

Глава 1

МЕЖДУНАРОДНАЯ УНИФИКАЦИЯ ГРАЖДАНСКОГО И ТОРГОВОГО ПРАВА

Литература

Базедов Ю. Европейское договорное право и его элементы // Государство и право. 2000. № 2. С. 66–89.

Беликова К.М. Унификация договорного права: общее и специфическое в Принципах международных коммерческих договоров УНИДРУА и Принципах европейского договорного права // Юрист. 2006. № 11 (СПС «КонсультантПлюс»).

Ван Рее Корнелис Хендрик. Гармонизация гражданского процесса в глобальном масштабе // Сб. материалов междунар. науч.-практ. конф. Казанского (Приволжского) федерального университета. Казань, 2011 (СПС «КонсультантПлюс»).

Вилкова Н.Г. Договорное право в международном обороте. М.: Статут, 2004 (СПС «КонсультантПлюс»).

Комаров А.С. Международная унификация правового регулирования: финансовая аренда // Хозяйство и право. 1989. № 12.

Комаров А.С. Международно-правовое регулирование предоставления финансовых услуг («факторинг») // Хозяйство и право. 1990. № 8.

Комаров А.С. «Европеизация» частного права в рамках ЕС и ее значение для развития частного права в Российской Федерации // Актуальные вопросы российского частного права: Сб. статей, посвященный 80-летию со дня рождения профессора В.А. Дозорцева / Сост. Е.А. Павлова, О.Ю. Шиловост. М.: Статут, 2008. С. 36–49 (СПС «КонсультантПлюс»).

Модельные правила европейского частного права: Пер. с англ. / Науч. ред. Н.Ю. Рассказова. М.: Статут, 2013 (СПС «КонсультантПлюс»).

Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА 2016. М.: Статут, 2020.

Пугинский Б.И., Амиров А.Т. Принципы европейского договорного права: юридическая природа, основные положения и перспективы развития // Коммерческое право. 2009. № 2(9).

Пугинский Б.И., Амиров А.Т. Принципы европейского договорного права: коммерческое агентирование, франшиза и дистрибуция // Коммерческое право. 2011. № 1.

Садиков О.Н. Модельные правила европейского частного права // Актуальные правовые аспекты современной практики международного коммерческого оборота: Сб. статей / М.П. Бардина, В.В. Безбах, Г.Н. Буднева и др.; Под общ. ред. А.С. Комарова. М.: Статут, 2016.

Сироткина О.В. Кодификация «Принципы европейского права» как предшественник гражданского кодекса Европейского Союза // Юридический мир. 2007. № 8.

Antoniolli Luisa, Fiorentini Francesca and Gordley James. A Case-Based Assessment of the Draft Common Frame of Reference // *The American Journal of Comparative Law*. Vol. 58. N 2 (Spring 2010). P. 343–358. Oxford University Press (URL: <https://www.jstor.org/stable/20744506>).

Guiding Principles of European Contract Law (URL: <https://iuccommonsproject.wikispaces.com/file/view/Guiding+principles+of+European+Contract+law.pdf>).

Mańko Rafał. Methods for Unifying Private Law in the EU (January 23, 2014). EPRS Briefing N 130628REV1, 23 January 2015. Brussels: European Parliamentary Research Service, 2015 (Available at SSRN: <https://ssrn.com/abstract=2674645> Methods for unifying private law in the EU).

Methods for unifying private law in the EU (URL: [http://www.europarl.europa.eu/RegData/bibliotheque/briefing/2014/130628/LDM_BRI\(2014\)130628_REV1_EN.pdf](http://www.europarl.europa.eu/RegData/bibliotheque/briefing/2014/130628/LDM_BRI(2014)130628_REV1_EN.pdf)).

1. Рассматривая в целом вопрос об источниках гражданского права зарубежных государств, важно подчеркнуть тенденцию к сближению и даже унификации норм гражданского, и в первую очередь торгового, права не только в пределах одной страны, но и в международном масштабе. Особенно сильная потребность в такой унификации возникает в период, когда значительно возрастают объем и значение международных экономических связей, происходит процесс экономической и политической интеграции, образуются международные экономические союзы.

Унификация может осуществляться в пределах какого-либо региона. Например, Скандинавские страны (Швеция, Норвегия, Дания, Финляндия, Исландия) начиная с конца прошлого века приняли ряд унифицированных законов по многим вопросам торгового права. Региональный характер носят в настоящее время и унификационные мероприятия, проводимые в странах ЕС.

На современном этапе для унификации частного права стало более характерным то, что она выходит далеко за пределы какого-либо одного региона. Стремление достичь единообразного регулирования определенных отношений приобретает различные формы. Наиболее распространенным способом унификации является **заключение международной конвенции**. Достигнутая в результате использования этого способа унификация права основывается на международных обязательствах государств — участников такой конвенции. Чаще

всего создается ситуация, когда нормами конвенции регулируются только отношения, связанные с международным оборотом, в котором участвуют субъекты из стран — участниц соответствующей международной конвенции, и не затрагиваются правовые нормы, касающиеся отношений внутри стран.

В условиях глобализации международных экономических отношений унификация правового регулирования международных торговых сделок продолжает оставаться одной из актуальных проблем международного экономического сотрудничества. Существование в национальных правовых системах различия в регулировании сделок весьма серьезно осложняет процесс заключения и исполнения международных коммерческих договоров. Устранение этих препятствий, создание единообразного правового режима, его унификация должны объективно способствовать эффективному развитию международной торговли.

В настоящее время на мировом уровне наиболее значительные усилия в этой области международной унификации права, принесшие уже заметные положительные результаты, осуществляют Комиссия ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) и Международный институт унификации частного права (УНИДРУА).

2. ЮНСИТРАЛ была образована по решению Генеральной Ассамблеи ООН в 1966 г. как механизм, с помощью которого Организация Объединенных Наций получила бы возможность играть более активную роль в уменьшении или устранении препятствий для развития торговли, вызываемых различиями в национальном праве, регулирующем международную торговлю¹. Комиссия состоит из 36 государств-членов, которые избираются Генеральной Ассамблеей сроком на шесть лет. Членство в Комиссии построено таким образом, чтобы всегда были представлены различные географические регионы и основные экономические и правовые системы современного мира².

Предметные сферы, в которых Комиссия осуществляла и продолжает осуществлять унификационную работу, включают международную куплю-продажу товаров и связанные с ней сделки, международную перевозку грузов, международный коммерческий арбитраж и примирительные процедуры, государственные закупки, договоры на капитальное строительство, международные расчеты, электронную торговлю, трансграничную несостоятельность.

¹ Резолюция от 17 декабря 1966 г. № 2205 (XXI).

² На протяжении всего периода деятельности ЮНСИТРАЛ в ее состав входил СССР, а с 1992 г. входит Российская Федерация.

Одним из первых документов в области правового регулирования отношений по международной купле-продаже, подготовленных ЮНСИТРАЛ, была **Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров** (Нью-Йорк, 1974)¹. Она устанавливает унифицированные правила, относящиеся к периоду времени, в течение которого должны быть предприняты юридические действия по защите нарушенных прав, имеющих своим источником договор международной купли-продажи товаров. В 1980 г. эта Конвенция была дополнена Протоколом в связи с принятием Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров². Конвенция об исковой давности вместе с Протоколом вступила в силу 1 августа 1988 г.³

Несмотря на то, что Российская Федерация не является участником Конвенции об исковой давности в международной купле-продаже товаров, этот документ имеет определенное правовое значение для российских участников внешнеэкономической деятельности, когда они заключают договоры купли-продажи с предприятиями из стран, которые участвуют в Конвенции и чье право подлежит применению в конкретном случае к таким договорам либо в силу коллизионного права, либо в результате выбора самих сторон.

Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров (Вена, 1980)⁴, разработанная в рамках ЮНСИТРАЛ, содержит достаточно всеобъемлющий свод правовых норм, регулирующих заключение договора международной купли-продажи товаров, обязательства продавца и покупателя, средства правовой защиты при нарушении договора и иные аспекты договорных отношений. Конвенция вступила в силу 1 августа 1988 г. (в отношении Российской Федерации Конвенция действует с 1 сентября 1991 г.). По состоянию на 1 июня 2020 г. в ней участвует 93 государства.

Конвенция имеет большое практическое значение для сферы международной торговли. Она хотя и не решает исчерпывающим образом проблемы, возникающие при осуществлении операций по международной купле-продаже, однако существенно облегчает процесс заключения и исполнения договоров, уменьшая число коллизий, которые могут возникать из-за различий в национальном регулировании.

¹ https://uncitral.un.org/ru/texts/salegoods/conventions/limitation_period_international_sale_of_goods

² https://uncitral.un.org/ru/texts/salegoods/conventions/sale_of_goods/cisg

³ В Конвенции участвует 30 государств, а в Конвенции, дополненной Протоколом от 11 апреля 1980 г., — 23 государства, включая Беларусь, Молдову и Украину.

⁴ https://uncitral.un.org/ru/texts/salegoods/conventions/sale_of_goods/cisg

К области, непосредственно примыкающей к унификации права международной купли-продажи товаров, также относится и принятое Комиссией в 1992 г. **Правовое руководство по международным встречным торговым сделкам**¹, целью которого является оказание содействия сторонам, проводящим переговоры по заключению встречных сделок. Руководство рассматривает правовые вопросы, которые возникают при заключении указанных сделок, и анализирует их возможные решения в договорах. Руководство имеет ненормативный характер, т.е. является по сути рекомендацией. Вместе с тем оно может играть решающую роль при выборе контрагентами того или иного договорного урегулирования, которое в максимальной степени будет отражать их интересы и вписываться в принятые в международной торговле варианты решения проблемы встречных обязательств.

В сфере унификации правового регулирования международных перевозок ЮНСИТРАЛ подготовлено два весьма важных для данной области международного экономического сотрудничества акта.

Первый из них – это **Конвенция ООН о морской перевозке грузов** (Гамбург, 1978)². По традиции, сложившейся в отношении других международных актов в области торгового мореплавания, ее часто называют также «Гамбургские правила». Она устанавливает унифицированное регулирование для прав и обязанностей грузоотправителей, перевозчиков и грузополучателей по договору морской перевозки грузов. Конвенция вступила в силу 1 ноября 1992 г. Российская Федерация не является ее участником. Вместе с тем Конвенция имеет немалое значение и для российских участников внешнеэкономической деятельности и морских перевозчиков, поскольку дает представление о современных тенденциях в развитии правового регулирования отношений между грузовладельцами и перевозчиками.

Другим унифицированным документом, относящимся к области международных грузовых перевозок, является **Конвенция ООН об ответственности операторов транспортных терминалов** (Вена, 1991)³. Она создает единообразный правовой режим в отношении ответственности оператора транспортного терминала за утрату или повреждение груза, находящегося в процессе международной перевозки, в период, когда этот груз находится на транспортном терминале. Кроме того, она устанавливает ответственность оператора терминала за вызванную

¹ https://uncitral.un.org/ru/texts/salegoods/explanatorytexts/countertrade_transactions

² https://uncitral.un.org/ru/texts/transportgoods/conventions/hamburg_rules

³ https://uncitral.un.org/ru/texts/transportgoods/conventions/liability_of_operators_of_transport_terminals

им просрочку в доставке груза. Конвенция пока не вступила в силу, поскольку не собрала необходимое число участников. Значение данной Конвенции заключается также и в том, что отношения, являющиеся предметом ее регулирования, как правило, специально не регулируются в национальном законодательстве, и поэтому нормы, зафиксированные в Конвенции, дают достаточно ясное представление о том, как эти отношения могут регулироваться в конкретных случаях.

Работа ЮНСИТРАЛ в сфере регулирования отношений по перевозке грузов продолжалась и в дальнейшем. В 2008 г. Генеральной Ассамблеей ООН был принят разработанный в рамках ЮНСИТРАЛ еще один документ, относящийся к правовому регулированию торгового мореплавания, а именно **Конвенция ООН о договорах международной морской перевозки грузов полностью или частично (Роттердамские правила)**¹. Она направлена на установление единого и современного режима, регулирующего права и обязанности грузоотправителей, перевозчиков и грузополучателей в соответствии с договором перевозки «от двери до двери», которая включает международный морской участок. Конвенция основывается и предоставляет современную альтернативу более ранним конвенциям, касающимся международной морской перевозки грузов, в частности Международной конвенции об унификации некоторых правовых норм, касающихся коносаментов (Брюссель, 25 августа 1924 г.) (Гагские правила), и протоколам к ней (Гагско-Висбийские правила) и Конвенции ООН о морской перевозке грузов (Гамбург, 31 марта 1978 г.) (Гамбургские правила).

Роттердамские правила обеспечивают правовую основу, которая учитывает многие технологические и коммерческие изменения, произошедшие на морском транспорте со времени принятия этих более ранних конвенций, включая рост контейнеризации, стремление к перевозке «от двери до двери» по одному контракту и разработку электронных транспортных документов. Конвенция предоставляет грузоотправителям и перевозчикам обязательный и сбалансированный универсальный режим для поддержки эксплуатации морских договоров перевозки, которые могут включать другие виды транспорта.

В области международной унификации правового регулирования государственных закупок ЮНСИТРАЛ был разработан и принят в 1994 г. **Типовой закон о закупках товаров (работ) и услуг**². Цель при-

¹ https://uncitral.un.org/ru/texts/transportgoods/conventions/rotterdam_rules

² https://uncitral.un.org/ru/texts/procurement/modellaw/procurement_of_goods_construction_and_services

нятия Типового закона – дать возможность государствам, совершенствующим свое национальное законодательство в данной области, учесть уже накопленный опыт международного правового регулирования. В Типовом законе содержатся нормы, направленные на обеспечение конкурентных условий, гласности (транспарентности), честности и объективности в процессе осуществления закупок и повышение тем самым их экономичности и эффективности. Для того чтобы создать благоприятные условия для соответствующих государственных органов, которые будут использовать данный документ в законотворческом процессе, ЮНСИТРАЛ также одобрила Руководство по принятию Типового закона. Думается, что содержание Федерального закона, регулирующего государственные закупки¹, в определенной мере отразило некоторые идеи и подходы, закрепленные в Типовом законе ЮНСИТРАЛ.

Типовой закон о закупках товаров (работ) и услуг 1994 г. заменен принятым в 2011 г. **Типовым законом ЮНСИТРАЛ о публичных закупках**². Он направлен на оказание поддержки согласования международных стандартов в области публичных закупок. В нем учтены положения Соглашения ВТО о правительственных закупках 1994 г., директив Европейского Союза о закупках и средствах правовой защиты, Конвенции ООН против коррупции (Нью-Йорк, 2003), Руководящих принципов закупок и Руководящих принципов набора и найма консультантов Всемирного банка и аналогичных документов других международных финансовых учреждений.

В Типовой закон ЮНСИТРАЛ о публичных закупках включены положения, способствующие объективности, справедливости, участию, конкуренции и добросовестности, направленные на обеспечение прозрачности процесса закупок, позволяющей наглядно видеть степень соблюдения установленных процедур и принципов. Цель Типового закона заключается в оказании государствам помощи в деле разработки современного законодательства о закупках. На основе данного Типового закона принято национальное законодательство в 25 странах, включая Азербайджан, Беларусь, Казахстан, Кыргызстан, Российскую Федерацию, Таджикистан, Украину и Узбекистан. Данный документ используют в своей деятельности следующие международные организации: Азиатский банк развития, Африканский банк разви-

¹ Федеральный закон от 6 мая 1999 г. № 97-ФЗ «О конкурсах на размещение заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд».

² http://www.uncitral.org/uncitral/ru/uncitral_texts/procurement_infrastructure/2011_Model.html

тия, Всемирный банк, Европейский банк реконструкции и развития, Межамериканский банк развития и Организация экономического сотрудничества и развития.

ЮНСИТРАЛ 14 августа 1987 г. было принято **Правовое руководство по составлению международных контрактов на строительство промышленных объектов**¹. Этот документ посвящен анализу большого количества правовых вопросов, возникающих в связи с заключением контрактов и иных соглашений, предусматривающих строительство промышленных объектов иностранным подрядчиком. Правовое руководство носит рекомендательный характер. Оно охватывает как преддоговорную стадию, предшествующую заключению контракта, так и фазу исполнения договора (строительство), а также период после завершения строительства (введение объекта в эксплуатацию). Руководство содержит возможные различные варианты подходов к решению возникающих между подрядчиком и заказчиком правовых вопросов при заключении ими договоров (контрактов). При разработке Руководства большое внимание уделялось особым проблемам, характерным для данного вида экономического сотрудничества с участием развивающихся стран.

Безусловно, этот документ имеет большое практическое значение и для стран переходной экономики, которые сталкиваются с аналогичными проблемами. Именно поэтому Руководство включает изложение основных принципов необходимого законодательства, порядок заключения контрактов на реализацию проектов, общие условия договоров о реализации проектов, вопросы регулирования последствий изменения обстоятельств, разрешения споров и т.п. Руководство содержит предложения по решению сложных правовых проблем, сопряженных с данным видом экономического сотрудничества, которые основаны на международной практике и опыте различных правовых систем.

Строительство промышленных объектов за рубежом представляется важным направлением внешнеэкономической деятельности Российской Федерации, и использование российскими предприятиями международного опыта, отраженного в Руководстве ЮНСИТРАЛ, поможет сделать эту деятельность еще более эффективной.

В области международных расчетов наиболее заметным документом, подготовленным Комиссией, является **Конвенция ООН о международных переводных векселях и международных простых векселях**

¹ https://uncitral.un.org/ru/texts/procurement/explanatorytexts/construction_of_industrial_works

(Нью-Йорк, 1988)¹. Конвенция предполагает введение в оборот новых, имеющих международный характер платежных документов и предусматривает достаточно исчерпывающий свод правовых норм, регулирующих отношения, возникающие в области использования платежных инструментов, которые могут применяться партнерами по международным коммерческим сделкам.

Задача данного регулирования состоит в том, чтобы преодолеть основные различия и правовую неопределенность в отношении платежных средств, использующихся в современных условиях для международных расчетов. Конвенция применяется, если стороны используют для расчетов особую форму оборотного документа (ценной бумаги), содержащую указание, что этот документ подчиняется правилам указанной Конвенции ООН. Конвенция пока не вступила в силу, поскольку отсутствует необходимое для этого число ее участников. Среди присоединившихся до настоящего момента к Конвенции государств Российская Федерация отсутствует.

Другим документом, относящимся к сфере международных расчетов и разработанным ЮНСИТРАЛ, является **Конвенция ООН о независимых гарантиях и резервных аккредитивах** (Нью-Йорк, 1995)². Конвенция вступила в силу 1 января 2000 г., в ней участвует восемь государств, включая Беларусь. Российская Федерация данную Конвенцию не подписала.

Принятие Конвенции стало отражением необходимости единообразного регулирования весьма распространенного на практике средства обеспечения исполнения обязательств, которым является независимая гарантия, выдаваемая, как правило, банками. Конвенция ставит перед собой цель облегчить использование независимых гарантий и резервных аккредитивов, особенно в ситуациях, когда в силу сложившихся в соответствующих странах традиций контрагентам по международным сделкам доступно использование определенного вида гарантийного обеспечения. Важным положением Конвенции является то, что она воплощает признание общих основных принципов и черт, свойственных как независимым гарантиям, так и резервным аккредитивам.

Широкое использование этого вида обеспечения исполнения обязательств по международным сделкам осуществляется в настоящее время в условиях практического отсутствия регулирования право-

¹ https://uncitral.un.org/ru/texts/payments/conventions/bills_of_exchange

² https://uncitral.un.org/ru/texts/payments/conventions/independent_guarantees

вого содержания этого вида обязательств в национальных правовых системах. Поэтому применение международного унифицированного регулирования должно способствовать большей правовой определенности в применении данного правового инструмента в международных коммерческих сделках.

К области международных расчетов относятся также и два других документа, принятых ЮНСИТРАЛ, но имеющих иной правовой характер. Речь идет, во-первых, о **Правовом руководстве по электронному переводу средств 1987 г.**¹, в котором рассматриваются правовые вопросы, возникающие при переводах денежных сумм с использованием электронных средств, а также анализируются возможные пути подхода к решению этих вопросов; а во-вторых – о **Типовом законе о международных кредитовых переводах 1992 г.**² Данный Типовой закон касается регулирования отношений, возникающих в процессе операций, начинающихся с указания банка предоставить определенную денежную сумму в распоряжение указанного получателя платежа. Он охватывает такие проблемы, как обязательства банка, дающего указание о производстве платежа, и банка, которому адресовано это указание, а также период для осуществления платежа этим банком и ответственность банка перед плательщиком или отправляющим банком, когда денежный перевод осуществляется с опозданием или допускаются иные ошибки.

Отвечая потребностям учета современных методов международных коммерческих сделок, в 1996 г. ЮНСИТРАЛ приняла **Типовой закон об электронной торговле**³. Законодательство, разработанное на основе или под влиянием Типового закона, принято в общей сложности в 153 юрисдикциях в 74 государствах. Его задача состоит в создании благоприятных условий для использования современных средств коммуникации и хранения информации, в частности электронного обмена информацией, электронной почты и факсимильной связи, с использованием как глобальной сети «Интернет», так и иных средств.

Типовой закон основывается на установлении функционального эквивалента для концепций коммуникаций, использующих бумажный документооборот, а именно понятий «письменная форма», «подпись» и «оригинал». Он содержит стандарты, по которым может оцениваться

¹ https://uncitral.un.org/sites/uncitral.un.org/files/media-documents/uncitral/es/lg_e-fundstransfer-r.pdf

² https://uncitral.un.org/ru/texts/payments/modellaw/credit_transfers

³ https://uncitral.un.org/ru/texts/ecommerce/modellaw/electronic_commerce

правовое значение электронных сообщений в целях облегчения расширения использования «безбумажных» способов коммуникаций. Кроме того, Типовой закон содержит общие нормы об электронной торговле в отдельных областях экономической деятельности, в частности, при перевозке грузов. Для облегчения использования Типового закона заинтересованными государствами в законотворческом процессе Комиссией было разработано также Руководство по принятию Типового закона, которое в соответствующих случаях может использоваться и при толковании отдельных положений Закона.

В 1997 г. Комиссия приняла **Типовой закон о трансграничной несостоятельности**¹. Этот документ направлен на содействие развитию современного и сбалансированного законодательства, подлежащего применению в случаях, когда активы несостоятельного должника находятся более чем в одном государстве. Закон регламентирует условия, в соответствии с которыми лицо, осуществляющее управление производством по несостоятельности за рубежом, получает доступ к судебным органам в государстве, где действует законодательство, принятое на основе Типового закона. Законом определяются условия для признания иностранного производства о несостоятельности и для наделения соответствующими правами представителя иностранного производства по несостоятельности.

Закон предусматривает возможность более эффективного сотрудничества между судами и управляющими по делам о несостоятельности из различных стран. Предусматриваются также положения о координации судебных процедур по делам о несостоятельности, которые проводятся одновременно в различных государствах. В помощь законодателям при подготовке соответствующих законопроектов на основе Типового закона Комиссией разработано также Руководство по принятию для законодателя.

К числу документов, принятых ЮНСИТРАЛ для унификации правового регулирования международной торговли, относится также небольшой по объему документ **«Единые правила, касающиеся договорных условий о согласованной сумме, причитающейся в случае неисполнения обязательств»**, принятый в 1983 г.²

В этом документе сделана попытка дать унифицированную формулу, которая объединила бы различные подходы к правовой квалификации неустойки, традиционно сложившиеся в различных правовых

¹ https://uncitral.un.org/ru/texts/insolvency/modellaw/cross-border_insolvency

² https://uncitral.un.org/ru/texts/salegoods/contractualtexts/failure_of_performance