

Гасанова Алёна Леонидовна

студентка

Научный руководитель

Давлиева Венера Ильдусовна

канд. юрид. наук, доцент

Казанский кооперативный институт (филиал)

АНОО ВО ЦС РФ «Российский университет кооперации»

г. Казань, Республика Татарстан

МЕЖДУНАРОДНЫЙ ТОРГОВЫЙ ОБЫЧАЙ ВО ВНЕШНЕТОРГОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

***Аннотация:** в статье рассматриваются различные подходы к определению понятия «обычай», а также понятие и роль международного торгового обычая во внешнеторговой деятельности, проблема выявления и фиксации обычаев в каких-либо источниках и особенности и применения на практике. Автором приводится множество примеров применения международного торгового обычая на практике, в условиях внешнеторговой деятельности.*

***Ключевые слова:** обычай, международная торговля, источник права, международный торговый обычай, внешнеторговая деятельность, норма права.*

В условиях современной действительности, под обычаем принято понимать правило, которое формировалось и складывалось на протяжении длительного времени и применялось систематически, на постоянной основе в процессе деятельности, в роли регулятора правоотношения некоторых субъектов. Однако, особенностью является то, что обычай нигде не фиксируется на бумажном, или электронном носителе. В случае, если в обычае заложено равенство сторон правоотношений, данный обычай распространяется и регулирует правоотношения всех участников процесса, если такой обычай признан хотя бы одним из участников.

Термин «международный торговый обычай» является обобщающим и охватывает все применяемые в международной торговле подобные правила [7, с. 582] Однако классическое определение международного торгового обычая закреплено Конвенции ООН 1980 г.: «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».

Актуальность темы данной статьи обусловлена тем, что международный торговый обычай выступает ключевым источником современного регулирования внешнеторговой деятельности. Как правило, международный торговый обычай применяется к процессам, связанным с международной торговлей и по существу, является важным составным элементом реализации разного рода внешнеторговых сделок, в рамках внешнеторговой деятельности. Во внешне-экономических отношениях широко применяются международные обычаи.

Примером обычаев являются Правила толкования торговых терминов (Инкотермс 2020), Принципы УНИДРУА 1994 года. Правила толкования международных торговых терминов получили широкое распространение в области международной торговли. Это объясняется следующими факторами, во-первых, Инкотермс разработан международной торговой палатой, организацией, которая пользуется авторитетом. Во-вторых, в термины Инкотермс вносятся изменения, которые обусловлены научно-техническим прогрессом. Вопросы, регулируемые данным обычаем, можно разделить на две группы. Это коммерческие и юридические. Инкотермс включает в себя четыре группы, в каждую группу входят определенные термины [7, с. 582].

Фомичев В.И. утверждает, что «Инкотермс – это правила толкования международных терминов, используемых в области внешней торговли и обеспечивающих однозначное понимание прав, и обязанностей сторон договора купли-продажи». Инкотермс включает в себя 11 унифицированных правил. Цель создания Инкотермс состоит в обобщении торговой практики, а также в регули-

ровании вопросов, которые не отражены в Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.

Правила Инкотермс закрепляют вопросы, касающиеся распределения прав и обязанностей сторон международного договора купли-продажи в отношении поставки товаров, а также вопросы распределения риска между сторонами. При этом Правила не регламентируют такие вопросы, как переход права собственности на продукцию, ее стоимость, способы оплаты; вопросы, касающиеся транспортировки товаров, ответственность перевозчика и некоторые другие. Данные положения, как правило, подчиняются нормам применимого права определенного государства, а также с использованием норм транспортного законодательства. Как уже говорилось ранее, Инкотермс представляет собой правила толкования международных терминов, используемых во внешней торговле. Каждый из терминов состоит из трех букв, в результате чего образуется аббревиатура. Именно выбранная аббревиатура и указывает на то, какими правами и обязанностями наделяются стороны. Рассмотрим более подробно термины на основе Инкотермс 2020. Все термины подразделяются на 4 группы:

1. Группа E (покупатель сам осуществляет отгрузку) – возлагает на продавца минимальные обязанности по реализации товаров.
2. Группа F – основная перевозка оплачивается покупателем.
3. Группа C – основная перевозка оплачивается продавцом.
4. Группа D (доставка осуществляется продавцом) – возлагает на продавца максимальные обязанности.

Каждая из указанных групп включает в себя собственные аббревиатуры. Так, например, в группе E по условиям поставки EXW Инкотермс 2020 продавец обязан предоставить товар к отгрузке. В свою очередь, покупатель обязан непосредственно сам осуществить таможенное оформление и доставить товар. Риски переходят к покупателю в момент передачи товара на складе. Соответственно, и расходы по погрузке товаров, перевозке, таможенному оформлению и т. д. переходят на покупателя. Стоит отметить, что термин EXW применяется на практике значительно чаще остальных. Правила Инкотермс не являются

международным договором, соответственно государства могут не присоединяться к ним.

Однако в том случае, если стороны упомянули в договоре Инкотермс, как правовой регулятор данных отношений, то государственные органы обязаны принимать его во внимание. Тем не менее, правила Инкотермс могут использоваться лишь в том случае, если это никак не противоречит требованиям национального законодательства. Стоит отметить, что правила Инкотермс имеют различную силу в государствах. Так, например, в таких странах как Польша и Испания они подлежат обязательному применению. В США применяют правила внутреннего законодательства, однако сторонам разрешается ссылаться на Инкотермс при определении базисных условий поставок. Что касается Российской Федерации, то в данном случае правовая природа рассматриваемых правил имеет некую неопределенность. Ряд ученых утверждают, что термины Инкотермс являются торговым обычаем. Некоторые исследователи считают термины Инкотермс обычаем делового оборота.

Необходимо сказать, что в России правила Инкотермс применяются достаточно часто. Если привести конкретный пример, то, в частности, в 2014 г. между российской компанией и компанией Японии был заключен ряд договоров купли продажи, согласно которым продавец должен был предоставить товар – морепродукты. Базис поставки по условиям договора – CFR (Инкотермс 2010). В 2015 году российская компания обратилась в Арбитражный Суд Камчатского края с иском о взыскании задолженности по договору купли-продажи. Однако суд возвратил иск, указывая на его неподсудность в данном вопросе, считая, что по базису поставки CFR компания обязана передать товар в порту Японии. Соответственно, по мнению суда данный спор должен быть урегулирован в Японии. Такой же позиции придерживался и суд апелляционной инстанции.

Однако кассационная инстанция указала на то, что базис поставки, выбранный сторонами, означает то, что продавец должен предоставить товар на борт судна; риск утраты или повреждения товара переходит на покупателя, ко-

гда товар находится на борту судна. Отгрузка товара осуществлялась в порту Владивостока, соответственно исполнение договора имело место на территории РФ. В этой связи кассационная инстанция пришла к выводу о том, что данный спор относится к подсудности РФ, однако иск в дальнейшем был возвращен в связи с территориальной неподсудностью спора Арбитражному суду Камчатского края. В данном случае спор должен был быть разрешен Арбитражным судом Приморского края [5].

Таким образом, в конкретном случае правила Инкотермс позволили определить, на территории какого государства должен быть разрешен спор. Стоит отметить, что применение правил Инкотермс имеет широкое распространение во всем мире. Анализируя международную практику, можно с уверенностью сказать, что на данный момент практически ни один договор не обходится без ссылок на указанные правила. Это вполне обоснованно, поскольку их применение в значительной степени облегчает формулировку некоторых условий договора, а также позволяет регулировать обязательства сторон. В целом Инкотермс выступает действенным механизмом развития международного торгового оборота. На сегодняшний день актуальным является дальнейшее развитие и совершенствование Инкотермс с учетом изменения законодательства разных стран и их отражения в рассматриваемых правилах. При этом также, на наш взгляд, было бы правильным установить единый вариант правил Инкотермс, которые могут применяться при заключении договоров. На данный момент использовать могут как Инкотермс 2020, так и предыдущие редакции.

Принципы УНИДРУА фиксируют свободу договора, определяют особые условия международных коммерческих контрактов, разрешают разногласия между типовыми и внезапными условиями и проблеме конфликта проформ, определяют вероятность наличия предполагаемых обязательств. Разработка Принципов дала возможность участникам внешнеторговой деятельности применять классифицированный и грамотно сформулированный свод унифицированных правил. Уровень современного развития международного коммерческого права также обусловлен классификацией правил международной торговли в

Принципах УНИДРУА. Вследствие издания Принципов УНИДРУА обособленные правила международной торговли приобрели комплексный характер, так что на данный момент можно говорить о международном коммерческом праве как о самостоятельной регулирующей системе. В 1995 г. На основе Принципов УНИДРУА были разработаны Принципы европейского контрактного права (Европейские принципы). Данный документ был создан в рамках подготовки общеевропейского кодекса частного права. Сфера действия Европейских принципов – международные сделки и сделки «внутреннего» характера. Европейские принципы – это общие правила договорного права, применяемые к любым сделкам, включая потребительские.

«*Lex mercatoria*» (от лат. «обычное торговое право») метод негосударственного регулирования отношений между участниками коммерческих отношений. Исходя из вышесказанного, можно сделать вывод о том, что данный метод не заменяет национальное право, так как независимость воли сторон притеснена именно его рамками. Применение метода «*lex mercatoria*» не влечёт за собой отклонения от национального права, так как на территориях тех государств, с которыми контракт плотно связан продолжают работать публично-правовые нормы. Во многих юрисдикциях «*Lex mercatoria*» представляется одним из критериев для учреждения права, преимущественно связанного с договором: «За неимением действительного указания договорные обязательства, регулируются правом, с которым обнаруживаются более прямые связи [3, с. 98]. Суд принимает в расчет все объективные и субъективные элементы, которые вытекают из договора, для того чтобы определить это право. Также принимаются в расчет общие принципы международного торгового права, принятые международными организациями». Фиксированный в российском праве механизм автономии воли сторон позволяет использовать «*lex mercatoria*» в рамках международного коммерческого арбитража. К несчастью, российское законодательство не выделяет общие принципы права и «*lex mercatoria*» в роли источников международного частного права, хотя на практике они давно являются таковыми.

Обоснованность и целесообразность формулирования рассматриваемой функции проистекает также, по нашему мнению, из сложившегося в зарубежной науке подхода к обычаям международной торговли как к подразумеваемым условиям контракта, восполняющим его содержание, а также из буквального прочтения отдельных положений ряда международных актов и, в частности, Венской конвенции о договорах международной купли-продажи 1980 года. По словам Е.А. Щекиной, в п. 2 ст. 9 данной конвенции закреплена «нормативная конструкция-фикция», согласно которой при отсутствии договоренности об ином считается, что стороны подразумевали применение к их отношениям обычая [7, с. 583].

Таким образом, международный торговый обычай в процессе правоприменения выполняет следующие функции: первичного нормативного регулирования трансграничных торговых отношений – обычай непосредственно применяется для регулирования трансграничных торговых отношений по существу, а также для определения подлежащего применению права в отдельных сферах торговли; восполнения пробелов международных договоров – применение обычая международной торговли в таком случае исключает необходимость обращения к праву, применимому в силу норм международного частного права; толкования условий международных коммерческих контрактов. Каждый термин предусматривает момент перехода риска случайной гибели на товар с продавца на покупателя. Все спорные моменты, касающиеся применения того или иного термина рассматривает арбитраж международной торговой палаты. Правильное применение терминов предоставляет сторонам при заключении внешнеэкономической сделки более быстро и на выгодных условиях доставить товар в определенное место назначения. Унифицированные правила по инкассо документ, который был тоже разработан Международной торговой палатой и регулирующий правила осуществления международных расчётов в форме инкассо [8, с. 584].

Данные правила будут применяться в том случае, если стороны контракта включили их в договор. Унифицированные правила и обычаи для документар-

ных аккредитивов, разработанные международной торговой палатой, используются в качестве документа, который определяет порядок международных расчётов в виде документарного аккредитива. Принципы международных коммерческих договоров являются также распространённым обычаем. Разработаны данные принципы международным институтом по унификации частного права. Данный обычай регулирует следующие вопросы: заключение договора, определение цены, срок исполнения обязательства, место исполнения. Раскрываются вопросы неисполнения обязательства, непреодолимая сила, а также последствия прекращения договора и убытки.

Список литературы

1. Конвенция Организации объединённых наций о договорах международной купли – продажи товаров (заключена в г. Вене 11.04.1980).
2. Европейская Конвенция о внешнеторговом арбитраже (заключена в г. Женеве 21.04.1961) // СПС «Консультант Плюс» [Электронный ресурс].
3. Постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 1 июля 1996 г. №6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // СПС «Консультант Плюс» [Электронный ресурс].
4. Зарубина Н.П. Обычаи торгового оборота в международном частном праве [Текст] / Н.П. Зарубина // Основные тенденции развития правовой науки: материалы I Международной студенческой научно-практической конференции / редколлегия: В.Е. Степенко (председатель) и др. – 2020. – С. 98–103.
5. Зыкин И.С. Обычаи и обыкновения в международной торговле: Понятие. Применение. Формирование. Применимое право. Типовые контракты [Текст] / И.С. Зыкин – М.: Международные отношения, 1983. – 158 с.
6. Иванова Т.А. Источники, регулирующие гражданско-правовые отношения с иностранным элементом [Текст] / Т.А. Иванова // Научные исследования, разработки и практические внедрения: материалы VII Международной научно-практической конференции: в 2 ч. – Ставрополь, 2022. – С. 95–100.

7. Оськина Е.А. Понятие и сущность торгового обычая [Текст] / Е.А. Оськина // Корпоративный юрист: магистерская научная школа: сборник статей. – Владикавказ, 2021. – С. 119–123.

8. Ядыкова Д.В. Основные направления современной унификации и гармонизации торговых обычаев и обыкновений в международном коммерческом обороте [Текст] / Д.В. Ядыкова // Международное и национальное право в условиях интеграции правовых систем: сборник материалов Международной научно-практической конференции / под общей редакцией Н.И. Петренко. – Чебоксары, 2022. – С. 582–587.