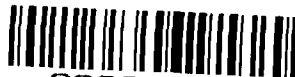


На правах рукописи



ГРЕКОВА ИЗABELЛА ЛЕОНИДОВНА



003069438

ФОРМУЛЯР В МЕЖДУНАРОДНОМ ГРАЖДАНСКОМ И ТОРГОВОМ ОБОРОТЕ

Специальность 12.00.03 – гражданское право, предпринимательское право,
семейное право, международное частное право

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Краснодар – 2007

Работа выполнена на кафедре международного частного права ГОУ ВПО
«Саратовская государственная академия права»

Научный руководитель: кандидат юридических наук, профессор
Антипов Николай Петрович

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, профессор
Молчанов Александр Александрович

кандидат юридических наук, доцент
Кенсовский Павел Альфредович

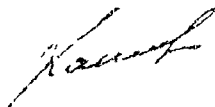
Ведущая организация: *ФГОУ ВПО «Южный федеральный университет»*

Защита состоится «23» мая 2007 г в 1400 на заседании диссертационного совета ДМ-220 038 10 при ГОУ ВПО «Кубанский государственный аграрный университет» по адресу 350044, г Краснодар, ул Калинина, 13, главный учебный корпус

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке ГОУ ВПО «Кубанский государственный аграрный университет» по адресу 350044, г Краснодар, ул Калинина, 13

Автореферат разослан «20» апреля 2007 г

Ученый секретарь
диссертационного совета,
доктор юридических наук,
профессор



В П Камышанский

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования. В правовом государстве крайне необходимо, чтобы национальный закон, международные источники регулирования частноправовых отношений как элементы национальной правовой системы были доведены до всеобщего сведения, поскольку гласность в сфере государственного регулирования как общее правило непосредственно затрагивает права и законные интересы граждан. Это особенно актуально в связи со стремительным развитием уровня новейших высоких технологий в различных областях общественных отношений, включая гражданский и торговый оборот.

Интернационализация права, гармонизация коллизионных, материальных, процессуальных предписаний, регулирующих как публичноправовые, так и частноправовые отношения, способствуют становлению международного правопорядка и сближению национальных правовых систем.

Именно нормы международных соглашений, вбирая в себя образцы наиболее прогрессивных и оптимальных форм регулирования, накопленных в национальных системах права, вырабатывают мировые стандарты, которые единообразно понимаются и применяются во всех государствах.

Достижение единообразия в применении адекватно быстро воспринимается законодательством и практикой других стран, следовательно, гармонизация «формулярного права» в каждой стране создается усилиями всех стран мирового сообщества, т.е. субъектами различной государственной принадлежности, как публичного, так и частного права.

Диссертационное исследование основано на анализе современных теоретических проблем правовой природы формуляра и его правовой сущности как специфического договорного инструмента, применяемого в международном гражданском и торговом обороте.

Вопрос о дефиниции формуляра (лат. formula – правило, порядок, нем. formular) в научной литературе остается дискуссионным.

Однако если обобщить определения можно охарактеризовать формуляр как применяемый в гражданском и торговом обороте бланк торгового документа, договора, текст которого в основном составлен заранее и требует лишь заполнения некоторых разделов и подписания, после чего он получает юридическую силу

В современный период развития общественных отношений резко повышается и качественно меняется роль негосударственного регулирования. Поэтому актуальна разработка оптимальной модели баланса частного и публичного интересов, опосредованных формуляром, который должен обладать доказательственной функцией документа в международном гражданском процессе. Применение таких единообразных документов имеет важное практическое значение, так как оказывает регулирующее влияние на соответствующие отношения.

На наш взгляд, сложности в определении вопросов природы формуляра, содержательной части рассматриваемого правового явления, отнесение его к той или иной отрасли права (административного, гражданского и/или международного частного права) основываются на общетеоретических проблемах российской правовой доктрины.

Кроме того, анализ корпоративной, административной, отечественной и зарубежной судебной практики обнажает проблемы практического и научного характера.

Актуальность темы подтверждается при аналитическом изучении института международного гражданского процесса — признания за типизированными документами различных государств (не только на материальных бумажных, но и электронных, оптических или прочих носителях, исходящих как от официально уполномоченных органов различных стран, так и от частных лиц) доказательственной силы, включая специфику их электронно-цифровой формы.

Степень научной разработанности проблемы. Отдельные вопросы названной проблематики исследовались в советской, российской и зарубежной

ной правовой доктрине и философской науке

В рассматриваемом аспекте исследований роли формуляра в гражданском и торговом обороте, включая его электронно-цифровую форму, а также правовое регулирование электронной торговли, гармонизацию электронного документооборота и порядок признания иностранного сертификата ключа подписи, в международном частном праве не проводилось Научно-исследовательские работы (научные статьи, монографии) по юриспруденции, анализирующие развитие форм саморегуляции, типизации, стандартизации, нормализации, контрактуализации международных контрактов в сфере международного документооборота, практически отсутствуют Среди авторов работ, посвященных отдельным вопросам исследуемой темы, можно выделить С В Бахина, М Б Биржакова, Е А Васильева, Н Г Вилкову, И С Зыкина и П А Кенсовского В научных публикациях Дж П Барлоу (J P Barlow), Р Блешшмидта (R Blechschmidt), А П Вершинина, В Я Дорохова, Я А Карева, С В Маньшина, Д Мензе (D Menthe), С Петровского, А А Тедеева, А В Шамраева основной акцент делается на системе государственного воздействия на соответствующие отношения, которое служит доминирующим инструментом

Кроме того, в современной научной и юридической доктрине деятельность ряда международных организаций и органов по вопросам гармонизации документации в области торгового, гражданского оборота практически не освещается

Объектом диссертационного исследования являются общественные отношения, в которых применяются унифицированные коды и форматы документации, опосредующие международный гражданский и торговый оборот лиц различной государственной принадлежности, а также правоприменительная деятельность уполномоченных органов по признанию российских и зарубежных публичных и частных формуляров, предназначенных для их действия за границей, включая их электронно-цифровую форму, основанную на машиносчитываемости и человекочитаемости

Предметом исследования служат теоретические вопросы природы формуляров как разновидности социальных регуляторов и практическое применение типовых и формулярных контрактов в договорных отношениях международного характера, включая юридико-технические механизмы подтверждения доказательственной силы иностранных форм документирования в гражданском и торговом обороте. По причине многообразия форм негосударственного регулирования были выбраны регуляторы, предусматривающие применение гармонизированных международных стандартов и рекомендаций международных организаций и органов, коллизии из которых получили международную правоприменительную практику.

Основная цель диссертационной работы состоит в комплексном исследовании регламентации международного торгового и гражданского оборота в аспекте применения типизированных формуляров и проформ, которые создаются в ходе деятельности непосредственных участников такого оборота, а также в моделировании структурно-логической схемы признания электронных формуляров в России с учетом тенденций развития международного частного права.

В интересах достижения этой цели решаются следующие задачи

- исследуется история развития международных гармонизированных систем документации,
- анализируется деятельность международных организаций в рецепции, сближении и унификации правил государственного и форм негосударственного регулирования,
- рассматриваются различные нормативные и доктринальные классификации форм международного документооборота,
- выявляются специфические особенности признания типовых контрактов в качестве доказательств при разрешении споров,
- показывается действие общих принципов международного права в целях охраны имущественных и личных неимущественных прав граждан, а также в интересах государства,

– рассматриваются примеры отечественной и международной правоприменительной практики по вопросам применения контрактной документации

Методологическую основу исследования составляют формально-логический, исторический, системно-правовой, сравнительно-правовой методы и другие методы в различных сочетаниях

Теоретической основой исследования являлись труды отечественных и зарубежных ученых-специалистов, а именно Э Аннерса, С В Бахина, Дж Бермана, М М Богуславского, М Бонелла, М И Брагинского, С Н Братуся, Е А Васильева, Н Г Вилковой, Л Н Галенской, Г К Дмитриевой, И С Зыкина, В А Кабатова, П Каленского, Я А Карева, П А Кенсовского, Ф И Кожевникова, А С Комарова, В М Корецкого, С Б Крылова, М Н Кузнецова, А М Ладыженского, С Н Лебедева, И И Лукашука, Л А Лунца, С А Малинина, А Н Макарова, Г Л Маккуина, А Л Маковского, Ф Ф Мартенса, М Н Марченко, Н И Марышевой, Т Н Нешатаевой, К Осакве, И С Перетерского, М Г Розенберга, О Н Садикова, А Г Светланова, Е А Суханова, А Н Талалаева, Г И Тункина, А Тыняся, Е Т Усенко, С Эспино Эспино и других

Нормативной основой диссертационного исследования послужили Конституция Российской Федерации, гражданское, гражданско- и арбитражно-процессуальное, таможенное законодательство РФ и другие федеральные законы и подзаконные акты

Многие положения и выводы базируются на анализе норм международных документов, зарубежного законодательства, рекомендаций и решений международных организаций и органов, а также электронных ресурсов

Эмпирическую базу исследования составила опубликованная и неопубликованная отечественная и международная правоприменительная практика на основе Сборника ЮНСИТРАЛ по прецедентному праву, судебная практика Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, иных арбитражных судов, а также Международного коммерческого арбитражного

суда при Торгово-промышленной палате РФ

Научная новизна исследования заключается в том, что оно представляет собой одну из первых попыток комплексного анализа и специального научного исследования типологии негосударственного регулирования и правовых режимов электронной формы документа в международном торговом и гражданском обороте, начиная с истоков возникновения устной формулы юридически значимого действия и заканчивая его электронно-цифровой формой. Именно комплексный подход и разноотраслевой стык в сравнительном правоведении дает наибольший познавательный эффект, хотя и представляет определенные сложности при проведении исследования, так как помимо классических базовых знаний юриспруденции требует знания технических аспектов обмена электронными сообщениями данных, включая форматы их конвертирования.

До сих пор ученые использовали действующие типовые формуляры как фактические обстоятельства в договорном праве в качестве описательного материала для изложения общих тем. При этом специфические вопросы о соотношении типовых контрактов со стандартными и формулярными, их сходстве и различиях с позиций международной оборотоспособности и секторального разграничения не рассматривались.

Основные положения, выносимые на защиту:

1 По нашему мнению, в настоящее время таких механизмов регулирования международной торговли, как заключение соглашений о свободной торговле, о торговом сотрудничестве, уже недостаточно для гарантии длительного и устойчивого ее роста. Эффективность международной торговли зависит от степени участия в ней малых и средних предприятий. Для этого требуется упростить и облегчить торговые процедуры при осуществлении международных торговых сделок, т.е. прогресс должен достигаться путем сокращения и согласования неизбежных, но громоздких и отнимающих много времени документов, формальностей и процедур.

2 Регулирование гражданского и торгового оборота в целом представ-

ляет собой систему, состоящую из государственного регулирования и саморегулирования на основе законов рыночной экономики. Тенденции развития унификации формы документа в области гражданского и торгового оборота заключаются в комплексном использовании технических средств и многообразных, в том числе неюридических, механизмов на основе новейших технологий в процессе приведения к единой форме, структуре, содержанию документа, опосредующего соответствующую разновидность деятельности.

Разработка инструментальных программно-правовых средств, критериев и процедур аналитической и функциональной поддержки деятельности компетентных органов государства, субъектов частного сектора по признанию машиносчитываемых формуляров (например, внешнеторговый контракт-формуляр) является первостепенной задачей и в области развития науки.

3 Для унификации международного документооборота в России предлагается применить предложенный ЮНСИТРАЛ (Комиссией ООН по праву международной торговли) подход функциональной эквивалентности («функционально-эквивалентный подход», «подход функциональной аналогичности»). Специфика этого подхода выражается в том, что для каждого юридически необходимого свойства документа задаются оптимальные параметры этих свойств (функций), а затем эти функции переформулируются в общих терминах комплекса правоотношений, на основании согласованных международных стандартов.

4 Предлагается рассматривать минимальный международный стандарт гражданского оборота как некий правовой уровень, которому должно соответствовать законодательство любого государства, поскольку установленный правовой режим признания иностранного документа должен сводиться к требованию не ущемлять права человека. Международные гармонизированные стандарты, которые имеют различия по техническому содержанию и/или форме представления при условии четкой идентификации этих различий и указания причины технических отклонений необходимо рассматривать через

призму отечественного технического регулирования, не нарушая сложившейся традиционной диспозитивности частного права

Юридические решения технического регулирования общественных отношений, возникающих в области высоких технологий, все более и более запыдают В этой связи необходимо обратить внимание на деятельность национальных и международных органов и организаций, которые осуществляют как государственное, так и негосударственное регулирование гражданского и торгового оборота Правительству Российской Федерации рекомендуется принять меры по изменению статуса наблюдателя на статус члена Международной комиссии гражданского состояния (фр La Commission Internationale de l'État Civil (CIEC))

5 Существующая система взаимодействия органов исполнительной власти с населением и представителями делового сообщества в части оформления и выдачи разного рода документов характеризуется заявителями как непрозрачная, громоздкая по количеству запрашиваемых у них документов, длительная по срокам оформления и выдачи документов Совершенствование системы взаимодействия может быть обеспечено путем введения на всей территории России режима «одного окна», который уже реализуется в г Москве

6 В России в настоящее время отсутствует имплементированное нормативное обеспечение, касающееся стандартизации требований к построению формуляра-образца ООН Для решения этой проблемы возможно применение Рекомендации № 4 СЕФАКТ (Центр по упрощению процедур торговли и электронным деловым операциям) ООН (Национальные органы по упрощению процедур торговли National Trade Facilitation Organs), которая в свете повышения эффективности международной торговли и развития стандартных условий типовых контрактов предлагает национальным правительствам создавать именно специальные национальные структуры Они как раз и будут заниматься реализацией национальной и международной торговой политики и созданием единообразного международного торгового языка в

договорных отношениях

7 В современном деловом обороте большое значение имеют проформы, типовые, стандартные и формулярные контракты, которые заранее вырабатываются организациями и предлагаются контрагенту для подписания, а отношения, регулируемые такими формулярами, исключаются из сферы действия общих гражданских или торговых законов. По существу в отношениях, в которых участвуют организации, формуляры заменяют нормы действующего законодательства. С учетом международной практики типизации контрактов можно выделить следующую функциональную классификацию:

- стандартный контракт,
- формулярный контракт,
- типовой контракт.

8 Обосновывается авторская позиция о том, что по своей правовой природе контракты-формуляры являются договорами присоединения, в которых возможности изменения основного предложения сведены к минимуму.

Контракты-формуляры возникли во времена монополизации рынков товаров и услуг и получили развитие в связи с появлением новых специфических видов деятельности, где одна сторона занимает доминирующее положение на рынке либо является единственным поставщиком специфического товара или услуги (газ, нефть, электроэнергия, транспортная услуга или услуги связи, например, спутниковый Интернет) и диктует всем остальным участникам гражданского и торгового оборота свои условия договора, т.е. предлагает им присоединиться к соответствующему договору.

9 В качестве особенностей международной практики электронной торговли выделяются следующие. И оферта, и акцепт должны регистрироваться и храниться каждой стороной сделки, так как доказательственные и арбитражные оговорки могут в некоторых странах требовать наличия письменного и подписанного документа.

Другой особенностью рекомендованного СЕФАКТ ООН (Центр по упрощению процедур торговли и электронным деловым операциям) порядка

новых деловых отношений является презумпция того, что в случае получения отправителем от получающей стороны подтверждения о получении предполагается, что это сообщение было получено получающей стороной. Однако данная презумпция не предполагает, что указанное сообщение соответствует полученному сообщению. Если в подтверждении содержится информация относительно полученного сообщения, то такая информация рассматривается в качестве соответствующей действительности.

10. Сегодня в России объективно имеются все необходимые предпосылки и условия для успешного развития сети Интернет и электронной торговли. И есть все основания для международного сотрудничества в этой области. В частности, по нашему мнению, следует принять активное участие в деятельности международной программы, разработанной в рамках Гаагской конференции по международному частному праву. Эта программа рассчитана на четыре года (с 2006 г. по 2010 г.). Так, к 2010 г. при наличии не менее 20 государств, внедривших систему «e-APP» (The e-Apostille Pilot Program of the HCCH), планируется принятие новой конвенции по вопросам электронной апостиляции и электронной нотариализации документов, исходящих от официальных органов иностранных государств, либо пересмотр и внесение изменений в Конвенцию, отменяющую требования легализации иностранных официальных документов 1961 г.

Теоретическая значимость работы состоит в том, что ее результаты помогают определить правовую сущность и природу формуляра, которым опосредуются гражданские правоотношения, осложненные иностранным элементом и выступающие предметом государственного и негосударственного регулирования в международном частном праве. Теоретическое обоснование разграничения действия формуляра в торговом, гражданском и административном документообороте, построение гармонизированных структурно-логических контрактных моделей, установление порядка признания доказательственной силы иностранных документов в электронной торговле характеризуется комплексностью этого правового явления, нормы которого имеют

международное и разнонациональное происхождение Автор уделяет внимание практической стороне применения формуляров в договорных отношениях, отраженных в международном правоприменении

Практическая значимость диссертации определяется тем, что знание вопросов конкретного применения типизированных контрактов, например, на основе формуляра-образца ООН или проформы чартера Дженкон (GEN-CON 1994), помогает решить возникающие проблемы в области оценки доказательственной функции такого документа по гражданским делам с участием иностранных лиц Формуляр в международном торговом и гражданском обороте играет большую роль при совершении нотариальных действий, в финансовых, инвестиционных, банковских, налоговых и иных правоотношениях, так как публичная деятельность органов государственной власти направлена на защиту частных прав и интересов

Апробация результатов диссертационного исследования. Основные положения и выводы работы изложены в 6 научных статьях, докладывались и обсуждались на Международной научно-практической конференции «Право и правосудие в современном мире» (г Краснодар, 17-18 апреля 2006 г), Общероссийской научно-практической конференции «Актуальные проблемы российского права» (г Краснодар, 16 ноября 2006 г) и Межвузовской научно-практической конференции «Образование, экономика и право в современной России пути развития в новом веке» (г Краснодар, 12 декабря 2006 г) Результаты исследования были использованы в учебном процессе при проведении семинарских занятий по дисциплине «Гражданское право» в Северо-Кавказском филиале ГОУ ВПО «Российская академия правосудия» Диссертационная работа обсуждалась на заседаниях кафедры международного частного права ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права»

Структура диссертации обусловлена целью и задачами диссертационного исследования и включает в себя введение, три главы, подразделенных на девять параграфов, заключение, библиографический список использованных нормативных актов и литературы

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **Введении** обосновывается актуальность темы диссертационного исследования, определяются объект и предмет, цели и задачи исследования, описываются методологическая, нормативная, теоретическая и эмпирическая базы исследования, раскрываются научная новизна и основные положения, выносимые на защиту, приводятся сведения об апробации результатов диссертационного исследования

Глава 1 «Международные системы гармонизации документации» состоит из двух параграфов

В первом параграфе «Международные унифицированные системы документации» раскрываются доктринальные понятия унификации, системы документации, в том числе международной унифицированной системы документации. Под последней понимается комплекс взаимоувязанных документов, построенных по единым правилам и требованиям и используемых при оформлении однородных операций в учреждениях различных стран

Международный торговый оборот связан с определенной деятельностью, которая опосредуется совершением соответствующих сделок, подтверждаемых договором, т.е. документом. Соответственно, движение документов с момента их создания или получения до завершения исполнения, отправки или прекращения образует документооборот в международной торговле

Поскольку в настоящее время резко повышается и качественно меняется роль негосударственного регулирования, на национальном уровне развитие «формулярного права» не может быть правильно оценено без учета взаимного влияния типизированных норм других стран. Неспособность национального права адекватно реагировать на стремительные изменения, происходящие в международной торговом обороте, явилась основанием возникновения «мягкого права» («soft law»), которое в западноевропейской доктрине включается в число источников права Европейского союза. Диссертант также

придерживается этой точки зрения вслед за известными отечественными учеными (В В Безбах, В К Пучинский)

Международные унифицированные системы документации отличаются предметно-отраслевым характером. Этот вывод делается в связи с тем, что комплекс взаимосвязанных документов, построенных по единым правилам и требованиям, применяется в хозяйственных организациях и учреждениях различной государственной принадлежности при оформлении однородных операций, будь то гражданский или торговый оборот или юридико-технические процедуры. Для унификации международного документооборота в России может быть применен предложенный ЮНСИТРАЛ ООН подход функциональной эквивалентности.

Во втором параграфе «Роль международных организаций в рецепции, сближении и унификации норм «формулярного права» отмечается, что международный гражданский и торговый оборот формируется при непосредственном воздействии международных организаций на все стороны политических, экономических и правовых отношений, включая более узкую сферу документального оформления таких отношений.

Диссертант поддерживает сформировавшуюся в науке точку зрения о том, что наибольшее количество «юридического материала», требующего теоретического осмысления и потенциально несущего в себе догринальные выводы системного характера, представляет деятельность международных организаций. Они в значительной степени определяют нормативное содержание, регулирующее и контрактные отношения в области международного гражданского и торгового оборота. При этом отмечается то обстоятельство, что большинство международных организаций перестроили структуру своих соответствующих документов на основе формуляра-образца ООН.

Диссертант уделяет внимание вопросам деятельности в области международной стандартизации, унификации и гармонизации таких международных организаций и органов, как Комиссия ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ), Экономический и социальный совет ООН (ЭКО-

СОС), Европейская экономическая комиссия ООН (ЕЭК), Центр ООН по упрощению процедур торговли и электронным деловым операциям (СЕФАКТ)

Глава 2 «Формальная типизация документа в международном гражданском и торговом обороте» состоит из четырех параграфов

В первом параграфе «Проблемы негосударственного регулирования теория и практика» анализируется понятие негосударственного регулирования и рассматривается его соотношение с государственным регулированием. Регулирование гражданского и торгового оборота определяется как система, состоящая из государственного регулирования и саморегулирования на основе законов рыночной экономики.

Дается определение формуляра как бланка торгового документа, договора, текст которого в основном составлен заранее и требует лишь заполнения некоторых разделов и подписания, после чего он получает юридическую силу. Приводится аспектное разграничение формуляра и административного циркуляра. Также диссертант анализирует соотношение понятий «lex mercatoria» и «формулярное право», отмечая основные вехи их развития.

В работе делается вывод о том, что выявление и исследование факторов, воздействующих на развитие негосударственного регулирования, создание и содержание правил «формулярного права», применение формуляра как такового имеют существенное значение не только для законотворческой, но и для правоприменительной деятельности.

Во втором параграфе «Типология саморегулирования в международной торговле» дается определение типологии негосударственного регулирования как научного метода, в основе которого лежит расчленение системы таких регуляторов и их группировка с помощью обобщенной модели или типа. Отмечается, что формирование единообразного частноправового саморегулирования происходит на горизонтальном межнациональном уровне, но в допускаемых государствами рамках.

Диссертант констатирует, что во многих государствах создаются национальные органы по упрощению процедур торговли (Комитеты PRO), которые действуют на основе уставных документов

На межгосударственном уровне процесс типизации международного документооборота осуществляется через органы международных организаций как межправительственных, так и неправительственных Правительству РФ предлагается принять меры по изменению статуса наблюдателя на статус члена Международной комиссии гражданского состояния (La Commission Internationale de l'État Civil (CIEC))

Отмечается, что тенденции развития унификации формы документа в области гражданского и торгового оборота заключаются в комплексном использовании технических средств и многообразных, в том числе неюридических механизмов на основе новейших технологий в процессе приведения к единой форме, структуре, содержанию документа, опосредующего соответствующую разновидность деятельности. Причем этот процесс направлен на упрощение межнационального многообразия типов, форм, процессов, способов, присущих различным национальным и региональным системам через призму их юридической оборотоспособности

В третьем параграфе «Типизация и классификация документов в области международного торгового и гражданского оборота» типовая форма определяется как унифицированная форма документа, которая разработана на базе формуляра-образца, содержит необходимую совокупность общих реквизитов для определенной группы документов (или отдельных документов) и является основой для конструирования конкретных бланков документов

Диссертант указывает, что деятельность по упрощению торговли требует скоординированного подхода во избежание того, чтобы решения, касающиеся элементов одной части процесса сделки, не создавали проблем в другой ее части. В то же время существующая в России система взаимодействия органов исполнительной власти с населением и представителями делового сообщества в части оформления и выдачи разного рода документов ха-

рактируется заявителями как непрозрачная, громоздкая по количеству запрашиваемых у них документов, длительная по срокам оформления и выдачи документов. Предлагается совершенствование системы взаимодействия путем введения на всей территории России режима «одного окна», который уже реализуется в г. Москве.

Кроме того, дается определение типового контракта в международных торговых отношениях, под которым понимается типовый договор, представляющий собой содержащий определенные условия, образец (проект) договора.

Приводится классификация документов на сектора, разработанная ЕЭК ООН в соответствии со специализированными видами применения: 1) Сектор коммерческих сделок – документы, используемые участниками сделки на этапах производства, покупки и продажи; 2) Сектор платежей – документы, касающиеся банковских требований по обеспечению платежей; 3) Перевозки и связанные с ними услуги – документы, относящиеся к физическим международным перевозкам товаров, включая страхование; 4) Официальный контроль – документы, требуемые правительственными органами для контроля международных товарных потоков.

В работе уделяется внимание разработанным в науке признакам, позволяющим разграничить контракты. По субъектам, разработавшим форму и содержание контрактов, ученые выделяют: 1) типовой контракт-образец, 2) типовой контракт-оферта (акцепт), 3) типовой контракт-формуляр, 4) контракт с общими условиями, 5) контракт присоединения. Раскрывается также значение такого понятия, как проформа.

К субъектной классификации предлагается добавить функциональную и с учетом международной практики типизации контрактов выделить: 1) стандартный контракт, 2) формулярный контракт, 3) типовой контракт.

В четвертом параграфе «Минимальные требования к реквизитам и форме контракта» указывается, что при подготовке российскими организациями и предпринимателями контрактов с зарубежными партнерами необхо-

димо учитывать три значимых аспекта 1) сторонами по контракту являются лица разных государств, 2) содержание контракта может регулироваться не только внутренним законодательством стран контрагентов, но и нормами международного права, 3) необходимо соблюдение минимальных требований к оформлению контракта, которые предъявляются правом места совершения сделки

Все внешнеторговые документы содержат определенные реквизиты, и большинство их оформляется на специальных бланках. Общими реквизитами являются наименование участников сделки (или грузоотправителя и грузополучателя), их адреса, номера телефонов или факсов, название документа, дата и место его выписки, номер контракта или дата заказа и дата его подписания, номера наряда, отгрузочной спецификации, наименование и описание товара, его количество (число мест, вес нетто и брутто и др.), вид упаковки и маркировки

Во внешнеторговом контракте целесообразно указывать 1) унифицированный номер контракта, состоящий из трех групп знаков с двумя разделителями, 2) дату и место подписания контракта, 3) полные официальные наименования организаций продавца и покупателя, 4) страну иностранного партнера и страну назначения (отправления) товара в соответствии с международным классификатором «Страны мира». В работе обращается внимание на особенности заполнения основных реквизитов контракта, на необходимость согласования факультативных условий сделки и ответственности сторон

В качестве особенности внешнеэкономической сделки указывается то, что на механизм гражданско-правовой сделки накладывается комплекс требований норм таможенного, валютного законодательства, базирующихся на административно-правовом методе

Глава 3 «Электронная форма документа в международной электронной торговле» объединяет три параграфа

В первом параграфе «Правовые режимы электронной формы доку-

мента» отмечается появление новой области юридических отношений, связанных с электронным обменом данными (ЭОД) и формулируется определение электронного документооборота как системы составления, использования, хранения и обмена электронными документами с помощью электронных технических средств, информационных и коммуникационных технологий

Диссертант указывает на отсутствие легальной дефиниции правового режима, в связи с чем предлагает его авторскую формулировку Правовым режимом называется совокупность правовых требований и условий, формирующих особый, специфический порядок регламентации отношений в определенной сфере и/или по поводу определенных объектов и обеспечивающих реализацию интересов государства, общества путем ужесточения или упрощения общих требований национального законодательства либо реализации актов международного права Среди правовых режимов выделяются гражданско-правовые и административно-правовые К гражданско-правовым воздействиям относится письменная форма внешнеэкономической сделки

Подвергается сомнению точка зрения авторов проекта федерального закона «Об электронной торговле» о том, что простая письменная форма сделки, совершенной посредством формирования электронных сообщений или обмена электронными сообщениями, должна быть обусловлена соглашением сторон

Диссертантом делается вывод о том, что правовые режимы вводятся законодателем для учета специфики и особого характера общественных отношений, а также для создания особых подходов к регулированию тех сфер, которые неэффективно или нецелесообразно регулировать в общем порядке Указывается на необходимость устранения неопределенности, связанной с новизной процесса и отличиями от традиционной практики международной торговли и создания доверия к электронным деловым операциям Для этого предлагается четыре нормативных механизма 1) национальное законодательство, 2) международно-правовые документы, 3) решения договорного

характера (рекомендации СЕФАКТ ООН), 4) процесс саморегулирования, включая совместное регулирование

Во втором параграфе «Применение электронной формы документа при заключении договора режим презумпции» рассматриваются вопросы о форме и моменте заключения сделок применительно к электронной торговле

Подвергается сомнению мнение некоторых ученых о том, что, когда покупатель, ознакомившись с предложением продавца, не заполняет никаких формализованных документов, но производит требуемые для осуществления купли-продажи действия, например, оплачивает товар, договор можно считать заключенным

Анализируется момент заключения электронной сделки, к установлению которого в доктрине и праве различных государств применяются два подхода. Договор считается заключенным, когда адресат оферты отправил свой акцепт оференту (теория почтового ящика) либо когда оферент получил акцепт (теория получения). Европейская экономическая комиссия ООН (ЕЭК) разработала типовые бланки (формуляры), с помощью которых осуществляются запросы, отправляются письма о намерениях, заказы, предложения/оферта, подтверждается заказ и тому подобные действия, характерные для электронного документооборота в торговых отношениях. Диссертант также производит исследовательский анализ Закона Республики Узбекистан «Об электронной коммерции»

На основе Рекомендации № 31 СЕФАКТ ООН «Соглашение об электронной торговле» делается вывод о том, что партнеры по электронной торговле могут заключить соглашение, именуемое э-соглашением, для обслуживания своих коммерческих потребностей на уровне предприятий. Такое соглашение содержит базовый набор положений, которые способны обеспечить заключение торговыми партнерами впоследствии одной или более электронных сделок, именуемых е-сделками, на прочной правовой основе. Отмечаются и другие особенности международной практики, рекомендованной ЕЭК ООН

На основе анализа законодательства России, Узбекистана и США рассматривается в сравнительном аспекте категория подтверждения получения сообщения данных. Предлагается предусмотреть в российском законопроекте «Об электронной торговле» правило о том, что электронная сделка считается заключенной с момента получения оферентом акцепта.

Отмечается, что использование электронной торговли по-прежнему сопряжено с рядом проблем, которые лучше решать в рамках договорного процесса.

В третьем параграфе «Доказательственная функция электронного документа» диссертант отмечает, что в электронной торговле важно рассматривать не только те документы, которые обращаются между участниками рынка, но и те, которыми обмениваются участники рынка, третьи стороны (контролирующие инстанции) и государственные органы, а также рекомендованные международными организациями.

Диссертант обращает внимание на отсутствие легальной дефиниции электронно-цифровой формы и противоречивость научных точек зрения на эту проблему. Делается вывод о том, что законодатель пошел по пути упрощения процедуры толкования термина «электронно-цифровая форма», которая предусматривает наличие электронной цифровой подписи и отсутствие нормативно-правовых актов с дополнительным требованием «бумажного дублирования». Однако правила такого дублирования могут фиксироваться корпоративными нормами, что не противоречит российскому законодательству.

Юридическая сила электронного документа определяется как свойство, которое в соответствии с федеральным законодательством позволяет использовать этот документ отдельно или в сочетании с другими документами для совершения юридически значимых действий.

Диссертантом выделяется проблема прозрачности нормативной информации, затрагивающей сферу стандартизации формуляров в торговом

обороте и, следовательно, вопросы доказательственной силы электронных документов, созданных на основе таких формуляров

Кроме того, отмечается, что взаимодействие между программными комплексами, используемыми, к примеру, в кредитных организациях, затруднено. Как следствие, применяются программы-конвертеры, преобразующие электронные документы из одного формата в другой. Это может повлечь за собой разного рода ошибки и неоднозначности, вызванные расхождениями в трактовке описания форматов и нормативных документов Банка России. Подчеркивается отсутствие стандартных средств создания и обработки электронных документов. Требуется унифицированное решение и проблема признания иностранного сертификата ключа подписи, применяемого в электронных торговых отношениях международного характера.

В работе делается вывод о том, что пробелы в законодательстве по-прежнему создают препятствия и дополнительные барьеры для международной торговли и таким образом препятствуют странам и их частному сектору в полной мере использовать преимущества международной торговли.

В Заключении сформулированы основные научные выводы и предложения, сделанные автором в ходе проведенного исследования в соответствии с поставленными задачами.

Основные выводы и положения диссертационного исследования опубликованы в следующих работах:

Статьи в ведущих рецензируемых журналах и изданиях, рекомендованных ВАК Министерства образования и науки РФ для публикации результатов диссертационных исследований

1 Грекова И.Л. Инструменты негосударственного регулирования международных частноправовых отношений / И.Л. Грекова // «ЧЕРНЫЕ ДЫРЫ» в Российском Законодательстве 2007 № 1 – С 377 – 378 – 0,3 п.л.

Иные публикации

2 Грекова И Л Негосударственное регулирование е-формуляров упрощение процедур / И Л Грекова // Право и правосудие в современном мире / Материалы международной научно-практической конференции, посвященной пятилетнему юбилею Северо-Кавказского филиала Российской академии правосудия (г Краснодар, 17-18 апреля 2006 г) Краснодар, 2006 – С 151 – 153 – 0,4 п л

3 Грекова И Л Современные тенденции типизации документооборота контракт со стандартизованными условиями и базисные условия проформ / И Л Грекова // Научные труды ученых-юристов Северо-Кавказского региона Вып 13 Краснодар Краснодарский университет МВД России, 2006 – С 245 – 250 – 0,3 п л

4 Грекова И Л Некоторые аспекты унификации права в Европе / И Л Грекова // Актуальные проблемы юридической науки Материалы всероссийской научно-практической конференции (23-24 октября 2006 г) Часть 1 Краснодар Кубанский государственный аграрный университет, 2006 – С 58 – 62 – 0,3 п л

5 Грекова И Л Проблемы инновации электронных документов в гражданский и торговый оборот России / И Л Грекова // Актуальные проблемы российского права Материалы общероссийской научно-практической конференции (16 ноября 2006 г) Вып 1 Краснодар Институт экономики, права и гуманитарных специальностей, 2006 – С 113 – 121 – 0,5 п л

6 Грекова И Л Об истории появления формуляра-образца для внешнеторговых документов ООН // Научные труды ученых-юристов Северо-Кавказского региона Вып 14 Краснодар Краснодарский университет МВД России, 2007 – С 208 – 212 – 0,3 п л

Кубанский государственный университет
350023, г Краснодар, ул Октябрьская, 25
Тираж 200 экз Заказ №89
х/р центр "Книга"