

## Свобода договора и международное торговое право

Научный руководитель – Клименко Сергей Владимирович

*Шегай Елизавета Игоревна*

*Студент (бакалавр)*

Московский государственный университет имени М.В.Ломоносова, Юридический факультет, Москва, Россия

*E-mail: elizabeth\_shegay@mail.ru*

Отношения в сфере международного торгового оборота с самого момента своего возникновения в период расцвета средиземноморской торговли (конец I тыс. до н. э.) предъявляли особый спрос на расширение сферы свободы договора. Тем не менее, как отмечают А. Г. Карапетов и А. И. Савельев, под влиянием идеологических, экономических и иных внешних импульсов свобода договора переживала в своем эволюционном развитии как взлеты, так и падения, что в сфере внешней торговли выражалось в колебаниях между протекционизмом и либерализацией. [5]

В странах с рыночной экономикой свобода договора подошла к началу XXI века в форме устоявшейся презумпции, отступления от которой допускаются лишь при определенных обстоятельствах. В условиях растущей в геометрической прогрессии интенсивности трансграничного оборота товаров и услуг качественное изменение данного подхода в сторону патернализма и протекционизма представить уже невозможно. Напротив, мы становимся свидетелями нового витка либерализации торговли даже не в контексте политики права государств, а с выходом на новый - вненациональный - уровень.

По некоторым замечаниям [6], в частности Н. Г. Вилковой, применяемый с конца позапрошлого века способ регулирования внешнеторговых отношений посредством коллизионных норм и материальных норм применимого национального права показал свою обременительность и сложность, а результаты унификации права международной торговли еще не достигли уровня, позволяющего эффективно решить данные проблемы. [3]

Это подталкивает участников оборота все чаще обращаться к «неформальным» регуляторам, таким как торговые обычаи, акты международных организаций и новое *lex mercatoria*.

В свете этого выводы В. А. Белова о специфике международного торгового права и его особом месте в системе права [1] приобретают еще большую актуальность. Прежде в доктрине существовало распространенное, но ошибочное представление о международном торговом праве (зачастую сводимом к праву международной торговли) как об отрасли, подотрасли, комплексном элементе международного частного [2] и/или гражданского права [7]. За редким исключением [11] [9] авторы современных работ, посвященных правовому регулированию международного оборота, все же склонны концентрироваться на разборе практических, содержательных моментов, не уделяя внимания теоретическому обоснованию вовсе, или ограничиваясь указанием на то, что исходили из привычного понимания международного торгового права как подотрасли международного частного.

С позиции В. А. Белова, международное торговое право представляет собой самостоятельное нормативное и научное подразделение, обладающее собственным предметом, методом, целями, функциями, а главное - специфическими источниками. По замечанию

автора основой для его разработки стало выдвинутое еще Н. Г. Вилковой утверждение о том, что особенность права международной торговли заключена именно в его источниках, формируемых авторитетными международными организациями и отражающих сложившуюся практику и обычаи. [1]

Отсутствие привязки таких регуляторов, как международные конвенции, торговые обычаи, наднациональное законодательство и новое *lex mercatoria*, к конкретному государству, вопреки мнению некоторых ученых о неправовом характере таких норм [4], является лишь очередным этапом эволюционного развития международной торговли и открывает участникам оборота небывалую возможность выйти за стесняющие рамки национальных правопорядков.

Применение особых источников международного торгового права представляет собой компромисс между традиционным механизмом регулирования, тяготеющим к праву того или иного государства, и его антиподом - полностью автономным договором [8]. Коммерческий договор по международному торговому праву как бы возвышается над национальными правопорядками, но остается в рамках права.

Наблюдаемое в законодательстве все большего числа государств, а также в сфере международного арбитража расширение сферы автономии воли в пользу возможности использования «нетрадиционных» источников международного торгового права позволяет сократить разногласия на этапе согласования условий договора и в процессе его исполнения, избежать конфликтов, как правило, возникающих при выборе сторонами транснациональных сделок применимого права.[10]

С другой стороны, если участники договора не воспользуются данной опцией (как зачастую и происходит) и выбирать применимое право (или нормы права) придется суду или арбитражному органу, то возможность обращения к таким внешненациональным источникам избавит судью или арбитра от необходимости в рамках действия коллизионных норм применять малознакомое ему иностранное право, а также от проблемы применения норм внутреннего права, содержание которых представляется недостаточно ясным в контексте международных отношений.

Таким образом, на сегодняшний день такие тенденции доктрины и практики, как формирование нового представления о природе международного торгового права и его источниках и расширение сферы свободы договора на уровне механизма коллизионных норм представляют значительный потенциал для дальнейшего развития международных коммерческих отношений.

### Источники и литература

- 1) Белов В. А. Международное торговое право и право ВТО: В 3 кн. М., 2017. Кн. 1.
- 2) Богуславский М. М. Международное частное право: учебник. М., 2010; Перетерский И.С., Крылов С.Б. Международное частное право. М., 1959; Канашевский В. А. Международное частное право: учебник. М., 2019.
- 3) Вилкова Н. Г. Договорное право в международном обороте. М., 2002.
- 4) Гаврилов В. В. Международное частное право. Владивосток, 1999.
- 5) Карапетов А. Г., Савельев А. И. Свобода договора и ее пределы. М., 2012.

- 6) Комаров А.С. Применение трансграничных норм в международном коммерческом арбитраже // Международный коммерческий арбитраж: современные проблемы и решения: Сборник статей к 80-летию Международного коммерческого арбитражного суда при Торгово-промышленной палате Российской Федерации. М., 2012. С. 176 – 190.
- 7) Попондопуло В. Ф. Международное коммерческое право: учебник для магистров. М., 2013.
- 8) Рамберг Ян. Международные коммерческие транзакции. Четвертое издание. М., 2011.
- 9) Тынель А., Функ Я., Хвалей В. Курс международного торгового права. Минск, 1999.
- 10) Фоотова О. В. Принципы УНИДРУА как «применимое право» (практический аспект) // Право и экономика. 2017. №10.
- 11) Шаблова Е. Г., Жевняк О. В. Международное коммерческое (торговое) право : учебный комплект. Екатеринбург, 2014.