



Институт законодательства и сравнительного правоведения
при Правительстве Российской Федерации

Н.Г. Доронина

**ПРАВОВАЯ МОДЕЛЬ
ЭКОНОМИЧЕСКОЙ
ИНТЕГРАЦИИ
В СТРАНАХ
ЛАТИНСКОЙ АМЕРИКИ**

Монография

Электронно-
Библиотечная
Система
znanium.com

Москва
ИНФРА-М
2016

УДК 341
ББК 65.54
Д69

ФЗ № 436-ФЗ	Издание не подлежит маркировке в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 1
----------------	--

*Одобрено секцией частного права Ученого совета
Института законодательства и сравнительного правоведения
при Правительстве Российской Федерации*

Об авторе:

Н.Г. Доронина — доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист Российской Федерации, главный научный сотрудник отдела экономико-правовых проблем государственного и муниципального управления (ИЗиСП)

Рецензенты:

Ю.М. Юмашев — доктор юридических наук, профессор (НИУ «Высшая школа экономики»);

А.С. Автономов — доктор юридических наук, профессор, заведующий отделом конституционного, административного и уголовного законодательства зарубежных государств и международного права (ИЗиСП)

Доронина Н.Г.
Д69 Правовая модель экономической интеграции в странах Латинской Америки : монография / Н.Г. Доронина. — М. : Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации : ИНФРА-М, 2016. — 168 с. — www.dx.doi.org/10.12737/21500.

ISBN 978-5-16-012474-2 (print)

ISBN 978-5-16-105620-2 (online)

В монографии проанализировано правовое регулирование экономических процессов в Латинской Америке, выявляются преимущества современных направлений латиноамериканской экономической интеграции, которые способствуют развитию государств этого региона. Они могут быть восприняты другими государствами и стать основой новых экономических союзов, объединенных с государствами Европы и Азии.

Особое внимание в работе уделено перспективам сотрудничества стран с переходной экономикой, где государство традиционно является активным участником хозяйственных связей. Благодаря разработке в Латинской Америке многосторонних соглашений в сфере унификации международного частного права эти государства получили опыт создания Единого инвестиционного кодекса.

В книге использован материал, уникальный по своей природе, как и сама история этого региона. Рассматриваются положения международных конвенций, принятых на I Южноамериканском конгрессе в 1888–1889 годах и признанных золотым фондом межамериканского права.

Методология, исследованная в книге, может быть полезной при проведении экономической интеграции стран Евразийского экономического союза (ЕАЭС).

Для широкого круга читателей, занятых углубленным изучением проблем истории, культуры и права; научных работников, преподавателей, студентов и аспирантов, а также специалистов в области международного экономического права, международного частного права, сравнительного правоведения.

**УДК 341
ББК 65.54**

ISBN 978-5-16-012474-2 (print)
ISBN 978-5-16-105620-2 (online)

© Институт законодательства
и сравнительного правоведения
при Правительстве Российской Федерации, 2016

The Institute of Legislation and Comparative Law
under the Government of the Russian Federation

N.G. Doronina

**THE LEGAL MODEL
OF LATIN AMERICAN
ECONOMIC
INTEGRATION**

Monograph

Электронно-
Библиотечная
Система
znanium.com

Moscow
INFRA-M

*Approved at the Section of Private Law of the Academic Council
of the Institute of Legislation and Comparative Law
under the Government of the Russian Federation*

Author:

N.G. Doronina — Doctor of Sciences (Law), Professor, Honored Lawyer of the Russian Federation, Senior researcher of the department of economic and legal problems of the state and municipal management (ILCL)

Reviewers:

Yu.M. Yumashev — Doctor of Sciences (Law), Professor (NRU “Higher School of Economics”);

A.S. Avtonomov — Doctor of Sciences (Law), Professor, Head of Department of constitutional, administrative and criminal legislation of foreign countries and international law (ILCL)

Doronina N.G.

The Legal Model of Latin American Economic Integration : monograph / N.G. Doronina. — M. : The Institute of Legislation and Comparative Law under the Government of the Russian Federation : INFRA-M. — 168 p. — www.dx.doi.org/10.12737/21500.

ISBN 978-5-16-012474-2 (print)

ISBN 978-5-16-105620-2 (online)

The subject-matter of the present monograph is the analysis of regulation of the economic integration processes that have been developing in Latin American States since the end of XIX century. The advantages of contemporary Latin American integration process are measured by the development of legal doctrines. The analysis of legal documents allows to follow the ideas and concepts of Latin American integration that have positive legal effect in development of the systems of law (national and international as well).

The special attention this monograph may draw of those of jurists who is analyzing the perspectives of economic and legal development in the countries of transitional period, where the State continues to play an active role in economic relations. The most useful is the experience of creation of Unified Investment Code thanks to the multilateral efforts in unification of Private International Law.

The effort of Latin American States to create a confederation of States of South America lies in the Montevideo Treaties of XIX century adopted in The First South American Congress 1888–1889. These Treaties, that are considered to be the golden fund of the Inter-American Law, are analyzed in the monograph. In the monograph the methodology of integration is also analyzed. This methodology may be used in economic cooperation of any region of the world while forming the integrational union of States.

Due to the detailed analysis of treaties the book may be of interest to the wide stratum of people: scientists that are busy with the studying of history, culture and law; teachers and students; also specialists in international economic and legal studies, international private and public law, comparative law.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	9
Глава 1	
ФОРМИРОВАНИЕ ПРАВОВОЙ ОСНОВЫ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ИНТЕГРАЦИИ СТРАН ЛАТИНСКОЙ АМЕРИКИ	25
1.1. Системность международно-договорной основы экономической интеграции	25
1.2. Направление паниспанизма в странах Латинской Америки	34
1.3. Направление панамериканизма в странах Латинской Америки	48
Глава 2	
ОСОБЕННОСТЬ ОБЩИХ ПОДХОДОВ И МЕТОДОВ В РЕШЕНИИ ПРАВОВЫХ ПРОБЛЕМ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ИНТЕГРАЦИИ	61
2.1. Признаки универсализма в правовой доктрине интеграции	61
2.2. Метод прямой и косвенной унификации права и экономическая интеграция	67
2.3. Методология интеграции государств в условиях глобализации международных договоров	74
Глава 3	
ПРАВОВЫЕ МЕХАНИЗМЫ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ИНТЕГРАЦИИ СТРАН ЛАТИНСКОЙ АМЕРИКИ	86
3.1. Роль международного частного права как основы экономической интеграции стран Латинской Америки	86
3.2. Принципы регулирования экономических отношений в международных договорах стран Латинской Америки	98
3.3. Принципы международной торговли и иные принципы интеграции в странах Латинской Америки	108
Глава 4	
СОЗДАНИЕ ЕДИНОГО ПРАВОВОГО ПРОСТРАНСТВА КАК УСЛОВИЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ИНТЕГРАЦИИ	115
4.1. Принципы международного уголовного права	115
4.2. Принципы международного гражданского процесса	121
4.3. Защита прав на интеллектуальную собственность	123
Глава 5	
СОВРЕМЕННЫЕ ТЕНДЕНЦИИ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ИНТЕГРАЦИИ СТРАН ЛАТИНСКОЙ АМЕРИКИ	127
5.1. Увеличение числа интеграционных объединений стран Латинской Америки	127
5.2. Унификация правового регулирования инвестиций как основа экономической интеграции	134
5.3. Тенденция развития международной кодификации правового регулирования движения капитала	148
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	159

CONTENTS

INTRODUCTION	9
Chapter 1	
THE FORMATION OF THE BASIS OF ECONOMIC INTEGRATION LAW OF LATIN AMERICAN STATES	25
1.1. The System of International Treaties of Economic Integration	25
1.2. The Trend of «panispanism» In Latin America	34
1.3. The Trend of «panamericanism» In Latin America	48
Chapter 2	
THE SPECIFIC FEATURES OF COMMON CONCEPTS AND METHODS OF SOLVING OF ECONOMIC INTEGRATION PROBLEMS	61
2.1. The Signs of Universality in Legal Doctrine of Integration	61
2.2. The Method of Direct and Indirect Unification of Law and Economic Integration	67
2.3. The Methodology of Integration in the circumstances of globalization of International Treaties	74
Chapter 3	
THE LEGAL TECHNIQUE OF ECONOMIC INTEGRATION OF LATIN AMERICAN STATES	86
3.1. The Role of Private International Law as the Basis of Economic Integration	86
3.2. The Principles of Economic Relations Regulation in International Treaties in Latin American States	98
3.3. The Principles of International Trade Regulation in Latin American States	108
Chapter 4	
THE COMMON LEGAL SPACE AS A CONDITION OF ECONOMIC INTEGRATION	115
4.1. The Principles of International Criminal Law	115
4.2. The Principles of International Civil Proceeding	121
4.3. The Protection of Intellectual Property Rights	123
Chapter 5	
THE MODERN TRENDS OF ECONOMIC INTEGRATION OF LATIN AMERICAN	127
5.1. The Growth of the Number of Integration Unions of Latin American States	127
5.2. The Unification of Investment Regulation of Latin American States	134
5.3. The Tendency of International Codification of Capital Movement Regulation	148
CONCLUSION	159

ВВЕДЕНИЕ

Вопреки географическим представлениям Западное полушарие находится гораздо ближе к Европе благодаря рецепции римского частного права. Взаимное проникновение правовых систем началось с колонизации территории Американского континента государствами Западной Европы. «Испанские, португальские, французские и голландские колонии в Америке, созданные в странах, практически необитаемых, или в странах, где местная цивилизация была обречена на исчезновение, естественно, восприняли характерные правовые понятия романо-германской семьи»¹.

Историк Киркпатрик Сэйл описывал события 1492 г. (время открытия Америки Христофором Колумбом) как «завоевание рая», как насильственные действия алчных европейских завоевателей против мирных народов, живших в согласии с природой. В центре внимания образованных испанцев оказалось жестокое обращение европейцев с аборигенами и особенно применение принудительного труда². По словам Т. Вудса, споры по вопросу тяжелого положения коренного населения активно велись в кругу философов и теологов. Благодаря этим спорам в сфере канонического права были сформулированы первые принципы общения между народами: общие принципы, которые обязаны соблюдать государства (народы, нации, как говорилось в начале XIX в.) в отношениях друг с другом, в том числе при проведении Испании своей политики в колониях Америки.

Историки международного права утверждают, что католическая церковь заложила основы современного международного права, или «западной цивилизации», как было принято называть международное право в XIX в. О существовании спора, возбужденного католической церковью, осталось следующее свидетельство: «В декабре 1511 г. на острове Эспаньола (сегодня на нем расположены две страны: Гаити и Доминиканская Республика) монах-доминиканец Антонио де Монтесинос обрушился в своей проповеди на политику Испании по отношению к индейцам»³. Для того чтобы изменить отношение к индейцам, в Испании были выработаны законы, которые должны

¹ Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности. М.: Международные отношения, 2009. С. 65.

² Вудс Т. Как католическая церковь создала западную цивилизацию. М.: ИРИСЭН; Мысль, 2010. С. 151.

³ Там же. С. 154.

были регулировать поведение испанских чиновников по отношению к туземцам (Бургосский 1512 г. и Вальядолидский 1513 г. законы, а также «Новые законы» 1542 г.).

Принятые Испанией законы легли в основу права стран Латинской Америки. «По мере развития Америки право, применяемое практикой, стало сближаться с правом ученых: с доктринальным правом, преподававшимся в университетах Америки и метрополии, затем с правом, инкорпорированным в кодексах, составленных по европейскому образцу»¹. Среди создателей этого права важную роль играли служители католической церкви. Монах-доминиканец отец Франсиско де Витория получил известность благодаря анализу испанской колониальной политики, идее о том, что «уникальность положения человека дает ему право на особое обращение с ним других людей, право, на которое не может претендовать ни одно другое существо»². С точки зрения Ф. де Витории, отдаленные американские княжества тоже были государствами, и их подданные должны были иметь те же права и обязанности и привилегии, что и подданные христианских королевств Европы: Испании, Франции и др.³ В лекциях Е.Н. Трубецкого по истории и философии права, изданных в начале XX в., подчеркивалось, что «богословие в Средние века было не только отраслью знания. Оно рассматривалось как истина всего человеческого знания»⁴.

В работах испанских теологов, живших и работавших в Новом свете, идеи по интеграции также нашли свое место. Эти идеи родились благодаря поиску институтов защиты прав коренного населения американских государств. Так, согласно мыслителям XVI в., в отсутствие мирового правительства народы, нации (государства) находятся по отношению друг к другу в том же положении, что и индивиды внутри отдельно взятой страны до того, как будет создано стоящее над ними правительство⁵. «Одним из самых знаменитых среди этих мыслителей был о. Франсиско де Витория. Своей критикой испанской политики Витория заложил фундамент современной теории

¹ Давид Р., Жоффре-Спинози К. Указ. соч. С. 65.

² Там же. С. 156.

³ См.: James Brawn Scott. The Spanish Origin of International Law. Washington D.C. School of Foreign Service. Georgetown University, 1928. P. 61 9 (цит. по: Вудс Т. Как католическая церковь создала западную цивилизацию. М.: ИРИСЭН; Мысль, 2010. С. 158).

⁴ Трубецкой Е.Н. Лекции по истории философии. М.: Изд-во Московского университета, 1907. С. 1.

⁵ См.: Caicedo Castilla J.J. El derecho internacional en el sistema interamericano. Madrid, 1970.

международного права, поэтому иногда его называют «отцом международного права»¹. В поисках такого «правительства» для защиты прав отдельных народов в международном пространстве и была высказана идея создать избранное самими народами «представительство», защищающее их интересы. При этом, как подчеркивают уже современные историки, «не следует полагать, что испанским теологам была близка идея создания ООН или какого либо иного подобного института»². Однако и в настоящее время для решения проблемы интеграции в странах Латинской Америки, как это представлено в настоящей монографии, важная роль отводится международному праву.

Развитие торговых и экономических отношений между государствами Северной и Южной Америки в XIX в. способствовало экономической интеграции. Торговые связи сформировали потребность в новейшем кодифицированном законодательстве. К этому времени такое законодательство было создано в европейских странах — метрополиях. Вскоре после принятия Французского гражданского кодекса 21 марта 1804 г. (Кодекс Наполеона) началось его победное шествие по всему миру. «Французский гражданский кодекс получил столь широкое распространение, что его рецепцию сравнивают с рецепцией римского частного права»³. Особенно сильное влияние Кодекс Наполеона оказал на право стран Латинской Америки через испанское право.

Первой страной латиноамериканского континента, которая в 1823 г. ввела Французский гражданский кодекс, была Доминиканская республика. Интересно, что первоначально Кодекс был на французском языке и не переводился вплоть до 1884 г. Почти без изменений Кодекс Наполеона действует в Боливии, Гондурасе, Коста-Рике, Гватемале, Никарагуа, Панаме⁴. И в XX в. многие страны Латинской Америки продолжали реципировать французское, а не более современное германское право⁵. В то же время считается, что в XX в. влияние французского права уменьшилось, особенно в сфере торгового права. Законодатель стал все чаще обращаться к другим источникам права, в том числе к итальянскому и швейцарскому, а в отдельных случаях к англо-американскому праву, которое в большей

¹ Вудс Т. Указ. соч. С. 155.

² Там же. С. 166.

³ Нарышкина Р.Л. Источники гражданского и торгового права буржуазных государств. М.: Университет дружбы народов имени Патриса Лумумбы, 1965. С. 14.

⁴ Там же.

⁵ Там же. С. 21.

степени отвечало потребностям торгового оборота, например, когда речь шла об институте доверительной собственности¹.

Рецепция римского частного права через рецепцию Французско-го гражданского кодекса в большинстве стран Латинской Америки происходила в условиях, отличающихся от западноевропейских. Латиноамериканские исследователи выделяют право стран Латинской Америки в особую группу, занимающую особое место в классификации правовых систем мира². Появление особенных черт в институтах гражданского и торгового права стран Латинской Америки стало возможным благодаря «праву ученых», которое развивалось в университетах. Университет в г. Лима был создан в 1551 г., в г. Мехико — в 1553 г. «Право ученых» способствовало появлению оригинальных доктрин в латиноамериканских странах (например, доктрина Кальво, которая получила свое название от имени известного государственного деятеля Аргентины, продолжает применяться латиноамериканскими государствами в настоящее время при отстаивании своих национальных интересов). Развитие новых взглядов и доктрин в Латинской Америке, особенно во второй половине XIX в., стало первой серьезной угрозой господству европейского международного права³.

Оригинальная система права в странах Латинской Америки развивалась благодаря деятельности университетов, авторитету канонического права и формированию общей культурной среды, характеризовавшейся как столкновение двух систем права: общего, или англо-американского, и континентального, т.н. гражданского, кодифицированного права. Правовые системы государств Американского континента отличаются друг от друга внутри этой большой правовой семьи. К странам, которые практически полностью воспроизвели Французский гражданский кодекс, относятся: Гаити (Гражданский кодекс 1825 г.), Боливия (Гражданский кодекс в редакции 1830 и 1975 гг.), Доминиканская Республика (Гражданский кодекс в

¹ См.: Цвайгерт К., Кётц Х. Сравнительное частное право. М.: Международные отношения, 2011. С. 121.

² См. об этом: Беликова К.М. Правовое регулирование торгового оборота и кодификация частного права в странах Латинской Америки. М.: Юстицинформ, 2010. С. 14.

³ См.: Steiner H.J., Vagts D.F. Transnational Legal Problems. Materials and Text. 3rd edition. Cambridge, 1985. P. 376. Карлос Кальво (Calvo Carlos) (1824–1906) — выдающийся юрист Аргентины. С его именем связана доктрина, согласно которой иностранец не должен подвергаться дискриминации, но он также соглашается с тем, чтобы к нему применялись законы государства, где он осуществляет деятельность, как если бы он был гражданином этого государства.

редакции 1845 и 1884 гг.), Мексика (Гражданский кодекс в редакции 1870 и 1884 гг., а также в редакции 1928 и 1932 гг.). Оригинальными образцами южноамериканского правотворчества признаются Гражданский кодекс Чили (1855 г.) и Гражданский кодекс Аргентины (1869 г.)¹. Чилийский гражданский кодекс оказал влияние на появившиеся вслед за ним Гражданский кодекс Эквадора (1860 г.), Венесуэлы (1860 г.) и Колумбии (1873 г.). Первый Гражданский кодекс Бразилии появился в 1916 г.

Почти каждый из упомянутых гражданских кодексов связан с именем его создателя. Создателем Гражданского кодекса Чили является венесуэлец Андрее Белло. В своем проекте ему удалось соединить воедино французские источники, римское частное право, испанское «Семикнижье» и идеи Савиньи². В Гражданский кодекс Чили были включены самые прогрессивные идеи своего времени, в том числе раздел о юридических лицах, положения о договорах в пользу третьих лиц, о фидуциарной собственности. Имя профессора из г. Кордова Долмасио Велеса Сарсфельда навсегда связано с работой над Гражданским кодексом Аргентины. Автор проекта использовал Гражданский кодекс Чили, испанские законы, работы по подготовке бразильского кодекса и другие материалы. Индивидуальный взгляд при решении правовых проблем, а главное — высокий профессионализм авторов кодексов создали предпосылки для появления разнообразия в правовых системах и создания основы для работы над унификацией права в будущем.

Важной особенностью права стран Латинской Америки является поиск оптимального решения проблемы унификации системы общего англо-американского и кодифицированного гражданского права. Первое формируется на основе прецедентного права, второе представляет собой систему абстрактно формулируемых норм гражданских кодексов. И в случае унификации права различных государств в сфере межгосударственных экономических отношений, и в случае совершенствования правовой системы внутри отдельного государства при унификации норм гражданского и торгового кодексов, как, например, в Аргентине, соединение двух принципиально разных подходов к формированию правовой системы остается сложной задачей. На Американском континенте, т.е. в Западном полушарии, встречается много примеров так называемых смешанных систем права, которые возникают в государствах, где территории, находившиеся под испанским, скажем, или французским господством, оста-

¹ См.: Цвайгерт К., Кётц Х. Указ. соч. С. 121.

² Там же.

ются действующими в государствах системы общего права¹. Исследование в таком случае на уровне микро-экономико-правового анализа позволяет рассмотреть особенности различных форм проявления так называемой диффузии права, т.е. явления взаимопроникновения на уровне правовых идей².

Диффузия права, несомненно, связана с проблемами «экономической интеграции». Унификация права, осуществляется на уровне межгосударственного сотрудничества, требующая макро-экономико-правового анализа. Тема диффузии права представляет особый интерес в Европейском Союзе, который квалифицируется как более высокая ступень развития системы конфедерации государств. В рамках интеграционного объединения на уровне продвинутой конфедерации государств вопросы диффузии права подлежат специальному внимательному изучению³. В представленной монографии исследован лишь международно-правовой аспект экономической интеграции. Это макроэкономическая интеграция на уровне межгосударственного сотрудничества стран Латинской Америки. Однако и в этих границах изучение особенностей экономической интеграции стран Латинской Америки раскрывает многочисленные способы достижения гармоничного сосуществования государств с различными национально-правовыми системами.

В странах Латинской Америки международному праву как инструменту унификации и гармонизации межгосударственных отношений уделяется особое внимание. Это связано с попыткой создания конфедерации государств на Южноамериканском континенте в период национально-освободительного движения в начале XIX в. В особом отношении к международному праву и оценке его роли в развитии национального права заключена главная особенность экономической интеграции стран этого региона. По словам

¹ В Северной Америке он действует в штате Луизиана (США) и в провинции Квебек (Канада).

² См.: Хабриева Т.Я. Гармонизация правовой системы РФ в условиях международной интеграции: вызовы современности // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. 2014. № 1. С. 4. См. также: Исин Уруджу. Восприятие распространного: четыре круга распространного, воспринятого в правовой системе Турции // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. 2014. № 1. С. 16; Доронина Н.Г. Понятие «диффузия права» и развитие информационного права // Журнал российского права. 2015. № 5; Семилютина Н.Г. Глобализация международных хозяйственных связей; информационные технологии и выход на новый уровень диффузии в праве // Журнал российского права. 2015. № 5.

³ См.: Барьер Ф. Цивилистические правовые традиции под вопросом. М., 2007.

латиноамериканских юристов, международное право несет в себе идею универсализма, т.е. признается правовой системой, применимой ко всем политическим сообществам. Оно в большей степени, чем национальное право, отражает объективность, проповедует культ истины и правосудия вопреки проявлениям национальных, частных интересов, отражает общечеловеческую солидарность, рассматривая международное сообщество как единую общность людей и народов, находящихся в постоянном поиске норм и законов, наиболее полным образом выражающих идею справедливости¹.

Такое отношение к международному праву оказывает влияние на всю работу по унификации права, которую страны Латинской Америки ведут на протяжении нескольких сотен лет. Эта работа является генератором и эффективным механизмом экономической интеграции государств. Закрепление приоритета нормы международного права обеспечивается ее особой формулировкой, широтой сферы применения благодаря выявлению общего для всех государств принципа регулирования. Поэтому признание приоритета международного права не препятствует государствам утверждать националистические начала в правовом регулировании тех или иных отношений, особенно когда речь идет о защите экономических интересов государства. Нормы национального права, будучи нормами внутригосударственного права, не приобретают иерархическую подчиненность, т.к. находятся в иной, отличной от международного права правовой системе. Разграничение сфер действия международного и национального правового регулирования по способу формулирования нормы права остается одной из отличительных черт права стран Латинской Америки.

Унификация правового регулирования в странах Латинской Америки осуществляется с помощью международных договоров. В свою очередь, унификация и гармонизация права составляет правовую основу экономической интеграции государств. Примером экономической интеграции является создание общего рынка Андской группы стран в конце 1960-х гг. (Андское сообщество). Экономическая интеграция в этом регионе была достигнута благодаря принятию международного документа «Общий режим, применяемый к иностранному капиталу, торговым знакам, патентам, лицензиям и роялти» (Решение 220 Картахенского соглашения о создании Андского общего рынка (АНКОМ)². Найденные при этом формулировки право-

¹ См.: D'Estefano Pisani M.A. Historia del derecho internacional desde antigüedad hasta 1917. Habana, 1985. P. 64.

² International Legal Materials. 1969. № 4.

вых норм отражают подход, соответствующий деятельности по кодификации правового регулирования инвестиций (Единый инвестиционный кодекс).

Самым последним и, бесспорно, выдающимся достижением в области методологии унификации права является обращение к методу гармонизации права, при котором главное — это выделить в национальном частном праве ту небольшую его часть или отдельные его нормы, которые могли бы существовать независимо от остальной части национального права¹. При создании АНКОН такой частью подлежащих унификации отношений было избрано правовое регулирование иностранных инвестиций. В других случаях гармонизации национально-правовых систем наибольшей популярностью пользуется договор международной купли-продажи (Венская конвенция 1980 г.).

Экономическая интеграция стран Латинской Америки наглядно демонстрирует, как развивался метод гармонизации права начиная с конца XIX в. Мы находим формулировки принципов регулирования тех или иных отношений и в Договорах Монтевидео 1889—1890 гг., и в Кодексе Бустаманте, и в современных межамериканских конвенциях. Все отличительные черты экономической интеграции государств Латинской Америки нашли отражение в комплексе международных договоров и конвенций. Указанные государства на протяжении более чем двух столетий кропотливо создавали свою собственную методологию международно-договорной унификации права.

Симон Боливар — один из руководителей, приложивший немало усилий к тому, чтобы новые государства, образовавшиеся на территории так называемой Испанской Америки, пошли по пути создания конфедерации государств, созвал в Панаме в 1825—1826 гг. Генеральную ассамблею американских республик, в задачу которой входит: урегулирование разногласий между республиками; обеспечение согласия при возникновении крупных (на уровне военных столкновений) конфликтов; выработка общих позиций в случае появления внешней угрозы для всех республик; точное толкование межгосударственных соглашений при возникновении и улаживании осложнений². В современных исследованиях идея единства латиноамериканских наций в борьбе против колониального господства и за на-

¹ См.: Lookofsky J.M. Loose Ends and Controls In International Rules: Problems of Harmonization of Private Law Rules // American Journal of Comparative Law. 1991. Vol. 39. P. 403.

² См. об этом: Parra-Aranguren G. Recent Developments of Conflict of Laws Conventions in Latin America // Recueil des Cours. 1979-III, t. 164. 1980.

циональное освобождение продолжает рассматриваться как одна из основных опор в формировании регионального интеграционного единства государств¹. Однако принципы, которые потом легли в основу любого объединения суверенных государств, были закреплены в договоре, подписанном на Панамском конгрессе 22 июня 1826 г. (далее — Панамский договор).

Созданное на основе Панамского договора «Объединение наций» оказало влияние также и на современное понимание категорий «мировое сообщество», «региональное международное сообщество», «коммунитарное право». Принципы, сформулированные в начале XIX в., нашли отражение в принятых позднее международных договорах и соглашениях стран Латинской Америки. Достаточно вспомнить принятый в 1947 г. в Боготе Договор о взаимопомощи (принцип поддержания суверенитета и независимости против иностранного вмешательства), Устав Организации американских государств (ОАГ) (принцип территориальной целостности), международные конвенции, принятые на Межамериканской конференции по унификации международного частного права (CIDIP — Conferencia Interamericana de derecho internacional private, далее также — Межамериканская конференция). Панамский договор положил начало региональной интеграции в форме политического объединения государств. Это направление получило развитие в международных договорах, формулирующих нормы единогообразного (унифицированного) права стран Латинской Америки².

Столкнувшись с необходимостью унификации права, латиноамериканские юристы обратились к поиску новых оригинальных методов унификации, близких по своему характеру к коллизионным методам регулирования. Международные договоры, существующие в Южной Америке и содержащие принципы регулирования, помогают заполнять пробелы в регулировании различных отношений, возникающих в современных условиях, толковать внутреннее законодательство и решать проблемы, связанные с определением национальности (гражданства)³.

Для стран Латинской Америки одной из отличительных черт является национализм в положительном смысле этого слова. Национализм, или приоритет национального законодательства в регули-

¹ См.: Рафалюк Е.Е. Региональная интеграция латиноамериканских государств. Природа, содержание разрешение споров: монография. М.: Инфра-М, 2014. С. 11.

² См.: Доронина Н.Г. Законодательство зарубежных государств. Унификация права стран Латинской Америки. Обзорная информация. Вып. 9. Ч. 1–2. М., 1991.

³ См.: Alvarez A. Le droit international americain. Paris, 1910. P. 307.

ровании отношений с участием субъектов частного права, выражается, например, в том, что суды, применяя нормы международного договора, ссылаются на закон, принятый компетентным органом и одобривший международный договор. Указанная особенность проявляется также и в форме существования доктрины «международного американского права». С этой доктриной связано понятие «кодификации» международного публичного и международного частного права на Американском континенте. Панамериканские конференции и Организация американских государств являются воплощением доктрины американского международного права, идея которого лежала в основе панамериканизма, получившего свое развитие в начале XX в. Антиподом американскому международному праву является существовавшая в 1960-е гг. идея «социалистического международного права».

Сразу же после завершения работы Первого южноамериканского конгресса в Монтевидео по инициативе США в декабре 1890 г. была созвана Первая конференция американских государств в Вашингтоне. Как говорится в решении Конгресса США от 24 мая 1890 г. о созыве конференции, целью этой конференции было создание политико-экономической организации, объединяющей американские государства. Экономическую основу объединения составили резолюции Информационного бюро (Oficina de Informacion), или организация, которая после ряда преобразований стала известной в научной литературе как Панамериканский союз. Резолюции по интеграции государств Панамериканского союза предусматривали создание единой денежной системы, международной сети железных дорог, единой системы патентов, изобретений, товарных знаков, единой системы морских путей сообщений в прибрежных водах Мексиканского залива, Карибского моря, Атлантического и Тихого океана, создание таможенного и валютного союза, единого права портов и международного американского права¹.

Дипломатические конференции Панамериканского союза являются правовой формой интеграции государств северной и южной части Американского континента. На Второй конференции американских государств, которая проводилась в Мехико с 22 октября 1901 г. по 31 января 1902 г., обсуждалось присоединение американских государств к Гаагским конвенциям 1889 г. и был рассмотрен вопрос о создании комиссии для разработки Кодекса междуна-

¹ См.: Унификация права стран Латинской Америки (ч. 1 и 2). Обзорная информация / отв. ред. А.Л. Маковский М.: Институт законодательства и сравнительного правоведения при Верховном Совете Российской Федерации, 1991. С. 41.

ного права и Кодекса международного частного права для целей регулирования межгосударственных отношений. Принятая на VI Панамериканской конференции Международная конвенция о международном частном праве (Кодекс Бустаманте) воплотила в себе оба вышеупомянутых Кодекса и сохраняет свое действие по настоящее время. Ее особенностью является то, что она не обязывает государства-участников менять свое национальное законодательство, обычаи, правовую доктрину и не затрагивает суверенное право каждого государства самому определять и устанавливать границы действия своего законодательства в пространстве, предусматривая применение к правоотношениям, связанным с личностью иностранца, право страны происхождения последнего¹. В то же время в Кодексе Бустаманте предусмотрены нормы, обеспечивающие взаимодействие различных правовых систем (международного национального права и права иностранного государства).

Особенностью методологии интеграции латиноамериканских государств является то, что указанные государства рассматривали международные конвенции как единую систему правового регулирования. Это отражено и в принятии дополнительных протоколов к принятым конвенциям. Продолжением деятельности Панамериканских конференций после Второй мировой войны стало проведение Межамериканской конференции по унификации международного частного права (CIDIP).

Межамериканская конференция является аналогом Гаагской конференции по международному частному праву, созданной в конце XIX в. Межамериканская конференция, как и Гаагская конференция, специализируется на унификации коллизионных норм международного частного права. В соответствии с методикой унификации права, принятой странами Латинской Америки, предметом международных договоров является решение трех вопросов. Это признание субъективного права того или иного лица в конкретных правоотношениях, определение компетентного суда, решающего вопросы защиты указанного субъективного права, и определение надлежащего правопорядка, на основе которого будет осуществляться защита признаваемого международными конвенциями субъективного права. Договоренность государств по одному или по всем трем из перечисленных вопросов означает договоренность о принципах регулирования, обеспечивающих единообразие в применении национальных норм права.

¹ См.: Vilella A.M. L'unification du droit international privé en Amérique Latine // Revue critique du droit international privé. 1984. Tome 73. № 2. P. 233.

Примером применения методологии достижения гармонизации права является программа Первой межамериканской конференции в 1975 г., на которой было подписано шесть конвенций: о коллизионном праве простого и переводного векселя и счетов, о коллизионном праве чеков, о международном коммерческом арбитраже, о судебных поручениях, о получении свидетельских показаний за границей и о правовом режиме доверенностей за границей.

Особенностью экономической интеграции государств Латинской Америки является доктрина К. Кальво, которая отражает националистические начала в интеграционных процессах латиноамериканских стран. Доктрина К. Кальво играет определяющую роль в политике. Согласно этой доктрине никакое иностранное лицо не может в той или иной стране обладать большим объемом прав и располагать средствами защиты своих прав в большем объеме, чем ими располагают национальные юридические лица и граждане страны¹.

Еще в конце XIX в. К. Кальво подчеркивал необходимость соблюдения принципа равенства иностранного лица и гражданина своей страны в осуществлении ими своего права на экономическую деятельность. Принцип равенства исключал такие преимущества иностранного лица, как обращение в свои суды или органы своего государства за защитой своего субъективного права, а также исключал возможность использования иностранным лицом «дипломатических каналов» для защиты своего нарушенного права. Это предполагало, что инвестиционные споры должны разрешаться национальными судами.

Основные положения доктрины Кальво нашли отражение в конституциях многих стран Латинской Америки. Этим положениям был придан характер одного из принципов американского международного права. Доктрина Кальво отражена в формулировке национального режима, предоставляемого согласно ст. 33 Решения 220 «Общий режим иностранного капитала, торговых знаков, патентов, лицензий, роялти» иностранным инвесторам: «Государства — члены Андского общего рынка не будут предоставлять иностранным инвесторам режим, более благоприятный, чем тот, которым пользуется национальный инвестор» (далее — Решение 220).

Доктрина Кальво нашла свое отражение и в практике разрешения инвестиционных споров стран Латинской Америки, не допуская

¹ См.: Доронина Н.Г. Иностранные инвестиции и современное международное право // Правовые проблемы иностранных инвестиций в СССР. Научно-практическая конференция. М., 1991.

возможности передачи рассмотрения инвестиционных споров никаким органам, кроме национальных юрисдикционных. Начиная с 1990-х гг. эта практика изменилась, и доктрина Кальво была забыта. Возрождение доктрины в настоящее время, проявившееся в выходе Боливии и Венесуэлы из Вашингтонской конвенции, позволяет авторам квалифицировать современное состояние международного инвестиционного права не как противостояние развитых и развивающихся стран (экспортеров и импортеров капитала), а как противостояние публичного и частного права¹.

Формулировка, принятая в странах Латинской Америки, была закреплена в международно-правовой унификации стран Андского общего рынка и получила в правовой литературе название «режим национального стандарта». По мнению многих западных юристов, это определение национального режима наилучшим образом защищает интересы государств, импортирующих капитал². При этом со стороны представителей государств — экспортеров капитала, в той или иной степени защищающих интересы иностранных инвесторов, режим «национального стандарта» вызывает резкую критику. Решение 220 внесло коррективы в режим иностранных инвестиций, хотя и отдает приоритет национальному законодателю. В число иных возможных и более эффективных с точки зрения экспортеров капитала способов защиты иностранных инвестиций входит применение так называемого режима международного стандарта, который подразумевает, что государство само определяет порядок применения норм международного права³.

С этой целью защиты прав экспортеров капитала в 1965 г. была разработана и введена в действие международная система разрешения инвестиционных споров. Выведение конкретного требования о национальной юрисдикции из Единого инвестиционного кодекса Андских стран расширяет возможности стран — участников АНКОН в использовании различных правовых средств разрешения инвестиционных споров. Не отказываясь от существующих единообразных

¹ См.: *Redefining Sovereignty in International Economic Law*. Ed. By Wenhua Shan, Penelope Simons and Dalvinder Singh. Hart Publishing. Oxford and Portland, Oregon. 2008. P. XLV.

² См.: Griffith Dawson F. *International Law and the Procedural Rights of Aliens Before National Tribunals* // *The International and Comparative Law Quarterly*. Vol. 17. 1968. № 2. P. 405.

³ См. об этом: Sutherland P.F. *The World Bank Convention on the Settlement of Investment Disputes*. // *The International and Comparative Law Quarterly*. V. 28. 1979. № 3. P. 367.

основ регулирования иностранных капиталовложений, латиноамериканские страны допускают также и обращение к специально созданному международному инвестиционному арбитражу (Международному центру по урегулированию инвестиционных споров — МЦУИС)¹. В представленной книге содержится анализ проблем, которые страны Латинской Америки решают на своем пути к экономической интеграции.

Монография преследует несколько целей. С одной стороны, необходимо привлечь внимание компаративистов к тому, что специфика права отдельных групп стран не всегда обуславливается только принадлежностью к так называемым правовым семьям. Для Латинской Америки характерным является присутствие двух параллельных направлений развития права: панамериканизм и паниспанизм, которые развивались под воздействием тесного экономического сотрудничества с Северной Америкой и Европой. Данная черта способствовала появлению особенной правовой культуры, изучению которой уделялось пока недостаточно внимания.

С другой стороны, внимание научного сообщества обращается на то, что экономика и экономические связи оказывают большое влияние на развитие права. В центре исследования находится проблема экономической интеграции. В условиях жесткой конкуренции государств в борьбе за природные и финансовые ресурсы международное сотрудничество и экономическая интеграция становятся единственной средством в достижении социально значимых целей. Экономическая история стран Латинской Америки начиналась с попытки создания конфедерации государств Южной Америки, чтобы противостоять колониальному господству. И до настоящего времени продолжают действовать заключенные с этой целью международные договоры, а разработанная странами Латинской Америки методология достижения интеграционного единства сохраняет свою актуальность.

Поставленным целям соответствует структура исследования, открывающегося изложением основных начал, лежащих в основании будущей конфедерации государств (глава 1). Это базовые принципы взаимодействия национально-правовых систем, сформулированные в нормах международных договоров. Сформированная система международных договоров предопределила особенность

¹ См.: Лебедев С.Н. Международный арбитраж и проблема защиты иностранных инвестиций (Вашингтонская конвенция) // Правовые проблемы иностранных инвестиций в СССР. Научно-практическая конференция. М., 1991.

правового регулирования экономической интеграции, которой в литературе было дано название «универсального права» (глава 2). Правовые механизмы метода, применяемого к экономической интеграции, раскрываются в главах 3 и 4. Принципы разграничения законодательной компетенции государств в сфере гражданско-правовых и торговых отношений внешне как бы соответствуют нормам международного частного права, но в отличие от норм национального права допускают выбор коллизионной привязки участвующим в интеграции государством (глава 3). Совершенной новеллой выглядит формулировка принципов взаимодействия уголовного, процессуального права различных государств и защита прав на интеллектуальную собственность. Указанные механизмы обращены на реализацию суверенитета государства в международных отношениях. Особенности осуществления своей компетенции участвующими в интеграции государствами определены в этой сфере отношений общей формулой как единое правовое пространство (глава 4).

Заключительная глава анализирует современные тенденции, которым следуют также и страны Латинской Америки. В многочисленных экономических объединениях и союзах делаются попытки применить опыт успешных экономических интеграций, в том числе североамериканской и европейской. Диверсификация методологии, используемой экономическими объединениями и союзами, например создание Единого Инвестиционного Кодекса Сообщества Андских стран, лишь усиливает значение разработанного в странах Латинской Америки общего подхода к решению задачи экономической интеграции, т.е. соблюдению общего принципа разграничения юрисдикции (законодательной компетенции) государств, как он был сформулирован в ст. 3 Кодекса Бустаманте 1928 г.

В последние годы число научных исследований, посвященных странам Латинской Америки, постоянно растет. Институтом стран Латинской Америки, который является крупнейшим европейским центром фундаментальных экономических, социально-политических, международных и культурологических аспектов современного развития государств этого региона, издан ряд работ¹. Вопросам становления и развития права посвящены учебная литература, диссертации, подготовленные в Российском Университете Дружбы наро-

¹ См., например: Латинская Америка: избирательные процессы и политическая панорама / отв. ред. З.В. Ивановский. М., 2015; Латинская Америка: проблемы безопасности и новые глобальные вызовы: тезисы докладов. М., 2016.

Введение

дов¹. Проблемам развития права уделяет много внимания и Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации².

Представляемая читателю работа пополнит уже имеющийся ряд исследований. Ее значение обусловлено сложностью задачи интегрировать экономику государств, образовавшихся после распада СССР.

¹ Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран: сборник нормативных актов: гражданский и торговый кодексы: учебное пособие для вузов. М., 1986; Безбах В.В. Право собственности на землю в странах Латинской Америки (Проблемы регламентации и преобразований): монография. М., 1989.

² Конституции государств Америки. Т. 1 Северная и Центральная Америка. Т. 2. Карибский район. Т. 3 Южная Америка / отв. ред. академик Т.Я. Хабриева. М., 2006; Рафалюк Е.Е. Региональная интеграция латиноамериканских государств: природа, содержание, разрешение споров: монография. М., 2014.

Глава 1

ФОРМИРОВАНИЕ ПРАВОВОЙ ОСНОВЫ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ИНТЕГРАЦИИ СТРАН ЛАТИНСКОЙ АМЕРИКИ

1.1. СИСТЕМНОСТЬ МЕЖДУНАРОДНО-ДОГОВОРНОЙ ОСНОВЫ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ИНТЕГРАЦИИ

В истории права стран Латинской Америки насчитывается более 40 международных соглашений, которые в большинстве своем посвящены унификации коллизионных норм в международном частном праве. Особенностью унификации права стран Латинской Америки является то, что к регулируемым отношениям применяются два или более международных договоров, посвященных одному и тому же вопросу. При этом различные формулировки отдельных норм, как правило, не меняют общий принцип решения проблемы регулирования указанных отношений. Примером первой унификации права стран Латинской Америки являются Договоры Монтевидео 1888–1889 гг.

Сравнение содержания этих Договоров и содержания современных конвенций позволяет проследить эволюцию унифицированной правовой нормы на протяжении более чем ста лет, начиная с конца XIX в. Например, норма ст. 4 о юридических лицах Договора Монтевидео 1889 г. «О международном гражданском праве» нашла свое отражение в ряде статей Международной конвенции «О международном частном праве», подписанной в Гаване в 1927 г. (Кодекса Бустаманте), а также в Международных конвенциях «О коллизионном праве торговых компаний» (Монтевидео, 1979 г.), и «О правосубъектности и правоспособности юридических лиц в международном частном праве» (Ла-Пас, Боливия, 1984 г.).

В тексте Договоров Монтевидео 1888–1889 гг. встречаются нормы, которые регулируют отношения, уже не существующие в современной международной торговой практике. Такими являются, например, нормы о разновидностях договора морского страхования «бодмерея» в Договоре о международном торговом праве 1889 г. Анализ текстов договоров того периода в полном объеме, т.е. включая своего рода правовые «анахронизмы», позволяет понять общие направления и особенности унификации права стран Латинской Америки, а также содержание собственно самой нормы, меняющей-

ся параллельно с новеллами регулируемых отношений. При этом данные нормы международных договоров не нарушают общей системности международно-договорной основы.

Детальное и максимально полное изучение текстов Договоров Монтевидео 1888—1889 гг. при всей сложности их юридического восприятия и устарелости языка позволяет понять систему унифицированного права стран Латинской Америки, оценить ее преимущества и недостатки. К отдельным вопросам унификации права стран Латинской Америки отечественные юристы обращались неоднократно в разные периоды времени по разным причинам. Интерес к этим проблемам пробудился с издания переводов отдельных международных договоров, действующих и в настоящее время. Достаточно назвать первый авторский перевод Кодекса Бустаманте, сделанный В.Н. Дурденевским¹, а также перевод Конвенции «О международном коммерческом арбитраже» С.Н. Лебедева². За работами, посвященными конкретному международному соглашению, последовал ряд работ с анализом содержания унификационных международных договоров данного региона. Общей характеристике конвенций, направленных на унификацию права, были посвящены работы специалистов — известных авторитетов в своей области права (О.Н. Садиков³, Н.Г. Вилкова⁴). Исследование тех или иных аспектов международно-договорного права стран Латинской Америки в работах отечественных юристов показывает, насколько полезным является анализ опыта унификации права, накопленного в этом регионе за столь продолжительное время.

О системности международных договоров свидетельствует также и преемственность в тематике работы международных организаций. Одним из рабочих органов созданной после Второй мировой войны Организации американских государств был Межамериканский совет юристов. Постоянно действующий орган Межамериканского совета юристов — Межамериканский юридический комитет (Comite Juridico Interamericano, или CJA) — в соответствии со ст. 68 Устава ОАГ в 1949 г. (вскоре после принятия Устава ОАГ на Девятой Кон-

¹ См.: Избранные источники по международному частному праву XIX и XX веков / под ред. В.Н. Дурденевского. Вып. 1. М.: Юриздат, 1941.

² Лебедев С.Н. Международное сотрудничество в области коммерческого арбитража. М., 1979.

³ Садиков О.Н. Новые международные договоры по вопросам международного частного права // Проблемы совершенствования советского законодательства. М.: ВНИИСЗ, 1983. Вып. 25. С. 196—205.

⁴ Вилкова Н.Г. Региональная унификация коллизионных норм и международные коммерческие контракты // Юридический мир. 1997. Октябрь.

Научное издание

Доронина Наталия Георгиевна

**ПРАВОВАЯ МОДЕЛЬ
ЭКОНОМИЧЕСКОЙ
ИНТЕГРАЦИИ
В СТРАНАХ
ЛАТИНСКОЙ АМЕРИКИ**

Монография

Подписано в печать 25.10.2016.
Формат 60×90/16. Бумага офсетная. Гарнитура NewtonС.
Печать офсетная. Усл. печ. л. 10,5. Уч.-изд. л. 9,5.
Тираж 500 экз. Заказ № .

ТК 648039-762236-251016

ООО «Научно-издательский центр ИНФРА-М»
127282, Москва, ул. Полярная, д. 31В, стр. 1
Тел.: (495) 280-15-96, 280-33-86. Факс: (495) 280-36-29
E-mail: books@infra-m.ru <http://www.infra-m.ru>

Отпечатано в типографии ООО «Научно-издательский центр ИНФРА-М»
127282, Москва, ул. Полярная, д. 31В, стр. 1
Тел.: (495) 280-15-96, 280-33-86. Факс: (495) 580-36-29

Институт законодательства и сравнительного правоведения
при Правительстве Российской Федерации