

М.Л. Горковенко

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ВНЕШНЕТОРГОВОЙ
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Учебное пособие

Министерство образования и науки Российской Федерации
Байкальский государственный университет экономики и права

М.Л. Горковенко

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ВНЕШНЕТОРГОВОЙ
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Учебное пособие

Иркутск
Издательство БГУЭП
2013

УДК 347.7(075.8)
ББК 67.404.91я7
Г69

Печатается по решению редакционно-издательского совета
Байкальского государственного университета экономики и права

Рецензенты судья арбитражного суда Иркутской области Т.Л. Фаворова
д-р юрид. наук, зав. кафедрой гражданско-правовых дисциплин ИЮИ (филиала Академии Генеральной прокуратуры РФ) О.Ю. Косова

Горковенко М.Л.

Г69 Правовое регулирование внешнеторговой деятельности в Российской Федерации : учеб. пособие / М.Л. Горковенко. – Иркутск : Изд-во БГУЭП, 2013. – 134 с.

ISBN 978-5-7253-2638-3

Содержит теоретические и практические вопросы правового регулирования внешнеторговой деятельности в Российской Федерации в условиях рыночной экономики. На основе современного законодательства рассматриваются источники и понятие внешнеторговой и внешнеэкономической деятельности, определяются статус участников внешнеторговой деятельности, механизм государственного регулирования внешнеторговой деятельности, характеризуются особенности внешнеторговых контрактов и исследуются другие вопросы, связанные с осуществлением внешнеторговой деятельности на территории РФ.

Предназначено для студентов, магистрантов и аспирантов.

ББК 67.404.91я7

ISBN 978-5-7253-2638-3

© Горковенко М.Л., 2013
© Издательство БГУЭП, 2013

ОГЛАВЛЕНИЕ

Предисловие.....	4
1. Общая характеристика системы правового регулирования внешнеторговой деятельности.....	6
2. Понятие, содержание, виды внешнеторговой деятельности. Основные цели и особенности правового регулирования	17
3. Государственно-правовой механизм регулирования внешнеторговой деятельности.....	23
3.1. Понятие механизма регулирования и осуществления внешнеторговой деятельности в РФ и его обновление на современном этапе развития	23
3.2. Методы и основные способы государственного регулирования внешнеторговой деятельности.....	25
4. Правовой статус участников внешнеторговой деятельности.....	32
5. Правовой статус иностранных юридических лиц на территории России и коммерческих организаций с иностранными инвестициями	36
5.1. Правовое регулирование иностранных инвестиций на территории Российской Федерации	36
5.2. Гарантии иностранных инвестиций на территории Российской Федерации	39
5.3. Правовой режим деятельности коммерческих организаций с иностранными инвестициями (совместные предприятия).....	48
6. Правовой режим свободных экономических зон в Российской Федерации	52
6.1. Понятие и создание свободных экономических зон, особенности их правового регулирования в России	52
6.2. Виды (типы) особых экономических зон	56
7. Договоры во внешнеторговой деятельности.....	60
7.1. Понятие и признаки внешнеторговой сделки (договора)	60
7.2. Виды договоров во внешней торговле и их классификация.....	62
Список рекомендуемой литературы.....	70
Приложение 1. Конвенция о договорах международной купли-продажи товаров.....	72
Приложение 2. Принципы международных коммерческих договоров..... (принципы УНИДРУА).....	99
Приложение 3. О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации	124

ПРЕДИСЛОВИЕ

Переход к рыночной экономике коренным образом изменил экономические отношения между их участниками как внутри государства, так и во внешнеторговой и внешнеэкономической деятельности. Кардинальному преобразованию подверглось правовое регулирование этих отношений.

Россия активно участвует в мировом экономическом пространстве, внимательно изучает современный опыт внешнеэкономических рыночных связей, его правовой механизм и применяет его в своей практической работе.

В настоящее время ни одно государство не может существовать без экономических связей с другими государствами. Эти связи весьма разнообразны: обмен товарами, ценными бумагами, научно-техническими достижениями, выполнение различных работ и услуг, получение и предоставление финансовых кредитов и многое другое.

Наша страна всегда поддерживала со своими партнерами такого рода внешнеэкономические связи. Однако сейчас они претерпевают существенные изменения, поэтому по существу можно говорить о становлении нового характера внешнеторговых и внешнеэкономических отношений. На смену государственной монополии внешнеэкономических связей, когда их осуществляли только специализированные внешнеторговые и аналогичные им государственные структуры, пришла широкая самостоятельность вступления в них любого субъекта предпринимательской деятельности (коммерческих и некоммерческих юридических лиц, индивидуального предпринимателя без образования юридического лица). Таким образом, эти связи стали более разнообразными, приближенными к сложившейся мировой практике.

С учетом всех этих обстоятельств кафедрой предпринимательского и финансового права был внедрен в учебный процесс спецкурс «Правовое регулирование внешнеторговой деятельности в РФ». Издан соответствующий учебно-методический комплекс по дисциплине «Правовое регулирование внешнеторговой деятельности в Российской Федерации» в 2009 г., куда вошли программа курса и методические указания по изучению дисциплины.

Целью изучения данной дисциплины является овладение студентами правовыми знаниями по вопросам организации и осуществления внешнеторговой и внешнеэкономической деятельности юридических лиц, предпринимателей.

В помощь студентам подготовлено новое учебное пособие, в котором излагаются материал данного курса, даются советы по методике изучения спецкурса, излагается новое законодательство, специальная литература, предлагаются вопросы по каждой теме.

Однако, прежде чем перейти к изложению основных вопросов этого учебного курса, необходимо обратить внимание студентов на следующие обстоятельства:

– по данной дисциплине на сегодняшний день отсутствует специальный учебник, посвященный правовому регулированию внешнеторговой или внешнеэкономической деятельности. Весь материал, относящийся к этой тематике,

рассредоточен по отдельным учебникам, монографиям, журнальным статьям;

– следует иметь в виду, что учебная литература невольно «стареет», поскольку мы живем в период необычайно бурной законодательной деятельности, когда на смену одним правовым актам с учетом меняющейся экономической и политической обстановки приходят новые акты;

– студенты должны постоянно следить за публикациями новых законов, указов Президента РФ, постановлений Правительства РФ, правовых актов министерств и ведомств и иных федеральных (местных) органов исполнительной власти. Официальным их опубликованием считается публикация в Российской газете, Собрании законодательства РФ. Облегчает усвоение содержания кодексов, законов, уставов и отдельных актов Комментарии к действующему законодательству;

– настоящий спецкурс является очень сложным в усвоении материала, в связи с этим его изучение требует большого, напряженного, а главное систематического труда. Поэтому студентам следует посещать все учебные лекции, а также готовиться самостоятельно по теоретическим вопросам каждой темы.

Все вышеперечисленные рекомендации позволят Вам системно накапливать знания по спецкурсу «Правовое регулирование внешнеторговой деятельности на территории РФ».

1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА СИСТЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ВНЕШНЕТОРГОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Человечество живет в общении. Общаются между собой граждане, всевозможные объединения граждан – предприятия, ассоциации, банки и т. д., наконец – государства. Характер этого объединения многолик, но в этом многообразии первенствующую роль занимают имущественные, а также связанные с ними неимущественные отношения. Эти отношения являются гражданско-правовыми.

Когда такие отношения возникают и реализуются в пределах одного государства, и, как правило, между его субъектами права, не затрагивая интересов так называемого «иностранного элемента», то они регулируются национальным гражданским правом, т. е. правом данного государства.

Решение этих вопросов усложняется, если имущественные сделки совершаются между субъектами права, находящихся в разных государствах, когда товар поставляется из одной страны в другую, работы и услуги субъектами права одной страны осуществляются на территории другой страны. Ст. 1186 ГК РФ на сей счет, предусматривает, что *право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц, гражданско-правовым отношениям, осложненным иным иностранным элементом, в том числе в случаях, когда объект гражданских прав находится за границей, определяется на основании международных договоров РФ, ГК РФ, других законов и обычаев, признаваемых в РФ*. Если же невозможно определить право, подлежащее применению, применяется право страны, с которой гражданско-правовое отношение, осложненное иностранным элементом, наиболее тесно связано (право страны, где находится место жительства или основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение ст. 1211 ГК РФ).

Такого рода вопросы возникают потому, что национальное право отдельных государств по-разному регулирует определенные правовые отношения. Каждое государство суверенно и не вправе диктовать свою волю другому государству, как и гражданину либо юридическому лицу другого государства, вступающего во внешнеэкономические (внешнеторговые) сделки с его собственными гражданами и юридическими лицами.

В связи с этим *в международной практике традиционно выделяют четыре группы источников внешнеторговой деятельности:*

1. Международные договоры, заключаемые между государствами.

Международные договоры являются одним из важнейших средств развития международного сотрудничества, способствуют расширению международных связей с участием государственных и негосударственных организаций, в том числе с участием субъектов национального права, включая физических лиц. Наглядным примером может служить, в частности, Шанхайская ор-

ганизация сотрудничества (ШОС) – содействует совместному развитию государств региона. Подписанная государствами-членами «Программа многостороннего торгово-экономического сотрудничества» значительно способствует осуществлению сотрудничества в транспортной, энергетической, культурной областях, науки и техники, образования, здравоохранения и т. п.

1 января 2012 г. Беларусь, Россия и Казахстан образовали Единое экономическое пространство (ЕЭП) и подписали 17 основополагающих документов, регламентирующих деятельность нового межгосударственного образования. Эти соглашения законодательно закрепили базовые принципы сотрудничества: свободу перемещения по общей территории товаров, капиталов и рабочей силы, единство таможенной и тарифной политики, единые основы транспортной, энергетической и информационной систем. В частности, одним из основных документов является *Таможенный кодекс Таможенного союза*¹. К 2015 г. Беларусь, Россия и Казахстан намерены создать Евразийский экономический союз.

Таким образом, Российская Федерация, выступая за соблюдение договорных и обычных норм, подтверждает свою приверженность основополагающему принципу международного права – принципу добросовестного выполнения международных обязательств, поскольку международным договорам принадлежит в этих вопросах первостепенная роль.

Международные договоры Российской Федерации наряду с общепризнанными принципами и нормами международного права являются составной частью ее правовой системы (часть 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации, часть 1 статьи 5 Федерального закона от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»²). Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Частью правовой системы Российской Федерации являются также заключенные СССР действующие международные договоры, в отношении которых Российская Федерация продолжает осуществлять международные права и обязательства СССР в качестве государства – продолжателя Союза ССР. Международные договоры СССР, обязательные для Российской Федерации как государства – продолжателя Союза ССР, опубликованы в официальных изданиях Совета Министров (Кабинета Министров) СССР. Тексты указанных договоров публиковались также в сборниках международных договоров СССР, но эта публикация не являлась официальной.

Согласно пункту «а» ст. 2 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации» *под международным договором Российской Федерации надлежит понимать международное соглашение, заключенное*

¹ Таможенный кодекс Таможенного союза (прил. к Договору о Таможенном кодексе Таможенного союза, прин. Решением Межгос. Совета ЕврАзЭС на уровне глав государств от 27 нояб. 2009 г. № 17-ФЗ : (в ред. от 16 апр. 2010 г.) // Собр. законодательства РФ. 2010. № 50. Ст. 6615.

² О международных договорах Российской Федерации : федер. закон РФ от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ : (в ред. от 25 дек. 2012 г.) // Собр. законодательства РФ. 1995. № 29. Ст. 2757.

Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами), с международной организацией либо с иным образованием, обладающим правом заключать международные договоры, в письменной форме и регулируемое международным правом независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких, связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования (например, конвенция, пакт, соглашение и т. п.).

Международные договоры Российской Федерации могут заключаться от имени Российской Федерации (межгосударственные договоры), от имени Правительства Российской Федерации (межправительственные договоры) и от имени федеральных органов исполнительной власти или уполномоченной организации (договоры межведомственного характера).

Среди международных договоров как источников правового регулирования внешнеторговой деятельности следует, прежде всего, выделить *многосторонние и двусторонние международные договоры.*

Многосторонние международные договоры заключаются группой стран, и тем самым создается универсальный международно-правовой режим отношений для лиц, имеющих соответствующую государственную принадлежность. В качестве примера, можно назвать Бреттон-Вудские соглашения и созданные ими Международный валютный фонд (МВФ) и Всемирный банк, Маракешские соглашения, учредившие Всемирную торговую организацию (ВТО) и т. п.

На протяжении многих лет ведется активная работа различных международных организаций по подготовке и принятию многосторонних международных соглашений. К таким организациям относятся: Комиссия ООН по праву международной торговли (ЮНИСТРАЛ), Международный институт по унификации частного права (УНИДРУА), Конференция ООН по торговле и развитию (ЮНКТАД) и ряд других. Ими разработаны десятки многосторонних международных соглашений в различных областях международной торговли: Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров (Венская конвенция, 1980 г.); Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров (Нью-Йорк, 1974 г.); Конвенция о единообразном законе о международной купле-продаже товаров (Женева, 1983 г.) и другие.

Двусторонние международные договоры, как правило, являются каналами реализации международного сотрудничества по вопросам о налогах, финансовой помощи, развитии, поощрении и взаимной защите частных инвестиций. Например, соглашения о поощрении и взаимной защите капиталовложений заключены Россией с Аргентиной, Бельгией, Грецией, Данией, Италией и т. п.

Следовательно, под международным договором понимаются межгосударственные и межправительственные соглашения, причем как многосторонние, т. е. с участием многих государств, так и двусторонние – заключенные двумя государствами.

Международные договоры приобретают нормативное значение в силу актов национального законодательства, т.е. когда надлежащие органы госу-

дарства их ратифицировали (если государство участвовало в разработке договора), одобрили, заявили о присоединении к договору (в разработке которого государство не участвовало), либо когда норма международного договора воспринята путем издания государством своего правового акта.

Вступившие в силу для Российской Федерации международные договоры, решения о согласии на обязательность которых для Российской Федерации *приняты в форме федерального закона*, подлежат официальному опубликованию по представлению Министерства иностранных дел РФ в *«Собрании законодательства Российской Федерации»*, в *«Бюллетене международных договоров»* и размещены на «Официальном интернет-портале правовой информации» (URL: www.pravo.gov.ru); международные договоры Российской Федерации *межведомственного характера* опубликовываются по решению Федеральных органов исполнительной власти или уполномоченных организаций, от имени которых заключены такие договоры, *в официальных изданиях этих органов*.

На применение вступивших в силу международных договоров Российской Федерации *лишь при условии их официального опубликования* ориентирует суды общей юрисдикции и постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации»³. Такого же порядка придерживается и Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, который полагает, что арбитражные суды должны применять вступившие в силу и должным образом доведенные до всеобщего сведения международные договоры Российской Федерации (пункт 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 11 июня 1999 г. № 8 «О действии международных договоров Российской Федерации применительно к вопросам арбитражного процесса»)⁴.

Среди международных договоров о внешнеторговой деятельности в настоящее время важнейшее значение имеет *Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров* от 11 апреля 1980 г.⁵, именуемая обычно *Венской*, поскольку была учреждена в Вене. Конвенция определяет сферу ее применения, отношения к которым она не применяется (ст. 1-6); требования к форме договора (ст. 11-13); порядок заключения договора (ст. 14-24); обязательства продавца (ст. 30-44); средства правовой защиты покупателя в случае нарушения договора продавцом (ст. 61-65); переход риска (ст. 66-70); положения общие для продавца и покупателя (ст. 71-73); определение убытков (ст. 74-77); проценты (ст. 78-80); последствия расторжения договора (ст. 81-84); обязанности по страхованию товара (ст. 85-88); заключительные положения (ст. 89-101).

³ Рос. газ. 2003. 2 дек.

⁴ Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 1999. № 8.

⁵ Там же. 1994. № 1.

Россия с 1 сентября 1991 г. является участницей данной Конвенции. В ней также участвуют такие страны как: Германия, Франция, Италия, Испания, Австрия, Нидерланды, Швейцария, Дания, Финляндия, Норвегия, Швеция, Китай, Венгрия, Болгария, Чехия, Словакия, Польша, Румыния, Югославия, Словения, США, Канада, Австралия, Аргентина, Гвинея, Мексика, Чили, Эквадор, Египет, Сирия, Ирак, Эстония, Литва, Украина, Беларусь, Грузия, Молдова и т. д.

Венская конвенция имеет определенную сферу применения (ст. 6). Так, она применяется к договорам купли-продажи товаров между сторонами, *коммерческие предприятия которых находятся в разных государствах*: когда эти государства являются участниками конвенции или когда, согласно нормам международного частного права, применимо право участника конвенции (ст. 1).

Венская конвенция, *не применяется к продаже*: а) товаров, которые приобретаются для личного, семейного или домашнего использования; б) с аукциона; в) в процессе исполнительного производства или иным образом силу закона; г) фондовых бумаг, акций, обеспечительных бумаг, оборотных документов и денег; д) судов водного и воздушного транспорта, а также судов на воздушной подушке; е) электроэнергии (ст. 2). Конвенция также не применяется к договорам, в которых обязательства стороны, поставляющая товары, заключаются в основном, в выполнении работы или в предоставлении иных услуг.

В соответствии с Венской конвенцией контракт, для того чтобы был признан заключенным, должен содержать минимум условий (*стороны, обозначение товара, количество и цену или порядок их определения*). Все другие условия, если они не установлены в контракте, определяются диспозитивными нормами Конвенции. Если российского предпринимателя утруждают соответствующие положения Венской конвенции, то нет необходимости тогда согласовывать данные условия с зарубежным партнером. В противном же случае с ним нужно договариваться о включении в контракт иного условия, избегая тем самым применения диспозитивной нормы Конвенции. Венская конвенция регулирует отношения сторон по контракту международной купли-продажи товаров и в случае, когда коммерческое предприятие зарубежного партнера российского предпринимателя *находится в государстве, не участвующем в Конвенции* (например, в Великобритании, Японии, Корейской Республике или Индии), *но при условии, что применимым правом к контракту будет являться право государства – участника Конвенции*.

Таким образом, текст Конвенции свидетельствует о стремлении ее участников обеспечить сбалансированность интересов сторон контракта с учетом деловой практики и норм национальных законодательств. Гибкость формулировок норм Конвенции позволяет (при их применении) учитывать конкретные обстоятельства каждой сделки.

К числу международных договоров, регулирующих отношения по международной купле-продаже, относятся и **Общие условия поставок (ОУП)** нормативного характера, в которых участвовал бывший Советский Союз. В

данном случае речь идет об *Общих условиях поставок товаров между организациями стран – членов Совета Экономической Взаимопомощи 1968/1988 (ОУП СЭВ 1968/1988 гг.)*⁶. ОУП СЭВ создали общий правовой режим взаимной внешнеторговой поставки в странах – их участниках. Их применение способствовало сокращению сроков заключения десятков тысяч контрактов, на основе которых производились взаимные поставки, установлению единообразной практики разрешения споров по таким контрактам.

В 1991 г. СЭВ само распустился. Однако накопленный им опыт межгосударственного регулирования поставочных отношений представляет собой большую ценность и вполне может быть использован предприятиями и организациями государств, входящих в СЭВ. Поэтому на основе решения этих государств были подготовлены предложения, рекомендуемые рабочей группой специалистов в области внешнеэкономических связей для возможного использования при применении ОУП СЭВ 1968/1988 гг. с 1 января 1991 г. образовалось *два режима применения этого международно-правового акта*:

– **нормативный**, т. е. обязательный по контрактам между субъектами внешнеэкономических связей (Вьетнам, Куба, Монголия);

– **факультативный**, т. е. по усмотрению самих сторон контрактов, когда хотя бы одна из сторон контракта является субъектом внешнеэкономических связей (Болгария, Венгрия, Польша и т. д.).

Следует иметь в виду, что *в настоящее время* Общие условия поставок СЭВ применяются практически с партнерами лишь при наличии на них ссылки в контракте, и используется только один *режим применения этого документа – факультативный*.

Кроме ОУП СЭВ наше государство на двусторонней основе согласовало *Общие условия поставок товаров с КНР (ОУП СССР-КНР)*, вступили в силу с 1 июля 1990 г. и *Общие условия поставок товаров с КНДР (ОУП СССР-КНДР)*, вступили в силу с 1 января 1982 г. при расхождении положений этих ОУП и Венской конвенции приоритет отдается ОУП. Это прямо закреплено в статье 90 Конвенции.

ОУП СЭФ – Финляндия 1978 г. и ОУП ССР – СФРФ 1977 г. имеют факультативный характер, т. е. применяются в случаях, когда на них сделана ссылка в контракте. Причем при наличии такой ссылки их положениям также отдается приоритет по отношению к нормам Венской конвенции.

Все названные ОУП являются нормативными актами, достаточно обстоятельно регулирующими внешнеэкономические связи по поставкам товаров.

2. Национальные правовые акты

Российское внутреннее законодательство, регулирующее внешнеторговую деятельность, представлено Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, Таможенным кодексом РФ и множеством федеральных законов, иными нормативными правовыми актами РФ, а также нормативными правовыми актами субъектов РФ.

⁶ Общие условия поставок СЭВ 1968/1988 гг. М., 1988.

Среди норм *Конституции РФ*⁷, касающихся сферы международной торговли, можно назвать п. 2 ст. 8 (о признании и защите равном образом различных форм собственности, включая иностранную), п. 4 ст. 15 (о действии общепризнанных принципов, норм международного права и международных договоров РФ), п. 1 ст. 17 (о признании гарантировании прав и свобод человека и гражданина), ст. 34 (о свободном использовании своих способностей и имущества для предпринимательской деятельности), ст. 35 (о гарантиях права собственности), ст. 46 (о гарантиях судебной защиты прав и свобод), ст. 71-72 (о разграничении компетенции Российской Федерации и субъектов РФ) и другие.

*Гражданский кодекс РФ*⁸, помимо общих норм (о сроках, о сделках, о лицах, о договорах и обязательствах и др.); подлежащих применению к международным коммерческим отношениям, содержат ряд специальных норм (п. 1 ст. 2, ст. 7, ст. 140-141, п. 3 ст. 162, ст. 454-566 и др.) и специальный раздел VI «Международное частное право», состоящий в основном, из коллизионных норм, регулирующих вопросы выбора применимого права. Коллизионные нормы указанном разделе подразделены на общие и специальные.

Общие нормы сосредоточены, главным образом, в гл. 66 «Общие положения». Это нормы об определении применимого права, квалификации юридических понятий при определении применимого права, установлении содержания норм иностранного права, взаимности, обратной отсылке, применении императивных норм, оговорке о публичном порядке, реторсии.

Специальные коллизионные нормы содержатся в главах 67 «Право, подлежащее применению при определении правового положения лиц» и 68 «право, подлежащее применению к имущественным и личным неимущественным отношениям». Среди них имеются нормы, непосредственно относящиеся к сфере предпринимательства, например, о праве, подлежащем применению при определении возможности физического лица заниматься предпринимательской деятельностью (ст. 1201); о праве, подлежащем применению к обязательствам, возникающим вследствие недобросовестной конкуренции (ст. 1222) и другие.

*Таможенный кодекс РФ*⁹ определяет порядок и условия перемещения через таможенную границу РФ товаров и транспортных средств, взимания таможенных платежей, таможенного оформления, таможенный контроль и другие средства проведения таможенной политики. В частности, определяются виды таможенных режимов товаров и транспортных средств. Правовое регулирование каждого таможенного режима осуществляется Правительством РФ, а контроль – Федеральной таможенной службой (ФТС РФ).

Помимо ГК РФ и ТК РФ нормы, регулирующие международную торговлю, содержатся также в различных федеральных законах, например, федераль-

⁷ Конституция Российской Федерации : принята всенародным голосованием 12 дек. 1993 г. : (в ред. от 30 дек. 2008 г. № 6-ФКЗ; № 7-ФКЗ) // Рос. газ. 1993. 25 янв.

⁸ Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая : федер. закон РФ от 26 янв. 1996 г. № 14-ФЗ : (в ред. от 18 июля 2011 г.) // Собр. законодательства РФ. 1996. № 5. Ст. 410.

⁹ Таможенный кодекс Российской Федерации : федер. закон РФ от 28 мая 2003 г. № 61-ФЗ : (в ред. от 11 нояб. 2010 г.) // Собр. законодательства РФ. 2003. № 22. Ст. 2066.

ном законе РФ «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности» от 8 декабря 2003 г.¹⁰; федеральном законе РФ «О координации международных и внешнеэкономических связей субъектов РФ» от 2 декабря 1998 г.¹¹; федеральном законе РФ «О специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мерах при импорте товаров» от 8 декабря 2003 г.¹² и т. д.

Так, сфера применения *федерального закона РФ «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности»* охватывает не только отношения внешней торговли товарами, но и отношения внешней торговли услугами, информацией и интеллектуальной собственностью. Государственному регулированию внешнеторговой деятельности в области внешней торговли посвящена глава 5 данного закона, в которой определены методы регулирования.

3. Обычай во внешнеторговых отношениях

В гражданском праве, как и в международном частном праве, наряду с нормами права, т. е. правилами, издаваемыми государством, широкое распространение имеют обычаи.

Обычаем – признается сложившаяся и широко применяемое какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, непредусмотренное законодательством правило поведения, не зависимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе (ст. 5 ГК РФ).

Таким образом, можно выделить следующие *признаки обычая*:

1) это правило поведения, не предусмотренное законодательством. Оно применяется, если не противоречит обязательным для участников соответствующего отношения положениям международного договора, национального законодательства или внешнеторгового контракта.

2) это правило поведения, сложившееся и широко применяемое на практике независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. Так, во внешнеторговых контрактах часто ссылаются на Принципы международных коммерческих договоров (Принципы УНИДРА¹³). Принципы носят рекомендательный характер и применяются при наличии ссылки в договоре, либо на Международные правила толкования торговых терминов (Инкотермс). Сборник «*Инкотермс-2010*», который определяет базис поставки. Эти правила носят факультативный характер, т. е. применяются при наличии отсылки к нему в контракте. Следовательно, правовая природа, указанных документов заключается в том, что правила содержащиеся в них становятся частью договора и являются основанием для того, чтобы участники сделки ими руководствовались.

¹⁰ Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности в Российской Федерации : федер. закон РФ от 8 дек. 2003 г. № 164-ФЗ : (в ред. от 28 июля 2012 г.) // Собр. законодательства РФ. 2003. № 50. Ст. 4850.

¹¹ О координации международных и внешнеэкономических связей субъектов РФ Федерации : федер. закон РФ от 2 дек. 1998 г. № 4-ФЗ : (в ред. от 23 дек. 2010 г.) // Собр. законодательства РФ. 1999. № 2. Ст. 231.

¹² О специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мерах при импорте товаров : федер. закон РФ от 8 дек. 2003 г. № 165-ФЗ : (в ред. от 11 июля 2011 г.) // Собр. законодательства РФ. 2003. № 50. Ст. 4851.

¹³ Закон. 1995. № 2. С. 82–92.

3) это правило поведения, применяется в сфере предпринимательской, коммерческой или иной деятельности.

В международной торговле и в области торгового мореплавания *торговые обычаи* (custom in trade) имеют широкое распространение.

Так, Кодекс торгового мореплавания РФ отсылает к обычаям морских портов. В соответствии со ст. 3 федерального закона от 8 ноября 2007 г. «О морских портах в РФ» – обычаи морского порта представляют собой правила поведения сложившиеся и широко применяемые при оказании услуг в морском порту и не предусмотренные законодательством РФ. Такие обычаи учитывают естественные факторы порта и сложившиеся в нем правила этики мореходства. Эти обычаи содержатся в изданных Торгово-промышленной палате (ТПП) СССР сборниках «Свод обычаев соответствующего порта» (например, Мурманского, Выборгского, Находки и т. д.). Обычаи морского порта не должны противоречить Конституции РФ, общепризнанным принципам и нормам международного права, международным договорам РФ и другим федеральным законам.

Венская конвенция о договорах международной купли-продажи в ст. 9 предусматривает, что стороны связаны любым обычаем, относительно которого они договорились. При отсутствии договоренности об ином считается, что стороны подразумевали применение к их договору или его заключению обычая, о котором они знали или должны были знать, и который в международной торговле широко известен и постоянно соблюдается сторонами в договорах данного рода в соответствующей области торговли.

К применению обычая также отсылает ст. 309 ГК РФ, где установлено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями делового оборота (обычаями) или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Постоянно действующий в России арбитражный орган – Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате РФ при разрешении споров учитывает торговые обычаи. В законе РФ «О международном коммерческом арбитраже» от 7 июля 1993 г. предусмотрено, что третейский суд принимает решения с учетом торговых обычаев (п. 3. ст. 28)¹⁴.

4. Судебная и арбитражная практика

В России, как и других странах континентальной системы права, источником права выступает нормативный правовой акт.

Вопрос о роли судебной и арбитражной практики, как источника права, является до сих пор спорным в юридической литературе. По общему правилу решения судов и арбитражных судов, как отечественных, так и международных *не являются источниками права*. Однако следует учитывать, что в некоторых государствах судебная практика признаются источниками права, в частности, в Англии, США и некоторых других странах англосаксонской си-

¹⁴ Ведомости Съезда Народных Депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1993. № 32. Ст. 1240.

стемы, где применяется так называемый «судебный прецедент», т. е. проводимые в решениях судов взгляды судей на какой-либо правовой вопрос, имеют руководящее значение при решении судами аналогичных вопросов в дальнейшем, иными словами решение суда по одному делу является обязательным при рассмотрении аналогичного дела.

Основное значение судебной и арбитражной практики в России состоит в том, что как решения по конкретным делам, так и особенно *руководящие разъяснения Пленумов Верховного Суда, Высшего Арбитражного Суда*, не будучи источником права, оказывают помощь в единообразном применении законодательства, в том числе и участниками внешнеторговой деятельности.

В этой связи следует отметить и практику арбитражного суда, Международного коммерческого арбитража, Морской арбитражной комиссии при ТПП России и других государств – членов СНГ, а также доктринальное (научное) обобщение этой практики в литературе, помогающее правильному пониманию применения норм международного и национального права, надлежащему исполнению внешнеторговых контрактов и разрешению возникающих при этом имущественных споров. Следовательно, источником права может выступать также доктрина – общепризнанный научный взгляд по поводу решения какого-либо правового вопроса.

Кроме того, необходимо еще указать на одну особенность системы законодательства о внешнеторговой деятельности, а именно, о комплексном характере правового регулирования отношений во внешней торговле.

Таким образом, комплексный характер правового регулирования внешнеэкономических связей предполагает взаимодействие норм не только различных отраслей права (гражданского, административного, финансового, коммерческого и т. д.), но и разных государств, а также норм международного происхождения в регулировании внешнеторговой деятельности.

Контрольные вопросы

1. Какие правовые акты являются источниками внешнеторговой деятельности?
2. К какому источнику внешнеторговой деятельности относятся: Конвенция ООН о международном договоре купли-продажи товаров, ОУП?
3. Присоединилась ли Россия к Венской конвенции 1980 г.?
4. В какой форме в соответствии с Венской конвенцией может заключаться внешнеторговый договор?
5. В чем состоит правовое значение Конвенции ООН о международном договоре купли-продажи товаров?
6. В каких случаях не допускается применение Венской конвенции?
7. Какой в настоящее время используется режим при применении ОУП СЭВ?
8. С какими субъектами внешнеторговой деятельности применяется по контрактам нормативный режим ОУП СЭВ?

9. С какими субъектами внешнеторговой деятельности применяется по контрактам факультативный режим ОУП СЭВ?

10. Могут ли участники ОУП СЭВ согласовать между собой иной юридический характер этого документа?

11. В каких случаях осуществляется во внешнеэкономических связях применение обычая?

12. К какому виду обычаев относятся Своды торговых портов и «Инкотермс»?

13. В каких случаях сторонами контракта подлежит применение «Инкотермс»?

14. В каких странах решение судов и арбитражных судов (в том числе и международных) является источником права?

15. В чем заключается основное значение судебной и арбитражной практики?

16. Может ли источником права выступать доктрина?

17. Можно ли говорить о комплексном характере правового регулирования отношений во внешней торговле?

2. ПОНЯТИЕ, СОДЕРЖАНИЕ, ВИДЫ ВНЕШНЕТОРГОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ. ОСНОВНЫЕ ЦЕЛИ И ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

Исторически понятие «внешняя торговля» связано с международным обменом товарами. Поэтому первоначально внешняя торговля определялась как совокупность товарных операций по экспорту и импорту. Поскольку внешняя торговля является частью экономики, то с ее развитием появляются и новые формы внешнеэкономических связей, особенно в сфере экономического и научно-технического сотрудничества с другими странами. Таким образом, следует исходить из понятия внешней торговли в широком смысле: помимо прямого обмена товарами в него включаются и обмен потребительными стоимостями в иных формах.

За период 1992–1995 гг. в целом завершилось формирование основ системы государственного регулирования внешнеэкономической деятельности. На смену тотальному контролю за внешнеэкономическими связями пришел механизм государственного регулирования таких связей с использованием инструментов и методов, традиционных для стран с рыночной экономикой.

В таких условиях со всей остротой встал вопрос о принятии закона, в котором нашли бы свое комплексное, системное закрепление правовые основы внешнеторговой деятельности с учетом общих принципов социальной и экономической политики, таможенного и валютно-финансового регулирования. В ряде зарубежных стран такие законы были приняты (например, Закон о торговле в США, Закон о контроле за валютными операциями и внешней торговлей в Японии и др.). Существовали они и в некоторых государствах СНГ (в частности, Закон Молдовы «Об основах внешнеэкономической деятельности» и т.п.).

8 декабря 2003 г. принят федеральный закон РФ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности», в котором определены основы государственного регулирования внешнеторговой деятельности, порядок ее осуществления российскими и иностранными лицами, права, обязанности и ответственность федеральных органов исполнительной власти РФ, органов исполнительной власти субъектов РФ и муниципальных образований в области внешнеторговой деятельности.

Целями настоящего Федерального закона являются:

- *обеспечение благоприятных условий для внешнеторговой деятельности.* Происходит по средствам принятия Правительством определенных мер, направленных на поддержание национальной экономики, в частности, путем снижения или отмены таможенных пошлин на товары, ввоз которых необходим для развития российской экономики, в то же время сохраняются высокие ставки на те товары, которые могут составить конкуренцию отечественным производителям. Кроме того, в интересах развития и укрепления международной экономической интеграции РФ создает с другими государствами таможенные союзы, зоны свободной торговли, заключает соглашения по торго-

экономическим вопросам, сотрудничеству в таможенной сфере и в нормотворческой деятельности путем развития внешнеторгового законодательства его гармонизации и унификации с общепринятыми международными нормами и практикой.

- *защита экономических и политических интересов РФ*. Представляет собой такое состояние российской экономики, которое гарантировало бы достаточный уровень социального, политического и оборонного существования и прогрессивного развития РФ, неуязвимость и независимость экономических интересов по отношению к возможным внешним и внутренним угрозам и воздействиям.

Внешнеторговая деятельность определяется в законе как «*деятельность по осуществлению сделок в области внешней торговли товарами, услугами, информацией и интеллектуальной собственностью*» (ст. 2).

Следует выявить основные признаки внешнеторговой деятельности:

1) это деятельность по осуществлению *торговых сделок*. Торговыми в российском праве признаются сделки, заключаемые лицами осуществляющие предпринимательскую (коммерческую) деятельность или с их участием. В месте с тем, участниками внешнеторговой деятельности могут быть в определенных случаях и лица, не являющиеся предпринимателями – физические лица. Основная цель этих сделок – систематическое получение прибыли.

2) это деятельность по осуществлению сделок *между лицами разной государственной принадлежности* (деятельность с участием иностранного элемента).

3) предметом этих сделок являются *товары, услуги, информация и интеллектуальная собственность*.

4) *пересечение товарами государственной границы* (экспорт и импорт).

Внешнеторговая деятельность осуществляется в соответствии с определенными *принципами*.

Принципы представляют собой исходные нормативно-руководящие начала в механизме государственного регулирования. Они гарантируют непрерывность и последовательность нормотворческого процесса, обеспечивают взаимосвязь внешнеторгового законодательства и внешнеторговой политики. Особую роль принципы играют в формировании судебной и административной практики, содействии отмене устаревших и принятию новых юридических норм, в толковании правовых актов и устранении пробелов в законодательстве.

Среди принципов государственного регулирования внешнеторговой деятельности выделяют *общие и специальные*.

К общим относятся: уважения прав и основных свобод человека, законности, федерализма, юридического равенства и судебной защиты субъективных прав и др.

К специальным:

- единство применения методов государственного регулирования внешнеторговой деятельности на всей территории РФ;

- единство системы государственного регулирования внешнеторговой деятельности;

- единство таможенной территории;
- обеспечение обороны страны и безопасности государства;
- равенство и недискриминация участников внешнеэкономической деятельности;
- защита государством прав и законных интересов участников внешнеэкономической деятельности;
- исключение неоправданного вмешательства государства или его органов во внешнеэкономическую деятельность и нанесения ущерба участникам внешнеэкономической деятельности и экономике РФ;
- обеспечение выполнения обязательств РФ по международным договорам РФ;
- взаимность в отношении другого государства (группы государств);
- обеспечение права на обжалование в судебном или ином установленном законом порядке незаконных действий (бездействий) государственных органов и должностных лиц, а также права на спаривание нормативных правовых актов РФ, ущемляющих право участника внешнеэкономической деятельности на осуществление внешнеэкономической деятельности.

Следует отметить, что все выше перечисленные специальные принципы государственного регулирования внешнеэкономической деятельности нашли свое закрепление в ст. 4 федерального закона «Об основах государственного регулирования внешнеэкономической деятельности».

Кроме того, внешнеэкономическая деятельность в России осуществляется в строгом соответствии и с учетом торговой политики. *Торговая политика* Российской Федерации является составной частью экономической политики РФ. Основной целью, которой является создание благоприятных условий для российских экспортеров, импортеров, производителей и потребителей товаров, услуг и реализуется с использованием методов государственного регулирования внешнеэкономической деятельности (ст. 12). Торговая политика РФ строится на основе соблюдения общепризнанных принципов и норм международного права, а также обязательств, вытекающих из международных договоров РФ.

Наряду с традиционной формой торговли в настоящее время потенциально стал возможен более широкий выбор *видов внешнеэкономической деятельности* (производственная и иная кооперация с иностранными субъектами хозяйственной деятельности; концессионная деятельность; лизинговые операции; посреднические операции; деятельность иностранных инвесторов, совместная предпринимательская деятельность с участием иностранных контрагентов и т. п.). Необходимо отметить, что в законе «Об основах государственного регулирования внешнеэкономической деятельности» отсутствует подробная регламентация и перечень видов внешнеэкономической деятельности, а дается лишь их общая ориентировка и отсылка к соответствующим правовым актам.

Наряду с понятием «внешнеэкономическая деятельность» часто стало применяться понятие **«внешнеэкономическая деятельность»**.

Понятие «внешнеэкономическая деятельность» появилось относительно недавно в середине 70-х гг. Это связано было с бурным развитием внешнеэко-

номических связей, направленных на установление и повышение эффективности торгово-экономического сотрудничества иностранными государствами, организациями и фирмами.

В связи с этим в законодательстве появился термин «внешнеэкономическая деятельность».

Под внешнеэкономической деятельностью, по мнению В. А. Мусина следует понимать деятельность, связанную с приобретением, изменением, или прекращением прав и обязанностей, обусловленных созданием, использованием или отчуждением материальных благ или иных результатов человеческой деятельности, в отношениях между лицами различной государственной принадлежности¹⁵.

Однако в настоящее время появилось и легальное определение данного понятия, которое закреплено в Федеральном законе РФ «Об экспортном контроле» от 18 июля 1999 г.¹⁶ в ст. 1. Так, *внешнеэкономическая деятельность – внешнеторговая, инвестиционная и иная деятельность, включая и производственную кооперацию в области международного обмена товарами, работами, услугами, информацией и результатами интеллектуальной деятельности (правами на них).*

Таким образом, законодатель исходит из широкого понятия внешнеэкономической деятельности как деятельности хозяйствующих субъектов, осуществляемой с субъектами других государств по всем формам международных экономических отношений (торговым, экономическим, научно-техническим, валютным, культурным и т. п.).

Внешнеэкономическая деятельность – это целое понятие, а внешнеторговая деятельность – ее часть, поскольку внешнеэкономический оборот осуществляется в основном на коммерческих (возмездных) началах, преобладает по объему, то соответственно эта деятельность является лишь разновидностью более общего понятия внешнеэкономической деятельности. Следовательно, понятие внешнеторговой деятельности уже понятия внешнеэкономической деятельности, так как последняя включает в себя наряду с внешнеторговой (предпринимательской) деятельностью, также деятельность в сфере международного общения, но не связанную с извлечением прибыли (например, межвузовские обмены студентами и преподавателями, гуманитарная помощь и другие благотворительные мероприятия).

В современных условиях международные отношения очень многообразны и уже не охватываются только внешней торговлей и связанными с ней сопутствующими операциями. Внешняя торговля это только часть разнообразных внешнеэкономических связей.

В настоящее время принят *федеральный закон РФ «О координации международных и внешнеэкономических связей субъектов РФ» от 2 декабря 1998 г.*

¹⁵ Коммерческое право : учебник / под ред. В. Ф. Попондопуло, В. Ф. Яковлевой. М., 2005. Ч. 2. С. 360–362.

¹⁶ Об экспортном контроле : федер. закон РФ от 18 июля 1999 г. № 183-ФЗ : (в ред. от 6 дек. 2011 г.) // Собр. законодательства РФ. 1999. № 30. Ст. 3774.

В соответствии со ст. 2 этого закона *под международными и внешнеэкономическими связями* субъектов РФ понимаются осуществляемые в торгово-экономической, научно-технической, экологической, гуманитарной, культурной и иных областях связи с иностранными партнерами.

Данный закон устанавливает общий порядок координации международных и внешнеэкономических связей субъектов РФ, содержит правовые гарантии обеспечения их прав и законных интересов при установлении и развитии международных и внешнеэкономических связей.

Органы государственной власти субъектов РФ имеют право на ведение переговоров и заключение с иностранными партнерами соглашений об осуществлении с ними внешнеэкономических связей. С этой целью они определяют процедуру заключения соглашений и обязаны заблаговременно уведомить об этом соответствующие федеральные органы исполнительной власти. Проект соглашения не позднее, чем за месяц до подписания представляется для согласования в МИД РФ, а при необходимости и в другие федеральные органы исполнительной власти. МИД РФ либо другой орган не позднее, чем за 20 дней после получения проекта указанного соглашения информирует заинтересованного субъекта о результатах рассмотрения. Если же возникнут какие-либо разногласия между ними, то в этом случае применяются согласительные процедуры. Завершающим этапом является регистрация соглашения в порядке, установленном Правительством РФ и их последующее опубликование.

Особо следует обратить внимание на то, что *соглашения об установлении международных и внешнеэкономических связей, заключаемые органами государственной власти РФ, независимо от формы, наименования и содержания не являются международными договорами* (ст. 7 Закона).

Кроме того, эти соглашения не могут содержать положения, противоречащие Конституции РФ, общепризнанным принципам и нормам международного права, международным договорам РФ, федеральному законодательству, договорам между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ о разграничении предметов ведения и полномочий, а также положения ущемляющие законные интересы другого субъекта РФ (п. 2 ст. 2 Закона).

Международно-хозяйственные и торгово-политические отношения реализуются посредством различных *организационных форм внешнеэкономических связей*:

- путем обмена товарами;
- специализации и кооперирования производства;
- научно-технического сотрудничества;
- оказания экономического и технического содействия;
- создания совместных предприятий;
- осуществление экологической, гуманитарной, культурной деятельности;
- и других форм экономического сотрудничества.

Контрольные вопросы

1. Что следует понимать под внешней торговлей?
2. Что представляет собой внешнеторговая деятельность?
3. Что является предметом внешнеторговой деятельности?
4. Какие признаки характеризуют внешнеторговую деятельность?
5. Назовите цели государственного регулирования внешнеторговой деятельности.
6. Что следует понимать под торговой политикой РФ?
7. В чем состоят принципы внешнеторговой деятельности?
8. Какие существуют виды внешнеторговой деятельности?
9. Что следует понимать под внешней торговлей?
10. Что является предметом внешнеторговой деятельности?
11. Что собой представляет внешнеэкономическая деятельность?
12. Как соотносятся понятия «внешнеторговая деятельность» и «внешнеэкономическая деятельность»?
13. Какие существуют организационные формы внешнеэкономических связей в сфере международных отношений?
14. Существует ли легальное определение понятий «внешнеторговая деятельность» и «внешнеэкономические связи»?
15. Как соотносятся между собой понятия «внешнеторговая деятельность», «внешнеэкономическая деятельность», «внешнеэкономические связи»?
16. Где дано определение понятий «внешнеторговая деятельность» и «внешнеэкономические связи»?
17. Какая существует процедура заключения соглашения по установлению международных и внешнеэкономических связей?
18. Какие существуют формы международного экономического сотрудничества?

3. ГОСУДАРСТВЕННО-ПРАВОВОЙ МЕХАНИЗМ РЕГУЛИРОВАНИЯ ВНЕШНЕТОРГОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

3.1. Понятие механизма регулирования и осуществления внешнеторговой деятельности в РФ и его обновление на современном этапе развития

Механизм регулирования и осуществления внешнеторговой деятельности представляет собой определенный круг государственных органов и иных организаций, содействующих развитию внешнеэкономических связей.

Под регулированием внешнеторговой деятельности следует понимать совокупность функций органов государственной власти и управления в области развития и упрочнения внешнеэкономических связей.

В связи с этим принято выделять три группы органов:

Первая группа – *федеральные органы исполнительной власти, выполняющие функции регулирования внешнеторговой деятельности*. К ним, в частности, относятся:

1. *Президент РФ* – определяет основные направления торговой политикой РФ; определяет порядок ввоза в РФ и вывоза из РФ драгоценных металлов, камней; устанавливает запреты и ограничения внешней торговли товарами, услугами и интеллектуальной собственностью в целях участия РФ в международных санкциях и т. д. (ст. 13 Федерального закона «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности»).

2. *Правительство РФ* – обеспечивает проведение в РФ единой торговой политики и осуществляет меры по ее реализации, принимает соответствующие решения и обеспечивает их выполнение; вводит количественные ограничения экспорта и импорта; устанавливает ставки таможенного тарифа; применяет специальные защитные меры, антидемпинговые меры и компенсационные меры при осуществлении внешней торговли; определяет порядок лицензирования сфере внешней торговли и порядок формирования и ведения банка выданных лицензий; устанавливает разрешительный порядок экспорта и (или) импорта отдельных видов товаров; утверждает товарную номенклатуру внешнеэкономической деятельности; в пределах своей компетенции проводит переговоры и подписывает международные договоры и т. д. (ст. 13 Федерального закона «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности»).

Вторая группа – *органы, непосредственно осуществляющие внешнеторговые операции*:

1. Ведущее место среди них занимает *Министерство промышленности и торговли РФ* (Минпромторг России). Оно регулирует вопросы соблюдения на внешнем рынке государственных интересов, осуществляет проведение единой торгово-экономической, валютной и ценовой политике на внешнем рынке в форме, прежде всего, методической помощи и информационного обеспечения, несет ответственность за развитие внешнеэкономических связей. В краях и об-

ластях образованы аппараты уполномоченных Минпромторга РФ для решения на местах различных вопросов внешнеэкономических связей.

2. Определенную роль в организации внешнеторговой деятельности играют *отраслевые федеральные министерства и федеральные службы и федеральные агентства*. В соответствии с возложенными на них функциями и в пределах своей компетенции они осуществляют управление внешнеторговой деятельностью по вопросам планирования, кредитования, налогообложения, ценообразования, научно-технического сотрудничества и т. п. Особое место среди них занимают в настоящее время – *Министерство иностранных дел РФ (МИД России), Министерство экономического развития РФ (Минэкономразвития России), Министерство финансов РФ (Минфин России), Федеральная служба по техническому и экспортному контролю (ФСТЭК России), Федеральная служба по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (Роспотребнадзор), Федеральная таможенная служба (ФТС России), Федеральное агентство по техническому регулированию и метрологии (Ростехрегулирование)*, и т. д.

3. Широкий круг вопросов по внешнеэкономическим связям решают *органы исполнительной власти субъектов РФ и муниципальных образований*. В частности, организуют внешнеэкономические связи и участвуют в них на принципах валютной самокупаемости; способствуют расширению внешнеэкономических связей предприятий, организаций и учреждений, расположенных на их территории, развитию экспортной базы и увеличению производства товаров для экспорта; заключают договоры с зарубежными партнерами на реализацию и приобретение продукции за счет имеющихся валютных средств или на иной основе; создают совместные предприятия; участвуют совместно с иностранцами в научных, культурных, туристических, физкультурно-оздоровительных центрах; организуют пограничную и прибрежную торговлю и т. д.

Наконец, важную роль в осуществлении внешнеэкономических связей играет третья группа органов – *организации, непосредственно осуществляющие и содействующие реализации внешнеторговой деятельности*¹⁷.

В настоящее время произошла коренная перестройка всего механизма регулирования и осуществления внешнеторговой деятельности в нашей стране.

Государства – члены Содружества Независимых Государств самостоятельно регулируют внешнеторговую деятельность, осуществляют квотирование и лицензирование внешнеэкономических операций в пределах согласованных квот, проводят политику в области иностранных инвестиций.

Процесс перестройки механизма регулирования и осуществления внешнеторговой деятельности займет определенное время, в течение которого неизбежно наряду с развитием новых, сохранение в соответствующих пределах и ныне действующих структур.

¹⁷ Эти субъекты будут подробно рассмотрены в разделе 4.

3.2. Методы и основные способы государственного регулирования внешнеторговой деятельности

Федеральные органы исполнительной власти осуществляют регулирование внешнеторговой деятельностью с помощью *правового, экономического, административного методов, запретов и ограничений внешней торговли услугами и интеллектуальной собственностью и мерами экономического и административного характера, способствующего развитию внешнеторговой деятельности.*

Правовой метод государственного регулирования призван обеспечить прочную правовую основу внешнеторговой деятельности. С этой целью разрабатываются и принимаются нормативные акты, которые устанавливают структуру органов государственного регулирования внешнеторговой деятельности и функции этих органов; правовое положение субъектов, уполномоченных к выходу на внешний рынок; правовой статус иностранных юридических лиц и граждан на территории нашего государства и коммерческих организаций с иностранными инвестициями (СП); правовой режим свободных экономических зон (СЭЗ); правовое регулирование отношений между российскими организациями в связи с экспортом и импортом товаров; порядок заключения и исполнения контрактов; порядок разрешения споров с участием иностранного партнера и другие вопросы, связанные осуществлением внешнеторговой деятельностью.

Экономический метод регулирования внешнеторговой деятельности предприятий, организаций призван путем стимулирования российских участников внешнеэкономических операций обеспечить реализацию внешнеэкономической стратегии государства. Они включают в себя: порядок установления внутренних цен на продукцию (услуги), поставляемую на экспорт и получаемую по импорту; налоговую политику; порядок образования, хранения и использования фондов предприятия; систему государственного кредитования в иностранной валюте; систему страхования экспортно-импортных операций; таможенную тарифную систему.

Административный метод регулирования внешнеторговой деятельности включает: лицензирование и запрет экспорта (импорта) определенных видов товаров и услуг; квотирование, т.е. ограничение экспорта и импорта в виде количественных или стоимостных квот на импорт или экспорт; приостановление операций участников внешнеэкономических связей, когда этого требует состояние платежных отношений, иные экономические и политические условия; декларирование товаров и иного имущества, перемещаемых через государственную границу.

Запреты и ограничения внешней торговли услугами и интеллектуальной собственностью определяет порядок, национальный режим внешней торговли услугами, интеллектуальной собственностью, а также особые виды запретов и ограничений внешней торговли товарами, услугами, интеллектуальной собственностью.

Меры экономического и административного характера, способствующие развитию внешнеторговой деятельности: кредитование участников внешнеторговой деятельности; функционирование системы гарантий и страхования экспортных кредитов; организация торговых выставок и ярмарок, специализированных симпозиумов и конференций; проведение рекламных и других кампаний по продвижению российских товаров, услуг, интеллектуальной собственности на мировые рынки; информационное обеспечение внешнеторговой деятельности; обеспечение благоприятных условий для доступа российских лиц на внешние рынки.

Следует иметь в виду, что иные методы государственно-правового механизма регулирования внешнеторговой деятельности не допускаются. Вместе с тем, законодатель предусматривает в ряде случаев *особые режимы осуществления внешнеторговой деятельности*, в частности, приграничную торговлю и свободные экономические зоны.

Основные способы государственного регулирования и контроля внешнего товарооборота

Существуют два основных способа государственного регулирования внешнеторговой деятельности:

1. *Таможенно-тарифное регулирование.* Осуществляется путем установления и определения таможенных тарифов и таможенных пошлин (регламентируется Таможенным кодексом РФ, Законом РФ «О таможенном тарифе», др.).

2. *Нетарифное регулирование (меры оперативного регулирования).* К ним относятся: лицензирование; квотирование; ограничение и запрещение внешне-торговых операций (ведение специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мер); правовые меры борьбы с недобросовестной конкуренцией; декларирование ввоза и вывоза товаров.

Рассмотрим каждую меру из приведенного перечня.

1. Лицензирование – разрешение уполномоченных на то государственных органов на совершение конкретных экспортно-импортных операций.

На территории России действует единый порядок лицензирования экспорта и импорта товаров, основу которого составляют единые перечни лицензируемых товаров и система выдачи лицензий.

Лицензирование осуществляется в следующих случаях:

- введение временных количественных ограничений на экспорт или импорт отдельных видов товаров;
- реализация разрешительного порядка экспорта или импорта отдельных видов товаров, которые могут оказать неблагоприятное воздействие на безопасность государства, жизнь и здоровье граждан, имущество физических и юридических лиц, государственное или муниципальное имущество, окружающую среду, жизнь и здоровье животных и растений;
- предоставление исключительного права на экспорт или импорт отдельных видов товаров;
- выполнение Российской Федерацией международных обязательств.

Лицензии выдаются субъектам хозяйственной деятельности, зарегистрированным на территории РФ, не зависимо от форм их собственности. Выдача лицензий осуществляется уполномоченным органом (Минпромторг России) через своих уполномоченных в регионах. Лицензии выдаются на бланках, изготовленных на специальной защищенной от подделок бумаге на основании заявлений, представленных на типовых бланках. Большинство из них выдаются после согласования с соответствующими министерствами и ведомствами или их территориальными органами.

Для получения лицензии заявитель представляет в лицензирующий орган следующие документы:

- заявление о предоставлении лицензии по установленной форме;
- копия договора (контракта), оформившего внешнеторговую сделку (в случае оформления разовой лицензии), заверенная подписью и печатью заверителя;
- копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе, заверенная подписью и печатью заявителя;
- другие документы, если они определены законодательством РФ.

Решение о выдаче лицензии или об отказе в выдаче лицензии принимается лицензирующим органом в срок до 20 дней со дня регистрации документов, представленных для регистрации. В случае принятия решения об отказе в выдаче лицензии уполномоченный орган выдает *уведомление об отказе в выдаче лицензии*, содержащее мотивированное обоснование отказа. Заявителю может быть отказано в выдаче лицензии по следующим основаниям:

- неправильное оформление заявления о предоставлении лицензии;
- сообщение недостоверных сведений;
- исчерпание квоты (при лицензировании в случае введения временных количественных ограничений на экспорт или импорт отдельных видов товара).

Различают три вида лицензий:

Разовую – выдается на основании договора (контракта), предметом которого является экспорт или импорт отдельного вида товара в определенном количестве. Срок действия данной лицензии не может превышать 1 год со дня ее выдачи.

Генеральную – выдается на основании решения Правительства, разрешающего экспорт или импорт отдельного вида товара в определенном количестве. Срок ее действия не может превышать 1 год со дня ее выдачи.

Исключительную – предоставляет исключительное право на экспорт и (или) импорт отдельного вида товара, определенное соответствующим федеральным законом.

В выданную лицензию не могут быть внесены какие-либо изменения, она лишь в исключительных случаях может быть *переоформлена*, а именно: для *юридического лица* в случаях – изменения организационно-правовой формы, наименования или места регистрации заявителя; для *индивидуального предпринимателя* в случаях – изменения фамилии, имени, отчества или его места жительства.

Лицензирующий орган может принять *решение о приостановлении действия выданной лицензии или об ее аннулировании*, когда имеет место, соответ-

ствующее заявление или нарушение лицензиатом условий лицензии. Уведомление о приостановлении действия выданной лицензии или об ее аннулировании направляется лицензиату и в Федеральную таможенную службу с обоснованием причин принятия такого решения.

За рассмотрение заявления о предоставлении лицензии, предоставлении лицензии и переоформление документа, подтверждающего наличие лицензии, уплачивается государственная пошлина в размерах, определяемых законодательством РФ. Решения и действия лицензирующего органа могут быть обжалованы в установленном порядке.

Лицензия служит основанием для проведения таможенного оформления лицензируемых товаров (работ, услуг). Лицензия *не подлежит передаче другим лицам*. Оригинал лицензии и заверенная копия лицензиатом копия лицензии предоставляется в таможенный орган РФ. Отсутствие лицензии является основанием для отказа в выпуске товаров таможенными органами РФ.

Министерство промышленности и торговли формирует и ведет федеральный банк выданных лицензий.

2. Квотирование – является одной из мер оперативного регулирования внешнеторговой деятельности, осуществляемой в целях сбалансированного развития внешнеэкономических связей, и совершенствования инструментов реализации внешнеэкономической политики страны и представляет собой ограничения экспорта и импорта товаров (работ, услуг).

Ограничения экспорта и импорта вводятся на определенные периоды времени по отдельным видам товаров (работ, услуг), странам и группам стран, в тех случаях, когда этого требуют состояние платежных отношений, иные экономические и политические условия, в частности, для регулирования спроса и предложения на внутреннем рынке страны; выполнения международных обязательств государства; достижения взаимовыгодных договоренностей на международных торговых переговорах; принятия ответных мер на дискриминационные акции иностранных государств и их союзов.

Распределение квот осуществляется, как правило, путем проведения конкурса или аукциона или в порядке фактического проведения операций по экспорту или импорту до суммарного исполнения квоты с предоставлением преимущественного права организациям-изготовителям. Порядок проведения конкурса или аукциона устанавливается Правительством РФ. Не допускается ограничения числа участников такого конкурса или аукциона и их дискриминации по признакам формы собственности, места регистрации, положения на рынке.

3. Ограничение и запрещение внешнеторговых операций. В соответствии с федеральными законами и международными договорами могут устанавливаться запреты и ограничения экспорта или импорта товаров (работ и услуг), исходя из национальных интересов, а именно:

- для соблюдения общественной морали и правопорядка;
- в целях охраны жизни и здоровья людей, охрану животного и растительного мира и окружающей среды в целом;

- для защиты культурных ценностей от незаконного вывоза, ввоза и передачи прав собственности на них;
- обеспечения национальной безопасности РФ;
- поддержания платежного баланса РФ и защиту внешнего финансового ее положения;
- выполнения международных обязательств РФ и т. д. (ст. 32 федерального закона «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности»).

Меры прямого ограничения экспорта (импорта), а также другие защитные меры вводятся с общепризнанными нормами международного права. В соответствии с российскими законами процедура их введения предусматривает следующие обязательные действия.

Во-первых, обязательно проводится расследование всех обстоятельств, связанных с ведением защитных мер. Расследованием занимается специальная комиссия при Правительстве РФ с привлечением необходимых организаций и специалистов. Расследование может быть начато на основании поручения Правительства РФ и (или) заявления органов исполнительной власти субъекта РФ и (или) заявления производителя или объединения производителей, чье совокупное производство подобных товаров или товаров, непосредственно конкурирующих импортируемыми, составляет более 50 % общего внутреннего производства таких товаров. Расследование проводится в течение не более двух месяцев со дня принятия заявления. О начале такого расследования уведомляется соответствующий орган иностранного государства или орган таможенной территории с указанием товара, доказательств наличия ущерба или угрозы его причинения, конкретной предлагаемой защитной меры, срока ее введения, а также готовности провести консультации по этим вопросам.

Во-вторых, по результатам проведенного расследования составляется доклад федерального органа исполнительной власти, ответственного за координацию внешнеэкономической деятельности.

Процедура введения защитных мер является гласной и предусматривает официальное опубликование решения Правительства РФ о введении защитной меры. Решения Правительства РФ принимаются и публикуются не позднее, чем за три месяца до введения такого ограничения с указанием общего количества и стоимости товаров, подпадающих под ограничение. Срок действия защитной меры, ее досрочная отмена или продление, а также все изменения устанавливаются Правительством РФ с учетом международных обязательств РФ.

Следует обратить внимание, что ограничение и запрещение внешнеторговых операций путем введения защитных, антидемпинговых и компенсационных мер в настоящее время детально регламентируется федеральными законами «О специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мерах при импорте товаров от 8 декабря 2003 г. : (в ред. от 11 июля 2011 г.) и «О специальных экономических мерах» от 30 декабря 2006 г.

4. Правовые меры борьбы с недобросовестной конкуренцией. Меры борьбы с недобросовестной конкуренцией устанавливаются законодатель-

ными актами (в частности, федеральными законами «О защите конкуренции», «О рекламе»).

Под недобросовестной конкуренцией принято понимать методы конкурентной борьбы, связанные с нарушением принятых на рынке норм и правил конкуренции¹⁸.

К числу видов недобросовестной конкуренции относятся: продажа по ценам ниже себестоимости; демпинг с целью подрыва позиций конкурента и дальнейшего вытеснения его с рынка; установления контроля над деятельностью конкурента с целью прекращения этой деятельности; злоупотребления господствующим положением на рынке; ложная информация и реклама, вводящая в заблуждение; недобросовестное копирование (имитация) товаров и продукции конкурентов; нарушение качества, стандартов и условий поставок товаров и услуг.

5. Декларирование ввоза и вывоза товаров (услуг). Данная мера оперативного регулирования была в обязательном порядке введена на территории РФ с 1 апреля 1989 г. декларирование осуществляется путем представления Федеральной таможенной службе РФ (ФТС РФ) грузовой таможенной декларации или товаросопровождающих документов. Контроль за конкретными операциями по декларированию грузов осуществляется ФТС РФ через сеть таможенных учреждений.

В процессе декларирования декларант обязан: представлять декларацию и декларируемый товар для таможенного контроля; оплачивать предусмотренные законодательством РФ таможенные пошлины и расходы за проведение таможенных процедур (таможенную очистку); представлять все сведения, необходимые для таможенного контроля.

Сведения, содержащиеся в грузовой таможенной декларации, являются официальными исходными данными для ведения государственной статистики внешнеэкономических связей.

Контрольные вопросы

1. Что следует понимать под государственным регулированием внешне-торговой деятельностью?
2. Кем осуществляется государственное управление внешнеторговой деятельностью?
3. Какие методы государственного регулирования внешнеторговой деятельности применяются?
4. Каким методам в настоящее время принадлежит приоритет?
5. Что собой представляет правовой метод?
6. Какими путями реализуется экономический метод?
7. Как осуществляется административное регулирование?
8. Что включают в себя меры оперативного регулирования?
9. Как осуществляется лицензирование внешнеторговой деятельности?

¹⁸ Пугинский Б. И. Коммерческое право России. М., 2005. С. 81–91.

10. Какие существуют виды лицензий?
11. Как оформляется разовая лицензия?
12. Как оформляется генеральная лицензия?
13. Как оформляется исключительная лицензия?
14. К какому методу государственного регулирования внешнеторговой деятельности относится квотирование?
15. Что представляет собой квотирование?
16. В каких случаях могут вводиться количественные ограничения?
17. К какому методу государственного регулирования внешнеторговой деятельности относится декларирование?
18. Каким государственным органом определяется порядок пропуска товаров через государственную границу?
19. К какому методу государственного регулирования внешнеторговой деятельности относится ограничение и запрещение экспортно-импортных операций?
20. Каким путем может осуществляться ограничение и запрещение внешнеторговых операций?
21. В каких случаях допускается переоформление лицензии?
22. Какие документы необходимо предоставить для получения лицензии?
23. В каких случаях осуществляется лицензирование?
24. В каких случаях может быть отказано в выдаче лицензии?
25. Кто принимает решение о приостановлении и аннулировании лицензии?
26. Можно ли передать лицензию другим лицам?
27. Ведется ли федеральный банк выданных лицензий?
28. Кто осуществляет формирование и ведение федерального банка выданных лицензий?
29. Какая процедура предусмотрена при введении ограничения и запрещения внешнеторговых операций путем введения защитных, антидемпинговых и компенсационных мер?
30. Что следует понимать под недобросовестной конкуренцией?
31. В каких случаях могут устанавливаться запреты и ограничения экспорта или импорта товаров (работ и услуг)?
32. Какие режимы следует отнести к особым режимам осуществления внешнеторговой деятельности?

4. ПРАВОВОЙ СТАТУС УЧАСТНИКОВ ВНЕШНЕТОРГОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

В соответствии с федеральным законом РФ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» участников (субъектов) внешнеторговой деятельности принято подразделять на три группы:

Первая группа – российские участники внешнеторговой деятельности. К ним относятся:

- *юридические лица*, созданные в соответствии с законодательством РФ;
- *физические лица, зарегистрированные в качестве индивидуального предпринимателя* соответствии с законодательством РФ;
- *физические лица*, имеющие постоянное или преимущественное место жительства на территории РФ, являющееся гражданином РФ;
- *физические лица (лица без гражданства)*, имеющее право постоянного проживания в РФ.

Вторая группа – иностранные участники внешнеторговой деятельности. К ним относятся:

- *юридические лица и организации в иной правовой форме*, гражданская правоспособность которых определяется по праву иностранного государства, в котором они учреждены;
- *физические лица – иностранные граждане*, гражданская правоспособность и дееспособность которых определяются по праву иностранного государства, гражданами которого они являются;
- *лица без гражданства*, гражданская дееспособность которых определяется по праву иностранного государства, в котором эти лица имеют постоянное место жительства.

Правом осуществления внешнеторговой деятельности обладают все российские лица, за исключением случаев, предусмотренных законодательством РФ. Иностранные лица участвуют во внешнеторговой деятельности на территории РФ в строгом соответствии с российским законодательством и нормами международного договора.

Третья группа – Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования.

В ведении Российской Федерации находятся следующие вопросы:

- формирование концепции и стратегии развития внешнеэкономических связей и основных принципов внешнеторговой политики РФ;
- обеспечение экономической безопасности, защита суверенитета и экономических интересов РФ;
- государственное регулирование внешнеторговой деятельности, финансовое, валютное, кредитное, таможенно-тарифное и нетарифное регулирование;
- разработка платежного баланса РФ;
- заключение международных договоров РФ в области внешнеэкономических связей;

- создание и функционирование торговых представительств РФ за рубежом, а также представительств РФ при международных экономических и научно-технических организациях;

- и другие вопросы, перечисленные в ст. 6 федерального закона РФ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности».

Субъекты РФ в пределах своей компетенции имеют право:

- осуществлять внешнеторговую деятельность на своей территории;
- формировать и реализовывать региональные программы внешнеторговой деятельности;

- проводить переговоры и заключать соглашения об осуществлении внешнеэкономических связей с субъектами иностранных государств;

- открывать представительства в иностранных государствах и т. д. (ст. 8 федерального закона РФ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности»).

Следует обратить внимание на то, что Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования осуществляют внешнеторговую деятельность непосредственно только в случаях, установленных законами и иными нормативными актами субъектов РФ.

Следует обратить внимание, что в юридической литературе субъектов внешнеторговой деятельности иногда классифицируют в зависимости от тех функций, которые они выполняют¹⁹. Эта классификация включает в себя:

1. Управление внешнеэкономическими связями:

- Президент РФ;
- Правительство РФ;
- Федеральные отраслевые министерства, федеральные службы и федеральные агентства.

2. Организации, осуществляющие внешнеэкономические связи:

- коммерческие юридические лица (хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, государственные муниципальные (унитарные) предприятия);

- некоммерческие юридические лица (потребительские кооперативы, религиозные организации (объединения), общественные организации (объединения), благотворительные и иные фонды и т. д.);

- индивидуальные предприниматели без образования юридического лица.

3. Организации, содействующие развитию внешнеэкономических связей:

- Торгово-промышленная палата РФ (ТПП); ТПП – является некоммерческой общественной организацией, объединяющей российские предприятия и российских предпринимателей. Правовая регламентация о ТПП закрепляется в Законе РФ «О торгово-промышленных палатах в РФ» от 7 июля 1993 г.²⁰. ТПП содействует развитию внешнеторговой деятельности путем организации торгово-промышленных выставок, конгрессов и симпозиумов, обобщения и распро-

¹⁹ Синецкий Б. И. Внешнеэкономические операции: организация и техника: учебник. М., 1989. С. 14–27.

²⁰ Ведомости Съезда Народных Депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1993. № 33. Ст. 1309.

странения справочных и информационных материалов об экономике и внешней торговле, участие в работе различных международных организаций, уделяют много внимания охране промышленной собственности, вопросам маркетинга и права, торговому мореплаванию, качеству экспортной и импортной продукции.

- Международный коммерческий арбитражный суд при ТПП (МКАС). МКАС является самостоятельным постоянно действующим арбитражным учреждением (третейским судом), осуществляющим свою деятельность в соответствии с Законом РФ «О международном коммерческом арбитраже» от 7 июля 1993 г.²¹. МКАС рассматривает по соглашению сторон споры из договорных и иных гражданско-правовых отношений, возникающие при осуществлении внешнеторговых и иных видов международных экономических связей, если коммерческие предприятия хотя бы одной из сторон спора находятся за границей, а также споры предприятий с иностранными инвестициями. Решения МАКС исполняются сторонами в определенные им сроки. Если срок не указан, то оно подлежит немедленному исполнению.

- Морская арбитражная комиссия при ТПП РФ (МАК); МАК является самостоятельным постоянно действующим арбитражным учреждением (третейским судом) и разрешает споры из отношений, возникающих из торгового мореплавания (морской перевозке грузов, морской буксировке, по лоцманской и ледовой проводке, спасению морских судов и т. п.). Правовая регламентация определяется «Положением о морской арбитражной комиссии при ТПП РФ»²²;

- практическая деятельность по развитию внешнеэкономических связей за рубежом осуществляется торговыми представительствами. Торгпредства представляют интересы государства в странах пребывания по всем вопросам внешней торговли и других видов внешнеторговой деятельности, содействуют развитию внешнеэкономических связей со странами пребывания, улучшению структуры взаимной торговли. Они осуществляют контроль за соблюдением государственных интересов всеми отечественными участниками внешнеэкономических связей, координирование их деятельности в стране пребывания и обеспечивают защиту интересов.

В настоящее время получают развития и такие формы организации внешнеэкономических связей, как различные объединения (ассоциации), региональные ассоциации делового сотрудничества (АДС), торговые дома и т. п. Они оказывают практическую помощь предприятиям, которые самостоятельно выходят на внешний рынок и не имеют опыта внешнеэкономической работы. АДС необходимы всем участникам внешнеторговой деятельности как источник информации по вопросам маркетинга, ценообразования, адаптации характеристик экспортных товаров, а также контроля их качества, упаковки в соответствии с требованиями конкретных рынков.

²¹ Ведомости Съезда Народных Депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1993. № 32. Ст. 1240.

²² Там же.

Контрольные вопросы

1. Кто может быть участником внешнеторговой деятельности?
2. Кто может быть иностранным участником внешнеторговой деятельности?
3. В каких только случаях РФ, субъекты РФ и муниципальные образования непосредственно могут осуществлять внешнеторговую деятельность?
4. Кто может быть российским участником внешнеторговой деятельности?
5. Кто непосредственно управляет внешнеторговой деятельностью?
6. Какие из перечисленных организаций содействуют осуществлению внешнеторговой деятельности?
7. Какие виды классификаций субъектов внешнеторговой деятельности существуют?
8. Какая компетенция предусмотрена федеральным законом для Президента РФ?
9. Какая компетенция предусмотрена федеральным законом для Правительства РФ?
10. Какой орган государственной власти непосредственно занимается осуществлением внешнеторговой деятельностью?
11. Перечислите, какие Федеральные отраслевые министерства, федеральные службы и федеральные агентства занимаются осуществлением внешнеторговой деятельностью?

5. ПРАВОВОЙ СТАТУС ИНОСТРАННЫХ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ НА ТЕРРИТОРИИ РОССИИ И КОММЕРЧЕСКИХ ОРГАНИЗАЦИЙ С ИНОСТРАННЫМИ ИНВЕСТИЦИЯМИ

5.1. Правовое регулирование иностранных инвестиций на территории Российской Федерации

Современные международные экономические отношения неотъемлемо включают зарубежные инвестиции как фактор интернационализации производства, развития промышленно-экономических связей между отдельными странами и группами стран, расширения кооперации и специализации производства. Перемещение элементов производительных сил отдельных стран за пределы национальных границ соответствует исторически сложившимся особенностям развития мировой экономики, особенностям развития отдельных регионов планеты. Поэтому в процессе интернационализации хозяйственной жизни все сильнее проявляются тенденции к межгосударственным взаимодействиям не только в сфере обращения и обмена, но и непосредственно в области производства продукции и связанных с этим процессом направлений.

Инвестиции – денежные средства, доли, акции, другие ценные бумаги, машины, оборудование, иное имущество (движимое, недвижимое), технологические разработки, интеллектуальная собственность, вкладываемые в объекты предпринимательской деятельности в целях получения прибыли и (или) достижения положительного социального эффекта.

Следовательно, **иностранные инвестиции** – это вложение *иностранного капитала* в объект предпринимательской деятельности в виде объектов гражданских прав, принадлежащих иностранному инвестору, если такие объекты гражданских прав не изъяты из оборота или не ограничены в обороте на территории РФ.

Следовательно, существенным в определении иностранных инвестиций является указание, что *объекты гражданских прав, вкладываемые в виде инвестиций, не должны быть изъяты из оборота либо ограничены в обороте*.

Все объекты гражданских прав делятся на полностью оборотоспособные, изъятые из оборота и объекты ограниченной оборотоспособности. В особую группу выделена земля и другие природные ресурсы. Изъятые из оборота объекты должны быть прямо указаны в законе. Пока такой закон не принят, действует общий перечень видов продукции (работ, услуг), изъятых из оборота, который утвержден Указом Президента РФ от 22 февраля 1992 г. № 179 «О видах продукции (работ, услуг) и отходов производства, свободная реализация которых запрещена»²³. В основном в данный перечень включены продукция, работы, услуги, имеющие оборонное значение и связанные с обеспечением здоровья и жизни граждан.

²³ Рос. газ. 1992. 16 марта.

Инвестиционная деятельность – это вложение инвестиций и осуществление практических действий по реализации инвестиций в целях получения прибыли и (или) достижения положительного социального эффекта.

Само инвестиционное сотрудничество можно толковать по-разному, в частности, как вид международных экономических отношений, включающий три типа инвестиций:

- реальные (долгосрочные вложения средств в отрасли материального производства), среди которых особо выделяются прямые инвестиции;
- финансовые (портфельные, охватывающие международную финансово-кредитную деятельность, включая операции с ценными бумагами);
- интеллектуальные (подготовка курсов, передача опыта, лицензий, ноу-хау, совместные научные разработки).

В экономической литературе существует и другая классификация инвестиций: прямые, портфельные, прочие.

Следует иметь в виду, что законодатель отдельно выделяет *прямые иностранные инвестиции*, поскольку именно они обеспечивают расширенное производство и поэтому представляют для экономики наибольший интерес. Основная цель правового регулирования заключается в создании благоприятного правового режима для прямых инвестиций путем определения мер государственной поддержки и государственных гарантий и рассчитаны на инвесторов, осуществляющих проекты, являющиеся приоритетными (суммарный объем иностранных инвестиций должен быть не менее 1 млрд р.) для страны или региона.

Прямой иностранной инвестицией признается приобретение иностранным инвестором не менее 10 процентов доли, долей (вклада) в уставном (складочном) капитале коммерческой организации, созданной или вновь создаваемой на территории РФ в форме хозяйственного товарищества или общества в соответствии с гражданским законодательством РФ; вложение капитала в основные фонды филиала иностранного юридического лица, создаваемого на территории РФ, осуществление на территории РФ иностранным инвестором как арендодателем финансовой аренды (лизинга) оборудования, указанного в Товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности Таможенного союза.

Таким образом, инвестиционное законодательство допускает смешение понятий «инвестиция», «вложение инвестиций», «инвестиционная деятельность». Так как некоторые вещи (объекты) могут являться как инвестициями, так и объектами инвестиционной деятельности.

Инвестиционную деятельность на территории РФ могут осуществлять следующие **группы инвесторов**:

– *иностранное юридическое лицо*, гражданская правоспособность которого определяется в соответствии с законодательством государства, в котором оно учреждено, и которое вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории РФ;

– *иностранная организация, не являющаяся юридическим лицом*, гражданская правоспособность которого определяется в соответствии с законодательством государства, в котором оно учреждено, и которое вправе в соответ-

ствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории РФ;

– *иностраннй гражданин*, гражданская правоспособность и дееспособность которого определяется в соответствии с законодательством государства его гражданства и который вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории РФ;

– *лицо без гражданства*, которое постоянно проживает за пределами РФ, гражданская правоспособность и дееспособность которого определяется в соответствии с законодательством государства его постоянного места жительства и которое вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории РФ;

– *международная организация*, которая вправе в соответствии с международным договором РФ осуществлять инвестиции на территории РФ;

– *иностраннне государства* в соответствии с порядком, определяемым федеральными законами.

Таким образом, в настоящее время на территории РФ созданы и действуют организационные, правовые, финансово-экономические и иные меры, направленные на стимулирование инвестиционной деятельности.

Правовое регулирование иностранных инвестиций на территории РФ осуществляется федеральным законом «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» от 9 июля 1999 г. (в ред. 6 дек. 2011 г.)²⁴, другими федеральными законами, иными нормативными правовыми актами и международными договорами РФ. Кроме того, субъекты РФ вправе принимать законы и иные нормативные правовые акты, регулирующие иностранные инвестиции, по вопросам относящимся к их ведению.

Федеральный закон «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» направлен на привлечение и эффективное использование в экономике РФ иностранных материальных и финансовых ресурсов, передовой техники и технологии, управленческого опыта, обеспечение стабильности условий деятельности иностранных инвесторов и соблюдения соответствия правового режима иностранных инвестиций нормам международного права и международной практике инвестиционного сотрудничества.

В связи с этим, настоящий закон регулирует *отношения только связанные с государственными гарантиями прав иностранных инвесторов* при осуществлении ими инвестиций на территории РФ.

Следовательно, данный федеральный закон *не распространяется на отношения, связанные с:*

- вложением иностранного капитала в банки и иные кредитные организации, а также страховые организации, которые регулируются соответственно законодательством РФ о банках и банковской деятельности и законодательством РФ о страховании;

²⁴ Об иностранных инвестициях в Российской Федерации : федер. закон РФ от 9 июля 1999 г. № 117-ФЗ : (в ред. от 6 дек. 2011 г.) // Собр. законодательства РФ. 1999. № 28. Ст. 3493.

- вложением иностранного капитала в некоммерческие организации для достижения определенной общественно полезной цели, в том числе образовательной, благотворительной, научной или религиозной, которые регулируются законодательством РФ о некоммерческих организациях;
- осуществлением деятельности резидентами особой экономической зоны: в промышленно-производственной, технико-внедренческой, туристско-рекреационной и портовой, поскольку регулируются законодательством РФ об особой экономической зоне.

5.2. Гарантии иностранных инвестиций на территории Российской Федерации

Понятие «*гарантия*» имеет различное значение в цивилистике и международном праве. В наиболее общем виде гарантия представляет собой систему обеспечения реализации законодательства. Международно-правовые гарантии представляют собой определенные обязательства государства по обеспечению прав иностранных субъектов при деятельности их на территории Российской Федерации.

Гарантии устанавливаются как в целях соблюдения соответствия правового режима иностранных инвестиций нормам международного права и международной практике инвестиционного сотрудничества, так и продиктованы участием России в международных соглашениях.

Проанализируем *весь комплекс гарантий*, предоставляемых иностранным инвесторам на территории РФ.

1. Иностранному инвестору предоставляется национальный правовой режим инвестиционной деятельности.

Определение правового режима инвестиционной деятельности является наиболее существенным условием большинства международных договоров в данной сфере деятельности. Международные соглашения, как правило, иностранному инвестору предоставляют право выбора между предоставлением национального режима или режима наибольшего благоприятствования. Вместе с тем, в мировой практике наиболее распространено предоставление иностранному инвестору национального правового режима инвестиционной деятельности во всей совокупности. Из предоставленного правового режима могут устанавливаться изъятия, как ограничительного характера, так и стимулирующего.

Изъятия *ограничительного характера* для иностранных инвесторов могут быть установлены федеральными законами только в той мере, в какой это необходимо целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Изъятия *стимулирующего характера* в виде льгот для иностранных инвесторов могут быть установлены в интересах социально-экономического развития РФ. Виды льгот и порядок их предоставления устанавливаются законодательством РФ. Так, Федеральный закон «Об иностранных инвестициях в Рос-

сийской Федерации» закрепляет предоставление иностранным инвесторам и коммерческим организациям с иностранными инвестициями, осуществляющий приоритетный инвестиционный проект, таможенных льгот. Также устанавливается возможность предоставления льгот и иных мер государственной поддержки иностранным инвесторам на региональном и местном уровнях. Данный закон ограничивает действия льгот и гарантий, предусмотренных для иностранных инвесторов, по отношению *к дочерним и зависимым обществам коммерческих организаций с иностранными инвестициями*. Налоговым кодексом РФ предусматривается ряд мер направленных на снижение налоговой нагрузки на иностранных инвесторов. ГК РФ определяет правовое положение коммерческих организаций с иностранными инвестициями.

2. Гарантия правовой защиты деятельности иностранных инвесторов на территории Российской Федерации.

Механизм правовой защиты инвестиций является одной из важнейших составляющих правового режима инвестиционной деятельности. Иностранному инвестору на территории РФ предоставляется *полная и безусловная защита прав и интересов*, которая обеспечивается федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также международными договорами РФ. Нарушение прав инвесторов является существенным препятствием инвестиционной активности.

Нарушение прав иностранных инвесторов можно подразделить на три группы:

- нарушение прав иностранных инвесторов противоправными действиями иных участников инвестиционной деятельности, связанных с ним договорными обязательствами;
- нарушение прав иностранных инвесторов противоправными действиями (бездействием) государственных и муниципальных органов, и их должностных лиц;
- нарушение прав иностранных инвесторов противоправными действиями иных лиц.

Основными формами защиты прав являются юрисдикционная и неюрисдикционная.

Юрисдикционная форма защиты прав предполагает защиту государственными или уполномоченными государством органами – в судебном или административном порядке.

Неюрисдикционная форма защиты прав осуществляется самостоятельными действиями уполномоченного лица – применением мер оперативного воздействия, обращением в третейский суд либо защитой общественными организациями.

Иностранный инвестор имеет право на возмещение убытков, причиненных ему в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, соответствии с гражданским законодательством РФ.

3. Гарантия использования иностранным инвестором различных форм осуществления инвестиций на территории Российской Федерации.

Иностранный инвестор имеет право осуществлять инвестиции на территории Российской Федерации *любых форм, не запрещенных законодательством РФ*, а именно:

- *приобретать ценные бумаги.* К ценным бумагам относятся: государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги и другие документы, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу ценных бумаг;

- *участвовать в приватизации.* **Под приватизацией государственного и муниципального имущества понимается** возмездное отчуждение имущества, находящегося в собственности Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, в собственность физических или юридических лиц.

Приватизация осуществляется на основе программы приватизации государственного имущества и в соответствии с основными направлениями внутренней политики РФ, определенными Президентом РФ, а также в соответствии с принятыми Правительством РФ программами социально-экономического развития РФ. Федеральным законом «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» не установлено ограничений на участие иностранного инвестора в приватизации, однако такие ограничения могут быть установлены различными нормативными правовыми актами в зависимости от объекта приватизации;

- *приобретать земельные участки, другие природные ресурсы, здания, сооружения и иное недвижимое имущество.* В соответствии с ГК РФ земля и другие природные ресурсы могут отчуждаться или переходить от одного лица к другому иными способами в той мере, в какой их оборот допускается законами о земле и других природных ресурсах (п. 3 ст. 129). Согласно ст. 130 ГК РФ, **к недвижимым вещам (недвижимое имущество, недвижимость)** относятся земельные участки, участки недр и все, что прочно связано землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе здания, сооружения объекты незавершенного строительства.

К недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты. Законом к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество.

Ограничения для иностранных инвесторов на использование данных объектов вводятся соответствующими федеральными законами.

4. Гарантия правовой защиты деятельности иностранных инвесторов на территории Российской Федерации.

Механизм правовой защиты инвестиций является одной из важнейших составляющих правового режима инвестиционной деятельности. На территории Российской Федерации иностранному инвестору предоставляется *полная и безусловная защита прав и интересов*, которая обеспечивается федеральными законами, иными нормативными правовыми актами РФ, а также международными договорами РФ.

Нарушение прав инвесторов является существенным препятствием инвестиционной активности и их можно подразделить на три группы:

- нарушение прав инвестора противоправными действиями иных лиц;
- нарушение прав инвестора иными участниками инвестиционной деятельности, связанными с инвестором договорными обязательствами;
- нарушение прав инвестора действием (бездействием) государственных и муниципальных органов, их должностных лиц.

Традиционно к основным формам защиты прав относят **юрисдикционную и неюрисдикционную**.

Юрисдикционная форма защиты прав предполагает защиту государственными или уполномоченными государством органами (защита в судебном, административном порядке).

Неюрисдикционная форма защиты прав осуществляется самостоятельными действиями управомоченного лица (меры оперативного воздействия, третейское судопроизводство, защита общественными организациями).

Иностранный инвестор имеет также *право на возмещение убытков*, причиненных ему результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, в соответствии с гражданским законодательством РФ (ст. 15, 16 ГК РФ).

5. Гарантия перехода прав и обязанностей иностранного инвестора другому лицу.

Иностранный инвестор в силу договора *вправе передать свои права* (уступить требования (*цессия*)) и обязанности (*перевести долг*), а на основании закона или решения суда *обязан передать свои права* (уступить требования) и обязанности (перевести долг) другому лицу в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации (гл. 24 ГК РФ перемена лиц в обязательстве устанавливает общие правила цессии и перевода долга).

Кроме того, Российская Федерация признает право требования по иностранным инвестициям, пострадавшим от политических факторов, т. е. **закрепляет принцип суброгации**.

Политические риски могут быть застрахованы специальными агентствами, создаваемыми различными государствами. Создаются данные агентства полностью или частично за счет средств государства. В большинстве экономически стабильных стран инвестор при намерении осуществлять инвестиции на территории другого государства страхует свое капиталовложение таких агентствах. В случае если инвестор лишается своего капиталовложения либо несет ущерб, то он может рассчитывать на получение компенсации от застраховавшего его агентства. Агентство, выплатив компенсацию, в свою очередь, вступает в права инвестора и получает право предъявления требований к иностранному государству.

Нормативными правовыми актами РФ не определено, что следует относить к *политическим рискам*. Вместе с тем, в Сеульской конвенции 1985 г. об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций дается перечень и содержание некоммерческих рисков, в частности, к ним относятся перевод валюты, война и гражданские беспорядки, экспроприация или аналогичные

меры и т. д. Данная конвенция была Россией ратифицирована (постановление ВС РФ от 22 дек. 1992 г. № 4186-1).

6. Гарантия компенсации при национализации и реквизиции имущества иностранного инвестора или коммерческой организации с иностранными инвестициями.

Имущество иностранного инвестора или коммерческой организации с иностранными инвестициями не подлежит принудительному изъятию, в том числе национализации, реквизиции, за исключением случаев и по основаниям, которые установлены федеральным законом или международным договором РФ. Следовательно, данная гарантия направлена на защиту собственности иностранного инвестора.

В соответствии со ст. 242 ГК РФ *реквизиция* – это принудительное изъятие у собственника имущества в порядке и на условиях, которые установлены законом, с выплатой ему стоимости имущества. Такое изъятие может быть произведено в интересах общества по решению государственных органов случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотий и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер. Оценка, по которой собственнику возмещается стоимость реквизируемого имущества, может быть оспорена в суде. Лицо, имущество которого реквизировано, вправе при прекращении действия обстоятельств, в связи с которыми произведена реквизиция, требовать по суду возврата ему сохранившегося имущества. Таким образом, реквизиция может быть произведена в определенных гражданским законодательством случаях и может носить временный характер.

Национализация – это обращение в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц (ст. 235 ГК РФ). Национализация производится на основании закона с возмещением стоимости этого имущества и других убытков в порядке установленном ст. 306 ГК РФ (в случае принятия Российской Федерацией закона, прекращающего права собственности, убытки, причиненные собственнику в результате принятия этого акта, в том числе стоимость имущества, возмещаются государством). Споры о возмещении убытков разрешаются судом. Основания проведения национализации не закреплены законодательно. Как правило, она проводится в качестве экстренной меры для спасения экономики при кризисных явлениях, войнах и т. п.

Гражданское законодательство, помимо указанных способов принудительного изъятия имущества, предусматривает также и конфискацию (ст. 243 ГК РФ). *Конфискация* – это безвозмездное изъятие имущества у собственника по решению суда в виде санкции за совершение преступления или иного правонарушения в случаях, предусмотренных законом. В случаях предусмотренных законом, конфискация может быть произведена в административном порядке. Решение о конфискации, принятое в административном порядке, может быть оспорено в суде.

Следует иметь в виду, что в международных соглашениях применяется понятие «*экспроприация*», которое объединяет различные способы изъятия имущества у собственника государством (реквизицию, национализацию, конфискацию).

7. Гарантия от неблагоприятного изменения для иностранного инвестора или коммерческой организации с иностранными инвестициями законодательства Российской Федерации.

Стабильность российского законодательства является необходимым условием привлечения инвестиций в Россию. Эта гарантия, прежде всего и направлена на создание стабильности законодательства для иностранного инвестора. Законодательное закрепление неприменения к инвестору ухудшающих его положение изменений в правовом режиме его деятельности имеет название *«стабилизационная оговорка»* либо *«дедушкина оговорка»*. Закрепление в национальном инвестиционном законодательстве данной оговорки соответствует практике международного сотрудничества в этой сфере. Соблюдения принципа предоставления стабильности законодательства принимающей страной является необходимым условием формирования положительного инвестиционного имиджа на международном уровне.

Гарантия от неблагоприятного изменения законодательства предоставляется в отношении новых федеральных законов и иных нормативных правовых актов РФ, изменяющих размеры ввозных таможенных пошлин (за исключением таможенных пошлин, вызванных применением мер по защите экономических интересов РФ при осуществлении внешней торговли товарами в соответствии с законодательством РФ), федеральных налогов (за исключением, акцизов, налога на добавленную стоимость на товары, производимые на территории РФ) и взносов в государственные внебюджетные фонды (за исключением взносов в Пенсионный фонд РФ).

Также гарантия неприменения неблагоприятных изменений касается изменений и дополнений в действующие нормативные правовые акты аналогичного действия, а также приводящие к увеличению совокупной налоговой нагрузки на деятельности иностранного инвестора либо устанавливающие режим запретов и ограничений отношении иностранных инвестиций в РФ.

Механизм применения иностранным инвестором стабилизационной оговорки предусматривает принятие решения Правительства РФ о признании инвестиционного проекта приоритетным и включение его в перечень приоритетных проектов. Данный проект должен быть зарегистрирован Министерством экономического развития России.

Срок, в течение которого иностранный инвестор может применять стабилизационную оговорку, связан со сроком окупаемости инвестиционного проекта, но не может составлять более чем 7 лет.

8. Гарантия использования на территории Российской Федерации и перевода за пределы Российской Федерации доходов, прибыли и других правомерно полученных денежных сумм.

Иностранный инвестор после уплаты предусмотренных законодательством РФ налогов и сборов имеет право на свободное использование доходов и прибыли на территории РФ, а также на беспрепятственный перевод за пределы РФ доходов, прибыли и других правомерно полученных денежных сумм в иностранной валюте в связи с ранее осуществленными ими инвестициями, в том числе: доходов от дивидендов, процентов, компенсаций и т. п.

9. Гарантия права иностранного инвестора на беспрепятственный вывоз за пределы Российской Федерации имущества и информации в документальной форме или в форме записи на электронных носителях, которые были первоначально ввезены в Российскую Федерацию в качестве иностранной инвестиции.

Иностранный инвестор, который первоначально ввез в Российскую Федерацию имущество и информацию в документальной форме или в форме записи на электронных носителях в качестве иностранной инвестиции, имеет право на беспрепятственный (без квотирования, лицензирования и применения к нему других мер нетарифного регулирования внешнеторговой деятельности) вывоз указанных имущества и информации за пределы Российской Федерации. Факт вложения имущества и информации в качестве иностранной инвестиции должен быть подтвержден учредительными документами коммерческой организацией с иностранными инвестициями, положением о филиале, инвестиционном оглашении либо другими документами.

10. Льготы, предоставляемые иностранному инвестору и коммерческой организации с иностранными инвестициями, по уплате таможенных платежей.

Льготы по уплате таможенных платежей предоставляются иностранным инвесторам и коммерческим организациям с иностранными инвестициями при осуществлении ими приоритетного инвестиционного проекта в соответствии с таможенным законодательством Таможенного союза, международными договорами государств-членов Таможенного союза, законодательством Российской Федерации о таможенном деле и законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

11. Льготы и гарантии, предоставляемые иностранному инвестору субъектами Российской Федерации и органами местного самоуправления.

Субъекты Российской Федерации и органы местного самоуправления в пределах своей компетенции могут предоставлять иностранному инвестору льготы и гарантии, осуществлять финансирование и оказывать иные формы поддержки инвестиционного проекта, осуществляемого иностранным инвестором за счет средств бюджетов субъектов РФ и местных бюджетов, а также внебюджетных средств.

12. Гарантия обеспечения надлежащего разрешения спора, возникшего в связи с осуществлением инвестиций и предпринимательской деятельности на территории Российской Федерации иностранным инвестором.

Спор, иностранного инвестора, возникшего в связи с осуществлением инвестиций и предпринимательской деятельности на территории Российской Федерации, разрешается в соответствии с международными договорами РФ и федеральными законами в суде или в арбитражном суде либо в международном арбитраже (третейском суде).

Таким образом, выбор зависит от характера спора, статуса иностранного инвестора, а также от соответствующей оговорки в соглашении между участниками инвестиционных отношений.

Иностранный инвестор на территории РФ помимо льгот и гарантий обязан также нести, возложенные на него законодательством РФ, **соответствующие обязанности.**

Законодатель выделяет *определенный круг обязанностей иностранных инвесторов при осуществлении ими инвестиционной деятельности.*

1. Обязан соблюдать антимонопольное законодательство РФ и не допускать недобросовестной конкуренции и ограничительной деловой практики

Антимонопольное законодательство РФ основывается на Конституции РФ, Гражданском кодексе РФ и состоит из Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»²⁵, иных федеральных законов, регулирующих отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции (например, «Об акционерных обществах», «О естественных монополиях» и др.).

Федеральный закон «О защите конкуренции» определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции и регулирует отношения с участием как отечественных, так и иностранных лиц.

Конкуренция определяется законодательством как соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Недобросовестная конкуренция – любые действия хозяйствующих субъектов (групп лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, обычаям, требованиям порядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Монополистическая деятельность – это злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействия), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью.

Законодатель *конкретизирует, какие действия следует считать недобросовестной конкуренцией*, а именно:

1. Распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации.

2. ведение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

²⁵ О защите конкуренции : федер. закон РФ от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ : (в ред. от 6 дек. 2011 г.) // Рос. газ. 2006. 29 июля.

3. Некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами.

4. Продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

5. Незаконное получение, использование, разглашение информации, составляющей коммерческую, служебную или иную охраняемую законом тайну.

Иностранный инвестор обязан также соблюдать **ограничительную деловую практику**, в том числе путем создания на территории РФ коммерческой организации с иностранными инвестициями или филиала иностранного юридического лица для производства какого-либо пользующегося повышенным спросом товара, а затем самоликвидации в целях продвижения на рынок аналогичного товара иностранного происхождения, а также посредством злостного соглашения о ценах или о распределении рынков сбыта либо об участии в торгах (аукционах, конкурсах).

Функции контроля за соблюдением антимонопольного законодательства Правительством РФ возложены на Федеральную антимонопольную службу, которая является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти в этой сфере.

2. Иностранный инвестор обязан осуществлять имущественное страхование.

Одной из характерных особенностей инвестиционной деятельности является ее рискованность, поскольку основная цель этой деятельности – получение прибыли или достижение иного полезного эффекта, то основные риски – это риски неполучения прибыли, утраты вкладываемого капитала и т. п. Поэтому *инвестиции должны быть застрахованы*. Выбор соответствующего вида страхования зависит от предлагаемого страховыми компаниями набора страховых продуктов. ГК РФ предусматривает имущественное страхование для возмещения или гибели либо повреждения имущества (ст. 929, ст. 930).

В настоящее время, помимо видов страхования, используемых участниками хозяйственного оборота, широко используется практика страхования иностранных инвестиций *различными специализированными агентствами*. Такие агентства существуют во многих экономически стабильных странах и создаются государствами.

Как правило, такие агентства предоставляют возможность страхования от некоммерческих рисков при осуществлении капиталовложений в другой стране. Кроме того, агентства могут предоставлять займы на инвестиционные цели и оказывать различные консультативные услуги.

5.3. Правовой режим деятельности коммерческих организаций с иностранными инвестициями (совместные предприятия)

В современных условиях экономические отношения перерастают традиционные рамки внешнеторговых сделок и характеризуются появлением новых форм сотрудничества, дающих возможность полнее использовать международное разделение труда. К ним относятся и коммерческие организации с иностранными инвестициями, включающие в себя понятие *совместное предприятие*, где доли уставного капитала, принадлежат разным партнерам.

Совместные предприятия как форма экономических межгосударственных отношений закономерно развиваются в ходе эволюции мирохозяйственных связей, что объясняется их преимуществом по сравнению с другими формами промышленного сотрудничества. К основным ученым-исследователям данной проблемы относят:

- «возможность комплексного использования усилий партнеров по взаимодействию во всех предпроизводственных, производственных и сбытовых сферах»;
- обеспечение полновесного контроля со стороны партнеров за цепочкой процессов от производства, снабжения до сбыта и управления;
- объединение и концентрация наиболее сильных взаимодополняющих элементов со стороны партнеров.

Сам термин «*совместное предприятие*» возник по аналогии с английским «*joint venture*», которым обозначался этот тип предприятий на западе. Это обозначение возникло в Великобритании для определения объединений «Мерчант Венчерс», «Джентлмен Адвенчерс», занимающихся торговлей в 16–17 вв. «Адвенчерс» (*adventures*) – объединения, сфера деятельности которых распространялась на совместную закупку и обращение товаров с их перепродажей и разделением рисков среди партнеров.

В исследованиях ученых на данную тему не существует единого мнения по поводу обозначения этого типа предприятий. В специализированной экономической и юридической литературе распространены различные термины – «*совместные предприятия*», «*смешанные предприятия*», «*совместные компании*», «*предприятия участием иностранного капитала*». В ряде южно-азиатских стран совместные предприятия получают названия коммандитных товариществ.

Термином «*совместное предпринимательство*» в современной западной экономической литературе обозначаются различные формы межфирменного сотрудничества или кооперации. В международном бизнесе термин «*кооперативное предприятие*» используется как определение альтернативы находящегося в полной собственности зарубежного филиала компании: сюда входят совместные предприятия, соглашения о сотрудничестве, в частности, в области технологий, маркетинга, управления (менеджмента), в области научных исследований.

Действующее российское законодательство, в частности, федеральный закон «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» эти предприятия именует как *коммерческие организации с иностранными инвестициями*.

В соответствии с российским законодательством иностранный инвестор может приобрести долю в уже действующем российском юридическом лице либо создать новое (самостоятельное или с партнерами) или филиал существующего иностранного юридического лица.

Организация как со 100-процентными иностранными инвестициями, так и с долевым иностранным участием может быть создана в любой организационно-правовой форме, предусмотренной ГК РФ. Выбор организационно-правовой формы юридического лица может быть обусловлен видом осуществляемой или предполагаемой деятельности, лицензионными требованиями, размером инвестиций, числом учредителей (партнеров), структурой капитала и некоторыми иными факторами. Наиболее распространенными формами являются хозяйственные товарищества и общества. Ни каких ограничений по избранию иностранным инвестором иных организационно-правовых форм не существует.

Коммерческие организации с иностранными инвестициями получает такой статус со дня вхождения в состав ее участников иностранного инвестора. Создание и ликвидация коммерческой организации с иностранными инвестициями осуществляется на условиях и в порядке, которые предусмотрены Гражданским кодексом РФ и другими федеральными законами. Коммерческая организация с иностранными инвестициями является юридическим лицом. Государственная регистрация данной организации проводится в соответствии с федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц».

Порядок регистрации коммерческих организаций с иностранными инвестициями не имеет значительных отличий от регистрации российских юридических лиц, но вместе с тем, имеет ряд особенностей.

В частности, при регистрации организации с иностранными инвестициями предоставляется расширенный перечень документов по сравнению с российскими организациями (например, выписка из реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения или иное равное по юридической силе доказательство юридического статуса иностранного юридического лица – учредителя). Также подлежат государственной регистрации изменения и дополнения, вносимые в учредительные документы иностранных юридических лиц, их филиалов и сведения об их ликвидации.

Регистрация коммерческих организаций с иностранными инвестициями и ведение Государственного реестра осуществляется Федеральной налоговой службой (ФНС) и ее территориальными органами. В случае не предоставления для государственной регистрации документов либо предоставление документов ненадлежащий государственный орган допускается отказ в государственной регистрации. Решение об отказе в государственной регистрации может быть обжаловано в судебном порядке.

Иностранное юридическое лицо в целях осуществления своей деятельности на территории РФ может создать филиал. Филиал иностранного юридического лица не является юридическим лицом, и наделяется имуществом создавшего его юридического лица, и действует на основании утвержденного положения. Государственный контроль за созданием, деятельностью и ликвидацией

филиала иностранного юридического лица проводится Правительством РФ посредством его аккредитации. Филиал иностранного юридического лица имеет право заниматься предпринимательской деятельностью на территории РФ со дня его аккредитации. Филиалу иностранного юридического лица может быть отказано в аккредитации в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Контрольные вопросы

1. Какие отношения регулируются ФЗ РФ «Об иностранных инвестициях РФ»?
2. Какие отношения не регулируются ФЗ РФ «Об иностранных инвестициях РФ»?
3. Кто может быть иностранным инвестором?
4. Что следует понимать под иностранными инвестициями?
5. Что могут включать в себя объекты иностранных инвестиций?
6. Что такое инвестиционная деятельность?
7. Как осуществляется правовое регулирование иностранных инвестиций на территории РФ?
8. Могут ли субъекты РФ принимать законы и иные нормативные правовые акты, регулирующие иностранные инвестиции?
9. Какой правовой режим деятельности иностранных инвестиций установлен на территории РФ?
10. Могут ли быть установлены изъятия ограничительного характера для иностранного инвестора?
11. Какая защита прав и интересов предоставляется иностранным инвесторам на территории РФ?
12. Что возмещается иностранному инвестору в случае национализации и реквизиции?
13. Какая терминология для определения совместной иностранной деятельности применяется российским законодательством?
14. В каких формах осуществляется деятельность иностранных инвесторов на территории РФ?
15. Какой установлен порядок создания, ликвидации коммерческих организаций с иностранными инвестициями?
16. С какого момента российская организация получает статус коммерческой организации с иностранными инвестициями?
17. Какие признаки характеризуют совместное предприятие?
18. Пользуются правовой защитой и льготами на территории России дочерние и зависимые общества с иностранными инвестициями?
19. Имеют ли право субъекты РФ и органы местного самоуправления предоставлять иностранному инвестору льготы и гарантии?
20. Какие обязанности возложены на иностранного инвестора ФЗ «Об иностранных инвестициях в РФ»?

21. Что такое ограничительная деловая практика?
22. Какой порядок предусмотрен для создания иностранным юридическим лицом филиала на территории РФ?
23. Кто осуществляет контроль за деятельностью коммерческих организаций с иностранными инвестициями?
24. С какого момента филиала иностранного юридического лица имеет право заниматься предпринимательской деятельностью?
25. В каких случаях филиалу иностранного юридического лица может быть отказано в аккредитации?
26. Является ли коммерческая организация с иностранными инвестициями юридическим лицом?
27. В каком порядке и кто осуществляет государственную регистрацию коммерческих организаций с иностранными инвестициями?
28. В каком порядке осуществляется аккредитация филиала иностранного юридического лица?
29. Является ли филиал иностранного юридического лица юридическим лицом?
30. Кто наделяет имуществом филиал иностранного юридического лица?
31. На основании, какого документа осуществляется деятельность филиала иностранного юридического лица?
32. Кто осуществляет государственный контроль за созданием, деятельностью и ликвидацией филиала иностранного юридического лица?
33. В каких случаях филиалу иностранного юридического лица может быть отказано в аккредитации?
34. Имеет ли право филиал иностранного юридического лица заниматься предпринимательской деятельностью на территории РФ?
35. Предусмотрен ли особый порядок государственной регистрации коммерческих организаций с иностранными инвестициями?
36. Подлежат ли государственной регистрации изменения и дополнения, вносимые в учредительные документы иностранных юридических лиц, их филиалов и сведения об их ликвидации?

6. ПРАВОВОЙ РЕЖИМ СВОБОДНЫХ ЭКОНОМИЧЕСКИХ ЗОН В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

6.1. Понятие и создание свободных экономических зон, особенности их правового регулирования в России

В целях обеспечения перехода на рыночную экономику, ускоренного решения задач социально-экономического развития в стране, привлечения иностранного капитала, передовых зарубежных технологий, увеличения экспортного потенциала страны, на ее территории создаются *свободные экономические зоны (СЭЗ)*.

СЭЗ – это ограниченные территории, в которых действуют особо льготные экономические условия для иностранных и отечественных предпринимателей.

СЭЗ можно рассматривать как *самостоятельный правовой институт*, объединяющий правовые нормы, регулирующие общественные отношения в области создания, функционирования и прекращения деятельности специальных территориальных образований. Институт СЭЗ включает совокупность элементов, участвующих в создании общественного продукта и распределения его стоимости в денежной форме в целях воспроизводства жизнедеятельности на определенной территории. Его субъектами выступают:

- предприятия и организации различных сфер деятельности (резиденты и нерезиденты СЭЗ), создающие и потребляющие товары и услуги на территории СЭЗ;
- физические лица как наемные работники резидентов и нерезидентов СЭЗ;
- органы управления СЭЗ (администрация СЭЗ);
- государство (совокупность государственных учреждений различного уровня).

Каждый из названных субъектов выполняет определенные функции. Так, предприятия и организации создают продукт в виде товаров или услуг, которые посредством обмена принимают денежную форму и подлежат распределению между всеми субъектами системы. Физические лица являются субъектами наемного труда для предприятий. Органы управления СЭЗ и государство определяют правила функционирования и порядок административно-правового и финансового регулирования деятельности остальных субъектов СЭЗ.

Объектом правового регулирования института свободных экономических зон выступают общественные отношения, возникающие при осуществлении финансово-экономической деятельности СЭЗ, а также порядок территориально-организационного устройства и функционирования зон.

Вопросы создания и развития СЭЗ тесно связаны с развитием международной торговли и международным разделением труда.

Мировой практике известны различные виды свободных экономических зон: свободные торговые зоны, свободные порты, экспортно-промышленные, технологические (технополисы), комплексные и др.

Свободные торговые зоны – это территории, функции которых сводятся в основном к ввозу, хранению, сортировке, упаковке и перевалке товаров без их дополнительной обработки.

Промыленно-производственные (экспортно-промышленные) зоны основываются на производственной деятельности и всех, связанных с ней функциях. Они распространены в новых индустриальных странах, ориентированных на экспорт. Продукция, выпускаемая в этих зонах, отличается высокой конкурентоспособностью и низкими экспортными ценами.

Технико-внедренческие (технологические (технополисы) зоны осуществляют разработку принципиально новых технологий, материалов и товаров, организуют экспериментальное производство. В последние годы получили распространения технополисы и технопарки как территории с концентрацией исследовательских, проектных, научно-производственных фирм, пользующихся особой государственной поддержкой и льготами. Они создаются на базе университетов или других учебных или научных учреждений.

Комплексные зоны сочетают в себе признаки двух и более типов СЭЗ. Примерами таких СЭЗ являются особые экономические районы и прибрежные города (Китай), зоны обработки информации (Ямайка) и др.

В законодательстве России понятие «свободные экономические зоны» «зоны свободного предпринимательства» используются как тождественные понятия.

Целесообразность создания на территории нашей страны зон свободного предпринимательства была предусмотрена постановлением Совета Министров СССР от 2 декабря 1988 г. № 1405 «О дальнейшем развитии внешнеэкономической деятельности государственных, кооперативных и иных общественных предприятий, объединений и организаций».

Постановлением Верховного Совета РСФСР от 14 июля 1990 г. «О создании зон свободного предпринимательства» были приняты предложения Ленинградского и Выборгского городских, Приморского краевого, Калининградского, Сахалинского и Читинского областных Советов народных депутатов об объявлении их территорий зонами свободного предпринимательства.

Постановлением Совета Министров РСФСР от 23 ноября 1990 г. «О первоочередных мерах по развитию свободной экономической зоны в районе г. Находки» (СЭЗ «Находка») Приморского края утверждено *Положение о свободной экономической зоне в районе г. Находки Приморского края*, которое определяет правовой статус и правовые основы хозяйственной деятельности в СЭЗ г. Находки.

Распоряжением председателя Верховного Совета РСФСР от 12 мая 1991 г. статус зоны свободного предпринимательства (СЭЗ) предоставлен г. Ленинграду (Санкт-Петербургу) и г. Выборгу, а постановлением Совета Министров РСФСР от 11 июня 1991 г. утверждены *Положения о зонах свободного предпринимательства в этих регионах*.

По инициативе республиканских и местных органов управления, правительств республик, краевых, областных исполнительных комитетов Совета народных депутатов СЭЗ создавались в различных регионах страны.

Свободные экономические зоны на территории РФ созданы на Сахалине (СЭЗ «Сахалин») – постановлением Президиума Верховного Совета РСФСР от 27 мая 1991 г., в Калининградской области (СЭЗ «Янтарь») – распоряжением председателя Верховного Совета РСФСР от 3 июня 1991 г., в Кемеровской области (СЭЗ «Кузбасс») – распоряжением председателя Верховного Совета РСФСР от 7 июня 1991 г. Кроме того, приняты федеральные законы РФ «Об особой экономической зоне в Калининградской области» от 10 января 2006 г. (в ред. от 15.05.2007 г.), «О Центре международного бизнеса «Ингушетия» от 30 января 1996 г. и «Об особой экономической зоне в Магаданской области» от 31 мая 1999 г. (в ред. от 24.07.2007 г.).

История свободных экономических зон начинается с 1510 г., когда испанский конквистадор Васко Нуньес де Бальбоа высадился на панамском побережье, разделяющем два океана, и основал со своими товарищами «коммерческие порты». Именно здесь впервые в мире был учинен таможенный досмотр. В настоящее время СЭЗ существуют в государствах различных по уровню и характеру экономического развития. Наибольшим динамизмом процесс создания СЭЗ характеризуется в развивающихся странах. Сегодняшняя практика мирового хозяйства насчитывает около 30 разновидностей СЭЗ. Для того чтобы ориентироваться в многообразии СЭЗ необходимо четко представлять себе, какой смысл вкладывается в данную категорию.

В самом общем виде **свободные экономические зоны** – это ограниченные территории, города, морские и авиационные порты, в которых действуют особые льготные условия для национальных и иностранных предпринимателей, способствующие решению внешнеторговых, общеэкономических и иных задач.

В российском законодательстве пока до сих пор нет определения понятия свободная экономическая зона.

Поэтому следует обратиться к нормам международного права, в частности, к *Киотской конвенции «Об упрощении и гармонизации таможенных процедур» 1973 г.*, которая ***под СЭЗ понимает часть территории единого государства, на которой везенные товары обычно рассматриваются как объекты, находящиеся за пределами таможенной территории по отношению к праву импорта и соответствующим налогам и не подвергающиеся обычному таможенному контролю.***

Создание СЭЗ – это действенное направление развития экономики отдельных территорий и регионов, ориентированное, как правило, на решение конкретных приоритетных экономических задач, реализацию стратегических программ и проектов. При этом, как показывает практика, система льгот, устанавливаемых в СЭЗ, в достаточной степени индивидуальна и тесно связана с реализуемыми на ее территории программами. Исходя из задач, поставленных при формировании той или иной зоны, предъявляются соответствующие требования и к ее размещению. К наиболее общим из них относятся:

– благоприятное транспортно-географическое положение по отношению к внешнему и внутреннему рынкам и наличие развитых транспортных коммуникаций;

– развитый производственный потенциал, наличие производственной и социальной инфраструктуры;

– существенный по запасам и ценности природно-ресурсный потенциал (в первую очередь – запасы углеводородного сырья, цветных металлов, лесных ресурсов и т. д.).

Поэтому территории, наиболее благоприятные для размещения СЭЗ, имеют, как правило, приграничное положение по отношению к зарубежным странам (а в России – и к бывшим союзным республикам), а также располагают морскими торговыми портами и магистральной транспортной сетью (железнодорожной, автодорожной, аэропортами), сложившимися промышленными, научными и культурными центрами, районами концентрации наиболее ценных природных ресурсов.

В отдельных случаях создание СЭЗ оказывается целесообразным и в районах нового хозяйственного освоения, не располагающих изначально развитой промышленностью, производственной и социальной инфраструктурой, но позволяющих решать важные долгосрочные общегосударственные программы (укрепление топливно-энергетической и минерально-сырьевой базы страны и др.).

В настоящее время *принят федеральный закон «Об особых экономических зонах»* от 22 июля 2005 г.²⁶, которым определен порядок создания и прекращение существования особых экономических зон, режим хозяйственной, в том числе внешнеторговой, деятельности на этих территориях.

Особая экономическая зона – часть территории РФ, определяемая Правительством РФ, на которой действует особый режим осуществления предпринимательской деятельности.

Решение о создании особой экономической зоны на территории субъекта РФ и муниципального образования принимается Правительством РФ и оформляется постановлением Правительства РФ.

Высший исполнительный орган государственной власти субъекта РФ совместно с исполнительно-распорядительным органом муниципального образования подает в Правительство РФ заявку на создание особой экономической зоны с обоснованием целесообразности и эффективности ее создания для решения задач федерального, регионального и местного значения. Порядок оформления и подачи заявки на создание особой экономической зоны, в том числе перечень документов, прилагающихся к заявке, также определяются Правительством РФ. Отбор заявок на создание особых экономических зон одного типа осуществляется на основе конкурсного отбора. Положение о проведении конкурсного по отбору заявок утверждается Правительством РФ. Правительство РФ, высший исполнительный орган государственной власти субъекта РФ, исполнительно-распорядительный орган муниципального образования, на территории которых создается особая экономическая зона, течение тридцати

²⁶ Об особых экономических зонах : федер. закон РФ от 22 июля 2005 г. № 117-ФЗ : (в ред. от 6 дек. 2011 г.) // Собр. законодательства РФ. 2005. № 30. Ст. 3128.

дней с даты принятия Правительством РФ решения о создании особой экономической зоны заключают соглашение о создании особой экономической зоны.

Управление особыми экономическими зонами возлагается на федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный осуществлять функции по управлению особыми экономическими зонами, и его территориальные органы (в настоящее время – это *Министерство экономического развития*).

6.2. Виды (типы) особых экономических зон

В мировой практике различают несколько видов свободных экономических зон (таможенные зоны; свободные склады; экспортно-производственные зоны; технико-внедренческие зоны; особые экономические зоны; туристско-рекреационные).

Федеральный закон «Об особых экономических зонах в РФ» предлагает именовать их типами. На территории РФ могут создаваться особые экономические зоны следующих типов:

- *промышленно-производственные* – особая зона, обнесенная колючей проволокой территория (не больше двадцати квадратных метров), на которой действуют налоговые и таможенные льготы;

- *технико-внедренческие* – создаются не более чем на двух участках территории, общая площадь которых составляет не более двух квадратных километров;

- *туристско-рекреационные зоны* – это под вид эколого-экономических регионов, одной из новых форм организации ОЭЗ. В основании создания эколого-экономических регионов находится идея сбалансированного развития экономики, природы и общества, возникшая в условиях чрезмерного загрязнения окружающей среды.

Большинство эколого-экономических регионов в развитых странах расположено на уникальных, экологически значимых территориях и специализируются на таких видах предпринимательской деятельности, которые не затрагивают и не разрушают окружающую среду (туризм, рекреация, валютно-финансовые услуги, образование);

- *портовые* – создаются на территории морских и речных портов. Открытых для международного сообщения и захода иностранных судов, территориях аэропортов, открытых для приемки отправки воздушных судов. Портовые особые экономические зоны не могут включать в себя имущественные комплексы, предназначенные для посадки пассажиров на суда, их высадки с судов и для иного обслуживания пассажиров.

Участникам зон запрещается заниматься нефтью, полезными ископаемыми, производить водку, сигареты.

Наряду с свободными экономическими зонами в мировой практике существуют особые зоны – *офшоры, офшорные зоны, офшорные центры* (Лихтенштейн, Швейцария, Сингапур, Гонконг, Кипр и др.).

Многие часто отождествляют свободную экономическую зону и офшор-

ную зону. На самом деле офшорная зона – это разновидность свободной экономической зоны и входит в классификацию СЭЗ по виду деятельности.

«Офшор» – переводится как «за пределами морской границы», не подпадающей под национальное регулирование. В экономических справочниках этот термин применяется для характеристики мировых финансовых центров, а также некоторых видов банковских операций.

Офшорная зона – небольшая по своим размерам страна или территория, в которой в соответствии с местным законодательством иностранным резидентам разрешено регистрировать офшорные компании, т. е. компании, которые извлекают прибыль из источников, находящихся вне страны или территории регистрации. Причем такая компания лишается права заключать сделки с местными физическими и юридическими лицами.

Иностранные инвесторы считают офшорные зоны привлекательными для капиталовложений по следующим причинам:

- налог на прибыль не применяется или не превышает нескольких процентов;
- налоги на вывод доходов отсутствуют;
- максимально упрощена процедура регистрации;
- минимальный размер уставного капитала обычно не устанавливается;
- нет ограничений на вывод валюты;
- процедура управления компанией упрощена;
- личности владельцев компании не подлежат разглашению.

Под *офшорными центрами* понимаются страны и территории, осуществляющие регистрацию иностранных предприятий (нерезидентов), на деятельность которых распространяется льготный правовой режим, включающий следующие черты:

- налоговые льготы;
- практически отсутствие валютного контроля;
- возможность проведения операций с резидентами в любой иностранной валюте;
- анонимность, секретность финансовых операций.

Активное включение России в международный офшорный бизнес произошло в начале 1990-х гг. Либерализация внешнеэкономических связей, высокий уровень налогообложения, отсутствие действенного валютного контроля способствовали созданию широкой сети российских офшорных компаний за рубежом, а также учреждению собственных офшорных зон.

На федеральном уровне в России была создана свободная экономическая зона офшорного типа – Центр международного бизнеса «Ингушетия» (Федеральный закон от 30 января 1996 г. «О центре международного бизнеса «Ингушетия» – *утратил силу*), который действовал вместо ликвидированной зоны экономического благоприятствования «Ингушетия».

Некоторые субъекты РФ проявили собственную инициативу по образованию офшорной зоны на своей территории, в частности, Республика Калмыкия.

Так, согласно ст. 3 Закона Республики Калмыкия от 12 марта 1999 г. «О налоговых льготах предприятиям, осуществляющим инвестиции в экономику Республики Калмыкия» предприятия, зарегистрированные на территории Республики Калмыкия и не являющиеся недропользователями на ее территории, получают следующие льготы: освобождение от уплаты налога на прибыль и налога на имущество в части, поступающей в бюджет республики, налога на приобретение транспортных средств, налога с владельцев транспортных средств, налога на совокупный доход (валовую выручку) для субъектов малого предпринимательства в части, поступающей в бюджет республики.

Вместе с тем в экономической литературе широко распространено мнение, о том, что офшорные зоны работают, как правило, в убыток государству. Однако существует и иная точка зрения по этому вопросу, что офшорные зоны предоставляют предприятиям из других регионов России возможность для минимизации уплаты налогов либо покрытия своих налоговых обязательств перед федеральным бюджетом за счет средств, поступающих от предприятий-нерезидентов.

Следует отметить, что федеральный закон «Об особых экономических зонах в РФ» не предусматривает создание такой широко распространенной разновидности ОЭЗ, как офшорные центры, офшорные зоны, офшоры.

В настоящее время расширения интеграции происходит не только в результате создания офшорных зон, но и путем появления международных СЭЗ. Международные свободные экономические зоны – это новый тип зон.

Международные СЭЗ призваны играть роль территорий, где реализуются геополитические интересы и потребности тех государств, которые стали продуктом распада прежних крупных стран, имеющих исторически сложившуюся национальную систему разделения труда, комплекс единого многонационального хозяйства, сложившуюся специализацию хозяйства, систему межрегиональных и внешнеэкономических связей и иную инфраструктуру (например, СССР, ЧССР, Югославия, Германия).

Таким образом, разнообразие видов свободных экономических зон позволяет при разработке технико-экономического обоснования, программы конкретной свободной экономической зоны выбрать наиболее выгодный тип СЭЗ (ОЭЗ).

Контрольные вопросы

1. Существуют ли на территории РФ свободные экономические зоны (СЭЗ), особые экономические зоны (ОЭЗ)?
2. Что следует понимать под СЭЗ?
3. Какой в настоящее время существует порядок создания ОЭЗ?
4. Существует ли легальное определение СЭЗ?
5. Какие виды ОЭЗ используются в России?
6. Какие виды СЭЗ используются в мировой практике?
7. Какой Федеральный закон регулирует деятельность ОЭЗ?
8. В каких регионах созданы ОЭЗ?

9. Как осуществляется правовое регулирование особых экономических зон на территории РФ?
10. Кто принимает решение о создании особых экономических зон?
11. Какой орган наделен полномочиями по управлению особыми экономическими зонами?
12. Кто и в каком порядке подает заявку о создании особой экономической зоны?
13. Когда заключается соглашение о создании особой экономической зоны?
14. Что такое офшорные зоны?
15. Какие преимущества имеют офшорные зоны?
16. Существуют ли на территории РФ офшорные зоны?
17. В каких регионах РФ создавались офшоры?
18. Какую роль играют международные СЭЗ?
19. Для каких целей создаются технико-внедренческие зоны?
20. Для каких целей создаются промышленно-производственные зоны?
21. Для каких целей создаются торговые зоны?
22. Для чего нужно разнообразие видов свободных экономических зон?

7. ДОГОВОРЫ ВО ВНЕШНЕТОРГОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

7.1. Понятие и признаки внешнеторговой сделки (договора)

Внешнеторговые сделки при всем многообразии их содержания, по общему правилу, осуществляются посредством заключения и исполнения гражданско-правовых договоров, участниками которых выступают организации и фирмы разных стран. Применительно к договорным отношениям отечественных субъектов внешнеторговой сделки с иностранными партнерами используются различные термины: «сделка», «договор», «контракт» и другие. Как известно, гражданско-правовое понятие «сделки» шире, чем понятие «договор». Сделками признаются действия лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, сделка может выражать волю одного, либо двух и более лиц. В последнем случае такая сделка является договором, то есть соглашением двух или более лиц, которое имеет целью установление, изменение или прекращение определенных правоотношений. Таким образом, всякий гражданско-правовой договор подпадает под понятие «сделка». Практически при использовании термина «сделка» применительно к отношениям во внешнеторговой сфере в подавляющем большинстве случаев имеется в виду договор.

В настоящее время используется много определений для того, чтобы подчеркнуть, что речь идет об отношениях субъектов в области внешнеторговой или внешнеэкономической деятельности: «внешнеторговая сделка», «договор во внешней торговле», «международный торговый контракт», «внешнеэкономическая сделка» и другие. Наиболее часто в законодательстве и юридической литературе стал употребляться термин «внешнеэкономическая сделка (договор)» – это отражает то, что в современных условиях хозяйственные связи в международной сфере не могут быть сведены лишь к внешней торговле в узком смысле, поскольку охватывают сотрудничество партнеров различных стран в области науки, техники, производства и т. д.

В связи с появлением понятия «внешнеэкономическая сделка» возник вопрос о соотношении этого понятия и понятия «внешнеторговая сделка». Законодательство не содержит определения ни внешнеторговой, ни внешнеэкономической сделок. В советской доктрине разрабатывалось, в основном, определение внешнеторговой сделки. Однако, хотя и понятие внешнеторговой сделки широко использовалось в практике внешнеторговых связей, оно так и не получило достаточно четкого определения в литературе, международных договорах, внутреннем праве.

Иногда внешнеторговую сделку отождествляют с договором внешнеторговой купли-продажи. Однако в современных условиях неверно отождествлять внешнеторговую сделку с договором купли-продажи. Такое понимание узко и неточно, ибо в настоящее время наряду с куплей-продажей товаров все большее значение приобретают различные договоры о лизинге, об иностранных ин-

вестициях, лицензионные договоры, договоры о передаче опыта и знаний («ноу-хау») и другие. Таким образом, внешнеторговые сделки не могут быть сведены только к купле-продаже и вспомогательным по отношению к ней операциям (таким, как кредитно-расчетные операции, перевозка, страхование).

Следовательно, определение понятия внешнеторговой сделки должно быть достаточно широким, с тем, чтобы могло охватить не только договоры, оформляющие и обслуживающие товарообменные операции, но и сделки иной правовой природы. Поэтому *под внешнеторговыми сделками* следует понимать сделки, совершаемые в коммерческих целях лицами различной государственной принадлежности и влекущие возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, связанных с использованием, реализацией и созданием материальных благ или иных результатов человеческой деятельности.

Расширение круга отношений регулируемых, внешнеторговыми сделками ставит, вопрос о разграничении данного понятия от понятия внешнеэкономической сделки и вообще о его целесообразности. Пока внешнеэкономическая деятельность сводилась к внешнеторговой, было оправдано регулирование в законодательстве внешнеторговых сделок. Но на современном этапе внешнеэкономические связи охватывают весь цикл: наука – техника – производство – сбыт – обслуживание. Углубление и совершенствование форм экономических связей между субъектами права различных государств, переход от простых поставок товаров к сотрудничеству в сфере науки, техники и производства делает обоснованным введение более общего, чем «внешнеторговая сделка», понятия «внешнеэкономическая сделка», которое более точно отражает современные условия.

Внешнеторговая сделка является на данном этапе основным видом внешнеэкономической сделки, и на нее распространяться режим, установленный для, более общего понятия – внешнеэкономической сделки. Кроме того, нормы, действующие в отношении внешнеторговых сделок, служат в значительной степени основой для формирования правовой регламентации внешнеэкономических сделок.

Таким образом, можно сделать вывод, что внешнеторговая сделка, с расширением регулируемых ею отношений и ее предмета перестала охватывать в полной мере данные отношения и возникла необходимость в другом, более широком понятии – внешнеэкономическая сделка, которое могло бы охватить не только отношения в области науки, техники и производства.

Следовательно, внешнеэкономическая сделка – более широкое понятие, а внешнеторговая сделка лишь ее разновидность.

И все-таки необходимо отличать внешнеторговую сделку от внешнеэкономической сделки. Во-первых, если внешнеторговая сделка является видом внешнеэкономической сделки, то предмет первой уже. Во-вторых, для всех внешнеторговых сделок свойственен, в отличие от внешнеэкономических сделок коммерческий характер и возмездность.

Говоря о признаках внешнеторговой сделки, нужно отметить, что в юридической литературе нет единого мнения о них.

Во-первых, одна из ее сторон находится в другом государстве, следовательно, в большинстве случаев является иностранцем (наличие иностранного контрагента);

Во-вторых, предметом такой сделки является внешнеторговая операция (по экспорту и импорту товаров, услуг и результатов творческой деятельности и т. д.);

В-третьих, внешнеторговая сделка носит торговый характер. Торговый характер сделки вытекает из того, что она заключается в коммерческих целях (например, товар приобретается для дальнейшей перепродажи или для производственного потребления).

В-четвертых, обязательным признаком внешнеторговой сделки является расположение коммерческих предприятий сторон в разных государствах.

В-пятых, основным (обязательным) признаком внешнеторговой сделки называют ее возмездность.

Иногда в качестве обязательного признака называют платежи в иностранной валюте. Но этот признак не характерен для всех внешнеторговых сделок. В последнее время широкое распространение получили, так называемые «международные встречные операции», при совершении которых не требуются платежи в валюте.

Из сказанного выше, видно, что четких критериев нет.

Внешнеторговым сделкам свойственны некоторые *особенности*, к числу которых относятся своеобразие их нормативного регулирования, большую роль, в котором играют *международные договоры и обычаи*.

Таким образом, современный этап развития внешнеторговой деятельности характеризуется изменениями в подходах к формированию договорных связей с иностранными партнерами, применением международных соглашений, конвенций, национального законодательства, регулирующего эту деятельность и сложившихся в международной торговле обычаев делового оборота.

7.2. Виды договоров во внешней торговле и их классификация

Внешнеторговый товарооборот характеризует процесс движения товаров посредством актов *международной купли-продажи товаров (поставки)*, а также *договорах о товарообменных операциях (бартерные сделки)* с иностранными контрагентами, *комиссии, лизинга и других договорах во внешнеэкономических связях*. В связи с этим рассмотрим основные договоры, используемые в международных отношениях:

Договор международной купли-продажи (поставки) – основной вид внешнеэкономической деятельности.

Следует иметь в виду, что в настоящее время важнейшее значение для регулирования договорных отношений имеет *Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи*, принятая дипломатической конференцией в Вене 1980 г.

Поэтому необходимо определить предмет договора, порядок заключения, форму, содержание, права и обязанности сторон и дать им характеристику.

Правила *о существенных условиях*, содержащиеся в п. 1 ст. 14 Конвенции, предусматривают, что предложение о заключении договора, адресованное одному или нескольким конкретным лицам, является офертой, если оно достаточно определено и выражает намерение оферента считать себя связанным в случае акцепта. Предложение является достаточно определенным, если в нем *обозначен товар и прямо или косвенно устанавливаются количество и цена, либо предусматривается порядок их определения*.

Из этого положения следует, что Венская конвенция относит к числу существенных условия, характеризующие предмет договора, а значит его объект (обозначение товара и количество), а также условие о цене либо способе ее определения.

Юридические требования *к товару как объекту договора международной купли-продажи товаров* Венская Конвенция предъявляет в ст. 2 Конвенции, которая исключает куплю-продажу товаров в целях, не связанных с производственной, торговой или иной профессиональной деятельностью (товаров, приобретаемых для личного, семейного или домашнего пользования). Как правило, объектом международной купли-продажи являются именно движимые и родовые вещи.

Наконец, с учетом всех ограничений, ст. 5 Конвенции предусматривает, что продавец обязан поставить товар, который по количеству, качеству и описанию соответствует требованиям договора и который затарен или упакован так, как это требуется по договору. Причем, в коммерческих контрактах обычно содержатся ссылки на международные, национальные или отраслевые стандарты, а также на технические условия и другие нормативные материалы, определяющие технический уровень и качество товаров. Однако если данные ссылки отсутствуют, ст. 35 Венской Конвенции определяет товар не соответствующим договору в трех случаях: если он не пригоден для тех целей, для которых товар того же описания обычно используется; если он не пригоден для любой конкретной цели, о которой продавец прямо или косвенно был поставлен в известность покупателем во время заключения договора; если он не обладает качеством товара, предоставленного продавцом покупателю в качестве образца или модели.

Стороны должны определить точное *количество товара*, учитывая различия в системах мер и весов. Вид упаковки товара определяется в контракте базисными условиями поставок. При этом она должна обеспечить сохранность груза при перевозке с учетом возможных перегрузок, при надлежащем и обычном обращении с грузом. Обязательно должны учитываться продолжительность и способы транспортировки. Однако есть и специальное условие – упаковка должна служить носителем информации – рекламы и маркировки. Кроме того, она должна обеспечивать удобство при складировании и хранении товара с учетом места и способа его складирования.

Наконец, рассмотрим *условие о цене*. Согласно ст. 14 Конвенции условием признания предложения о заключении договора офертой является прямое или косвенное установление в нем цены либо порядка ее определения.

В случаях, когда согласно нормам применимого права, к отношениям сторон подлежит применению российское право, отсутствие указания условия о цене может привести к неблагоприятным последствиям. В практике МКАС при отсутствии в договоре условия о цене неоднократно возникали вопросы, связанные с возможностью ее определения в соответствии со ст. 55 Венской конвенции, исходя из положений российского права (применимого права), на основании которого определялась юридическая действительность контракта. Согласно общему правилу ст. 432 ГК РФ цена не названа в качестве существенного условия договора и является определяемым условием в силу диспозитивных норм (п. 3 ст. 424 ГК РФ и п. 1 ст. 485 ГК РФ).

В связи с этим, лучше всего определить цену при составлении контракта и придать ей значение существенного условия, поскольку такие меры будут способствовать дальнейшему развитию отношений между партнерами и помогут избежать конфликтных моментов и недопонимания.

Заключение договора проходит, как правило, две стадии.

Первой стадией процесса заключения договора является – направление оферты. Направляя оферту, сторона тем самым выражает свою волю – желание заключить договор. Процесс формирования данной воли не имеет значения, важен лишь факт появления окончательно сформировавшегося намерения стороны заключить договор, т. е. «предложение должно быть достаточно определенным» (ст. 14 Конвенции). Под данным термином следует понимать, что оферта должна быть адресована конкретным лицам, в ней должны быть указаны все существенные условия договора международной купли-продажи товаров. В первую очередь – это условия, характеризующие предмет договора.

Немаловажным условием для признания предложения офертой является выражение намерения оферента считать себя связанным в случае акцепта. Намерение лица считать себя связанным предложением может быть прямо выражено, например, путем указания, что оно является безотзывным. Оферту только тогда можно назвать *безотзывной*, когда в ней будет указан определенный срок для акцепта, который в силу Конвенции рассматривается в качестве намерения предлагающего считать себя связанным такой офертой. Однако если оферта не содержит такого указания, то, решая вопрос о том, выражает ли она намерение, следует учитывать положения ст. 8 Конвенции. Эта статья предусматривает, что для целей Конвенции заявление и иное поведение стороны толкуются в соответствии с ее намерением.

Оферта, даже когда она является безотзывной, может быть отменена оферентом, если сообщение об отмене получено адресатом раньше, чем сама оферта или одновременно с ней (ст. 15 Конвенции). Поскольку, оферта юридически еще не вступила в силу, или вступает в силу одновременно с сообщением об оферте, что дает оференту право отменить ее без ущерба для акцептанта. Это значит, что акцептант не потеряет время на рассмотрение данного предложения и составление акцепта.

Не следует путать отмену оферты и ее отзыв оферентом. В случае отзыва оферта уже вступила в силу, но может быть отозвана, при условии, что она бы-

ла получена адресатом оферты до отправки им акцепта (п.1 ст. 16 Конвенции). В п.2 этой же статьи недвусмысленно устанавливается запрет отзыва оферты в двух случаях: если в оферте установлен срок для акцепта или имеются иные указания о ее безотзывности; если для адресата оферты было разумным рассматривать ее как безотзывную и адресат действовал соответственно.

Вторая стадия процесса заключения договора – принятие оферты и выражение согласия путем ответа на оферту. Данная стадия является заключительной, а контракт считается заключенным, когда акцепт оферты вступает в силу, т. е. когда указанное согласие получено оферентом (ст. 18 Конвенции).

Акцепт – это ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии (п.1 ст. 438 ГК РФ). Такой ответ признается акцептом при условии, что он является полным и безоговорочным. В противном случае данный акцепт, имеющий отклонения от оферты хотя бы по одному существенному условию договора будет считаться встречной офертой (ст. 19). Исключение составляет лишь акцепт, содержащий «дополнительные или отличные условия, не меняющие существенно условий оферты», но при условии, что оферент не возразит устно против этих возражений или не направит уведомление об этом (ст. 19 Конвенции).

Акцепт, согласно Конвенции, может выражаться не только в форме заявления, но и в ином поведении акцептанта, выражающем согласие с офертой (п.1 ст. 18 Конвенции). К такому рода поведению Конвенция относит действия акцептанта, в частности, относящиеся к отправке товара или уплате цены, при условии, что они совершены в пределах срока действия оферты. Для признания таких действий акцептанта выражением согласия с офертой необходимо, чтобы это вытекало из обычая. По общему правилу молчание или бездействие адресата оферты акцептом не является (п. 1 ст. 18 Конвенции).

Международные коммерческие отношения отличаются большой динамичностью и конкуренцией, потому что международный рынок развивается в условиях конкурентной борьбы между странами, организациями. Вследствие этого акцепт должен быть получен адресатом в определенный срок. В противном случае оферент не может ждать и будет вынужден отказать в заключении договора. Однако в интересах торговой практики Конвенция предусматривает два случая, в которых запоздавший акцепт сохраняет свою силу (ст. 21 Конвенции):

Во-первых, оферент вправе сам решить вопрос о том, принять или не принять запоздавший акцепт. Для сохранения в силе такого акцепта оференту достаточно без промедления сообщить об этом адресату оферты устно или направить ему соответствующее уведомление.

Во-вторых, когда из письма или другого письменного сообщения видно (с учетом обстоятельств), что запоздавший акцепт был бы получен своевременно, если бы его нормально переслали, такой акцепт сохраняет силу, если только оферент без промедления не известит адресата оферты об обратном.

Когда акцепт получен оферентом наступает следующий этап заключения договора – *подготовка и подписание контрактов*. Представляется, что на данном этапе происходит финальное согласование условий с целью подготовки контракта.

Коммерческие организации должны подойти к вопросу подготовки контракта со всех сторон, для того чтобы согласовать проект контракта не только с юридической точки зрения, но и с учетом выбора валют цен и платежей, условий кредитов и взаимных расчетов и т. п.

Обычно внешнеторговый контракт составляется как на языке Продавца, так и на языке Покупателя. Однако в силу диспозитивной направленности в регулировании данных общественных отношений предусматривается выбор языка контракта либо Продавца, либо Покупателя, либо вообще иной иностранный язык. Конечно, данный выбор возможен только при условии обоюдного согласия сторон.

Подписание контракта – определяющий момент для вступления договора международной купли-продажи в законную силу. Подписание контракта обычно осуществляется непосредственно присутствующими на переговорах лицами, имеющими право подписи коммерческих документов по занимаемой должности или по доверенности. Как правило, с каждой стороны подписывается по одному оригиналу контракта, а принимающая сторона обеспечивает партнеров необходимым числом копий. Подписанный оригинал сдается на хранение в подразделение организации, занимающейся делопроизводством.

Традиции советского и российского права сохраняют императивный подход по отношению к формам внешнеторговых сделок. Советский Союз, присоединившись к Конвенции, сделал соответствующее заявление. Это заявление действует в отношении Российской Федерации, к которой перешли обязательства по Конвенции. Таким образом, *внешнеэкономические сделки с участием российских лиц могут быть совершены только в письменной форме*. При этом внешнеэкономическая сделка может быть заключена следующими способами: путем составления единого контракта, подписанного лицами, совершающими сделку, или другим образом уполномоченными ими лицами (п. 1 ст. 160 ГК РФ); путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (п. 1 ст. 160, п. 2 ст. 434 ГК РФ).

Содержание договора международной купли-продажи представляет собой совокупность условий договора (контракта), которыми фактически определяются все дальнейшие взаимоотношения между сторонами сделки. Права и обязанности сторон определены диспозитивными нормами Венской конвенции, Общими условиями поставок и другими международными актами. Вместе с тем, участники контракта могут отступать от этих правил уточнять их или изменять, добавлять содержание.

После проведения всех этапов и стадий заключения договора и вступления его в законную силу стороны считаются связанными его условием и обязаны выполнять данные условия в соответствии с принятыми в практике международной торговли добросовестностью и честной деловой практикой (ст. 1.7. Принципы УНИДРУА).

Договоры о товарообменных операциях (бартерные сделки) – это один из видов международной (встречной) торговли, предусматривающий безвалютный,

но оцененный обмен товарами. Стоимостная оценка товаров при бартерных операциях делается для обеспечения эквивалентности, а также для таможенного учета, определения страховых сумм в случае гибели или повреждения товара, для начисления штрафных санкций, для уценки товара из-за ненадлежащего качества и оценки недостатков. *Внешнеторговая бартерная сделка* – сделка, совершаемая при осуществлении внешнеторговой деятельности и предусматривающая обмен товарами, услугами, работами, интеллектуальной собственностью, том числе сделка, которая наряду с указанным обменом предусматривает использование при ее осуществлении денежных и (или) иных платежных средств (ст. 2 ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности»). Порядок осуществления контроля за внешнеторговыми бартерными сделками и их учета устанавливается Правительством РФ. Особенности правового регулирования этого вида сделок определяются, в частности, ст. ст. 44-45 ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности».

Договор комиссии – комиссионер обязуется по поручению комитента за вознаграждение совершить одну или несколько сделок (продать или купить товар за границей) от своего имени, но засчет комитента. Продажа товара через комиссионера нередко связана с передачей товаров комитента во владение комиссионера, который не становится их собственником. Находящиеся в распоряжении комиссионера товары, присланные ему комитентом для продажи, признаются собственностью комитента. В договоре комиссии устанавливается порядок определения цены. Разновидностью комиссионных операций являются *операции консигнации*. Они состоят в поручении одной стороной (именуемой консигнантом) другой стороне (именуемой консигнатором) продажи товара со склада от своего имени и за счет консигнанта. Консигнационные операции осуществляются на основе договора консигнации, к которому применяются нормы законодательства о договоре комиссии. Под *договором консигнации* понимают такой договор, в соответствии, с которым одна сторона (консигнатор) обязуется по поручению другой (консигнанта) в течение определенного времени (срока договора консигнации) за обусловленное вознаграждение продать от своего имени и за счет консигнанта поставленные на склад в стране консигнатора товары. Эти товары остаются собственностью консигнанта до момента их продажи третьим лицам.

Договор лизинга – предоставление в аренду иностранными фирмами оборудования, судов, самолетов и т. д. сроком до 15 лет и более лет без перехода права собственности. Финансированием лизинга занимаются специализированные лизинговые компании, которые закупают оборудование, чтобы сдать его в аренду, т. е. выполняют роль финансовых посредников между производителем оборудования и его арендатором.

Другие договоры во внешнеэкономических связях, частности, *лицензионное соглашение* – договор, в соответствии с которым владелец патента (лицензиар) выдает своему контрагенту (лицензиату) лицензию на использование определенных пределов своих патентных прав. Объектом лицензионного соглашения могут быть также секреты производства и технический опыт («ноу-хау»), а также промышленные образцы, товарные знаки. Время действия лицензионно-

го соглашения определяется как характером изобретения и сферой его применения, так и сроком действия патента, на основе которого выдается лицензия. Большинство лицензионных соглашений носит возмездный характер: за пользование лицензией лицензиат обязан уплатить лицензионное вознаграждение лицензиару.

Таким образом, существует различные виды договоров во внешней торговле, которые обладают определенными особенностями, присущими каждому из них: как по порядку и способам заключения, так и по содержанию договоров во внешнеэкономических связях.

Контрольные вопросы

1. Что следует понимать под внешнеторговыми сделками?
2. Что является предметом внешнеторговой сделки?
3. По каким критериям следует проводить разграничение внешнеторговых и внешнеэкономических сделок?
4. Существует ли легальное определение понятий «внешнеторговые и внешнеэкономические сделки»?
5. Какая форма внешнеторговых сделок предусмотрена российским законодательством?
6. Какой предусмотрен порядок заключения внешнеторговых сделок?
7. Какой вид оферты используется Венской конвенции при заключении внешнеторгового контракта?
8. Какую оферту следует считать твердой?
9. Какую оферту следует считать свободной (условной)?
10. Какую оферту можно отозвать?
11. Какую роль играют базисные условия поставки в формировании условий внешнеторгового контракта?
12. Распространяются ли базисы Инкотермс на условия договора перевозки?
13. Какие условия контракта являются существенными?
14. Какие правовые последствия нарушения внешнеторгового контракта предусмотрены в Венской конвенции?
15. При каких обстоятельствах отпадает ответственность за нарушение внешнеторгового контракта?
16. Какие выделяют признаки внешнеторговой сделки?
17. Какие особенности свойственны внешнеторговым сделкам?
18. Как классифицируются договоры во внешнеэкономических связях?
19. Какие особенности присущи международному договору купли-продажи товаров?
20. В чем заключается особенность договоров о товарообменных операциях?
21. Что такое бартерные сделки?
22. Кто следит за порядком осуществления контроля за внешнеторговыми бартерными сделками и их учетом?

23. В чем заключается особенность внешнеторгового договора комиссии?
24. Какие существуют разновидности внешнеторгового договора комиссии?
25. Что такое консигнация?
26. Что такое лицензионное соглашение?
27. Что может выступать объектом лицензионного соглашения?
28. Что следует понимать под лизингом?
29. Что представляет собой содержание международного договора купли-продажи?
30. Что может выступать предметом международного договора купли-продажи?
31. Какие стадии предусмотрены для заключения международного договора купли-продажи?
32. Какие виды оферты используются при заключении международного договора купли-продажи?
33. Какие особенности присущи международному договору купли-продажи?
34. Какие международные правовые акты регулируют права и обязанности сторон по международному договору купли-продажи?
35. Какую роль во внешнеторговой практике играют типовые контракты международного договора купли-продажи?

СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

Нормативные правовые акты

Конституция Российской Федерации : принята всенар. голосованием 12 дек. 1993 г. : (в ред. от 30 дек. 2008 г. № 6-ФКЗ; № 7-ФКЗ) // Рос. газ. – 1993. – 25 янв.

Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая : федер. закон РФ от 30 нояб. 1994 г. № 51-ФЗ : (в ред. от 6 дек. 2011 г.) // Собр. законодательства РФ. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.

Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая : федер. закон РФ от 26 янв. 1996 г. № 14-ФЗ : (в ред. от 18 июля 2011 г.) // Собр. законодательства РФ. – 1996. – № 5. – Ст. 410.

О координации международных и внешнеэкономических связей субъектов РФ Федерации : федер. закон РФ от 2 дек. 1998 г. № 4-ФЗ : (в ред. от 23 дек. 2010 г.) // Собр. законодательства РФ. – 1999. – № 2. – Ст. 231.

Об экспортном контроле : федер. закон РФ от 18 июля 1999 г. № 183-ФЗ : (в ред. от 6 дек. 2011 г.) // Собр. законодательства РФ. – 1999. – № 30. – Ст. 3774.

Об иностранных инвестициях в Российской Федерации : федер. закон РФ от 9 июля 1999 г. № 117-ФЗ : (в ред. от 6 дек. 2011 г.) // Собр. законодательства РФ. – 1999. – № 28. – Ст. 3493.

Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности в Российской Федерации : федер. закон РФ от 8 дек. 2003 г. № 164-ФЗ : (в ред. от 28 июля 2012 г.) // Собр. законодательства РФ. – 2003. – № 50. – Ст. 4850.

О специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мерах при импорте товаров : федер. закон РФ от 8 дек. 2003 г. № 165-ФЗ : (в ред. от 11 июля 2011 г.) // Собр. законодательства РФ. – 2003. – № 50. – Ст. 4851.

Об особых экономических зонах : федер. закон РФ от 22 июля 2005 г. № 117-ФЗ : (в ред. от 6 дек. 2011 г.) // Собр. законодательства РФ. – 2005. – № 30. – Ст. 3128.

О специальных экономических мерах : федер. закон РФ от 30 дек. 2006 г. № 281-ФЗ : (в ред. от 23 дек. 2010 г.) // Собр. законодательства РФ. – 2007. – № 1. – Ст. 44.

О таможенном регулировании в Российской Федерации : федер. закон РФ от 27 нояб. 2010 г. № 311-ФЗ : (в ред. от 30 дек. 2012 г.) // Собр. законодательства РФ. – 2011. – № 48. – Ст. 6252.

Специальная литература

Андреева Л. В. Коммерческое право России : учебник / Л. В. Андреева. – М. : Волтерс Клувер, 2008. – 299 с.

Ершова Е. В. Предпринимательское право / Е. В. Ершова. – М. : Юриспруденция, 2009. – 365 с.

Ершова Е. В. Российское предпринимательское право : учебник / Е. В. Ершова. – М. : Проспект, 2009. – 816 с.

Коммерческое право : учеб. для студентов вузов / Н. Д. Эриашвили [и др.] ; отв. ред. М. М. Россолов, П. В. Алексия, И. В. Петров. – М. : Юнити-Дана, 2010. – 431 с.

Международное торговое право : учеб. пособие / А. Ю. Бушуев [и др.] ; под общ. ред. В. Ф. Попондопуло. – М. : Омега-Л., 2005. – 467 с.

Овечкин А. П. Коммерческое право : учебник / А. П. Овечкин. – М. : Эксмо, 2009. – 366 с.

Попондопуло В. Ф. Коммерческое (предпринимательское) право России : учебник / В. Ф. Попондопуло. – М. : Юрид. лит., 2006. – 764 с.

Пугинский Б. И. Коммерческое право России / Б. И. Пугинский. – М. : Проспект, 2011. – 314 с.

Россолов М. М. Коммерческое право России : учебник / М. М. Россолов. – М. : ЮнитиДана, 2009.

КОНВЕНЦИЯ О ДОГОВОРАХ МЕЖДУНАРОДНОЙ КУПЛИ-ПРОДАЖИ ТОВАРОВ

**(Организация Объединенных Наций,
Вена, 11 апреля 1980 г.)**

Государства – участники настоящей Конвенции, принимая во внимание общие цели резолюций, принятых шестой специальной сессией Генеральной Ассамблеи Организации Объединенных Наций, об установлении нового международного экономического порядка, считая, что развитие международной торговли на основе равенства и взаимной выгоды является важным элементом в деле содействия развитию дружественных отношений между государствами, полагая, что принятие единообразных норм, регулирующих договоры международной купли-продажи товаров и учитывающих различные общественные, экономические и правовые системы, будет способствовать устранению правовых барьеров в международной торговле и содействовать развитию международной торговли, согласились о нижеследующем:

ЧАСТЬ I. СФЕРА ПРИМЕНЕНИЯ И ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Глава I СФЕРА ПРИМЕНЕНИЯ

Статья 1

1) Настоящая Конвенция применяется к договорам купли-продажи товаров между сторонами, коммерческие предприятия которых находятся в разных государствах:

а) когда эти государства являются Договаривающимися Государствами;
или

б) когда, согласно нормам международного частного права, применимо право Договаривающегося Государства.

2) То обстоятельство, что коммерческие предприятия сторон находятся в разных государствах, не принимается во внимание, если это не вытекает из их договора, ни из имевших место до или в момент его заключения деловых отношений или обмена информацией между сторонами.

3) Ни национальная принадлежность сторон, ни их гражданский или торговый статус, ни гражданский или торговый характер договора не принимаются во внимание при определении применимости настоящей Конвенции.

Статья 2

Настоящая Конвенция не применяется к продаже:

а) товаров, которые приобретаются для личного, семейного или домашнего использования, за исключением случаев, когда продавец в любое время до или в момент заключения договора не знал и не должен был знать, что товары приобретаются для такого использования;

б) с аукциона;

в) в порядке исполнительного производства или иным образом в силу закона;

г) фондовых бумаг, акций, обеспечительных бумаг, оборотных документов и денег;

д) судов водного и воздушного транспорта, а также судов на воздушной подушке;

е) электроэнергии.

Статья 3

1) Договоры на поставку товаров, подлежащих изготовлению или производству, считаются договорами купли-продажи, если только сторона, заказывающая товары, не берет на себя обязательства поставить существенную часть материалов, необходимых для изготовления или производства таких товаров.

2) Настоящая Конвенция не применяется к договорам, в которых обязательства стороны, поставляющей товары, заключаются в основном в выполнении работы или в предоставлении иных услуг.

Статья 4

Настоящая Конвенция регулирует только заключение договора купли-продажи и те права и обязательства продавца и покупателя, которые возникают из такого договора. В частности, поскольку иное прямо не предусмотрено в Конвенции, она не касается:

а) действительности самого договора или каких-либо из его положений или любого обычая;

б) последствий, которые может иметь договор в отношении права собственности на проданный товар.

Статья 5

Настоящая Конвенция не применяется в отношении ответственности продавца за причиненные товаром повреждения здоровья или смерть какого-либо лица.

Статья 6

Стороны могут исключить применение настоящей Конвенции либо, при условии соблюдения статьи 12, отступить от любого из ее положений или изменить его действие.

Глава II ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 7

1) При толковании настоящей Конвенции надлежит учитывать ее между-

народный характер и необходимость содействовать достижению единообразия в ее применении и соблюдению добросовестности в международной торговле.

2) Вопросы, относящиеся к предмету регулирования настоящей Конвенции, которые прямо в ней не разрешены, подлежат разрешению в соответствии с общими принципами, на которых она основана, а при отсутствии таких принципов – в соответствии с правом, применимым в силу норм международного частного права.

Статья 8

1) Для целей настоящей Конвенции заявления и иное поведение стороны толкуются в соответствии с ее намерением, если другая сторона знала или не могла не знать, каково было это намерение.

2) Если предыдущий пункт не применим, то заявления и иное поведение стороны толкуются в соответствии с тем пониманием, которое имело бы разумное лицо, действующее в том же качестве, что и другая сторона при аналогичных обстоятельствах.

3) При определении намерения стороны или понимания, которое имело бы разумное лицо, необходимо учитывать все соответствующие обстоятельства, включая переговоры, любую практику, которую стороны установили в своих взаимных отношениях, обычаи и любое последующее поведение сторон.

Статья 9

1) Стороны связаны любым обычаем, относительно которого они договорились, и практикой, которую они установили в своих взаимных отношениях.

2) При отсутствии договоренности об ином считается, что стороны подразумевали применение к их договору или его заключению обычая, о котором они знали или должны были знать и который в международной торговле широко известен и постоянно соблюдается сторонами в договорах данного рода в соответствующей области торговли.

Статья 10

Для целей настоящей Конвенции:

а) если сторона имеет более одного коммерческого предприятия, ее коммерческим предприятием считается то, которое, с учетом обстоятельств, известных сторонам или предполагавшихся ими в любое время до или в момент заключения договора, имеет наиболее тесную связь с договором и его исполнением;

б) если сторона не имеет коммерческого предприятия, принимается во внимание ее постоянное местожительство.

Статья 11

Не требуется, чтобы договор купли-продажи заключался или подтверждался в письменной форме или подчинялся иному требованию в отношении формы. Он может доказываться любыми средствами, включая свидетельские показания.

Статья 12

Любое положение статьи 11, статьи 29 или части II настоящей Конвенции, которое допускает, чтобы договор купли-продажи, его изменение или прекращение соглашением сторон либо оферта, акцепт или любое иное выражение намерения совершались не в письменной, а в любой форме, неприменимо, если хотя бы одна из сторон имеет свое коммерческое предприятие в Договаривающемся Государстве, сделавшем заявление на основании статьи 96 настоящей Конвенции. Стороны не могут отступать от настоящей статьи или изменять ее действие.

Статья 13

Для целей настоящей Конвенции под «письменной формой» понимаются также сообщения по телеграфу и телетайпу.

ЧАСТЬ II. ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРА

Статья 14

1) Предложение о заключении договора, адресованное одному или нескольким конкретным лицам, является офертой, если оно достаточно определено и выражает намерение оферента считать себя связанным в случае акцепта. Предложение является достаточно определенным, если в нем обозначен товар и прямо или косвенно устанавливаются количество и цена либо предусматривается порядок их определения.

2) Предложение, адресованное неопределенному кругу лиц, рассматривается лишь как приглашение делать оферты, если только иное прямо не указано лицом, сделавшим такое предложение.

Статья 15

1) Оферта вступает в силу, когда она получена адресатом оферты.

2) Оферта, даже когда она является безотзывной, может быть отменена оферентом, если сообщение об отмене получено адресатом раньше, чем сама оферта, или одновременно с ней.

Статья 16

1) Пока договор не заключен, оферта может быть отозвана оферентом, если сообщение об отзыве будет получено адресатом оферты до отправки им акцепта.

2) Однако оферта не может быть отозвана:

а) если в оферте указывается путем установления определенного срока для акцепта или иным образом, что она является безотзывной; или

б) если для адресата оферты было разумным рассматривать оферту как безотзывную и адресат оферты действовал соответственно.

Статья 17

Оферта, даже когда она является безотзывной, утрачивает силу по получении оферентом сообщения об отклонении оферты.

Статья 18

1) Заявление или иное поведение адресата оферты, выражающее согласие с офертой, является акцептом. Молчание или бездействие сами по себе не являются акцептом.

2) Акцепт оферты вступает в силу в момент, когда указанное согласие получено оферентом. Акцепт не имеет силы, если оферент не получает указанного согласия в установленный им срок, а если срок не установлен, то в разумный срок, принимая при этом во внимание обстоятельства сделки, в том числе скорость использованных оферентом средств связи. Устная оферта должна быть акцептована немедленно, если из обстоятельств не следует иное.

3) Однако, если в силу оферты или в результате практики, которую стороны установили в своих взаимных отношениях, или обычая адресат оферты может, не извещая оферента, выразить согласие путем совершения какого-либо действия, в частности действия, относящегося к отправке товара или уплате цены, акцепт вступает в силу в момент совершения такого действия, при условии что оно совершено в пределах срока, предусмотренного в предыдущем пункте.

Статья 19

1) Ответ на оферту, который имеет целью служить акцептом, но содержит дополнения, ограничения или иные изменения, является отклонением оферты и представляет собой встречную оферту.

2) Однако ответ на оферту, который имеет целью служить акцептом, но содержит дополнительные или отличные условия, не меняющие существенно условий оферты, является акцептом, если только оферент без неоправданной задержки не возразит устно против этих расхождений или не направит уведомления об этом. Если он этого не сделает, то условиями договора будут являться условия оферты с изменениями, содержащимися в акцепте.

3) Дополнительные или отличные условия в отношении, среди прочего, цены, платежа, качества и количества товара, места и срока поставки, объема, ответственности одной из сторон перед другой или разрешения споров считаются существенно изменяющими условия оферты.

Статья 20

1) Течение срока для акцепта, установленного оферентом в телеграмме или письме, начинается с момента сдачи телеграммы для отправки или с даты, указанной в письме, или, если такая дата не указана, в даты, указанной на конверте. Течение срока для акцепта, установленного оферентом по телефону, телеграфу или при помощи других средств моментальной связи, начинается с момента получения оферты ее адресатом.

2) Государственные праздники или нерабочие дни, имеющие место в течение срока для акцепта, не исключаются при исчислении этого срока. Однако, если извещение об акцепте не может быть доставлено по адресу оферента в последний день указанного срока вследствие того, что этот день в месте нахождения коммерческого предприятия оферента приходится на государственный праздник или нерабочий день, срок продлевается до первого следующего рабочего дня.

Статья 21

1) Запоздавший акцепт тем не менее сохраняет силу акцепта, если оферент без промедления известит об этом адресата оферты устно или направит ему соответствующее уведомление.

2) Когда из письма или иного письменного сообщения, содержащего запоздавший акцепт, видно, что оно было отправлено при таких обстоятельствах, что, если бы его пересылка была нормальной, оно было бы получено своевременно, запоздавший акцепт сохраняет силу акцепта, если только оферент без промедления не известит адресата оферты устно, что он считает свою оферту утратившей силу, или не направит ему уведомления об этом.

Статья 22

Акцепт может быть отменен, если сообщение об отмене получено оферентом раньше того момента или в тот же момент, когда акцепт должен был бы вступить в силу.

Статья 23

Договор считается заключенным в момент, когда акцепт оферты вступает в силу в соответствии с положениями настоящей Конвенции.

Статья 24

Для целей части II настоящей Конвенции оферта, заявление об акцепте или любое другое выражение намерения считаются «полученными» адресатом, когда они сообщены ему устно или доставлены любым способом ему лично, на его коммерческое предприятие или по его почтовому адресу либо, если он не имеет коммерческого предприятия или почтового адреса, – по его постоянному местожительству.

ЧАСТЬ III. КУПЛЯ-ПРОДАЖА ТОВАРОВ

Глава I ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 25

Нарушение договора, допущенное одной из сторон, является существенным, если оно влечет за собой такой вред для другой стороны, что последняя в

значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать на основании договора, за исключением случаев, когда нарушившая договор сторона не предвидела такого результата и разумное лицо, действующее в том же качестве при аналогичных обстоятельствах, не предвидело бы его.

Статья 26

Заявление о расторжении договора имеет силу лишь в том случае, если оно сделано другой стороной посредством извещения.

Статья 27

Поскольку иное прямо не предусмотрено в части III настоящей Конвенции, в случае если извещение, запрос или иное сообщение даны или сделаны стороной в соответствии с частью III и средствами, надлежащими при данных обстоятельствах, задержка или ошибка в передаче сообщения либо его недоставка по назначению не лишают эту сторону права ссылаться на свое сообщение.

Статья 28

Если в соответствии с положениями настоящей Конвенции одна из сторон имеет право потребовать исполнения какого-либо обязательства другой стороной, суд не будет обязан выносить решение об исполнении в натуре, кроме случаев, когда он сделал бы это на основании своего собственного закона в отношении аналогичных договоров купли-продажи, не регулируемых настоящей Конвенцией.

Статья 29

1) Договор может быть изменен или прекращен путем простого соглашения сторон.

2) Письменный договор, в котором содержится положение, требующее, чтобы любое изменение договора или его прекращение соглашением сторон осуществлялись в письменной форме, не может быть иным образом изменен или прекращен соглашением сторон. Однако поведение стороны может исключить для нее возможность ссылаться на указанное положение в той мере, в какой другая сторона полагалась на такое поведение.

Глава II ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПРОДАВЦА

Статья 30

Продавец обязан поставить товар, передать относящиеся к нему документы и передать право собственности на товар в соответствии с требованиями договора и настоящей Конвенции.

Раздел I Поставка товара и передача документов

Статья 31

Если продавец не обязан поставить товар в каком-либо ином определенном месте, его обязательство по поставке заключается:

а) если договор купли-продажи предусматривает перевозку товара – в сдаче товара первому перевозчику для передачи покупателю;

б) если в случаях, не подпадающих под действие предыдущего подпункта, договор касается товара, определенного индивидуальными признакам, или не индивидуализированного товара, который должен быть взят из определенных запасов либо изготовлен или произведен, и стороны в момент заключения договора знали о том, что товар находится либо должен быть изготовлен или произведен в определенном месте, – в предоставлении товара в распоряжение покупателя в этом месте;

в) в других случаях – в предоставлении товара в распоряжение покупателя в месте, где в момент заключения договора находилось коммерческое предприятие продавца.

Статья 32

1) Если продавец в соответствии с договором или настоящей Конвенцией передает товар перевозчику и если товар четко не идентифицирован для целей договора путем маркировки, посредством отгрузочных документов или иным образом, продавец должен дать покупателю извещение об отправке с указанием товара.

2) Если продавец обязан обеспечить перевозку товара, он должен заключить такие договоры, которые необходимы для перевозки товара в место назначения надлежащими при данных обстоятельствах способами транспортировки и на условиях, обычных для такой транспортировки.

3) Если продавец не обязан застраховать товар при его перевозке, он должен по просьбе покупателя представить ему всю имеющуюся информацию, необходимую для осуществления такого страхования покупателем.

Статья 33

Продавец должен поставить товар:

а) если договор устанавливает или позволяет определить дату поставки – в эту дату;

б) если договор устанавливает или позволяет определить период времени для поставки – в любой момент в пределах этого периода, поскольку из обстоятельств не следует, что дата поставки назначается покупателем; или

в) в любом другом случае – в разумный срок после заключения договора.

Статья 34

Если продавец обязан передать документы, относящиеся к товару, он должен сделать это в срок, в месте и в форме, требуемых по договору. Если продавец передал документы ранее указанного срока, он может до истечения

этого срока устранить любое несоответствие в документах, при условии, что осуществление им этого права не причиняет покупателю неразумных неудобств или неразумных расходов. Покупатель, однако, сохраняет право потребовать возмещения убытков в соответствии с настоящей Конвенцией.

Раздел II Соответствие товара и права третьих лиц

Статья 35

1) Продавец должен поставить товар, который по количеству, качеству и описанию соответствует требованиям договора и который, затарирован или упакован так, как это требуется по договору.

2) За исключением случаев, когда стороны договорились об ином, товар не соответствует договору, если он:

а) не пригоден для тех целей, для которых товар того же описания обычно используется;

б) не пригоден для любой конкретной цели, о которой продавец прямо или косвенно был поставлен в известность во время заключения договора, за исключением тех случаев, когда из обстоятельств следует, что покупатель не полагался или что для него было неразумным полагаться на компетентность и суждения продавца;

в) не обладает качествами товара, представленного продавцом покупателю в качестве образца или модели;

г) не затарирован или не упакован обычным для таких товаров способом, а при отсутствии такового – способом, который является надлежащим для сохранения и защиты данного товара.

3) Продавец не несет ответственности на основании подпунктов «а» – «г» предыдущего пункта за любое несоответствие товара, если во время заключения договора покупатель знал или не мог не знать о таком несоответствии.

Статья 36

1) Продавец несет ответственность по договору и по настоящей Конвенции за любое несоответствие товара, которое существует в момент перехода риска на покупателя, даже если это несоответствие становится очевидным только позднее.

2) Продавец также несет ответственность за любое несоответствие товара, которое возникает после момента, указанного в предыдущем пункте, и является следствием нарушения им любого своего обязательства, включая нарушение любой гарантии того, что в течение того или иного срока товар будет оставаться пригодным для обычных целей или какой-либо конкретной цели либо будет сохранять обусловленные качества или свойства.

Статья 37

В случае досрочной поставки продавец сохраняет право до наступления предусмотренной для поставки даты поставить недостающую часть или коли-

чество товара либо новый товар взамен поставленного товара, который не соответствует договору, либо устранить любое несоответствие в поставленном товаре при условии, что осуществление им этого права не причиняет покупателю неразумных неудобств или неразумных расходов. Покупатель, однако, сохраняет право потребовать возмещения убытков в соответствии с настоящей Конвенцией.

Статья 38

1) Покупатель должен осмотреть товар или обеспечить его осмотр в такой короткий срок, который практически возможен при данных обстоятельствах.

2) Если договором предусматривается перевозка товара, осмотр может быть отложен до прибытия товара в место его назначения.

3) Если место назначения товара изменено во время его нахождения в пути или товар переотправлен покупателем и при этом покупатель не имел разумной возможности осмотреть его, а продавец во время заключения договора знал или должен был знать о возможности такого изменения или такой переотправки, осмотр товара может быть отложен до его прибытия в новое место назначения.

Статья 39

1) Покупатель утрачивает право ссылаться на несоответствие товара, если он не дает продавцу извещения, содержащего данные о характере несоответствия, в разумный срок после того, как оно было или должно было быть обнаружено покупателем.

2) В любом случае покупатель утрачивает право ссылаться на несоответствие товара, если он не дает продавцу извещения о нем не позднее, чем в пределах двухлетнего срока, считая с даты фактической передачи товара покупателю, поскольку этот срок не противоречит договорному сроку гарантии.

Статья 40

Продавец не вправе ссылаться на положения статей 38 и 39, если несоответствие товара связано с фактами, о которых он знал или не мог не знать и о которых он не сообщил покупателю.

Статья 41

Продавец обязан поставить товар свободным от любых прав или притязаний третьих лиц, за исключением тех случаев, когда покупатель согласился принять товар, обремененный таким правом или притязанием. Однако, если такие права или притязания основаны на промышленной собственности или другой интеллектуальной собственности, то обязательство продавца регулируется статьей 42.

Статья 42

1) Продавец обязан поставить товар свободным от любых прав или притязаний третьих лиц, которые основаны на промышленной собственности или

другой интеллектуальной собственности, о которых в момент заключения договора продавец знал или не мог не знать, при условии что такие права или притязания основаны на промышленной собственности или другой интеллектуальной собственности:

а) по закону государства, где товар будет перепродаваться или иным образом использоваться, если в момент заключения договора стороны предполагали, что товар будет перепродаваться или иным образом использоваться в этом государстве; или

б) в любом другом случае – по закону государства, в котором находится коммерческое предприятие покупателя.

2) Обязательство продавца, предусмотренное в предыдущем пункте, не распространяется на случаи, когда:

а) в момент заключения договора покупатель знал или не мог не знать о таких правах или притязаниях; или

б) такие права или притязания являются следствием соблюдения продавцом технических чертежей, проектов, формул или иных исходных данных, представленных покупателем.

Статья 43

1) Покупатель утрачивает право ссылаться на положения статьи 41 или статьи 42, если он не дает продавцу извещения, содержащего данные о характере права или притязания третьего лица, в разумный срок после того, как он узнал или должен был узнать о таком праве или притязании.

2) Продавец не вправе ссылаться на положения предыдущего пункта, если он знал о праве или притязании третьего лица и о характере такого права или притязания.

Статья 44

Несмотря на положения пункта 1 статьи 39 и пункта 1 статьи 43, покупатель может снизить цену в соответствии со статьей 50 или потребовать возмещения убытков, за исключением упущенной выгоды, если у него имеется разумное оправдание того, почему он не дал требуемого извещения.

Раздел III Средства правовой защиты в случае нарушения договора продавцом

Статья 45

1) Если продавец не исполняет какого-либо из своих обязательств по договору или по настоящей Конвенции, покупатель может:

а) осуществить права, предусмотренные в статьях 46–52;

б) потребовать возмещения убытков, как это предусмотрено в статьях 74 - 77.

2) Осуществление покупателем своего права на другие средства правовой защиты не лишает его права требовать возмещения убытков.

3) Никакая отсрочка не может быть предоставлена продавцу судом или

арбитражем, если покупатель прибегает к какому-либо средству правовой защиты от нарушения договора.

Статья 46

1) Покупатель может потребовать исполнения продавцом своих обязательств, если только покупатель не прибег к средству правовой защиты, не совместимому с таким требованием.

2) Если товар не соответствует договору, покупатель может потребовать замены товара только в том случае, когда это несоответствие составляет существенное нарушение договора и требование о замене товара заявлено либо одновременно с извещением, данным в соответствии со статьей 39, либо в разумный срок после него.

3) Если товар не соответствует договору, покупатель может потребовать от продавца устранить это несоответствие путем исправления, за исключением случаев, когда это является неразумным с учетом всех обстоятельств. Требование об устранении несоответствия товара договору должно быть заявлено либо одновременно с извещением, данным в соответствии со статьей 39, либо в разумный срок после него.

Статья 47

1) Покупатель может установить дополнительный срок разумной продолжительности для исполнения продавцом своих обязательств.

2) За исключением случаев, когда покупатель получил извещение от продавца о том, что он не осуществит исполнения в течение установленного таким образом срока, покупатель не может в течение этого срока прибегать к каким-либо средствам правовой защиты от нарушения договора. Покупатель, однако, не лишается тем самым права требовать возмещения убытков за просрочку в исполнении.

Статья 48

1) При условии соблюдения статьи 49, продавец может, даже после установленной для поставки даты, устранить за свой собственный счет любой недостаток в исполнении им своих обязательств, если он может сделать это без неразумной задержки и не создавая для покупателя неразумных неудобств или неопределенности в отношении компенсации продавцом расходов, понесенных покупателем. Покупатель, однако, сохраняет право требовать возмещения убытков в соответствии с настоящей Конвенцией.

2) Если продавец просит покупателя сообщить, примет ли он исполнение, и покупатель не выполняет этой просьбы в течение разумного срока, продавец может осуществить исполнение в пределах срока, указанного в его запросе. Покупатель не может в течение этого срока прибегать к какому-либо средству правовой защиты, не совместимому с исполнением обязательства продавцом.

3) Если продавец извещает покупателя о том, что он осуществит исполнение в пределах определенного срока, считается, что такое извещение включа-

ет также просьбу к покупателю сообщить о своем решении в соответствии с предыдущим пунктом.

4) Запрос или извещение со стороны продавца в соответствии с пунктами 2 и 3 настоящей статьи не имеет силы, если они не получены покупателем.

Статья 49

1) Покупатель может заявить о расторжении договора:

а) если неисполнение продавцом любого из его обязательств по договору или по настоящей Конвенции составляет существенное нарушение договора; или

б) в случае не поставки, если продавец не поставяет товара в течение дополнительного срока, установленного покупателем в соответствии с пунктом 1 статьи 47, или заявляет, что он не осуществит поставки в течение установленного таким образом срока.

2) Однако в случае, когда продавец поставил товар, покупатель утрачивает право заявить о расторжении договора, если он не сделает этого:

а) в отношении просрочки в поставке – в течение разумного срока после того, как он узнал о том, что поставка осуществлена;

б) в отношении любого другого нарушения договора помимо просрочки в поставке – в течение разумного срока:

i) после того, как узнал или должен был узнать о таком нарушении;

ii) после истечения дополнительного срока, установленного покупателем в соответствии с пунктом 1 статьи 47, или после того, как продавец заявил, что он не исполнит своих обязательств в течение такого дополнительного срока; или

iii) после истечения любого дополнительного срока, указанного продавцом в соответствии с пунктом 2 статьи 48, или после того, как покупатель заявил, что он не примет исполнения.

Статья 50

Если товар не соответствует договору и независимо от того, была ли цена уже уплачена, покупатель может снизить цену в той же пропорции, в какой стоимость, которую фактически поставленный товар имел на момент поставки, соотносится со стоимостью, которую на тот же момент имел бы товар, соответствующий договору. Однако, если продавец устраняет недостатки в исполнении своих обязательств в соответствии со статьей 37 или статьей 48 или если покупатель отказывается принять исполнение со стороны продавца в соответствии с этими статьями, покупатель не может снизить цену.

Статья 51

1) Если продавец поставяет только часть товара или если только часть поставленного товара соответствует договору, положения статей 46–50 применяются в отношении недостающей части или части, не соответствующей договору.

2) Покупатель может заявить о расторжении договора в целом только в том случае, если частичное неисполнение или частичное несоответствие товара договору составляют существенное нарушение договора.

Статья 52

1) Если продавец поставляет товар до установленной даты, покупатель может принять поставку или отказаться от ее принятия.

2) Если продавец поставляет большее количество товара, чем предусмотрено договором, покупатель может принять поставку или отказаться от принятия поставки излишнего количества. Если покупатель принимает поставку всего или части излишнего количества, он должен уплатить за него по договорной ставке.

Глава III ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПОКУПАТЕЛЯ

Статья 53

Покупатель обязан уплатить цену за товар и принять поставку товара в соответствии с требованиями договора и настоящей Конвенции.

Раздел I Уплата цены

Статья 54

Обязательство покупателя уплатить цену включает принятие таких мер и соблюдение таких формальностей, которые могут требоваться, согласно договору или согласно законам и предписаниям, для того, чтобы сделать возможным осуществление платежа.

Статья 55

В тех случаях, когда договор был юридически действительным образом заключен, но в нем прямо или косвенно не устанавливается цена или не предусматривается порядка ее определения, считается, что стороны, при отсутствии какого-либо указания об ином, подразумевали ссылку на цену, которая в момент заключения договора обычно взималась за такие товары, продававшиеся при сравнимых обстоятельствах в соответствующей области торговли.

Статья 56

Если цена установлена в зависимости от веса товара, то в случае сомнения она определяется по весу нетто.

Статья 57

1) Если покупатель не обязан уплатить цену в каком-либо ином определенном месте, он должен уплатить ее продавцу:

- а) в месте нахождения коммерческого предприятия продавца; или
- б) если платеж должен быть произведен против передачи товара или документов – в месте их передачи.

2) Увеличение расходов по осуществлению платежа, вызванное изменением после заключения договора местонахождения коммерческого предприятия продавца, относится на счет продавца.

Статья 58

1) Если покупатель не обязан уплатить цену в какой-либо иной конкретный срок, он должен уплатить ее, когда продавец в соответствии с договором и настоящей Конвенцией передает либо сам товар, либо товарораспорядительные документы в распоряжение покупателя. Продавец может обусловить передачу товара или документов осуществлением такого платежа.

2) Если договор предусматривает перевозку товара, продавец может отправить его на условиях, в силу которых товар или товарораспорядительные документы не будут переданы покупателю иначе, как против уплаты цены.

3) Покупатель не обязан уплатить цену до тех пор, пока у него не появилось возможности осмотреть товар, за исключением случаев, когда согласованный сторонами порядок поставки или платежа несовместим с ожиданием появления такой возможности.

Статья 59

Покупатель обязан уплатить цену в день, который установлен или может быть определен, согласно договору и настоящей Конвенции, без необходимости какого-либо запроса или выполнения каких-либо формальностей со стороны продавца.

Раздел II Принятие поставки

Статья 60

Обязанность покупателя принять поставку заключается:

- а) в совершении им всех таких действий, которые можно было разумно ожидать от него для того, чтобы позволить продавцу осуществить поставку; и
- б) в принятии товара.

Раздел III Средства правовой защиты в случае нарушения договора покупателем

Статья 61

1) Если покупатель не исполняет какого-либо из своих обязательств по договору или по настоящей Конвенции, продавец может:

- а) осуществить права, предусмотренные в статьях 62-65;
- б) потребовать возмещения убытков, как это предусмотрено в статьях 74-77.

2) Осуществление продавцом своего права на другие средства правовой защиты не лишает его права требовать возмещения убытков.

3) Никакая отсрочка не может быть предоставлена покупателю судом или арбитражем, если продавец прибегает к какому-либо средству правовой защиты от нарушения договора.

Статья 62

Продавец может потребовать от покупателя уплаты цены, принятия поставки или исполнения им других обязательств, если только продавец не прибег к средству правовой защиты, не совместимому с таким требованием.

Статья 63

1) Продавец может установить дополнительный срок разумной продолжительности для исполнения покупателем своих обязательств.

2) За исключением случаев, когда продавец получил извещение от покупателя о том, что он не осуществит исполнения в течение установленного таким образом срока, продавец не может в течение этого срока прибегать к каким-либо средствам правовой защиты от нарушения договора. Продавец, однако, не лишается тем самым права требовать возмещения убытков за просрочку в исполнении.

Статья 64

1) Продавец может заявить о расторжении договора:

а) если неисполнение покупателем любого из его обязательств по договору или по настоящей Конвенции составляет существенное нарушение договора; или

б) если покупатель не исполняет в течение дополнительного срока, установленного продавцом в соответствии с пунктом 1 статьи 63, своего обязательства уплатить цену или принять поставку товара, или заявляет о том, что он не сделает этого в течение установленного таким образом срока.

2) Однако в случаях, когда покупатель уплатил цену, продавец утрачивает право заявить о расторжении договора, если он не сделает этого:

а) в отношении просрочки исполнения со стороны покупателя – до того как продавец узнал о состоявшемся исполнении; или

б) в отношении любого другого нарушения договора помимо просрочки в исполнении – в течение разумного срока:

i) после того как он узнал или должен был узнать о таком нарушении; или

ii) после истечения дополнительного срока, установленного продавцом в соответствии с пунктом 1 статьи 63, или после того, как покупатель заявил, что не исполнит своих обязательств в течение такого дополнительного срока.

Статья 65

1) Если на основании договора покупатель должен определять форму, размеры или иные данные, характеризующие товар, и если он не составит такой спецификации либо в согласованный срок, либо в разумный срок после получения запроса от продавца, последний может без ущерба для любых других прав, которые он может иметь, сам составить эту спецификацию в соответствии с такими требованиями покупателя, которые могут быть известны продавцу.

2) Если продавец сам составляет спецификацию, он должен подробно информировать покупателя о ее содержании и установить разумный срок, в течение которого покупатель может составить иную спецификацию. Если после получения сообщения от продавца покупатель не сделает этого в установленный таким образом срок, спецификация, составленная продавцом, будет обязательной.

Глава IV ПЕРЕХОД РИСКА

Статья 66

Утрата или повреждение товара после того, как риск перешел на покупателя, не освобождают его от обязанности уплатить цену, если только утрата или повреждение не были вызваны действиями или упущениями продавца.

Статья 67

1) Если договор купли-продажи предусматривает перевозку товара и продавец не обязан передать его в каком-либо определенном месте, риск переходит на покупателя, когда товар сдан первому перевозчику для передачи покупателю в соответствии с договором купли-продажи. Если продавец обязан сдать товар перевозчику в каком-либо определенном месте, риск не переходит на покупателя, пока товар не сдан перевозчику в этом месте. То обстоятельство, что продавец уполномочен задержать товарораспорядительные документы, не влияет на переход риска.

2) Тем не менее риск не переходит на покупателя, пока товар четко не идентифицирован для целей данного договора путем маркировки, посредством отгрузочных документов, направленным покупателю извещением или иным образом.

Статья 68

Покупатель принимает на себя риск в отношении товара, проданного во время его нахождения в пути, с момента сдачи товара перевозчику, который выдал документы, подтверждающие договор перевозки. Однако, если в момент заключения договора купли-продажи продавец знал или должен был знать, что товар утрачен или поврежден, и он не сообщил об этом покупателю, такая утрата или повреждение находятся на риске продавца.

Статья 69

1) В случаях, не подпадающих под действие статей 67 и 68, риск переходит на покупателя, когда товар принимается им, или, если он не делает этого в положенный срок, с момента, когда товар предоставлен в его распоряжение и он допускает нарушение договора, не принимая поставки.

2) Если, однако, покупатель обязан принять товар не в том месте, где находится коммерческое предприятие продавца, а в каком-либо ином месте, риск переходит, когда наступил срок поставки и покупатель осведомлен о том, что товар предоставлен в его распоряжение в этом месте.

3) Если договор касается еще не идентифицированного товара, считается, что товар не предоставлен в распоряжение покупателя, пока он четко не идентифицирован для целей данного договора.

Статья 70

Если продавец допустил существенное нарушение договора, положения статей 67, 68 и 69 не влияют на имеющиеся у покупателя средства правовой защиты в связи с таким нарушением.

Глава V ПОЛОЖЕНИЯ, ОБЩИЕ ДЛЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ПРОДАВЦА И ПОКУПАТЕЛЯ

Раздел I Предвидимое нарушение договора и договоры на поставку товаров отдельными партиями

Статья 71

1) Сторона может приостановить исполнение своих обязательств, если после заключения договора становится видно, что другая сторона не исполнит значительной части своих обязательств в результате:

а) серьезного недостатка в ее способности осуществить исполнение или в ее кредитоспособности; или

б) ее поведения по подготовке исполнения или по осуществлению исполнения договора.

2) Если продавец уже отправил товар до того, как выявились основания, указанные в предыдущем пункте, он может воспрепятствовать передаче товара покупателю, даже если покупатель располагает документом, дающим ему право получить товар. Настоящий пункт относится только к правам на товар в отношениях между покупателем и продавцом.

3) Сторона, приостанавливающая исполнение, независимо от того, делается ли это до или после отправки товара, должна немедленно дать извещение об этом другой стороне и должна продолжить осуществление исполнения, если другая сторона предоставляет достаточные гарантии исполнения своих обязательств.

Статья 72

1) Если до установленной для исполнения договора даты становится ясно, что одна из сторон совершит существенное нарушение договора, другая сторона может заявить о его расторжении.

2) Если позволяет время, сторона, которая намерена заявить о расторжении договора, должна направить разумное извещение другой стороне, с тем чтобы дать ей возможность предоставить достаточные гарантии исполнения ею своих обязательств.

3) Требования предыдущего пункта не применимы, если другая сторона заявила, что она не будет исполнять своих обязательств.

Статья 73

1) Если, в случае когда договор предусматривает поставку товара отдельными партиями, неисполнение одной из сторон каких-либо из ее обязательств в отношении любой партии составляет существенное нарушение договора в отношении этой партии, другая сторона может заявить о расторжении договора в отношении этой партии.

2) Если неисполнение одной стороной какого-либо из ее обязательств в отношении любой партии дает другой стороне оправданные основания считать, что существенное нарушение договора будет иметь место в отношении будущих партий, она может заявить о расторжении договора на будущее, при условии что она сделает это в разумный срок.

3) Покупатель, который заявляет о расторжении договора в отношении какой-либо партии товара, может одновременно заявить о его расторжении в отношении уже поставленных или подлежащих поставке партий товара, если по причине их взаимосвязи они не могут быть использованы для цели, предполагавшейся сторонами в момент заключения договора.

Раздел II Убытки

Статья 74

Убытки за нарушение договора одной из сторон составляют сумму, равную тому ущербу, включая упущенную выгоду, который понесен другой стороной вследствие нарушения договора. Такие убытки не могут превышать ущерба, который нарушившая договор сторона предвидела или должна была предвидеть в момент заключения договора как возможное последствие его нарушения, учитывая обстоятельства, о которых она в то время знала или должна была знать.

Статья 75

Если договор расторгнут и если разумным образом и в разумный срок после расторжения покупатель купил товар взамен или продавец перепродал товар, сторона, требующая возмещения убытков, может взыскать разницу между договорной ценой и ценой по совершенной взамен сделке, а также любые дополнительные убытки, которые могут быть взысканы на основании статьи 74.

Статья 76

1) Если договор расторгнут и если имеется текущая цена на данный товар, сторона, требующая возмещения ущерба, может, если она не осуществила закупки или перепродажи на основании статьи 75, потребовать разницу между ценой, установленной в договоре, и текущей ценой на момент расторжения договора, а также возмещения любых дополнительных убытков, которые могут быть взысканы на основании статьи 74. Однако, если сторона, требующая возмещения ущерба, расторгла договор после принятия товара, вместо текущей цены на момент расторжения договора применяется текущая цена на момент такого принятия.

2) Для целей предыдущего пункта текущей ценой является цена, преобладающая в месте, где должна быть осуществлена поставка, или, если в этом месте не существует текущей цены, цена в таком другом месте, которое служит разумной заменой, с учетом разницы в расходах по транспортировке товара.

Статья 77

Сторона, ссылающаяся на нарушение договора, должна принять такие меры, которые являются разумными при данных обстоятельствах для уменьшения ущерба, включая упущенную выгоду, возникающего вследствие нарушения договора. Если она не примет таких мер, то нарушившая договор сторона может потребовать сокращения возмещаемых убытков на сумму, на которую они могли быть уменьшены.

Раздел III Проценты

Статья 78

Если сторона допустила просрочку в уплате цены или иной суммы, другая сторона имеет право на проценты с просроченной суммы без ущерба для любого требования о возмещении убытков, которые могут быть взысканы на основании статьи 74.

Раздел IV Освобождение от ответственности

Статья 79

1) Сторона не несет ответственности за неисполнение любого из своих обязательств, если докажет, что оно было вызвано препятствием вне ее контроля и что от нее нельзя было разумно ожидать принятия этого препятствия в расчет при заключении договора либо избежания или преодоления этого препятствия или его последствий.

2) Если неисполнение стороной своего обязательства вызвано неисполнением третьим лицом, привлеченным ею для исполнения всего или части договора, эта сторона освобождается от ответственности только в том случае, если:

а) она освобождается от ответственности на основании предыдущего пункта; и

б) привлеченное ею лицо также было бы освобождено от ответственности, если бы положения указанного пункта были применены в отношении этого лица.

3) Освобождение от ответственности, предусмотренное настоящей статьей, распространяется лишь на тот период, в течение которого существует данное препятствие.

4) Сторона, которая не исполняет своего обязательства, должна дать извещение другой стороне о препятствии и его влиянии на ее способность осуществить исполнение. Если это извещение не получено другой стороной в течение разумного срока после того, как об этом препятствии стало или должно было стать известно не исполняющей свое обязательство стороне, эта последняя сто-

рона несет ответственность за убытки, являющиеся результатом того, что такое извещение получено не было.

5) Ничто в настоящей статье не препятствует каждой из сторон осуществить любые иные права, кроме требования возмещения убытков на основании настоящей Конвенции.

Статья 80

Сторона не может ссылаться на неисполнение обязательства другой стороной в той мере, в какой это неисполнение вызвано действиями или упущениями первой стороны.

Раздел V Последствия расторжения договора

Статья 81

1) Расторжение договора освобождает обе стороны от их обязательств по договору при сохранении права на взыскание могущих подлежать возмещению убытков. Расторжение договора не затрагивает каких-либо положений договора, касающихся порядка разрешения споров или прав и обязательств сторон в случае его расторжения.

2) Сторона, исполнившая договор полностью или частично, может потребовать от другой стороны возврата всего того, что было первой стороной поставлено или уплачено по договору. Если обе стороны обязаны осуществить возврат полученного, они должны сделать это одновременно.

Статья 82

1) Покупатель утрачивает право заявить о расторжении договора или потребовать от продавца замены товара, если для покупателя невозможно вернуть товар в том же по существу состоянии, в котором он его получил.

2) Предыдущий пункт не применяется:

а) если невозможность вернуть товар или вернуть товар в том же по существу состоянии, в котором он был получен покупателем, не вызвана его действием или упущением;

б) если товар или часть товара пришли в негодность или испортились в результате осмотра, предусмотренного в статье 38; или

в) если товар или его часть были проданы в порядке нормального ведения торговли или были потреблены или переделаны покупателем в порядке нормального использования до того, как он обнаружил или должен был обнаружить несоответствие товара договору.

Статья 83

Покупатель, который утратил право заявить о расторжении договора или потребовать от продавца замены товара в соответствии со статьей 82, сохраняет право на все другие средства правовой защиты, предусмотренные договором и настоящей Конвенцией.

Статья 84

1) Если продавец обязан возратить цену, он должен также уплатить проценты с нее, считая с даты уплаты цены.

2) Покупатель должен передать продавцу весь доход, который покупатель получил от товара или его части:

а) если он обязан возратить товар полностью или частично; или

б) если для него невозможно возратить товар полностью или частично либо возратить товар полностью или частично в том же по существу состоянии, в котором он получил его, но он тем не менее заявил о расторжении договора или потребовал от продавца замены товара.

Раздел VI Сохранение товара

Статья 85

Если покупатель допускает просрочку в принятии поставки или, в тех случаях когда уплата цены и поставка товара должны быть произведены одновременно, если покупатель не уплачивает цены, а продавец либо еще владеет товаром, либо иным образом в состоянии контролировать распоряжение им, продавец должен принять такие меры, которые являются разумными при данных обстоятельствах для сохранения товара. Он вправе удерживать товар, пока его разумные расходы не будут компенсированы покупателем.

Статья 86

1) Если покупатель получил товар и намерен осуществить право отказаться от него на основании договора или настоящей Конвенции, он должен принять такие меры, которые являются разумными при данных обстоятельствах для сохранения товара. Он вправе удерживать товар, пока его разумные расходы не будут компенсированы продавцом.

2) Если товар, отправленный покупателю, был предоставлен в его распоряжение в месте назначения и он осуществляет право отказа от него, покупатель должен вступить во владение товаром за счет продавца при условии, что это может быть сделано без уплаты цены и без неразумных неудобств или неразумных расходов. Данное положение не применяется в том случае, если продавец или лицо, уполномоченное на принятие товара за его счет, находятся в месте назначения товара. Если покупатель вступает во владение товаром на основании настоящего пункта, его права и обязанности регулируются положениями предыдущего пункта.

Статья 87

Сторона, которая обязана принять меры для сохранения товара, может сдать его на склад третьего лица за счет другой стороны, если только связанные с этим расходы не являются неразумными.

Статья 88

1) Сторона, обязанная принять меры для сохранения товара в соответствии со статьями 85 и 86, может продать его любым надлежащим способом, если другая сторона допустила неразумную задержку с вступлением во владение товаром, или с принятием его обратно, или с уплатой цены либо расходов по сохранению, при условии, что другой стороне было дано разумное извещение о намерении продать товар.

2) Если товар подвержен скорой порче или если его сохранение влечет за собой неразумные расходы, сторона, обязанная сохранять товар в соответствии со статьями 85 и 86, должна принять разумные меры для его продажи. В пределах возможностей она должна дать извещение другой стороне о своем намерении осуществить продажу.

3) Сторона, продающая товар, имеет право удержать из полученной от продажи выручки сумму, равную разумным расходам по сохранению и продаже товара. Остаток она должна передать другой стороне.

ЧАСТЬ IV. ЗАКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 89

Депозитарием настоящей Конвенции назначается Генеральный секретарь Организации Объединенных Наций.

Статья 90

Настоящая конвенция не затрагивает действий любого международного соглашения, которое уже заключено или может быть заключено и которое содержит положения по вопросам, являющимся предметом регулирования настоящей Конвенции, при условии, что стороны имеют свои коммерческие предприятия в государствах - участниках такого соглашения.

Статья 91

1) Настоящая Конвенция открыта для подписания на заключительном заседании Конференции Организации Объединенных Наций по договорам международной купли-продажи товаров; она будет оставаться открытой для подписания всеми государствами в центральных учреждениях Организации Объединенных Наций в Нью-Йорке до 30 сентября 1981 года.

2) Настоящая Конвенция подлежит ратификации, принятию или утверждению подписавшими ее государствами.

3) Настоящая Конвенция открыта для присоединения всех не подписавших ее государств с даты открытия ее для подписания.

4) Ратификационные грамоты, документы о принятии, утверждении и присоединении сдаются на хранение Генеральному секретарю Организации Объединенных Наций.

Статья 92

1) Договаривающееся государство может во время подписания, ратификации, принятия, утверждения или присоединения заявить, что оно не будет связано частью II настоящей Конвенции или что оно не будет связано частью III настоящей Конвенции.

2) Договаривающееся государство, сделавшее в соответствии с предыдущим пунктом заявление в отношении части II и части III настоящей Конвенции, не считается Договаривающимся государством в смысле пункта 1 статьи 1 настоящей Конвенции в отношении вопросов, регулируемых той частью Конвенции, на которую распространяется это заявление.

Статья 93

1) Если Договаривающееся государство имеет две или более территориальные единицы, в которых в соответствии с его конституцией применяются различные системы права по вопросам, являющимся предметом регулирования настоящей Конвенции, то оно может в момент подписания, ратификации, принятия, утверждения или присоединения заявить, что настоящая Конвенция распространяется на все его территориальные единицы или только на одну или несколько из них, и может изменить свое заявление путем представления другого заявления в любое время.

2) Эти заявления доводятся до сведения депозитария, и в них должны ясно указываться территориальные единицы, на которые распространяется Конвенция.

3) Если в силу заявления, сделанного в соответствии с данной статьей, настоящая Конвенция распространяется на одну или несколько территориальных единиц, а не на все территориальные единицы Договаривающегося государства и если коммерческое предприятие стороны находится в этом государстве, то для целей настоящей Конвенции считается, что это коммерческое предприятие не находится в таком Договаривающемся государстве, если только оно не находится в территориальной единице, на которую распространяется настоящая Конвенция.

4) Если Договаривающееся государство не делает заявления в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи, Конвенция распространяется на все территориальные единицы этого государства.

Статья 94

1) Два или более договаривающихся государств, применяющих аналогичные или сходные правовые нормы по вопросам, регулируемым настоящей Конвенцией, могут в любое время заявить о неприменимости Конвенции к договорам купли-продажи или к их заключению в тех случаях, когда коммерческие предприятия сторон находятся в этих государствах. Такие заявления могут быть сделаны совместно или путем взаимных односторонних заявлений.

2) Договаривающееся государство, которое по вопросам, регулируемым настоящей Конвенцией, применяет правовые нормы, аналогичные или сходные

с правовыми нормами одного или нескольких государств, не являющихся участниками настоящей Конвенции, может в любое время заявить о неприменимости Конвенции к договорам купли-продажи или к их заключению в тех случаях, когда коммерческие предприятия сторон находятся в этих государствах.

3) Если государство, в отношении которого делается заявление в соответствии с предыдущим пунктом, впоследствии становится Договаривающимся государством, то сделанное заявление с даты вступления в силу настоящей Конвенции в отношении этого нового Договаривающегося государства имеет силу заявления, сделанного в соответствии с пунктом 1, при условии, что это новое Договаривающееся государство присоединяется к такому заявлению или делает взаимное одностороннее заявление.

Статья 95

Любое государство может заявить при сдаче на хранение своей ратификационной грамоты, документа о принятии, утверждении или присоединении, что оно не будет связано положениями подпункта «б» пункта 1 статьи 1 настоящей Конвенции.

Статья 96

Договаривающееся государство, законодательство которого требует, чтобы договоры купли-продажи заключались или подтверждались в письменной форме, может в любое время сделать заявление в соответствии со статьей 12 о том, то любое положение статьи 11, статьи 29 или части II настоящей Конвенции, которое допускает, чтобы договор купли-продажи, его изменение или прекращение соглашением сторон либо оферта, акцепт или любое иное выражение намерения совершались не в письменной, а в любой форме, неприменимо, если хотя бы одна из сторон имеет свое коммерческое предприятие в этом государстве.

Статья 97

1) Заявления в соответствии с настоящей Конвенцией, сделанные во время подписания, подлежат подтверждению при ратификации, принятии или утверждении.

2) Заявления и подтверждения заявлений делаются в письменной форме и официально сообщаются депозитарию.

3) Заявление вступает в силу одновременно с вступлением в силу настоящей Конвенции в отношении соответствующего государства. Однако, заявление, о котором депозитарий получает официальное уведомление после такого вступления в силу, вступает в силу в первый день месяца, следующего за истечением шести месяцев после даты его получения депозитарием. Взаимные односторонние заявления, сделанные в соответствии со статьей 94, вступают в силу в первый день месяца, следующего за истечением шести месяцев после получения депозитарием последнего заявления.

4) Любое государство, которое сделало заявление в соответствии с настоящей Конвенцией, может отказаться от него в любое время посредством официального уведомления в письменной форме на имя депозитария. Такой отказ вступает в силу в первый день месяца, следующего за истечением шести месяцев после даты получения уведомления депозитарием.

5) Отказ от заявления, сделанного в соответствии со статьей 94, влечет за собой также прекращение действия с даты вступления в силу этого отказа любого взаимного заявления, сделанного другим государством в соответствии с этой статьей.

Статья 98

Не допускаются никакие оговорки, кроме тех, которые прямо предусмотрены настоящей Конвенцией.

Статья 99

1) Настоящая Конвенция вступает в силу, при условии соблюдения положений пункта 6 настоящей статьи, в первый день месяца, следующего за истечением двенадцати месяцев после даты сдачи на хранение десятой ратификационной грамоты или документа о принятии, утверждении или присоединении, включая документ, содержащий заявление, сделанное в соответствии со статьей 92.

2) Если государство ратифицирует, принимает, утверждает настоящую Конвенцию или присоединяется к ней после сдачи на хранение десятой ратификационной грамоты или документа о принятии, утверждении или присоединении, настоящая Конвенция, за исключением непринятой части, вступает в силу для данного государства, при условии соблюдения положений пункта 6 настоящей статьи, в первый день месяца, следующего за истечением двенадцати месяцев после даты сдачи на хранение его ратификационной грамоты или документа о принятии, утверждении или присоединении.

3) Государство, которое ратифицирует, принимает, утверждает настоящую Конвенцию или присоединяется к ней и которое является участником Конвенции о единообразном законе о заключении договоров о международной купле - продаже товаров, совершенной в Гааге 1 июля 1964 года (Гаагская Конвенция о заключении договоров 1964 года), или участником Конвенции о единообразном законе о международной купле-продаже товаров, совершенной в Гааге 1 июля 1964 года (Гаагская Конвенция о купле-продаже 1964 года), или участником обеих этих Конвенций, одновременно денонсирует, в зависимости от обстоятельств, одну или обе Гаагские Конвенции – Гаагскую Конвенцию о купле-продаже 1964 года и Гаагскую Конвенцию о заключении договоров 1964 года, уведомив об этом Правительство Нидерландов.

4) Государство – участник Гаагской Конвенции о купле-продаже 1964 года, ратифицирующее, принимающее, утверждающее настоящую Конвенцию или присоединяющееся к ней и делающее или сделавшее в соответствии со статьей 92 заявление о том, что оно не будет связано частью II настоящей Конвенции, во время ратификации, принятия, утверждения или присоединения денон-

сирует Гагскую Конвенцию о купле-продаже 1964 года, уведомив об этом правительство Нидерландов.

5) Государство – участник Гагской Конвенции о заключении договоров 1964 года, ратифицирующее, принимающее, утверждающее настоящую Конвенцию или присоединяющееся к ней и делающее или сделавшее в соответствии со статьей 92 заявление о том, что оно не будет связано частью III настоящей Конвенции, во время ратификации, принятия, утверждения или присоединения денонсирует Гагскую Конвенцию о заключении договоров 1964 года, уведомив об этом правительство Нидерландов.

6) Для целей настоящей статьи ратификация, принятие, утверждение настоящей Конвенции или присоединение к ней государств – участников Гагской Конвенции о заключении договоров 1964 года или Гагской Конвенции о купле-продаже 1964 года не вступают в силу до тех пор, пока такая денонсация, которая может потребоваться от этих государств в отношении двух последних Конвенций, не вступит в силу. Депозитарий настоящей Конвенции проводит консультации с правительством Нидерландов, выступающим в качестве депозитария Конвенций 1964 года, с тем чтобы обеспечить в этой связи необходимую координацию.

Статья 100

1) Настоящая Конвенция применяется к заключению договора только в тех случаях, когда предложение о заключении договора делается в день вступления или после вступления настоящей Конвенции в силу для Договаривающихся государств, упомянутых в подпункте «а» пункта 1 статьи 1, или Договаривающегося государства, упомянутого в подпункте «б» пункта 1 статьи 1.

2) Настоящая Конвенция применяется только к договорам, заключенным в день вступления или после вступления настоящей Конвенции в силу для Договаривающихся государств, упомянутых в подпункте «а» пункта 1 статьи 1, или Договаривающегося государства, упомянутого в подпункте «б» пункта 1 статьи 1.

Статья 101

1) Договаривающееся государство может денонсировать настоящую Конвенцию, или часть II, или часть III настоящей Конвенции, направив депозитарию официальное письменное уведомление.

2) Денонсация вступает в силу в первый день месяца, следующего за истечением двенадцати месяцев после получения депозитарием уведомления. Если в уведомлении указан более длительный период вступления денонсации в силу, то денонсация вступает в силу по истечении этого более длительного периода после получения депозитарием такого уведомления.

Совершено в г. Вене одиннадцатого апреля тысяча девятьсот восьмидесятого года в единственном экземпляре, тексты которого на английском, арабском, испанском, китайском, русском и французском языках являются равно аутентичными.

В удостоверение чего нижеподписавшиеся полномочные представители, должным образом уполномоченные своими правительствами, подписали настоящую Конвенцию.

(Подписи)

ПРИНЦИПЫ МЕЖДУНАРОДНЫХ КОММЕРЧЕСКИХ ДОГОВОРОВ (ПРИНЦИПЫ УНИДРУА) <*>

Преамбула

Цели Принципов

Настоящие Принципы устанавливают общие нормы для международных коммерческих договоров.

Они подлежат применению в случае, если стороны согласились, что их договор будет регулироваться этими Принципами.

Они могут применяться, когда стороны согласились, что их договор будет регулироваться «общими принципами права», «*lex mercatoria*» или аналогичными положениями.

Они могут использоваться для решения вопроса, возникающего в случае, когда оказывается невозможным установить соответствующую норму применимого права.

Они могут использоваться для толкования и восполнения международных унифицированных правовых документов.

Они могут служить моделью для национального и международного законодательства.

<*> Документ разработан Международным институтом унификации частного права (УНИДРУА), имеющим статус межправительственной организации, членом которой является также и Российская Федерация. Полный текст включает в себя также постатейный комментарий. Настоящий перевод на русский язык выполнен с разрешения УНИДРУА членом международной рабочей группы по подготовке Принципов, корреспондентом УНИДРУА Комаровым А.С. и является аутентичным русским текстом Принципов.

International Institute for the Unification of Private Law (UNIDROIT), 1994.

А.С. Комаров (перевод на русский язык), 1995.

ГЛАВА ПЕРВАЯ. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 1.1. Свобода договора

Стороны свободны вступать в договор и определять его содержание.

Статья 1.2. Свобода формы

Настоящие Принципы не устанавливают никаких требований о том, что договор должен быть заключен или подтвержден в письменной форме. Его су-

ществование может быть доказано любым способом, включая свидетельские показания.

Статья 1.3. Обязательность договора

Надлежаще заключенный договор является обязательным для сторон. Он может быть изменен или прекращен только в соответствии с его условиями или по соглашению сторон или иным образом в соответствии с настоящими Принципами.

Статья 1.4. Обязательные (императивные) положения

Никакие нормы настоящих Принципов не ограничивают применение обязательных (императивных) положений национального, международного или наднационального происхождения, которые подлежат применению в силу соответствующих норм международного частного права.

Статья 1.5. Исключение или изменение сторонами

Стороны могут исключить применение настоящих Принципов, отступать от них или изменять содержание любого из их положений, если иное не предусмотрено в Принципах.

Статья 1.6. Толкование и дополнение Принципов

1. При толковании настоящих Принципов надлежит учитывать их международный характер и цели, включая необходимость содействовать достижению единообразия в их применении.

2. Вопросы, охватываемые сферой настоящих Принципов, но которые прямо в них не разрешены, подлежат разрешению в соответствии с их основополагающими общими принципами.

Статья 1.7. Добросовестность и честная деловая практика

1. Каждая сторона обязана действовать в соответствии с принятыми в практике международной торговли добросовестностью и честной деловой практикой.

2. Стороны не вправе исключить или ограничить эту обязанность.

Статья 1.8. Обычай и практика

1. Стороны связаны любым обычаем, относительно которого они договорились, и практикой, которую они установили в своих взаимоотношениях.

2. Стороны связаны обычаем, который широко известен и постоянно соблюдается в международной торговле сторонами в соответствующей области торговли, кроме случаев, когда применение такого обычая было бы неразумным.

Статья 1.9. Уведомление

1. Когда требуется уведомление, оно может быть направлено любым способом, соответствующим обстоятельствам.

2. Уведомление считается действительным, когда оно достигает лицо, которому оно направлено.

3. Для целей пункта 2 уведомление «достигает» лицо, когда оно сделано этому лицу устно или доставлено этому лицу в месте нахождения его коммерческого предприятия или по его почтовому адресу.

4. Для целей настоящей статьи «уведомление» включает заявление, требование, запрос или любое другое сообщение намерения.

Статья 1.10. Определения

В настоящих Принципах:

- «суд» включает арбитражный суд (трибунал);
- если сторона имеет более одного коммерческого предприятия, ее «коммерческим предприятием» считается то, которое, с учетом обстоятельств, известных сторонам или предполагавшихся ими в любое время до или в момент заключения договора, имеет наиболее тесную связь с договором и его исполнением;
- «должник» относится к стороне, которая должна исполнить обязательство, и «кредитор» относится к стороне, которая имеет право получить исполнение этого обязательства;
- «письменная форма» означает любой вид сообщения, который сохраняет запись информации, содержащейся в нем, и способный быть воспроизведенным в осязаемом виде.

ГЛАВА ВТОРАЯ. ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРА

Статья 2.1. Способ заключения договора

Договор может быть заключен путем акцепта оферты либо в результате поведения сторон, достаточно свидетельствующего о соглашении.

Статья 2.2. Определение оферты

Предложение о заключении договора является офертой, если оно достаточно определено и выражает намерение оферента считать себя связанным в случае акцепта.

Статья 2.3. Отмена оферты

1. Оферта вступает в силу, когда она получена адресатом оферты.
2. Оферта, даже когда она является безотзывной, может быть отменена оферентом, если сообщение об отмене получено адресатом оферты раньше, чем сама оферта, или одновременно с ней.

Статья 2.4. Отзыв оферты

1. Пока договор не заключен, оферта может быть отозвана, если сообщение об отзыве будет получено адресатом оферты до отправления им акцепта.
2. Однако оферта не может быть отозвана:

а) если в оферте указывается путем установления определенного срока для акцепта или иным образом, что она является безотзывной; или

б) если для адресата оферты было разумным рассматривать оферту как безотзывную и адресат оферты действовал, полагаясь на оферту.

Статья 2.5. Отклонение оферты

Оферта теряет силу, когда сообщение об отклонении оферты получено оферентом.

Статья 2.6. Разновидность акцепта

1. Заявление или иное поведение адресата оферты, выражающее его согласие с офертой, является акцептом. Молчание или бездействие само по себе не является акцептом.

2. Акцепт оферты вступает в силу, когда указанное согласие получено оферентом.

3. Однако если в силу оферты или в результате практики, которую стороны установили в своих взаимоотношениях, или обычая адресат оферты может, не извещая оферента, выразить согласие путем совершения какого-то действия, акцепт вступает в силу в момент совершения такого действия.

Статья 2.7. Момент акцепта

Оферта должна быть акцептована в течение времени, указанного оферентом, или, если такой срок не указан, в течение разумного срока с учетом конкретных обстоятельств, включая скорость средства связи, использованного оферентом. Устная оферта должна быть акцептована немедленно, если обстоятельства не говорят об ином.

Статья 2.8. Акцепт в указанный срок

1. Срок для акцепта оферты, указанный оферентом в телеграмме или письме, начинает течь с момента, когда телеграмма сдана для отправки, или с даты, указанной на письме, или если такая дата отсутствует, то с даты, указанной на конверте. Срок для акцепта, установленный оферентом посредством моментальной связи, начинает течь с момента, когда оферта достигает адресата оферты.

2. Государственные праздники или нерабочие дни, имеющие место в течение срока для акцепта, включаются при исчислении этого периода времени. Однако если уведомление об акцепте не может быть доставлено адресату оферты в последний праздничный или нерабочий день в месте, где находится коммерческое предприятие оферента, этот период времени продлевается до следующего первого рабочего дня.

Статья 2.9. Запоздавший акцепт. Задержка при пересылке

1. Запоздавший акцепт тем не менее сохраняет силу акцепта, если оферент без неоправданной задержки сообщит об этом адресату оферты или направит ему соответствующее уведомление.

2. Когда из письма или иного письменного сообщения, содержащего запоздавший акцепт, видно, что оно было отправлено при таких обстоятельствах, что если бы его пересылка была бы нормальной, оно было бы получено offerentом своевременно, запоздавший акцепт сохраняет силу акцепта, если только offerent без неоправданной задержки не известит адресата, что он считает свою offerту утратившей силу.

Статья 2.10. Отмена акцепта

Акцепт может быть отменен, если сообщение об отмене получено offerentом раньше того момента или в тот же момент, когда акцепт должен был вступить в силу.

Статья 2.11. Акцепт с оговорками

1. Ответ на offerту, который имеет целью служить акцептом, но содержит дополнения, ограничения или иные изменения, является отклонением offerты и представляет собой встречную offerту.

2. Однако ответ на offerту, который имеет целью служить акцептом, но содержит дополнительные или отличающиеся условия, не меняющие существенно условий offerты, является акцептом, если только offerent без неоправданной задержки не возразит против этих расхождений. Если он этого не сделает, то условиями договора будут являться условия offerты с изменениями, содержащимися в акцепте.

Статья 2.12. Письменные подтверждения

Если в письменном сообщении, посланном в течение разумного времени после заключения договора и имеющем целью быть подтверждением договора, содержатся дополнительные или отличающиеся условия, такие условия становятся частью договора, если только они существенно не изменяют договор или получатель без неоправданной задержки не возражает против расхождений.

Статья 2.13. Заключение договора, зависящее от соглашения по конкретным вопросам или соблюдения особой формы

Если в ходе переговоров одна из сторон настаивает на том, что договор не будет заключен до того, пока не будет достигнуто соглашение по конкретным вопросам или соблюдена особая форма соглашения, договор не является заключенным до того, пока не будет достигнуто соглашение по этим вопросам, или оно не будет соответствующим образом оформлено.

Статья 2.14. Договор с умышленно открытыми условиями

1. Если стороны намерены заключить договор, обстоятельство, что они умышленно оставили какое-то условие для согласования в ходе будущих переговоров или подлежащим определению третьим лицом, не является препятствием для возникновения договора.

2. Существование договора не затрагивается тем, что впоследствии:

- а) стороны не достигли согласия по такому условию; или
- б) третье лицо не определило это условие, если только не имеется иного средства сделать это условие определенным, которое является разумным при данных обстоятельствах, принимая во внимание намерения сторон.

Статья 2.15. Недобросовестные переговоры

1. Сторона свободна проводить переговоры и не несет ответственности за недостижения согласия.
2. Однако сторона, которая ведет или прерывает переговоры недобросовестно, является ответственной за потери, причиненные другой стороне.
3. Недобросовестным, в частности, является вступление стороной в переговоры или их продолжение при отсутствии намерения достичь соглашения с другой стороной.

Статья 2.16. Обязанность конфиденциальности

Если информация передается одной стороной в качестве конфиденциальной в процессе переговоров, другая сторона обязана не раскрывать эту информацию или не использовать ее ненадлежащим образом для собственных целей, независимо от того, заключен ли впоследствии договор. В надлежащих случаях средства правовой защиты при нарушении этой обязанности могут включать компенсацию, основанную на выгоде, полученной другой стороной.

Статья 2.17. Оговорки о поглощении

Договор в письменной форме, содержащий оговорку о том, что договор полностью охватывает условия, согласованные сторонами, не может быть оспорен или дополнен представлением предшествующих заявлений или соглашений. Однако такие заявления или соглашения могут быть использованы для толкования письменного договора.

Статья 2.18. Оговорки об изменении в письменной форме

Договор в письменной форме, содержащий оговорку о том, что любое согласованное изменение договора или его прекращение должно осуществляться в письменной форме, не может быть изменен или прекращен иным образом. Однако сторона может своим поведением быть лишена возможности полагаться на эту оговорку в той мере, в которой другая сторона действовала, полагаясь на такое поведение.

Статья 2.19. Договоренность на стандартных условиях

1. Если одна или обе стороны используют стандартные условия при заключении договора, то применяются общие положения о заключении договора с учетом статей 2.20–2.22.
2. Стандартными условиями являются положения, подготовленные одной стороной предварительно для общего и неоднократного использования и фактически применяемые без переговоров с другой стороной.

Статья 2.20. Неожиданное условие

1. Ни одно условие, включенное в число стандартных и которое имеет такой характер, что другая сторона не могла бы разумно его ожидать, является недействительным, если только это условие не было явно принято этой стороной.

2. При установлении, имеет ли условие такой характер, необходимо принимать во внимание его содержание, формулировку и способ выражения.

Статья 2.21. Противоречие между стандартными и нестандартными условиями

В случае противоречия между стандартным условием и условием, не являющимся стандартным, преимущество имеет последнее.

Статья 2.22. Конфликт проформ

Если обе стороны используют стандартные условия и достигают соглашения вне рамок этих стандартных условий, договор считается заключенным на основе согласованных условий и тех стандартных условий, которые являются совпадающими по существу, кроме случая, когда сторона предварительно ясно указывает, что она не намерена быть связанной таким договором, либо впоследствии без неоправданной задержки информирует об этом другую сторону.

ГЛАВА ТРЕТЬЯ. ДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТЬ

Статья 3.1. Не затрагиваемые вопросы

Настоящие Принципы не затрагивают вопросы недействительности, возникающей из:

- а) отсутствия правоспособности;
- б) отсутствия полномочий;
- в) несоответствия нормам морали или противоправности.

Статья 3.2. Действительность простого соглашения

Договор заключается, изменяется или прекращается в силу самого соглашения сторон без каких-либо дополнительных требований.

Статья 3.3. Первоначальная невозможность исполнения

1. Сам по себе факт, что в момент заключения договора исполнение принятого обязательства было невозможным, не влияет на действительность договора.

2. Сам по себе факт, что в момент заключения договора сторона не была управомочена распоряжаться имуществом, к которому относится договор, не влияет на действительность договора.

Статья 3.4. Понятие заблуждения

Заблуждением является ошибочное предположение, относящееся к фактам или правовым нормам, существующим в момент заключения договора.

Статья 3.5. Значительное заблуждение

1. Сторона может отказаться от договора в силу заблуждения, если в момент заключения договора заблуждение было настолько значительным, что разумное лицо в аналогичной ситуации, что и заблуждавшаяся сторона, заключило бы договор на существенно иных условиях или не заключило бы его вообще, если бы было известно истинное положение вещей, и:

а) другая сторона также заблуждалась либо вызвала заблуждение, либо знала или должна была знать о заблуждении, и оставление заблуждающейся стороны в таком состоянии противоречило бы разумным коммерческим стандартам честной деловой практики; или

б) другая сторона в момент отказа от договора не действовала, основываясь на договоре.

2. Сторона, однако, не может отказаться от договора, если:

а) заблуждение возникло в результате ее грубой небрежности; или

б) заблуждение относится к вопросу, в отношении которого заблуждающейся стороной был принят риск заблуждения, или, с учетом конкретных обстоятельств, риск должен быть возложен на нее.

Статья 3.6. Ошибка в выражении или при передаче

Ошибка, произошедшая в выражении или при передаче заявления относится к заблуждению лица, от которого исходит заявление.

Статья 3.7. Правовые средства защиты в связи с неисполнением

Сторона не вправе отказаться от договора на основании заблуждения, если обстоятельства, на которые она полагается, допускают или могли бы допускать правовую защиту в связи с неисполнением.

Статья 3.8. Обман

Сторона может отказаться от договора, если договор был заключен в результате обманных заявлений другой стороны, включая язык выражения или образ действия, или в результате недобросовестного сокрытия фактов, которые в соответствии с разумными коммерческими стандартами честной деловой практики должны были быть сообщены этой стороной.

Статья 3.9. Угрозы

Сторона может отказаться от договора, если договор был заключен ею в результате последовавшей от другой стороны неоправданной угрозы, которая с учетом конкретных обстоятельств является настолько реальной и серьезной, что не оставляет другой стороне разумной альтернативы. В частности, угроза является неоправданной, если угрожаемое действие или бездействие является само по себе неправомерным, или неправомерным является использование его в качестве средства для заключения договора.

Статья 3.10. Существенное неравновесие

1. Сторона может отказаться от договора или от отдельного его условия, если в момент заключения договор или какое-либо его условие неоправданно создавало чрезмерное преимущество для другой стороны. Помимо прочего во внимание должно быть принято:

а) факт недобросовестного использования одной стороной зависимости от нее другой стороны, экономической слабости последней или чрезвычайных нужд, или ее непредусмотрительности, не информированности, неопытности или отсутствия навыков вести переговоры, а также

б) характер и цель договора.

2. По просьбе стороны, имеющей право на отказ от договора, суд вправе изменить договор или его условие с тем, чтобы привести его в соответствие с разумными коммерческими стандартами честной деловой практики.

3. Суд может изменить договор или его условие по просьбе стороны, получившей уведомление об отказе от договора, при условии, что эта сторона проинформирует другую сторону о своей просьбе сразу же после получения такого уведомления и до того, как другая сторона совершила какие-либо действия, основываясь на нем. Положение ст. 3.13 (п. 2) применяется соответственно.

Статья 3.11. Третьи лица

1. Если обман, угроза, существенное неравновесие или заблуждение стороны вызываются третьим лицом, за которое отвечает другая сторона, или это третье лицо знает об этом или должно было знать, от договора можно отказаться на тех же условиях, как если бы соответствующее поведение или информация принадлежали самой стороне.

2. Если обман, угроза, существенное неравновесие вызываются третьим лицом, за которое другая сторона не отвечает, от договора можно отказаться, если эта сторона знала или должна была знать об обмане, угрозах или существенном неравновесии или при отказе от договора она не совершала действий, основываясь на договоре.

Статья 3.12. Подтверждение

Если сторона, которая вправе отказаться от договора, прямо или в подразумеваемом виде подтверждает договор после того, как начал течь период времени для уведомления об отказе от договора, отказ от договора не допускается.

Статья 3.13. Утрата права на отказ от договора

1. Если сторона имеет право на отказ от договора в связи с заблуждением, однако другая сторона заявляет о своей готовности исполнить договор или в действительности исполняет его таким образом, как это понималось стороной, имеющей право на отказ от договора, договор считается заключенным как это понималось этой стороной. Другая сторона должна сделать такое заявление или осуществить такое исполнение сразу после того, как она была проинформиро-

вана о том, как стороной, имеющей право на отказ от договора, понимался этот договор, и до того, как эта сторона совершила какие-либо действия, основываясь на уведомлении об отказе от договора.

2. После такого заявления или исполнения право на отказ от договора утрачивается, и никакое последующее уведомление об отказе от договора недействительно.

Статья 3.14. Уведомление об отказе от договора

Право стороны на отказ от договора реализуется путем уведомления другой стороны.

Статья 3.15. Ограничения по срокам

1. Уведомление об отказе от договора должно быть дано в течение разумного срока, с учетом обстоятельств, после того, как отказывающаяся сторона узнала или не могла не узнать о соответствующих фактах и получила возможность действовать по своему усмотрению.

2. Если сторона может отказаться от отдельного условия договора в соответствии со ст. 3.10, срок для уведомления об отказе от договора начинает течь с момента, когда это условие выдвинуто другой стороной.

Статья 3.16. Частичный отказ

Если основание отказа затрагивает только отдельные условия договора, последствия отказа ограничиваются этими условиями, если только, принимая во внимание обстоятельства, не представляется неразумным сохранить в силе остальную часть договора.

Статья 3.17. Обратная сила отказа

1. Отказ имеет обратную силу.

2. При отказе от договора любая сторона вправе требовать возврата всего, что она предоставила в соответствии с договором или его частью, от которой она отказалась, при условии, что она одновременно возвращает все, что она получила по договору или его части, от которой она отказалась, или, если невозможен возврат в натуре, сторона компенсирует все, что она получила.

Статья 3.18. Убытки

Независимо от того, имел ли место отказ от договора, сторона, которая знала или должна была знать об основаниях отказа, является ответственной за убытки, возмещение которых должно поставить другую сторону в положение, в котором она находилась бы, если бы она не заключила договор.

Статья 3.19. Императивность положений

Положения настоящей главы являются императивными, кроме тех, которые относятся к простому соглашению, начальной невозможности или заблуждению.

Статья 3.20. Односторонние заявления

Положения настоящей главы применяются соответственно к любому общению намерения, адресованному одной стороной другой.

ГЛАВА ЧЕТВЕРТАЯ. ТОЛКОВАНИЕ

Статья 4.1. Намерение сторон

1. Договор должен толковаться в соответствии с общим намерением сторон.
2. Если такое намерение не может быть выявлено, договор должен толковаться в соответствии со значением, которое аналогичные сторонам разумные лица придавали бы договору в таких же обстоятельствах.

Статья 4.2. Толкование заявлений и иных действий

1. Заявления и иные действия стороны должны толковаться в соответствии с ее намерениями, если другая сторона знала или не могла не знать об этих намерениях.
2. Если предыдущий пункт не подлежит применению, заявления или иные действия должны толковаться в соответствии со знанием, которое аналогичное другой стороне разумное лицо придавало бы им в таких же обстоятельствах.

Статья 4.3. Принимаемые во внимание обстоятельства

При применении ст. ст. 4.1 и 4.2 во внимание должны быть приняты все обстоятельства, включая:

- а) предварительные переговоры между сторонами;
- б) практику, которую стороны установили в своих взаимоотношениях;
- в) поведение сторон после заключения договора;
- г) характер и цель договора;
- д) общепринятое в соответствующей области предпринимательской деятельности значение условий и выражений;
- е) обычаи.

Статья 4.4. Общие ссылки на договор или заявления

Условия и выражения должны толковаться в свете всего договора или заявления, где они появляются.

Статья 4.5. Систематическое толкование

Условия договора должны толковаться таким образом, чтобы всем им было придано значение, а не лишать силы какие-либо из них.

Статья 4.6. Правило «contra proferentem»

Если условия договора, выдвинутые одной стороной, являются неясными, то предпочтение отдается толкованию, которое противоположно интересам этой стороны.

Статья 4.7. Лингвистические расхождения

Если договор составлен на двух или более языках, и каждый из его текстов имеет одинаковую силу, то в случае расхождения между текстами, предпочтение отдается толкованию в соответствии с вариантом текста договора, который был составлен первоначально.

Статья 4.8. Восполнение опущенного условия

1. Если стороны договора не согласовали условия, являющегося важным для определения их прав и обязанностей, то договор выполняется условием, представляющим соответствующим при данных обстоятельствах.

2. При определении, какое условие является соответствующим, должны быть, помимо прочих факторов, приняты во внимание:

- а) намерение сторон;
- б) характер и цель договора;
- в) добросовестность и честная деловая практика;
- г) разумность.

ГЛАВА ПЯТАЯ. СОДЕРЖАНИЕ

Статья 5.1. Прямые и подразумеваемые обязательства

Договорные обязательства могут быть прямыми или подразумеваемыми.

Статья 5.2. Подразумеваемые обязательства

Подразумеваемые обязательства вытекают из:

- а) характера и цели договора;
- б) практики, которую стороны установили в своих взаимоотношениях;
- в) добросовестности и честной деловой практики;
- г) разумности.

Статья 5.3. Сотрудничество между сторонами

Каждая сторона должна сотрудничать с другой стороной, если такое сотрудничество можно разумно ожидать в связи с исполнением обязательств этой стороны.

Статья 5.4. Обязанность достичь определенного результата.

Обязанность проявлять максимальные усилия

1. В той мере, в какой обязательство стороны включает в себя обязанность достичь определенный результат, эта сторона обязана достичь этот результат.

2. В той мере, в какой обязательство стороны включает в себя обязанность проявлять максимальные усилия при выполнении каких-либо действий, эта сторона обязана предпринимать усилия, которые предпринимало бы аналогичное ей разумное лицо в таких же обстоятельствах.

Статья 5.5. Определение содержания имеющейся обязанности

При определении меры, в какой обязательство стороны включает в себя обязанность проявлять максимальные усилия при выполнении каких-либо действий или обязанность достичь определенного результата, во внимание должны быть приняты, помимо прочих факторов:

- а) способ, которым выражено обязательство в договоре;
- б) договорная цена и другие условия договора;
- в) степень риска, присутствующего обычно при достижении определенного результата;
- г) способность другой стороны влиять на исполнение обязательства.

Статья 5.6. Определение качества исполнения

Если качество исполнения не установлено договором или не может быть определено на основе договора, сторона обязана осуществить исполнение, имеющее разумное качество и которое не ниже среднего уровня, учитывая конкретные обстоятельства.

Статья 5.7. Определение цены

1. Если в договоре не устанавливается цена или не предусматривается порядок ее определения, считается, что стороны при отсутствии какого-либо указания об ином, подразумевают ссылку на цену, которая в момент заключения договора обычно взималась за такое исполнение в сравнимых обстоятельствах в соответствующей области предпринимательской деятельности, или, если такая цена отсутствует, то ссылка на разумную цену.

2. Если цена должна быть определена одной стороной, и такое определение оказывается явно неразумным, то, несмотря на любое условие договора об обратном, цена должна быть заменена разумной ценой.

3. Если цена должна быть установлена третьим лицом, и это лицо не может или не желает этого сделать, ценой договора должна быть разумная цена.

4. Если цена должна быть установлена путем ссылки на факторы, которые не существуют или прекратили свое существование, или не могут быть установлены, вместо них должны рассматриваться факторы, являющиеся наиболее близким эквивалентом.

Статья 5.8. Договор на неопределенный срок

Договор на неопределенный срок может быть прекращен любой стороной путем уведомления, сделанного предварительно в разумный срок.

ГЛАВА ШЕСТАЯ. ИСПОЛНЕНИЕ

Раздел 1 ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ИСПОЛНЕНИИ

Статья 6.1.1. Срок исполнения

Стороны обязаны исполнить свое обязательство:

- а) если срок установлен в договоре или может быть определен исходя из договора, в этот срок;
- б) если период времени установлен в договоре или может быть определен исходя из договора, в любой срок в рамках этого периода времени, если только обстоятельства не указывают на то, что другая сторона вправе выбрать срок исполнения;
- в) в любом другом случае в течение разумного срока после заключения договора.

Статья 6.1.2. Одноразовое исполнение или исполнение по частям

В случаях, предусмотренных пунктами «б» и «в» статьи 6.1.1, стороны должны сразу полностью исполнить свои обязательства, если исполнение может быть осуществлено таким образом и обстоятельства не указывают на иное.

Статья 6.1.3. Частичное исполнение

1. Кредитор может отказаться от предложения исполнить обязательство по частям при наступлении срока, когда должно быть произведено исполнение, независимо от того, сопровождается ли такое предложение заверением в отношении остающейся части исполнения, если только кредитор не имеет законного интереса поступить таким образом.

2. Дополнительные расходы, причиненные кредитору частичным исполнением, возлагаются без ущерба для любых иных средств правовой защиты на должника.

Статья 6.1.4. Порядок исполнения

1. В той степени, в которой стороны могут осуществить исполнение одновременно, они обязаны осуществить его одновременно, если обстоятельства не указывают на иное.

2. В той степени, в которой для исполнения лишь одной стороной требуется период времени, эта сторона обязана осуществить свое исполнение первой, если обстоятельства не указывают на иное.

Статья 6.1.5. Досрочное исполнение

1. Кредитор может отказаться от досрочного исполнения, кроме случаев, когда он не имеет законного интереса поступить таким образом.

2. Принятие стороной досрочного исполнения не влияет на срок исполнения ее обязательств, если этот срок был установлен вне зависимости от исполнения обязательств другой стороной.

3. Дополнительные расходы, причиненные кредитору досрочным исполнением, возлагаются на должника без ущерба для любых иных средств правовой защиты.

Статья 6.1.6. Место исполнения

1. Если место исполнения не установлено в договоре или не может быть определено исходя из договора, сторона должна исполнить:

а) денежное обязательство - в месте, где находится коммерческое предприятие кредитора;

б) любое иное обязательство - в месте, где находится ее коммерческое предприятие.

2. Сторона должна нести бремя увеличения связанных с исполнением расходов, которое является результатом изменения места нахождения ее коммерческого предприятия, если изменение происходит после заключения договора.

Статья 6.1.7. Платеж чеком или другим документом

1. Платеж может быть осуществлен в любой форме, используемой в ходе обычной деловой практики в месте платежа.

2. Однако кредитор, который либо в силу предыдущего пункта, либо добровольно принимает чек, либо другой платежный ордер или обязательство заплатить, предполагается сделавшим это только под условием, что по нему будет совершен платеж.

Статья 6.1.8. Платеж путем денежного перевода

1. Если только кредитор не указал конкретный счет, платеж может быть осуществлен путем денежного перевода в любое финансовое учреждение, относительно которого кредитор дал знать, что имеет там счет.

2. При платеже путем денежного перевода обязательство должника считается выполненным, когда состоялся перевод в финансовое учреждение кредитора.

Статья 6.1.9. Валюта платежа

1. Если денежное обязательство выражено в иной валюте, чем валюта мест платежа, оно может быть исполнено должником в валюте места платежа, кроме случаев, когда:

а) эта валюта не является свободно конвертируемой; или

б) стороны договорились, что платеж должен быть осуществлен в валюте, в которой выражено денежное обязательство.

2. Если для должника невозможно исполнить денежное обязательство в валюте, в которой выражено денежное обязательство, кредитор может потребовать осуществить платеж в валюте места платежа даже в случае, предусмотренном в пункте 1 «б».

3. Платеж в валюте места платежа должен быть совершен в соответствии с применимым курсом обмена валюты, преобладающим в этом месте при наступлении срока платежа.

4. Однако если должник не совершил платеж в срок, когда платеж должен быть совершен, кредитор может потребовать совершить платеж в соответствии с применимым курсом обмена валюты, превалярующим либо в момент наступления срока платежа, либо в момент фактического платежа.

Статья 6.1.10. Неопределенность валюты

Если денежное обязательство не выражено в какой-либо конкретной валюте, платеж должен быть совершен в валюте места, где должен быть совершен платеж.

Статья 6.1.11. Стоимость исполнения

Каждая сторона должна нести расходы по исполнению своих обязательств.

Статья 6.1.12. Очередность распределения платежей

1. Должник, имеющий несколько денежных обязательств в отношении одного кредитора, может в момент совершения платежа указать долг, который он намерен погасить. Однако платеж погашает сначала любые расходы, затем подлежащие уплате проценты годовых и в заключение основную сумму долга.

2. Если должник не дает таких указаний, кредитор в течение разумного срока после платежа может заявить должнику об обязательстве, к которому он относит платежи, при условии, что срок по обязательству уже наступил и оно беспспорно.

3. В отсутствие очередности платежей, предусмотренной в пунктах 1 и 2, платеж относится к тому обязательству, которое удовлетворяет одному из следующих критериев в указанном порядке:

- а) обязательство, срок исполнения которого наступил или наступит первым;
- б) обязательство, по которому кредитор имеет наименьшее обеспечение исполнения;
- в) обязательство, которое наиболее обременительно для кредитора;
- г) обязательство, которое возникло первым.

Если ни один из этих критериев не применяется, платеж распределяется пропорционально всем обязательствам.

Статья 6.1.13. Очередность исполнения не денежных обязательств

Статья 6.1.12 применяется с учетом необходимой адаптации к определению очередности не денежных обязательств.

Статья 6.1.14. Обращение за государственным разрешением

Если законодательство какого-либо государства требует государственного разрешения, влияющего на действительность договора или его исполнение, и если ни это законодательство, ни обстоятельства не указывают на иное, то:

- а) если только одна сторона имеет свое коммерческое предприятие в этом государстве, эта сторона должна предпринять все меры, необходимые для получения разрешения;

б) в любом другом случае сторона, чье исполнение требует разрешения, должна предпринять необходимые меры.

Статья 6.1.15. Процедура обращения за разрешением

1. Сторона, которая должна предпринять меры, необходимые для получения разрешения, должна это сделать без неоправданной задержки и должна нести все связанные с этим расходы.

2. Эта сторона должна в соответствующем случае уведомить другую сторону о выдаче или отказе в выдаче разрешения без неоправданной задержки.

Статья 6.1.16. Невыдача и отсутствие отказа в выдаче разрешения

1. Если, несмотря на то, что соответствующей стороной предприняты все необходимые меры, разрешение не было получено и одновременно не было отказано в его выдаче в течение согласованного срока, или, если такой срок не был согласован, то в течение разумного срока после заключения договора любая сторона вправе прекратить действие договора.

2. Если разрешение затрагивает только некоторые условия договора, пункт 1 не применяется, если с учетом обстоятельств представляется разумным оставить в силе остальную часть договора, даже если было отказано в разрешении.

Статья 6.1.17. Отказ в выдаче разрешения

1. Отказ в выдаче разрешения, затрагивающий действительность договора, делает этот договор ничтожным. Если отказ затрагивает действительность только некоторых условий, то только эти условия становятся недействительными, если с учетом обстоятельств представляется разумным оставить в силе остальную часть договора.

2. Если отказ в выдаче разрешения делает исполнение договора невозможным полностью или частично, то подлежат применению нормы о неисполнении.

Раздел 2 ЗАТРУДНЕНИЯ

Статья 6.2.1. Соблюдение договорных обязательств

Если исполнение договора становится более обременительным для одной из сторон, эта сторона тем не менее обязана выполнить свои обязательства с соблюдением последующих положений о затруднениях.

Статья 6.2.2. Определение затруднений

Затруднениями считается случай, когда возникают события, существенным образом изменяющие равновесие договорных обязательств в силу либо возрастания для стороны стоимости исполнения, либо уменьшения ценности получаемого стороной исполнения, и, кроме того,

а) события возникают или становятся известны потерпевшей стороне после заключения договора;

- б) события не могли быть разумно учтены потерпевшей стороной при заключении договора;
- в) события находятся вне контроля потерпевшей стороны; и
- г) риск возникновения этих событий не был принят на себя потерпевшей стороной.

Статья 6.2.3. Последствия затруднений

1. В случае затруднений потерпевшая сторона имеет право обратиться с просьбой пересмотреть договорные обязательства. Просьба должна быть сделана без неоправданной задержки и должна содержать обоснование.

2. Просьба о пересмотре не дает сама по себе потерпевшей стороне право приостановить исполнение.

3. При недостижения соглашения в разумный срок любая сторона может обратиться в суд.

4. Если суд установит наличие затруднений, он может, если найдет это разумным:

- а) прекратить договор с определенной даты и на определенных условиях или
- б) изменить договор с целью восстановления равновесия.

ГЛАВА СЕДЬМАЯ. НЕИСПОЛНЕНИЕ

Раздел 1 ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 7.1.1. Определение неисполнения

Неисполнением считается невыполнение стороной любого из своих обязательств по договору, включая ненадлежащее исполнение и просрочку исполнения.

Статья 7.1.2. Вмешательство другой стороны

Сторона не может полагаться на неисполнение, допущенное другой стороной, в той мере, в какой такое неисполнение было вызвано действием или упущением первой стороны или иным событием, в отношении которого первая сторона несет риск.

Статья 7.1.3. Приостановление исполнения

1. Если стороны должны исполнить свои обязательства одновременно, любая из них может приостановить исполнение до тех пор, пока другая сторона не предложит свое исполнение.

2. Если стороны должны исполнить свои обязательства последовательно, сторона, которая должна исполнить позже, может приостановить свое исполнение до тех пор, пока другая сторона не произведет исполнение.

Статья 7.1.4. Исправление

1. Не исполнившая сторона может за свой счет исправить любое неисполнение при условии, что:

а) она без неоправданной задержки уведомит о предлагаемом способе и времени исправления;

б) исправление соответствует данным обстоятельствам;

в) потерпевшая сторона не имеет законного интереса отказаться от исправления;

а также

г) исправление осуществляется незамедлительно.

2. Право на исправление не исключается уведомлением о прекращении договора.

3. При получении надлежащего уведомления об исправлении потерпевшая сторона не может осуществить свои права, которые не совместимы с исполнением обязательств не исполнившей стороны, до истечения срока на исправление.

4. Потерпевшая сторона может приостановить исполнение своих обязательств в ожидании исправления.

5. Несмотря на исправление, потерпевшая сторона сохраняет право требовать возмещение убытков за просрочку, а также возмещение ущерба, причиненного или не предотвращенного в результате исправления.

Статья 7.1.5. Дополнительный срок для исполнения

1. В случае, когда имеет место неисполнение, потерпевшая сторона может путем уведомления другой стороны предоставить дополнительный срок для исполнения.

2. В течение дополнительного срока потерпевшая сторона может приостановить исполнение своих взаимных обязательств и потребовать возмещения убытков, однако она не может прибегнуть к любому другому средству правовой защиты. Если она получает уведомление от другой стороны о том, что последняя не предоставит исполнение в этот срок, либо, если по истечении этого срока надлежащее исполнение не имело места, потерпевшая сторона может прибегнуть к любому средству правовой защиты, которое предоставлено ей в соответствии с настоящей главой.

3. Если при не имеющей существенного значения просрочке исполнения потерпевшая сторона уведомила о предоставлении дополнительного срока разумной продолжительности, она может прекратить договор по истечении этого срока. Если предоставленный дополнительный срок не имеет разумной продолжительности, то он продлевается до разумной продолжительности. Потерпевшая сторона может указать в своем уведомлении, что договор будет автоматически прекращен, если другая сторона не произведет исполнения в течение предоставленного периода времени.

4. Пункт 3 не применяется, если неисполненное обязательство представляет незначительную часть договорных обязательств не исполнившей стороны.

Статья 7.1.6. Исключительные оговорки

Оговорка, которая ограничивает или исключает ответственность одной стороны за неисполнение или допускает, чтобы одна сторона произвела исполнение, существенно отличающееся от того, что другая сторона разумно ожидала, не может быть использована, если ее использование привело бы к явной несправедливости, принимая во внимание цель договора.

Статья 7.1.7. Непреодолимая сила (форс-мажор)

1. Сторона освобождается от ответственности за неисполнение, если она докажет, что неисполнение было вызвано препятствием вне ее контроля и что от нее нельзя было разумно ожидать принятия этого препятствия в расчет при заключении договора либо избежания или преодоления этого препятствия или его последствий.

2. Если препятствие носит временный характер, освобождение от ответственности имеет силу на период времени, который является разумным, принимая во внимание влияние препятствия на исполнение договора.

3. Не исполнившая сторона должна уведомить другую сторону о возникновении препятствия и его влиянии на ее способность исполнить обязательство. Если уведомление не получено другой стороной в течение разумного срока после того, как не исполнившая сторона узнала или должна была узнать о препятствии, она несет ответственность за убытки, ставшие результатом неполучения уведомления.

4. Положения настоящей статьи не лишают сторону возможности воспользоваться правом прекратить договор или приостановить исполнение, либо просить уплаты процентов годовых.

Раздел 2 ПРАВО НА ИСПОЛНЕНИЕ

Статья 7.2.1. Исполнение денежного обязательства

Если сторона, обязанная уплатить деньги, не совершает этого, другая сторона может потребовать произвести платеж.

Статья 7.2.2. Исполнение не денежного обязательства

Если сторона, обязательство которой состоит не в уплате денег, не исполняет его, другая сторона может потребовать исполнения, кроме случаев, когда:

- а) исполнение невозможно юридически или фактически;
- б) исполнение или, в соответствующих случаях, принудительное исполнение является неразумно обременительным или дорогостоящим;
- в) сторона, имеющая право на исполнение, может разумно получить исполнение из другого источника;
- г) исполнение носит исключительно личный характер; или
- д) сторона, имеющая право на исполнение, не требует его в разумный срок после того, как она узнала или должна была узнать о неисполнении.

Статья 7.2.3. Исправление или замена ненадлежащего исполнения

Право на исполнение включает в соответствующих случаях право требовать исправления, замены или иного устранения недостатков исполнения. Положения ст. ст. 7.2.1 и 7.2.2 применяются соответственно.

Статья 7.2.4. Судебный штраф

1. Если суд обязывает сторону произвести исполнение, он может также предписать ей уплатить штраф, если она не исполнит его решение.

2. Штраф должен быть уплачен потерпевшей стороне, если только императивные нормы права страны, где находится суд, не устанавливают иного. Уплата штрафа потерпевшей стороне не исключает каких-либо требований об убытках.

Статья 7.2.5. Изменение средств правовой защиты

1. Потерпевшая сторона, потребовавшая исполнения не денежного обязательства и не получившая исполнение в установленный срок, или в ином случае в разумный срок, может прибегнуть к любому другому средству правовой защиты.

2. Если решение суда об исполнении не денежного обязательства не может быть исполнено принудительно, потерпевшая сторона может использовать любое иное средство правовой защиты.

Раздел 3 ПРЕКРАЩЕНИЕ

Статья 7.3.1. Право на прекращение договора

1. Сторона может прекратить договор, если неисполнение договорного обязательства другой стороной является существенным.

2. При определении, является ли неисполнение обязательства существенным, во внимание должно быть принято, в частности:

а) существенно ли неисполнение лишает потерпевшую сторону того, что она имела право ожидать в соответствии с договором, кроме случаев, когда другая сторона не предвидела и не могла разумно предвидеть такой результат;

б) имеет ли принципиальный характер с точки зрения договора строгое соблюдение неисполненного обязательства;

в) является ли неисполнение умышленным или совершено по грубой небрежности;

г) дает ли неисполнение потерпевшей стороне основание верить, что она не может полагаться на будущее исполнение другой стороны;

д) понесет ли не исполнившая сторона несоразмерные потери в результате подготовки или осуществления исполнения, если договор будет прекращен.

3. В случае просрочки потерпевшая сторона может также прекратить договор, если другая сторона не исполнит договор до истечения предоставленного в соответствии со ст. 7.1.5 срока.

Статья 7.3.2. Уведомление о прекращении

1. Право стороны прекратить договор осуществляется путем уведомления другой стороны.

2. Если исполнение было предложено с опозданием или оно иным образом не соответствует договору, потерпевшая сторона теряет свое право прекратить договор, если только она не дает уведомления другой стороне в разумный срок после того, как она узнала или должна была узнать о предложенном исполнении или ненадлежащем исполнении.

Статья 7.3.3. Предвидимое неисполнение

Если до наступления срока исполнения одной стороной становится очевидным, что будет иметь место существенное неисполнение этой стороной, другая сторона может прекратить договор.

Статья 7.3.4. Соответствующее заверение о надлежащем исполнении

Сторона, которая разумно полагает, что другой стороной будет допущено существенное неисполнение, может потребовать соответствующего заверения о надлежащем исполнении и одновременно приостановить свое исполнение. Если такое заверение не будет предоставлено в разумный срок, потребовавшая такое заверение сторона может прекратить договор.

Статья 7.3.5. Общие последствия прекращения

1. Прекращение договора освобождает обе стороны от обязательств осуществить и получить будущее исполнение.

2. Прекращение договора не лишает права требовать возмещения убытков за неисполнение.

3. Прекращение не затрагивает каких-либо положений договора об урегулировании споров или любых иных условий договора, которые должны действовать даже после его прекращения.

Статья 7.3.6. Возврат полученного (реституция)

1. При прекращении договора каждая сторона может требовать возврата всего, что она поставила, при условии, что эта сторона одновременно возвращает все, что она получила. Если возврат не возможен в натуре или это неприемлемо, соответствующее возмещение должно быть произведено в денежной форме, когда это является разумным.

2. Однако если исполнение договора носит длящийся характер и он является делимым, возврат полученного может быть потребован только за время после того, как прекращение вступило в силу.

Раздел 4 УБЫТКИ

Статья 7.4.1. Право на возмещение убытков

Любое неисполнение дает потерпевшей стороне право на возмещение

убытков либо исключительно, либо в сочетании с любыми другими средствами правовой защиты, кроме случаев, когда в соответствии с настоящими Принципами ответственность за неисполнение не наступает.

Статья 7.4.2. Полная компенсация

1. Потерпевшая сторона имеет право на полную компенсацию ущерба, возникшего в результате неисполнения. Такой ущерб включает любые понесенные стороной потери и всякую выгоду, которой она лишилась, с учетом любой выгоды потерпевшей стороны, полученной ею в результате того, что она избежала расходы или ущерб.

2. Возмещаемый ущерб может иметь нематериальный характер и включать, например, вред здоровью или моральный ущерб.

Статья 7.4.3. Достоверность ущерба

1. Компенсации подлежат только ущерб, включая будущий ущерб, который установлен с разумной степенью достоверности.

2. Компенсации может подлежать утрата благоприятной возможности пропорционально вероятности ее возникновения.

3. Если размер убытков не может быть установлен с разумной степенью достоверности, определение их размера осуществляется по усмотрению суда.

Статья 7.4.4. Предвидимость ущерба

Не исполнившая сторона отвечает только за ущерб, который она предвидела или могла разумно предвидеть при заключении договора как вероятное последствие ее неисполнения.

Статья 7.4.5. Доказательство ущерба в случае заменяющей сделки

Если потерпевшая сторона прекратила договор и совершила заменяющую сделку в разумный срок и разумным способом, она может получить разницу между договорной ценой и ценой заменяющей сделки, а также возмещение любого последующего ущерба.

Статья 7.4.6. Доказательство ущерба на основе текущей цены

1. Если потерпевшая сторона прекратила договор и не совершила заменяющую сделку, однако в отношении предусмотренного договором исполнения имеется текущая цена, сторона может получить разницу между договорной ценой и текущей ценой, существующей на момент прекращения договора, а также возмещение любого последующего ущерба.

2. Текущей ценой является цена, взимаемая обычно за поставленные товары или оказанные услуги в сравнимых обстоятельствах в месте, где должен быть исполнен договор, либо, если в этом месте отсутствует текущая цена, то таковой является текущая цена в таком ином месте, которое представляется разумным для справочной информации.

Статья 7.4.7. Ущерб, причиненный частично потерпевшей стороной

Если ущерб причинен частично в результате действия или упущения потерпевшей стороны или другого события, в отношении которого она несет риск, размер возмещаемых убытков должен быть уменьшен в той мере, в которой эти факторы способствовали возникновению ущерба с учетом поведения каждой из сторон.

Статья 7.4.8. Уменьшение ущерба

1. Не исполнившая сторона не отвечает за ущерб, понесенный потерпевшей стороной, в той мере, в которой ущерб мог быть уменьшен в результате разумных шагов потерпевшей стороны.

2. Потерпевшая сторона имеет право на возмещение любых расходов, разумно понесенных ею при попытках уменьшить ущерб.

Статья 7.4.9. Проценты годовых при неплатеже

1. Если сторона не уплачивает денежную сумму, когда наступает срок платежа, потерпевшая сторона имеет право на проценты годовых на эту сумму с момента наступления срока платежа до момента уплаты, независимо от того, освобождается ли сторона от ответственности за неплатеж.

2. Размер процентов годовых должен составлять среднюю банковскую ставку по краткосрочному кредитованию первоклассных заемщиков, превалирующую в отношении валюты платежа в месте платежа, либо, если такая ставка отсутствует в этом месте, то такую же ставку в государстве валюты платежа. При отсутствии такой ставки в любом из этих мест в качестве ставки процентов годовых должна применяться соответствующая ставка, установленная законом государства валюты платежа.

3. Потерпевшая сторона имеет право на возмещение дополнительных убытков, если неплатеж причинил ей больший ущерб.

Статья 7.4.10. Проценты годовых на сумму убытков

Если не согласовано иного, проценты годовых на сумму убытков, выплачиваемых за неисполнение не денежного обязательства, начисляются с момента, когда произошло неисполнение.

Статья 7.4.11. Способ денежного взыскания

1. Убытки должны быть выплачены единовременно в полной сумме. Однако они могут быть выплачены по частям, если характер ущерба делает это приемлемым.

2. Убытки, выплачиваемые по частям, могут быть индексированы.

Статья 7.4.12. Валюта исчисления убытков

Убытки должны быть исчислены либо в валюте, в которой было выражено денежное обязательство, либо в валюте, в которой был понесен ущерб, в зависимости от того, что более соответствует обстоятельствам.

Статья 7.4.13. Согласованный платеж при неисполнении

1. Если договор предусматривает, что не исполнившая сторона должна уплатить установленную сумму потерпевшей стороне за допущенное нарушение, потерпевшая сторона имеет право получить эту сумму независимо от размера действительно понесенного ею ущерба.

2. Однако независимо от какого-либо соглашения об ином, установленная сумма может быть снижена до разумных пределов, если она чрезмерно велика с учетом возникшего от неисполнения ущерба и других обстоятельств.

**О ПРИМЕНЕНИИ СУДАМИ
ОБЩЕЙ ЮРИСДИКЦИИ ОБЩЕПРИЗНАННЫХ
ПРИНЦИПОВ И НОРМ
МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА
И МЕЖДУНАРОДНЫХ ДОГОВОРОВ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

(постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации
от 10 октября 2003 г. № 5,
в ред. от 5 марта 2013 г. № 4)

Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации согласно части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы.

Федеральным законом от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» установлено, что Российская Федерация, выступая за соблюдение договорных и обычных норм, подтверждает свою приверженность основополагающему принципу международного права – принципу добросовестного выполнения международных обязательств.

Международные договоры являются одним из важнейших средств развития международного сотрудничества, способствуют расширению международных связей с участием государственных и негосударственных организаций, в том числе с участием субъектов национального права, включая физических лиц. Международным договорам принадлежит первостепенная роль в сфере защиты прав человека и основных свобод. В связи с этим необходимо дальнейшее совершенствование судебной деятельности, связанной с реализацией положений международного права на внутригосударственном уровне.

В целях обеспечения правильного и единообразного применения судами международного права при осуществлении правосудия Пленум Верховного Суда Российской Федерации постановляет дать следующие разъяснения:

1. В Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с Конституцией Российской Федерации (часть 1 статьи 17 Конституции Российской Федерации).

Согласно части 1 статьи 46 Конституции Российской Федерации каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод.

Исходя из этого, а также из положений части 4 статьи 15, части 1 статьи 17, статьи 18 Конституции Российской Федерации права и свободы человека согласно общепризнанным принципам и нормам международного права, а также международным договорам Российской Федерации являются непосред-

ственно действующими в пределах юрисдикции Российской Федерации. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием.

Под общепризнанными принципами международного права следует понимать основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо.

К общепризнанным принципам международного права, в частности, относятся принцип всеобщего уважения прав человека и принцип добросовестного выполнения международных обязательств.

Под общепризнанной нормой международного права следует понимать правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного.

Содержание указанных принципов и норм международного права может раскрываться, в частности, в документах Организации Объединенных Наций и ее специализированных учреждений.

2. Международные договоры Российской Федерации наряду с общепризнанными принципами и нормами международного права являются составной частью ее правовой системы (часть 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации, часть 1 статьи 5 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации»).

Частью правовой системы Российской Федерации являются также заключенные СССР действующие международные договоры, в отношении которых Российская Федерация продолжает осуществлять международные права и обязательства СССР в качестве государства – продолжателя Союза ССР.

Согласно пункту «а» статьи 2 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации» *под международным договором Российской Федерации надлежит понимать международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами), с международной организацией либо с иным образованием, обладающим правом заключать международные договоры, в письменной форме и регулируемое международным правом независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких, связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования (например, конвенция, пакт, соглашение и т.п.).*

Международные договоры Российской Федерации могут заключаться от имени Российской Федерации (межгосударственные договоры), от имени Правительства Российской Федерации (межправительственные договоры) и от имени федеральных органов исполнительной власти или уполномоченных организаций (договоры межведомственного характера).

3. Согласно части 3 статьи 5 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации» положения официально опубликованных международных договоров Российской Федерации, не требующие издания внутриго-

сударственных актов для применения, действуют в Российской Федерации непосредственно. Для осуществления иных положений международных договоров Российской Федерации принимаются соответствующие правовые акты.

К признакам, свидетельствующим о невозможности непосредственного применения положений международного договора Российской Федерации, относятся, в частности, содержащиеся в договоре указания на обязательства государств – участников по внесению изменений во внутреннее законодательство этих государств.

При рассмотрении судом гражданских, уголовных или административных дел непосредственно применяется такой международный договор Российской Федерации, который вступил в силу и стал обязательным для Российской Федерации и положения которого не требуют издания внутригосударственных актов для их применения и способны порождать права и обязанности для субъектов национального права (часть 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации, части 1 и 3 статьи 5 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации», часть 2 статьи 7 ГК РФ).

4. Решая вопрос о возможности применения договорных норм международного права, суды должны исходить из того, что международный договор вступает в силу в порядке и в дату, предусмотренные в самом договоре или согласованные между участвовавшими в переговорах государствами. При отсутствии такого положения или договоренности договор вступает в силу, как только будет выражено согласие всех участвовавших в переговорах государств на обязательность для них договора (статья 24 Венской конвенции о праве международных договоров 1969 года).

Судам надлежит иметь в виду, что международный договор подлежит применению, если Российская Федерация в лице компетентных органов государственной власти выразила согласие на обязательность для нее международного договора посредством одного из действий, перечисленных в статье 6 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации» (путем подписания договора; обмена документами, его образующими; ратификации договора; утверждения договора; принятия договора; присоединения к договору; любым иным способом, о котором условились договаривающиеся стороны), а также при условии, что указанный договор вступил в силу для Российской Федерации (например, Конвенция о защите прав человека и основных свобод была ратифицирована Российской Федерацией Федеральным законом от 30 марта 1998 г. N 54-ФЗ, а вступила в силу для Российской Федерации 5 мая 1998 года – в день передачи ратификационной грамоты на хранение Генеральному секретарю Совета Европы согласно статье 59 этой Конвенции).

Исходя из смысла частей 3 и 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации, части 3 статьи 5 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации» судами непосредственно могут применяться те вступившие в силу международные договоры, которые были официально опубликованы в Собрании законодательства Российской Федерации или в Бюллетене международных договоров, размещены на «Официальном интернет-портале правовой ин-

формации» (www.pravo.gov.ru) в порядке, установленном статьей 30 указанного Федерального закона. Международные договоры Российской Федерации межведомственного характера опубликовываются по решению федеральных органов исполнительной власти или уполномоченных организаций, от имени которых заключены такие договоры, в официальных изданиях этих органов.

Международные договоры СССР, обязательные для Российской Федерации как государства – продолжателя Союза ССР, опубликованы в официальных изданиях Совета Министров (Кабинета Министров) СССР. Тексты указанных договоров публиковались также в сборниках международных договоров СССР, но эта публикация не являлась официальной.

Официальные сообщения Министерства иностранных дел Российской Федерации о вступлении в силу международных договоров, заключенных от имени Российской Федерации и от имени Правительства Российской Федерации, подлежат опубликованию в том же порядке, что и международные договоры (статья 30 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации»).

5. Международные договоры, которые имеют прямое и непосредственное действие в правовой системе Российской Федерации, применимы судами, в том числе военными, при разрешении гражданских, уголовных и административных дел, в частности:

- при рассмотрении гражданских дел, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем законом Российской Федерации, который регулирует отношения, ставшие предметом судебного рассмотрения;

- при рассмотрении гражданских и уголовных дел, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила судопроизводства, чем гражданским процессуальным или уголовно-процессуальным законом Российской Федерации;

- при рассмотрении гражданских или уголовных дел, если международным договором Российской Федерации регулируются отношения, в том числе отношения с иностранными лицами, ставшие предметом судебного рассмотрения (например, при рассмотрении дел, перечисленных в статье 402 ГПК РФ, ходатайств об исполнении решений иностранных судов, жалоб на решения о выдаче лиц, обвиняемых в совершении преступления или осужденных судом иностранного государства);

- при рассмотрении дел об административных правонарушениях, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законодательством об административных правонарушениях.

Обратить внимание судов на то, что согласие на обязательность международного договора для Российской Федерации должно быть выражено в форме федерального закона, если указанным договором установлены иные правила, чем Федеральным законом (часть 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации, части 1 и 2 статьи 5, статья 14, пункт «а» части 1 статьи 15 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации», часть 2 статьи 1 ГПК РФ, часть 3 статьи 1 УПК РФ).

6. Международные договоры, нормы которых предусматривают признаки составов уголовно наказуемых деяний, не могут применяться судами непосредственно, поскольку такими договорами прямо устанавливается обязанность государств обеспечить выполнение предусмотренных договором обязательств путем установления наказуемости определенных преступлений внутренним (национальным) законом (например, Единая конвенция о наркотических средствах 1961 года, Международная конвенция о борьбе с захватом заложников 1979 года, Конвенция о борьбе с незаконным захватом воздушных судов 1970 года).

Исходя из статьи 54 и пункта «о» статьи 71 Конституции Российской Федерации, а также статьи 8 УК РФ уголовной ответственности в Российской Федерации подлежит лицо, совершившее деяние, содержащее все признаки состава преступления, предусмотренного Уголовным кодексом Российской Федерации.

В связи с этим международно-правовые нормы, предусматривающие признаки составов преступлений, должны применяться судами Российской Федерации в тех случаях, когда норма Уголовного кодекса Российской Федерации прямо устанавливает необходимость применения международного договора Российской Федерации (например, статьи 355 и 356 УК РФ).

7. В силу части 4 статьи 11 УК РФ вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются иммунитетом, в случае совершения этими лицами преступления на территории Российской Федерации разрешается в соответствии с нормами международного права (в частности, в соответствии с Конвенцией о привилегиях и иммунитетах Объединенных Наций 1946 года, Конвенцией о привилегиях и иммунитетах специализированных учреждений 1947 года, Венской конвенцией о дипломатических сношениях 1961 года, Венской конвенцией о консульских сношениях 1963 года).

В круг лиц, пользующихся иммунитетом, входят, например, главы дипломатических представительств, члены представительств, имеющие дипломатический ранг, и члены их семей, если последние не являются гражданами государства пребывания. К иным лицам, пользующимся иммунитетом, относятся, в частности, главы государств, правительств, главы внешнеполитических ведомств государств, члены персонала дипломатического представительства, осуществляющие административно-техническое обслуживание представительства, члены их семей, проживающие вместе с указанными лицами, если они не являются гражданами государства пребывания или не проживают в нем постоянно, а также другие лица, которые пользуются иммунитетом согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и международным договорам Российской Федерации.

8. Правила действующего международного договора Российской Федерации, согласие на обязательность которого было принято в форме федерального закона, имеют приоритет в применении в отношении законов Российской Федерации.

Правила действующего международного договора Российской Федерации, согласие на обязательность которого было принято не в форме федераль-

ного закона, имеют приоритет в применении в отношении подзаконных нормативных актов, изданных органом государственной власти или уполномоченной организацией, заключившими данный договор (часть 4 статьи 15, статьи 90, 113 Конституции Российской Федерации).

9. При осуществлении правосудия суды должны иметь в виду, что по смыслу части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации, статей 369, 379, части 5 статьи 415 УПК РФ, статей 330, 362 – 364 ГПК РФ неправильное применение судом общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации может являться основанием к отмене или изменению судебного акта. Неправильное применение нормы международного права может иметь место в случаях, когда судом не была применена норма международного права, подлежащая применению, или, напротив, суд применил норму международного права, которая не подлежала применению, либо когда судом было дано неправильное толкование нормы международного права.

10. Разъяснить судам, что толкование международного договора должно осуществляться в соответствии с Венской конвенцией о праве международных договоров от 23 мая 1969 года (раздел 3; статьи 31 - 33).

Согласно пункту «б» части 3 статьи 31 Венской конвенции при толковании международного договора наряду с его контекстом должна учитываться последующая практика применения договора, которая устанавливает соглашение участников относительно его толкования.

Российская Федерация как участник Конвенции о защите прав человека и основных свобод признает юрисдикцию Европейского Суда по правам человека обязательной по вопросам толкования и применения Конвенции и Протоколов к ней в случае предполагаемого нарушения Российской Федерацией положений этих договорных актов, когда предполагаемое нарушение имело место после вступления их в силу в отношении Российской Федерации (статья 1 Федерального закона от 30 марта 1998 г. N 54-ФЗ «О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней»). Поэтому применение судами вышеназванной Конвенции должно осуществляться с учетом практики Европейского Суда по правам человека во избежание любого нарушения Конвенции о защите прав человека и основных свобод.

11. Конвенция о защите прав человека и основных свобод обладает собственным механизмом, который включает обязательную юрисдикцию Европейского Суда по правам человека и систематический контроль за выполнением постановлений Суда со стороны Комитета министров Совета Европы. В силу пункта 1 статьи 46 Конвенции эти постановления в отношении Российской Федерации, принятые окончательно, являются обязательными для всех органов государственной власти Российской Федерации, в том числе и для судов.

Выполнение постановлений, касающихся Российской Федерации, предполагает в случае необходимости обязательство со стороны государства принять меры частного характера, направленные на устранение нарушений прав человека, предусмотренных Конвенцией, и последствий этих нарушений для

заявителя, а также меры общего характера, с тем чтобы предупредить повторение подобных нарушений. Суды в пределах своей компетенции должны действовать таким образом, чтобы обеспечить выполнение обязательств государства, вытекающих из участия Российской Федерации в Конвенции о защите прав человека и основных свобод.

Если при судебном рассмотрении дела были выявлены обстоятельства, которые способствовали нарушению прав и свобод граждан, гарантированных Конвенцией, суд вправе вынести частное определение (или постановление), в котором обращается внимание соответствующих организаций и должностных лиц на обстоятельства и факты нарушения указанных прав и свобод, требующие принятия необходимых мер.

12. При осуществлении судопроизводства суды должны принимать во внимание, что в силу пункта 1 статьи 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод каждый имеет право на судебное разбирательство в разумные сроки. При исчислении указанных сроков по уголовным делам судебное разбирательство охватывает как процедуру предварительного следствия, так и непосредственно процедуру судебного разбирательства.

Согласно правовым позициям, выработанным Европейским Судом по правам человека, сроки начинают исчисляться со времени, когда лицу предъявлено обвинение или это лицо задержано, заключено под стражу, применены иные меры процессуального принуждения, а заканчиваются в момент, когда приговор вступил в законную силу или уголовное дело либо уголовное преследование прекращено.

Сроки судебного разбирательства по гражданским делам в смысле пункта 1 статьи 6 Конвенции начинают исчисляться со времени поступления искового заявления, а заканчиваются в момент исполнения судебного акта.

Таким образом, по смыслу статьи 6 Конвенции исполнение судебного решения рассматривается как составляющая «судебного разбирательства». С учетом этого при рассмотрении вопросов об отсрочке, рассрочке, изменении способа и порядка исполнения судебных решений, а также при рассмотрении жалоб на действия судебных приставов-исполнителей суды должны принимать во внимание необходимость соблюдения требований Конвенции об исполнении судебных решений в разумные сроки.

При определении того, насколько срок судебного разбирательства являлся разумным, во внимание принимается сложность дела, поведение заявителя (истца, ответчика, подозреваемого, обвиняемого, подсудимого), поведение государства в лице соответствующих органов.

13. При рассмотрении гражданских и уголовных дел судам следует иметь в виду, что в силу части первой статьи 47 Конституции Российской Федерации никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом. В соответствии с пунктом 1 статьи 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод каждый при определении его гражданских прав и обязанностей или при рассмотрении любого уголовного обвинения, предъявляемого ему, имеет право на суд, созданный на основании закона.

Исходя из постановлений Европейского Суда по правам человека применительно к судебной системе Российской Федерации данное правило распространяется не только на судей федеральных судов и мировых судей, но и на присяжных заседателей, которыми являются граждане Российской Федерации, включенные в списки присяжных заседателей и призванные в установленном законом порядке к участию в осуществлении правосудия.

14. При разрешении вопросов о продлении срока содержания под стражей судам надлежит учитывать, что согласно пункту 3 статьи 5 Конвенции о защите прав человека и основных свобод каждое лицо, подвергнутое аресту или задержанию, имеет право на судебное разбирательство в течение разумного срока или на освобождение до суда.

В соответствии с правовыми позициями Европейского Суда по правам человека при установлении продолжительности срока содержания подсудимого под стражей учитывается период, начинающийся со дня заключения подозреваемого (обвиняемого) под стражу и заканчивающийся днем вынесения приговора судом первой инстанции.

Следует учитывать, что наличие обоснованного подозрения в том, что заключенное под стражу лицо совершило преступление, является необходимым условием для законности ареста. Вместе с тем такое подозрение не может оставаться единственным основанием для продолжительного содержания под стражей. Должны существовать и иные обстоятельства, которые могли бы оправдать изоляцию лица от общества. К таким обстоятельствам, в частности, может относиться возможность того, что подозреваемый, обвиняемый или подсудимый могут продолжить преступную деятельность либо скрыться от предварительного следствия или суда, либо сфальсифицировать доказательства по уголовному делу, вступить в сговор со свидетелями.

При этом указанные обстоятельства должны быть реальными, обоснованными, то есть подтверждаться достоверными сведениями. В случае продления сроков содержания под стражей суды должны указывать конкретные обстоятельства, оправдывающие продление этих сроков, а также доказательства, подтверждающие наличие этих обстоятельств.

15. Принимая решение о заключении обвиняемых под стражу в качестве меры пресечения, о продлении сроков содержания их под стражей, разрешая жалобы обвиняемых на незаконные действия должностных лиц органов предварительного расследования, суды должны учитывать необходимость соблюдения прав лиц, содержащихся под стражей, предусмотренных статьями 3, 5, 6 и 13 Конвенции о защите прав человека и основных свобод.

При разрешении ходатайства об освобождении из-под стражи или жалобы на продление срока содержания под стражей суду необходимо принимать во внимание положения статьи 3 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, согласно которой никто не должен подвергаться пыткам и бесчеловечному или унижающему достоинство обращению или наказанию.

В практике применения Конвенции о защите прав человека и основных свобод Европейским Судом по правам человека к «бесчеловечному обраще-

нию» относятся случаи, когда такое обращение, как правило, носит преднамеренный характер, имеет место на протяжении нескольких часов или когда в результате такого обращения человеку были причинены реальный физический вред либо глубокие физические или психические страдания.

Следует учитывать, что в соответствии со статьей 3 Конвенции и требованиями, содержащимися в постановлениях Европейского Суда по правам человека, условия содержания обвиняемых под стражей должны быть совместимы с уважением к человеческому достоинству.

Унижающим достоинство обращением признается, в частности, такое обращение, которое вызывает у лица чувство страха, тревоги и собственной неполноценности.

При этом лицу не должны причиняться лишения и страдания в более высокой степени, чем тот уровень страданий, который неизбежен при лишении свободы, а здоровье и благополучие лица должны быть гарантированы с учетом практических требований режима содержания.

Оценка указанного уровня осуществляется в зависимости от конкретных обстоятельств, в частности от продолжительности неправомерного обращения с человеком, характера физических и психических последствий такого обращения. В некоторых случаях принимаются во внимание пол, возраст и состояние здоровья лица, которое подверглось бесчеловечному или унижающему достоинство обращению.

16. В случае возникновения затруднений при толковании общепризнанных принципов и норм международного права, международных договоров Российской Федерации рекомендовать судам использовать акты и решения международных организаций, в том числе органов ООН и ее специализированных учреждений, а также обращаться в Правовой департамент Министерства иностранных дел Российской Федерации, в Министерство юстиции Российской Федерации (например, для уяснения вопросов, связанных с продолжительностью действия международного договора, составом государств, участвующих в договоре, международной практикой его применения).

17. Рекомендовать Судебному департаменту при Верховном Суде Российской Федерации:

- в координации с Уполномоченным Российской Федерации при Европейском Суде по правам человека обеспечивать информирование судей о практике Европейского Суда по правам человека, в особенности по поводу решений, касающихся Российской Федерации, путем направления аутентичных текстов и их переводов на русский язык;

- регулярно и своевременно обеспечивать судей аутентичными текстами и официальными переводами международных договоров Российской Федерации и иных актов международного права.

18. Рекомендовать Российской академии правосудия при организации учебного процесса подготовки, переподготовки и повышения квалификации судей и работников аппаратов судов обращать особое внимание на изучение общепризнанных принципов и норм международного права и международных

договоров Российской Федерации, регулярно анализировать источники международного и европейского права, издавать необходимые практические пособия, комментарии, монографии и другую учебную, методическую и научную литературу.

19. Поручить Судебным коллегиям по гражданским и уголовным делам, Военной коллегии Верховного Суда Российской Федерации подготовить совместно с Российской академией правосудия предложения о дополнении ранее принятых постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации соответствующими положениями о применении общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации.

Председатель Верховного Суда
Российской Федерации
В.М. ЛЕБЕДЕВ

Секретарь Пленума,
судья Верховного Суда
Российской Федерации
В.В. ДЕМИДОВ

Учебное издание

Горковенко Маргарита Леонидовна

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ВНЕШНЕТОРГОВОЙ
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Учебное пособие

Издается в авторской редакции

Технический редактор А.С. Ларионова

ИД № 06318 от 26.11. 01.

Подписано в печать 24.05.13. Формат 60х90 1/16. Бумага офсетная. Печать трафаретная. Усл. печ. л. 8,3. Тираж 100 экз. Заказ.

Издательство Байкальского государственного университета
экономики и права.

664003, г. Иркутск, ул. Ленина, 11.

Отпечатано в ИПО БГУЭП.