

В.А. Канашевский

**МЕЖДУНАРОДНЫЕ
СДЕЛКИ:
ПРАВОВОЕ
РЕГУЛИРОВАНИЕ**

Второе издание,
переработанное
и дополненное



МОСКВА
«Международные отношения»

УДК 341.241:339.542
ББК 67.932.11+65.428
К19

Канашевский В.А.

К19 Международные сделки: правовое регулирование / В.А. Канашевский. — 2-е изд., перераб. и доп. — М.: Международные отношения, 2019. — 704 с.

ISBN 978-5-7133-1624-2

Настоящее издание посвящено исследованию правового режима международных сделок. Автор анализирует понятие международных контрактов, их стороны, содержание, ответственность за нарушение договорных обязательств, отдельные виды международных сделок. Развернутый комментарий российского и иностранного права дополняют примеры из отечественной и зарубежной судебной и арбитражной практики. Книга содержит практический материал и рекомендации по вопросам регулирования международных сделок.

Для студентов, аспирантов, преподавателей юридических вузов и факультетов, специалистов-практиков, должностных лиц государственного аппарата, законодателей.

УДК 341.241:339.542
ББК 67.932.11+65.428

ISBN 978-5-7133-1624-2

© Канашевский В.А., 2019
© Подготовка к изданию и оформление.
ООО «Издательство “Международные отношения”», 2019

ОГЛАВЛЕНИЕ

Список сокращений	9
Введение	14

Глава I

МЕЖДУНАРОДНЫЙ КОНТРАКТ: ПОНЯТИЕ, СТОРОНЫ, СОДЕРЖАНИЕ, ФОРМА, ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СТОРОН	15
--	-----------

§ 1. Понятие международного контракта	15
§ 2. Источники регулирования международных контрактов.	29
§ 3. Стороны международного контракта	34
§ 4. Содержание международного контракта	44
§ 5. Форма и порядок заключения международного контракта	49
§ 6. Ответственность сторон международного контракта.	61
6.1. Убытки	63
6.2. Неустойка	69
6.3. Индемнити	76
6.4. Реальное исполнение	79
6.5. Ограничение ответственности.	81
Литература для дополнительного изучения	93

Глава II

КОЛЛИЗИОННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ДОГОВОРНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ	95
---	-----------

§ 1. Коллизионное регулирование договорных обязательств в зарубежных странах	95
1.1. Право стран Европейского союза	95
1.2. Право Соединенных Штатов Америки.	100

§ 2. Коллизионное регулирование договорных обязательств в России	103
2.1. Автономия воли сторон	103
2.2. Сверхимперативные нормы	121
2.3. Правила публичного порядка	127
2.4. Установление применимого права в силу коллизионной нормы	130
§ 3. Коллизионные нормы международных соглашений	143
§ 4. Lex Mercatoria	144
§ 5. Обязательственный статут договора	147
§ 6. Применение иностранных публично-правовых норм	162
Литература для дополнительного изучения	172

Глава III

МЕЖДУНАРОДНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ

МЕЖДУНАРОДНЫХ КОНТРАКТОВ 174

§ 1. Международные договоры	174
§ 2. Международные торговые обычаи и обыкновения. Заведенный порядок.	180
§ 3. Принципы УНИДРУА. Принципы Европейского договорного права. Гаагские принципы. Типовые контракты и проформы чартеров	186

Глава IV

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ ДОГОВОРНЫХ

ОБЯЗАТЕЛЬСТВ 195

§ 1. Неустойка	195
§ 2. Гарантия	196
§ 3. Другие способы обеспечения обязательств	207
Литература для дополнительного изучения	216

Глава V

КОНТРАКТ МЕЖДУНАРОДНОЙ КУПЛИ-ПРОДАЖИ

ТОВАРОВ 217

§ 1. Коллизионное и материально-правовое регулирование контрактов международной купли-продажи товаров	217
---	-----

§ 2. Венская конвенция о договорах международной купи-продажи товаров 1980 г.	220
§ 3. Применение Общих условий поставок	246
§ 4. Бартерные договоры	253
§ 5. Обычаи и обыкновения в области международной поставки. ИНКОТЕРМС	256
Литература для дополнительного изучения	265
 Глава VI	
МЕЖДУНАРОДНЫЕ РАСЧЕТНЫЕ СДЕЛКИ	267
§ 1. Понятие и признаки международных расчетов	267
§ 2. Аккредитив	274
§ 3. Инкассо	294
§ 4. Банковский перевод	299
§ 5. Вексель и чек.	301
Литература для дополнительного изучения	324
 Глава VII	
ДОГОВОР МЕЖДУНАРОДНОЙ ПЕРЕВОЗКИ ГРУЗОВ	326
§ 1. Общая характеристика договоров международной перевозки грузов	326
§ 2. Договор международной морской перевозки грузов	336
2.1. Перевозки по чартеру	336
2.2. Перевозки по коносаменту	342
2.3. Правила Гаага-Висби	346
2.4. Гамбургские правила	358
2.5. Роттердамские правила	360
2.6. Другие международные конвенции. Электронные коносаменты.	361
§ 3. Договор международной воздушной перевозки грузов.	363
§ 4. Договор международной автомобильной перевозки грузов.	383
§ 5. Договор международной железнодорожной перевозки грузов.	405

§ 6. Договор международной смешанной перевозки грузов . . .	417
Литература для дополнительного изучения	435
Глава VIII	
ДОГОВОР СТРАХОВАНИЯ.	439
§ 1. Оговорки лондонских страховщиков	440
§ 2. Применимое право к договору страхования	442
§ 3. Страховщики.	448
§ 4. Условия договора страхования и порядок его заключения .	452
Литература для дополнительного изучения	462
Глава IX	
ДОГОВОР МЕЖДУНАРОДНОГО ФИНАНСОВОГО ЛИЗИНГА . . .	464
§ 1. Конвенция УНИДРУА о международном финансовом лизинге.	465
§ 2. Конвенция о межгосударственном лизинге	472
§ 3. Коллизионные вопросы договора международного лизинга	474
Литература для дополнительного изучения	478
Глава X	
ДОГОВОР МЕЖДУНАРОДНОГО ФАКТОРИНГА.	480
§ 1. Конвенция УНИДРУА по международным факторинговым операциям	482
§ 2. Конвенция ООН об уступке дебиторской задолженности в международной торговле	487
§ 3. Коллизионное регулирование договора факторинга	489
§ 4. Принципы УНИДРУА (глава 9)	489
Литература для дополнительного изучения	491
Глава XI	
ДОГОВОР МЕЖДУНАРОДНОГО ПОДРЯДА	492
§ 1. Нормативное регулирование договора международного подряда.	493
§ 2. Заключение договора международного подряда.	497

§ 3. Содержание договора международного подряда	499
§ 4. Рассмотрение споров. Применимое право	501
§ 5. Требования к участникам тендера	505
Литература для дополнительного изучения	506
 Глава XII	
ДОГОВОРЫ КОММЕРЧЕСКОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА И ПОСРЕДНИЧЕСТВА	508
§ 1. Договор поручения	510
§ 2. Агентские договоры.	517
§ 3. Договоры комиссии и консигнации	527
Литература для дополнительного изучения	532
 Глава XIII	
ДОГОВОР ЗАЙМА И КРЕДИТНЫЙ ДОГОВОР	534
Литература для дополнительного изучения	543
 Глава XIV	
ДОГОВОР ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ	545
 Глава XV	
ЛИЦЕНЗИОННЫЙ ДОГОВОР	552
§ 1. Лицензионный договор в российском законодательстве и практике.	552
§ 2. Коллизионное регулирование лицензионных договоров	559
§ 3. Лицензионный договор в законодательстве и практике зарубежных стран	567
Литература для дополнительного изучения	584
 Глава XVI	
ДОГОВОР МЕЖДУНАРОДНОГО ФРАНЧАЙЗИНГА.	586
§ 1. Понятие договора международного франчайзинга	586
§ 2. Условия договора	588
§ 3. Ответственность и обязательства сторон	592
§ 4. Коллизионное регулирование договора.	597
Литература для дополнительного изучения	603

Глава XVII**ДИСТРИБЬЮТОРСКИЙ ДОГОВОР 605**

§ 1. Квалификация дистрибьюторского соглашения по иностранному и российскому праву 605

§ 2. Право, применимое к дистрибьюторскому соглашению. . . 611

§ 3. Защита конкуренции и дистрибьюторские соглашения . . . 619

§ 4. Типовой дистрибьюторский контракт.
Руководство МТП 622

Литература для дополнительного изучения 622

Глава XVIII**КОРПОРАТИВНЫЕ СОГЛАШЕНИЯ 624**

§ 1. Акционерные соглашения 624

§ 2. Договоры о создании совместного предприятия 633

§ 3. Сделки по слияниям и поглощениям 636

Литература для дополнительного изучения 653

Глава XIX**ДОГОВОРЫ О ПЕРЕДАЧЕ КОНФИДЕНЦИАЛЬНОЙ ИНФОРМАЦИИ И ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ. 656**

§ 1. Договоры о передаче конфиденциальной информации . . . 656

§ 2. Договоры о передаче персональных данных 665

Литература для дополнительного изучения 679

Глава XX**ПРОРОГАЦИОННЫЕ И АРБИТРАЖНЫЕ СОГЛАШЕНИЯ. 681**

§ 1. Пророгационное соглашение 681

§ 2. Арбитражное соглашение 688

Литература для дополнительного изучения 703

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

*Международные и национальные организации,
государственные органы*

- Арбитраж МТП** — Международный Арбитражный Суд при Международной торговой палате (Франция, Париж)
- ВАС РФ** — Высший Арбитражный Суд Российской Федерации
- ВС РФ** — Верховный Суд Российской Федерации
- ВТАК** — Внешнеторговая арбитражная комиссия при Торгово-промышленной палате СССР
- ВТО** — Всемирная торговая организация (Женева, Швейцария)
- ЕС** — Европейский союз
- ЛМТС** — Лондонский международный третейский суд (Великобритания)
- МАК** — Морская арбитражная комиссия при Торгово-промышленной палате Российской Федерации
- МКАС** — Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате Российской Федерации
- МТП** — Международная торговая палата (Франция, Париж)
- Стокгольмский арбитраж** — Арбитражный институт Торговой палаты города Стокгольма
- ТПП РФ (СССР)** — Торгово-промышленная палата Российской Федерации (СССР)
- УНИДРУА** — Международный институт по унификации частного права (Италия, Рим)

- ФАС ВВО** — Федеральный арбитражный суд Волго-Вятского округа
- ФАС ВСО** — Федеральный арбитражный суд Восточно-Сибирского округа
- ФАС МО** — Федеральный арбитражный суд Московского округа
- ФАС ПО** — Федеральный арбитражный суд Поволжского округа
- ФАС СЗО** — Федеральный арбитражный суд Северо-Западного округа
- ФАС СКО** — Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа
- ФАС УО** — Федеральный арбитражный суд Уральского округа
- ФАС ЦО** — Федеральный арбитражный суд Центрального округа
- ЦБ РФ** — Центральный банк Российской Федерации (Банк России)
- ЮНСИТРАЛ** — Комиссия ООН по праву международной торговли (Вена, Австрия)

Нормативные акты и международные документы

- АПК РФ** — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации
- Варшавская конвенция** — Варшавская конвенция для унификации некоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок 1929 г. (в ред. Протокола 1955 г.)
- Венская конвенция** — Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.
- ВК РФ** — Воздушный кодекс Российской Федерации
- Гаагские правила** — Брюссельская конвенция об унификации некоторых правил о коносаменте 1924 г.
- Гаагские принципы** — Гаагские принципы о выборе права, применимого к международным контрактам, 2015 г.

-
- Гамбургские правила* — Конвенция ООН о морской перевозке грузов 1978 г.
- ГГУ* — Германское Гражданское уложение
- ГК РФ* — Гражданский кодекс Российской Федерации
- ГПК РФ* — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации
- ЕТК США* — Единообразный торговый кодекс США
- ИНКОТЕРМС* — Международные правила толкования торговых терминов
- Киевское соглашение* — Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности, 1992 г.
- Кишиневская конвенция* — Конвенция СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 2002 г.
- КОТИФ* — Конвенция о международных железнодорожных перевозках 1980 г.
- КТМ РФ* — Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации
- Минская конвенция* — Конвенция СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г.
- Монреальская конвенция* — Монреальская конвенция для унификации некоторых правил международных воздушных перевозок 1999 г.
- Нью-Йоркская конвенция* — Конвенция ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г.
- Правила Гаага-Висби* — Брюссельская конвенция об унификации некоторых правил о коносаменте 1924 г., измененная Протоколом 1968 г.
- Принципы УНИДРУА* — Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА (ред. 2016 г.)
- Рим I* — Регламент (ЕС) № 593/2008 Европейского парламента и Совета о праве, применимом к договорным обязательствам

<i>Римская конвенция</i>	— Конвенция о праве, применимом к договорным обязательствам, 1980 г.
<i>Роттердамские правила</i>	— Конвенция ООН о договорах полностью или частично морской международной перевозки грузов 2009 г.
<i>СМГС</i>	— Соглашение о международном грузовом сообщении 1950 г.
<i>СМПС</i>	— Соглашение о международном пассажирском сообщении 1950 г.
<i>СПЗ</i>	— специальные права заимствования
<i>УЖТ РФ</i>	— Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации 2003 г.
<i>ФГК</i>	— Французский гражданский кодекс
<i>ФЗ</i>	— Федеральный закон
<i>ФКЗ</i>	— Федеральный конституционный закон
<i>ЦИВ-КОТИФ</i>	— Единые правила перевозки пассажиров
<i>ЦИМ-КОТИФ</i>	— Единые правила перевозки грузов
<i>ЦМР</i>	— Женевская конвенция о договоре международной перевозки грузов по дорогам 1956 г.
<i>Рестейтмент (Restatement)</i>	— Свод законов о конфликте законов (США)
<i>UCP-600</i>	— (Uniform Custom and Practice for Documentary Credits) Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов (публикация МТП № 600, 2007 г.)
<i>URC-522</i>	— (Uniform Rules for Collections) Унифицированные правила по инкассо (публикация МТП № 522, 1995 г.)

Источники опубликования

<i>СЗ РФ</i>	— Собрание законодательства Российской Федерации
<i>СПС «Гарант»</i>	— Справочная правовая система «Гарант»
<i>СПС «КонсультантПлюс»</i>	— Справочная правовая система «КонсультантПлюс»

Арбитражная практика

- Арбитражная практика МКАС за 1996–1997 гг.* — Арбитражная практика за 1996–1997 гг. / сост. М. Г. Розенберг. М.: Статут, 1998.
- Арбитражная практика МКАС за 1998 г.* — Арбитражная практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ за 1998 г. / сост. М. Г. Розенберг. М.: Статут, 1999.
- Практика МКАС за 1999–2000 гг.* — Практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ за 1999–2000 гг. / сост. М. Г. Розенберг. М.: Статут, 2002.
- Практика МКАС за 2003 г.* — Практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ за 2003 г. / сост. М. Г. Розенберг. М.: Статут, 2004.
- Практика МКАС за 2004 г.* — Практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ за 2004 г. / сост. М. Г. Розенберг. М.: Статут, 2005.
- Практика МКАС за 2005 г.* — Практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ за 2005 г. / сост. М. Г. Розенберг. М.: Статут, 2006.
- Практика МКАС за 2006 г.* — Практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ за 2006 г. / сост. М. Г. Розенберг. М.: Статут, 2008.
- Практика МКАС за 2007–2008 гг.* — Практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ за 2007–2008 гг. / сост. М. Г. Розенберг. М.: Статут, 2010.
- Практика МКАС за 2004–2016 гг.* — Практика МКАС при ТПП РФ: 2004–2016. К 85-летию МКАС / науч. ред. и сост. А. Н. Жильцов, А. И. Муранов. М.: Ассоциация исследователей международного частного и сравнительного права, 2017.

ВВЕДЕНИЕ

В настоящем издании представлен комплексный анализ правового регулирования международных сделок. Условно содержание книги можно разбить на две части — общую и особенную. В общей части (главы 1–4) рассматриваются понятие международного контракта, его содержание, ответственность сторон за нарушение договорных обязательств, общие вопросы коллизионного и материально-правового регулирования международных контактов, способы обеспечения исполнения договорных обязательств. Особенная часть (главы 5–20) охватывает отдельные виды международных сделок — контракт купли-продажи, расчетные сделки, перевозка, страхование, лизинг, факторинг, посреднические договоры, договор возмездного оказания услуг, договор подряда, лицензионный договор, дистрибьюторский договор, франчайзинг, корпоративные соглашения, договоры о передаче конфиденциальной информации и персональных данных, а также пророгационные и арбитражные соглашения.

Нормативные акты и международные договоры приведены по состоянию на 1 сентября 2018 г.

Глава I

МЕЖДУНАРОДНЫЙ КОНТРАКТ: ПОНЯТИЕ, СТОРОНЫ, СОДЕРЖАНИЕ, ФОРМА, ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СТОРОН

§ 1. Понятие международного контракта

Под международным контрактом в широком смысле слова понимается гражданско-правовой договор, осложненный иностранным элементом. Иностранный элемент может проявляться, в частности, когда одной из сторон договора выступает иностранное лицо, исполнение обязательства из договора осуществляется полностью или в части на территории иностранного государства, договор заключен в отношении имущества, находящегося за рубежом, и т. д.

Ранее Гражданский кодекс Российской Федерации (далее — ГК РФ) в ряде статей, посвященных форме договоров и сделок, упоминал понятие «внешнеэкономическая сделка» (п. 3 ст. 162, п. 2 ст. 1209). Несоблюдение письменной формы такой сделки влекло ее недействительность в соответствии с п. 3 ст. 162 ГК РФ. Однако ни Кодекс, ни иной нормативный акт России не давали легального определения такой сделки. В доктрине имелось множество подходов к определению внешнеэкономической сделки¹. В советское время такие сделки связывались с производством экспортно-импортных операций, когда имеет место вывоз товаров, работ или услуг за границу или их ввоз в РФ². Затем исходя из международных договоров России в научный оборот было введено определение внешнеэкономической сделки (договора), сформулированное

¹ См., в частности: *Зыкин И. С.* Договор во внешнеэкономической деятельности. М.: Международные отношения, 1990. С. 8—11.

² См.: *Луниц Л. А.* Курс международного частного права: в 3 т. М.: Спарк, 2002. С. 446.

И. С. Зыкиным: к внешнеэкономическим относятся «совершаемые в ходе осуществления предпринимательской деятельности договоры между лицами, коммерческие предприятия (т. е. основное место деятельности. — В. К.) которых находятся в разных государствах»¹.

Термин «коммерческое предприятие стороны» был взят из международных договоров, в частности из Венской конвенции о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г., из Конвенции о международном финансовом лизинге 1988 г., участницей которых является и Россия. В этих конвенциях термин «коммерческое предприятие» имеет специальное значение и характеризует не субъект права, а место основной деятельности стороны, постоянное место осуществления деловых операций (*place of business*). Этот термин используется и в законодательстве РФ. Так, согласно Закону РФ «О международном коммерческом арбитраже» 1993 г. в международный коммерческий арбитраж «могут по соглашению сторон передаваться споры из договорных и других гражданско-правовых отношений, возникающие при осуществлении внешнеторговых и иных видов международных экономических связей, если *коммерческое предприятие* хотя бы одной из сторон находится за границей...»

Второй обязательный признак внешнеэкономической сделки состоял в *связи сделки с предпринимательской деятельностью*, что следовало из первого признака. Очевидно, что коммерческие предприятия могут иметь лишь те субъекты, которые занимаются предпринимательской деятельностью.

Наряду с понятием «внешнеэкономическая сделка», а также вместо него в литературе делались предложения использовать другие понятия:

— «международная торговая сделка» (любая сделка, «которая выражает связь как минимум с двумя государствами посредством каких-либо обстоятельств»)²;

¹ Зыкин И. С. Внешнеэкономические операции: право и практика. М.: Международные отношения, 1994. С. 72.

² Тынель А., Функ Я., Хвалей В. Курс международного торгового права. 2-е изд. М., 2000. С. 138.

— «делка международного характера» (т. е. внешнеэкономические, внешнеторговые, международные коммерческие и международные сделки)¹;

— «интертерриториальная сделка» («...сделка связана с правом не одного, а по меньшей мере двух государств или, иными словами, с субъектами, объектами и юридическими фактами, локализованными в пределах территорий каждого из них...»)²;

— «международная коммерческая сделка» (сделка, опосредующая предпринимательскую деятельность в сфере международных экономических отношений, заключенная между сторонами, коммерческие предприятия которых находятся на территории разных государств)³;

— «международный коммерческий контракт» (понятие, используемое Гаагскими конвенциями о международной купле-продаже товаров 1964 г.)⁴.

В 2013 г. понятие «внешнеэкономическая сделка» было исключено из соответствующих статей Гражданского кодекса (ст. 162 и 1209)⁵. Исходя из логики законодателя теперь уже нет необходимости в самостоятельном правовом режиме неких «внешнеэкономических сделок». В настоящее время все сделки делятся на два вида — осложненные иностранным элементом (назовем их «международные») и не осложненные иностранным элементом (т. е. «внутренние»). Сделки, осложненные иностранным элементом

¹ См.: *Ануфриева Л. П.* Международное частное право: в 2 т. М., 2000. Т. 2. С. 192–193.

² *Муранов А. И.* Термин «импорт услуг» в российском валютном праве. Понятие «сделка с иностранным элементом» и «внешнеэкономическая сделка» // *Московский журнал международного права.* 2001. № 2. С. 290–291.

³ См.: *Международное частное право: учебник / отв. ред. Г. К. Дмитриева.* М., 2004. С. 364.

⁴ См.: *Ерпылева Н. Ю.* Международное частное право: учебник. М., 2004. С. 187.

⁵ См. ФЗ «О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела I части первой и статью 1153 части третьей ГК РФ» от 07.05.2013 г. № 100-ФЗ (вступил в силу с 01.09.2013 г.); ФЗ «О внесении изменений в часть третью ГК РФ» от 30.09.2013 г. № 260-ФЗ (вступил в силу с 01.11.2013 г.).

(ст. 1186 ГК РФ), подпадают под действие раздела VI части третьей ГК РФ («Международное частное право») со всеми вытекающими отсюда последствиями. Прежде всего, в отличие от обычных, «внутренних» сделок международные сделки могут регулироваться иностранным правом; в определенных случаях к таким сделкам могут применяться нормы международных договоров и международных торговых обычаев. Споры по таким сделкам могут передаваться на разрешение иностранных судов и международных коммерческих арбитражей. Напротив, на «внутренние» сделки (не осложненные иностранным элементом) не распространяются правила раздела VI части третьей ГК РФ (в том числе их стороны не вправе избирать иностранное право в качестве применимого). Стороны «внутренних» сделок лишены возможности передавать споры по таким сделкам на разрешение иностранных судов и арбитражей.

К сделкам, которые ранее именовались «внешнеэкономическими», можно отнести те, которые осложнены иностранным элементом и носят предпринимательский характер. Их можно именовать по-разному — «международными коммерческими сделками», «трансграничными коммерческими сделками», «международными торговыми сделками» и т. п., — терминология определяющего значения не имеет, поскольку ни один из указанных терминов не имеет какого-либо «легального» воплощения (иными словами, не используется в нормативных актах).

Международные коммерческие сделки отличаются от других сделок, осложненных иностранным элементом, своей целью: они заключаются в ходе осуществления обеими сторонами предпринимательской деятельности. Такие международные коммерческие сделки надо отличать от сделок, которые заключаются с физическими лицами (непредпринимателями) и которые направлены на удовлетворение личных, семейных или бытовых потребностей.

Ключевое значение для анализа понятий «международная сделка», «международный контракт» в настоящее время имеет осложненность сделки иностранным элементом. В отечественной доктрине принято выделять три вида иностранного элемента в составе правоотношения — субъект, объект и юридический факт (в ст. 1186

ГК РФ прямо указаны только два иностранных элемента — субъект и объект, однако перечень иностранных элементов не носит закрытого характера). Контракт, заключенный с иностранным лицом, считается осложненным иностранным элементом — субъектом (иностранным лицом). Если контракт заключается в отношении имущества, находящегося за рубежом, то он также считается осложненным иностранным элементом — объектом (имущество, находящееся за рубежом). Наконец, контракт осложнен иностранным элементом, если за границей имел место юридический факт, служащий основанием для возникновения, изменения или прекращения договорного правоотношения (например, контракт был подписан за рубежом или за границей — имеет место/должно иметь место исполнение всех или части договорных обязательств).

Такие признаки международных (внешнеэкономических) сделок, которые традиционно анализировались в отечественной литературе (перемещение товаров через государственную границу; использование при расчетах с контрагентом иностранной валюты; специфика рассмотрения споров между контрагентами; особый круг источников, регулирующих сделку, и т. п.), в настоящее время имеют правовое значение лишь для определения наличия или отсутствия иностранного элемента в составе договорного правоотношения. В зарубежной литературе обращается внимание на отсутствие общепризнанной дефиниции международного контракта¹. К критериям «международность» (*internationality*) контракта, как правило, относят факт нахождения места ведения сторонами контракта своего бизнеса в различных государствах. При этом не рассматриваются как имеющие существенное значение для определения критерия «международность» такие факторы, как различная национальность, domicilio или обычное местожительство сторон, факт заключения за рубежом контракта. Однако место исполнения контракта за рубежом является важным фактором в выборе применимого права. Так, контракт между двумя австралийскими сто-

¹ См.: *Frick J. G. Arbitration and Complex International Contracts*. Kluwer Law Int'l, The Hague, 2001. P. 5.

ронами, заключенный в Австралии, но подлежащий исполнению в Индонезии, является чисто международным по характеру¹. Некоторые иностранные авторы считают, что контракт, связанный с внутренней куплей-продажей импортируемых товаров, также должен рассматриваться как имеющий международный характер². Исходя из Римской конвенции 1980 г.³ стороны чисто внутреннего контракта могут выбрать иностранное право для регулирования их отношений (ст. 3.3). Отсюда делается вывод, что простой выбор права приводит к «международности» контракта⁴.

Это последняя позиция находит поддержку в законодательстве некоторых стран. Так, венгерский Указ о международном частном праве 1979 г. к иностранному элементу относит ситуации, когда «в гражданских, семейных или трудовых правоотношениях участвует иностранное лицо, предмет имущества или право [...] и возможно применение права нескольких государств». Как видим, венгерский законодатель поставил иностранное право, а также саму возможность применения права нескольких государств в качестве критериев, определяющих наличие в составе правоотношения иностранного элемента. В Комментариях к Принципам международных коммерческих контрактов УНИДРУА (ред. 2010 г.) также отмечается, что международный характер договора может следовать из того, что он предполагает «выбор между правом различных государств»⁵.

Применение к контракту иностранного права является следствием его «международности», а не причиной, и поэтому эта характеристика не может рассматриваться в качестве квалифицирующего признака международного контракта. На это обстоятельство правильно обращено внимание в Гаагских принципах о выборе

¹ См.: *Nygh P. Autonomy in International Contracts*. Oxford: Clarendon Press, 1999. P. 50.

² См.: *Stone P. A. The Conflict of Laws*. Longman, 1995. P. 233.

³ Конвенция о праве, применимом к договорным обязательствам. Заключена в Риме 19.06.1980 г. // СПС «КонсультантПлюс» (на англ. языке).

⁴ См.: *Nygh P. Op. cit.* P. 53.

⁵ Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА 2010 г. / пер. с англ. А. С. Комарова. М.: Статут, 2013. С. 2.