) таможенных органов и их должностных лиц, а также отношения по установлению и применению таможенных режимов, установлению, введению и взиманию таможенных платежей.

Некоторые аспекты международного регулирования трудовой миграции

Юлия Потапова*

Аннотация: В статье анализируются основные мировые тенденции трудовой миграции населения и исследуются некоторые международно-правовые механизмы регулирования международной трудовой миграции.

Ключевые слова: международное трудовое право, международно-правовое регулирование труда, ООН, Международная организация труда, Организация экономического сотрудничества и развития, трудовая миграция.

Some aspects of international regulation of labour migration

Yulia Potapova

Abstract: the article analyzes the main global trends in labour migration and examines some international mechanisms of regulation of international labour migration.

Keywords: international labour law, international legal regulation of labour, international standards of regulation of labour, United Nations Organization, International Labour Organization, Organisation for Economic Co-operation and Development, labour migration.

✉ Потапова Юлия Алексеевна, студентка-магистрант 1 курса юридического факультета Воронежского государственного университета. E-mail: yulia.a.potapova@gmail.com

Согласно Международной организации труда (МОТ)¹⁰⁰, в настоящее время в мире насчитывается 231 миллион международных мигрантов, что составляет порядка трех процентов населения мира. И хотя после 2010-го года наблюдается некоторое замедление темпов международной миграции, что в значительной мере отражает последствия глобального экономического кризиса, данные однозначно указывают на вероятность продолжения роста миграции в обозримом будущем.

Основным фактором, вызывающим международную миграцию, является разный уровень качества жизни людей в странах. Кроме того, различия в уровнях доходов в значительной степени сочетаются с демографическими тенденциями, которые тоже провоцируют миграцию. Рост благосостояния, как правило, отмечается в малых семьях. Поскольку эта связь преобладала в течение достаточно длительного периода времени, во многих странах с высокими уровнями доходов возникла проблема стареющего населения, и поэтому они сталкиваются или в ближайшее время столкнутся со значительной нехваткой рабочей силы. По большей части, миграция связана с трудовой деятельностью. Даже когда поиск достойной работы не является главным мотивом переезда из одной страны в другую, например, когда мигранты вынуждены спастись от конфликтов или последствий изменения климата, в какой-то момент неизбежно возникает вопрос о трудоустройстве.

Субъектами внешней трудовой миграции как одного из видов международной миграции являются трудящиеся-мигранты, которые

100 World of Work Report 2014: Developing with jobs / International Labour Office. 2nd ed. Rev. — Geneva: ILO, 2014, P. 182-184.

занимались, занимаются или будут заниматься оплачиваемой деятельностью в государстве, гражданами которого они не являются. Регулирование внешней трудовой миграции осуществляется посредством международно-правовых договоров как универсального, так и регионального уровня.

Следует отметить, что ни один национальный политический орган не проводит политику открытых дверей в отношении трудовых мигрантов из всех других стран. В реальности происходит в меньшей или большей степени свободное перемещение рабочей силы внутри определенных групп стран в условиях региональных и субрегиональных интеграционных процессов, хотя и не без сопутствующих противоречий. Однако это не меняет того факта, что все правительства продолжают придерживаться принципа прерогативы национального суверенитета для ограничения миграции. Неизбежным следствием исполнения этого принципа является наличие большого числа нелегальных мигрантов.

В общественно-политических дискуссиях миграция все чаще обсуждается с точки зрения прав человека. Однако неспособность или неготовность большинства принимающих государств принять на себя ответственность за соблюдение на своей территории прав мигрантов очевидна. Показательно, что Конвенция ООН 1990 года «О защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей»¹⁰¹ за двенадцать лет с трудом набрала необходимые двадцать ратификаций и вступила в силу только 1 июля 2003 года. Большинство развитых стран так и не ратифицировало эту Конвенцию, что говорит об их неготовности к расширению легитимного пространства трудовой миграции. Россия не

¹⁰¹ Сборник международных правовых документов, регулирующих процессы миграции. — М.: Международная организация по миграции, 1994. — С.162.

участвует в этой конвенции, поскольку большинству ее требований российское законодательство не соответствует. В настоящее время, по оценке миграционной службы России, ежегодно осуществляют трудовую деятельность без официального разрешения в стране от трех до пяти миллионов иностранных граждан¹⁰². Это серьезнейшая проблема для рынка труда. Выгоду из этой ситуации получают недобросовестные работодатели, использующие нелегальных мигрантов практически как рабскую рабочую силу. Либеральные экономисты призывают к большей открытости российского рынка труда для иностранцев, утверждая, что российские работники в любом случае не согласны на непрестижные и низкооплачиваемые места, занимаемые мигрантами, а бедственное положение мигрантов, обусловленное их нелегальным статусом, вызвано строгостью миграционного законодательства. Эта аргументация не вполне правдива. Действительно, полная либерализация миграционного законодательства приведет к улучшению положения мигрантов. Однако российские работники не конкурируют с мигрантами не потому, что они ни при каких условиях не готовы занимать соответствующие рабочие места, а по той причине, что условия, которые предлагаются работодателями в настоящее время, учитывают наличие предложения труда со стороны нелегалов. Если российским работникам предложить достойную оплату и условия труда, существует большая вероятность, что они согласятся занять низкоквалифицированные и, вместе с тем, трудоемкие рабочие места. Нелегальные мигранты соглашались на существующие в целом

102 Тезисы выступления заместителя министра труда и социальной защиты РФ Л. Ельцовой на пленарном заседании 103-й сессии MOT // Сайт Министерства труда и социальной защиты РФ URL: <http://www.rosmintrud.ru/employment/migration/53/>

неблагоприятные условия работы прежде всего по причине катастрофической бедности их собственных государств, и в этом отношении России не желательно фактически объединять собственный рынок труда (и, соответственно, условия труда на нем) с беднейшими государствами.

Выходом из сложившейся сейчас ситуации, как представляется, должно быть увеличение контроля за соблюдением миграционного законодательства, в том числе, возможно, введение визового режима с отдельными странами — массовыми экспортерами нелегальной рабочей силы. Одновременно с этим в отношении имеющихся мигрантов (в том числе, нелегальных) следует применять гуманные международные нормы, обеспечивающие их достойное существование на территории нашей страны. Конвенция ООН 1990 года не препятствует такому контролю, о чем прямо указывается в ее тексте (ст. 79).

В Конвенции приведен ряд прав работников-мигрантов, которые с точки зрения гуманизации целесообразно было бы воспроизвести во внутреннем законодательстве России¹⁰³. К ним можно отнести недопустимость коллективной высылки работников-мигрантов; необходимость рассмотрения каждого случая высылки в индивидуальном порядке и только на основании решения компетентного органа, уполномоченного законом. При этом решение о высылке должно быть предоставлено работнику на языке, который он понимает. До осуществления высылки работник-мигрант должен иметь возможность урегулировать любые претензии, связанные с

103 Лютов Н.Л. Российское трудовое законодательство и международные трудовые стандарты: соответствие и перспективы совершенствования: научно-практическое пособие. — М.: АНО «Центр социально-трудовых прав», 2012. — С.117-119.

причитающейся ему заработной платой или иными платежами. В случае высылки работник и члены его семьи не должны нести расходы, связанные с высылкой. Важны также закрепленные в Конвенции недопустимость ухудшения положения работников-мигрантов по сравнению с работниками страны пребывания в вопросе оплаты и других условий труда, право вступать и участвовать в деятельности профсоюзов наравне с работниками страны пребывания, а также некоторые иные права.

Однако есть положения Конвенции, вызывающие на национальном уровне вопросы о целесообразности ее ратификации. Например, в статье 54 Конвенции указывается, что работникам-мигрантам устанавливается равный режим с гражданами государства работы по найму в отношении защиты против увольнения; пособий по безработице; доступа к программам общественных работ, проводимых в целях борьбы с безработицей. И хотя эти права предоставляются с учетом разрешительного порядка допуска иностранных работников на внутренний рынок труда, не очевидно, почему меры, направленные на обеспечение занятости и улучшение положения безработных, должны распространяться не только на граждан государства, но и на иностранцев. Это противоречит идее приоритета для собственных граждан на рынке труда, составляющей неотъемлемый элемент национальной политики в области занятости. Поскольку Конвенция 1990 года не допускает частичной ратификации отдельных ее положений, вряд ли в обозримой перспективе она будет ратифицирована Российской Федерацией.

Меры по стимулированию интеграции мигрантов, как правило,

становятся необходимым элементом миграционной политики государства. В международном опыте применяются различные модели интеграции мигрантов. Так, в миграционной политике западноевропейских стран наблюдается тенденция совершенствования механизмов отбора мигрантов и содействие их интеграции¹⁰⁴. Например, Законом об иммиграции, принятым в Германии в 2004 году, была введена более простая по сравнению с существовавшей ранее система разрешений на проживание в стране: существует два вида разрешений на временное и постоянное проживание. Кроме того, миграционная политика Германии предусматривает посещение мигрантами специальных интеграционных курсов для изучения языка и культурных реалий принимающей страны. Вновь прибывшим мигрантам, не прошедшим интеграционное обучение, может быть отказано в продлении вида на жительство, а уже проживающим — снизить социальные пособия. Действующая во Франции модель интеграции мигрантов также предусматривает обязательное посещение интеграционных курсов, при успешном прохождении которых правительство Франции гарантирует выдачу вида на жительство сроком на десять лет¹⁰⁵.

Общая тенденция в сфере политики такова, что чем выше уровень квалификации работника, тем легче ему въехать в страну и обосноваться в ней. Организация экономического сотрудничества и развития отмечает, что страны могут быть менее готовыми к приему малоквалифицированных работников, даже если они востребованы, в

104 Зинченко Н.Н. Международное миграционное право: основы теории и практики. — М.: Научная книга, 2011. — С.80.

105 Денисенко М. Изменения в иммиграционной политике развитых стран // Отечественные записки. — 2004. — № 4. — С.231.

силу опасений того, что они не смогут найти работу в долгосрочной перспективе и им будет относительно труднее интегрироваться в общество¹⁰⁶. Этим объясняется усиление фактической сегрегации между концентрированной группой менее квалифицированных работников, приезжающих по программам временной миграции, и более квалифицированными работниками, у которых гораздо больше шансов получить постоянный вид на жительство.

Каждое государство выбирает индивидуальные методы формирования миграционной политики, при этом в качестве ориентира выступают международно-правовые нормы и принципы, закрепляющие основные права и свободы человека. Многие страны не являются участниками конвенций, закрепляющих указанные принципы, следовательно, нормы этих конвенций не имеют обязательной юридической силы для таких стран. Тем не менее, практика показывает, что государства при формировании национальных миграционных политик зачастую ориентируются именно на вышеуказанные нормы и принципы международного права.

106 ОЭСР: International Migration Outlook 2008, Part II: Management of low-skilled labour migration.

**Некоторые аспекты соотношения международного права и
национального права. (сущность основных теории соотношения
международного права и внутригосударственного права. Проблема
соотношения в РФ)**

Владимир Сапронов*

Аннотация: *Вопрос взаимодействия двух самостоятельных систем права в настоящий день является весьма актуальным для любого государства. Существование двух основных концепций соотношения международного права, нацелено не просто на построение неких юридических догматов, которые используются только в теории, но и прежде всего их целью является практическое упорядочивание взаимодействия между двумя системами. В связи с тем, что на практике за частую возникают правовые коллизии между нормами двух систем, то для того что бы такие коллизии, если не сгладить полностью, то хотя бы свести до минимума, но для этого следует прежде всего определить место международного права в высших законодательных актах государств. Более подробно этот вопрос будет рассмотрен на примере законодательства РФ.*

Ключевые слова: *Монистическая концепция, Дуалистическая концепция, Реализация, Имплементация, Международное право, Внутригосударственное(национальное) право, Конституция.*

✉ Студент 3 курса д/о ФГБОУ ВПО ВГУ, юридический факультет

Some aspects of correlation of International and national law.

(substance of basic theory, the correlation of international and national law. The problem of correlation in the Russian Federation)

Vladimir Sapronov*

Abstract: *the problem of interaction of two separate systems of law in the present day is very important for any state. The existence of two main concepts of the relationship between international law, do not just focus on the construction of certain legal doctrines, which are used only in theory, but above all, their purpose is the practical ordering of the interaction between the two systems. Due to the fact that, in practice, the frequent legal conflicts occur between two systems, for such conflicts, if not completely smooth, then at least to minimize, but to do this we must first define the place of international law in the Supreme legislative acts of States. In more detail this issue will be discussed on the example of Russian legislation.*

Keywords: *Monistic concept, a Dualistic conception, Realization, Implementation, International law, Domestic(national) law, Constitution.*

Международное право является самостоятельной системой права. Хотя существует ряд ученых которые считают, что международное право есть часть внутрегосударственного права. В теории международного права существуют 2 концепции соотношения международного и внутринационального права: 1) Монистическая концепция исходит из

✉ Student of the 3rd course of higher professional education of Voronezh state University, faculty of law

примата либо национального, либо международного права. 2) Дуалистическая концепция, которая рассматривает МП и право внутригосударственное как самостоятельные, равнопорядковые системы права.¹⁰⁷ Существование двух концепций обусловлено прежде всего их прикладным значением. Но для начала следует детально рассмотреть модели первой концепции. Таких моделей в современной теории международного права время сложилось всего две. Критерием дифференциации служит юридическая сила норм, закрепленных в двух самостоятельных системах права. Соответственно существуют модели законодательств стран в которых приоритет имеют нормы международного права, а есть модели в которых приоритет имеют нормы национального права. Теории примата национального права получили распространение в конце 19-началае 20 веков, преимущественно в работах А.Цорна, А. Лассона, Е.Кауфмана, М. Венцеля, которые основывались на взглядах Г. Гегеля, считавшего международное право «внешнегосударственным», что в свою очередь привело к существованию теории международного права, под которым оно понималась как «сумма внешнегосударственного права различных стран». один из ее видных представителей — Цорн отмечал, что "международное право юридически является правом лишь тогда, если и поскольку оно является государственным правом", а "нормы международные являются правовыми нормами тогда, если они проявляют себя как составная часть национального права" Особенное развитие эта теория получила в период нарастания германского милитаризма, чем оправдывались мировые войны.¹⁰⁸ Однако на

107 Бирюков П.Н. Международное право: учеб, для вузов. — 6-е изд. — М.:Юрайт, 2013. — С.170.

108 Левин Д.Б. История международного права. М., 1962. С.11-12.

сегодняшний день данная модель по своей сути обречена и вряд ли найдется хотя бы одно цивилизованное государство, которое придаст меньшую юридическую силу основным принципам и нормам МП. В противном случае данные государства могут быть просто изолированы от мирового сообщества. Находится в состоянии «нон грата», ибо не одно здравомыслящее правительство другого государства не вступит в отношения с данным государством, ввиду отсутствия правовых механизмов регулирующих межгосударственные правоотношения. Теория же относительно примата норм международного права над государственным правом так же не безупречна » проблема безусловного примата МП над национальным правом прослеживаться на рубеже нескольких десятилетий, причем над решением этой проблемы трудились и продолжают трудиться многие ученые юристы. Так например Х. Кельзен в его нормативистском учении о праве данная теория предполагает существование единой универсальной системы права, которая охватывает правопорядки различных уровней. Все право развивается в рамках так называемой «основной нормы», которая, по словам Кельзена, «определяет основной фактор правотворчества так, что ее можно назвать конституцией в смысле правовой логики, в отличие от конституции в смысле позитивного права»¹⁰⁹. Международное право имеет приоритетное значение по отношению к остальным нормам права. Оно занимает верхушку иерархической нормативной пирамиды и определяет юридическую действительность остальных правопорядков. Кельзен не разрывает государство и право. Для него государство — не политический институт, который впоследствии связывает себя своими

¹⁰⁹ Нерсисянц В.С. Философия права .М., 1997. С.594.

же нормами права. Государство для Кельзена — изначально правовое образование. Оно может существовать только в своих юридических актах. Утверждая примат международного права, Кельзен отрицает государственный суверенитет, что в свою очередь противоречит сущности государства как главного политического института, призванного регулировать общественные отношения на определенной территории. Собственно это же и отмечает Г. Л. Сайдлер:

«Это приводит к признанию того, что международное право стоит над государствами, лишенными поэтому силою вещей суверенитета в пользу стоящей над ними организации «civita maxima». Таким путем компетенция государства максимально ограничивается, ибо государства считаются только органами международного общения.¹¹⁰»

Фактически теория монизма (с приматом МП) подразумевает определенное ограничение государственного суверенитета, но лишь в некотором смысле. Так например достаточно рассмотреть положения Международного документа (Венской конвенцией о праве международных договоров 1969), который содержит определенные нормы, на основе диспозиций которых можно сделать вывод о том, что международный договор не создает обязательств или прав для государства без его на то согласия. Фактически при заключении международного договора государства действуют как равные, независимые субъекты. Договорные отношения между государствами подобны гражданско-правовым отношениям, для сторон которых, характерна экономическая обособленность друг от друга, и вопросы вступления в те или иные отношения прежде всего зависят от воли

¹¹⁰ Сайдлер Г.Л. Юридические доктрины империализма. М., 1959. С.95.

субъекта, что характерно и для государства, на которое народом возложены функции представительства его интересов и обеспечения удовлетворения его потребностей.

Тем не менее исходя из исторических условий развития и принимая во внимание современные реалии Монизм вполне оправдывает себя. Так по мнению ряда ученых (П. Гуггенхайм, Г. Дам, Т. Перасси) МП- Это результат согласования их воли, выражение коллективной мудрости и общечеловеческих ценностей. Примат международного права над внутренним — нормативное отражение верховенства общечеловеческих ценностей и интересов над всеми иными (национальными, классовыми и т. д.) ценностями и интересами. На сегодняшний день в большинстве демократических стран мира как раз доминирует монистическая концепция с приматом международного права. Так например (ст 25 Основного закона ФРГ « общепризнанные нормы международного права являются составной частью федерального права. Они имеют преимущество перед законам...»¹¹¹ ст 55 конституции Франции «договоры или соглашения должным образом ратифицированные или одобренные, с момента их опубликования имеют силу, превышающую силу внутренних законов.»¹¹² ст 15 Конституции РФ « общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы»¹¹³. Если международным договором предусмотрены иные правила чем предусмотренные законом применяются правила международного

¹¹¹ Маклаков В.В. Конституции зарубежных государств: учеб, для вузов. -2-е изд. -М. : БЕК, 1999. — С. 147.

¹¹² Маклаков В.В. Конституции зарубежных государств: учеб, для вузов. -2-е изд. -М. : БЕК, 1999. -С. 108.

¹¹³ Официальный текст Конституции РФ с внесенными в нее поправками от 30.12.2008 опубликован в изданиях/Российская газета", N 7, 21.01.2009.

договора»

Наряду с монистической концепцией и ее формами, как было ранее сказано, существует концепция дуалистическая. Основоположниками данной концепции являлись: Г. Трипел, Анцилотти, Вальц, Менцель. Дуалистическая теория на сегодняшний момент является одной из наиболее умеренных теории соотношения международного и внутригосударственного права, которая предполагает наличие двух равноправных систем права, постоянно взаимодействующих друг с другом. «Каждая из правовых систем, присутствующих на международной арене, — справедливо замечает А. А. Рубанов, — призвана регулировать свой собственный круг отношений. Однако такое предназначение не ведет к замкнутости и самоизоляции. Уместно повторить, что все правовые системы в сегодняшнем мире взаимосвязаны. Национальное право каждой страны связано с правом других стран, а также с международным правом, международное право — с правом всех стран, существующих в мире». ¹¹⁴

В 1899 г. видный немецкий ученый, один из основоположников данной теории Г. Трипель издал монографию «Международное и внутригосударственное право», в которой изложил теорию дуализма. Трипель писал:

«Международное и внутригосударственное право суть не только различные отрасли права, но и различные правопорядки. Это два круга, которые тесно соприкасаются, но никогда не пересекаются¹¹⁵.»

Фактически доктрина дуализма сводится к тому, что

¹¹⁴ Тихомирова Ю.А. Публичное право. М., 1995. С. 10-13.

¹¹⁵ Мюллерсон Р.А. Соотношение международного и национального права. М., 1982. С.10-11.

международное право не зависит от воли какого-то одного государства, поскольку оно выражает общую волю всех государств. Каждое государство обязано добросовестно выполнять свои международно-правовые обязательства. Однако государство вольно самостоятельно определять, каким образом оно будет реализовывать данные обязательства.

Дуалистическая концепция на сегодняшний день не существует в так называемом ее чистом виде, ибо данное соотношение есть идеальная модель существования двух правовых систем в конкретном государстве, при котором исключаются правовые коллизии. Тем не менее под определенные критерии, характерные для дуализма можно подвести ряд положений, содержащихся в основных законах государств. Например Конституции Испании (Статья 96. 1. Заключенные в соответствии с законом и официально опубликованные в Испании международные договоры составляют часть ее внутреннего законодательства. Их положения могут быть отменены, изменены или приостановлены только в порядке, указанном в самих договорах или в соответствии с общими нормами международного права.) Статья 95. 1. Заключению международного договора, содержащего положения, противоречащие Конституции, должен предшествовать предварительный пересмотр Конституции.»¹¹⁶ Так же в качестве примера дуализма можно привести пример соотношения национального права стран участниц ЕС и права ЕС. Принятие учредительного документа ЕС потребовало внесение изменений в ст 29 конституции Ирландии: «Никакие положения конституции не лишают

¹¹⁶ Маклаков В.В. Конституции зарубежных государств: учеб, для вузов. -2-е изд. -М. : БЕК, 1999. — С. 193.

силы изданные законы, которые вытекают из членства в Европейском союзе и сообществах и не препятствуют изданию законов, принятию актов или мер одобренных ЕС, сообществами или их институтами.....», а так же принятие Билля о 18 поправке к Конституции Ирландии во исполнение Амстердамского договора 22 мая 1998 г. Справедливости ради стоит заметить, что данные изменения внесенные в национальную конституцию по своей сути напоминают определенный примат норм ЕС, причем в праве ЕС, закреплено положение, касаемое приоритетного значения права ЕС. Таким образом можно прийти к выводу о том, что дуализм в чистом виде практически невозможен, Поэтому справедливости ради стоит привести высказывание Черниченко С.В, «В любом случаи осуществление МП не происходит без осуществления внутригосударственного права,»¹¹⁷ В связи с этим можно так же сделать вывод о том, что дуализм на современном этапе общественно развития не существует, в связи с этим коллизий между международным и национальным правом не избежать. Разрешать данные коллизии нужно при помощи законодательно установленного механизма реализации норм международного права, который бы устанавливал унифицированный порядок их применения и закреплял преимущество норм той или иной системы права.

Что же касается соотношения международного и внутригосударственного права в РФ, то здесь стоит провести краткий анализ законодательной и правоприменительной практики в сфере реализации норм МП в РФ. Исходя из содержания ст 15 Конституции РФ,

¹¹⁷ Галушко Д.В. Правовые и институциональные основы взаимодействия ЕС и Ирландии. издательско-полиграфический центр Воронежского государственного университета. , 2008. С.73-76, С. 86-87.

можно сделать вывод о том, что международные договоры, общепризнанные принципы и нормы МП являются составной частью правовой системы РФ, но здесь следует сразу же отметить тот факт, что в науке и теории МП, отсутствуют такие понятия как общепризнанные принципы и нормы МП (существуют лишь основные нормы и принципы).¹¹⁸ Не совсем удачную попытку истолковать положения общепризнанных норм и принципов предприняли высшие суды РФ, что привело к еще более абсурдным выводам. Возвращаясь к положениям ст. 15 Конституции РФ, так же следует выделить особенность, касающуюся разрешений коллизий между МП и национальным правом. По этому поводу законодатель распорядился следующим образом, что если международным договором предусмотрены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. На первый взгляд все достаточно просто и понятно, что воля законодателя была направлена на установление примата норм МП над национальным правом, однако он не учел, что в МП существуют четыре источника МП, лишь одним из которых являются международные договоры.

Что же касается реализации норм МП, то ст.15 ФЗ « О международных договорах РФ» закрепляет положение о том, что международные договоры, затрагивающие определенные отрасли и сферы, подлежат ратификации, путем издания акта о ратификации, имеющего силу федерального закона, а в науке МП данный акт принято называть трансформационным.¹¹⁹ Что же касается других отраслей и

¹¹⁸ Официальный текст Конституции РФ с внесенными в нее поправками от 30.12.2008 опубликован в изданиях/Российская газета", N 7, 21.01.2009.

¹¹⁹ О международных договорах Российской Федерации: федер. закон Рос.Федерации от 15 июля 1995 г. N 101-ФЗ: Принят Гос. Думой Федер. Собр. Рос. Федерации 16 июня 1995 г. одобр. Советом

сфер общественной жизни, не перечисленных в данном ФЗ, то здесь есть определенный пробел, который постарался компенсировать Верховный суд РФ в Постановлении Пленума ВСРФ от 10.10. 2003 №5 « О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров РФ» Он разъясняет относительно положений ФЗ « О международных договорах РФ» о непосредственном применении опубликованных международных договоров, не требующих издания внутригосударственных актов. Основанием для непосредственного применения такого акта, поясняет пленум ВСРФ, должны быть соблюдены определенные условия, вытекающие из положений ст. 15 Конституции РФ, международный договор, должен относиться к актам, не требующим внесения изменений во внутреннее законодательство, а так же быть опубликованным и принятым путем одним из перечисленных действий, предусмотренных в ст. 6 ФЗ « О международных договорах РФ» Но это лишь касается положений тех международных договоров, которые не затрагивают внутрегосударственные отношения и не влекут за собой противоречие.¹²⁰ Кроме того для придания им юридической силы, следует так же провести ряд юридически значимых действий на внутригосударственном уровне, что опять таки позволяет сделать вывод о тесной связи национального и международного права. На основе всего выше указанного следует сделать определенный вывод о том, что несмотря на несовершенство законодательно закрепленной конструкции соотношения норм международного права и ,но принимая во внимание мысль заложенную законодателем в эти нормы, а так же

Федерации Федер. Собр. Рос. Федерации 15 июля 1995 г.// Рос. газ. — 1995.- 21 июля.

120 Бирюков П.Н. Международное право: учеб, для вузов. — 6-е изд. — М.:Юрайт, 2013. — С.170.

ориентируясь на судебное толкование, можно сделать вывод о том, что соотношение права РФ и МП, представляет собой конструкцию характерную для монизма, использующего в качестве примата нормы МП.

Подводя итоги можно с определенной степенью вероятности сказать, что проблема соотношения норм международного и национального права будет оставаться актуальной еще достаточно длительное время, так как в теории до сих пор не сложилось единого мнения и здесь весьма уместно привести поговорку: «Два юриста-три мнения», что же касается практики, то она еще более неоднозначна нежели теория. Именно ориентируясь на происходящие в мире события, на способы построения правовых систем, методы их осуществления, в науке начинает зарождаться «тринистическая» теория, которая по сути делит право на три системы. Но на мой взгляд данная новоиспеченная концепция не совсем обоснована и моя точка зрения сводиться к тому, что нормы международного права-основные нормы, которые должны применяться в идеальном варианте согласовано с национальным правом, либо если такое согласование не достигается, то большую юридическую силу должно иметь международное право.

Права национальных меньшинств в Бельгии

Дмитрий Сарычев*

Аннотация. В статье рассматривается история возникновения этнических групп в Бельгии. Описываются возникшие между ними противоречия. Анализируются предпринятые шаги для их урегулирования.

Ключевые слова: Этнический конфликт, Фландрия, Валлония, Сообщества.

The rights of national minorities in Belgium

Dmitry Sarychev*

Abstract. The article deals with the history of ethnic groups in Belgium. Describes the contradictions arising between them. Examines the steps taken to resolve them

Keywords: Ethnic conflict, Flanders, Wallonia, the Community

В Бельгии существуют две большие этнические группы населения: нидерландоговорящие фламандцы и франкоговорящие валлоны. Особое место занимает франкоговорящее население Брюсселя, которое не поддается столь однозначной классификации. С точки зрения

✉ Магистрант кафедры международного и европейского права ВГУ

✉ Master-student of the International and European law, VSU

антропологии этническая группа — это "любая группа людей, которая определяет себя и отделена от других групп, с которыми она взаимодействует и сосуществует, с точки зрения определенного критерия или критериев, которые могут быть лингвистическими, расовыми или культурными" ¹²¹.

Старейшим этническим движением является фламандское, которое ведет свое происхождение от движения за равноправие языка. С приобретением Бельгией независимости в 1830 г. франкофонный характер страны становится очевидным, и нидерландский/фламандский язык повсеместно дискриминируется, а официальным языком становится французский. Только деятельность Фламандского, а позже и Валлонского движения привела к изменению ситуации, и, начиная со второй половины XX в. были предприняты реальные шаги по внедрению нидерландского языка в различные сферы общественной жизни. В 1963 г. нидерландский язык получил официальный статус государственного наряду с французским ¹²².

В силу исторических причин между большинством фламандцев, с одной стороны, и большинством франкофонов, с другой, существует поле идеологической напряженности. Господствующие идеологии у франкоязычных — социалистическая и либеральная, фламандцы же традиционно придерживаются христианских ценностей. И, несмотря на смягчающее влияние принципа плюрализма мнений, между бельгийским Севером и Югом наблюдается противостояние в области политики и идеологии.

Еще одной областью противоречий можно назвать, социально-

¹²¹ Seymour-Smith Ch. Dictionary of Anthropology. New York: G.K. Hall & Co. 1986. P. 95.

¹²² Mabille X. Histoire politique de la Belgique. BXL, 1986. P. 211

экономическое противостояние. До середины XX в. Валлония фактически «кормила» Фландрию, обеспечивая львиную долю национального продукта Бельгии. После второй мировой войны Север и Юг поменялись ролями. Фландрия превратилась в локомотив экономики страны, а Валлонию захлестнула волна безработицы, прежде всего из-за кризиса в горнодобывающей отрасли. В результате усилилось Валлонское движение, и Юг стал более настойчиво требовать большей самостоятельности в сфере экономики.

В глазах франкоязычной элиты, которая управляла страной, фламандский/нидерландский язык представлял не только угрозу для только что завоеванного единства страны, но и якобы стоял на пути "прогресса". Французский был для них единственным подходящим языком для политики, экономики и науки; он же являлся и языком культуры. Фламандцы из средних слоев, которые умели читать и писать, выступали против дискриминации и требовали для фламандского языка места в общественной жизни. Это движение, в основе своей литературное, стало в первой половине XX в. настоящим фламандским национальным движением. Под влиянием демократизации общества и повышения уровня образования все больше фламандцев начали связывать свое социально-экономическое отставание с неравноправным статусом своего языка. Этническая приверженность (идентификация) проявилась в создании фламандских национальных партий и целого ряда обществ для защиты собственно фламандских интересов. Давление, которое этнические партии и движения оказывали на традиционные партии (католические, либеральные, социалистические), было настолько велико, что в 1962-1963 гг.

фламандское движение выиграло важнейшую битву: нидерландский стал единственным официальным языком во Фландрии, французский — в Валлонии и немецкий — в небольших областях Восточной Бельгии. В Брюсселе в официальных учреждениях разрешалось пользоваться французским и фламандским языками. В частной жизни каждый имел право говорить на том языке, на котором пожелает.

Валлонское сознание всегда было неким смещением региональных и языковых элементов. Позиция местного валлонского движения по отношению к франкоговорящим жителям Брюсселя характеризовалась большей определенностью, что сохранилось до сегодняшнего дня. Поиск равновесия между требованием большей автономии для Валлонии, с одной стороны, и поддержанием "солидарности" между валлонами и остальными франкоязычными бельгийцами (в Брюсселе и его окрестностях) — с другой, оказался делом непростым. Валлонское движение обеспокоено тем, что фламандцы могут занять доминирующую позицию. По численности населения валлоны всегда были меньшинством в Бельгии. Уступки требованиям фламандцев в конце XIX в. рассматривались как первый шаг на пути к будущему фламандскому господству. Поэтому неудивительно, что вначале лидеры валлонского движения столь сильно хотели сохранения централизованного унитарного франкоязычного бельгийского государства. Когда в 1919 г. было введено всеобщее прямое избирательное право (один человек — один голос), валлонов охватил страх перед численным преимуществом фламандцев. По прошествии времени региональное направление в валлонском движении одержало верх. Его лидеры требовали большей автономии для Валлонии.

Опасение доминирования Фландрии еще больше возросло после Второй мировой войны, когда Фландрия стала экономически более преуспевающим регионом. Тяжелая промышленность, которая была развита в Валлонии, устаревала, а инвестиции в новые технологии и отрасли промышленности делались в основном во Фландрии. В тех местах, где для приверженцев валлонского движения приоритетом еще оставалась франкоязычная солидарность, именно франкоязычные брюссельцы решительно поддерживали интересы франкоязычных жителей. Особенно это характерно для периода после 1960-х годов. Франкоязычная партия была создана для того, чтобы защищать интересы франкоязычных брюссельцев. Подавляющее большинство франкоговорящих брюссельцев традиционно не говорило по-нидерландски, боясь потерять свое привилегированное положение во франкоязычной Бельгии.¹²³ Начиная с 1962-1963 гг., необходимостью стала двуязычность, так как в располагавшейся в Брюсселе общенациональной администрации открылось большое количество вакансий. Поскольку большинство фламандцев говорили по-французски, а большинство франкофонов, напротив, не владели нидерландским, эта двуязычность была выгодна для фламандцев и невыгодна для франкоговорящих. До сих пор франкоязычные брюссельцы не устают говорить о важности объединения франкоязычных сил против того, что называется фламандским "доминированием".¹²⁴

Исходя из этого мы видим, что в Бельгии возникли две формы

123 Maddens B., Beerten R., Billiet J. O dierbaar België? Het natiebewustzijn van Vlamingen en Walen. Leuven: IPSO, KUL, 1994. P. 11.

124 Fontein G. De zes faciliteitengemeenten, Brussel: Grammens, 1984. P. 48-50.

региональной этнической идентификации и мобилизации. Фламандское движение, возникшее ранее, требовало языковой и культурной автономии, т.е. положения, способствовавшего признанию и развитию собственного языка и культуры. Валлонское движение, как реакция на фламандское, требовало региональной автономии — самоуправления в социальных и экономических вопросах. Конечной целью было преодоление экономического кризиса в своем регионе. Следствием этой двойной динамики стало требование франкоязычных брюссельцев превратить их город в самостоятельную полноправную область.

Выполнение этих требований было проблематично из-за географического положения Брюсселя — внутри Фландрии. По мнению фламандцев, вся область, прилегающая к Брюсселю, должна стать неотъемлемой частью Фламандского сообщества. Валлоны не могут смириться с тем, что 800 тыс. франкоязычных граждан подпадут под управление фламандцев. По их мнению, Брюссель должен стать особой областью. Иначе говоря, фламандцы и валлоны стоят на противоположных позициях. При этом компромисс возможен, когда обе стороны идут на уступки, делая шаг навстречу друг другу. Единственным возможным вариантом разделения государства на сообщества является предоставление автономии языковым общинам (регионализация государства с предоставлением автономии областям). Так и случилось. В результате четырех следовавших друг за другом реформ государственной системы (1970/71, 1980/81, 1988 и 1993 гг.) Бельгия стала федеративным государством с тремя сообществами (Фламандским, Франкоязычным, Немецкоязычным) и тремя областями (Фламандской, Валлонской и Брюссельской).

Вопросы, в решении которых сообщества соответственно облечены полномочиями областей, особого рода. Области уполномочены заниматься целым рядом проблем, касающихся экономики и окружающей среды, проведения общественных работ, организации работы транспорта, поддержания общественного порядка и решения задач, связанных с местным самоуправлением. Сообщества, напротив, имеют полномочия, касающиеся культуры, образования и языка, а также личных дел граждан¹²⁵.

Бельгийский этнический конфликт был разрешен не только благодаря предоставлению автономии фламандцам и валлонам (франкоязычным) в решении вопросов, отнесенных к ведению областей и языковых сообществ, но и посредством допущения в некоторой степени асимметрии в законодательных и исполнительных институтах. Фламандцы придают большее значение сообществу, неотъемлемую часть которого составляют фламандские жители Брюсселя (всего 3% всех фламандцев). Это означает, что брюссельские фламандцы почти не обладают законодательными полномочиями в вопросах, касающихся дел сообщества. С валлонской стороны, напротив, уделяется больше внимания областям, а именно Валлонской и Брюссельской. Когда в 1994 г. Валлонская область заимствовала у Франкоязычного сообщества большую часть полномочий, франкоязычные брюссельцы (17% всех франкоязычных в Бельгии) получили свои собственные законодательные полномочия по вопросам сообщества (ввиду того, что Брюссельская область была не уполномочена решать вопросы сообщества). Следствием всего этого явилось то, что Бельгия де-факто

125 Talmon J.L. The Origins of Totalitarian Democracy. Harmondsworth: Penguin books, 1959

стала биполярным федеральным государством, в котором Фламандское сообщество и Валлонская область играют первые роли, а Брюссельская область и Немецкоязычное сообщество являются младшими составляющими.

Безусловно, проведение языковой границы неизбежно должно было вызвать недовольствие тех, кто "случайно" оказался проживающим по "чужую" сторону. Хотя в данный момент с лингвистической точки зрения ни один из языков не представляет опасности для другого, продолжает существовать небольшое недовольство. Более того, это существующее недовольство не решается федерализацией бельгийского государства. Соответственно из-за остающейся относительной неудовлетворенности кажущаяся такой стабильной бельгийская конструкция является потенциально неустойчивой. Эта потенциальная нестабильность и заключается в сегодняшней взаимной независимости позиции фламандского меньшинства в Брюсселе, с одной стороны, и позиции франкоговорящего меньшинства во Фламандской области, т.е. в Брюссельской периферии, — с другой. Во всяком случае, в сегодняшней дискуссии обе позиции связаны друг с другом. Компромиссы, которые регулируют положение обоих языковых меньшинств, именно потому и сработали, что они в конечном счете формируют сложное целое, состоящее из поддерживающих друг друга в равновесии договоренностей/условий. В случае одностороннего расторжения подобных договоренностей вся конструкция может развалиться. Поэтому как фламандское правительство, так и франкоязычное большинство в Брюссельской области должны способствовать тому, чтобы не доводить до обострения свое видение демократии, всячески

поддерживая ныне существующие правила на благо каждого из меньшинств.

Суд Европейского Союза

Синьари Петро*

Аннотация. Под Судом Европейского Союза принято понимать единую судебную систему, обладающую юрисдикцией в рамках Европейского союза и Европейского сообщества по атомной энергии (Евратом). Впервые такой судебный орган был учрежден в рамках Парижского договора об учреждении Европейского объединения угля и стали (ЕОУС) и осуществляет свою деятельность с 1952 года. В соответствии со ст. 31 Парижского Договора 1951 года, Суд должен был обеспечивать соблюдение закона при истолковании и применении норм Парижского договора, а также правил, установленных с целью его выполнения. Основную категорию дел, которая была рассмотрена Судом в рамках ЕОУС, составляли споры между Высшим руководящим органом и правительствами государств — членов сообщества.

Ключевые слова: Суд Европейского Союза, Трибунал первой инстанции, Европейский Совет, Трибунал, Специализированные трибуналы, Европейский Союз, Европарламент, Комиссия Европейского Союза, Совет Европейского Союза, Лиссабонский договор, Европейский Суд, Суд справедливости.

The Court of the European Union

✉ Магистр кафедры международного и европейского права ВГУ

Petro Sinjari*

Abstract. Under the Court of the European Union is commonly understood as a unified court system with jurisdiction within the European Union and the European Atomic Energy Community (Euratom). The first such tribunal was established under the Treaty of Paris establishing the European Coal and Steel Community (ECSC), and has been operating since 1952. In accordance with Art. 31 of the Treaty of Paris of 1951, the Court had to enforce the law in the interpretation and application of the Treaty of Paris, as well as the rules established for the purpose of its implementation. The main category of cases, which was considered by the Court in the framework of the ECSC, were disputes between the supreme governing body and the governments — members of the community.

Keywords: The European Union, The Court of the European Union, The European Council, Specialized tribunals, The European Parliament, The European Commission, The Council of the European Union

Суд ЕС — один из семи основных органов (институтов) Европейского Союза. Суд Европейского Союза является неполитическим институтом ЕС, обеспечивающим соблюдения права в ходе толкования и применения учредительных договоров Союза. Судебная система ЕС выступает как самостоятельный наднациональный институт неполитического характера. Это один из важнейших правовых инструментов европейской интеграции. Опыт ЕС подтверждает, что

✉ Master-student of the VSU.

только при наличии самостоятельной правовой системы, создании судебного механизма, призванного защищать и обеспечивать применение прав ЕС, возможно успешное и стабильное развитие самих интеграционных образований. Отсутствие действенного интеграционного права делает невозможным реализацию задач и целей интеграции. В свою очередь, отсутствие судебной системы, обеспечивающей исполнение предписаний интеграционного права, исключает практически и само существование независимой судебной власти, а, следовательно, существование правового сообщества. При отсутствии обязательных правовых предписаний, обеспечивающих жизнедеятельность интеграционного объединения, отказ или пренебрежение механизмом юрисдикционного обеспечения исполнения права, позитивное развитие интеграционного процесса практически невозможно. Самостоятельная атомная, правовая система и независимый судебный механизм, обеспечивающий соблюдение и реализацию права, — важнейшая гарантия интеграции. Первый интеграционный судебный орган был образован с созданием Европейского объединения угля и стали на основе Парижского договора 1951 года. С учреждением Европейского экономического сообщества и Европейского сообщества по атомной энергетике, образованных на основе Римских договоров 1957 года, создается Суд европейских сообществ. В результате объединения институтов формируется единая судебная инстанция, сохранившая наименование — Суд Европейских сообществ¹²⁶.

Суду ЕС принадлежит исключительно важная роль в формировании

¹²⁶ <http://www.coe.int/defaultDE.asp>

и развитии права ЕС, утверждении его роли и значения как ведущего интеграционного фактора. В решении Суда Европейских сообществ сформулированы и расшифрованы содержание и основные квалификационные признаки права ЕС. Сформулированы концептуальные основы и условия эволюции европейской интеграции. Уточнены порядок деятельности и компетенция институтов и органов ЕС¹²⁷.

Европейский Суд Правосудия (далее — Суд ЕС) — институт, который в системе институтов и правовой системе Европейского Союза далеко превосходит роль арбитра, разрешающего индивидуальные споры между участниками правовых отношений в ЕС.

Во-первых, Суд ЕС фактически является органом конституционного контроля, рассматривает и разрешает дела, связанные с толкованием и применением учредительных договоров Европейских сообществ.

Во-вторых, Суд ЕС выступает в качестве высшего судебного авторитета единой системы Европейского Союза: несмотря на наличие в каждом государстве — члене собственной системы органов правосудия, все национальные суды связаны с Европейским судом преюдициальной (косвенной) юрисдикцией, позволяющей установить единые принципы правоприменения в ЕС. Это дает Суду ЕС возможность осуществлять собственное правотворчество, устанавливая общеобязательные правила поведения (нормы права).

В-третьих, выступая одновременно правоприменительным и правотворческим институтом Европейского Союза, в своих решениях Суд ЕС на протяжении всего периода своей деятельности неуклонно

127 Договор о Европейском союзе от 7 февраля 1992 г. (с изменениями, внесенными Амстердамским договором от 2 октября 1997 г. и Ницким договором от 26 февраля 2001 г.) // <http://eulaw.edu.ru>

проводил линию на расширение компетенции ЕС, укрепление правопорядка ЕС, на примат этого правопорядка над национальными системами права.

Что касается полномочий, то Суд опирается на положения Договора о ЕС. Юрисдикция Суда не распространяется на вопросы, вытекающие из решений в области общей внешней политики, политики безопасности и сотрудничества, в области правосудия и внутренних дел. В формировании Суда Европарламента не принимает участия; 27 (по числу стран ЕС) входящих в него судей назначается правительствами государств-членов по «общему согласию» на шесть лет. По истечении этого срока судья может быть переизбран, что обычно и случается (некоторые судьи ЕС находились на своих постах свыше 10 и даже 20 лет). Обновление состава Суда осуществляется частично: каждые три года переизбирается соответственно 13 или 14 судей¹²⁸.

В состав Суда, помимо судей, входят девять генеральных адвокатов (ст. 222 (бывшая 166) Договора о ЕС), назначаемых в том же порядке, что и судьи, и обязанных удовлетворять требованиям к должности судьи. Их выбирают обычно из числа граждан наиболее крупных стран ЕС, хотя специальных правил о гражданстве не установлено.

В помощь Суду ЕС в 1989 г. был создан Трибунал первой инстанции (Суд первой инстанции) после внесения Единым европейским актом поправок в учредительные договоры. Целью его создания было уменьшение числа дел, рассматриваемых Судом ЕС (в основном за счет тех, которые не имеют политического или конституционного значения). В состав Трибунала первой инстанции входят 28 судей.

¹²⁸ Кашкин С.Ю., Калиниченко П.А., Четвериков А.О. Введение в право Европейского Союза: учебник. — М., 2010.

Суд ЕС остается одним из главных гарантов незыблемости правовой системы ЕС и обязательности для всех субъектов права ЕС ее предписаний. Неисполнение и ненадлежащее или несвоевременное исполнение решений Суда, имеющих обязательную силу, влечет за собой наложение определенных санкций. Их объем и характер определяются самим Судом. При применении кассационного обжалования окончательное решение выносит кассационная инстанция. Разбирательство дел всегда производится в нечетном составе, а решения принимаются простым большинством голосов. Аналогичные правила действуют в нижестоящих звеньях судебной системы Союза. В то же время в Трибунале первой инстанции и Трибунале по делам публичной службы допускается разрешение отдельных категорий дел судьями единолично.

Возбуждение дел в Суде, Трибунале и в судебных палатах осуществляется путем подачи заявления (англ. *application*; франц. *requete*) на имя секретаря. Секретарь проверяет соответствие заявления установленным требованиям и направляет его ответчику, который в месячный срок представляет свой отзыв (англ. *defence*; франц. *memoire en defence*)¹²⁹.

В сроки, установленные Председателем, истец может направить ответчику письменную реплику (англ. *reply*; франц. *Replique*), а ответчик, в свою очередь, — ответ на реплику (англ. *rejoinder*; франц. *duplique*).

Заявление и реплика истца, отзыв и ответ на реплику ответчика имеют ключевое значение для сторон, так как именно в этих документах

¹²⁹ Право Европейского Союза: учебное пособие / С. Ю. Кашкин, А. О. Четвериков, П. А. Калиниченко и др. — М.: Проспект, 2011.

(или приложениях к ним) должны быть представлены или указаны доказательства, на которых они будут основывать свои требования в ходе судебного разбирательства. Представление в дальнейшем сторонами новых доказательств запрещено, если только Председатель не разрешит сделать это. "Процедура в Суде состоит из двух стадий: письменной и устной" (ст. 20 Статута Суда)¹³⁰.

Ходатайство о ректификации фактической ошибки в судебном решении исходит из того, что невозможно оставить неизменными судебные решения, содержащие некоторые фактические ошибки, и тем более если никакие правовые способы не позволяют их исправить. Ходатайство о ректификации в связи с упущением вынести судебное решение как вид жалобы довольно близко к заявлению о ректификации фактических ошибок.

Касательно заявления о толковании судебного решения можно отметить, что цель любого судебного решения — окончательно разрешить спор между противоположными сторонами, применяя действующие правовые нормы. Практически во всех случаях понимание судебного решения не вызывает особых сложностей, но все же возможны случаи, когда его смысл недостаточно ясен и понятен для сторон, и тогда стороны будут не в состоянии его исполнить.

Следовательно, будет вполне логичным снова обратиться к судебной инстанции, рассматривавшей дело и разрешившей спор, с целью получить разъяснение вынесенного решения. Право подавать ходатайство о толковании судебного решения предусмотрено за институтами Сообществ, имеющими обоснованные причины для этого,

¹³⁰ Договор, учреждающий европейское сообщество (консолидированный текст с учётом Ниццких изменений) / <http://eulaw.edu.ru>

или сторонами, принимавшими участие в разбирательстве. При этом не имеет места различие между основной стороной процесса и стороной, вступившей в судебное разбирательство в качестве третьего лица. Условия подачи заявления о толковании судебного решения подчинено тем же требованиям, что и любой иск. Помимо этого оно должно уточнять и указывать следующее: какое судебное постановление подразумевается, а также текст, толкование которого испрашивается. Правовую основу деятельности институтов и важнейших органов Союза образуют учредительные документы, прежде всего часть пятая Договора о ЕС 1957 г. "Институты Сообщества"¹³¹.

У Суда имеются также собственный статут (Статут Суда), который содержится в протоколах к учредительным договорам.

Суд ЕС является судебным органом ЕС высшей инстанции. Суд регулирует разногласия между государствами-членами; между государствами-членами и самим Европейским союзом; между институтами ЕС; между ЕС и физическими либо юридическими лицами, включая сотрудников его органов (для этой функции недавно был создан Трибунал гражданской службы).

Суд дает заключения по международным соглашениям; он также выносит предварительные (преюдициальные) постановления по запросам национальных судов о толковании учредительных договоров и нормативно-правовых актов ЕС. Решения Суда ЕС обязательны для исполнения на территории ЕС. По общему правилу юрисдикция Суда ЕС распространяется на сферы компетенции ЕС. Суд сыграл огромную роль в становлении и развитии права ЕС. Многие, даже основополагающие

¹³¹ Протокол об Уставе Суда Европейского Сообщества / <http://eulaw.edu.ru>

принципы правопорядка Союза основаны не на международных договорах, а на прецедентных решениях Суда. Судебная система ЕС с подписанием Ниццкого договора 2001 г. включает Суд ЕС, Суд первой инстанции и специализированные судебные палаты. Ведущую роль в нормотворческой деятельности сохраняет Суд ЕС, выполняющий функции верховного, конституционного и кассационного суда ЕС¹³².

Суд ЕС толкует основные положения учредительных договоров и иных нормативно-правовых актов и формулирует автономные понятия и концепции, которые дополняют и уточняют положения нормативно-правовых актов и вводят в действие новые принципиально важные для развития интеграционного права положения. Нередко положения, разработанные и введенные в практику Судом, получают в последующем закрепление в нормативно-правовых актах¹³³.

Результатом рассмотрения Суда ЕС может быть судебное решение, рекомендательное заключение или постановление и другие акты.

Национальный суд принимает решения по всем относящимся к делу фактам, применяет к ним право, включая соответствующие положения права ЕС, истолкованные Судом ЕС. Он также на свое усмотрение применяет средства правовой защиты. Взаимодействие Суда ЕС с национальными судами можно квалифицировать как кооперацию, основанную на принципах сотрудничества, которая приводит к гармонизации правовых систем государств-членов с правом ЕС.

Нормативной основой такой кооперации является ст. 10 Договора об учреждении Европейского Сообщества и базовый принцип —

132 Бирюков П.Н. Международное право: учебник / П.Н Бирюков. — М., 2013.

133 Договор о Европейском Союзе. Консолидированный версия / Ред-колл.: Ю.А Борко, В.Г Шемятенков, Н.Ю.Кавешников. — М.: Интердиалект, 2001.

принцип верховенства права Сообществ над внутренним правом государств-членов. Фундаментальным аспектом кооперации является то, что в своей практике Суд ЕС старается обеспечивать баланс между интересами государств-членов в контексте принятия во внимание не только норм европейского права, но и национального законодательства¹³⁴.

На формирование интеграционного правопорядка влияют и национальные суды через непосредственное применение права ЕС. Долгое время многие государства-члены, а, значит и их суды не были готовы воспринять права ЕС над своим национальным правом. Со временем ситуация изменилась, и в настоящее время приоритет отдается не только учредительным договорам, но и нормам вторичного права и, зачастую, даже перед нормами национальных конституций. Особую сложность на данном этапе развития ЕС представляет готовность судов новых государств-членов перенять должным образом правовые европейские стандарты. Немалую роль в успешной интеграции новых стран должны будут сыграть их судебные системы¹³⁵.

В соответствии с Лиссабонским договором Суд ЕС включает в себя три подразделения: Суд, Трибунал (Трибунал первой инстанции), специализированные трибуналы (ст. 19 Договора о Европейском Союзе). Между данными структурами Союза существует инстанционная соподчиненность, что позволяет говорить о трех звеньях судебной системы ЕС, высшим из которых является Суд, низшим — специализированные трибуналы. Все три звена судебной системы ЕС

134 Бирюков М.М. Европейский Союз до и после Лиссабонского договора. — М., 2010.

135 Право Европейского Союза: Учебник для ВУЗов / Под ред. С.Ю. Кашкина. — М.: Юрист, 2003. — 925 с.

заседают в г. Люксембурге, являющегося одной из «столиц» Европейского Союза.

Суд ЕС рассматривает дела:

- по искам государств-членов, институтов, физических и юридических лиц (прямая юрисдикция);
- в преюдициальном порядке по запросам национальных судов государств-членов о толковании права ЕС и действительности актов ЕС (косвенная юрисдикция);
- в других случаях, предусмотренных Договором.

Абзац 4 ст. 263 Договора о функционировании Европейского Союза наделяет любое физическое или юридическое лицо правом на обращение в Суд ЕС с иском об обжаловании действий и решений институтов ЕС, что дает возможность получить его защиту частным лицам не только государств-членов, но и третьих стран, в том числе из России¹³⁶.

Суд сыграл огромную роль в становлении и развитии права ЕС. Решения Суда Европейских сообществ относятся к прецедентному праву¹³⁷. Многие, даже основополагающие принципы правопорядка Союза основаны не на международных договорах, а на прецедентных решениях Суда. В европейском праве решения Суда ЕС носят характер прецедента и обязательны как для национальных судов, так и для самого Суда ЕС в будущем. Особую категорию источников права ЕС образуют решения Европейского суда.

¹³⁶ <http://www.coe.int/defaultDE.asp>

¹³⁷ Введение в право Европейского Союза: учебное пособие / под ред. С.Ю. Кашкина. — М.: Эксмо, 2005.

Сравнительная характеристика евразийского и европейского интеграционного процессов

Алина Снегирёва*

***Аннотация.** В последние время часто из СМИ, речи ведущих политиков и деятелей государства мы слышим такие понятия как "глобализация", "региональная интеграция", "право Евразийского экономического союза" и другие. Порой для многих такие выражения остаются непонятным, мало кто задумывается об их происхождении. Поэтому задача, которую ставлю перед собой это раскрыть смысл данных понятий на основе изученных материалов и фактов, сопоставить Евразийский экономический союз с Европейским Союзом.*

Основу данного исследования составили общенаучные методы познания как: системный подход, диалектические принципы, сравнительный и экспертный анализ. Информационной базой исследования послужили официальные материалы ЕАЭС, ЕС, материалы деловых и научных российских и зарубежных периодических изданий. На просторах библиотек, сети Интернета можно встретить литературу, которая отражает данный вопрос. Сейчас многие ученые, теоретики, практики занимаются изучением этого. Среди видных теоретиков в данной области выделяю О.В. Буторину, О.Т. Богомолова, А. А. Байкова, Э. Хааса, Шиффа Мориса, Уинтерса Л. Алана. Последние в своей монографии "Региональная интеграция и развитие"¹³⁸ детально изучают вопросы об

✉ Магистрант кафедры международного и европейского права ВГУ

138 Шифф Морис, Уинтерс Л. Алан Региональная интеграция и развитие: монография. — М.: Весь Мир, 2005. — С. 150-159.

оценки влияния региональных интеграционных соглашений на торговлю и конкуренцию. Конечно, прослеживается и экономический эффект интеграции, так как оцениваются потребности и возможности ее углубления. Анализируется связь между экономическими и политическими эффектами РИС, между региональной и многосторонней интеграцией. Обращая внимание на ученых Н. Ливенцева и В. Харламову — под региональной интеграцией понимается процесс постепенного хозяйственного объединения стран, где в результате формируется новый целостный организм — международный региональный комплекс¹³⁹.

Неофункционалисты полагают, что интеграция — процесс формирования нового сообщества, полезного для его членов, с центральными органами власти.

А. Марк, Г. Бругманс, П. Дюкло — видели цель интеграции в том, чтобы создать союз людей в одном "политическом теле" в противоположность видению союза государств¹⁴⁰.

Интеграцию принято сопоставлять с глобализацией. Однако необходимо усвоить то, с какого момента принято связывать эти понятия. Ведь данные дефиниции далеко не правовые или по-другому можно сказать "стали правовыми с течением долгого времени". Много точек зрения о данных категориях. Одни говорят, что нужно отождествлять еще с Древним Римом, другие — с научно-техническим прогрессом. Но придерживаясь второй точки зрения, хочу отметить, что с развитием ИТР, информационных технологий, взаимосвязи стран и дальних регионов, все это и отражается в данных понятиях. Авторы

¹³⁹ Н. Н. Ливенцев, В. Н. Харламова Международная экономическая интеграция: учеб, для вузов. — М.: Экономист, 2006. — С. 59- 70.

¹⁴⁰ Буторина О.В.. Европейская интеграция: учеб, для вузов. — М.: Деловая литература, 2011. — С. 89 — 110.

схожи в том, что и глобализация, и интеграция прошли долгий путь в становлении, на каждом этапе они начинались с нового качества и других идей, которые до сих пор находят свое отражение в настоящее время и активно развиваются. Подводя итог, можно встретить много понятий, точек зрения и убеждений. Все они приводят к тому, что интеграция представляет собой модель сознательного, активного участия группы стран в процессе глобальной стратификации мира. Ее главная цель создание максимально успешной страты, то есть укрепление позиций объединения в сферах, наиболее важных для данного этапа глобализации. Задача каждой отдельной взятой страны максимально использовать преимущества глобализации, одновременно ограничивая ее негативное воздействие¹⁴¹.

Ключевые слов: региональная интеграция, глобализация, Евразийское Экономическое Сообщество, Евразийский Экономический Союз, Европейский Союз, проект Таможенного Кодекса Евразийского Экономического Союза, структура Евразийского Экономического Союза.

Рассмотрим интеграцию на примере ЕАЭС, а так же проведем аналогию с ЕС. 10 октября 2000 года в г. Астане подписан договор о создании ЕврАзЭС. Создается новое сообщество, соответствующее принципам и нормам международного права и которое основной задачей ставит "движимое стремление обеспечить свое динамичное развитие путем согласования проводимых социально-экономических преобразований при эффективном использовании экономических

141 Буторина О.В.. Европейская интеграция: учеб, для вузов. — М.: Деловая литература, 2011. — С. 100-121.

потенциалов для повышения условия жизни своих народов"¹⁴². На фундаменте ЕврАзЭС образуется Таможенный союз, в который входят Россия, Белоруссия, Казахстан. Создание ТС позволяет "стереть" границы между этими государствами для создания общего рынка с едиными стандартами, принципами, требованиями и положениями. Но время не стоит на месте. Сообщество перерастает в Союз, который проходит долгий путь в своем формировании. Итак, 1 января 2015 года вступает в силу договор о Евразийском экономическом союзе, где ЕАЭС становится приемником ТС, куда входят Россия, Белоруссия, Казахстан. Однако к ЕАЭС присоединяется и Армения. Отмечаю важный момент, что слияние в Союз порождает множество ресурсов и укрепления экономик государств-участников. Если провести статистический анализ, то ЕАЭС представляет собой 182 миллиона человек, пятая часть мировых запасов газа и 15 % мировых запасов нефти¹⁴³. Развивается товарооборот, увеличивается рост внешней торговли, государства проводят согласованную экономическую политику, обеспечивается свобода движения капитала и рабочей силы. Но на оптимальное функционирование системы ЕАЭС необходимы годы, которые в последствие дадут свой результат. Политика и работа ЕАЭС на следующие годы показывает, что будет действовать общий рынок энергетической электроэнергии, фармацевтики, рынок нефти, нефтепродуктов и газа. Еще один важный момент касается граждан. Теперь же им не нужно будет получать необходимое разрешение, чтобы работать в государстве из стран ЕАЭС. Что касается вопроса об интеграции в валютной сфере, должно пройти время, чтобы забыть о

¹⁴² URL: <http://evrazes.com/about/history> (дата обращения: 10.03.2015)

¹⁴³ РИА «Новости»/ URL: <http://www.ria.ru> (дата обращения: 10.03.2015)

тенге, рубле и драме, начать возможное создание валютного союза, но лишь пока ведутся разработки. Отмечая позицию Т. Сулейманова об общей валюте, то, по его мнению, это позволит сократить дополнительные издержки, связанные с конвертацией одной валюты в другую, зависимостью от пляшущих курсов¹⁴⁴.

Упоминая о праве евразийского Экономического Союза, отмечая статью 6 Договора¹⁴⁵, где указано, что право Союза составляют Договор о ЕАЭС, международные договоры в рамках Союза, международные договоры Союза с третьей стороной, решения и распоряжения высшего Евразийского экономического совета, Евразийского межправительственного совета и Евразийской экономической комиссии, принятые в рамках их полномочий. Но. Как отмечает М. Алимбеков, проблемы, которые возникают в развитии системы Евразийского Экономического Союза, требуют разрешения как на международном, так и на национальном уровнях, поэтому решение всех правовых дилемм должно быть согласованно, ибо трудно будет увидеть успех интеграционных процессов. Сейчас Евразийская экономическая комиссия готовит проект нового Таможенного Кодекса Евразийского экономического союза. Например, В. Гошин на данном этапе развития проекта отмечает положительные стороны. В документе помимо согласования его норм и терминологии с положениями Договора о ЕАЭС, также имплементации в него международных договоров, решаются актуальные задачи для стран-участниц ЕАЭС: совершенствование таможенного законодательства, использование современных информационных систем, учет положений и норм

144 «Российская газета» / URL: <http://www.rg.ru> (дата обращения: 10.03.2015)

145 URL: <http://www.eurasiancommission.org> (дата обращения 12.03.2015)

международных конвенций по таможенным вопросам, устранение существующих коллизий и недочетов в Таможенном Кодексе Таможенного Союза. Возникает вопрос, а произойдет ли изменение таможенного законодательства участников союза или потребуется унификация? Если проанализировать ТК ТС, то он содержит в себе большое количество отсылочных норм, которые регулируют ряд вопросов на национальном уровне. Государства-участники ТС реализовали их в своих национальных таможенных законах. Однако, говоря о проекте нового кодекса, стоит отметить, что он будет содержать в себе отсылочные нормы, так как это связано с тем, что другие отрасли законодательств государств не унифицированы, например банковское, административное, налоговое право. А соблюдение таких норм важно и при таможенном законодательстве. Поэтому, после ратификации ТК ЕАЭС государствам-участникам необходимо будет привести в соответствие с таможенным законодательством ЕАЭС свои национальные таможенные законы.

Подводя итог, можно выделить основные положительные стороны создания ЕАЭС.

Итак, во-первых, любой гражданин может работать либо в Армении, либо в Казахстане или Белоруссии не оформляя специального разрешения на работу в данном государстве.

Во-вторых, действуют единые принципы акцизной политики в рамках ЕАЭС.

В-третьих, единый национальный режим для граждан всех государств социального обеспечения.

В-четвертых, перспективы для ЕАЭС в разрезе отношений с

третьими сторонами — это открытие для стран-участниц предпринимательских структур, новые возможности для создания благоприятного инвестиционного климата, увеличение конкурентоспособности товаров и услуг, расширение видения бизнеса за счет устранения барьеров, открытый доступ к государственным закупкам, показать, что ЕАЭС может стать равноправным партнером ЕС, действовать исключительно на паритетной основе, где стороны должны проявлять гибкость и готовность к изменению, уточнению и сближению своих позиций и приоритетов.

Таким образом, ЕАЭС — это международное интеграционное экономическое объединение, целью которого является укрепление экономик государств-участников, модернизация, повышение конкурентоспособности на мировом рынке. В состав ЕАЭС входят Россия, Белоруссия, Казахстан, Армения.

Говоря о сходствах и различиях ЕС и ЕАЭС, при создании ЕАЭС во многом использовался опыт интеграции ЕС, предполагалось не слепое копирование, а творческая переработка этого опыта. Если проанализировать договор о ЕАЭС, то соглашение подходит на Римский договор о создании ЕС 1957 года. Данный договор предполагал содержание в себе сведений о таможенном союзе, рынка товара и услуг, рабочей силы, капитала, единую сельскохозяйственную политику. Так же в Римском договоре долгое время отсутствовали отсылки к общим европейским ценностям, только упомянутая лишь в Лиссабонском договоре 2007 году. Однако в Договоре о ЕАЭС в статье 3 перечисляется ряд принципов, на которых должен действовать Союз. Вот основные из них: уважение общепризнанных принципов международного права,

включая территориальную целостность государства и равенство государств — участников; уважение особенностей политического устройства стран-участниц; обеспечение взаимовыгодного сотрудничества, равноправия и учет интересов государств; функционирование таможенного союза без ограничений после окончания переходных периодов¹⁴⁶. Договор о ЕАЭС имеет общие черты с поздним договором. Если Договор о ЕАЭС указывает, что высшим органом союза является Высший Евразийский экономический совет, состоящий из глав государств-членов, то в ЕС — Европейский совет, который был формализован лишь в 2009 году. Важный момент, договор о ЕАЭС не предусматривает создание национального парламентского органа, который был создан в соответствии с Римским договором о создании ЕАС в 1957 году.

Анализируя Договор о ЕАЭС, отмечаю статью 4, где указаны три ведущие цели проекта¹⁴⁷.

Первое — это создание условий для стабильного развития экономик государств-членов в интересах повышения жизненного уровня населения. Второе — стремление к формированию единого рынка товаров, услуг, капитала, трудовых ресурсов в рамках Союза.

Третье — всесторонняя модернизация, кооперация и повышение конкурентоспособности национальных экономик в условиях глобальной экономики. Получается, что ЕАЭС придерживается такой региональной повестки развития без всевозможных претензий на продвижение своих принципов в отношении не только с другими государствами, но и всем

146 Договор о Евразийском экономическом союзе Договор о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014 / URL: <http://www.eurasiancommission.org> (дата обращения: 12.03.2015)

147 Договор о Евразийском экономическом союзе Договор о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014 / URL: <http://www.eurasiancommission.org> (дата обращения: 12.03.2015)

миром в целом. Однако ЕС формируется в роли глобального проекта и продвигает свою повестку вовне. Это продвижение мира, безопасности, справедливой торговли, солидарности к народам. Стоит отметить еще один момент, который показывает внутреннюю систему органов ЕАЭС. Принято различать трехуровневую иерархию в ЕАЭС — это Евразийская экономическая комиссия — постоянно действующий орган, Евразийский межправительственный совет, который состоит из глав правительств государств-участников и Высший совет — главы государств-членов, решения данного органа имеют приоритет над решениями Межправительственного совета и Комиссии. Также существует Суд Евразийского экономического союза. Анализируя Договор о ЕАЭС, в разделе компетенция глав государств, отмечаю, что именно в Высшем совете сосредоточены наиболее значимые функции. Ведь Совет определяет к тому же и динамику развития ЕАЭС, утверждает состав коллегии Комиссии, распределяет обязанности и права между членами, назначает судей Суда Союза, утверждает бюджет ЕАЭС. Кроме того, Главы правительств, действуя в рамках евразийского законодательства, рассматривают вопросы, по которым не было достигнуто единство¹⁴⁸.

Важный момент, который необходимо усвоить при изучении Договора о ЕАЭС: а предусматривается ли в соглашении положение о выходе из ЕАЭС? Здесь стоит отметить, что Союз предусмотрел такую возможность в отличие от ЕС, который лишь в рамках Лиссабонского договора внес изменение.

В статье 13 Договора о ЕАЭС, где сказано " решение Высшего совета, связанные с прекращением членства государства-члена в Союзе,

148 Договор о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014 / URL: <http://www.eurasiancommission.org> (дата обращения: 12.03.2015)

принимаются по принципу "консенсус минус голос государства-члена, уведомившего о своем намерении прекратить свое членство в Союзе"¹⁴⁹. Но принцип "консенсус минус голос государства-члена" отражается также в статье 118 Договора, где речь идет в отношении процесса урегулирования финансовых обстоятельств, которые возникли в связи с участием государства-члена, которые намерено выйти из Союза¹⁵⁰. Однако такое положение остается в силе, несмотря на выход государства из Договора до полного его выполнения.

Что касается ЕС, то в соответствии с законодательством ЕС, выход касается с переговорным процессом государства-участника с органами ЕС из-за возникших сложностей, происходящие в результате выхода.

Проводя последующую характеристику сравнения ЕАЭС и ЕС, обращаю внимание на экспертное мнение Виктора Христенко, который указал на аналогию между двумя крупнейшими Союзами, что экспорт товаров и услуг из Евросоюза в 2013 году составил 1 триллион 732 миллиарда евро. А суммарный экспорт стран-участниц ЕАЭС в 2013 году — 440 миллиардов 150 миллионов евро. К тому же доля ЕС в мировой торговле по данным 2012 года составляла 20%, а ЕАЭС — около 0,5 %. Крупнейшие торговые партнеры ЕС — США, где объем взаимной торговли на конец 2013 года составил 497,3 миллиардов евро, Китай — 433,74 миллиарда евро, Россия — 335,9 миллиардов евро. Далее отмечаем, что по своей площади ЕАЭС в 4,7 раза больше Европейского Союза. Также у стран ЕАЭС крупнейшими торговыми партнерами

149 Договор о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014 / URL: <http://www.eurasiancommission.org> (дата обращения: 12.03.2015)

150 Договор о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014 / URL: <http://www.eurasiancommission.org> (дата обращения: 12.03.2015)

являются Китай, Германия и Нидерланды¹⁵¹.

Таким образом, подводя итог, отмечаю, что Договор о ЕАЭС в чем-то похож на Римский договор о создании Европейского экономического сообщества 1957 года. Да, действительно, данные документы в своих положениях, нормах и принципах региональной интеграции упоминают образование таможенного союза, свободное передвижение услуг, капитала и рабочей силы, проведение взаимной и эффективной экономической политики и другие положения. Однако внутренняя система органов ЕАЭС существенно отличается от ЕС, где в первом отсутствует парламентский орган. Создавая Евразийское экономическое сообщество, был учтен опыт европейской интеграции, где лишь в 2007 году Лиссабонский договор привнес изменения об основных принципах и положениях работы ЕС, а также было включено положение о выходе государства-участника из ЕС.

¹⁵¹ ИТАР-ТАСС/URL:<http://www.tass.ru> (дата обращения: 12.03.2015)

Принцип суверенного равенства государств: история развития и значение на современном этапе

Марина Третьякова*

Аннотация: В статье рассматриваются основные положения принципа суверенного равенства государств с теоретических позиций, а также на основании международно-правовых актов. Обращено внимание на историю возникновения, развитие принципа суверенного равенства государств. Анализируются значение принципа в обеспечении мирового правопорядка на современном этапе.

Ключевые слова: принципы международного права, принцип суверенного равенства государств, юридическое равенство, суверенитет, нарушение, правопорядок, независимость.

The principle of sovereign equality of states: history of development and value at the present stage

Marina Tretjakova*

Abstract: The article deals with the basic provisions of the principle of sovereign equality of states from theoretical positions, as well as on the basis of international legal instruments. Attention is paid to the origins, development of the principle of the sovereign equality of States. Analyzes the principle of the rule

✉ Магистрант кафедры международного и европейского права ВГУ

✉ Master-student of the International and European law, VSU

of law in ensuring world at the present stage.

Keywords: *principles of international law, the principle of sovereign equality of states, legal equality, sovereignty, violation, the rule of law, independence.*

Данный принцип является началом всех межгосударственных отношений и занимает в системе принципов особое место, поскольку он создает юридически благоприятную основу для функционирования остальных принципов. Однако это и один из краеугольных камней международного права и международного правопорядка. Современный мир состоит из государств, отличающихся размером территории, численностью населения, количеством природных ресурсов; политической, экономической и военной мощью и т.д. В таких условиях поддерживать определенное равновесие и обеспечивать сотрудничество возможно, в большей степени, именно благодаря наличию принципа суверенного равенства государств.

Этот принцип берет свое начало еще со времен Средневековья, когда монархи пытались юридически уравнивать свой международный статус. Для этого ими была заимствована формула древнеримских юристов *par in parem non habet imperium* (равный над равным власти не имеет), в основу которой был положен принцип равенства монархов — суверенов.

Изначально принцип суверенного равенства государств сложился как международно-правовой обычай, но в последующем был закреплён в многочисленных актах: Уставе Организации Объединённых Наций

(Сан-Франциско, 26 июня 1945 г.)¹⁵²,

Заключительном акте Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе (Хельсинки, 1 августа 1975)¹⁵³, Хартии экономических прав и обязанностей государств (Принята 12.12.1974 Резолюцией 3281 (XXIX) на 2315-ом пленарном заседании 29-ой сессии Генеральной Ассамблеи ООН)¹⁵⁴, в уставах международных организаций, во множестве двусторонних и многосторонних соглашениях и т.д.

Декларация о принципах международного права, касающихся дружественных отношений и сотрудничества между государствами в соответствии с Уставом Организации Объединенных Наций (Принята 24.10.1970 Резолюцией 2625 (XXV) на 1883-ем пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН)¹⁵⁵ указывает, что все государства пользуются суверенным равенством. Они имеют одинаковые права и обязанности и являются равноправными членами международного сообщества, независимо от различий экономического, социального, политического или иного характера.

В частности, понятие «суверенное равенство» включает следующие элементы:

- а) государства юридически равны;
- б) каждое государство пользуется правами, присущими полному суверенитету;
- в) каждое государство обязано уважать правосубъектность других

¹⁵² URL: <http://base.garant.ru/2540400/> (дата обращения: 20.04.2015).

¹⁵³ URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?base=INT&n=15395&req=doc/> (дата обращения: 20.04.2015).

¹⁵⁴ URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?base=INT&n=16576&req=doc/> (дата обращения: 20.04.2015).

¹⁵⁵ URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?base=INT&n=16044&req=doc/> (дата обращения: 20.04.2015).

государств;

d) территориальная целостность и политическая независимость государства неприкосновенны;

e) каждое государство имеет право свободно выбирать и развивать свои политические, социальные, экономические и культурные системы;

f) каждое государство обязано выполнять полностью и добросовестно свои международные обязательства и жить в мире с другими государствами.

Современное международное сообщество признает суверенитет неотъемлемым признаком каждого государства и стержнем существования международного правопорядка.

В теории международного права принцип суверенного равенства государств условно делится на две части – суверенитет и равноправие государств, которые неразрывно связаны между собой¹⁵⁶.

Суверенитет – это полновластие государства внутри страны и независимость вовне. Согласно теории общественного договора, государственный суверенитет – явление вторичное. Первичный же принадлежит народу. Из этого следует, что народы сами определяют, какая власть им нужна, какую общественную систему строить и какими способами ее развивать. Государство же является лишь представителем народа, который обязан выражать его волю.

Однако суверенитет не означает полной свободы, потому как свобода действий государств ограничена международным правом, которое является инструментом «состыковки» и обеспечения

¹⁵⁶ Лукашук И.И. Международное право. Общая часть : учеб. для студентов юрид. фак. и вузов/И.И. Лукашук; Рос. акад. наук, Ин-т государства и права, Академ. правовой ун-т. — Изд. 3-е, перераб. и доп. — М.: Волтерс Клувер, 2008. — 432 с. URL:<http://www.irbis.vogu.ru/repos/7704/HTML/sod.htm> (дата обращения: 20.04.2015г.)

суверенитетов государств.

Равноправие означает, что каждое государство — это субъект международного права, которое взаимодействует с другими субъектами как равное, несмотря на фактическое неравенство.

Вместе с тем, вся история международных отношений пронизана борьбой за влияние и господство, что причиняет вред сотрудничеству и мировому правопорядку. Именно поэтому возникает мысль: не является ли равноправие государств мифом? Например, не являются ли нарушением принципа суверенного равенства отдельные международно-правовые режимы, скажем, положение постоянных членов Совета Безопасности ООН. Согласно статье 27 Устава ООН¹⁵⁷, число членов Совета Безопасности составляет 15, и для принятия решений по вопросам существа требуется девять голосов, включая совпадающие голоса всех пяти постоянных членов. Это — правило «единогласия великих держав», которое часто называется «правом вето» (Китай, Российская Федерация, Соединенное Королевство, Соединенные Штаты и Франция).

Или же другой пример — принцип взвешенного голосования в Международном валютном фонде, закрепленный Статьями соглашения Международного Валютного Фонда (приняты 22 июля 1944 г., с изменениями и дополнениями)¹⁵⁸, который дает возможность отдельным членам оказывать воздействие на деятельность Фонда с помощью голосования, поскольку каждое государство имеет 250 «базовых» голосов независимо от величины его вноса в капитал и

¹⁵⁷ URL: <http://base.garant.ru/2540400/> (дата обращения: 20.04.2015).

¹⁵⁸ URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=16981> (дата обращения: 20.04.2015).

дополнительно по одному голосу за каждые 100 тыс. СДР суммы этого взноса?

Конечно, такой порядок обеспечивает некую привилегию ведущим государствам. Однако названные примеры касаются конкретных прав, а не суверенных прав. Суверенный же статус же у всех государств одинаков. Никто не станет отрицать фактического неравенства государств, но это лишь подчеркивает значение установления их юридического равенства. Неравны и люди по своим возможностям, тем не менее, это не вызывает сомнений в значении их равенства перед законом.

Таким образом, такие исключения являются правомерными и нарушения принципа суверенного равенства государств не усматривается. Правомерным исключением из данного принципа следует считать и предоставление особых льгот и преимуществ развивающимся и наименее развитым странам в международной торговле. Например, Всемирный банк предоставляет кредиты только бедным странам.

При этом не следует закрывать глаза на реальность. Фактическое влияние крупных держав, в том числе на нормотворческий процесс ощутимо. Так, режим космического пространства был определен именно ведущими государствами. От них зависит создание договоров в области ограничения вооружений и т.д. Кроме того, этот принцип, как и все остальные принципы международного права, не нужно идеализировать. Они далеко не стопроцентная гарантия стабильности межгосударственных отношений, их мирного развития.

В качестве современного примера можно привести следующее. Как

сообщает РИА «Новости»¹⁵⁹, на 69 сессии Генеральной Ассамблее ООН министр иностранных дел Сергей Лавров заявил: «Западный альянс во главе с США, выступая поборником демократии, верховенства закона и прав человека внутри отдельных стран, на международной арене действует с прямо противоположных позиций, отвергая закрепленный в Уставе ООН демократический принцип суверенного равенства государств». По словам Лаврова, США пытаются решать за всех, «что является благом, а — что злом».

На основании изложенного можно сделать следующий вывод: пока существуют суверенные государства, данный принцип будет оставаться важнейшим элементом системы принципов международного права, однако нарушен может быть и он. Поэтому для обеспечения свободного развития каждого государства и народа необходимо, чтобы все субъекты международного права стремились к его строгому соблюдению.

¹⁵⁹ URL: <http://ria.ru/>(дата обращения: 20.04.2015).

Регулирование энергетической сферы международным правом

Артём Шевченко

Аннотация. В связи с качественными преобразованиями и спецификой возникающих общественных отношений существовавший комплекс отраслей международного права являлся неполноценным для наиболее эффективного правового регулирования отношений государств, возникающих по поводу добычи, торговли, транзита, потребления энергетических ресурсов. Данное направление особенно актуально в свете последних событий, происходящих в мире.

Целями статьи являются краткая аргументация суждения по поводу возникновения новой подотрасли международного права — международного энергетического права, а также анализ Европейской энергетической хартии как процесса, результатом которого стало появление правовых средств, используемых в регулировании отношений, складывающихся в энергетической сфере.

Ключевые слова: международное энергетическое право, Европейская энергетическая хартия, Договор к Энергетической хартии, энергетические ресурсы, транзит, Транзитный протокол.

Глобализация международной экономики весьма значительно повлияла на развитие мировой энергетики, поскольку данное направление

является достаточно приоритетным. Правовая доктрина данные изменения, соответственно, подхватывает и отражает. В системе международного права выделяется такая отрасль как международное экономическое право, и вполне резонно относить к ней в качестве новой подотрасли международное энергетическое право. Данную точку зрения поддерживают Жукова И.С., Шемшученко Ю.С., Лахно П.Г., причем последние утверждают, что энергетическое право является новой отраслью как международного, так и национального права.¹⁶⁰

Действительно, важность международного сотрудничества в энергетической сфере возрастает в связи с нуждаемостью государств в энергетических ресурсах. Следственно, возникающая необходимость комплексного и наиболее действенного правового регулирования требует отдельного внимания. Обуславливается это также и тем, что при разработке правового механизма реализации прав и обязанностей субъектов таких отношений нужно учитывать национальные интересы и особенности государств, задействованных в сотрудничестве.

Выделение данной подотрасли обусловлено наличием собственного предмета и объекта правового регулирования. Большинство ученых, посвятивших свои труды данной тематике, сходятся во мнении, что под предметом регулирования международного энергетического права понимаются международные отношения в энергетической сфере, а под объектом — непосредственно сфера энергетики.

160

См.: Ю.С. Шемшученко, П.Г. Лахно. Энергетическое право России и Украины: сравнительно-правовой аспект: Энергетика и право. — М.: Юрист, 2008. — С. 56 — 70.

Сложность и неоднозначность решения проблем координации энергетической сферы подкрепляется спецификой объекта правового регулирования. Никола Тесла говорил: «Всё вокруг вращается, движется — всё энергия». Многие ученые-цивилисты говорят о том, что энергию нельзя относить к вещам материального мира, поскольку энергия — это имущество с особым правовым режимом. К примеру, немецкий юрист Л. Эннексерус не признавал энергию как «вещь» в прямом смысле, «поскольку ей не присуща природа телесного предмета».¹⁶¹

Важнейшей задачей нашего государства на международной арене является, бесспорно, поиск и разработка наиболее рациональной и выгодной методики по реализации и использованию энергетических ресурсов страны.

Необходимость создания международного многостороннего соглашения, регулировавшего отношения государств Запада и Востока в сфере энергетики возникла с начала девяностых годов прошлого столетия. Объясняется это решительностью европейских стран установить тесные связи, переведя их в экономическую плоскость.

В действительности, для создания и подписания соглашения такого масштаба, затрагивающего одно из самых прибыльных секторов экономики направление, необходимы предпосылки не только экономического, но и политического характера. К примеру, одним из важных аспектов, требующим внимания, является государственный суверенитет над природными ресурсами.

¹⁶¹ Эннексерус Л. Курс германского гражданского права: монография. — М.: 1950. Т. 1. Полутом 2. — С. 13.

Политическая основа для хартийного процесса была заложена в 1975 году, когда было подписано Соглашение по безопасности и сотрудничеству в Европе по итогам Общеввропейского совещания в Хельсинки. А в 1977 году генеральный секретарь ЦК КПСС Л.И. Брежнев на V съезде Польской объединенной рабочей партии выступил с предложением о созыве Общеввропейского совещания по энергетике. Но отклик на эту инициативу нашел свое развитие только лишь спустя 13 лет. В 1990 году премьер-министр Нидерландов Рууд Любберс обозначил путь создания Общеввропейского энергетического сообщества. В его честь процесс Энергетической хартии прозвали «планом Любберса».

Процесс начался с подписания Европейской энергетической хартии (ЕЭХ) 46 странами в 1991 году в Гааге. ЕЭХ представляла собой юридический документ, который выражал перспективы развития отношений между государствами в энергетической сфере на основе принципов рыночной экономики. Этот документ предполагал заключение договора, который будет обязательным для исполнения сторонами, подписавшими и ратифицировавшими его.

В результате переговоров, 17 декабря 1994 г. в Лиссабоне был открыт для подписания Договор к Энергетической хартии (ДЭХ, далее Договор)¹⁶². Он был подписан большинством сторон ЕЭХ, но США и Канада воздержались. Россия, хотя и подписала Договор, но до сей поры его не ратифицировала. Договор имел юридическую силу и распространял свое действие на все аспекты международного энергетического сотрудничества.

162 Текст ДЭХ и связанных с ним документов — см.: URL: http://www.encharter.org/fileadmin/user_upload/document/RU.pdf (дата обращения: 04.03.2015г.)

Разработка и заключение Энергетической хартии и Договора происходила на фоне таких происходящих в мире событий, как Распад СССР в 1991 году, завершением Уругвайского раунда переговоров и подписанием соглашения по ВТО в 1994, подписанием Соглашения о партнерстве и сотрудничестве между Россией и ЕС в 1994.

Если анализировать цели, которые преследовали страны ЕС при разработке соответствующего процесса, то их можно представить как решение проблемы нехватки и нестабильности поставки энергетических ресурсов в странах Западной Европы за счет природного потенциала стран Востока (как правило, в виде газа и нефти). Это производилось бы путем побуждения западных инвесторов производить вложения для развития и разработки энергетических ресурсов Востока, а в дальнейшем транзита в Европу. Представлялось, что это укрепит экономические связи между странами Запада и Востока и уменьшит оставшееся со времен Холодной Войны противостояние.

Значительное число положений Первых Энергетических Директив, вступивших в силу в 1996 году (электроэнергия) и 1998 (газ), были использованы в основе Договора и Протоколов к нему. Евросоюз рассматривал хартийный процесс как «внедрение» своего законодательства в страны Востока.

Поскольку только что возникшие государства бывшего СССР и Совета экономической взаимопомощи (СЭВ) не имели национального законодательства, инструменты Энергетической хартии восполняли его отсутствие в энергетической сфере.

Договор характеризуется многими как инвестиционный договор с более обширной сферой действия. Под понятием «Энергетическая хартия» понимается и процесс, и международная организация, и система документов.¹⁶³

Вступление в процесс Энергетической хартии обозначается ратификацией юридически обязательных документов, но это возможно только при подписании Договора и его ратификации, а этому в свою очередь предшествует подписание ЕЭХ как документа декларативного характера.

В настоящее время Договор подписали 51 государство, из них ратифицировали 46. Отказ России от ратификации Договора обусловлен несколькими вопросами, оставшимися неразрешенными. Они касаются транзита газа вне России. По версии СМИ, основанием этих разногласий является отрицательное отношение руководства компании «Газпром» к Энергетической хартии.

20 января 2009 года, во время встречи с председателем правления ОАО Газпром А. Миллером, Президент России Д. Медведев высказал критику в отношении Энергетической хартии. Президентом были предложены варианты изменения действующей редакции Энергетической хартии, либо создание нового многостороннего документа, а также выработкой наиболее правильного механизма, для привлечения интереса всех участников мирового сообщества.¹⁶⁴

¹⁶³ См.: А.А.Конопляник. Россия и Энергетическая Хартия. Учебное пособие. — М.: РГУ нефти и газа им. И.М.Губкина, 2010. — С. 27.

¹⁶⁴ Нефть России в XXI веке. — «Международная жизнь», спецвыпуск.- май 2010 (статья «ДЭХ: почему Россия берет тайм-аут»)/URL: <http://interaffairs.ru/lukoil.php?n=4> (дата обращения: 07.03.2015г.)

Но после 21.04.2009 года Россией стала озвучиваться уже другая позиция, на этот раз не содержащаяся альтернативный выбор. Требовалось создать новый документ, используя в качестве его основы российские предложения. Но члены ЕС не одобрили этой инициативы, поскольку Договор, как юридическая конструкция, удовлетворяет запросы государств, его подписавших. В этом уверяет и масштабность его распространения.

В этой связи хотелось бы отметить и проанализировать риски, в том числе и выдуманные, из-за которых Россия не ратифицировала Договор. Зачастую, высказанные недовольства политиков и прессы обуславливаются тем, что ратификация Договора Россией выгодна в большей степени лишь Западу.¹⁶⁵ Неправильная трактовка положений Договора ведет к возникновению ложных предположений, часть которых можно попытаться объяснить в рамках данной работы.

В первую очередь, пласт критики перенесли положения Транзитного протокола. Протокол к Энергетической хартии по Транзиту — это отдельный документ, детализирующий правила транзита энергетических ресурсов. Статья 7.3 говорит о транзитных тарифах, и она не раз подвергалась диспутам на предмет расширительного толкования, что рождает некую неопределенность в понимании. Создание благоприятной «правовой почвы» для стран-потребителей в свою очередь противоречит интересам и РФ, и Газпрома, как основного поставщика энергоресурсов.

Также необходимо выделить позицию, в соответствии с которой

¹⁶⁵ См.: А.Конопляник. Борьба с мифами. О мнимых выгодах и угрозах Договора к Энергетической Хартии. — «Политический журнал», 13 июня 2006 г., № 21 (116). — С. 32-36.

Договор является своеобразным средством Европейского союза, с помощью которого представляется возможным внедрить правовые нормы государств-членов ЕС в законодательство России. Но это скорее заблуждение. Поставленные хартийным процессом цели, обеспечивающие слияние интересов всех стран-участников на взаимовыгодных условиях, являются наиболее общими и стартовыми. Ошибочно соотносить намерения конкретного государства с теми подходами, которые заключены в Договоре.

К примеру, Транзитный протокол содержит понятие «наличные транзитные мощности». По мнению компании «Газпром», положения протокола обязывают предоставлять доступ к транзитным мощностям трубопроводов третьим странам. Но это не так. Такое требование скорее имеет место быть на энергетическом рынке в рамках Европейского союза, но не относится к странам, не являющимися его участниками. Нельзя рассматривать организацию внутреннего рынка в ЕС, и отождествлять ее с правилами, которые содержатся в Транзитном протоколе.

Большой ажиотаж возник из-за противоречий, высказанных представителями «Газпрома» относительно тарифов на транзит, импорт, экспорт, а также на внутреннюю транспортировку. Статья 7.3 Договора говорит о том, что не менее благоприятные транзитные тарифы должны быть только в отношении экспорта и импорта. Отсюда следует, что тарифы на внутреннюю транспортировку не являются предметом сравнения.

Другими словами, при транзите энергоресурсов из стран Средней Азии через Россию, соответствующая тарификация не должна быть выше,

чем при экспорте или импорте из или в Россию. Утверждение о том, что якобы эти энергоресурсы, проходя через территорию России, будут конкурировать в ценовом отношении, и вытеснят ресурсы нашей страны с энергетического рынка, представляется заблуждением.

Каждая сторона по Договору обязуется создавать условия, облегчающие транзит ресурсов, но не новых, а действующих, что прослеживается из содержания статьи 7.1 Договора. Кроме того, в статье 7.5 говорится о том, что транзитная сторона не обязана возводить новые транзиты или модифицировать их, при наличии доказательств о том, что такие изменения могут навредить работоспособности и эффективности уже существующих систем энергоснабжения.

Можно сделать вывод о том, что статья 7 Договора предусматривает пятиступенчатый механизм доказывания целесообразности отказа транзитной страной в новых транзитах для третьих стран. Это, безусловно, является гарантом надежности защиты национальных газотранспортных систем от обязанности допущения новых транзитов, несущих неблагоприятные последствия для экономики страны.

Если же транзитная страна имеет возможность допуска к транзитным мощностям, то она осуществляет транзит на коммерческих условиях. В случае, когда требуется построение новых мощностей, встает вопрос о финансировании и проектировании строительства новых мощностей. У «Газпрома» уже выработана стратегия ведения переговоров в этой области, и положения Договора и Протокола только дополняют уже существующие у сторон международно-правовые способы защиты своих интересов, а

Россия получит возможность реализовать свои интересы в транзитных поставках, в том числе и от транзита через новые магистрали трубопроводов.

Помимо этого, существуют и вполне обоснованные претензии со стороны российского руководства по поводу гарантированности выполнения участниками Договора положений, поскольку нет выработанного механизма принуждения выполнения обязательств, которые берет на себя сторона по Договору. Это представляется очень важным моментом, требующим внимания, ведь энергетическое сотрудничество предполагает возникновение экстраординарных ситуаций, требующих незамедлительного разрешения.

6 августа 2009 года Россия вынесла окончательный вердикт — отказ от ратификации Договора. Возможно, так и не были тщательным образом проанализированы возможные выгоды от ратификации, а риски, в свою очередь, переоценены. Альтернативное предложение, выдвинутое Россией к ЕС, не нашло положительного отзыва. Вероятно, существующая позиция российского руководства обусловлена в большей степени стремлением «Газпрома» к закрытости, а также боязливым отношением к политике ЕС, которая представляется руководству оккупацией постсоветской территории, обладающей большим ресурсным потенциалом. Возможно, в ближайшем будущем мы увидим, какие новшества будут предложены российским руководством для расширения пределов энергетического сотрудничества в мировом масштабе.

ПРАВО НА ТРУД ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН В РОССИИ

Аннотация. В статье описывается процесс принятия и оформления иностранного работника в РФ. Приводится алгоритм получения разрешения на работу иностранным работником. Описывается правила приема иностранного работника работодателем в РФ.

Ключевые слова: РФ, иностранный гражданин, трудоустройство, разрешение на работу, виза, патент, трудовые отношения.

FAM THI KUYNH CHANG✉

THE RIGHT TO WORK OF FOREIGN CITIZENS IN RUSSIA

Abstract. The article describes the process of adoption and registration of the foreign worker in the Russian Federation. The algorithm of obtaining a work permit for a foreign worker. Explains rules of admission of a foreign worker by an employer in Russia.

Key words: foreign national employment, work permits, foreigners '



Воронежский государственный университет, Российская Федерация, Студент, E-mail: quynhtrang@mail.ru

✉ Voronezh State University, Russian Federation, Student, E-mail: quynhtrang@mail.ru

labor, visa, patent, labor relations.

Стремительное развитие бизнеса и производства в нашей стране в данное время сопровождается трудовой миграцией как внутри государства, так и иностранных граждан. В целом, порядок трудоустройства зависит от того, откуда приехал тот или иной гражданин. Разрешение на работу для иностранных граждан – это документ, который можно получить только после прохождения определенной законодательством процедуры.

Основным источником для написания данной статьи стали международные нормы, нормативные акты, периодические издания. В процессе исследования были использованы основные методы познания: системный и сравнительного правоведения. Рассуждения автора строятся на базе проблемного подхода.

В конце 2014 года вступила в силу глава 50.1 Трудового кодекса РФ «Особенности регулирования труда работников, являющихся иностранными гражданами или лицами без гражданства» [4, с. 15]. Законодательством были установлены особенности трудовых отношений в РФ с иностранцами.

До 1 января 2015 года трудоустройство мигрантов регулировалось Указом Президента РФ «О привлечении и использовании в РФ иностранной рабочей силы» [5], но с начала 2015 года в действующий Федеральный закон «О правовом положении иностранных граждан в РФ» [6] внесены поправки. В связи с этим некоторые нормативные положения Указа Президента утратили силу.

В соответствии с Федеральным законом, иностранцы, имеющие

временное или постоянное разрешение на проживание, не нуждаются в разрешительных документах для осуществления трудоустройства. Закон подразделяет трудовых мигрантов на прибывших в страну визовым и безвизовым путем. Кроме того, установлены нормы выдачи патентов на трудоустройство, превышение количества которых запрещено законом. Оформление патента необходимо тем гражданам, чье пребывание в стране не предполагает наличие визы или при пересечении границы в миграционной карте которых целью приезда в РФ было указано трудоустройство.

Правила приема на работу иностранцев были значительно изменены в начале 2015 года. Основное нововведение заключалось в том, что безвизовым иностранцам для легального трудоустройства на территории России необходимо оформить патент. Этот документ заменил разрешение на работу для безвизовых иностранных граждан.

Кроме того, с 1 января 2015 года не устанавливаются квоты для безвизовых работников на выдачу разрешительных документов. Также была отменена обязанность по уведомлению службы занятости и налоговых органов о приеме на работу иностранцев. По действующим правилам, работодатель должен уведомить только территориальный орган ФМС России о заключении (расторжении) трудового или гражданско-правового договора с иностранным работником (п. 8 ст. 13 Федерального закона от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» [7], далее — Закон о правовом положении иностранцев).

Разрешение на работу для иностранных граждан ставит работодателей в рамки закона. Ведь в таком случае приезжие становятся

защищенными, на них распространяются нормы трудового кодекса, а также они получают социальные гарантии. В случае нелегальной работы у работника нет никаких гарантий того, что ему выплатят зарплату, предоставят отпуск, больничный и т. д. Кроме того, если контролирующие органы обнаружат, что в компании есть сотрудники, у которых отсутствует оформление разрешения на работу, то руководство будет ожидать серьезный штраф [2, с. 21].

Чтобы получить необходимое разрешение, нужно выполнить следующий алгоритм действий.

1. Написать заявление в местный центр занятости в произвольной форме. В этом документе следует обосновать необходимость в принятии на работу гражданина другой страны. Также нужно будет доказать, что такому сотруднику будут созданы все необходимые условия для труда в компании.

2. Предоставить информацию об общем количестве иностранных специалистов, которые трудятся на вашем предприятии (организации).

И, наконец, нужно обратиться в правоохранительные органы, где и получается разрешение на работу для иностранных граждан. Стоит отметить, что оно выдается на один год на основании решения центра занятости.

Чтобы иметь возможность нанимать на службу иностранных граждан, работодатель должен предоставить такую документацию: заявление для получения соответствующего разрешения; решение от центра занятости по поводу обоснования потребности в привлечении к работе иностранного специалиста; свидетельство о регистрации компании; учредительные документы; проект трудового договора с

иностранцем; данные о людях, которые прибыли из другой страны и намерены устроиться в конкретную фирму (эти сведения не могут быть переданы в сторонние организации, а иностранец не может переводиться на другое предприятие). В целом, это все необходимые документы [1, с. 12].

Разрешение на работу выдается только для трудовой деятельности в одной конкурентной компании, в других местах иностранцы задействованы быть не могут. Но что же делать, если работодатель, к примеру, ликвидирует предприятие? В таком случае выданное разрешение потеряет силу. Дело в том, что данный документ выдается только для одного работодателя; соответственно, если работник прекращает у него работу, то он не сможет устроиться с этой же бумагой в другое место. Для этого придется получать новое разрешение на работу для иностранных граждан [3, с. 25].

С началом 2015 года ограничился круг иностранцев, которые получают в РФ разрешение на работу. Касается процедура лишь тех, что прибыли с "визовых" государств. Остальные лица, что свободно пересекают границы РФ, должны получить патент. Наличие этого документа еще не означает, что лицо без гражданства РФ может устроиться куда-либо (к человеку или на фирму). Теперь появилось две разновидности патента. Одна из них дает возможность получить трудовое место в организации, другая, соответственно, дает позволение трудиться на физическое лицо, как было разъяснено выше. Разумеется, наличие одного патента исключает возможности другого.

Таким образом, с начала 2015 г. произошло существенное изменение правил приема иностранцев на работу. Поэтому изучение

порядка их оформления согласно новому законодательству, а также процедуру регистрации в зависимости от статуса, перечень необходимых документов и другие юридические моменты является актуальным.

Примечания

1. Беспалов М.В. Особенности оформления трудовых отношений с иностранными сотрудниками, прибывшими из стран ближнего зарубежья // Бухгалтерский учет в бюджетных и некоммерческих организациях. Выпуск № 24 / 2015.

2. Волох В.А. Порядок трудоустройства иностранных граждан, получивших статус беженца или временное убежище в Российской Федерации. М., 2014.

3. Гаевская Н.Б. Проблемы трудоустройства иностранных граждан. М., 2014.

4. Логинова Е.А. Иностраный работник: новые правила трудоустройства. М., 2015.

5. Карпович Л.В. Трудоустройство иностранцев в России // Актуальные вопросы бухгалтерского учета и налогообложения. 2012. № 1.

6. Космыгина Е. Прием на работу иностранцев // Ваш партнер-консультант. 2014. № 22 (9538).

7. Сазонова Н.Г. Как принять иностранца по новым правилам. М., 2015.

8. Тимофеева Н.В. Трудоустройство иностранных граждан. М., 2015.

9. Статистические сведения в отношении иностранных граждан,

находящихся на территории Российской Федерации в половозрастном разрезе (по состоянию на 15 ноября 2016 г.).

10. СЗ РФ. 2013. № 34. Ст. 2761.

11. Чистякова Ю. Прием на работу иностранца // Трудовое право. 2015. № 12.

ИНСТРУКЦИЯ ДЛЯ АВТОРОВ

Научные статьи принимаются для опубликования на кафедре международного и европейского права ВГУ (ответственный редактор — профессор, д.ю.н., П. Н. Бирюков или ответственный секретарь — доцент, к. ю. н., Д. В. Галушко).

В целом к статьям предъявляются следующие требования:

1. Текст статьи должен быть предоставлен в электронном виде, на любом носителе или по электронной почте. Название файла должно содержать Ф.И.О. автора и название представляемой работы (например: Иванов И. И.-Европейский Союз.doc).

2. Сведения об авторе (соавторах) приводятся с полным указанием его (их) данных (Ф.И.О., учёное звание, учёная степень, место работы/учёбы). Текст должен также содержать аннотацию к статье и ключевые слова. Аннотация к статье не должна быть меньше 500 знаков.

3. Названия статьи, аннотации к статье, ключевых слов и сведений об авторе должны быть переведены на английский язык. Настоятельно просим вас уделить особое внимание этому пункту.

4. Для организации обратной связи мы просим указать в тексте статьи координаты автора (e-mail, номер телефона).

5. Текст представляется в формате файла с расширением .doc, шрифтом Times New Roman 14 кегля с интервалом 1,5; все поля на листе должны составлять по 2 сантиметра; сноски оформляются 10-м шрифтом.

6. Сноски указываются внизу каждой страницы. Сноски должны быть оформлены с соблюдением установленных библиографических правил.

INSTRUCTIONS FOR MANUSCRIPT SUBMISSION

Papers are accepted for publication on the Department of International and European law, VSU (By editor-in-chief—professor Pavel Biriukov or by executive editor—Dmitriy Galushko). Articles can be also sent to our e-mail: [intlawnvsu@yandex.ru](mailto:intlaw-vsu@yandex.ru).

All-in-all the following requirements are applicable to the materials for publication:

1. Article`s text as an electronic document on any carrier or by e-mail. The file name should contain the author's NAME and the title of the represented article (for example: Ivanov I. I.-European Union.doc).

2. Information about the author (co-authors) with the full information of his/their data (including academic degrees, ranks and workplace), abstract, key words. Article`s abstract should not be less than 500 characters.

3. Translation of the article`s title, abstract of the article, keywords, and information about the author on the English language. We ask you to pay special attention to this point.

4. Coordinates of the author for the organization of feedback (telephone number, e-mail).

5. The text is presented in a format file with a .doc extension, font—Times New Roman, font size—14, interval—1,5, all the fields on the sheet amount to 2 centimeters; footnotes are issued 10th font.

6. Footnotes should be at the bottom of the page. Footnotes should be performed with observance of the established bibliographic rules.

Научное издание

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Выпуск 7

Доступно по адресам:

www.intern.law.vsu.ru/актуальные_проблемы_государства_и_права_7.pdf

www.intern.law.vsu.ru/modern_problems_of_law_and_state_Vol_7.pdf

Воронежский Государственный Университет.

Центр Европейского и Международного Права

394006, г. Воронеж, пл. им. Ленина, 10а.

Тел.: (473) 255-84-92; e-mail: [intlawn-vsu@yandex.ru](mailto:intlaw-vsu@yandex.ru)