

Глава XI

КЛАУЗУЛА О НАИБОЛЕЕ БЛАГОПРИЯТСТВУЕМОЙ НАЦИИ

А. Введение

208. На своей шестидесятой сессии (2008 год) Комиссия постановила включить в свою программу работы тему "Клаузула о наиболее благоприятствуемой нации" и учредить на шестьдесят первой сессии Исследовательскую группу⁸⁸².

В. Рассмотрение темы на данной сессии

209. На своем 3012-м заседании 29 мая 2009 года Комиссия постановила учредить Исследовательскую группу по вопросу о клаузуле о наиболее благоприятствуемой нации под председательством г-на Дональда М. Макрэя и г-на А. Рохана Переры.

210. На своем 3029-м заседании 31 июля 2009 года Комиссия приняла к сведению устный доклад сопредседателей Исследовательской группы по вопросу о клаузуле о наиболее благоприятствуемой нации.

Обсуждения в Исследовательской группе

211. Исследовательская группа провела два заседания 3 июня и 20 июля 2009 года. Она рассмотрела рамки, которые будут служить общими направлениями будущей работы с учетом вопросов, освещенных в общем наброске данной темы, и подготовила предварительную оценку проектов статей 1978 года⁸⁸³ в целях анализа событий, происшедших после этого времени.

212. Исследовательская группа начала свою работу с обсуждения и оценки характера, происхождения и развития клаузул о наиболее благоприятствуемой нации, предыдущей работы Комиссии по этой теме, реакции Шестого комитета на проекты статей, принятые Комиссией в 1978 году, событий, которые произошли после 1978 года, и последующих вызовов, связанных с клаузулой о наиболее благоприятствуемой нации в нынешнюю эпоху, а также вопроса о том, какой вклад Комиссия могла бы внести с учетом существенно изменившихся обстоятельств после принятия проектов статей в 1978 году. Эти изменения включают контекст, в котором возникли клаузулы о наиболее благоприятствуемой нации, общий свод практики и имеющихся на настоящее время судебных решений, а также новые появив-

шиеся проблемы, в частности касающиеся применения клаузул о наиболее благоприятствуемой нации в инвестиционных соглашениях.

а) Предварительная оценка проектов статей 1978 года

213. Во время обсуждения темы сопредседатель Исследовательской группы г-н Дональд М. Макрэй выделил конкретные статьи из свода проектов статей 1978 года, которые по-прежнему сохраняют важное значение в той области, которую надлежит изучить Исследовательской группе. Это такие статьи, как статья 2 (Употребление терминов), статья 5 (Режим наиболее благоприятствуемой нации), статья 7 (Правовая основа режима наиболее благоприятствуемой нации), статья 8 (Источник и объем режима наиболее благоприятствуемой нации), статья 9 (Объем прав в соответствии с клаузулой о наиболее благоприятствуемой нации), статья 10 (Приобретение прав в соответствии с клаузулой о наиболее благоприятствуемой нации), статья 16 (Несущественность ограничений, согласованных между бенефицирующим государством и третьим государством), статья 23 (Клаузула о наиболее благоприятствуемой нации в ее взаимоотношении с режимом в рамках общей системы преференций), статья 24 (Клаузула о наиболее благоприятствуемой нации в ее взаимоотношении с урегулированиями между развивающимися государствами), статья 25 (Клаузула о наиболее благоприятствуемой нации в ее взаимоотношении с режимом, распространенным в целях содействия пограничной торговле) и статья 26 (Клаузула о наиболее благоприятствуемой нации в ее взаимоотношении с правами и возможностями, распространяемыми на третьи государства, не имеющие морского берега). В частности, было признано, что проекты статей 9 и 10, касающиеся главным образом сферы применения клаузулы о наиболее благоприятствуемой нации, не утратили актуальности в современных условиях и в контексте инвестиционной проблематики должны служить отправными пунктами для дискуссии и заслуживают приоритетного внимания со стороны Исследовательской группы.

214. В последовавших за этим обсуждениях в Исследовательской группе были высказаны замечания относительно статуса проектов статей 1978 года и их связи с текущей работой Исследовательской группы. Было сочтено необходимым заранее прояснить и согласовать представление об этой проделанной ранее работе и ее статусе и обеспечить четкое разграничение этой работы и выполняемого в настоящее время исследования, так чтобы не поставить под сомнение ранее достигнутое и не оказать негативного воздействия на работу и развитие событий на других форумах. Была выражена надеж-

⁸⁸² На своем 2997-м заседании 8 августа 2008 года. (см. *Ежегодник... 2008 год*, том II (часть вторая), пункт 354). Общий набросок темы см. там же, Приложение II. Генеральная Ассамблея в пункте 6 своей резолюции 63/123 от 11 декабря 2008 года приняла к сведению данное решение.

⁸⁸³ *Ежегодник... 1978 год*, том II (часть вторая), пункт 74.

да, что в докладах, которые будут подготовлены (см. ниже), будут содержаться дальнейший анализ этих аспектов и конкретные указания на проблемы, на которые следует обратить внимание.

b) *Общие направления будущей работы*

215. С учетом состоявшейся дискуссии Исследовательская группа достигла договоренности о программе работы, связанной с подготовкой документов, которые, как она надеется, прольют дополнительный свет на вопросы, касающиеся, в частности, сферы охвата клаузул о наиболее благоприятствуемой нации и их толкования и применения.

216. В соответствии с этим были выявлены следующие восемь тем, а также определены члены Исследовательской группы, которые возьмут на себя главную ответственность за проведение исследований и подготовку связанных с ними конкретных документов:

i) *Каталог положений о наиболее благоприятствуемой нации* (г-н Д. М. Макрэй и г-н А. Р. Перера)

Эта работа будет предусматривать сбор положений о наиболее благоприятствуемой нации, главным образом, но не исключительно, в инвестиционной сфере, а также подготовку предварительной классификации этих положений по различным типам клаузул. Сопоставление материалов для включения в каталог будет являться постоянной работой, проводимой в течение всего периода деятельности Исследовательской группы.

ii) *Проекты статей Комиссии международного права 1978 года* (г-н С. Мурасэ)

Данный документ будет представлять собой краткую историю проектов статей 1978 года и оценку их нынешней актуальности. Этот документ будет содержать анализ того, каким образом клаузула о наиболее благоприятствуемой нации толковалась в решениях МС (по делу *Англо-иранская нефтяная компания*⁸⁸⁴, по делу *Амбателоса*⁸⁸⁵, по делу, касающемся *прав граждан Соединенных Штатов Америки в Марокко*⁸⁸⁶), и анализ арбитражного решения по делу *Амбателоса*⁸⁸⁷.

iii) *Взаимосвязь между наиболее благоприятствуемой нацией и национальным режимом* (г-н Д. М. Макрэй)

В данном документе будут рассмотрены сходство и различие между положениями о наиболее благоприят-

ствуемой нации и положениями национального режима и проанализирована их связь с другими принципами недискриминации. Цель будет состоять в определении существования четкой основополагающей цели клаузул о наиболее благоприятствуемой нации, которая будет влиять на их толкование.

iv) *Наиболее благоприятствуемая нация в условиях Генерального соглашения по тарифам и торговле (ГАТТ) и ВТО* (г-н Д. М. Макрэй)

В этом документе будет рассмотрена роль наиболее благоприятствуемой нации в условиях ГАТТ, ее толкование и применение, а также эволюция наиболее благоприятствуемой нации в условиях ВТО, начиная с торговли товарами и торговли услугами, защиты интеллектуальной собственности и заканчивая государственными поставками. Главная цель будет состоять в определении уникальности наиболее благоприятствуемой нации в ГАТТ и ВТО для этой сферы – форма *lex specialis* – и имеет ли это последствия для функционирования наиболее благоприятствуемой нации в других сферах.

v) *Деятельность Конференции Организации Объединенных Наций по торговле и развитию (ЮНКТАД) по вопросу о наиболее благоприятствуемой нации* (г-н С. К. Васьяни)

Цель этого документа заключается в проведении обзора того, что было сделано ЮНКТАД в связи с наиболее благоприятствуемой нацией, и дать оценку возможного вклада этой деятельности в работу Исследовательской группы⁸⁸⁸.

vi) *Деятельность Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР) по вопросу о наиболее благоприятствуемой нации* (г-н М. Хмуд)

Цель этого документа будет заключаться в проведении обзора того, что было сделано ОЭСР в связи с наиболее благоприятствуемой нацией, и дать оценку возможного вклада этой деятельности в работу Исследовательской группы⁸⁸⁹.

⁸⁸⁴ *Anglo-Iranian Oil Co. case (jurisdiction), Preliminary objection, Judgment of 22 July 1952, I.C.J. Reports 1952, p. 93.*

⁸⁸⁵ *Ambatielos case (Greece v. United Kingdom), Jurisdiction, Judgment of 1 July 1952, ibid., p. 28.*

⁸⁸⁶ *Case concerning rights of nationals of the United States of America in Morocco, Judgment of 27 August 1952, ibid., p. 176.*

⁸⁸⁷ *Ambatielos Claim (Greece, United Kingdom of Great Britain and Northern Ireland), UNRIAA, vol. XII (Sales No. 1963.V.3), pp. 83–153.*

⁸⁸⁸ См., например, ЮНКТАД, "Режим наиболее благоприятствуемой нации", серия документов ЮНКТАД по проблематике международных инвестиционных соглашений, UNCTAD/ITE/ПТ/10 (том III) (издание Организации Объединенных Наций, в продаже под № R.99.II.D.11) (1999 год). Также доступно по адресу www.unctad.org/en/docs/psiteitd10v3.en.pdf (по состоянию на 5 августа 2015 года).

⁸⁸⁹ См., например, OECD Directorate for Financial and Enterprise Affairs, "Most-favoured-nation treatment in international investment law", Working Papers on International Investment, No. 2004/2 (2004). Доступно по адресу www.oecd.org/daf/inv/investment-policy/WP-2004_2.pdf (по состоянию на 5 августа 2015 года).

vii) *Проблема Маффесини*⁸⁹⁰ в инвестиционных договорах (г-н А. Р. Перера)

В этом документе будет анализироваться то, каким образом клаузула о наиболее благоприятствуемой нации

толковалась в деле *Маффесини против Испании* и в последующих делах об инвестициях.

viii) *Соглашения о региональной экономической интеграции и Соглашения о свободной торговле* (г-н Д. М. Макрэй)

Цель этого документа будет заключаться в анализе применения клаузулы о наиболее благоприятствуемой нации в таких соглашениях и в подготовке исследования о том, в какой мере ее толкование и применение в этом контексте согласуется или расходится с ее толкованием и применением в других областях.

⁸⁹⁰ *Maffezini v. Kingdom of Spain*, Case No. ARB/97/7, Decision of the Tribunal on objections to jurisdiction of 25 January 2000, ICSID, *ICSID Review-Foreign Investment Law Journal*, vol. 16, No. 1 (2001), p. 1; текст решения также доступен по адресу <http://icsid.worldbank.org>.