

Глава IV

КЛАУЗУЛА О НАИБОЛЕЕ БЛАГОПРИЯТСТВУЕМОЙ НАЦИИ

А. Введение

32. На своей шестидесятой сессии (2008 год) Комиссия постановила включить в свою программу работы тему «Клаузула о наиболее благоприятствуемой нации» (клаузула о НБН) и учредить на своей шестьдесят первой сессии Исследовательскую группу по этой теме⁹.

33. Исследовательская группа была создана под председательством г-на Дональда М. Макрэя и г-на А. Рохана Переры на шестьдесят первой сессии (2009 год)¹⁰ и была вновь учреждена на шестьдесят второй (2010 год) и шестьдесят третьей (2011 год) сессиях под руководством тех же сопредседателей¹¹. На шестьдесят четвертой (2012 год), шестьдесят пятой (2013 год) и шестьдесят шестой (2014 год) сессиях Комиссия вновь учредила Исследовательскую группу под председательством г-на Дональда М. Макрэя¹². В отсутствие г-на Макрэя в ходе сессий

⁹ На своем 2997-м заседании 8 августа 2008 года (см. *Ежегодник... 2008 год*, том II (часть вторая), пункт 354). План изучения темы см. там же, приложение II. В пункте 6 своей резолюции 63/123 от 11 декабря 2008 года Генеральная Ассамблея приняла к сведению данное решение.

¹⁰ На своем 3029-м заседании 31 июля 2009 года Комиссия приняла к сведению устный доклад сопредседателей о работе Исследовательской группы по клаузуле о наиболее благоприятствуемой нации (см. *Ежегодник... 2009 год*, том II (часть вторая), пункты 211–216). Исследовательская группа, в частности, рассмотрела рамки, которые будут служить общими направлениями будущей работы, и достигла договоренности о программе работы, включающей подготовку документов, которые должны были пролить дополнительный свет на вопросы, касающиеся, в частности, сферы охвата клаузул о НБН и их толковании и применении.

¹¹ На своем 3071-м заседании 30 июля 2010 года Комиссия приняла к сведению устный доклад сопредседателей о работе Исследовательской группы (см. *Ежегодник... 2010 год*, том II (часть вторая), пункты 359–373). Исследовательская группа рассмотрела и проанализировала ряд документов, подготовленных на основе рамок 2009 года, определяющих общие направления будущей работы, и согласовала программу работы на 2010 год. На своем 3119-м заседании 8 августа 2011 года Комиссия приняла к сведению устный доклад сопредседателей о работе Исследовательской группы (см. *Ежегодник... 2011 год*, том II (часть вторая), пункты 348–362). Исследовательская группа рассмотрела и проанализировала дополнительные документы, подготовленные на основе рамок 2009 года.

¹² На своем 3151-м заседании 27 июля 2012 года Комиссия приняла к сведению устный доклад Председателя Исследовательской группы (см. *Ежегодник... 2012 год*, том II (часть вторая), пункты 244–265). Исследовательская группа рассмотрела и проанализировала дополнительные документы, подготовленные на основе рамок 2009 года. На своем 3189-м заседании 31 июля 2013 года Комиссия приняла к сведению доклад Исследовательской группы (см. *Ежегодник... 2013 год*, том II (часть вторая), пункты 154–164). Исследовательская группа продолжила

2013 и 2014 годов функции Председателя выполнял г-н Матиас Форто.

В. Рассмотрение темы на настоящей сессии

34. На настоящей сессии Комиссия на своем 3249-м заседании 12 мая 2015 года вновь учредила Исследовательскую группу по клаузуле о наиболее благоприятствуемой нации под председательством г-на Дональда М. Макрэя.

35. Исследовательская группа провела два заседания, 12 мая и 16 июля 2015 года, в ходе которых она провела и завершила содержательный и технический анализ проекта окончательного доклада. В общей сложности после ее учреждения в 2009 году Исследовательская группа провела 24 заседания.

36. Комиссия получила и рассмотрела окончательный доклад Исследовательской группы на своих 3264-м и 3277-м заседаниях 6 и 23 июля 2015 года соответственно. Окончательный доклад содержится в приложении к настоящему докладу. Комиссия отмечает, что окончательный доклад подразделяется на пять частей. В части I представлена справочная информация, включая истоки и цель работы Исследовательской группы, и анализ предыдущей работы Комиссии над проектами статей о клаузуле о наиболее благоприятствуемой нации 1978 года¹³, а также изменений после завершения проектов статей 1978 года, в частности в области инвестиций, наряду с анализом положений о НБН других органов, таких как Конференция Организации Объединенных Наций по торговле и развитию (ЮНКТАД) и Организация экономического сотрудничества и развития (ОЭСР). Общая нацеленность работы Исследовательской группы заключалась в том, чтобы воздерживаться от пересмотра проектов статей 1978 года или подготовки нового свода проектов статей.

рассмотрение и анализ дополнительных докладов. Она также изучила современную практику и судебные решения, которые имеют отношение к толкованию клаузул о НБН. На своем 3231-м заседании 25 июля 2014 года Комиссия приняла к сведению устный доклад о работе Исследовательской группы (см. *Ежегодник... 2014 год*, том II (часть вторая), пункты 254–262). Исследовательская группа провела содержательный и технический анализ проекта окончательного доклада в целях подготовки нового проекта для его согласования Исследовательской группой.

¹³ *Ежегодник... 1978 год*, том II (часть вторая), пункт 74.

37. В части II доклада рассмотрена актуальность клаузул о НБН в настоящее время и затронуты вопросы, касающиеся их толкования, в том числе в контексте Генерального соглашения по тарифам и торговле (ГАТТ) и Всемирной торговой организации (ВТО), других торговых соглашений, а также договоров об инвестициях. В ней также рассмотрены виды положений о НБН в двусторонних инвестиционных договорах (ДИД) и отдельно изучены вопросы толкования, которые возникали в связи с клаузулами о НБН в ДИД, а именно: *a)* определение выгодоприобретателя клаузулы о НБН; *b)* определение необходимого режима; и *c)* определение сферы действия клаузулы о НБН.

38. В части III проанализированы: *a)* соображения инвестиционной политики, связанные с толкованием инвестиционных соглашений, с учетом вопросов асимметрии на переговорах о ДИД и специфики каждого ДИД; *b)* последствия арбитражного урегулирования инвестиционных споров как «смешанного арбитража»; и *c)* актуальность проектов статей 1978 года для толкования положений о НБН.

39. В части IV поставлена цель дать определенные ориентиры в отношении толкования клаузул о НБН, выработав основу надлежащего применения принципов толкования договоров применительно к клаузулам о НБН. В ней исследованы различные подходы в судебной практике, касающиеся толкования положений о НБН в инвестиционных соглашениях, при рассмотрении трех центральных вопросов: *a)* могут ли положения о НБН в принципе применяться в отношении положений об урегулировании споров ДИД? *b)* затрагивается ли юрисдикция третейского суда условиями ДИД, касающимися положений об урегулировании споров, на которые могут сослаться инвесторы? *c)* какие факторы имеют отношение к процессу толкования при определении того, применяются ли положения о НБН в ДИД в отношении условий обращения к урегулированию споров? В этой части также рассмотрены различные способы, с помощью которых в своей договорной практике государства реагировали на решение по делу *Маффесини*¹⁴, в том числе путем *a)* конкретного указания на то, что клаузула о НБН неприменима к положениям об урегулировании споров; *b)* прямого указания на то, что эта клаузула применима к положениям об урегулировании споров; или *c)* конкретного перечисления областей, в которых применяется клаузула о НБН.

40. Часть V доклада содержит выводы, которых достигла Исследовательская группа, выделяя, в частности, важное значение и актуальность Венской конвенции 1969 года в качестве отправной точки при толковании инвестиционных договоров. Толкование клаузул о НБН следует проводить на основе

правил толкования договоров, изложенных в Венской конвенции.

41. На своем 3277-м заседании 23 июля 2015 года Комиссия с удовлетворением приветствовала окончательный доклад о работе Исследовательской группы. Комиссия рекомендовала окончательный доклад вниманию Генеральной Ассамблеи и призвала к его самому широкому распространению.

42. На том же заседании Комиссия приняла следующие краткие выводы:

a) Комиссия отмечает, что клаузулы о НБН остаются неизменными по своему характеру со времени завершения проектов статей 1978 года. Основные положения проектов статей 1978 года по-прежнему составляют основу толкования и применения клаузул о НБН в настоящее время. Однако они не дают ответа на все вопросы толкования, которые могут возникать в связи с клаузулами о НБН;

b) Комиссия подчеркивает важное значение и актуальность Венской конвенции 1969 года в качестве отправной точки при толковании инвестиционных договоров. Клаузулы о НБН следует толковать на основе правил толкования договоров, изложенных в Венской конвенции 1969 года;

c) Главный вопрос толкования в отношении клаузул о НБН связан со сферой действия клаузулы и применением принципа *eiusdem generis*. Иными словами, объем и характер выгоды, которая может быть получена в соответствии с положением о НБН, зависит от толкования самого положения о НБН;

d) Применение клаузул о НБН в отношении положений об урегулировании споров в арбитраже, связанном с инвестиционными договорами, вместо их ограничения материальными обязательствами высветило новый аспект осмысления положений о НБН и, возможно, последствия, которых стороны не предвидели, когда они заключали свои инвестиционные соглашения. Тем не менее этот вопрос остается вопросом толкования договоров;

e) Призваны ли клаузулы о НБН охватывать положения об урегулировании споров – это в конечном счете зависит от государств, согласовывающих на переговорах такие клаузулы. Прямо выраженные формулировки могут обеспечить, чтобы положение о НБН применялось или не применялось в отношении положений об урегулировании споров. В противном случае вопрос будет оставлен на усмотрение третейских судов по урегулированию споров, толкующих клаузулы о НБН в каждом конкретном случае.

43. Комиссия желает подчеркнуть, что методы толкования, рассмотренные в докладе Исследовательской группы, призваны помочь в толковании и применении положений о НБН.

¹⁴ *Emilio Agustín Maffezini v. Kingdom of Spain*, Decision of the Tribunal on Objections to Jurisdiction, International Centre for Settlement of Investment Disputes (ICSID), Case No. ARB 97/7 (25 January 2000), *ICSID Reports*, vol. 5, p. 396; текст решения также размещен в Интернете по адресу <http://icsid.worldbank.org>.

**С. Выражение признательности
Исследовательской группе и ее Председателю**

44. На своем 3277-м заседании 23 июля 2015 года Комиссия приняла путем аккламации следующую резолюцию:

Комиссия международного права,

с признательностью приветствуя доклад Исследовательской группы о клаузуле о наиболее благоприятствуемой нации,

выражает Исследовательской группе и ее Председателю, г-ну Дональду М. Макрэю, свою глубокую признательность и теплые поздравления за выдающийся вклад в подготовку доклада о клаузуле о наиболее благоприятствуемой нации и за результаты, достигнутые Исследовательской группой;

напоминает с признательностью о вкладе г-на А. Рохана Переры, выполнявшего функции сопредседателя Исследовательской группы с 2009 года по 2011 год, а также г-на Матиаса Форто, выполнявшего функции Председателя в отсутствие г-на Макрэя в ходе сессий 2013 года и 2014 года.