



дення / О. В. Джафарова // Актуальні проблеми адміністративного законодавства України: шляхи його вдосконалення. – 2009. – № 1. – С. 61-65.

2. Советское административное право : учебник / Г. Т. Агеенкова, П. Т. Василенков, Г. Н. Колибаба, Б. М. Лазарев. – М. : Юрид. лит., 1990. – 576 с.

3. Голосніченко І. П. Адміністративне право України (основні категорії і поняття) : навчальний посібник / І. П. Голосніченко. – Ірпінь, 1998. – 108 с.

4. Адміністративне право України : підручник для юридичних вузів і факультетів / Ю. П. Битяк, В. В. Богущкий, В. М. Гарашук. – Харків : Право, 2000. – 516 с.

5. Колпаков В. К. Адміністративне право України : підручник / В. К. Колпаков, О. В. Кузьменко. – К. : Юрінком Інтер, 2003. – 544 с.

6. Бахрах Д. Н. О предмете административного права России / Д. Н. Бахрах // Государство и право. – 2003. – № 10. – С. 31-38.

7. Авер'янов В. Б. Адміністративне право України. Академічний курс : підручник: у 2 т. / В. Б. Авер'янов. – К. : Юридична думка, 2004. – Т. 1 : Загальна частина. – 584 с.

8. Стеценко С.Г. Адміністративне право України : навчальний посібник / С. Г. Стеценко. – К.: Атіка, 2012. – 624 с.

9. Адміністративне право : навчальний посібник / О. І. Остапенко, З. Р. Кісіль, М. В. Ковалів, Р. В. Кісіль. – К. : Правова єдність, 2008. – 536 с.

10. Овсянко Д. М. Административное право : учебное пособие / Д. М. Овсянко. – М. : Юрист, 2000. – 468 с.

11. Алехин А. П. Административное право Российской Федерации. Часть 1. Сущность и основные институты административного права : учебное пособие / А. П. Алехин, Ю. М. Козлов. – М., 1995. – 467 с.

12. Коваль Л. В. Административно-деликтное отношение / Л. В. Коваль. – К. : Вища школа, 1979. – 231 с.

13. Горьова С. Л. Норми адміністративного права (питання теорії) / С. Л. Горьова. – К. : Парламентське видавництво, 2000. – 48 с.

14. Коломоець Т. О. Адміністративне право України : підручник / Т. О. Коломоець. – К. : Істина, 2012. – 528 с.

РОЛЬ ГАТТ/ВТО В МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОМ РЕГУЛИРОВАНИИ ЗАЩИТЫ ИНОСТРАННЫХ ИНВЕСТИЦИЙ

А. КОСТЫЛЕВ,

главный консультант Института законодательства
Верховной Рады Украины

SUMMARY

The article sets out the issues of international investments protection by GATT/WTO and conventional basis of such protection. The author provides analysis of the methods and means, used by this international organization to conduct its influence on the international investment processes. The analysis of legal literature concerning international investment processes regulated by the international law is carried out. The mechanisms of GATT/WTO functioning regarding its member states interaction are examined. The article includes the analysis of historical conditions of GATT/WTO creation and development through the scope of its influence on international investments.

Key words: foreign investments, international investment law, international investment activity, GATT, GATS, TRIPS, TRIMs, WTO, ITO.

* * *

В статье изучаются вопросы международно-правового регулирования защиты иностранных инвестиций в рамках системы ГАТТ/ВТО, договорные и институциональные основы деятельности ГАТТ/ВТО в разрезе регулирования деятельности инвесторов, а также анализируются методы и способы влияния этой структуры на инвестиционные процессы в мире. Осуществляется анализ юридической литературы, по исследованию регулируемых международным правом инвестиционных правоотношений. Рассматривается организационно-правовой механизм деятельности ГАТТ/ВТО в аспекте взаимоотношений между государствами-участниками организации. В статье проводится анализ исторических предпосылок создания ГАТТ/ВТО и процесса становления этой влиятельной международной организации в контексте ее влияния на международное инвестирование.

Ключевые слова: иностранные инвестиции, международное инвестиционное право, международная инвестиционная деятельность, ГАТТ, ГАТС, ТРИПС, ТРИМС, ВТО, МТО.

Постановка проблеми. Правове регулювання захисти іноземних інвестицій на міжнародному рівні виникло одночасно з інститутом права дипломатичної захисти державою своїх громадян за рубежом і відповідальності за причинення шкоди власності іноземних громадян [3, с. 4]. Ці інститути міжнародного права утворилися як перші і базові і є одними з старіших [1, с. 18]. Незважаючи на те, що поняття «інвестиції» і «інвестування» в їх сучасному юридичному і економічному значеннях були сформульовані значно пізніше, правові відносини, пов'язані з інвестуванням, виникли більше трьох тисяч років тому назад з появою товарно-грошового обороту.

Актуальність теми дослідження. Актуальність проблем здійснення інвестиційної діяльності значно зросла за останні десятиліття. Процеси глобалізації нині характерні для всіх сфер суспільної життя, а в сфері економіки є однією з основних тенденцій. Неоспоримим також є факт взаємозалежності міжнародної торгівлі і міжнародного інвестування. При цьому, зростає роль ГАТТ/ВТО як уни-

кального міжнародного механізму, призначеного здійснювати правове регулювання міжнародних торговельних відносин (включаючи інвестиційний аспект таких відносин) в рамках міжнародного права.

Стан дослідження. Діяльність ГАТТ/ВТО неодноразово становилася предметом численних наукових дискусій, однак питання про характер впливу цієї організації на міжнародні інвестиційні відносини досліджувалося значи-



тельно реже. Среди известных ученых, посвятивших свои труды международно-правовому регулированию инвестиционной деятельности в рамках ГАТТ/ВТО, следует отметить Х. Джексона, Т. Флори, Д. Карро, П. Жюйара, Т. Стюарта, П. Менгоцци, И. Фархутдинова, Д. Лабина и других.

Целью и задачей статьи является исследование вопросов международно-правового регулирования защиты иностранных инвестиций в рамках системы ГАТТ/ВТО, нормативно-правовых основ функционирования ГАТТ/ВТО в контексте осуществления международной инвестиционной деятельности. Новизна работы заключается в том, что в данной работе сделана попытка исследовать влияние этой международной организации на международные инвестиционные процессы.

Изложение основного материала.

Система международно-правового регулирования международных торговых отношений, включая инвестиционные аспекты такого регулирования, прошла долгий путь эволюционного развития. Последний этап становления этой системы ознаменовал неолиберальный международный экономический порядок, сложившийся после окончания Второй мировой войны. Именно для практического внедрения этого порядка на международном уровне возникли такие институты, как МБРР, МВФ и ГАТТ (результатом развития которого стала ВТО) [2, с.39].

Правовая основа деятельности ВТО состоит из трех международных соглашений – Генерального соглашения по тарифам и торговле (ГАТТ) в его редакции 1994 года, Генерального соглашения о торговле услугами (ГАТС) и Соглашения о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) [3, с.88]. Все указанные соглашения в той или иной мере повлияли на регулирование инвестиционных правоотношений.

ГАТТ играет системообразующую роль в системе международно-правового регулирования ВТО и имеет определенное влияние на правовой режим иностранного инвестирования, о чем свидетельствует правоприменительная. Наиболее ярким примером влияния соглашения на правовое регулирование иностранного инвестирова-

ния является спор США и Канады по вопросу соответствия национального законодательства Канады положениям соглашения ГАТТ. В 1984 году США обратились к органу разрешения споров при ГАТТ по поводу несоответствия Закона Канады об иностранных инвестициях положениям соглашения ГАТТ. В частности, несоответствующим соглашению указанный выше орган разрешения споров при ГАТТ признаёт положение закона об обязательстве иностранного инвестора заказывать определенные типы продукции национальных производителей Канады, а также положение об обязательных объемах экспорта продукции. Эти меры в результате были признаны дискриминационными, что напрямую противоречит положениям соглашения ГАТТ [5].

В рамках органа разрешения споров было принято решение третьей группы (в тексте использовалась формулировка «*the Panel*») по этому делу, которое впервые обозначило возможность практического применения ГАТТ для защиты интересов иностранных инвесторов. Примечательно, что этот спор стал широко известен под названием *Foreign Investment Review Act Case* (или «*FIRA Case*») и послужил предпосылкой для принятия Соглашения по инвестиционным мерам торгового характера (ТРИМС). Таким образом, решение по этому спору связало соглашение ГАТТ с международно-правовым регулированием иностранных инвестиций путем наделения ГАТТ как квазиинституциональной структуры ограниченной компетенцией в этой сфере [7, с. 299].

Второй системообразующий элемент ГАТТ/ВТО – Генеральное соглашение о торговле услугами (ГАТС) [9], имеет более значительное влияние на международно-правовой режим иностранного инвестирования, чем ГАТТ. Следует отметить, что ГАТС затрагивает только те инвестиционные правоотношения, которые связаны с предоставлением услуг. Основной целью соглашения является либерализация экономических барьеров в сфере торговли услугами.

Соглашение разделяет предоставляемые услуги на четыре вида в соответствии со способом предоставления

этих услуг: перемещение услуги через границу, передвижение потребителя в страну предоставления услуг, коммерческое присутствие в стране предоставления услуг, временное передвижение лиц предоставляющих услуги с целью такого предоставления. С точки зрения международного права коммерческое присутствие в стране предоставления услуг непосредственно связано с международной инвестиционной деятельностью. В то же время остальные три типа также связаны с международным инвестированием, хотя их связь проявляется не так явно.

Среди основных принципов ГАТС, следует отметить принципы недискриминации и предоставления национального режима, которые имеют прямое влияние на международно-правовой режим инвестирования. Недискриминация применима к инвестированию в сфере услуг по идентичной с ГАТТ схеме, принцип же национального режима реализуется через перечни специфических обязательств государств по ГАТС.

Помимо общих, ГАТС определяет некоторые особые обязательства, среди которых следует выделить обязательство государств выдавать разрешения иностранным поставщикам услуг на осуществление их деятельности в течение разумного периода времени и обязательство не применять ограничения на международные переводы и платежи [9]. Первое непосредственно связано с начальным периодом деятельности инвесторов, предоставляющих услуги на территории государства-реципиента инвестиций, и хотя формулировка «в течение разумного периода времени» не имеет численного значения, она, тем не менее, позитивно влияет на положение инвестора в стране-реципиенте инвестиций. Второе больше связано с регулярной деятельностью инвестора, а именно с репатриацией инвестиций.

Третьим основополагающим элементом системы ГАТТ/ВТО является Соглашение о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) [10], которое определяет международные стандарты защиты интеллектуальной собственности. Положения, подобные тем, что закреплены в ТРИПС, применяются в региональных и двухсторонних соглашениях по инвестициям, однако роль самого ТРИПС



в этой сфере нельзя недооценивать. Основопологающими компонентами соглашения можно считать: основные принципы и общие обязательства, минимальные стандарты защиты, комплексы обеспечения прав на интеллектуальную собственность национальными средствами, механизмы разрешения споров между государствами-членами ВТО и переходные периоды для внедрения правил на национальном уровне.

Влияние ТРИПС на защиту интересов иностранных инвесторов четко прослеживается через установленный соглашением механизм защиты товарных знаков. Как известно, успешность деятельности иностранного инвестора на территории государства-реципиента напрямую зависит от эффективности гарантий защиты прав интеллектуальной собственности на товарные знаки инвестора, предоставляемых государством. Зачастую именно узнаваемость товарного знака инвестора предопределяет успешность инвестирования, например, в банковской сфере, где название популярного банка привлекает клиентов. Соглашение ТРИПС устанавливает минимальные гарантии предоставляемой защиты товарным знакам в национальных правовых системах государств-участников, определяет свойства товарных знаков, которые подлежат защите, и рамки предоставляемой защиты [10]. Таким образом, формируется логическая цепь: ТРИПС – защита интеллектуальной собственности – защита прав интеллектуальной собственности иностранных инвесторов – защита интересов инвесторов – защита иностранных инвестиций.

Следует отметить, что наиболее значимым для регулирования иностранного инвестирования нормативно-правовым актом системы ГАТТ/ВТО является Соглашение по инвестиционным мерам торгового характера (ТРИМС), которое содержит перечень инвестиционных мер торгового характера. Идея закрепления перечня инвестиционных мер торгового характера впервые была реализована в проекте Гаванской Хартии, но поскольку это соглашение так и не вступило в силу, вопрос длительное время оставался открытым. Только после рассмотрения дела «FIRA case» и заключения ГАТТ-94 его удалось решить. Само соглашение ТРИМС, по

сути, является лаконичным дополнением к ГАТТ-94, спровоцированным «FIRA case», оно состоит из основной части и перечня инвестиционных мер, связанных с торговлей.

Недостатками ТРИМС прежде всего считаются отсутствие четкого определения инвестиционных мер, связанных с торговлей, и несогласованность с положениями ГАТС. Положительное влияние ТРИМС очевидно при рассмотрении взаимоотношений инвесторов из экономически развитых государств и развивающихся стран-реципиентов инвестиций: при таком формате взаимодействия интересы инвестора защищает национальный режим, предусмотренный соглашением. Естественно возможен и другой формат взаимодействия, когда государством инвестора является развивающаяся страна, а государством-реципиентом – развитая. В таком случае инвестору предоставляется аналогичная степень защиты, но сама вероятность возникновения таких правоотношений значительно ниже, чем в первом случае.

Следует отметить, что ТРИМС предусматривает расширение институциональной структуры ГАТТ, в частности, положения статьи 7 предусматривают учреждение Комитета по связанным с торговлей инвестиционным мерам. Комитет выполняет обязанности, возложенные на него Советом по торговле товарами, и предоставляет членам возможность проводить консультации по любым вопросам, имеющим отношение к применению и осуществлению соглашения. Комитет также осуществляет надзор за применением и выполнением соглашения и ежегодно представляет доклад Совету по торговле товарами [8].

Таким образом, соглашение ТРИМС может рассматриваться как ограниченное расширение сферы действия ГАТТ на регулирование международной инвестиционной деятельности, основной целью которого является защита интересов инвесторов. Если абстрагироваться от противоречий развитых и развивающихся стран относительно ТРИМС и рассматривать это соглашение исключительно в рамках международно-правового регулирования инвестиционной деятельности, то основным достигнутым эффектом согла-

шения является расширение средств и способов защиты иностранных инвестиций.

По состоянию на июль 2013 года в рамках ВТО на разных этапах рассмотрения находятся 37 споров по ТРИМС, из них 3 внесены на рассмотрение в 2013 году: «Russian Federation – Recycling Fee on Motor Vehicles», «European Union and Certain Member States – Certain Measures on the Importation and Marketing of Biodiesel and Measures Supporting the Biodiesel Industry» и «India – Certain Measures Relating to Solar Cells and Solar Modules» [6].

Выводы. При рассмотрении основных нормативно-правовых документов ВТО в целом возникает впечатление их сложности и несогласованности. Эти особенности обусловлены противостоянием между развитыми государствами и развивающимися странами в рамках организации. Именно по причине этого противостояния не был реализован более универсальный предшествующий проект Гаванской Хартии [4], а соглашения системы ГАТТ/ВТО носят компромиссный характер. Система, которая сформировалась, призвана балансировать между противоположными интересами государств, где одни больше заинтересованы в защите национального производителя, а другие – своих инвесторов. Независимо от результатов этого противостояния, деятельность ВТО сводится к постепенному повышению уровня международно-правовой защиты иностранных инвестиций, и эта тенденция будет сохраняться по двум основным причинам. Во-первых, «облегчение иностранного инвестирования» задекларировано в преамбуле ТРИМС (которое, в свою очередь, рассматривается как часть соглашения ГАТТ-94). Во-вторых, основу деятельности организации формируют принципы национального режима и режима наибольшего содействия, что исключает дискриминационные действия государства-реципиента относительно иностранного инвестора.

Список использованной литературы:

1. Гулієв А. Д. Право зовнішніх зносин : підручник / А. Д. Гулієв. – К. : НАУ, 2012. – 488 с.



2. Карро Д., Жюйар П. Международное экономическое право: Учебник / Пер. с франц. В. П. Серебренникова, В. М. Шумилова. – М.: Междунар. Отношения, 2001. – 608 с.

3. Лабин Д. К. Международное право по защите и поощрению иностранных инвестиций / Д. К. Лабин. – М.: Волтерс Клувер, 2008. – 336 с.

4. Малхотра К. Переориентация глобальной торговли на благо людей / К. Малхотра. – 2003 URL:<http://trade.ecoaccord.org/mgt/> (дата обращения: 24.07.2013).

5. Agreement on Trade Related Investment Measures / Historical background URL:http://www.wto.org/english/tratop_e/invest_e/invest_info_e.htm (дата обращения: 24.07.2013).

6. Disputes by agreement / Trade-Related Investment Measures (TRIMs) URL:http://www.wto.org/english/tratop_e/dispu_e/dispu_agreements_index_e.htm?id=A25#selected_agreement (дата обращения: 24.07.2013).

7. Sornarajah M. The International Law on Foreign Investment / M. Sornarajah. – New York: Cambridge University Press, 2004. – 525 p.

8. URUGUAY ROUND AGREEMENT / Agreement on Trade-Related Investment Measures URL:http://www.wto.org/english/docs_e/legal_e/18-trims_e.htm (дата обращения: 24.07.2013)

9. URUGUAY ROUND AGREEMENT / General Agreement on Trade in Services URL:http://www.wto.org/english/docs_e/legal_e/26-gats_01_e.htm (дата обращения: 24.07.2013).

10. URUGUAY ROUND AGREEMENT / Trade-Related Aspects of Intellectual Property Rights URL:http://www.wto.org/english/docs_e/legal_e/27-trips_01_e.htm (дата обращения: 24.07.2013).

ОТДЕЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ ЗАЩИТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА НА ЛИТЕРАТУРНОЕ ПРОИЗВЕДЕНИЕ

Ю. КРИЦАК,

ассистент кафедры организации труда и производства
Ивано-Франковского национального технического университета нефти и газа,
соискатель НИИ частного права и предпринимательства
Национальной академии правовых наук Украины

SUMMARY

The theoretic exploration of peculiarities and doctrinal approaches concerning the defence of copyright on literary work are conducted in this article. The analysis of the legal literature on studying specific aspects of protection of the copyright to literary works is carried out, namely: the laws of self-defense in copyrights, protection of copyrights by the notary. Analyzed the content, nature and effectiveness of the measures for the protection of copyright in literary work. Substantiated that the use of self-defense in copyright law and copyright protection notary public are essential to protect the copyright in a literary work.

Key words: copyright, literary work, self-defense, the notary.

* * *

В статье проводится теоретическое исследование особенностей и доктринальных подходов по защите авторского права на литературное произведение. Осуществляется анализ юридической литературы по исследованию отдельных аспектов защиты авторского права на литературное произведение, а именно: самозащита авторского права, защита авторского права нотариусом. Анализируется содержание, сущность и эффективность данных мер по защите авторского права на литературное произведение. Обосновывается, что использование самозащиты в авторском праве и защите авторских прав нотариусом имеют важное значение для защиты авторских прав на литературное произведение.

Ключевые слова: авторское право, литературное произведение, самозащита, нотариус.

Постановка проблемы. Проблема защиты гражданских прав является и будет еще долго оставаться одной из центральных в юриспруденции. Особый смысл она приобретает в наше время, когда обеспечение защиты прав физических лиц определено в Конституции Украины как одна из приоритетных задач государства.

На куполе здания штаб-квартиры Всемирной Организации Интеллектуальной Собственности ВОИС в Женеве есть надпись: «Человеческий гений является источником всех произведений искусства и изобретений. Эти произведения являются гарантией жизни, достойной человека. Обязанность государства – обеспечить надежную охрану всех видов искусства и изобретений» (Арпад Богш) [1]. Поэтому защита прав интеллектуальной собственности на литературное произведение является очень актуальной и несмотря на это не совсем раскрытой в цивилистической науке проблемой.

Состояние исследования. Научный анализ проблем осуществления и защиты авторского права в частности в Украине проводится многими отечественными учеными. Среди них следует назвать В.В. Луця, Р.Б. Шишку, Е.А. Мичурина, В.П.Грибанова, О.И.Антонюка, В.Д. Поникарова, В.Л. Черткова и др., Которые служили фундаментальной базой для дальнейшего исследования рассматриваемых вопросов.

Целью и задачей статьи является анализ законодательства по защите авторского права на литературное произведение а также доктринальных подходов и внесения предложений по совершенствованию под-