

Глава VII Временное применение договоров

А. Введение

79. Комиссия решила включить тему «Временное применение договоров» в свою программу работы на своей шестьдесят четвертой сессии (в 2012 году) и назначила г-на Хуана Мануэля Гомес-Робледо Специальным докладчиком⁹⁹². Впоследствии в своей резолюции 67/92 от 14 декабря 2012 года Генеральная Ассамблея с признательностью приняла к сведению решение Комиссии о включении данной темы в ее программу работы.

80. В период с 2013 по 2016 год Специальный докладчик представил четыре доклада⁹⁹³, которые были рассмотрены Комиссией соответственно на ее шестьдесят пятой – шестьдесят восьмой сессиях (в 2013–2016 годах). Комиссия также получила три меморандума секретариата, которые были представлены соответственно на шестьдесят пятой (в 2013 году), шестьдесят седьмой (в 2015 году) и шестьдесят девятой (в 2017 году) сессиях⁹⁹⁴.

81. На основе проектов руководящих положений, предложенных Специальным докладчиком в третьем и четвертом докладах, на своей шестьдесят восьмой сессии (в 2016 году) Комиссия приняла к сведению проекты руководящих положений 1–4 и 6–9, в предварительном порядке принятые Редакционным комитетом. Проекты руководящих положений 5 и 10 было решено рассмотреть на следующей сессии из-за нехватки времени.

82. На своей шестьдесят девятой сессии (в 2017 году) Комиссия передала проекты руководящих принципов 1–4 и 6–9, в предварительном порядке принятые Редакционным комитетом в 2016 году, обратно в Комитет, с тем чтобы составить сводный проект руководящих положений. Впоследствии Комиссия приняла в предварительном порядке проекты руководящих положений 1–11, представленные Редакционным комитетом на той же сессии, вместе с комментариями к ним.

В. Рассмотрение темы на данной сессии

83. На данной сессии Комиссия располагала пятым докладом Специального докладчика (A/CN.4/718) и добавлением к этому докладу с библиографией по данной теме (A/CN.4/718/Add.1). В своем пятом докладе Специальный докладчик проанализировал замечания государств и международных организаций в отношении 11 проектов руководящих положений, в предварительном порядке принятых Комиссией на ее шестьдесят девятой сессии, препроводил дополнительную информацию о практике международных организаций и представил два новых проекта руководящих положений 5 bis и 8 bis, касающиеся соответственно оговорок и прекращения или приостановления, а также восемь проектов типовых положений⁹⁹⁵. Комиссии был представлен также третий меморандум секретариата (A/CN.4/707) с анализом практики государств в отношении договоров (как двусторонних, так и многосторонних), находящихся на хранении или зарегистрированных за последние 20 лет у Генерального секретаря, которые содержат положения о временном применении, в том числе связанных с ними договорных действий.

⁹⁹² *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят седьмая сессия, Дополнение № 10 (A/67/10)*, п. 267.

⁹⁹³ A/CN.4/664 (первый доклад), A/CN.4/675 (второй доклад), A/CN.4/687 (третий доклад) и A/CN.4/699 и Add.1 (четвертый доклад).

⁹⁹⁴ A/CN.4/658, A/CN.4/676 и A/CN.4/707. Рассмотрение документа A/CN.4/707 было отложено до нынешней сессии.

⁹⁹⁵ Текст проектов типовых положений, предложенных Специальным докладчиком в его пятом докладе (A/CN.4/718), см. в сноске 996 ниже.

84. Комиссия рассмотрела пятый доклад Специального докладчика и третий меморандум секретариата на своих 3402–3406-м и 3409-м заседаниях с 14 по 18 и 22 мая 2018 года. На своем 3409-м заседании 22 мая 2018 года Комиссия постановила передать проекты руководящих положений 5 bis и 8 bis и восемь проектов типовых положений в Редакционный комитет, поручив ему завершить первое чтение всего свода проектов руководящих положений, в том числе тех, которые были приняты в предварительном порядке на шестьдесят девятой сессии (в 2017 году), принимая во внимание замечания и соображения правительств и обсуждение на пленарных заседаниях доклада Специального докладчика.

85. Комиссия рассмотрела доклад Редакционного комитета (A/CN.4/L.910) на своем 3415-м заседании, состоявшемся 31 мая 2018 года, и приняла проекты руководящих положений 6 [7], 7 [5 bis], 9, 10, 11 и 12. Затем Комиссия приступила к принятию в первом чтении всего свода проектов руководящих положений о временном применении договоров в качестве проекта руководства по временному применению договоров (см. раздел C.1 ниже). Комиссия далее приняла к сведению рекомендацию Редакционного комитета сделать ссылку в комментариях на возможность включения в ходе второго чтения ряда проекта типовых положений⁹⁹⁶ на

⁹⁹⁶ Текст проектов типовых положений, предложенный Специальным докладчиком в его пятом докладе (A/CN.4/718), за исключением сносок, гласит:

A. Определение сроков временного применения договора

1. Начало действия

Проект типового положения 1

Договаривающиеся [Участвующие в переговорах] государства [международные организации] соглашаются временно применять настоящий Договор с момента его подписания (или с любого последующего условленного момента).

Проект типового положения 2

Договаривающиеся [Участвующие в переговорах] государства [международные организации] соглашаются временно применять настоящий Договор с ... [указанной даты].

Проект типового положения 3

Договаривающиеся [Участвующие в переговорах] государства [международные организации] соглашаются временно применять настоящий Договор [статьи ... Договора], за исключением тех государств [международных организаций], которые в момент подписания уведомляют Депозитария в письменном виде о том, что они не дают согласия на временное применение.

Проект типового положения 4

Временное применение настоящего Договора начинается с даты, в которую государство [международная организация] уведомляет об этом остальные государства [международные организации] или представляет Депозитарию заявление об этом.

2. Прекращение

Проект типового положения 5

Временное применение настоящего Договора прекращается с его вступлением в силу для государства [международной организации], которое применяло [которая применяла] его временно.

Проект типового положения 6

Временное применение настоящего Договора государством [международной организацией] прекращается, если оно [она] уведомляет остальные государства [международные организации] (или Депозитария) о своем намерении не становиться участником Договора.

B. Сфера охвата временного применения

1. Договор в целом

Проект типового положения 7

Государство [Международная организация], заявившее [заявившая] остальным государствам [международным организациям] (или Депозитарию) о том, что оно [она] будет временно применять настоящий Договор, обязуется соблюдать все его

основе пересмотренного предложения, которое Специальный докладчик представит в надлежащее время с учетом замечаний и предложений, высказанных в ходе обсуждения на пленарных заседаниях и в Редакционном комитете.

86. На своих 3435, 3437, 3440 и 3441-м заседаниях 24, 27 и 31 июля и 2 августа 2018 года Комиссия приняла комментарии к вышеупомянутым проектам руководящих положений (раздел С.2 ниже).

87. На своем 3441-м заседании 2 августа 2018 года Комиссия выразила свои глубокую признательность Специальному докладчику г-ну Хуану Мануэлю Гомесу-Робледо за его выдающийся вклад, позволивший Комиссии довести до успешного завершения рассмотрение в первом чтении проектов руководящих положений, составляющих проект руководства по временному применению договоров.

88. На своем 3441-м заседании 2 августа 2018 года Комиссия постановила в соответствии со статьями 16–21 Положения о своей деятельности препроводить эти проекты руководящих положений (см. раздел С ниже) через Генерального секретаря правительствам и международным организациям для получения от них комментариев и замечаний с просьбой представить такие комментарии и замечания Генеральному секретарю к 15 декабря 2019 года.

С. Текст проекта руководства по временному применению договоров, принятый Комиссией в первом чтении

1. Текст проекта руководства по временному применению договоров

89. Текст проекта руководства по временному применению договоров, принятый Комиссией в первом чтении, приводится ниже.

Руководство по временному применению договоров

Руководящее положение 1

Сфера охвата

Настоящий проект руководящих положений касается временного применения договоров.

Руководящее положение 2

Цель

Цель настоящего проекта руководящих положений заключается в том, чтобы предоставить руководящие указания в отношении права и практики временного применения договоров на основе статьи 25 Венской конвенции о праве международных договоров и других норм международного права.

Руководящее положение 3

Общее правило

Договор или часть договора могут применяться временно до своего вступления в силу между соответствующими государствами или

положения на условиях, о которых оно договорилось [она договорилась] с этими государствами [международными организациями].

2. Только часть договора

Проект типового положения 8

Государство [Международная организация], уведомившее [уведомившая] остальные государства [международные организации] (или Депозитария) о том, что оно [она] будет временно применять статьи [...] настоящего Договора, обязуется соблюдать их положения на условиях, о которых оно договорилось [она договорилась] с этими государствами [международными организациями].

международными организациями, если это предусматривается самим договором или если об этом достигнуто соглашение каким-либо иным образом.

Руководящее положение 4 **Форма соглашения**

Помимо случая, когда договор это предусматривает, временное применение договора или части договора может быть согласовано посредством:

- a) отдельного договора; или
- b) любых других средств или договоренностей, включая резолюцию, принятую международной организацией или на межправительственной конференции, или заявление государства или международной организации, которое признается остальными соответствующими государствами или международными организациями.

Руководящее положение 5 **Начало временного применения**

Временное применение договора или части договора до его вступления в силу между соответствующими государствами или международными организациями начинается с такой даты и в соответствии с такими условиями и процедурами, которые установлены договором или согласованы иным образом.

Руководящее положение 6 **Юридическое действие временного применения**

Временное применение договора или части договора порождает юридически связывающее обязательство применять договор или его часть, как если бы договор находился в силе между соответствующими государствами или международными организациями, если только договор не предусматривает иное или не достигнуто соглашение об ином.

Руководящее положение 7 **Оговорки**

1. С соблюдением соответствующих норм Венской конвенции о праве международных договоров, применяемых *mutatis mutandis*, государство может, при выражении согласия на временное применение договора или части договора, сформулировать оговорку, посредством которой оно желает исключить или изменить юридическое действие, порождаемое временным применением определенных положений этого договора.

2. С соблюдением соответствующих норм международного права международная организация может при выражении согласия на временное применение договора или части договора сформулировать оговорку, посредством которой она желает исключить или изменить юридическое действие, порождаемое временным применением определенных положений этого договора.

Руководящее положение 8 **Ответственность за нарушение**

Нарушение обязательства, вытекающего из договора или части договора, которые применяются временно, влечет за собой международную ответственность в соответствии с применимыми нормами международного права.

Руководящее положение 9

Прекращение и приостановление временного применения

1. Временное применение договора или части договора прекращается с вступлением этого договора в силу в отношениях между соответствующими государствами или международными организациями.
2. Если в договоре не предусматривается иное или если не достигнуто соглашение об ином, временное применение договора или части договора в отношении государства или международной организации прекращается, если это государство или эта международная организация уведомят остальные государства или международные организации, между которыми временно применяется договор или часть договора, о своем намерении не становиться участником договора.
3. Настоящий проект руководящего положения не затрагивает применения *mutatis mutandis* соответствующих норм, изложенных в разделе 3 части V Венской конвенции о праве международных договоров, или других соответствующих норм международного права, касающихся прекращения или приостановления.

Руководящее положение 10

Внутреннее право государств и правила международных организаций и соблюдение временно применяемых договоров

1. Государство, которое согласилось с временным применением договора или части договора, не может ссылаться на положения своего внутреннего права в качестве оправдания для невыполнения им обязательства, возникающего в силу такого временного применения.
2. Международная организация, которая согласилась с временным применением договора или части договора, не может ссылаться на правила данной организации в качестве оправдания для невыполнения ею обязательства, возникающего в силу такого временного применения.

Руководящее положение 11

Положения внутреннего права государств и правила международных организаций в отношении компетенции соглашаться с временным применением договоров

1. Государство не вправе ссылаться на то обстоятельство, что его согласие с временным применением договора или части договора было выражено в нарушение того или иного положения его внутреннего права, касающегося компетенции соглашаться с временным применением договоров, как на основание недействительности его согласия, если только данное нарушение не было явным и не касалось нормы его внутреннего права особо важного значения.
2. Международная организация не вправе ссылаться на то обстоятельство, что ее согласие с временным применением договора или части договора было выражено в нарушение правил данной организации, касающихся компетенции соглашаться с временным применением договоров, как на основание недействительности ее согласия, если только данное нарушение не было явным и не касалось нормы особо важного значения.

Руководящее положение 12

Согласие с временным применением с ограничениями, вытекающими из внутреннего права государств или правил международных организаций

Настоящие проекты руководящих положений не затрагивают право государства или международной организации соглашаться в самом договоре или как бы то ни было иначе с временным применением договора или части

договора с ограничениями, вытекающими из внутреннего права данного государства или правил данной организации.

2. Текст проекта руководства по временному применению договоров и комментариев к нему

90. Текст проекта руководства по временному применению договоров, принятый Комиссией в первом чтении, вместе с комментариями к нему приводится ниже.

Руководство по временному применению договоров

Общий комментарий

1) Как это всегда имеет место в случае материалов, подготавливаемых Комиссией, проекты руководящих положений подлежат прочтению вместе с комментариями.

2) Цель Руководства по временному применению договоров состоит в том, чтобы служить подспорьем для государств, международных организаций и других пользователей по вопросам права и практики временного применения международных договоров. Дело в том, что государства, международные организации и другие пользователи могут столкнуться с трудностями, касающимися, в частности, формы соглашения о временном применении договора или его части, момента начала и окончания такого применения и его юридического действия. Задача Руководства – подсказать государствам, международным организациям и другим пользователям ответы, которые согласуются с действующими нормами и представляются наиболее подходящими с точки зрения современной практики.

3) Временное применение представляет собой механизм, с помощью которого государства и международные организации могут немедленно вводить в действие все или некоторые положения договора до завершения всех внутренних и международных процедур для его вступления в силу⁹⁹⁷. Временное применение служит практической и соответственно полезной цели, например когда предмет договора сопряжен с известной срочностью или когда участвовавшие в переговорах государства или международные организации желают наладить доверительные отношения накануне вступления договора в силу⁹⁹⁸ и т. д.⁹⁹⁹ В более общем плане временное применение служит общей цели подготовки вступления договора в силу или содействия его вступлению в силу. Однако следует подчеркнуть, что временное применение представляет собой добровольный механизм, который государства и международные организации могут использовать или не использовать по своему усмотрению и который может быть сопряжен с ограничениями, вытекающими из внутреннего права государств и правил международных организаций.

4) Не будучи юридически обязательными, проекты руководящих положений объясняют действующие нормы международного права в свете современной практики. Проекты руководящих положений главным образом основываются на статье 25 Венской конвенции о праве международных договоров 1969 года (далее –

⁹⁹⁷ См. D. Mathy, «Article 25», в издании *The Vienna Conventions on the Law of Treaties: A Commentary*, vol. 1, O. Corten and P. Klein, eds. (Oxford, Oxford University Press, 2011), p. 640; и A.Q. Mertsch, *Provisionally Applied Treaties: Their Binding Force and Legal Nature* (Leiden, Brill, 2012). Эта концепция определялась как «применение и обязательное соблюдение положений договора до его вступления в силу» (R. Lefeber, «Treaties, provisional application», in *The Max Planck Encyclopedia of Public International Law*, vol. 10, R. Wolfrum, ed. (Oxford, Oxford University Press, 2012), p. 1), а также «упрощенная форма обеспечения применения договора или его части в течение определенного периода времени» (M.E. Villager, *Commentary on the 1969 Vienna Convention on the Law of Treaties* (Leiden and Boston, Martinus Nijhoff, 2009), p. 354).

⁹⁹⁸ См. H. Krieger, «Article 25», в издании *The Vienna Convention on the Law of Treaties: A Commentary*, O. Dörr and K. Schmalenbach, eds. (Heidelberg and New York, Springer, 2012), p. 408.

⁹⁹⁹ См. A/CN.4/664, пп. 25–35.

«Венская конвенция 1969 года»¹⁰⁰⁰ и Венской конвенции о праве договоров между государствами и международными организациями или между международными организациями 1986 года (далее – «Венская конвенция 1986 года»)¹⁰⁰¹, которую они пытаются прояснить и объяснить, а также на практике государств и международных организаций по этому вопросу, не затрагивая при этом других норм международного права.

5) Разумеется, невозможно дать ответ все вопросы, которые могут возникнуть на практике и касаться великого множества ситуаций, с которыми могут столкнуться государства и международные организации. Между тем, общий подход согласуется с одной из главных целей настоящих проектов руководящих положений, которая заключается в том, чтобы признать гибкий характер временного применения договоров¹⁰⁰², избегая при этом излишней назидательности. В соответствии с изначально добровольным характером временного применения, которое всегда остается факультативным, проекты руководящих положений отражают признание того, что государства и международные организации по договоренности между собой могут не пользоваться советами, предлагаемыми в проектах руководящих положений, если они примут такое решение.

б) Руководство призвано способствовать также последовательному употреблению терминов и, следовательно, избегать недоразумений. Широкое использование таких терминов, как «предварительное вступление в силу» в отличие от «окончательного вступления в силу», привело к путанице в отношении сферы охвата и юридического действия концепции временного применения договоров¹⁰⁰³. Аналогичным образом вместо «временного» («provisional») в договорах нередко говорится о «промежуточном» или «предварительном» («temporary» or «interim») применении¹⁰⁰⁴.

¹⁰⁰⁰ Статья 25 Венской конвенции 1969 года гласит:

Временное применение

1. Договор или часть договора применяются временно до вступления договора в силу, если:

- а) это предусматривается самим договором; или
- б) участвовавшие в переговорах государства договорились об этом каким-либо иным образом.

2. Если в договоре не предусматривается иное или участвовавшие в переговорах государства не договорились об ином, временное применение договора или части договора в отношении государства прекращается, если это государство уведомит другие государства, между которыми временно применяется договор, о своем намерении не становиться участником договора.

(United Nations, *Treaty Series*, vol. 1155, № 18232, p. 331, at pp. 338–339).

¹⁰⁰¹ Статья 25 Венской конвенции 1986 года гласит:

Временное применение

1. Договор или часть договора применяются временно до вступления договора в силу, если:

- а) это предусматривается самим договором; или
- б) участвующие в переговорах государства и участвующие в переговорах организации или, в зависимости от случая, участвующие в переговорах организации договорились об этом каким-либо иным образом.

2. Если в договоре не предусматривается иное или участвующие в переговорах государства и участвующие в переговорах организации или, в зависимости от случая, участвующие в переговорах организации не договорились об ином, временное применение договора или части договора в отношении государства или международной организации прекращается, если это государство или эта организация уведомит государства и организации, в отношении которых временно применяется договор, о своем намерении не стать участником договора. (A/CONF.129/15 (еще не вступила в силу)).

¹⁰⁰² См. A/CN.4/664, пп. 28–30.

¹⁰⁰³ В этой связи можно сослаться на анализ, содержащийся в *The Treaty, Protocols, Conventions and Supplementary Acts of the Economic Community of West African States (ECOWAS), 1975–2010* (Abuja, Ministry of Foreign Affairs of Nigeria, 2011), сборник, содержащий 59 договоров, заключенных под эгидой Сообщества. Можно отметить, что из этих 59 договоров лишь 11 не предусматривают временное применение (см. A/CN.4/699, пп. 168–174).

¹⁰⁰⁴ См. пункт 33 письма Союзной Республики Югославия в обмене письмами, образующем Соглашение между Организацией Объединенных Наций и Союзной Республикой Югославия

В связи с этим статью 25 Венских конвенций 1969 и 1986 годов, закладывающую основу регламентации в этой области¹⁰⁰⁵, критиковали за то, что она трудна для понимания¹⁰⁰⁶ и что ей не хватает юридической точности¹⁰⁰⁷. Назначение настоящих проектов руководящих положений – внести бóльшую ясность в этот вопрос.

7) Чтобы настоящее Руководство могло служить подспорьем для государств и международных организаций в их практике временного применения, в него предполагается включить также проекты типовых положений, которые должны быть воспроизведены в приложении¹⁰⁰⁸. Эти проекты типовых положений отражали бы наилучшую практику временного применения как двусторонних, так и многосторонних договоров. Они ни в коем случае не ограничивают гибкий и добровольный характер временного применения договоров и не претендуют на охват всего спектра возможных ситуаций.

Руководящее положение 1 **Сфера применения**

Настоящий проект руководящих положений касается временного применения договоров.

Комментарий

1) Проект руководящего положения 1 касается сферы применения проектов руководящих положений. Это положение подлежит прочтению вместе с проектом руководящего положения 2, где излагается цель проектов руководящих положений.

2) Для текста, призванного предоставить руководящие указания для государств и международных организаций, слово «касается» было сочтено более подходящим, чем другие варианты, как, например, слово «применяется», которые чаще используются в нормоустановительных текстах, применимых к государствам и другим субъектам международного права.

3) Комиссия решила не включать дополнительных уточнений, ограничивающих сферу применения *ratione personae* проектов руководящих положений только государствами. Дело в том, что проекты руководящих положений также относятся к международным организациям, как на это указывает общий рефрен «государство/государства или международная организация/международные

относительно статуса Управления Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по правам человека в Союзной Республике Югославия (United Nations, *Treaty Series*, vol. 2042, № 35283, p. 23, и *Юридический ежегодник Организации Объединенных Наций, 1998 год* (издание Организации Объединенных Наций, в продаже под № R.03.V.5), с. 119); статью 15 Соглашения между Республикой Беларусь и Ирландией об условиях оздоровления несовершеннолетних граждан Республики Беларусь в Ирландии (United Nations, *Treaty Series*, vol. 2679, № 47597, p. 65, at p. 79); и статью 16 Соглашения между правительством Малайзии и Программой развития Организации Объединенных Наций о создании Глобального совместного центра обслуживания ПРООН (*ibid.*, vol. 2794, № 49154, p. 67). См. меморандумы секретариата об истоках статьи 25 Венских конвенций 1969 и 1986 годов (A/CN.4/658 и A/CN.4/676) и меморандум секретариата о практике государств и международных организаций в связи с договорами, которые содержат положения о временном применении (A/CN.4/707).

¹⁰⁰⁵ См. Mertsch, *Provisionally Applied Treaties...* (см. сноску 997 выше), p. 22.

¹⁰⁰⁶ См. A. Geslin, *La mise en application provisoire des traités* (Paris, Ed.s A. Pedone, 2005), p. 111.

¹⁰⁰⁷ См. M.A. Rogoff and B.E. Gauditz, «The provisional application of international agreements», *Maine Law Review*, vol. 39 (1987), № 1, p. 41.

¹⁰⁰⁸ Текст проектов типовых положений, предложенный Специальным докладчиком в пятом докладе, см в сноске 996 выше. Из-за нехватки времени Комиссия не смогла завершить рассмотрение проекта типовых положений. Поэтому она намерена возобновить рассмотрение этого вопроса на своей семьдесят первой сессии, с тем чтобы позволить государствам и международным организациям изучить приложение, содержащее такие проекты типовых положений, до рассмотрения проекта руководящих положений во втором чтении на семьдесят второй сессии.

организации» в проектах руководящих положений 5–7 и 9–12¹⁰⁰⁹. Это согласуется с тем, что временное применение договоров предусмотрено в статье 25 обеих Венских конвенций 1969 и 1986 годов.

Руководящее положение 2

Цель

Цель настоящего проекта руководящих положений заключается в том, чтобы предоставить руководящие указания в отношении права и практики временного применения договоров на основе статьи 25 Венской конвенции о праве международных договоров и других норм международного права.

Комментарий

1) Проект руководящего положения 2 касается цели проектов руководящих положений и соответствует практике Комиссии, заключающейся во включении такого рода положений в разрабатываемые ею тексты с целью разъяснения цели данного текста. В настоящем случае цель проектов руководящих положений заключается в том, чтобы предоставить руководящие указания для государств и международных организаций в отношении права и практики временного применения договоров.

2) Проект руководящего положения 2 призван подчеркнуть, что руководящие положения основаны на Венской конвенции 1969 года и других нормах международного права, в том числе на Венской конвенции 1986 года. Слова «или других соответствующих норм международного права» прежде всего призваны распространить данное положение на временное применение договоров международными организациями. Они учитывают, что Венская конвенция 1986 года еще не вступила в силу и, соответственно, на нее нельзя ссылаться таким же образом, как и на Конвенцию 1969 года.

3) Проект руководящего положения 2 призван подтвердить основной подход, в духе которого составлены все проекты руководящих положений, а именно, что статья 25 Венских конвенций 1969 и 1986 годов не обязательно отражает все аспекты современной практики временного применения договоров. На это указывает решение одновременно сослаться на «право и практику» временного применения договоров. Такой подход также подразумевается ссылкой на «другие нормы международного права», которая отражает достигнутое Комиссией понимание, что другие нормы международного права, в том числе нормы обычного права, могут быть также применимы к временному применению договоров.

4) В то же время, несмотря на возможность существования других норм и практики, относящихся к временному применению договоров, в проектах руководящих положений признается центральное значение статьи 25 Венских конвенций 1969 и 1986 годов. Слова «на основе» и прямая ссылка на статью 25 имеют целью показать, что эта статья служит основным отправным пунктом проектов руководящих положений, даже если она должна дополняться другими нормами международного права, чтобы можно было получить полное представление о праве, применимом к временному применению договоров.

Руководящее положение 3

Общее правило

Договор или часть договора могут применяться временно до своего вступления в силу между соответствующими государствами или международными организациями, если это предусматривается самим договором или если об этом достигнуто соглашение каким-либо иным образом.

¹⁰⁰⁹ Вопрос о потенциальной роли международной организации или международной конференции в соглашении о временном применении договора или части договора рассматривается в проекте руководящего положения 4.

Комментарий

1) В проекте руководящего положения 3 излагается общее правило временного применения договоров. При этом Комиссия сознательно стремилась следовать формулировке статьи 25 Венской конвенции 1969 года, с тем чтобы подчеркнуть, что статья 25 служит отправным пунктом проектов руководящих положений. Однако при этом необходимо исходить из общего понимания, упомянутого в пункте 3) комментария к проекту руководящего положения 2, согласно которому Венские конвенции 1969 и 1986 годов не обязательно отражают все аспекты современной практики временного применения договоров.

2) Первая часть формулировки подтверждает общую возможность того, что договор или часть договора могут применяться временно. Она воспроизводит вводную часть пункта 1 статьи 25 Венских конвенций 1969 и 1986 годов с добавлением глагола «может», чтобы подчеркнуть факультативный характер временного применения.

3) Комиссия рассмотрела также вопрос о том, как наилучшим образом передать в тексте идею государств или международных организаций, которые могут применять договор временно, и государств или международных организаций, соглашение между которыми требуется для такого временного применения, и высказалась за более общую формулировку. В отличие от статьи 25, в пункте 1 b) которой речь идет о договоренности временно применять договор или часть договора между «участвовавшими/участвующими в переговорах государствами» или «участвовавшими/участвующими в переговорах государствами и участвовавшими/участвующими в переговорах организациями», в проекте руководящего положения 3 не сказано о том, какие государства или международные организации могут применять договор временно. В процессе рассмотрения вопроса о целесообразности согласования нынешней формулировки с той, которая содержится в статье 25, путем ограничения сферы применения общего правила конкретной группой государств или международных организаций, Комиссия признала вытекающую из современной практики возможность того, что к временному применению могут прибегать государства или международные организации, которые не входят в число участвовавших в переговорах по соответствующему договору государств или организаций. На основе исследованных многосторонних договоров не удалось дать четкий ответ на вопрос о том, может ли термин «участвовавшие в переговорах государства» из пункта 1 b) статьи 25 помешать не участвовавшим в переговорах государствам или международным организациям прийти к соглашению о временном применении¹⁰¹⁰. Кроме того, необходимость проведения различия между разными группами государств или международных организаций с точки зрения их связи с договором была сочтена менее актуальной в контексте двусторонних договоров, на которые приходится подавляющее большинство среди традиционно применяющихся на временной основе договоров. Вместе с тем относящаяся к делу практика была выявлена путем рассмотрения некоторых товарных соглашений, которые так и не вступили в силу, но временное применение которых продлевалось сверх сроков прекращения их действия¹⁰¹¹. В таких случаях продление также понималось как

¹⁰¹⁰ См. A/CN.4/707, п. 37.

¹⁰¹¹ См., например, Международное соглашение по тропической древесине, 1994 год (United Nations, *Treaty Series*, vol. 1955, № 33484, p. 81), которое несколько раз продлевалось на основании статьи 46 Соглашения, за время чего некоторые государства (Гватемала, Мексика, Нигерия и Польша) присоединились к нему. См. также ситуацию Черногории в отношении Протокола № 14 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод, вносящего изменения в контрольный механизм Конвенции (*ibid.*, vol. 2677, № 2889, p. 3, at p. 34). Черногория, которая обрела независимость в 2006 году и поэтому не являлась участвовавшим в переговорах государством, присоединилась к вышеупомянутому договору и имела возможность временно применять определенные положения в соответствии с Мадридским соглашением (Соглашение о временном применении некоторых положений Протокола № 14 до его вступления в силу). Заявления о временном применении, сделанные Албанией, Бельгией, Германией, Лихтенштейном, Люксембургом, Нидерландами, Испанией, Соединенным Королевством Великобритании и Северной Ирландии, Швейцарией и Эстонией, см., *ibid.*, pp. 30–37.

применяющееся к государствам, которые присоединились к товарному соглашению, что свидетельствует в пользу тезиса о том, что эти государства также применяли соглашение на временной основе.

4) Различие между временным применением всего договора и его «части» проистекает из статьи 25. В своей работе в области права международных договоров Комиссия конкретно предусмотрела возможность того, что стало называться временным применением лишь части договора. В пункте 2 проекта статьи 22 проектов статей 1966 года о праве международных договоров Комиссия подтвердила, что «то же самое правило» в отношении того, что она тогда называла «временным вступлением в силу», применяется к «части договора»¹⁰¹². В соответствующем комментарии было разъяснено: «сегодня довольно часто встречаются случаи временного вступления в силу лишь отдельной части договора для удовлетворения насущных потребностей ситуации»¹⁰¹³. Возможность временного применения только части договора помогает также преодолеть проблемы, обусловленные некоторыми специфическими положениями, такими как практические положения о создании механизмов по наблюдению за осуществлением договоров, которые могут в меньшей степени подходить для временного применения. В соответствии с этим временное применение части договора отражено в формуле «временное применение договора или части договора», которая используется на протяжении всего текста проектов руководящих положений¹⁰¹⁴.

5) Вторая часть формулировки, а именно «до своего вступления в силу между соответствующими государствами или международными организациями», основана на вводной части статьи 25. Комиссия рассмотрела вопрос о возможной неопределенности ссылки на «вступление в силу». С одной стороны, это выражение может обозначать вступление в силу самого договора¹⁰¹⁵, но, с другой стороны, есть примеры продолжения временного применения в отношении некоторых государств или международных организаций после вступления в силу самого договора, когда такой договор еще не вступил в силу для этих конкретных государств и международных организаций, как и в случае многосторонних договоров¹⁰¹⁶. Поэтому

¹⁰¹² *Ежегодник... 1966 год*, т. II, п. 38.

¹⁰¹³ Там же, пункт 3) комментария к проекту статьи 22.

¹⁰¹⁴ Один из примеров практики, касающейся временного применения части двустороннего договора, можно найти в Соглашении между Королевством Нидерландов и Княжеством Монако о выплатах в Монако причитающихся голландцам пособий по социальному страхованию (*ibid.*, vol. 2205, № 39160, p. 541, at p. 550, art. 13, para. 2); а примеры двусторонних договоров, прямо исключающих часть договора из режима временного применения договора, можно найти в Соглашении между федеральным правительством Австрии и правительством Федеративной Республики Германия о сотрудничестве органов полиции и таможенных управлений в пограничных районах (*ibid.*, vol. 2170, № 38115, p. 573, at p. 586) и Соглашении между правительством Федеративной Республики Германия и правительством Республики Хорватия по вопросам технического сотрудничества (*ibid.*, vol. 2306, № 41129, p. 439). В отношении многосторонних договоров практику можно найти в следующих источниках: Конвенции о запрещении применения, накопления запасов, производства и передачи противопехотных мин и об их уничтожении (*ibid.*, vol. 2056, № 35597, p. 211, at p. 252); Конвенции по кассетным боеприпасам (*ibid.*, vol. 2688, № 47713, p. 39, at p. 112); Договоре о торговле оружием (A/CONF.217/2013/L.3, ст. 23); и в Документе, согласованном государствами – участниками Договора об обычных вооруженных силах в Европе (*International Legal Materials*, vol. 36, p. 866, sect. VI, para. 1). Кроме того, Протокол о временном применении Пересмотренного Чагуарамасского договора (*ibid.*, vol. 2259, № 40269, p. 440) прямо предусматривает, какие положения Пересмотренного договора не будут применяться на временной основе, в то время как Соглашение о транстихоокеанском стратегическом экономическом партнерстве (*ibid.*, vol. 2592, № 46151, p. 225) является примером временного применения части договора, который применяется только в отношении одной из сторон Соглашения.

¹⁰¹⁵ Как и в случае Соглашения об осуществлении Части XI Конвенции Организации Объединенных Наций по морскому праву от 10 декабря 1982 года (*ibid.*, vol. 1836, № 31364, p. 3) и Соглашения о временном применении некоторых положений Протокола № 14 до его вступления в силу.

¹⁰¹⁶ Например, Договор о торговле оружием.

ссылку на «вступление в силу» в проекте руководящего положения 3 следует понимать в соответствии со статьей 24 Венских конвенций 1969 и 1986 годов по этому же вопросу. Она касается вступления в силу самого договора и его вступления в силу для каждого соответствующего государства или каждой соответствующей международной организации. Использование с самого начала выражения «до своего вступления в силу» призвано также подчеркнуть роль, которую выполняет временное применение в деле подготовки к вступлению договора в силу или содействия такому вступлению договора в силу, даже если оно может преследовать и иные цели.

б) Третья и четвертая части этой формулировки («если это предусматривается самим договором или если об этом достигнуто соглашение каким-либо иным образом») отражают два возможных основания для временного применения, признаваемые в подпунктах а) и б) пункта 1 статьи 25. Возможность временного применения на основе положения соответствующего договора широко признается¹⁰¹⁷, и поэтому данная формулировка воспроизводит текст Венских конвенций 1969 и 1986 годов.

7) Несколько более общая формулировка в измененном виде была принята для описания альтернативного сценария временного применения на основе отдельного соглашения. В отличие от Венских конвенций 1969 и 1986 годов здесь конкретно не упоминается какая-либо конкретная группа государств или международных организаций в знак признания того, что современная практика включает случаи временного применения по соглашению между либо только несколькими участвовавшими в переговорах государствами, либо не участвовавшими в переговорах государствами, которые подписали договор или присоединились к нему впоследствии. Кроме того, этот проект руководящего положения допускает возможность того, что какое-либо третье государство или международная организация, никак не связанные с договором, будут временно применять его после достижения соглашения каким-либо иным образом с одним или несколькими заинтересованными государствами или международными организациями. Это объясняет более нейтральную формулировку проекта руководящего положения 3 в пассивном залоге, которая просто повторяет основное правило.

8) Проект руководящего положения 3 подлежит прочтению вместе с проектом руководящего положения 4, который дополнительно поясняет вопрос о временном применении посредством отдельной договоренности, уточняя значение соглашения, достигнутого «каким-либо иным образом».

¹⁰¹⁷ Примеры из двусторонней сферы включают в себя: Соглашение между Европейским сообществом и Республикой Парагвай по некоторым аспектам воздушного сообщения (*Official Journal of the European Union* L 122, 11 May 2007), ст. 9; Соглашение между Аргентинской Республикой и Республикой Суринам о безвизовом въезде владельцев общегражданских паспортов (United Nations, *Treaty Series* [том еще не опубликован], № 51407), ст. 8; Договор между Швейцарской Конфедерацией и Княжеством Лихтенштейн, касающийся экологических налогов в Княжестве Лихтенштейн (*ibid.*, vol. 2761, № 48680, p. 23), ст. 5; Соглашение между Королевством Испания и Княжеством Андорра о передаче и удалении отходов (*ibid.* [том еще не опубликован], № 50313), ст. 13; Соглашение между правительством Королевства Испания и правительством Словацкой Республики о сотрудничестве в борьбе с организованной преступностью (*ibid.*, vol. 2098, № 36475, p. 341), ст. 14, п. 2; и Договор об образовании Сообщества России и Беларуси (*ibid.*, vol. 2120, № 36926, p. 595), ст. 19. Примеры в многосторонней сфере включают в себя: Соглашение об осуществлении Части XI Конвенции Организации Объединенных Наций по морскому праву от 10 декабря 1982 года, ст. 7; Соглашение о поправках к Рамочному соглашению по бассейну реки Сава и Протоколу о режиме судоходства к Рамочному соглашению по бассейну реки Сава (*ibid.*, vol. 2367, № 42662, p. 697), ст. 3, п. 5; Рамочное соглашение о многосторонней ядерно-экологической программе в Российской Федерации (*ibid.*, vol. 2265, № 40358, p. 5 at pp. 13–14), ст. 18, п. 7, и соответствующий Протокол по вопросам претензий, судебных разбирательств и освобождения от материальной ответственности (*ibid.*, p. 35), ст. 4, п. 8; Устав Сообщества португалоговорящих стран (*ibid.*, vol. 2233, № 39756, p. 207), ст. 21; и Соглашение об учреждении Фонда «Каранта» для поддержки политики в области неформального образования, в том числе приложение к Уставу Фонда (*ibid.*, vol. 2341, № 41941, p. 3) соответственно ст. 8 и 49.

Руководящее положение 4 Форма соглашения

Помимо случая, когда договор это предусматривает, соглашение о временном применении договора или части договора может быть достигнуто посредством:

- a) отдельного договора; или
- b) любых других средств или договоренностей, включая резолюцию, принятую международной организацией или на межправительственной конференции, или заявление государства или международной организации, которое признается остальными соответствующими государствами или международными организациями.

Комментарий

1) Проект руководящего положения 4 касается форм соглашения, на основании которых договор или часть договора могут применяться временно, в дополнение к тем случаям, когда это предусматривается самим договором. Структура этого положения соответствует последовательности, установленной в статье 25 Венских конвенций 1969 и 1986 годов, в которой, во-первых, предусматривается возможность того, что соответствующий договор может прямо допускать временное применение, а во-вторых, предусматривается возможность альтернативного основания для временного применения, если государства или международные организации договорились «об этом каким-либо иным образом», что, как правило, имеет место в тех случаях, когда в договоре по этому поводу ничего не говорится.

2) Как указывалось ранее, проект руководящего положения 4 поясняет содержащееся в конце проекта руководящего положения 3 указание «об этом достигнуто соглашение каким-либо иным образом», предусмотренное в пункте 1 b) статьи 25. Это подтверждается вводными словами «[п]омимо случая, когда договор это предусматривает», которые являются прямой отсылкой к словам «если это предусмотрено самим договором» в проекте руководящего положения 3. Эти формулировки соответствуют формулировке статьи 25. В подпунктах определены две категории дополнительных методов согласования временного применения.

3) В подпункте a) предусматривается возможность временного применения посредством отдельного договора, который следует отличать от договора, который является объектом временного применения¹⁰¹⁸.

4) В подпункте b) признается возможность того, что, помимо отдельного договора, соглашение о временном применении может также быть достигнуто посредством «любых других средств или договоренностей», что расширяет диапазон вариантов для достижения соглашения о временном применении. Комиссия посчитала такую дополнительную ссылку подтверждением заведомо гибкого характера режима временного применения¹⁰¹⁹. В порядке дальнейших разъяснений приводятся два

¹⁰¹⁸ К примерам двусторонних договоров о временном применении, которые были заключены отдельно от договора, который является объектом временного применения, относятся: Соглашение о налогообложении дохода от накопления сбережений, заключенное между Нидерландами и Германией, и его временном применении (*ibid.* [том еще не опубликован], № 49430) и Поправка к Соглашению о воздушных перевозках между Королевством Нидерландов и Государством Катар (*ibid.*, vol. 2265, № 40360, p. 507, at p. 511). Нидерланды заключили целый ряд аналогичных договоров. Примеры многосторонних договоров о временном применении, которые были заключены отдельно от договора, который является объектом временного применения, включают: Протокол о временном применении Соглашения об учреждении Центра Карибского сообщества по климатическим изменениям (*ibid.* [том еще не опубликован], № 51181); Протокол о временном применении Пересмотренного Чагуарамасского договора и Мадридское соглашение (Соглашение о временном применении некоторых положений Протокола № 14 до его вступления в силу).

¹⁰¹⁹ На практике некоторые договоры были зарегистрированы в Организации Объединенных Наций как применяемые временно, но без указания на то, какие иные средства или договоренности использовались для достижения соглашения о временном применении. Ниже

примера таких «средств или договоренностей», а именно: достижение соглашения о временном применении посредством резолюции, принятой международной организацией или на межправительственной конференции, или заявление государства или международной организации, которое признается остальными соответствующими государствами или международными организациями¹⁰²⁰.

приводятся примеры таких договоров: Соглашение между Королевством Нидерландов и Соединенными Штатами Америки о статусе персонала Соединенных Штатов в карибской части Королевства (*ibid.*, [том еще не опубликован], № 51578); Соглашение между Правительством Латвии и Правительством Республики Азербайджан о сотрудничестве в борьбе с терроризмом, незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров и организованной преступностью (*ibid.*, vol. 2461, № 44230, p. 205); и Соглашение между Организацией Объединенных Наций и Правительством Республики Казахстан относительно учреждения Субрегионального отделения для Северной и Центральной Азии Экономической и социальной комиссии Организации Объединенных Наций для Азии и Тихого океана (*ibid.*, vol. 2761, № 48688, p. 339). См. R. Lefeber, «The provisional application of treaties», in *Essays on the Law of Treaties: A Collection of Essays in Honour of Bert Vierdag*, J. Klabbers and R. Lefeber, eds. (The Hague, Martinus Nijhoff, 1998), p. 81.

¹⁰²⁰ Речь идет не о соглашениях, в которых международная организация является стороной договора как такового. Речь идет о соглашениях между государствами, заключенных на совещаниях или конференциях, проводившихся под эгидой международной организации. В этой связи можно привести несколько примеров. Во-первых, поправки к Конвенции о Международной организации морской спутниковой связи (ИНМАРСАТ) и к Соглашению о деятельности этой организации (United Nations, *Treaty Series*, vol. 1143, № 17948, p. 105). См. D. Sagar, «Provisional application in an international organization», *Journal of Space Law*, vol. 27 (1999), pp. 99–116. Во-вторых, существует ряд прецедентов, когда компетентные органы международных организаций временно применяли поправки, хотя в их учредительных документах такие полномочия им прямо не предоставлялись; примерами служат Конгресс Всемирного почтового союза, Комитет министров Совета Европы и практика Международного союза электросвязи. См. Sagar, «Provisional application in an international organization», pp. 104–106. В-третьих, поправка, принятая в 2012 году Конференцией Сторон, действующей в качестве совещания Сторон Киотского протокола к Рамочной конвенции Организации Объединенных Наций об изменении климата (United Nations, *Treaty Series*, vol. 2303, № 30822, p. 162), в которой Специальная рабочая группа по дальнейшим обязательствам для Сторон, включенных в приложение I, согласно Киотскому протоколу, при рассмотрении пробелов в функционировании механизма чистого развития, которые могут возникнуть в связи с вступлением в силу поправок к Киотскому протоколу, рекомендовала, чтобы эти поправки применялись временно. См. «Правовые соображения, касающиеся возможного разрыва между первым и последующими периодами действия обязательств» (FCCC/KP/AWG/2010/10), п. 18. В-четвертых, поправка к статье 14 Устава Всемирной туристской организации (United Nations, *Treaty Series* [том еще не опубликован], № 14403). Другие примеры случаев, когда правительствам предоставляется возможность временно ввести соглашение в действие на основе коллективного решения, включают: а) Международное соглашение по оливковому маслу и пищевым оливкам (*ibid.*, vol. 2684, № 47662, p. 63); б) Международное соглашение по тропической древесине; в) Международное соглашение 1993 года по какао (*ibid.*, vol. 1766, № 30692, p. 3); и Международное соглашение 2010 года по какао (*ibid.*, vol. 2871, № 50115, p. 3). Наконец, пример, который два академических источника называют примером временного применения, касается учреждения Подготовительной комиссии Организации по договору о всеобъемлющем запрещении ядерных испытаний посредством принятия резолюции Совещанием подписавших договор государств (CTBT/MSS/RES/1) от 19 ноября 1996 года. Хотя на переговорах, приведших к Договору о всеобъемлющем запрещении ядерных испытаний, предложение о временном применении было отклонено, хотя Договор о всеобъемлющем запрещении ядерных испытаний не предусматривает непосредственного положения о временном применении и хотя отдельного договора с этой целью заключено не было, эти авторы утверждают, что, поскольку решения Подготовительной комиссии направлены на осуществление ключевых положений Договора о всеобъемлющем запрещении ядерных испытаний до вступления договора в силу, резолюцию подписавших его государств можно истолковать как свидетельство соглашения, достигнутого «иным образом» или «подразумеваемого временного применения» на основе подпункта б) пункта 1 статьи 25 Венской конвенции 1969 года. A. Michie, «The provisional application of arms control treaties», *Journal of Conflict and Security Law*, vol. 10, (2005), pp. 347–377, at pp. 369–370. См. также Y. Fukui, «CTBT: Legal questions arising from its non-entry into force revisited», *Journal of Conflict and Security Law*, vol. 22, pp. 183–200, at pp. 197–199. В отличие от этого в другом источнике,

5) Хотя такая практика все еще явно носит исключительный характер¹⁰²¹, Комиссия посчитала полезным включить ссылку на возможность того, что государство или международная организация могут сделать заявление о временном применении договора или части договора в случаях, когда в договоре об этом ничего не сказано и когда это не согласовано иным образом. Однако такое заявление должно верифицируемо признаваться другими государствами или международными организациями в отличие от простого отсутствия возражений с их стороны. Основная существующая практика имеет вид признания временного применения в письменной форме. Проект руководящего положения сохраняет определенную степень гибкости, допуская другие формы признания при условии, что они выражены. Комиссия решила избегать использования прилагательного «одностороннее» перед словом «заявление» во избежание путаницы между нормами, регулирующими временное применение договоров, и правовым режимом односторонних актов государств.

Руководящее положение 5 **Начало временного применения**

Временное применение договора или части договора до его вступления в силу между соответствующими государствами или международными организациями начинается с такой даты и в соответствии с такими условиями и процедурами, которые установлены договором или согласованы иным образом.

Комментарий

- 1) Проект руководящего положения 5 касается начала временного применения. Этот проект руководящего положения сформулирован по образцу пункта 1 статьи 24 Венских конвенций 1969 и 1986 годов о вступлении в силу.
- 2) Первая клаузула отражает подход, используемый в настоящих проектах руководящих положений и состоящий во включении ссылки на временное применение всего договора или части договора.

опубликованном под эгидой Института Организации Объединенных Наций по исследованию проблем разоружения и с предисловием Исполнительного секретаря Подготовительной комиссии, утверждается, что положения Договора о всеобъемлющем запрещении ядерных испытаний в настоящее время не применяются на временной основе. См. R. Johnson, *Unfinished Business: The Negotiation of the CTBT and the End of Nuclear Testing*, UNIDIR/2009/2 (2009), pp. 227–231.

¹⁰²¹ Есть случаи, когда договор не обязывает участвовавшие в переговорах государства или подписавшие его государства временно применять его, но дает каждому государству возможность решить, желает ли оно временно применять договор в любой момент процесса, начиная с принятия текста до вступления в силу и даже после него. В этих обстоятельствах способом волеизъявления государства, в силу которого возникают обязательства, вытекающие из временного применения договора, может быть одностороннее заявление. Примером служит временное применение Сирийской Арабской Республикой Конвенции о запрещении разработки, производства, накопления и применения химического оружия и о его уничтожении (United Nations, *Treaty Series*, vol. 1974, № 33757). Когда Сирия в одностороннем порядке заявила о том, что будет временно применять упомянутую Конвенцию, Генеральный директор Организации по запрещению химического оружия (ОЗХО) ответил в нейтральной форме, информировав Сирию о том, что ее «заявка», касающаяся временного применения, будет доведена до сведения государств-участников. Даже с учетом того, что в Конвенции не упоминается временное применение и что возможность такого применения не обсуждалась во время переговоров, ни государства-участники, ни Организация не воспротивились тому, чтобы Сирия применяла эту Конвенцию временно в соответствии со своим односторонним заявлением (см. второй доклад Специального докладчика (A/CN.4/675), п. 35 с), и третий доклад Специального докладчика (A/CN.4/687), п. 120. Другим примером согласия быть связанным временно применяемой частью договора на основании одностороннего заявления, но посредством параллельного по отношению к договору соглашения, служит Протокол о временном применении к Соглашению о едином патентном суде (см. www.unified-patent-court.org/sites/default/files/Protocol_to_the_Agreement_on_Unified_Patent_Court_on_provisional_application.pdf).

3) Вторая клаузула состоит из двух компонентов. Слова «до его вступления в силу» соответствуют формулировке, содержащейся в проекте руководящего положения 3, в соответствии с которым «вступление в силу» означает вступление в силу между соответствующими государствами или международными организациями. Как указывается в комментарии к проекту руководящего положения 3, такие соображения являются актуальными главным образом в контексте временного применения многосторонних договоров. Как уже отмечалось в комментарии к проекту руководящего положения 3¹⁰²², Комиссия решила сохранить общую ссылку на «вступление в силу».

4) Вторым компонентом является включение ссылки как на государства, так и на международные организации. Этот подход отражает позицию Комиссии, о которой говорится в пункте 3) комментария к проекту руководящего положения 1 и согласно которой в область применения проектов руководящих положений следует включить договоры между государствами и международными организациями или между международными организациями. Ссылка на вступление в силу «между» государствами или международными организациями сформулирована в общих выражениях, с тем чтобы охватить различные возможные сценарии, в том числе, например, временное применение в отношениях между государством или международной организацией, для которых договор вступил в силу, и другим государством или другой международной организацией, для которых этот договор в силу еще не вступил.

5) Слова «начинается с такой даты и в соответствии с такими условиями и процедурами» определяют начало временного применения. Эта формулировка основана на положении статьи 68 Венской конвенции 1969 года, в которой говорится о «вступлении в силу». Тем самым эта формулировка подтверждает, что речь идет о юридических последствиях для государства или международной организации, принявших решение о временном применении договора. Комиссия решила не включать в текст прямых ссылок на различные способы выражения согласия на обязательность договора, с тем чтобы это положение сохраняло более упорядоченный вид.

6) Заключительные слова «которые установлены договором или согласованы иным образом» подтверждают, что соглашение о временном применении договора или части договора основывается на положении временно применяемого договора, на отдельном договоре независимо от его конкретного наименования, или на других средствах или договоренностях, которые устанавливают наличие соглашения о временном применении, и регулируются условиями и процедурами, предусмотренными в таких документах.

Руководящее положение 6 **Юридическое действие временного применения**

Временное применение договора или части договора порождает юридически связывающее обязательство применять договор или его часть, как если бы договор находился в силе между соответствующими государствами или международными организациями, если только договор не предусматривает иное или не достигнуто соглашение об ином.

Комментарий

1) Проект руководящего положения 6 касается юридического действия временного применения. Можно говорить о двух видах «юридического действия»: юридическом действии соглашения временно применять договор или его часть и юридическом действии договора или его части, которые применяются временно.

2) Сначала в этом проекте руководящего положения указывается, что юридическое действие временного применения договора или части договора заключается в создании юридически связывающего обязательства применять договор

¹⁰²² См. пункт 5) комментария к проекту руководящего положения 3 выше.

или его часть, как если бы этот договор находился в силе между соответствующими государствами или международными организациями. Другими словами, договор или часть договора, которые применяются временно, считаются обязательными для сторон, применяющих его временно, с того момента, когда началось временное применение. Такие юридические последствия вытекают из соглашения о временном применении договора, достигнутого соответствующими государствами или международными организациями, которое может быть выражено в формах, указанных в руководящем положении 4. Для тех случаев, когда в таком соглашении ничего не говорится о юридическом действии временного применения, что часто имеет место, проект руководящего положения предусматривает, что временное применение порождает юридически связывающее обязательство применять договор или его часть, как если бы договор находился в силе¹⁰²³.

3) Общая позиция сопровождается заключительной оговоркой «если только договор не предусматривает иное или не достигнуто соглашение об ином», которая подтверждает, что основная норма подпадает под действие договора или иного соглашения, которые могут предусматривать альтернативный юридический исход. Такое понимание, т. е. создание презумпции существования юридически связывающего обязательства применять договор, как если бы он находился в силе, с учетом возможности того, что стороны могут договориться об ином, находит свое отражение в существующей практике государств¹⁰²⁴.

4) Начальная формулировка «[в]ременное применение договора или части договора» соответствует проекту руководящего положения 5. Слова «юридически связывающее обязательство применять договор или его часть, как если бы договор находился в силе», которые занимают центральное место в проекте руководящего положения, указывают на эффект, который договор мог бы иметь, если бы он находился в силе для соответствующего государства или международной организации, и на поведение, которое ожидается от государств или международных организаций, которые решают прибегнуть к временному применению. Слова «между соответствующими государствами или международными организациями» были включены в текст в целях согласования проекта этого руководящего положения с проектом руководящего положения 5. Заключительная формулировка «если только договор не предусматривает иное или не достигнуто соглашение об ином» указывает на условие, на которое опирается основная норма и которое состоит в том, что договор не предусматривает иное.

5) Тем не менее необходимо провести важное различие. Как вопрос принципа временное применение не должно порождать весь спектр прав и обязательств, которые вытекают из согласия государства или международной организации на обязательность для них договора или его части. Временное применение договоров продолжает отличаться от их вступления в силу, поскольку оно регулируется не всеми нормами договорного права. Поэтому формула «порождает юридически связывающее обязательство применять договор или его часть, как если бы договор находился в силе» не подразумевает, что временное применение имеет тот же самый эффект, что и вступление договора в силу. Ссылка на «юридически связывающее обязательство» призвана конкретизировать описание юридического действия временного применения.

¹⁰²³ См. Mathy, «Article 25» (сноска 997 выше), p. 651.

¹⁰²⁴ В Меморандуме секретариата (A/CN.4/707) содержится анализ более 400 двусторонних и 40 многосторонних договоров и признается, что в действительности число как двусторонних, так и многосторонних договоров, применяемых временно, превышает число таких договоров в издании «Серия договоров Организации Объединенных Наций»; см. также примеры, содержащиеся в докладах, представленных Специальным докладчиком: A/CN.4/664, A/CN.4/675, A/CN.4/687 и A/CN.4/699 и Add.1. В приложении к последнему документу приведены примеры из недавней практики Европейского союза в отношении временного применения соглашений с третьими государствами. См. также примеры практики Европейской ассоциации свободной торговли (ЕАСТ) в пятом докладе Специального докладчика (A/CN.4/718).

б) Комиссия рассмотрела возможность включения в текст прямой гарантии, предусматривающей, что временное применение договора не может привести к изменению содержания договора. Однако принятая формулировка проекта руководящего положения 6 была сочтена в достаточной степени всеобъемлющей, чтобы охватить рассматриваемый вопрос, поскольку временное применение ограничивается созданием юридически связывающего обязательства применять договор или его часть временно, как если бы договор находился в силе. Таким образом, в проекте этого руководящего положения имплицитно заложено понимание того, что акт временного применения договора не затрагивает прав и обязанностей других государств или международных организаций¹⁰²⁵. Кроме того, проект руководящего положения 6 не следует истолковывать как ограничение свободы государств или международных организаций вносить поправки в договор, который применяется временно, или изменять его в соответствии с частью IV Венских конвенций 1969 и 1986 годов.

Руководящее положение 7 Оговорки

1. С соблюдением соответствующих норм Венской конвенции о праве международных договоров, применяемых *mutatis mutandis*, государство может, при выражении согласия на временное применение договора или части договора, сформулировать оговорку, посредством которой оно желает исключить или изменить юридическое действие, порождаемое временным применением определенных положений этого договора.

2. С соблюдением соответствующих норм международного права международная организация может, при выражении согласия на временное применение договора или части договора, сформулировать оговорку, посредством которой она желает исключить или изменить юридическое действие, порождаемое временным применением определенных положений этого договора.

Комментарий

1) Проект руководящего положения 7 касается формулирования оговорок государством или международной организацией, посредством которых они желают исключить или изменить юридическое действие, порождаемое временным применением некоторых положений договора.

2) Ввиду относительно небольшой практики в этой области и того факта, что оговорки в ситуации временного применения не затрагивались принятым в 2011 году Руководством по практике в отношении оговорок к международным договорам¹⁰²⁶, Комиссия находится лишь на начальной стадии рассмотрения вопроса об оговорках в отношении временного применения договоров. В Комиссии высказывались различные и широко расходящиеся между собой мнения по поводу целесообразности или необходимости включения в Руководство положения об оговорках в контексте временного применения договора или его части, хотя, по общему убеждению, в принципе никаких запретов на формулирование оговорок, касающихся временного применения, нет.

3) Хотя государства делали заявления о толковании при выражении ими согласия на временное применение, такие заявления следует отличать от оговорок¹⁰²⁷.

¹⁰²⁵ Однако последующая практика одной или более сторон договора может служить средством толкования в соответствии со статьями 31 или 32 Венской конвенции 1969 года. См. главу IV выше о последующих соглашениях и последующей практике в связи с толкованием договоров.

¹⁰²⁶ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят шестая сессия, Дополнение № 10 (A/66/10 и Add.1).*

¹⁰²⁷ См., в частности, проект руководящего положения 1.3 Руководства по практике в отношении оговорок к международным договорам (там же (A/66/10 и Add.1)).

Не являются оговорками по смыслу права международных договоров и заявления об отказе от временного применения¹⁰²⁸.

4) Пункт 1 начинается со слов «[с] соблюдением соответствующих норм Венской конвенции о праве международных договоров, применяемых *mutatis mutandis*». Эта формулировка должна служить указанием на применение некоторых, но не обязательно всех норм Венской конвенции 1969 года, применимых к оговоркам в случае временного применения. Она была включена в начало пункта, чтобы ясно указать, что речь идет о соответствующих нормах Венской конвенции, которые касаются правил формулирования оговорок, а не о тех нормах, которые касаются временного применения некоторых положений соответствующего договора.

5) Выражение «государство может, при выражении согласия на временное применение договора или части договора, сформулировать оговорку, посредством которой оно желает исключить или изменить юридическое действие, порождаемое временным применением определенных положений этого договора», основывается на положениях статей 2, пункт 1 d), и 19 Венской конвенции. Ссылка на юридическое действие, «порождаемое временным применением», подчеркивает неразрывную связь между проектом руководящего положения 6 и проектом руководящего положения 7. Эта формулировка считается нейтральной по отношению к вопросу о том, исключают или изменяют оговорки юридическое действие, вытекающее из временного применения договора или из соглашения сторон о временном применении договора как такового.

6) В пункте 2 говорится о формулировании оговорок международными организациями в такой же ситуации, как и ситуация государств, предусмотренная в пункте 1. В пункте 2 воспроизводится текст пункта 1 с необходимыми изменениями. Начальную формулировку «[с] соблюдением соответствующих норм международного права» следует понимать в широком смысле как распространяющуюся в первую очередь на нормы права международных договоров, но также и на нормы, которые относятся к правилам международных организаций.

Руководящее положение 8 Ответственность за нарушение

Нарушение обязательства, вытекающего из договора или части договора, которые применяются временно, влечет за собой международную ответственность в соответствии с применимыми нормами международного права.

Комментарий

1) В проекте руководящего положения 8 рассматривается вопрос об ответственности за нарушение обязательства, вытекающего из договора или части договора, которые применяются временно. Он отражает юридические последствия проекта руководящего положения 6. Поскольку временно применяемый договор или часть договора порождают юридически связывающие обязательства, то нарушение обязательства, вытекающего из договора или части договора, которые применяются временно, неизбежно представляет собой противоправное деяние, влекущее за собой международную ответственность. Комиссия рассмотрела вопрос о необходимости наличия положения об ответственности в целом. Включение данного проекта руководящего положения было сочтено необходимым, поскольку он касается ключевого юридического последствия временного применения договора или части договора. Поскольку статья 73 Венской конвенции 1969 года гласит, что ее положения не предрешают ни одного из вопросов, которые могут возникнуть в отношении договора из международной ответственности государства, а статья 74 Венской конвенции 1986 года содержит аналогичное положение, сфера охвата проектов

¹⁰²⁸ См., например, п. 2 а) ст. 45 Договора к Энергетической хартии (United Nations, *Treaty Series*, vol. 2080, № 36116, p. 95); и п. 1 а) ст. 7 Соглашения об осуществлении части XI Конвенции Организации Объединенных Наций по морскому праву от 10 декабря 1982 года.

руководящих принципов не ограничивается областью применения этих двух Венских конвенций, как это указано в проекте руководящего положения 2.

2) Комиссия решила сохранить ссылку на «часть» договора, с тем чтобы уточнить, что в тех случаях, когда временно применяется часть договора, нарушение лишь этой части договора может повлечь за собой международную.

3) Этот проект руководящего положения был разработан в соответствии со статьями об ответственности государств за международно-противоправные деяния 2001 года¹⁰²⁹ и проектами статей об ответственности международных организаций 2011 года¹⁰³⁰ в той мере, в какой они отражают международное обычное право. Соответственно, слова «обязательство, вытекающее» и «влечет за собой» были сознательно взяты из этих статей. Аналогичным образом заключительная формулировка «в соответствии с применимыми нормами международного права» призвана служить в том числе отсылкой к этим статьям.

Руководящее положение 9

Прекращение и приостановление временного применения

1. Временное применение договора или части договора прекращается с вступлением этого договора в силу в отношениях между соответствующими государствами или международными организациями.

2. Если в договоре не предусматривается иное или если не достигнуто соглашение об ином, временное применение договора или части договора в отношении государства или международной организации прекращается, если это государство или эта международная организация уведомят остальные государства или международные организации, между которыми временно применяется договор или часть договора, о своем намерении не становиться участником договора.

3. Настоящий проект руководящего положения не затрагивает применения *mutatis mutandis* соответствующих норм, изложенных в разделе 3 части V Венской конвенции о праве международных договоров, или других соответствующих норм международного права, касающихся прекращения или приостановления.

Комментарий

1) Проект руководящего положения 9 касается прекращения или приостановления временного применения. Временное применение договора или части договора государством или международной организацией, как правило, прекращается в одном из двух случаев: во-первых, когда договор вступает в силу для соответствующего государства или международной организации, а во-вторых, когда государство или международная организация, которые временно применяют договор или часть договора, сообщают другим государствам или международным организациям, между которыми временно применяется договор или часть договора, о своем намерении не становиться участником договора. Не исключается и возможность прекращения временного применения иным, менее распространенным способом.

2) Пункт 1 касается прекращения временного применения по вступлении договора в силу. Вступление договора в силу является самым распространенным способом прекращения временного применения¹⁰³¹. Тот факт, что временное применение договора или части договора может быть прекращено путем вступления в силу самого договора, подразумевается выражением «до его вступления в силу»¹⁰³² в проектах

¹⁰²⁹ *Ежегодник... 2001 год*, т. II (часть вторая) и исправление, пункт 76; впоследствии включены в приложение к резолюции 56/83 Генеральной Ассамблеи от 12 декабря 2001 года.

¹⁰³⁰ *Ежегодник... 2011 год*, т. II (часть вторая), п. 87.

¹⁰³¹ См. A/CN.4/707, п. 88.

¹⁰³² В большинстве двусторонних договоров указывается, что договор применяется временно «до его вступления в силу», «до его ратификации», «до выполнения формальных требований для его вступления в силу», «до завершения этих внутренних процедур и вступления в силу»

руководящих положений 3 и 5, которое основано на статье 25 Венских конвенций 1969 и 1986 годов. В соответствии с проектом руководящего положения 5 временное применение продолжается до тех пор, пока договор не вступит в силу для государства или международной организации, которые временно применяют договор или часть договора в отношении других государств или международных организаций, которые временно применяют такой договор или часть такого договора¹⁰³³.

3) Слова «в отношениях между соответствующими государствами или международными организациями» были включены в текст, чтобы провести различие между вступлением договора в силу и его временным применением одним или несколькими участниками. Это было сочтено особенно актуальным в отношениях между участниками многостороннего договора, который может вступать в силу для нескольких участников, но по-прежнему лишь временно применяться другими участниками. Поэтому данная формулировка предназначена для учета всех возможных юридических ситуаций, которые могут существовать в этой связи.

4) Пункт 2 отражает второй случай, упомянутый в пункте 1) комментария к настоящему проекту руководящего положения, а именно случай, когда государство или международная организация уведомляют о своем намерении не становиться участником договора. Это положение близко к тексту воспроизводит формулировку пункта 2 статьи 25 венских конвенций 1969 и 1986 годов.

5) В начальной формулировке пункта 2 «[е]сли в договоре не предусматривается иное или если не достигнуто соглашение об ином» отсутствует ссылка на заключение такого альтернативного соглашения только между «участвующими в переговорах» государствами и международными организациями, которая содержится в венских конвенциях 1969 и 1986 годов. Формула «если не достигнуто соглашение об ином» по-прежнему распространяется на участвовавшие в переговорах государства и международные организации, однако она может охватывать также государства и международные организации, которые не участвовали в переговорах по договору. Учитывая сложность процессов заключения современных многосторонних договоров, современная практика поддерживает широкую трактовку венских конвенций, закрепляя одинаковый правовой статус за всеми участвовавшими в переговорах государствами и международными организациями в связи с временным применением, с учетом признания существования других групп государств или международных организаций, чье согласие по вопросам, касающимся прекращения временного применения, может также запрашиваться¹⁰³⁴.

6) Комиссия стремилась также определить круг государств и международных организаций, которых следует уведомлять о намерении другого государства или международной организации прекратить временное применение договора или части договора. Этот вопрос прояснен в заключительных словах проекта данного

настоящей Конвенции», «до того момента, пока правительства не уведомят друг друга в письменном виде о том, что формальности, требуемые согласно Конституции их соответствующих стран, были соблюдены», «до выполнения всех процедур, упомянутых в пункте 1 настоящей статьи» или «до того момента, пока он не вступит в силу» (см. A/CN.4/707, п. 90). Это относится также к многосторонним договорам; например, в пункте d) Мадридского соглашения (Соглашение о временном применении некоторых положений Протокола № 14 до его вступления в силу) предусматривается, что «такое заявление [о временном применении] теряет свою силу после вступления в силу Протокола № 14-бис к Конвенции в отношении соответствующей Высокой Договаривающейся Стороны».

¹⁰³³ См., например, Соглашение между Федеративной Республикой Германия и Правительством Республики Словения о включении в запасы Словенского бюро по минимальным нефтяным запасам и нефтепродуктам нефтяных запасов и нефтепродуктов, хранящихся в Германии от имени Словении (United Nations, *Treaty Series*, vol. 2169, № 38039, p. 287, at p. 302); и Соглашение, заключенное между Правительством Испании и Правительством Колумбии в форме обмена нотами, о бесплатной выдаче виз (*ibid.*, vol. 2253, № 20662, p. 328, at pp. 333–334).

¹⁰³⁴ Такой подход согласуется с подходом в отношении статуса участвовавших в переговорах государств, обозначенным в проекте руководящего принципа 3. См. пункты 2) и 5) комментария к проекту руководящего принципа 3 выше.

руководящего положения «уведомит другие государства и международные организации, между которыми временно применяется договор или часть договора»¹⁰³⁵.

7) Комиссия решила не включать гарантию в отношении одностороннего прекращения временного применения, например путем применения *mutatis mutandis* правила, содержащегося в пункте 2 статьи 56 Венских конвенций 1969 и 1986 годов, которое устанавливает срок уведомления для денонсации договора или выхода из договора, не содержащего положений о его прекращении, денонсации или выходе из него. Комиссия отказалась сделать это, стремясь сохранить гибкость, заложенную в статье 25, и с учетом недостаточности практики в этом отношении.

8) В пункте 3 подтверждается, что проект руководящего положения 9 не затрагивает применения *mutatis mutandis* соответствующих норм, изложенных в разделе 3 части V Венской конвенции 1969 года, или других соответствующих норм международного права, касающихся прекращения или приостановления. Несмотря на представляющееся отсутствие соответствующей практики и несмотря на то, что в пункте 2 статьи 25 Венской конвенции предусматривается гибкий способ прекращения временного применения, Комиссия сочла целесообразным включить в Руководство положение о прекращении или приостановлении действия в стремлении учесть ряд возможных сценариев, которые не охватываются пунктами 1 и 2. Например, государство или международная организация могут пожелать прекратить временное применение, но по-прежнему намереваться стать участниками договора. Другой допустимый сценарий заключается в том, что в ситуациях существенного нарушения государство или международная организация могут добиваться прекращения или приостановления временного применения только по отношению к государству или международной организации, которые совершили существенное нарушение, но при этом могут продолжать применять договор временно в отношении других участников. Государство или международная организация, затронутые существенным нарушением, могут пожелать возобновить приостановленное временное применение договора после того, как существенное нарушение было должным образом устранено.

9) Формулировка пункта 3 в виде положения о «ненанесении ущерба» преследует цель сохранить возможность того, что положения, касающиеся прекращения и приостановления, предусмотренные в Венской конвенции 1969 года, могут быть применимы к временно применяемому договору. Однако перед этим положением не ставится цель окончательно определить, какие основания в разделе 3 могут стать

¹⁰³⁵ Четкие положения о прекращении временного применения и в некоторых случаях также о соответствующем уведомлении содержатся в небольшом числе двусторонних договоров. Примером может служить Соглашение между правительством Соединенных Штатов Америки и правительством Республики Маршалловы Острова о сотрудничестве в борьбе с распространением оружия массового уничтожения, систем их доставки и соответствующих материалов по морю (United Nations, *Treaty Series* [том еще не опубликован], № 51490, p. 14), ст. 17. К другим примерам относятся: Договор между Федеративной Республикой Германия и Королевством Нидерландов об управлении воздушным движением Федеративной Республики Германия над территорией Нидерландов и о последствиях гражданских операций аэропорта Нижнего Рейна на территории Королевства Нидерландов (*ibid.*, vol. 2389, № 43165, p. 117, at p. 173); Соглашение между Испанией и Международным фондом для компенсации ущерба от загрязнения нефтью (*ibid.*, vol. 2161, № 37756, p. 45, at p. 50); и Договор между Королевством Испания и Организацией Североатлантического договора, представленной Штабом Верховного главнокомандующего Объединенными вооруженными силами НАТО в Европе, об особых условиях, применимых к учреждению и функционированию на территории Испании международного военного штаба (*ibid.*, vol. 2156, № 37662, p. 139, at p. 155). Что касается прекращения многосторонних договоров, то Соглашение об осуществлении положений Конвенции Организации Объединенных Наций по морскому праву от 10 декабря 1982 года, которые касаются сохранения трансграничных рыбных запасов и запасов далеко мигрирующих рыб и управления ими (*ibid.*, vol. 2167, № 37924, p. 3, at p. 126), содержит клаузулу (ст. 41), которая допускает прекращение путем уведомления и отражает формулировку пункта 2 статьи 25 Венской конвенции 1969 года. Кроме того, практика осуществления товарных соглашений свидетельствует о том, что временное применение может быть прекращено путем выхода из соглашения, как в случае Международного соглашения по оливковому маслу и пищевым оливкам.

дополнительной причиной для прекращения временного применения или какие сценарии и в какой степени эти основания будут применяться. Вместо этого здесь должны «применяться *mutatis mutandis*» нормы Венской конвенции в зависимости от обстоятельств.

10) Слова «или других соответствующих норм международного права» прежде всего призваны распространить данное положение на временное применение договоров международными организациями, но при этом данная ссылка также ясно дает понять, что данное положение применяется без ущерба для других методов прекращения временного применения в целом¹⁰³⁶.

11) Сфера охвата данного положения ограничивается разделом 3 части V Венской конвенции 1969 года, с тем чтобы избежать любой правовой неопределенности, которая могла бы быть следствием общей ссылки на часть V. Аналогичным образом конкретная ссылка на раздел 3 исключает применение раздела 2 части V Венской конвенции о недействительности. Вопрос о недействительности рассматривается в Руководстве в проекте руководящего положения 11.

Руководящее положение 10 Внутреннее право государств и правила международных организаций и соблюдение временно применяемых договоров

1. Государство, которое согласилось с временным применением договора или части договора, не может ссылаться на положения своего внутреннего права в качестве оправдания для невыполнения им обязательства, возникающего в силу такого временного применения.

2. Международная организация, которая согласилась с временным применением договора или части договора, не может ссылаться на правила данной организации в качестве оправдания для невыполнения ею обязательства, возникающего в силу такого временного применения.

Комментарий

1) Проект руководящего положения 10 касается соблюдения временно применяемых договоров и их связи с внутренним правом государств и правилами международных организаций. Конкретно он касается вопроса о ссылках на внутреннее право государств или, в случае международных организаций, правила организации в качестве оправдания для невыполнения обязательств, вытекающих из временного применения договора или части договора. В первом пункте речь идет о норме, применяющейся к государствам, а во втором – о норме, применяемой к международным организациям.

2) Это положение сформулировано по образцу статьи 27 Венских конвенций 1969¹⁰³⁷ и 1986 годов¹⁰³⁸. Поэтому оно должно рассматриваться вместе с этими статьями и другими применимыми нормами международного права.

¹⁰³⁶ См., например, ст. 29 Венской конвенции 1978 года о правопреемстве государств в отношении договоров (*ibid.*, vol. 1946, № 33356, р. 3), которая предусматривает дополнительные средства прекращения временного применения многосторонних договоров, которые имеют силу в отношении территории, являющейся объектом правопреемства государств.

¹⁰³⁷ Ст. 27 Венской конвенции 1969 года гласит:

Внутреннее право и соблюдение договоров

Участник не может ссылаться на положения своего внутреннего права в качестве оправдания для невыполнения им договора. Это правило действует без ущерба для статьи 46.

¹⁰³⁸ Ст. 27 Венской конвенции 1986 года гласит:

Внутреннее право государств, правила международных организаций и соблюдение договоров

1. Государство – участник договора не может ссылаться на положения своего внутреннего права в качестве оправдания для невыполнения им этого договора.

2. Международная организация – участник договора не может ссылаться на правила данной организации в качестве оправдания для невыполнения этого договора.

3) Временное применение договора или его части регулируется международным правом. Аналогично статье 27¹⁰³⁹ в проекте руководящего положения 10 сказано, что, как общее правило, государство или международная организация не могут ссылаться на свое внутреннее законодательство или внутренние правила в оправдание невыполнения обязательства, вытекающего из временного применения. Аналогичным образом на внутреннее право или правила нельзя ссылаться для снятия с себя возможной ответственности за нарушение таких обязательств¹⁰⁴⁰. Однако, как указано в проекте руководящего положения 12, соответствующие государства и международные организации могут договориться об ограничениях, вытекающих из такого внутреннего законодательства или внутренних правил в рамках заключенного ими соглашения о временном применении.

4) Хотя в соответствии со своим внутренним правом или внутренними правилами каждое государство или международная организация действительно могут решать, стоит ли им соглашаться на временное применение договора или части договора¹⁰⁴¹, после начала временного применения договора или части договора расхождение с внутренним правом государства или правилами международной организации не может оправдать отказ от временного применения такого договора или его части. Таким образом, ссылки на эти внутренние положения в попытке оправдать отказ временно применять договор или его часть будут неправомерны по международному праву.

5) Несоблюдение обязательств, вытекающих из временного применения договора или части договора, со ссылкой на внутреннее право государства или правила международной организации повлечет за собой международную ответственность этого государства или международной организации¹⁰⁴². Любой иной подход не будет соответствовать праву ответственности государств, согласно которому квалификация деяния государства или международной организации как международно-противоправного определяется международным правом и не зависит от признания его правомерным в соответствии с внутренним правом¹⁰⁴³.

6) Ссылка в проекте этого руководящего положения на «внутреннее право государств или правила международных организаций» означает любые положения этого рода, а не только внутреннее право или правила, конкретно касающиеся вопроса о временном применении договоров.

7) Формулировка «обязательства, возникающего в силу такого временного применения» в обоих пунктах проекта этого руководящего положения достаточно широкая и включает ситуации, когда обязательство вытекает из самого договора или из отдельного соглашения относительно временного применения договора или части договора. Это соответствует общему правилу в проекте руководящего положения 6, где сказано, что временное применение договора или части договора порождает юридически связывающее обязательство применять договор или его часть, как если бы этот договор находился в силе между соответствующими государствами или международными организациями.

3. Нормы, содержащиеся в предыдущих пунктах, действуют без ущерба для статьи 46.

¹⁰³⁹ См. A. Schaus, «1969 Vienna Convention. Article 27: internal law and observance of treaties», в *The Vienna Conventions on the Law of Treaties. A Commentary*, vol. I (см. сноску 997 выше), pp. 688–701, at p. 689.

¹⁰⁴⁰ См. статью 7 «Обязательный характер международных договоров: принцип верховенства международного права над внутренним правом» в четвертом докладе Специального докладчика сэра Джеральда Фитцмориса (*Yearbook... 1959*, vol. II, document A/CN.4/120, p. 43).

¹⁰⁴¹ См. Mertsch, *Provisionally Applied Treaties...* (см. сноску 997 выше), p. 64.

¹⁰⁴² См. Mathy, «Article 25», (см. сноску 997 выше), p. 646.

¹⁰⁴³ См. статью 3 проекта статей об ответственности государств за международно-противоправные деяния 2001 года (*Ежегодник... 2001 год*, т. II (часть вторая) и исправление, п. 76, впоследствии приложенного к резолюции 56/83 Генеральной Ассамблеи от 12 декабря 2001 года); и проект статьи 5 проекта статей об ответственности международных организаций 2011 года (*Ежегодник... 2011 год*, т. II (часть вторая), п. 87, впоследствии приложенного к резолюции 66/100 Генеральной Ассамблеи от 9 декабря 2011 года).

Руководящее положение 11
Положения внутреннего права государств и правила международных организаций в отношении компетенции соглашаться с временным применением договоров

1. Государство не вправе ссылаться на то обстоятельство, что его согласие с временным применением договора или части договора было выражено в нарушение того или иного положения его внутреннего права, касающегося компетенции соглашаться с временным применением договоров, как на основании недействительности его согласия, если только данное нарушение не было явным и не касалось нормы его внутреннего права особо важного значения.

2. Международная организация не вправе ссылаться на то обстоятельство, что ее согласие с временным применением договора или части договора было выражено в нарушение правил данной организации, касающихся компетенции соглашаться с временным применением договоров, как на основании недействительности ее согласия, если только данное нарушение не было явным и не касалось нормы особо важного значения.

Комментарий

1) Проект руководящего положения 11 посвящен воздействию положений внутреннего права государств и правил международных организаций, касающихся их компетенции давать согласие на временное применение договоров. В первом пункте речь идет о внутреннем праве государств, а во втором – о правилах международных организаций.

2) Проект руководящего положения 11 сформулирован по образцу статьи 46 Венских конвенций 1969 и 1986 годов. В частности, в первом пункте проекта руководящего положения воспроизводится пункт 1 статьи 46 Венской конвенции 1969 года¹⁰⁴⁴, а во втором – пункт 2 статьи 46 Венской конвенции 1986 года¹⁰⁴⁵. Поэтому проект этого руководящего положения должен толковаться в соответствии с содержанием этих статей и другими применимыми нормами международного права.

¹⁰⁴⁴ Статья 46 Венской конвенции 1969 года гласит:

Положения внутреннего права, касающиеся компетенции заключать договоры

1. Государство не вправе ссылаться на то обстоятельство, что его согласие на обязательность для него договора было выражено в нарушении того или иного положения его внутреннего права, касающегося компетенции заключать договоры, как на основании недействительности его согласия, если только данное нарушение не было явным и не касалось нормы его внутреннего права особо важного значения.

2. Нарушение является явным, если оно будет объективно очевидным для любого государства, действующего в этом вопросе добросовестно и в соответствии с обычной практикой.

¹⁰⁴⁵ Статья 46 Венской конвенции 1986 года гласит:

Положения внутреннего права государства и правила международной организации, касающиеся компетенции заключать договоры

1. Государство не вправе ссылаться на то обстоятельство, что его согласие на обязательность для него договора было выражено в нарушение того или иного положения его внутреннего права, касающегося компетенции заключать договоры, как на основании недействительности его согласия, если только данное нарушение не было явным и не касалось нормы его внутреннего права особо важного значения.

2. Международная организация не вправе ссылаться на то обстоятельство, что ее согласие на обязательность для нее договора было выражено в нарушение правил этой организации, касающихся компетенции заключать договоры, как на основании недействительности ее согласия, если только данное нарушение не было явным и не касалось правила особо важного значения.

3. Нарушение является явным, если оно будет объективно очевидным для любого государства или любой международной организации, ведущего/ведущей себя в этом вопросе в соответствии с обычной практикой государств и, в надлежащих случаях, международных организаций и добросовестно.

3) В проекте руководящего положения 11 предусмотрено, что любое заявление о недействительности согласия на временное применение должно быть основано на явном нарушении внутреннего права государства или правил организации в отношении их компетенции соглашаться на такое временное применение и, кроме того, должно касаться правила особо важного значения.

4) Нарушение такого рода является «явным», если оно будет объективно очевидным для любого государства или любой международной организации, ведущего/ведущей себя в этом вопросе в соответствии с обычной практикой государств и, в надлежащих случаях, международных организаций и добросовестно¹⁰⁴⁶.

Руководящее положение 12

Согласие с временным применением с ограничениями, вытекающими из внутреннего права государств и правил международных организаций

Настоящие проекты руководящих принципов не затрагивают право государства или международной организации соглашаться в самом договоре или как бы то ни было иначе с временным применением договора или части договора с ограничениями, вытекающими из внутреннего права данного государства или правил данной организации.

Комментарий

1) Проект руководящего положения 12 касается ограничений для государств и международных организаций, которые могут проистекать из их внутреннего права и правил, когда они дают согласие на временное применение договора или части договора. В нем признается, что такие ограничения могут существовать и, следовательно, подтверждается право государств и международных организаций давать согласие на временное применение с учетом ограничений, вытекающих из международного права или правил организаций, и отражать их в своем согласии на временное применение договора или части договора.

2) Невзирая на то, что временное применение договора или части договора может подлежать ограничениям, в проекте данного руководящего положения признается способность государства или международной организации гибко соглашаться на временное применение договора или части договора таким образом, чтобы гарантировать соответствие такого согласия ограничениям, вытекающим из их соответствующих внутренних требований. Так, проект данного руководящего положения предусматривает возможность включения в договор прямой ссылки на внутреннее право государства или правила международной организации и постановку такого временного применения в зависимость от отсутствия нарушений внутреннего права государства или правил организации¹⁰⁴⁷.

3) Слово «согласие» в заголовке проекта руководящего положения отражает консенсуальную основу временного применения договоров, а также тот факт, что временное применение вообще может быть невозможно на основании внутреннего права государств или правил международных организаций¹⁰⁴⁸.

¹⁰⁴⁶ Согласно ст. 46, п. 2, Венской конвенции 1969 года и ст. 46, п. 3, Венской конвенции 1986 года.

¹⁰⁴⁷ См., например, статью 45 Договора к Энергетической хартии.

¹⁰⁴⁸ См. также несколько примеров Соглашений о свободной торговле между государствами ЕАСТ и многими другими государствами (т. е. Албанией, Боснией и Герцеговиной, бывшей югославской Республикой Македонией, Грузией, Египтом, Канадой, Ливаном, Мексикой, Перу, Тунисом, Филиппинами, Республикой Корея, Сербией, Сингапуром, Черногорией, Чили, центральноамериканскими государствами, государствами – членами Совета сотрудничества государств Залива, государствами – членами Таможенного союза стран юга Африки), в которых в связи с этим использовались разные положения, такие как «если это допускается конституционными требованиями государства», «если это допускается соответствующими правовыми требованиями государства» или «если это допускается внутренними требованиями государства» (<http://www.efta.int/free-trade/free-trade-agreements>). Например, пункт 2 статьи 43

4) Проект руководящего положения не следует толковать как подразумевающую необходимость отдельного соглашения о применимости ограничений, вытекающих из внутреннего права государства или правил международной организации. О существовании таких ограничений, вытекающих из внутреннего права, необходимо лишь достаточно четко указать в самом договоре, отдельном договоре либо в любой иной форме соглашения о временном применении договора или части договора.

Соглашения о свободной торговле между государствами ЕАСТ и государствами – членами Таможенного союза стран юга Африки гласит:

«Статья 43. Вступление в силу

[...]

2. Если это допускается конституционными требованиями государства, любое государство ЕАСТ или государство – член САКУ может применять настоящее Соглашение временно. В случае временного применения настоящего Соглашения в соответствии с положениями настоящего пункта об этом необходимо уведомить Депозитария».