

На правах рукописи

Родионов Андрей Андреевич

**ТЕНДЕНЦИИ РАЗВИТИЯ ПРАВА МЕЖДУНАРОДНЫХ
КОММЕРЧЕСКИХ КОНТРАКТОВ**

Специальность 12.00.03 – Гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право

Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Москва – 2007

Диссертация выполнена в Московском государственном университете имени М.В. Ломоносова (юридический факультет).

Научный руководитель доктор юридических наук, профессор

Пугинский Борис Иванович

Официальные оппоненты доктор юридических наук, профессор

Анохин Виктор Стефанович

кандидат юридических наук

Гайдаенко Наталья Ивановна

Ведущая организация

Российский государственный

торгово-экономический университет

Защита состоится «28» февраля 2007 года в 15 час. 15 мин. на заседании диссертационного совета К.501.001.15 при Московском государственном университете имени М.В. Ломоносова по адресу: 119992, г. Москва, Ленинские горы, МГУ, 1-й корпус гуманитарных факультетов, юридический факультет, аудитория 826.

С диссертацией можно ознакомиться в Научной библиотеке МГУ им. А.М. Горького по адресу: 119992, г. Москва, Ленинские горы, МГУ, 2-й корпус гуманитарных факультетов.

Автореферат разослан «19» января 2007 года.

Ученый секретарь

диссертационного совета



Н.В. Козлова

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. В современном мире договор является основным средством регулирования экономических отношений участников международной торговли. Существование в каждом государстве отдельной системы договорного права затрудняет процесс установления договорных отношений между субъектами различных государств, тем самым замедляя темпы экономического сотрудничества. При этом различия в договорном праве разных стран создают не меньше проблем для торговли, чем таможенные или технические барьеры. Современное международное коммерческое право позволяет решить такие вопросы, связанные с глобализацией экономики и развитием мирового рынка.

Опрос, проведенный Центром транснационального права СЕНТРАЛ (Centre for Transnational Law, CENTRAL) в 1998 – 2000 гг., показал, что:

– во-первых, практикующие юристы во всем мире действительно используют современное международное коммерческое право, или так называемое «новое *lex mercatoria*»;

– во-вторых, основным препятствием для широкого применения «нового *lex mercatoria*» является отсутствие информации об этом.¹

Несмотря на то что в западной юриспруденции уже проделана определенная информационная работа, но и там имеются существенные недостатки в понимании правил и принципов современного права международной торговли и международных коммерческих контрактов. В России данный пробел еще более заметен. Вместе с тем юристы, намеревающиеся работать в сфере международной торговли и участвовать в деятельности международных коммерческих арбитражей, должны обладать необходимыми знаниями в данной области.

Изучение источников современного права международной торговли приобретает особую актуальность в связи с намечающимся вступлением

¹ CENTRAL (ed.), Annual Report 1998/99. Köln, 1999; CENTRAL (ed.), Annual Report 1999/2000. Köln, 2000.

России во Всемирную торговую организацию. Это означает укрепление и расширение деловых контактов российских предпринимателей с зарубежными партнерами. В свою очередь, выход на мировой рынок предполагает принятие действующих там правил игры: контракты должны будут заключаться не исходя из российской правовой традиции, а на условиях, принятых в мировой практике.

Изучение права международных коммерческих контрактов актуально и в связи с изменениями гражданского и коммерческого законодательства, а также обсуждением принятия торгового кодекса, основной частью которого должен стать раздел, посвященный коммерческим договорам. Право международных коммерческих контрактов предоставляет ту основу, на которой может быть проведена соответствующая реформа российского законодательства. Обращение к международным источникам имеет определенные преимущества по сравнению с восприятием правового опыта какого-либо иностранного государства либо группы государств. Дело в том, что международные источники состояются специалистами высокого класса, представляющими различные правовые системы. При этом прежде всего учитываются не правовые традиции какого-либо конкретного государства, а нужды торгового оборота и предлагаются наиболее удачные способы решения конкретных вопросов. Предложенные решения, как правило, опираются на соответствующую практику международных арбитражей.

Необходимо отметить, что в последнее время в праве международных коммерческих контрактов произошли значительные изменения, которые не нашли должного освещения в российской юридической литературе. Так в последнее время появилось большое количество работ в области договорной ответственности и защиты прав при неисполнении договорных обязательств. К ним можно отнести исследования В.В. Витрянского², С.Л. Дегтярева³, Л.А. Новоселовой⁴, С.В. Сарбаша⁵. Но, к

² Витрянский В.В. Договор купли-продажи и его отдельные виды. – М.: Статут, 1999.

³ Дегтярев С.Л. Возмещение убытков в гражданском и арбитражном процессе: Учебно-практическое пособие. – М.: БЕК, 2001.

⁴ Новоселова Л.А. Проценты по денежным обязательствам. – М.: «Статут», 2000.

⁵ Сарбаш С.В. Право удержания как способ обеспечения исполнения обязательств. М.: Статут, 1998.

сожалению, в них в основном освещаются положения российского законодательства и в то же время практически не находят отражения положения международного коммерческого права по вопросам защиты прав при неисполнении международных коммерческих контрактов. Вместе с тем разработанные в последние десятилетия правовые инструменты позволяют найти подходящее решение для возникающих здесь задач. Вышесказанное обуславливает актуальность и практическую значимость темы настоящей диссертации.

Объект и предмет исследования. Объектом настоящего исследования является правовое регулирование отношений, складывающихся при заключении и исполнении договоров в международном коммерческом обороте. Под международным коммерческим оборотом понимается совокупность торговых отношений между субъектами, осуществляющими коммерческую деятельность, выходящую за рамки одного государства. Предметом исследования является современное право международных коммерческих контрактов, основные тенденции его развития в условиях экономической глобализации, его источники и обеспечиваемые им возможности исполнения международных коммерческих контрактов.

Степень разработанности темы представляется совершенно недостаточной. В российской юридической литературе мало работ, посвященных комплексному анализу данной области юриспруденции. Среди них особо следует выделить работы Н.Г.Вилковой и С.В. Бахина. В монографии Н.Г. Вилковой «Договорное право в международном обороте» и ее же диссертации на соискание ученой степени доктора юридических наук⁶, дана общая характеристика таким новейшим источникам права международных коммерческих контрактов, как Принципы международных коммерческих контрактов и Принципы европейского договорного права⁷. Исследование С.В. Бахина содержит более подробный анализ названных правовых документов, однако упускает многие практические вопросы, связанные с

⁶ Вилкова Н.Г. Международные коммерческие контракты: теория и практика унификации правового регулирования. Дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2001.

⁷ Вилкова Н.Г. Договорное право в международном обороте. М.: Статут, 2002. С. 205 –224.

применением Принципов договорного права в международном и внутригосударственном торговом обороте⁸. Вопросы применения Принципов международных коммерческих контрактов, подготовленных Институтом УНИДРУА, рассматривались в работах А.С. Комарова⁹ и М.Г. Розенберга¹⁰, диссертационном исследовании А.В. Кукина¹¹. Вместе с тем ни в одной из российских работ по рассматриваемой тематике не анализировался Свод принципов, правил и стандартов *lex mercatoria*, разработанный Центром транснационального права СЕНТРАЛ, а также изменения в теории права международных коммерческих контрактов и связанные с этим новейшие юридические концепции. Отметим в данной связи, что перевод на русский язык свода принципов, правил и стандартов *lex mercatoria* СЕНТРАЛ, выполненный в научно-исследовательских и учебных целях, был впервые сделан автором настоящей диссертации и опубликован в журнале «Внешнеторговое право»¹².

Внимание вопросам международных коммерческих контрактов ранее уделялось в работах И.С. Зыкина¹³ и В.А. Мусина¹⁴. Однако работы этих авторов содержат материал, уже устаревший в настоящее время, что требует проведения новых исследований в обозначенной сфере.

Характерной чертой российской юриспруденции при исследовании проблем международных коммерческих контрактов является то, что значительное внимание уделяется Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г., в то время как источники права международных коммерческих контрактов, появившиеся в последнее время,

⁸ Бахин С.В. Субправо (международные своды унифицированного контрактного права). СПб.: Юридический центр Пресс, 2002.

⁹ Комаров А.С. Международная унификация правового регулирования внешнеэкономической деятельности. // Законодательство. 1999. № 12.

¹⁰ Розенберг М.Г. Контракт международной купли-продажи. Современная практика заключения. Разрешение споров. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Книжный мир, 1998.; Розенберг М.Г. Международный договор и иностранное право в практике международного коммерческого арбитражного суда. М.: Статут, 1998.

¹¹ Кукин А.В. Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА: основные положения, юридическая природа. Дис. ... канд. юрид. наук. М.: 2004.

¹² Родионов А.А. Свод принципов, правил и стандартов *lex mercatoria* СЕНТРАЛ. Внешнеторговое право, 2004, № 2.

¹³ Зыкин И. С. Договор во внешнеэкономической деятельности. М.: Междунар. отношения, 1990; Зыкин И.С. Внешнеэкономические отношения: теория и практика правового регулирования. Дис. ... д-ра юрид. наук. М., 1991.

¹⁴ Мусин В. А. Международные торговые контракты. Л., 1986.

изучаются совершенно недостаточно. Примерами исследований различных положений Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров являются работы Т.С. Угрина¹⁵, Е.В. Леоновой¹⁶ и А.В. Кучер¹⁷ применительно к вопросам заключения и содержания контракта, И.В. Елисеева¹⁸ в отношении вопросов применения Конвенции в национальном законодательстве. Поскольку данная Конвенция является значимым, но отнюдь не единственным источником права международных коммерческих контрактов, на наш взгляд, стоит обратить внимание на более поздние разработки, появившиеся в данной сфере.

Теоретическая основа исследования. В связи с отсутствием в российской правовой литературе необходимых источников теоретическую основу настоящего исследования составили труды зарубежных ученых, в которых рассмотрена проблематика права международных коммерческих контрактов, в частности, Ю. Базедова, Х. Беале, Ж.-П. Берадо, К.П. Бергера, М.И. Бонелла, Б. Гольдмана, А. Гольдштайна, М.У. Гордона, Г.Р. Делома, У. Дробника, Л. Дюги, Г. Еллинека, Ф. Канна, Т. Карбоне, Х. Кетца, О. Ландо, Н. Маккормика, Б.С. Марксиниса, К.И. Мейер-Шатца, Н. Нассара, Ф. Никлиша, Л. Райзера, Р.С. Саммерса, Б.С. Селдена, Дж.А. Спаногла, Г. Тебнера, Р.Х. Фолсома, Ф. Фучарда, А.С. Харткампа, Н. Хорна, Бин Чена, К. Цвайгерта, К. Шмиттгоффа, И. Эсера.

При рассмотрении проблематики взаимодействия американской и общеевропейской правовых систем были дополнительно использованы труды Р. Давида, В. Кальви, П.Дж. Кинга, С. Коулмана, Ф. Снайдера, П.М. Сторма, Л.М. Фридмана, В. Хойера, М.И. Эллиса.

Также при проведении настоящего исследования были использованы материалы зарубежных периодических изданий: UNIDROIT Annuaire, Journal

¹⁵ Угрин Т.С. Договор международной купли-продажи товаров. Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2002.

¹⁶ Леонова Е.В. Международный договор купли-продажи: заключение и содержание. Дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 2002.

¹⁷ Кучер А.В. Заключение договора в соответствии с Венской конвенцией ООН о договорах международной купли-продажи товаров. Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2002.

¹⁸ Елисеев И.В. Гражданско-правовое регулирование международной купли-продажи товаров. СПб.: Юридический центр Пресс, 2002.

du droit international, ICC International Court of Arbitration Bulletin, Annual Survey of International and Comparative Law, American Journal of Comparative Law, – а также документы Европарламента, Еврокомиссии, Генеральной Ассамблеи ООН, Комиссии ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ), Секретариата УНИДРУА, Комиссии по европейскому договорному праву.

Поскольку, за исключением уже названных работ С.В. Бахина, Н.Г. Вилковой, А.С. Комарова, М.Г. Розенберга, И.С. Зыкина, в российской юридической литературе отсутствуют современные исследования по рассматриваемой тематике, диссертационная работа основана на изучении позиций и мнений, высказанных российскими юристами по близкой проблематике. В частности, это работы М.М. Богуславского, В.П. Звекова, М.И. Кулагина, И.И. Лукашука, Л.А. Лунца, А.А. Мережко, И.С. Перетерского, В.Ф. Попондопуло, Б.И. Пугинского, А. Тынеля, Я. Функа, В. Хвалея, Г.Ф. Шершеневича, В.М. Шумилова, В.Ф. Яковлевой. Работы российских ученых в большей части составили теоретическую основу заключительной части настоящего исследования, посвященной вопросам обеспечения исполнения международных коммерческих контрактов, а именно работы В.С. Анохина, Ю.Г. Басина, А.П. Белова, М.И. Брагинского, С.Н. Братуся, В.В. Васькина, В.В. Витрянского, А.П. Вершинина, В.П. Грибанова, С.Л. Дегтярева, А.Г. Диденко, Б.Д. Завидова, О.С. Иоффе, Л.А. Новоселовой, К.В. Нама, И.И. Овчинникова, Л.Н. Роговича, О.Н. Садикова, В.И. Сергеева, Е.А. Суханова, Д.М. Чечота.

Цели, задачи и методология исследования. Целями настоящего исследования являются, во-первых, сравнительный анализ развития систем договорного права и их взаимовлияние, а также определение причин возникновения права международных коммерческих контрактов; во-вторых, определение сущности права международных коммерческих контрактов, основных характеристик и направлений его развития, его значения для развития международной торговли; в-третьих, определение способов

наилучшего обеспечения исполнения международных коммерческих контрактов.

Достижение указанных целей предполагает последовательное решение следующих задач:

- определение понятия и сущности права международных коммерческих контрактов;
- исследование истории развития права международных коммерческих контрактов;
- выявление взаимосвязи права международных коммерческих контрактов со смежными областями права;
- анализ особенностей права международных коммерческих контрактов;
- изучение источников права международных коммерческих контрактов;
- выявление значения права международных коммерческих контрактов для международной торговли и развития международного экономического сотрудничества;
- толкование понятия неисполнения контракта в международной торговле;
- определение принципов и способов защиты прав при неисполнении контракта;
- анализ практики применения способов защиты прав при неисполнении международных коммерческих контрактов.

Поставленные задачи решаются посредством применения общих и специальных методов теоретического исследования. Изучаемые отношения рассматриваются в диссертации комплексно, во взаимосвязи и развитии. При этом применяются такие методы исследования, как формально-юридический, юридико-исторический, системно-правовой, структурный анализ. В работе широко используется сравнительно-правовой метод исследования. Это необходимо для выявления подходов к вопросам договорного права в рамках различных правовых систем. Преимущественно иностранный характер литературы по теме потребовал привлечения и перевода зарубежных

материалов, при этом использовался лингвистический метод исследования. Применение всех названных методов способствовало всестороннему, более объективному и обстоятельному исследованию проблематики права международных коммерческих контрактов.

Научная новизна исследования и обосновываемые выводы. В диссертации впервые в российской юридической науке право международных коммерческих контрактов рассмотрено как подотрасль международного коммерческого права со всеми присущими ей признаками и характеристиками. Изучены предпосылки его возникновения, история развития и анализ современного состояния, а также роль отечественной юриспруденции в развитии права международных коммерческих контрактов. Предложены пути совершенствования законодательства России в области обеспечения надлежащего исполнения контрактов.

Научная новизна исследования раскрывается в следующих сформулированных автором теоретических положениях и практических выводах и предложениях, выносимых на защиту:

1. Предметом регулирования права международных коммерческих контрактов является договор, предназначенный для обслуживания товарооборота, содействующий торговле либо организующий ее и заключенный между контрагентами, коммерческие предприятия которых на момент заключения контракта находятся в разных государствах.

2. Право международных коммерческих контрактов – это подотрасль международного коммерческого права, регулирующая частно-правовые вопросы заключения и исполнения контрактов в сфере международной торговли.

3. Развитие права международных коммерческих контрактов сопровождается «прогрессирующей кодификацией транснационального права», которая характеризуется изменением традиционного процесса нормотворчества и постоянным обновлением уже имеющихся правовых норм в целях создания

более рациональных и практичных правил, удовлетворяющих требованиям современного торгового оборота.

4. Появление права международных коммерческих контрактов обусловлено процессами экономической глобализации, способствующими транснационализации международного коммерческого права.

5. Основной задачей современного права международных коммерческих контрактов является обеспечение исполнения контракта при соблюдении прав и интересов всех его сторон. В праве международных коммерческих контрактов неисполнением контракта признается любое невыполнение обязанностей по договору, включая просрочку исполнения, ненадлежащее исполнение, а также неисполнение обязанности по сотрудничеству в целях наиболее полного исполнения обязательств. Применение конкретного способа защиты прав при неисполнении контракта зависит от вида неисполнения.

6. В праве международных коммерческих контрактов осуществление права на защиту при неисполнении контракта определяется следующими принципами:

- принципом разумности действий участников договора;
- принципом добросовестности;
- положением о том, что пострадавшая сторона не может потребовать возмещения ущерба в той мере, в какой он был нанесен по ее же вине;
- принципом сочетания совместимых между собой способов защиты прав;
- правом пострадавшей стороны на выбор способа защиты.

7. Способы защиты прав – это материально-правовые меры, позволяющие восполнить потери имущественного и неимущественного характера, понесенные пострадавшей стороной. В связи с этим представляется неоправданным деление способов защиты на материальные и процессуальные.

8. В праве международных коммерческих контрактов система способов защиты права представлена следующими видами:

- требованием об исполнении должником обязательства;

- правом воздержаться от исполнения встречного обязательства;
- правом расторгнуть договор;
- требованием об уменьшении цены;
- возмещением убытков, взысканием неустойки и процентов.

9. Положения российского законодательства в области защиты прав при неисполнении коммерческих контрактов требуют дополнения существующих правил, в частности:

9.1. закрепления в качестве общей нормы правила об уменьшении цены контракта как способа защиты при неисполнении контракта;

9.2. включения в состав убытков, взыскиваемых вследствие неисполнения контракта, нематериального вреда;

9.3. установления правила о предвидимости убытков, взыскиваемых при неисполнении контракта;

9.4. закрепления в качестве общей нормы сравнительного способа исчисления убытков с помощью текущей цены или цены заменяющей сделки;

9.5. определения в законе вида ставки процентов, выплачиваемых при неисполнении контракта.

Теоретическая значимость исследования заключается в следующем:

– в исследовании доказываемое существование автономного права международных коммерческих контрактов, не зависящего от национальных правовых систем;

– обосновывается необходимость развития права международных коммерческих контрактов в целях более эффективного правового регулирования международной торговли;

– раскрывается теория «прогрессивной кодификации транснационального права»;

– рассматриваются связи между формированием права международных коммерческих контрактов и процессом экономической глобализации;

– рассматриваются сущность и виды «способов защиты прав при неисполнении контракта» и критически анализируются традиционные подходы в российской юриспруденции к данной правовой категории.

Практическая значимость исследования. Сделанные в диссертационной работе выводы и рекомендации могут быть использованы при изменении действующих и разработке новых нормативных актов в области договорного права. Возможно применение результатов исследования при разрешении споров в международных коммерческих арбитражах, а также национальных судах при рассмотрении дел, связанных с неисполнением международных коммерческих контрактов. На основании проведенного исследования возможна разработка практических рекомендаций предпринимателям, заключающим международные контракты с зарубежными контрагентами. Исследование создает основу для дальнейшей теоретической разработки сложной проблематики права международных коммерческих контрактов как его общих положений, так и по отдельным видам договоров. Работа заполняет пробел, существующий в российской юриспруденции по исследуемой теме, и могла бы быть использована в учебных целях для подготовки занятий и учебных курсов по специальностям: «Международное коммерческое право», «Международное экономическое право», «Международное частное право», «Гражданское право», «Коммерческое право», «Договорное право».

Апробация результатов исследования. Диссертация выполнена на кафедре коммерческого права и основ правоведения Юридического факультета Московского государственного университета им. М.В. Ломоносова. Основные выводы и предложения, изложенные в диссертационной работе, обсуждены на заседаниях кафедры коммерческого права и основ правоведения Юридического факультета МГУ им. М.В. Ломоносова. Основные положения исследования представлены в виде научных сообщений на конференциях, проводившихся в России и за рубежом, а также изложены в научных статьях автора. Практические рекомендации диссертационного исследования были

использованы автором в ходе работы в концерне «Сименс АГ» и ряде зарубежных корпораций.

Структура диссертационной работы. Диссертация состоит из введения, трех глав, каждая из которых состоит из трех параграфов, заключения и библиографического списка литературы. Некоторые параграфы включают отдельно озаглавленные пункты, посвященные относительно самостоятельным вопросам, рассматриваемым в содержании того или иного параграфа.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **введении** обосновываются актуальность и степень разработанности выбранной темы диссертационной работы, формулируются цель, задачи, объект и предмет исследования, охарактеризованы методологическая и теоретическая основы исследования, раскрывается научная новизна, отражаются теоретическая значимость и практическая ценность исследования, указываются сведения об апробации результатов исследования, излагаются структура и объем диссертационной работы. Сформулированы основные положения, выносимые автором на защиту.

В **первой главе «Сущность права международных коммерческих контрактов»** (состоящей из трех параграфов) освещаются общетеоретические вопросы права международных коммерческих контрактов, дается определение данной области права, определяется его сущность, описывается развитие и взаимосвязь права международных коммерческих контрактов со смежными областями права.

В **первом параграфе «Понятие и сущность права международных коммерческих контрактов»** определяется предмет и метод права международных коммерческих контрактов, а также его сущностные характеристики. Предметом права международных коммерческих контрактов является правовое регулирование отношений частного-правового характера, связанных с заключением и исполнением международных коммерческих

контрактов. Контракт является базовым средством организации торговых связей участников международной торговли. Международный коммерческий контракт – это договор, предназначенный для обслуживания товарооборота, содействующий торговле либо организующий ее и заключенный между контрагентами, коммерческие предприятия которых на момент заключения контракта находятся в разных государствах. Именно такие контракты являются предметом регулирования права международных коммерческих контрактов.

Право международных коммерческих контрактов является составной частью международного коммерческого права, отрасли права, регулирующей частно-правовые вопросы международной торговли. Право международных коммерческих контрактов охватывает группу правовых норм, которая содержит общие принципиальные положения, присущие различным международным коммерческим договорам. Для него характерен тот же метод правового регулирования, что и для международного коммерческого права, – дозволительный метод, который является методом равноправия сторон, координации, основанным на дозволениях.

Во втором параграфе «Периодизация развития права международных коммерческих контрактов» рассматриваются вопросы формирования и развития исследуемой области права. В основе ее возникновения лежит идея взаимодействия двух главных правовых систем современности – англо-американского и континентального права. Методологические основы создания источников современного права международных коммерческих контрактов были заимствованы европейцами из американской правовой системы и впоследствии получили распространение на международном уровне.

Унификация законодательства в рамках ЕС напрямую связана с усилившимся процессом общей интеграции экономик стран Западной Европы. Создание в 1994 году Принципов европейского договорного права (далее – ПЕДП) - это попытка создания общеевропейского кодекса договорного права. История создания ПЕДП интересна с точки зрения ее сравнения с историей

создания Единообразного торгового кодекса США (далее – ЕТК) и свода договорного права США (Restatements of the Law of Contracts). Право США развивалось первоначально на базе английского права, в основе которого лежали прецеденты. По мере того как США становились ведущей индустриальной и торговой державой, появилась необходимость в объемных по содержанию, но в то же время рациональных и систематизированных законах. С конца XIX века с ростом политических и экономических связей между штатами решение проблем по сближению и единообразному применению законодательства становится насущной задачей. Ведущая роль в кодификации американского права принадлежит американским юристам, а сама идея кодификации исторически связана с созданием адвокатских объединений. Страны ЕС, находясь в тесных политических и экономических отношениях с США, с неизбежностью испытывали влияние американских правовых традиций. Создатели ПЕДП использовали американский опыт в области создания кодификаций договорного права. Как и в США, создание соответствующего кодекса в Европе было форсировано не правительственными структурами, а объединением ученых-юристов и только в дальнейшем поддержано официальными органами. При решении этого вопроса европейские юристы использовали метод, сопоставимый с методом, использованном в американском Restatement of the Law of Contract.

Аналогичная модель была применена при разработке Институтом УНИДРУА Принципов международных коммерческих контрактов (далее – Принципы УНИДРУА). На основе опыта, накопленного при создании ПЕДП и Принципов УНИДРУА, был подготовлен принципиально новый источник права международных коммерческих контрактов – Свод принципов, правил и стандартов *lex mercatoria* СЕНТРАЛ (далее – Принципы СЕНТРАЛ).

В третьем параграфе «Взаимосвязь права международных коммерческих контрактов со смежными областями права» рассмотрены вопросы соотношения права международных коммерческих контрактов с международным частным правом, международным экономическим правом и

двумя отраслями внутригосударственного частного права – гражданским и коммерческим правом.

Принципиальное различие между правом международных коммерческих контрактов и международным частным правом основано на различии между международным коммерческим правом (частью которого является право международных коммерческих контрактов) и международным частным правом. Оно заключается в том, что международное частное право – это внутринациональное право, целью которого является разрешение коллизий между национальным и иностранным правом. Международное коммерческое право – это международное право, целью которого является создание унифицированных правовых норм для осуществления торговых отношений между субъектами различных государств. Международное частное право разрешает конфликты между коллидирующими правовыми системами путем указания конкретной правовой системы, которая должна регулировать отношения участников контракта. Действие же норм права международных коммерческих контрактов направлено на регулирование заключения и исполнения международных коммерческих контрактов путем применения универсальных юридических норм. Строго говоря, международное частное право не регулирует договорные отношения сторон, а определяет право, применимое для их контракта. Право международных коммерческих контрактов непосредственно регулирует договорные отношения участников контракта, что более значимо для международного торгового оборота.

В отношении международного экономического права существует несколько позиций по вопросу определения его предмета. Более распространенной является точка зрения, что международное экономическое право – это комплексная отрасль права, регулирующая как вопросы международного коммерческого права, так и вопросы международного публичного права. В России международное экономическое право преимущественно рассматривается как составная часть международного публичного права, регулирующая межгосударственные экономические

отношения. Несмотря на существующие различия в данном вопросе, несомненно то, что в современных условиях экономической глобализации начинается сближение публичного и частного права на международном уровне. В связи с этим наблюдается взаимосвязь между международным экономическим правом и правом международных коммерческих контрактов по целому ряду вопросов.

В отношении взаимодействия права международных коммерческих контрактов и отраслей внутригосударственного права автор придерживается точки зрения, в соответствии с которой право международных коммерческих контрактов открывает новые возможности для развития внутригосударственных систем гражданского и коммерческого права, в особенности такой их составной части, как договорное право. Правила и принципы, разработанных в праве международных коммерческих контрактов, часто с успехом могут быть использованы во внутригосударственном торговом обороте.

Во второй главе **«Содержание и значение права международных коммерческих контрактов на современном этапе»** (состоящей из трех параграфов) дается общая характеристика исследуемой отрасли права, анализируются его источники и их содержание, определяется его значение для международной торговли.

В первом параграфе **«Общая характеристика права международных коммерческих контрактов»** рассматривается процесс формирования права международных коммерческих контрактов. Делается вывод о том, что современное право международных коммерческих контрактов не связано с деятельностью национальных и международных законодательных институтов. Его формирование связано с силой договора и функциями международных арбитражей. Международные арбитражи создают внешний механизм контроля за соблюдением принципов и правил, содержащихся в договорах. Гибкость современного права международных коммерческих контрактов позволяет ему

быстро реагировать на изменения в структуре международных коммерческих трансакций.

Развитие права международных коммерческих контрактов характеризуется его транснационализацией, вызванной экономическими и геополитическими факторами глобализации, определяющими доктрину как современного международного коммерческого права вообще, так и права международных коммерческих контрактов в частности. Характерными чертами современного права международных коммерческих контрактов являются: 1) универсальный характер; 2) гибкость и возможность динамичного роста; 3) неформализованность и быстрота развития; 4) опора на торговый обычай и практику.

Во **втором параграфе «Источники права международных коммерческих контрактов»** анализируются различные источники права международных коммерческих контрактов. Исторически первыми являются документы, разработанные Международной торговой палатой (МТП), Комиссией ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) и Европейской экономической комиссией ООН (ЕЭК ООН). Несмотря на различие в правовом статусе названных организаций, разработанные ими документы, как правило, за исключением принятых ООН конвенций, носят необязательный характер. Данные документы представлены следующими видами: документированными обычаями международной торговли, типовыми контрактами, общими условиями сделок, руководствами по заключению контрактов, модельными и типовыми законами.

Анализ документов МТП, ЮНСИТРАЛ, ЕЭК ООН, а также некоторых иных аналогичных международных организаций позволяет сделать следующие выводы об основной тенденции развития права международных коммерческих контрактов. Во-первых, право международных коммерческих контрактов развивалось от частного к общему. То есть сначала были урегулированы специальные вопросы по конкретным видам международных контрактов, а впоследствии сформирована общая часть данной подотрасли права. Во-вторых,

на современном этапе право международных коммерческих контрактов развивается благодаря инициативам непосредственных участников международного торгового оборота, исходит от них.

Указанные документы заложили основу для создания источников, определяющих общую часть права международных коммерческих контрактов, – Принципы международных коммерческих контрактов УНИДРУА и Принципы европейского договорного права. Несмотря на сходство двух указанных документов, в работе особое внимание уделяется отличиям между ними, основными из которых являются следующие три: 1) предметная сфера применения: в отношении Принципов УНИДРУА – это только международные коммерческие контракты, в отношении ПЕДП – это все виды контрактов; 2) субъектная сфера применения: Принципы УНИДРУА применимы только к отношениям между коммерсантами и (или) профессиональными участниками торговых отношений, ПЕДП применимы также к отношениям с потребителями и (или) непрофессиональными участниками торговых отношений; 3) территориальная сфера применения: Принципы УНИДРУА рассчитаны на применение во всем мире, а ПЕДП прежде всего – на применене в рамках ЕС, хотя могут быть использованы и в других странах. Вместе с тем определение указанных различий позволяет говорить не об антагонизме данных документов, а об их взаимодополняющей роли в процессе применения.

Новым шагом в развитии права международных коммерческих контрактов стало создание Принципов СЕНТРАЛ с учетом положений разработанных ранее документов. Принципы СЕНТРАЛ построены на идее «прогрессирующей кодификации» («Creeping Codification») транснационального права – открытого перечня принципов и правил *lex mercatoria*, который постоянно дополняется, но никогда не может быть закончен. Несмотря на то что сама идея создания подобного перечня не нова, до последнего времени возможности «прогрессирующей кодификации» осознавались не в полной мере. Вместе с тем Принципы СЕНТРАЛ выполняют две важные функции: они не только являются связующим звеном между

правовой доктриной и практикой, но и одновременно обладают самостоятельной ценностью для дальнейшего развития права международной торговли.

В третьем параграфе «Значение права международных коммерческих контрактов для международной торговли» определяется значение исследуемой области права в трех направлениях: при заключении договора, в практике международных коммерческих арбитражей и в национальном законодательстве. При этом приводятся конкретные данные и примеры, подтверждающие важность и необходимость использования источников права международных коммерческих контрактов. Кроме того, на практическом примере объясняется концепция «международно применимой конструкции» национального права («internationally useful construction» of domestic law). Эта концепция открывает новый способ динамического толкования законов, а именно толкование национального права в свете положений транснационального коммерческого права. Она обеспечивает правильное применение национальных правовых норм к отношениям международного коммерческого оборота. Суть ее заключается в том, что национальное право рассматривается и анализируется через призму принципов международного торгового права. При этом акты национального законодательства составляются таким образом, чтобы они допускали применение транснациональных принципов.

В ответ на вопрос о том, что же имеет первостепенное значение – принципы или положения договора, что будет применяться при несовпадении положений договора с принципами, утверждается приоритет принципов над условиями контракта. Неприемлемой признается ситуация, когда положения договора, не соответствующие этим критериям, будут превалировать, что создаст хаос в отношениях между контрагентами, не будет способствовать стабильности делового оборота.

Поскольку главной целью права международных коммерческих контрактов является обеспечение стабильности международного торгового

оборота путем обеспечения защиты прав и интересов участников международных контрактов, **третья глава «Обеспечение исполнения международных коммерческих контрактов»** (состоящая из трех параграфов) посвящена теоретическим и практическим вопросам защиты прав контрагентов.

В первом параграфе **«Квалификация неисполнения контракта»** объясняется, что без понимания смысла понятия «неисполнение договора» невозможно правильно использовать те способы защиты, которые находятся в арсенале той стороны, чьи права нарушаются. В праве международных коммерческих контрактов неисполнение рассматривается как любое невыполнение обязанностей по договору, включая просрочку исполнения, ненадлежащее исполнение, а также неисполнение обязанности по сотрудничеству в целях наиболее полного исполнения обязательств (ст. 1.301 ПЕДП и ст. 7.1.1 Принципов УНИДРУА). Приведенная трактовка исключает возможность недоразумений или недобросовестных ссылок на частичное исполнение обязательств как на обстоятельство, не допускающее применения ответственности за неисполнение обязательств. В праве международных коммерческих контрактов разграничивается неисполнение существенное, извинительное и предвидимое. Большое значение придается случаям наступления преддоговорной ответственности, когда нарушение договора фактически происходит до момента его заключения.

Сравнительный анализ правил права международных коммерческих контрактов и положений ГК РФ позволяет сделать вывод о том, что последний не содержит даже концептуальных положений ни об извинительном, ни о предвидимом исполнении так же, как и опускает вопрос о праве стороны, нарушившей свое обязательство, исправить допущенную ошибку. Подобная бедность возможных решений является недостатком отечественного договорного права, которое не предлагает контрагентам хотя бы примерных способов выхода из возникающих между ними затруднений.

Защита прав при неисполнении контракта осуществляется с помощью различных способов, применение которых основывается на определенных

правовых принципах. Поэтому во **втором параграфе «Принципы и способы защиты прав при неисполнении контракта»** дается характеристика конкретных принципов защиты и определяется понятие «способы защиты прав». Проведенный анализ также позволяет сделать вывод о неточном понимании «способов защиты» российской правовой наукой и законодательством.

При неисполнении контракта у пострадавшей стороны появляется возможность использовать свое право на защиту. Его осуществление строится на основе следующих принципов: разумность, добросовестность, невозможность требовать возмещения ущерба в той мере, в какой он был нанесен по вине самой пострадавшей стороны, сочетание совместимых способов защиты прав, право пострадавшей стороны на выбор способа защиты. Анализ соответствующих положений источников права международных коммерческих контрактов и доктринальных разработок позволил сделать вывод о том, что подобные принципы – это не просто теоретические конструкции, а реально действующие правила, которые участникам договора следует возможно полнее применять при разрешении возникающих между ними споров.

Во второй части данного параграфа делается попытка определения «способа защиты прав» и его сравнения с широко употребляемым английским термином «remedies», используемым во всех источниках права международных коммерческих контрактов. Поскольку в российском законодательстве отсутствует определение понятия «способа защиты», исследуются теоретические разработки по данному вопросу. В соответствии с высказываемой в диссертации точкой зрения следование подобным разработкам приводит к смешению понятий и в итоге к неправильному пониманию сущности правовых явлений. Это происходит по следующим причинам. Во-первых, совершенно необоснованно применяется термин «форма защиты права», под который вполне подходит понятие «порядок защиты». Во-вторых, иск, заявление, жалоба и протест необоснованно

называются «средствами защиты прав», хотя правильнее было бы определить их как «процессуальные действия». Осуществление последних вовсе не ведет к защите прав, тогда как применение способов защиты означает, что право защищается. На указанном основании термин «средство защиты права» определяется в диссертации как синоним к словам «способы защиты права». Это подтверждается и тем, что английское «remedies», обозначающее то же самое, что и русское «способы защиты права», в справочной литературе переводится как «средства защиты»¹⁹, хотя правильнее было бы понимать «remedies» как «способы защиты». Так, например, ПЕДП относят к «remedies» требование об исполнении должником обязательства, право воздержаться от исполнения встречного обязательства, возможность расторгнуть договор, требование об уменьшении цены, требование о возмещении убытков и процентов. Как видно, это не что иное, как способы защиты прав, которые частично упоминаются в ст. 12 ГК РФ. Таким образом, способы защиты прав определяются как материально-правовые меры, позволяющие восполнить потери имущественного и неимущественного характера, понесенные пострадавшей стороной. В связи с этим представляется неоправданным деление способов защиты на материальные и процессуальные/

На основании высказанных замечаний выдвигается предложение об изменении ст. 12 ГК РФ. В результате предложенных корректировок система способов защиты по российскому законодательству может выглядеть следующим образом:

- восстановление положения, существовавшего до нарушения права (реституция), и пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- применение последствий недействительности сделки;
- исполнение обязанности в натуре;
- возмещение убытков;

¹⁹ См., например, Андрианов С.Н., Берсон А.С., Никифоров А.С. Англо-русский юридический словарь. М.: Русский язык, 1993. С.372; Израилевич Е.Е. Англо-русский общеэкономический и внешнеторговый словарь. М.: Советская энциклопедия, 1972. С.292.

- взыскание неустойки;
- компенсация морального вреда;
- прекращение или изменение обязательства;
- отмена акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- иные способы, предусмотренные законом.

Решение вопроса о соотношении таких понятий, как «способы защиты», «меры ответственности», «меры оперативного воздействия», приводит к выводу о том, что понятие «способы защиты» выступает в качестве родовой категории для различных способов воздействия на нарушителей как гражданско-правовых обязанностей вообще, так и договорных обязательств в частности. Причем данное понятие будет наиболее удобным при его использовании в международном торговом обороте.

В третьем параграфе «Практика применения способов защиты при неисполнении международных коммерческих контрактов» анализируются основные в современном праве международных коммерческих контрактов способы защиты прав при неисполнении договорных обязательств, позволяющие субъектам достаточно эффективно защищать свои права: требование об исполнении должником обязательства, право воздержаться от исполнения встречного обязательства, право расторгнуть договор, требование об уменьшении цены, требование о возмещении убытков, взыскании неустойки и процентов. Сравнение положений права международных коммерческих контрактов с нормами ГК РФ позволяет сделать следующие выводы. Если в отношении требования об исполнении обязательства и права воздержаться от исполнения встречного обязательства ГК РФ предоставляет достаточно полное правовое регулирование, то в отношении остальных способов защиты имеется ряд недостатков, которые следует устранить.

Так российское законодательство содержит в определенной степени «бедный» правовой инструментарий по вопросам расторжения договора. Такие моменты, как возможность расторжения договора в части, своевременное

извещение с требованием о расторжении, разумность срока заявления о расторжении контракта при просрочке исполнения, принципы разрешения споров по поводу имущества при расторжении договора, остались неурегулированными в ГК РФ, и их разрешение возможно лишь на основании торгового обычая. Представляется, что соответствующие правила могли бы быть рецепированы из права международных коммерческих контрактов. ГК РФ предусматривает возможность уменьшения цены при нарушении обязательств, вытекающих из договора купли-продажи или перевозки. Однако целесообразнее было бы закрепить данное правило в качестве общей нормы, применимой ко всем возмездным договорам, а не только к их отдельным видам.

Нормы российского гражданского права о возмещении убытков, взыскании неустойки и процентов стали соответствовать международным стандартам только в последнее десятилетие, да и то в неполной мере. Это, в частности, относится к праву пострадавшей стороны требовать возмещения упущенной выгоды. Определенные нарекания возникают при возмещении нематериального вреда вследствие неисполнения контракта в соответствии с российским законодательством. ГК не содержит такого термина, как «нематериальный вред». Толкование положений ГК РФ не позволяет утверждать о признании отечественным законодательством принципа «предвидимости» убытков, который достаточно удобен для использования в договорных отношениях. Хотя применительно к договору купли-продажи ГК РФ воспринял и способы исчисления убытков с помощью текущей цены или цены заменяющей сделки, не вполне понятно, почему оно не распространено на другие виды договоров, например, на договоры по оказанию различных возмездных услуг. Применительно к вопросу взыскания процентов было бы целесообразно прямо оговорить в законе, а не в постановлении высших судебных инстанций конкретные способы исчисления процентной ставки для денежных средств в рублях и иностранной валюте.

В **заключении** диссертации подводятся итоги проделанной научной работы и формулируются основные выводы, а также даны предложения по

совершенствованию правового регулирования отношений, возникающих при заключении контрактов в сфере международной торговли.

Основные научные положения диссертации опубликованы в следующих работах автора:

1. Родионов А.А. Неисполнение обязательств по внешнеторговым контрактам // Законодательство. 2000. № 8. 0,3 п.л.

2. Родионов А.А. Защита прав при неисполнении коммерческих контрактов // Бюллетень «Коммерческое право». 2000. № 5. 0,4 п.л.

3. Родионов А.А. Принципы защиты прав при неисполнении коммерческих контрактов // Бюллетень «Коммерческое право». 2001. № 7. 0,2 п.л.

4. Родионов А.А. Влияние кодификаций американского частного права на договорное право ЕС // Международное публичное и частное право. 2001. № 4. 0,3 п.л.

5. Родионов А.А. Понятие способов защиты прав при неисполнении договорных обязательств // Юрист. 2001. № 9. 0,4 п.л.

6. Родионов А.А. Свод принципов, правил и стандартов *lex mercatoria* СЕНТРАЛ // Внешнеторговое право. 2004. № 2. 0,6 п.л.

7. Родионов А.А. Современные тенденции развития права международных коммерческих договоров // Научные труды. Российская академия юридических наук. М.: Изд-ская группа «Юрист», 2005. Вып.5. Т.2. 0,2 п.л.