

7. Агарков, М.М. Применение советским судом иностранного закона / М.М. Агарков // Проблемы социалист. права. — 1938. — № 3. — С. 66.
8. Ларина, Т.В. Соглашение о подсудности. Когда неравные условия могут стать проблемой для участников / Т.В. Ларина // Арбитражная практика. — 2013. — № 5. — С. 15–22.
9. Malley, S.O. Laiton European Civil Practice / S.O. Malley. — L.: Publishing Press, 1989.
10. Тимохов, Ю.А. Иностранное право в судебной практике / Ю.А. Тимохов. — М.: Волтер Клувер, 2004.
11. Треушников, М.К. Судебные доказательства / М.К. Треушников. — 4-е изд., перераб. и доп. — М.: Городец, 2005.
12. Общая теория права: учеб. пособие для вузов / С.Г. Дробязко, В.С. Козлов. — 2-е изд., испр. и доп. — Минск: Амалфея, 2007.

Статья поступила в редакцию 23.12.2013 г.

Г.Н. Москалевич
кандидат юридических наук, доцент
БГЭУ (Минск)

ПОНЯТИЕ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРИРОДА МЕЖДУНАРОДНОГО ДОГОВОРА

Статья посвящена международному договору, составляющему правовую основу межгосударственных отношений и являющемуся универсальным источником международного права. Рассматриваются сущность и юридическая природа международного договора. Анализируются положения Венских конвенций и Закона Республики Беларусь «О международных договорах Республики Беларусь», раскрывающие данное понятие. Рассматриваются наиболее известные в научной литературе определения международного договора.

Автор вносит предложения, направленные на совершенствование Закона Республики Беларусь «О международных договорах Республики Беларусь».

The article is devoted to the international agreement as a legal framework of interstate relations and a universal source of international law. The essence and the legal nature of the treaty are considered. Some articles of the Vienna Conventions and the Law of the Republic of Belarus «On International Treaties of the Republic of Belarus», which reveal this concept, are analyzed. The most well-known in the scientific literature definitions of an international agreement are considered.

The author makes some suggestions for improvement of the Law «On International Treaties of the Republic of Belarus».

Введение

Нет ни одной отрасли международного права, становление и развитие которой не связано с договорами. Международные договоры регулируют межгосударственные отношения в области прав человека в сфере экономики, торговли, транспорта, в области науки и техники и др., а также гражданско-правовые отношения, имеющие международный характер.

Международные договоры образуют правовую основу межгосударственных отношений, содействуют поддержанию всеобщего мира и безопасности, развитию международного сотрудничества, играют важную роль в защите основных прав и свобод человека, в обеспечении законных интересов государств.

В Секретариате ООН зарегистрировано более 40 тыс. международных договоров. Республика Беларусь является участницей множества действующих международных договоров и соглашений, в том числе тех, обязательства по которым перешли от СССР в порядке правопреемства.

Основополагающим принципом международного права является принцип *pacta sunt servanda* (свободное согласие и добросовестное выполнение международных обязательств). Республика Беларусь неукоснительно соблюдает договорные и обычные нормы, подтверждая этим свою приверженность указанному принципу.

Наряду с общепризнанными принципами и нормами международного права международные договоры являются составной частью правовой системы Республики Беларусь (Конституция Республики Беларусь, ст. 8), что является показателем стабильности международного правопорядка и отношений Республики Беларусь с зарубежными странами, функционирования правового государства.

Целью заключения договоров является конкретное и четкое определение взаимных прав и обязанностей сторон договора.

Основная часть

Исследованием проблем роли общепризнанных принципов и норм международного права, международных договоров в правовой системе государств занимались белорусские и российские ученые-юристы С.С. Алексеев, М.В. Баглай, С.В. Бахин, М.М. Богуславский, В.Г. Буткевич, А.В. Васильев, Г.М. Вельяминов, А.Б. Венгеров, А.Н. Вылегжанин, В.В. Гаврилов, В.А. Дозорцев, О.Е. Кутафин, В.В. Лазарев, Л.А. Лунц, Г.В. Мальцев, А.А. Мишина, В.С. Нерсисянц, Т.Н. Нешатаева, Л.А. Окуньков, Ю.А. Тихиня, В.Г. Тихомиров, Б.Н. Топорнин, В.А. Туманов, Д.И. Фельдман, В.А. Четвернин, А. Чиокин, Т.М. Шамба, Г.В. Шкобенева и др.

Данными проблемами занимались также ученые дальнего зарубежья Д. Анцеллоти, И. Бантекас, П. Баркрофт, П. Беккер, С.Л. Броунли, Д. Вилетс, Д. Вильям, Д. Вире, Гуго Гроций, Л.Ф. Дэмрош, Г. Кельзен, Л. Оппенгейм, Р. Давид, А. Фердросс, Д. Харрис, Т.К. Хартли, К. Шмиттгофф и др.

Однако юридическая сущность международного договора для науки гражданского права во многом остается малоисследованной. По нашему мнению, при ее выявлении на первый план необходимо ставить не права и обязанности сторон, которые могут возникать из различных правовых оснований, а сущность договора в соглашении его участников, выражающем волю и самостоятельность сторон. Именно соглашение сторон выражает специфику договора как правового института.

В соответствии со ст. 390 ГК Республики Беларусь договор — это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей [1]. Следовательно, участниками договора могут быть только дееспособные и способные выразить свою волю субъекты гражданского права, а сам договор предполагает свободу и самостоятельность его сторон.

Широкое применение и возможности договора обусловлены основополагающими началами договорного права в условиях рыночной экономики, которые закреплены ГК Республики Беларусь в ст. 391 «Свобода договора», а также простотой и гибкостью договорной формы

взаимоотношений. Договор может быть заключен в любой форме, в том числе путем переписки между отсутствующими контрагентами или через представителя. Первоначальные условия договора могут быть в дальнейшем изменены и дополнены сторонами, права участников договора можно установить в интересах третьих лиц, которые в заключении договора не участвовали, или уступить эти права третьим лицам.

Первый кодификационный акт в области права международных договоров (Гаванская конвенция о договорах) был принят в 1928 г. на конференции американских государств. Данная конвенция носила региональный характер, т.к. действовала лишь в Латинской Америке.

С появлением Организации Объединенных Наций и созданием в ее рамках Комиссии международного права кодификация права международных договоров стала одной из главных ее (Комиссии) задач. Комиссия разработала проект статей о праве международных договоров, и на созванной под эгидой ООН конференции, состоявшейся в 1968–1969 гг., была принята Венская конвенция о праве международных договоров (далее — Венская конвенция 1969 г.), вступившая в силу в 1980 г. (она касается договоров, заключенных между государствами) [2]. В 1978 г. на основе проекта статей, подготовленного Комиссией международного права, была принята Конвенция о правопреемстве государств в отношении договоров. Однако данная конвенция до сих пор не вступила в силу.

С возникновением межправительственных международных организаций и возрастанием их роли в международных отношениях появилась потребность в договорном оформлении их отношений как с государствами, так и между собой. В результате появилось большое число международных договоров, а также была выработана определенная международная практика относительно заключения, действия и прекращения договоров этой категории.

Это в свою очередь вызвало необходимость подготовки и принятия специальной конвенции. С этой целью в 1986 г. на созванной в Вене под эгидой ООН конференции была принята Венская конвенция о праве договоров между государствами и международными организациями или между международными организациями (далее — Венская конвенция 1986 г.) [3]. Она явилась результатом кодификации и прогрессивного развития международного права и содержит положения, учитывающие специфику договоров с участием международных организаций.

Названные конвенции кодифицировали не все обычные действующие нормы в области права международных договоров. В связи с этим обычные нормы продолжают действовать наравне с договорными.

В ст. 8 Конституции Республики Беларусь установлен приоритет норм и общепризнанных принципов международного права над нормами внутригосударственными, что и обеспечивает соответствие им законодательства [4]. Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Республики Беларусь являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Республики Беларусь установлены иные правила, нежели предусмотренные внутренним законом Республики Беларусь, то применяются правила международного договора.

Международный договор, наряду с обычаями, в силу своей значимости, распространенности и интенсивного применения выступает в качестве универсального источника международного права. Договорная форма предоставляет больше возможностей для согласования воли субъектов, которые имеют достаточно выраженный характер при создании договорной нормы.

Под международным договором, согласно Венской конвенции о праве международных договоров и Венской конвенции о праве договоров между государствами и международными организациями или между международными организациями (естественно, с учетом своеобра-

зия сторон в таких договорах), понимается регулируемое международным правом соглашение, заключенное государствами и другими субъектами международного права в письменной форме, независимо от того, содержится ли такое соглашение в одном, двух или более связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования, которое может быть разным [2, 3]. Хотя в определении, данном в Конвенциях, говорится лишь о договорах в письменной форме, это не означает, что государства не могут по взаимному согласию заключать договоры в устной форме и распространять на них действия положений Венских конвенций 1969 и 1986 гг.

Международный договор есть соглашение или согласованное волеизъявление государств и других субъектов международного права. Учитывая вышесказанное, целесообразно использовать определение международного договора, вытекающее из Венской конвенции 1969 г. и Венской конвенции 1986 г. (приведено выше).

Под международным договором Республики Беларусь понимается международный договор (межгосударственный, межправительственный или международный договор межведомственного характера), заключенный в письменной форме Республикой Беларусь с иностранным государством (иностранными государствами) и(или) с международной организацией (международными организациями), который регулируется международным правом независимо от того, содержится он в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования и способа заключения (договор, соглашение, конвенция, решение, пакт, протокол, обмен письмами или нотами и другие наименования и способы заключения международного договора) [5, ст. 1].

В основе всех встречающихся в научной литературе определений международного договора лежит соглашение. Так, американец Д. Филд в своем проекте Кодекса международного права определил термин «договор» как «письменное соглашение между двумя или более нациями для установления или отмены акта, создающего, прекращающего или другим образом затрагивающего международное право или отношение». Л. Комаровский под международными договорами понимал «соглашения между народами, имеющими своим предметом установление, регулирование или прекращение какой-либо юридической связи или международного отношения».

Более детально охарактеризовал международный договор английский юрист Дж. Фицморис в своем первом докладе, представленном в Комиссии международного права на VIII сессии в 1956 г. По его мнению, «договор есть международное соглашение, воплощенное в единый формальный акт (независимо от его названия, титула или обозначения), заключенное между сторонами, две или все из которых являются субъектами международного права, обладающими международной правосубъектностью и правоспособностью заключения международных договоров, имеющее целью создавать права и обязанности или устанавливая отношения, регулируемые международным правом» [6].

Г.В. Шкобенева дает следующее определение международного договора: это международное соглашение, заключенное с одной стороны Российской Федерацией, а с другой — иностранным государством, международной организацией либо иным международным образованием, обладающим правом заключать международные договоры, регулируемое международным правом, независимо от его конкретного наименования, независимо от того, содержится ли такое соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, направленное на возникновение, изменение и прекращение прав и обязанностей его участников [7, с. 12].

Приведенные определения международного договора, в целом, содержат положения о том, что международный договор есть соглашение или согласованное волеизъявление госу-

дарств и других субъектов международного права. Данное соглашение заключается по вопросам, имеющим для них общий интерес, и призвано регулировать их взаимоотношения путем создания взаимных прав и обязанностей в политических, экономических или иных отношениях.

Договорами в международно-правовом смысле выступают только соглашения между субъектами международного права. К таким договорам не относятся соглашения, заключаемые международными транснациональными компаниями с какими-либо государствами.

Международный договор может иметь различные наименования: договор, соглашение, конвенция, пакт, трактат, хартия, коммюнике, протокол, декларация, устав и др., либо быть без названия. Независимо от своего конкретного наименования все договоры имеют одинаковую юридическую силу. Различия в наименованиях не имеют юридического значения, поскольку соглашение под любым наименованием является договором, создающим права и обязанности для его участников. В связи с этим понятие «договор» рассматривается в качестве родового понятия, охватывающего все международные соглашения. К тому же на практике критерий их применения не выработан. При заключении договоров стороны самостоятельно решают, какое название ему дать.

Под целью международного договора понимается то, что стремятся достигнуть субъекты международного права, заключая договор. В свою очередь договор является тем средством, с помощью которого государства и другие субъекты международного права осуществляют поставленную перед собой цель.

Цель международного договора обычно определяется в преамбуле либо в первых статьях договора. Так, в преамбуле и в ст. 1 Устава ООН сформулированы цели принятия Устава и создания ООН.

Как и любой договор, международный имеет свой объект. Как правило, объект международного договора отражается в названии либо в контексте.

Объектом международного договора являются отношения субъектов международного права, возникающие по поводу того, в отношении чего государства заключают договор, т.е. вступают в договорные отношения. Объект международного договора выбирается самими государствами без каких-либо ограничений: любой вопрос, как из сферы международных интересов, так и относящийся к внутренним делам государства, может стать объектом международного договора. Однако государства воздерживаются от того, чтобы объектом договора становились вопросы, составляющие внутреннюю компетенцию государства.

Сторонами, или субъектами международных договоров выступают только субъекты международного права.

В соответствии со ст. 6 Венской конвенции 1969 г. «каждое государство обладает правоспособностью заключать договоры». В свою очередь, согласно ст. 6 Венской конвенции 1986 г., правоспособность международной организации заключать договоры «регулируется правилами этой организации» [2]. Под правилами понимаются, в частности, «учредительные акты организации, принятые в соответствии с ними решения и резолюции, а также установившаяся практика этой организации» (п. 1 ст. 1 Венской конвенции 1986 г.).

В статьях Венских конвенций 1969 и 1986 гг. [2, 3] используются разные понятия, под которыми подразумеваются субъекты международных договоров (с учетом стадий заключения договора):

- «участвующее в переговорах государство» (государство, которое принимало участие в составлении и принятии текста договора);
- «участвующая в переговорах организация»;

- «договаривающееся государство» (государство, которое согласилось на обязательность для него договора, независимо от того, вступил ли договор в силу);
- «договаривающаяся организация»;
- «участник договора» (государство, которое согласилось на обязательность для него договора и для которого договор находится в силе);
- «третье государство»;
- «третья организация» (государство, которое не является участником договора);
- подписавшие договор (субъекты, которые не обязательно участвовали в принятии договора, но подписали его);
- необходимые участники (субъекты, которые должны обязательно участвовать в договоре, так как иначе он теряет силу).

Все сказанное относительно государств применимо и к международным (межправительственным) организациям.

Специфика участника договора указывает на роль и положение стороны в том или ином договоре.

В международном частном праве обычно применяется следующая классификация международных договоров: они подразделяются на многосторонние и двусторонние договоры (в зависимости от числа участников), универсальные и региональные, самоисполняемые и несамоисполняемые.

Международный договор (независимо от числа участников), который носит специальный характер и более детально регламентирует сходный круг отношений, обладает приоритетом в применении по сравнению с иными международными договорами.

Международный договор может заключаться в письменной или устной форме (так называемое «джентльменское соглашение», которое заключается очень редко). Письменная форма — наиболее надежный вид договора, поскольку договор в письменной форме четко и конкретно фиксирует права и обязанности сторон.

К структуре договора относятся его составные части: название договора, преамбула, основная и заключительная части, подписи сторон.

Преамбула является важной частью договора, поскольку она используется при его толковании. К тому же в ней часто формулируется цель договора. В заключительной части излагаются условия вступления в силу и прекращения договора, язык, на котором составлен текст договора, и т.д.

Приложения в виде протоколов, в том числе дополнительных, правил, обменных писем, могут являться неотъемлемой частью международного договора, если это прописано в тексте самого договора.

Язык, на котором составляется текст договора, определяется договаривающимися сторонами. В особенности это касается участников многосторонних договоров. Двусторонний договор обычно составляется на языках обеих договаривающихся сторон (однако они могут выбрать и другой язык). Дополнительно может быть выбран третий (нейтральный) язык. Практика составления договоров, заключаемых под эгидой ООН, специализированных учреждений ООН или других международных организаций, показывает, что договор заключается на официальных языках этих организаций.

Тексты договора на разных языках являются аутентичными и имеют одинаковую юридическую силу.

Толкование международного договора должно осуществляться в соответствии с Венской конвенцией о праве международных договоров от 23 мая 1969 г. (разд. 3, ст. 31–33) [2].

Согласно пункту «b» ч. 3 ст. 31 Венской конвенции, при толковании международного договора наряду с его контекстом должна учитываться последующая практика применения договора, которая устанавливает соглашение участников относительно его толкования.

Заключение международного договора проходит несколько стадий: 1) предварительные переговоры представителей государств или международных организаций; 2) составление текста договора; 3) парафирование (предварительное подписание международного договора инициалами уполномоченных на то лиц в подтверждение договоренности до официального подписания); 4) подписание; 5) ратификация; 6) обмен ратификационными грамотами; 7) опубликование.

В случае возникновения затруднений при толковании общепризнанных принципов и норм международного права, международных договоров Республики Беларусь (например, при уяснении вопросов, связанных с продолжительностью действия международного договора, составом государств, участвующих в договоре, международной практикой его применения) целесообразно использовать акты и решения международных организаций, в том числе органов ООН и ее специализированных учреждений, а также обращаться в Министерство иностранных дел Республики Беларусь и Министерство юстиции Республики Беларусь.

Международный договор включается в правовую систему Республики Беларусь при ее согласии на обязательность исполнения международного договора, что может быть выражено путем подписания международного договора, обмена нотами, письмами или иными документами, образующими международный договор, утверждением (принятием) международного договора, присоединением к международному договору, путем правопреемства в отношении международного договора.

Кроме того, необходимо, чтобы международный договор вступил в силу в порядке и в сроки, предусмотренные в договоре или согласованные между сторонами. Иначе он может и не вступить в силу или не вступать достаточно длительное время. Например, из-за отсутствия надлежащего числа ратификаций Конвенция о договорах международной купли-продажи товаров (1980) вступила в силу лишь 1 января 1988 г., а Римская конвенция о праве, применимом к договорным обязательствам (1980) — только с 1 января 1991 г.

Законы и иные правовые акты, принимаемые в Республике Беларусь, не должны противоречить Конституции страны (в соответствии со ст. 8 Конституции Республики Беларусь). Эта норма в полной мере относится и к терминологии, используемой в международных договорах, которая может не совпадать с отечественной терминологией и даже значительно отличаться от нее, что связано с различием правовых систем.

Заключение

На основе вышеизложенного полагаем целесообразным для исключения произвольного и различного толкования терминологии, употребляемой в международных договорах применительно, в частности, к Республике Беларусь, и в целях совершенствования соответствующего законодательства, а также целей соблюдения Конституционного положения (ст. 8), законодательно установить требования:

- тщательной выверки терминологии международного договора;
- обязательного снятия противоречий в случаях, когда какие-либо термины, известные одному государству—участнику договора, неизвестны другому или в них вкладывается иной

смысл. Помочь в этом вопросе может так называемое «правило альтерната», которое предусматривает соответствующее расположение и порядок терминов и названий.

Литература

1. Гражданский кодекс Республики Беларусь: принят Палатой представителей 28 окт. 1998 г.: одобрен Советом Респ. 19 нояб. 1998 г.: текст Кодекса по состоянию на 10 марта 2013 г. — Минск: Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь, 2013.

2. Венская конвенция о праве международных договоров 1969 г. // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». — Минск, 2012.

3. Венская конвенция о праве договоров между государствами и международными организациями или между международными организациями 1986 г. // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». — Минск, 2012.

4. Конституция Республики Беларусь 1994 года (с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 г. и 17 октября 2004 г.). — Минск: Амалфея, 2007.

5. О международных договорах Республики Беларусь: Закон Республики Беларусь от 23 июля 2008 г. № 421-З // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». — Минск, 2012.

6. Понятие международного договора // Сайт рефератов [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://www.ref.by/refs/51/40153/1.html>

7. Шкобенева, Г.В. Международный договор как источник гражданского права: проблемы теории и правоприменения: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03; Моск. ун-т МВД России / Г.В. Шкобенева. — М., 2011.

Статья поступила в редакцию 19.12.2013 г.

Л.П. Станишевская

*кандидат исторических наук, доцент
БГЭУ (Минск)*

ОБ ИСТОКАХ НАУКИ МЕЖДУНАРОДНОГО ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА

В статье рассматривается история возникновения и формирования науки международного гражданского процесса (МГП). Исследованы истоки российской дореволюционной науки МГП. Особое внимание уделяется наследию таких известных правоведов, как Т.М. Яблочков, Д.И. Мейер и др.

In the article is considered the history of emergence and formation of science of the International Civil Procedure. The sources of the Russian pre-of science of the International Civil Procedure are investigated. The special attention is paid to the scientific heritage of such known jurists, as T.M. Yablochkov, D.I. Meyer, etc.