



**Уральский
федеральный
университет**
имени первого Президента
России Б.Н.Ельцина

Высшая школа
экономики
и менеджмента

Е. Г. ШАБЛОВА
О. В. ЖЕВНЯК

МЕЖДУНАРОДНОЕ КОММЕРЧЕСКОЕ (ТОРГОВОЕ) ПРАВО

Учебный комплект

Оксана Жевняк

**Международное коммерческое
(торговое) право**

«БИБКОМ»

2014

УДК 341.96:347.73(075.8)
ББК 67.932.11я73

Жевняк О. В.

Международное коммерческое (торговое) право / О. В. Жевняк —
«БИБКОМ», 2014

ISBN 978-5-7996-1227-6

Настоящее пособие предназначено для студентов, обучающихся на магистерских программах по направлениям 080100 – Экономика (дисциплина «Международное торговое право») и 080200 – Менеджмент (дисциплина «Международное коммерческое право»). Учебный комплект посвящен международному коммерческому праву и содержит конспект лекций, схемы для изучения курса, задания для самостоятельной работы студентов, тесты и перечень вопросов для подготовки к промежуточному контролю знаний.

УДК 341.96:347.73(075.8)

ББК 67.932.11я73

ISBN 978-5-7996-1227-6

© Жевняк О. В., 2014

© БИБКОМ, 2014

Содержание

ВВЕДЕНИЕ	5
1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА МЕЖДУНАРОДНОГО КОММЕРЧЕСКОГО (ТОРГОВОГО) ПРАВА	6
1.1. Понятие международного коммерческого (торгового) права	6
1.2. Источники международного коммерческого (торгового) права	10
Конец ознакомительного фрагмента.	11

Оксана Жевняк, Елена Шаблова

Международное коммерческое (торговое) право

ВВЕДЕНИЕ

Учебное пособие представляет собой изложение теоретического и практического материала по международному коммерческому (торговому) праву. Издание направлено на формирование у выпускника магистранта компетенций, связанных с правовым обеспечением международной коммерческой деятельности в условиях глобализации международного коммерческого оборота.

Изучение дисциплины «Международное коммерческое (торговое) право» способствует приобретению навыков, связанных с принятием управленческих решений в сфере международного менеджмента, экономических решений в сфере международной торговли и международной торговой политики в соответствии с нормами международного частного права и международного права.

Дисциплина «Международное коммерческое (торговое) право» изучает правовые основы международной коммерческой деятельности. В рамках данного пособия дается теоретическое изложение тем, посвященных общим положениям о международном коммерческом праве, а также международным коммерческим договорам, кроме того содержится методическое обеспечение самостоятельной и практической работы студентов.

Предметом изучения данной дисциплины являются унифицированные нормы международных конвенций, коллизионные, материальные и процессуальные нормы национальных правовых порядков, в том числе российского права, источники международного негосударственного регулирования коммерческих отношений, положения доктрины международного права и международного частного права, материалы правоприменительной практики, конкретные внешнеэкономические договоры.

Практические занятия направлены на выработку умений и навыков решения правовых проблем, связанных с международной коммерческой деятельностью, составлением внешнеэкономических сделок и анализом их содержания.

1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА МЕЖДУНАРОДНОГО КОММЕРЧЕСКОГО (ТОРГОВОГО) ПРАВА

1.1. Понятие международного коммерческого (торгового) права

Термины «международное коммерческое право», «международное торговое право» не являются устоявшимися, кроме того, их используют в различных значениях. В настоящем пособии исходным является синонимичность терминов «коммерция» и «торговля» и соответственно «международное коммерческое право» и «международное торговое право». Для упрощения в дальнейшем будет использоваться термин «международное коммерческое (торговое) право».

Существуют различные точки зрения о понятии международного коммерческого (торгового) права.

Одни авторы признают его частью гражданского права, регулирующей имущественные и личные неимущественные отношения с участием иностранцев, осуществляющих предпринимательскую деятельность; основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Ряд авторов считает международное коммерческое (торговое) право частью международного частного права, регулирующей отношения коммерческого оборота с участием иностранцев, с учетом того, что международное частное право признается ими самостоятельной отраслью права. Разновидностью данной точки зрения является более узкий подход к международному коммерческому (торговому) праву как к совокупности норм международного частного права, регулирующей порядок заключения, действия и исполнения международных коммерческих контрактов.

Достаточно распространена такая точка зрения на международное коммерческое (торговое) право как на совокупность норм негосударственного регулирования международной коммерческой деятельности, источниками которых являются международные договоры, акты международных организаций, обычаи и обыкновения международной торговли, типовые контракты, унифицированные проформы.

Некоторыми авторами под международным коммерческим (торговым) правом понимается совокупность норм права разной отраслевой принадлежности, регулирующих отношения международного коммерческого оборота, в этом случае в систему международного коммерческого (торгового) права включаются не только частноправовые нормы, но и нормы публичного права (административные, таможенные, финансовые и иные публично-правовые нормы).

В настоящем пособии под международным коммерческим (торговым) правом будет пониматься совокупность правовых норм негосударственного регулирования (международных договоров, актов международных организаций, *lex mercatoria*), а также норм национального законодательства, регулирующих отношения, возникающие при осуществлении международной коммерческой деятельности. При этом *lex mercatoria* – совокупность обычаев и обыкновений международной торговли, типовые контракты, унифицированные проформы.

Международное коммерческое (торговое) право не является какойто самостоятельной правовой системой, отраслью или подотраслью права. Это комплексное правовое образование, включающее нормы разной отраслевой принадлежности и даже разных видов социального

регулирования (с учетом включения в него типовых контрактов, унифицированных проформ и т. п.). Кроме того, международное коммерческое (торговое) право является учебной дисциплиной, в рамках которой изучаются нормы, регулирующие отношения, связанные с международной коммерческой (торговой) деятельностью.

Необходимо определить круг отношений, которые регулируются нормами международного коммерческого (торгового) права. Эти отношения носят коммерческий (торговый) и международный характер. Для понимания коммерческого характера отношений можно обратиться к еще одному синонимичному понятию – понятию предпринимательской деятельности, предусмотренному ст. 2 Гражданского кодекса РФ – это «самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей в установленном законом порядке».

Хотелось бы обратить внимание, что предпринимательские (коммерческие, торговые) отношения между субъектами предпринимательской деятельности являются частноправовыми отношениями, которые направлены на реализацию интересов частных лиц, основаны на равенстве, независимости, имущественной самостоятельности участников. Соответственно и частноправовое регулирование таких отношений строится на началах равенства правовых возможностей участников отношений, возможности вступать в эти отношения по своей воле, способности самим регулировать эти отношения, защите их частного интереса, а именно – обеспечении восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

Однако не стоит забывать, что правовое регулирование отношений международного коммерческого оборота имеет сложный, комплексный характер и включает, помимо частноправового, публичноправовое регулирование в связи с необходимостью защиты интересов государства и общества при осуществлении внешнеторговой деятельности; а также в связи с тем, что участники внешнеторговой деятельности при ее осуществлении постоянно взаимодействуют с органами государственной власти, поэтому важное значение имеют публично-правовые аспекты регулирования международной коммерческой деятельности, такие как административно-правовой, таможенноправовой, процессуально-правовой и другие аспекты.

В настоящем пособии будут рассматриваться преимущественно вопросы частноправового регулирования международного коммерческого оборота, однако определенное внимание будет уделено и публично-правовому регулированию, в частности при рассмотрении вопроса о праве ВТО.

Для понимания круга отношений, которые регулируются международным коммерческим (торговым) правом, можно обратиться к легальному понятию внешнеторговой деятельности, которое содержится в ст. 2 Федерального закона от 8 декабря 2003 г. «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности». Согласно этому закону, «внешнеторговая деятельность – деятельность по осуществлению сделок в области внешней торговли товарами, услугами, информацией и интеллектуальной собственностью». Обращает на себя внимание юридический аспект этого определения («деятельность по осуществлению сделок»; сделки, согласно ст. 153 Гражданского кодекса РФ, это «действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей»). Кроме того, важна содержательная составляющая деятельности, а именно виды операций, которые относятся к этой деятельности («торговля товарами, услугами, информацией и интеллектуальной собственностью»), а также на международный характер этой деятельности («область внешней торговли»). Именно к последней характеристике обратимся более подробно.

Нужно напомнить, что, исследуя круг отношений, регулируемых нормами международного коммерческого (торгового) права, можно отметить две главные характеристики этих отношений: коммерческий характер и международный характер. После анализа первой характе-

ристики обратимся к рассмотрению понятия «международный характер» отношений. В этом вопросе стоит обратиться к исследованиям в сфере международного частного права (такая отрасль права, которая регулирует отношения, носящие международный и частный характер).

В теории международного права для объяснения международного характера отношений используется термин «отношения, осложненные иностранным элементом». При этом «иностранный элемент» в отношениях может быть трех видов. Во-первых, он может иметь место «на стороне» субъектов отношений, когда имеются в виду отношения, в которых участвуют лица разной национальной принадлежности (например, физические лица, имеющие гражданство или постоянное место жительства в разных государствах, юридические лица, зарегистрированные или осуществляющие основное место деятельности в разных государствах). Во-вторых, «иностранный элемент» может характеризовать объект отношений, т. е. когда какое-либо благо, по поводу которого возникают отношения (например, имущество), находится за границей. И, наконец, в третьих, «иностранный элемент» может характеризовать юридический факт (конкретное жизненное обстоятельство, действие или событие, с наступлением которого нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений). В последнем случае речь идет об отношениях, возникших в результате юридического факта, произошедшего за границей. Таким фактом может быть, например, заключение договора, причинение вреда и др.

Для лучшего уяснения понятия «международное коммерческое (торговое) право» следует рассмотреть вопрос о разграничении этого определения с некоторыми смежными категориями, в частности международным экономическим правом и международным частным правом.

Сложность данной проблемы заключается в разных подходах ко всем трем понятиям. Про различное понимание международного коммерческого (торгового) права было сказано выше. Международное экономическое право рассматривается в учебной литературе и научных исследованиях в широком и узком смысле. Таковую трактовку можно встретить в работах Д. Карро и П. Жюйар. В широком смысле международное экономическое право регулирует экономические операции любого рода, если они выходят за пределы правовой системы одного государства, т. е. оно охватывает как публичные, так и частные отношения. Если использовать этот подход, то международное коммерческое (торговое) право необходимо рассматривать как часть международного экономического права.

В узком смысле международное экономическое право регулирует организацию международных экономических отношений, то, что можно назвать макроэкономическими отношениями, например, отношения по организации международной торговой системы. В этом смысле международное экономическое право охватывает только публичноправовые отношения, т. е. является частью международного права (международного публичного права), а частные (микроэкономические) отношения, например отношения международной куплипродажи, выходят за пределы его регулирования. При использовании узкого подхода к международному экономическому праву необходимо сделать заключение о том, что международное коммерческое (торговое) право лишь частично по содержанию совпадает с международным экономическим правом, за пределами которого остаются нормы международного коммерческого (торгового) права, регулирующие частно-правовые отношения, связанные с международной коммерческой деятельностью.

Исходя из преимущественно частноправового характера отношений, регулируемых нормами международного коммерческого (торгового) права, необходимо разграничить это понятие с понятием международного частного права. Термин «международное частное право» предложен впервые судьей Верховного Суда США, профессором Гарвардской школы права Дж. Стори, он заменил использование термина «коллизионное право» (*conflicts of laws*). Вопрос о том, какое место в системе права занимает международное частное право, является

дискуссионным. Различные исследователи понимают его место по-разному: это самостоятельная отрасль национального права каждого государства, часть международного права, подотрасль гражданского права, некая третья система права (наряду с национальным правом и международным правом), межсистемное образование, полисистемный комплекс и др.

В рассматриваемом контексте важно то, что международное частное право регулирует частные отношения, осложненные иностранным элементом, к которым относятся не только отношения, связанные с осуществлением коммерческой деятельности, но и, например, отношения по возмещению вреда, наследственные, брачно-семейные отношения. Все же нормы международного частного права, которые регулируют именно отношения, связанные с осуществлением коммерческой деятельности, входят в содержание международного коммерческого (торгового) права. Выше уже было сказано, что международное коммерческое (торговое) право включает и некоторые публично-правовые нормы.

Таким образом, международное коммерческое (торговое) право – совокупность публично-правовых и частноправовых норм, регулирующих отношения международного коммерческого (торгового) оборота. Международный оборот – это совокупность межгосударственных отношений и отношений между физическими и юридическими лицами различных государств. Правовые вопросы межгосударственного общения входят в сферу действия международного публичного права. Правовые вопросы отношений между физическими и юридическими лицами относятся к сфере действия международного частного права.

Кроме того, международное коммерческое (торговое) право является учебной дисциплиной, изучающей указанные выше нормы. В систему данного учебного курса будут включены следующие блоки вопросов:

1) общая характеристика международного коммерческого (торгового) права, истоков возникновения и тенденций его развития, источники международного коммерческого (торгового) права, право ВТО, виды норм международного коммерческого (торгового) права, субъекты международной коммерческой деятельности;

2) частноправовые формы, опосредующие международную торговлю (на примере договора международной купли-продажи товаров).

1.2. Источники международного коммерческого (торгового) права

В юридической доктрине под источниками права подразумевают формы, в которых выражены нормы права. Необходимо обратить внимание на двойственный характер источников международного коммерческого (торгового) права: все источники можно объединить в две группы: национальные и международные источники.

К национальным источникам относятся источники права, принимаемые органами государственной власти внутри государства, а также применительно к некоторым видам источников – санкционированные государством (речь идет, например, об обычаях, которые признаются в некоторых государствах источниками национального права). Основными видами таких источников являются нормативно-правовые акты, судебные прецеденты, правовые обычаи.

Нормативно-правовой акт – это официальный документ установленной формы, принятый уполномоченным органом власти в пределах своей компетенции с соблюдением установленной процедуры, содержащий общеобязательные правила поведения, рассчитанные на неопределенный круг лиц и неоднократное применение. Нормативно-правовой акт является основным источником российского права.

Соответственно применительно к Российской Федерации национальными источниками международного коммерческого (торгового) права являются Конституция РФ, федеральные законы, указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, акты иных федеральных органов исполнительной власти, регулирующие отношения, связанные с международной коммерческой деятельностью. Например, Гражданский кодекс РФ, раздел VII «Международное частное право», а также нормы Гражданского кодекса, регулирующие сделки, договоры, обязательства, при условии, что к данному виду международных частноправовых коммерческих отношений будет применяться российское право; Кодекс торгового мореплавания, Основы законодательства о нотариате, Федеральные законы «О международном коммерческом арбитраже», «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности», «О валютном регулировании и валютном контроле», «Об иностранных инвестициях в РФ».

Судебный прецедент – решение суда по конкретному делу, которое в дальнейшем является обязательным для судов при разрешении аналогичных дел. В Российской Федерации с формальной точки зрения акты судов не являются источниками российского права, однако акты Верховного Суда Российской Федерации, Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации с разъяснениями по вопросам судебной практики (постановления пленумов указанных судов, обзоры судебной практики, утвержденные президиумами), акты Конституционного Суда Российской Федерации по толкованию Конституции являются официально признанными актами и учитываются при разрешении споров. Постановления Конституционного Суда Российской Федерации, которыми какие-либо нормативно-правовые акты признаются неконституционными, наиболее близки к понятию источников права.

В этой связи хотелось бы отметить и то, что суды Российской Федерации обязаны руководствоваться толкованиями Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, изложенных в решениях (постановлениях) Европейского Суда по правам человека (согласно ст. 15 Конституции РФ, законам о ратификации положений и протоколов Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод).

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.