



Словарь внешнеторговых терминов*

В.М. Шумилов

Доктор юридических наук

(Всероссийская академия внешней торговли)

ПРИНЦИП НЕДИСКРИМИНАЦИИ - один из международно-правовых принципов, специфика которого состоит в предоставлении иностранному государству, его вещам и лицам в определенных вопросах общего правового режима, условий, общих для всех иностранных государств, их вещей и лиц.

Данный принцип требует от государства, таким образом, уравнивания условий для всех иностранных государств, их вещей и лиц. Именно в методе сопоставления и уравнивания условий, обеспечения равноправия и заключается существо принципа недискриминации.

На основе принципа недискриминации в международном праве сформировался целый институт, состоящий из комплекса международно-правовых норм, касающихся толкования и применения практики взаимного предоставления недискриминационного режима.

В международном экономическом праве (МЭП) принцип недискриминации реализуется как специальный принцип экономической недискриминации.

Существует ряд исключений из данного принципа, сложившихся обычно-правовым и/или договорным путем: для торговых преференций в отношении развивающихся стран; в отношении правового режима, предоставляемого в рамках интеграционных объединений государств, приграничной торговли и др.

Не являются дискриминацией ответные меры (реторсии), призванные обеспечить соблюдение норм права государством-нарушителем, а также меры по защите внутреннего рынка и национальной экономики (если они

применяются ко всем государствам в одинаковом положении).

Принцип экономической недискриминации препятствует выборочному, произвольному ухудшению условий для отдельного государства, его вещей и лиц. В то же время он не препятствует улучшению условий для отдельного государства, его вещей и лиц. В результате – через улучшение условий для большинства государств, их вещей и лиц – недискриминационный (общий для всех) режим может трансформироваться в дискриминационный.

Противодействует этому принцип наибольшего благоприятствования – предоставление режима «наиболее благоприятствуемой нации» иностранному государству, его вещам и лицам.

ПРИНЦИП ПРЕДОСТАВЛЕНИЯ НАЦИОНАЛЬНОГО РЕЖИМА – один из международно-правовых принципов, специфика которых состоит в методе обеспечения равноправия и недискриминации для иностранных вещей и лиц. Данный принцип требует от государства уравнивания условий для иностранных вещей и лиц с условиями, созданными для национальных вещей и лиц.

Национальный режим в одностороннем порядке и/или на договорной основе может предоставляться государством на условиях взаимности, с учетом взаимности или без взаимности в определенных сферах и объеме, с изъятиями или без них, иностранным вещам и лицам (гражданам, лицам без гражданства, юридическим лицам, другим субъектам иностранного права).

*Окончание статьи. Начало см. в №3 за 2008 год.



Количество изъятий из национального режима варьируется в зависимости от сферы отношений, а также от статуса иностранного лица: является он резидентом или нет.

В соответствии с правом ВТО (ГАТТ, ГАТС, ТРИПС, ТРИМС и др.), например, национальный режим должен быть предоставлен государствами-участниками иностранному товару в части налогообложения и применения внутреннего права, интеллектуальной собственности, иностранным услугам и поставщикам услуг, иностранным инвесторам.

На основании международных договоров или без них национальный режим может предоставляться в вопросах доступа иностранных физических, юридических лиц в суды, наследования, социального обеспечения и др.

Принцип предоставления национального режима содействует конвергенции правовых систем разных государств, унификации их внутреннего законодательства. Значение принципа в международной системе возрастает.

На основе данного принципа в международном праве сформировался целый институт, состоящий из комплекса международно-правовых норм, касающихся толкования и применения практики взаимного предоставления национального режима.

ПРИНЦИП ПРЕДОСТАВЛЕНИЯ ПРЕФЕРЕНЦИАЛЬНОГО РЕЖИМА – один из международно-правовых принципов, специфика которого состоит в том, чтобы иностранные вещи и/или лица в определенных вопросах находились в особо и исключительно благоприятных условиях (в производственной, торговой, финансовой, инвестиционной и иных сферах).

Преференциальный режим может быть в том или ином вопросе предоставлен государством одновременно как иностранным, так и национальным вещам и лицам. В этом случае преференциальный режим как бы совпадает с национальным режимом.

Зачастую преференциальный режим предоставляется как исключение из национального режима и/или из режима наибольшего благоприятствования – для привлечения иностранных вещей и лиц, активизации экономической (хозяйственной) деятельности в соответствующих областях и направлениях, создания условий для подготовки вещей и лиц к конкурентным условиям.

Таким образом, преференциальный режим является определенным отступлением от формального равноправия для того, чтобы обеспечить равноправие фактическое.

В соответствии с правом ВТО (ГАТТ, ГАТС, ТРИПС, ТРИМС и др.), например, преференциальный режим должен быть предоставлен развитыми государствами-участниками развивающимся странам, их вещам и лицам, в отдельных вопросах.

Преференциальный режим может предоставляться государством не только на договорной основе, но и в одностороннем порядке, на условиях взаимности, с учетом взаимности или без взаимности в определенных сферах и объеме, с изъятиями или без них.

На основе данного принципа в международном праве сформировался целый институт, состоящий из комплекса международно-правовых норм, касающихся толкования и применения практики взаимного предоставления преференциального режима.

ТРАНСНАЦИОНАЛЬНОЕ ПРАВО – условное обозначение некоего институционально-правового явления в международной системе, суть которого состоит в том, что частные лица (главным образом, многонациональные предприятия, банки, биржи) разных стран создают на двустороннем и многостороннем уровнях свои собственные нормы взаимоотношений.

Такие нормы возникают в тех вопросах, которые не регулируются ни внутренним, ни международным правом (т.е. там, где есть правовые пробелы), либо регулируются в обеих системах по общедозволительному способу – исходя из принципа «разрешено все, кроме прямо запрещенного». В целях упорядоченности взаимных отношений частные лица разных стран восполняют пробелы и сферу «всеобщего дозволения» собственными конкретными правилами.

С одной стороны, эти правила как бы санкционированы (разрешены и защищаются) внутренним и/или международным правом и в этом качестве могут являться частью либо внутреннего, либо международного права. С другой стороны, в подобных нормах заложена скоординированная воля частных лиц из разных стран, и этим они отличаются и от норм внутреннего права, и от норм международного права.



В международной торговой системе транснациональное право проявляется, например, в упорядоченных действиях крупных предприятий из разных стран по обеспечению функционирования отдельных глобальных или региональных рынков: нефтяного, газового, алмазов, автомобилей, авиауслуг и т.п., а также в деятельности международных неправительственных организаций (так, Международная торговая палата вырабатывает на многосторонней основе нормы транснационального права: международные правила по толкованию торговых терминов «Инкотермс» и др.). Часто транснациональные нормы данной сферы обозначают термином *lex mercatoria*.

В международной финансовой системе транснациональное право проявляется в упорядоченных действиях крупных банков и других финансовых предприятий/учреждений из разных стран по организации финансовых потоков и в деятельности международных межбанковских и иных неправительственных организаций и параорганизаций (Общество международных межбанковских финансовых телекоммуникаций СВИФТ, Лондонский клуб кредиторов и т.п.). В этой сфере действуют Унифицированные правила и обычаи по инкассированию товарных документов, Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов, выработанные Международной торговой палатой, а также нормы межбанковских соглашений. Транснациональные нормы, задействованные в финансовой сфере, обозначают термином *lex finanziaria*.

В международной инвестиционной системе транснациональное право проявляется в упорядоченных действиях предприятий из разных стран друг с другом, а также в их взаимоотношениях с государствами («диагональные отношения»). Предприятия из разных стран договариваются о правилах конкуренции, совместной деятельности и разделе продукции, слиянии предприятий, правовом режиме инвесторов и инвестиций и т.п. Пока не выработан термин для обозначения транснациональных норм, задействованных в инвестиционной сфере, но, по аналогии с вышеуказанными, им бы мог стать, например, термин *lex investionis*.

Круг вопросов, подлежащих регулированию в рамках транснационального права, не ограничивается экономической проблематикой и частноправовой сферой.

ЭКСТРАТЕРРИТОРИАЛЬНАЯ ЮРИСДИКЦИЯ - юрисдикция государства, распространяющаяся за пределы его территории. Так, граждане, будучи на территории иностранного государства, остаются в сфере юрисдикции «своего» государства (ограниченная, личная, экстратерриториальная юрисдикция).

Юрисдикция – совокупность полномочий государства, государственных органов рассматривать и разрешать дела в соответствии со своим внутренним правом, а также сфера отношений, на которые распространяются полномочия государства и его органов.

Юрисдикция бывает: законодательной, исполнительной, судебной; национальной (территориальной и личной) и экстратерриториальной; полной и ограниченной.

Экстратерриториальная юрисдикция может быть «разрешенной» международным правом, а может осуществляться тем или иным государством вразрез с международным правом, в одностороннем порядке и в нарушение интересов других государств.

Примером односторонне навязываемой экстратерриториальной юрисдикции может служить закон США Сарбанеса-Окли 2002 года, в соответствии с которым иностранные предприятия, ценные бумаги которых обращаются на биржах в США, подлежат аудиторским проверкам, а руководство таких предприятий несет личную уголовную ответственность по законам США. Закон встретил сильное противодействие со стороны ЕС. Подобной практикой осуществляется правовая экспансия США в Глобальной правовой системе.

Термин «экстратерриториальная юрисдикция» следует отличать от термина «экстерриториальная юрисдикция». Экстерриториальная юрисдикция – это изъятие из-под национальной юрисдикции на территории государства. В режиме экстерриториальной юрисдикции находятся, в частности, дипломатические представительства на территории страны пребывания.

