УДК/UDC 341.9.01

Некоторые проблемы формирования базисного положения lex mercatoria и его использования во внешнеэкономической деятельности

Штымова Асиет Адамовна
студентка юридического факультета
Кубанский государственный аграрный университет им. И. Т. Трубилина
г. Краснодар, Россия

Аннотация

На сегодняшний день национальные законодательства неспособны полностью урегулировать весь круг общественных отношений, которые возникают в процессе осуществления международного коммерческого оборота. Однозначного понимания понятия lex mercatoria, несмотря на активное применение в торгово-экономической сфере и длительность существования, не сложилось. Автор приходит к выводу, что ввиду отсутствия самостоятельного определения понятия lex mercarotia в российской доктрине, данную концепцию следует рассматривать как совокупность правил поведения, выработанных участниками (коммерсантами) международного коммерческого оборота при осуществлении внешнеторговой деятельности и которые следует применять при рассмотрении и разрешении споров в международном коммерческом арбитраже. Выведение права международной торговли за рамки конкретной национальной правовой системы и ее включение в состав предписаний внеправового характера отображает многообразие интерпретации содержания lex mercatoria.

Ключевые слова: международный коммерческий оборот, lex mercatoria, унификация, частное право, внешнеэкономическая деятельность.

Some Issue of the Formation of the Lex Mercatoria Base Position and of Its Use in Foreign Economic Activity

Shtymova Asiyet Adamovna
student of the Faculty of Law
Kuban State Agrarian University
Krasnodar, Russia

Abstract

Nowadays, the national legislations are inable to fully regulate the entire range of public relations that arise in the process of implementing international commercial transactions. Despite the active use of the lex mercatoria in the trade and economic sphere and its long existence, there was no unambiguous understanding of this concept. The author comes to the conclusion that, in the absence of an independent definition of the concept of lex mercarotia in the Russian doctrine, this concept should be considered as a set of rules of conduct developed by the participants (traders) of international commercial turnover in the implementation of foreign trade activities commercial arbitration. Bringing the right of international trade beyond the specific national legal system and its inclusion in the composition of extra-legal prescriptions reflects the diversity of interpretation of the content of the lex mercatoria.

Key words: international commercial turnover, lex mercatoria, unification, private law, foreign economic activity.

Современный период развития общества ознаменовывается процессами глобализации международного сотрудничества между государствами в сфере экономических отношений, а также усложнением международных экономических связей. Не исключение составляет ситуация и в Российской Федерации.

Так, в РФ за последние годы была сформирована тенденция возникновения новых видов отношений в сфере экономики, которая была обусловлена внесением изменений в действующее законодательство, влиянием развития международной торговли.

Ввиду существования формализованного порядка, национальное законодательство большинства стран не успевает развиваться за происходящими экономическими изменениями. Порой по причине неприспособленности для таких целей национальное законодательство не в состоянии обеспечить действенное регулирование предпринимательских отношений, осложненных иностранным элементом.

Для устранения различий в законодательстве национальных правовых систем осуществляется поиск наиболее оптимального пути унификации правового регулирования международных частноправовых отношений не только на межгосударственном уровне, но также и на уровне объединения самих участников международного коммерческого оборота (МКО).

Это побудило возрождение интереса к проблематике негосударственного регулирования международных коммерческих отношений и появлению в зарубежной науке гражданского права термина lex mercatoria.

На фоне динамики, происходящей в международном коммерческом обороте, правовое регулирование международных коммерческих отношений не было подвержено изменениям. Продолжали действовать традиционные для МЧП методы: материально-правовые и коллизионные нормы национального законодательства участников спора либо нормы международных договоров [1].

Более отчетливо начинает проявляться существование определенной группы общественных отношений, выходящих за рамки указанных уровней.

На сегодняшний день объективной реальностью является неспособность национальных законодательств урегулировать полностью весь круг общественных отношений, которые возникают в процессе осуществления МКО. Поэтому в цивилистике возникает вопрос: каким образом и какими способами необходимо осуществлять регулирование МКО [2]. Отвечая на данный вопрос, необходимо обратиться к историческим корням регулирования международной торговли — lex mercatoria [3].

Несмотря на активное применение в торго-экономической сфере и длительность существования, не сложилось однозначного понимания данного правого и экономического термина.

Современное понятие lex mercatoria является одним из самых противоречивых явлений в МЧП. Вокруг него ведутся многочисленные споры относительно его понимания и толкования. Прежде всего сложность данного понятия заключается в том, что в доктрине lex mercatoria отсутствует единое понимание сущности, правовой природы и содержания такого правового явления.

Современная теория lex mercatoria разрабатывается в доктрине права с 1950-х годов [4]. Так, на 21-й сессии Генеральной Ассамблеи Организации Объединенных Наций 1996 года в докладе Генерального секретаря говорилось, что право международной торговли является совокупностью норм, которые регулируют торговые отношения частноправового характера, затрагивающие различные страны [5].

Однако до сих пор ученые не смогли прийти к единому пониманию ее правовой природы. Отсутствует сформулированное точное определение, которое действительно отражало бы всю сущность данной теории, а не отдельные ее компоненты.

Сегодня в отечественной и зарубежной научной литературе выделяют несколько подходов к пониманию правовой природы lex mercatoria. С позиции А. Голдштейна [6], Б. Голдмана [7], А. Каллисса [8], К. Шмитт-гроффа и ряда других авторов, lex mercatoria следует понимать как коммерческое транснациональное право, претендующее на роль третьего (так называемого автономного) правопорядка. Это автономная система права международного сообщества предпринимателей (коммерсантов), которая существует независимо от конкретных национальных правовых систем [9]. Стороны посредством сделки (контракта) способны урегулировать свои частноправовые отношения, используя тот источник права, который они сами выбирают.

Современное толкование данной концепции lex mercatoria заключается в отсутствии необходимости обращаться к национальному праву

для разрешения международных коммерческих споров, поскольку применение lex mercatoria будет достаточным.

С позиции других ученых, Lex mercatoria является совокупностью частноправовых норм, позволяющих разрешить международный коммерческий спор [10, 11]. Lex mercatoria действует альтернативно по отношению к национальному праву.

Таким образом, следует сделать вывод, что lex mercatoria не является самодостаточной системой, которая регулирует все элементы международного коммерческого права. Она лишь может выступать в качестве альтернативы коллизионно-правовому методу регулирования. Представители этого подхода видят в lex mercatoria полезный инструмент для арбитров и судей в виде дополнительной возможности в поиске применимого права.

Ряд авторов рассматривают lex mercatoria как мифическую концепцию, которая не обладает достаточностью стабильности и формальности для регулирования внешнеторговой деятельности [12]. В науке также имеет место мнение ученых, согласно которой lex mercatoria рассматривается только как дополнение к применимому начальному праву (параюридическая система, субправо, протоправо, мягкого права), которая существует в качестве консолидации установившейся международной практики и обычаев делового оборота [13].

На сегодняшний день в отечественной правовой доктрине отсутствует определение термина lex mercatoria. На основе изученной научной российской и зарубежной литературы, посвященной определения правовой природы и толкования теории lex mercatoria, следует сделать вывод, что большинство отечественных исследователей в своих работах ссылаются на западные определения, снабжая их критическими замечаниями относительно неясной правовой природы рассматриваемой концепции.

Следует отметить, что некоторые с концепцией lex mercatoria связывают деятельность международного института по унификации частного права (УНИДРУА), обосновывая это содержанием в них кодифицированных правил международной торговли. Так, например, К. П. Бергер

[14] предлагает создание специального перечня актуальных международных правовых правил.

Ввиду отсутствия самостоятельного определения понятия lex mercarotia в российской доктрине, данную концепцию следует рассматривать как совокупность правил поведения, выработанных участниками (коммерсантами) международного коммерческого оборота при осуществлении внешнеторговой деятельности и которые следует применять при рассмотрении и разрешении споров в международном коммерческом арбитраже. Выведение права международной торговли за рамки конкретной национальной правовой системы и ее включение в состав предписаний внеправового характера отображает многообразие интерпретации содержания lex mercatoria.

Список литературы

1. Международное частное право: учебник / Под ред. Дмитриевой Г. К. 3-е издание, переработанное и дополненное. М.: Проспект, 2012. С. 12.

2. Шмиттгофф К. Экспорт: право и практика международной торговли / Отв. ред. Комаров А. С. М., 1993. С. 347.

3. Alec Stone Sweet — The New Lex Mercatoria and Transnational Governance // Journal of European Public Policy, 2006. P. 8.

4. Гаджиев Т. Ф., Казанова Ю. А. Lex mercatoria: сравнительно-исторический аспект // Молодой ученый. 2016. № 6 (110). С. 602–605.

5. Yearbook of the UN Commission of International Trade and Law. N. Y., 1971. Vol. 1. P. 23.

6. Шмиттгофф К. М. Экспорт: право и практика международной торговли / Пер. с англ.; К. М. Шмиттгофф. М.: Юрид. лит., 1993. С. 301.

7. Шумилов В. М. Международное право: учеб. / В. М. Шумилов. М.: ТК Велби, 2008. С. 145.

8. Kallis A. A. Fascist Ideology: Territory and Expansionism in Italy and Germany 1922–1945. L.; N.Y.: Routledge, 2000. P. 312.

9. Лунц Л. А. Внешнеторговая купля-продажа / Л. А. Лунц, 1972.

10. Даштаб Т. Теория lex mercatoria // Вестник Иркутского университета. 2014. № 17.

11. Понкин И. В. К вопросу о корреляции lex sportiva и lex mercatoria // Второй ежегодный международный форум по спортивному праву: Материалы научно-практической конференции. 2014. С. 243.

12. Липовцев В. Н. Lex mercatoria на международном финансовом рынке / дисс. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Российская правовая академия Министерства юстиции Российской Федерации. Москва, 2013. С. 64.

13. Михайлова С. А. Правовой обычай как источник права (на примере lex mercatoria) // Мир юридической науки. 2016. № 4–5. С. 17–22.

14. Berger K. P. The Creeping Codification of the New Lex Mercatoria. University of Cologne, Germany, 2010.