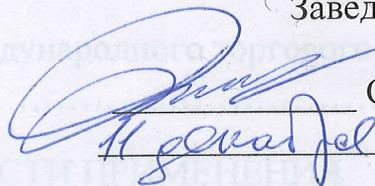


МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ТЮМЕНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

ИНСТИТУТ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА
Кафедра теории государства и права и международного права

РЕКОМЕНДОВАНО К ЗАЩИТЕ
В ГЭК И ПРОВЕРЕНО НА ОБЪЕМ
ЗАИМСТВОВАНИЯ
Заведующий кафедрой
д-р юрид. наук
О.Ю. Винниченко
2018 г.



ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
(магистерская диссертация)

**ВНЕСУДЕБНЫЕ ФОРМЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ СТОРОН
МЕЖДУНАРОДНЫХ ТОРГОВЫХ КОНТРАКТОВ**

40.04.01 Юриспруденция
Магистерская программа «Защита прав человека и бизнеса»

Выполнил работу
студент 3 курса
заочной формы обучения



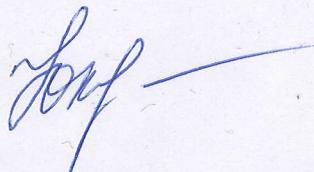
Овчаренко
Алексей
Викторович

Научный руководитель
канд. юрид. наук,
доцент



Астахова
Марина
Анатольевна

Рецензент
Заведующая кафедрой
гражданско-правовых дисциплин
филиала Московского Института
Государственного Управления и Права
в Тюменской области, к.ю.н., доцент



Холодионова
Юлия
Владимировна

Тюмень, 2018

СОДЕРЖАНИЕ

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ.....	3
ВВЕДЕНИЕ.....	4
ГЛАВА 1. ЗАЩИТА ПРАВ СУБЪЕКТОВ МЕЖДУНАРОДНЫХ ТОРГОВЫХ ОТНОШЕНИЙ: ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ.....	9
1.1. Формы защиты прав сторон международного торгового контракта ...	9
1.2. Способы защиты прав сторон международного торгового контракта.....	31
ГЛАВА 2. ОТДЕЛЬНЫЕ ОСОБЕННОСТИ ПРИМЕНЕНИЯ ВНЕСУДЕБНЫХ ФОРМ ЗАЩИТЫ ПРАВ СТОРОН МЕЖДУНАРОДНЫХ ТОРГОВЫХ КОНТРАКТОВ	45
2.1. Специфика использования претензионной формы разрешения международных торговых споров.....	45
2.2. Медиация в международных торговых спорах.....	52
2.3. Защита прав субъектов международных торговых отношений в международном коммерческом арбитраже.....	58
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	74
СПИСОК ИСТОЧНИК.....	77

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

ГК РФ	—	Гражданский кодекс Российской Федерации
КоАП РФ	—	Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях
п.	—	пункт
РГ	—	Российская газета
РФ	—	Российская Федерация
СЗ РФ	—	Собрание законодательства Российской Федерации
СК РФ	—	Семейный кодекс Российской Федерации
ст.	—	статья
ТК РФ	—	Трудовой кодекс Российской Федерации
ФЗ	—	Федеральный закон
ч.	—	часть

ВВЕДЕНИЕ

Международные торговые отношения - это система международных товарно-денежных отношений, формирующаяся из внешнеторговых сделок разных стран мира. Международная торговля возникла в процессе зарождения мирового рынка в XVI-XVIII веках. Ее развитие сегодня один из важных факторов развития мировой экономики.

Рост международного бизнеса заставляет компании заключать целый ряд разнообразных договоров с иностранными представителями, партнёрами, покупателями, поставщиками и посредниками. Самой распространенной внешнеэкономической сделкой является международной торговый контракт, который российские предприниматели применяют на практике. При подготовке и заключении такого контракта необходимы специальные знания и профессионализм, важно уметь ориентироваться на специфику внешнего рынка, которая во многом отличается от внутрироссийского. Успешное ведение международной торговли российскими предпринимателями напрямую зависит от знания всех норм законодательства, а также от грамотного применения их в практической деятельности.

Правовому регулированию отношений сторон внешнеторговой купли-продажи уделяется особое внимание не только в практике отдельных стран, но и на международном уровне путем создания унифицированных норм, как обычно-правовых, так и конвенционных. Международные торговые контракты на сегодняшний день выступают одним из самых распространенных инструментов ведения международной торговли. Однако в практике их применения регулярно встречаются случаи нарушения прав их участников. Поэтому выбранная нами тема исследования имеет большое значение.

В связи с тем, что российское предпринимательство все более активно входит в рынок международной торговли, возникает необходимость гармонизации норм отечественного и зарубежного законодательства. Особенно актуальным для данного вида торговых сделок является вопрос совершенствования и наиболее широкого

применения на практике именно досудебных форм защиты прав сторон международного контракта. Допустим, мы позволяем дать ход такой гипотезе, что возможная концепция норм с большей вероятностью улучшит правовую политику и снимет правовые споры, то необходимо проанализировать список норм и найти данные подходы.

Актуальность темы исследования определяется возрастающей экономической ролью внешнеторговых сделок в современном мире, в их глобальном влиянии на формирование рыночной экономики, на совершенствование гражданского общества и правового государства. Совершенствование политических структур, создание и развитие международных коммерческих и торговых организаций и отношений требуют поиска новых и более эффективных методов защиты прав участников международной торговли. Международные аспекты внешнеторговой деятельности присущи всем странам, но также существуют и внутригосударственные обстоятельства, делающие проблему важной для нашей страны.

В сфере законодательства РФ по договорным отношениям в сфере купли-продажи за последние годы произошли значительные изменения, внесение целого ряда новых положений регулирующих данные отношения, а также создание национальной системы защиты прав потребителей. Законодательство стремится обеспечить максимальную защиту прав сторон, имеющую важное значение для экономики в целом.

Россия в последние годы активно входит в мировую рыночную экономическую систему и этот процесс во многом зависит от социального и правового статуса российского предпринимательства. Поэтому совершенствование законодательства в области защиты прав и законных интересов субъектов международных торговых отношений сейчас является одной из актуальных проблем, решение которой непосредственно влияет на развитие нашей экономики и продуктивное участие ее в международной торговле.

Внимательно проанализировав мировую судебную практику, мы можем констатировать, что, не смотря на значительное количество нормативно-правовых актов в данной области, судебных споров с каждым годом становится все больше.

Таким образом, выбранная нами тема является весьма актуальной. Причина, по которой была выбрана именно эта тема для изучения, является её широкий охват различных правовых вопросов, актуальность в современной жизни, а так же личный интерес к ней. Проанализировав нормативную базу по теме защиты прав интересов сторон международных торговых контрактов, а также литературные источники, мы сделали вывод о том, что использование внесудебных форм защиты сторонами международных договоров купли продажи имеет массу преимуществ перед судебными формами, однако нуждается в совершенствовании.

Объектом данного исследования являются международные правоотношения, возникающие между субъектами договора международной торговли и связанные с его заключением и исполнением.

Предметом исследования являются внесудебные формы защиты прав сторон международных торговых контрактов, раскрываемые по мере изучения и анализа нормативно-правовых актов в области законодательства по данному виду договора и реалий правоприменительной практики.

Исходя из вышесказанного, целью данной работы является исследование законодательства в области защиты прав сторон договора международной торговли, особенности реализации и защиты прав, рассмотрение особенностей самого договора и защиты прав сторон по нему, а также анализ правового регулирования и выявление недостатков и пробелов в действующем законодательстве.

Для реализации данной цели потребовалось решение следующих взаимосвязанных задач:

- Описание понятия и особенностей договора международной торговли;
- Рассмотрение форм защиты прав сторон международного торгового контракта;
- Определение способов защиты прав участников международных договоров купли-продажи;
- Раскрытие отдельных особенностей применения внесудебных форм защиты прав сторон в международных торговых контрактах;

- Исследование специфики использования претензионной формы разрешения международных торговых споров;
- Сформулировать метод медиации в международных торговых спорах;
- Проанализировать защиту прав субъектов международных торговых отношений в международном коммерческом арбитраже.

При написании магистерской работы использовались такие методы, как метод познания, сравнительно-правовой метод, системный анализ, анализ и синтез, опрос и метод теоретическо-правового прогнозирования. В ходе написания магистерской диссертации были использованы нормативно-правовые акты, учебная и периодическая литература по вопросам выбранной темы.

В данной работе были использованы общенаучные методы системного анализа, синтезирование нормативных правовых актов, диалектический подход к изучению рассматриваемых проблем. В нормативно-правовую базу исследования мы внесли: российское гражданское законодательство, гражданское и торговое законодательства некоторых зарубежных стран (таких как, Германия, Франция, Англия, США и др.), международно-правовые документы, «Конвенции Организации Объединенных Наций о договорах международной купли-продажи товаров» (далее - Венская конвенция)¹, международных актов негосударственного регулирования, а именно, «Принципы международных коммерческих договоров» (далее - Принципы УНИДРУА)², и внутренних актов Европейского союза, например «Принципов европейского договорного права» (далее - Принципы ЕДП)³.

Эмпирическую основу настоящего исследования образует правоприменительная и судебная практика.

Отдельные аспекты исследуемой темы были изучены в работах Гайдаенко Шер Н.И., Николюкина С.В., Розенберга М. Г., Гудовичевой Л.Б., Комарова А.С., Борисова В. Н., Власовой Н. В., Дрониной Н. Г..

¹ Конвенция Организации Объединенных Наций о договорах международной купли-продажи товаров от 11 апреля 1980. (Вена) (Документ А/CONF. 97/18, Annex 1) // Ведомости СССР. 1990. N 23. Ст. 428.

² Принципы международных коммерческих договоров, подготовлены международным институтом унификации частного права (Рим, май 1994.) // Принципы международных коммерческих договоров / Пер. с англ. А.С. Комарова. М.: Междунар. центр фин.-экон. развития, 1996.

³ Принципы европейского договорного права. Ч. I и II. 1999 / Пер. под науч. ред. Б.И. Пугинского и А.Т. Амирова // Вестник ВАС РФ. 2005. N 3. С. 125 - 177; N 4. С. 152 - 177.

Практическая ценность авторского исследования определяется его направленностью на решение значимых проблем правового регулирования в области совершенствования внесудебных форм защиты прав и законных интересов субъектов международных торговых отношений.

Структура настоящей работы состоит из введения, двух глав, которые в свою очередь состоят из параграфов, заключения и библиографического списка.

ГЛАВА 1. ЗАЩИТА ПРАВ СУБЪЕКТОВ МЕЖДУНАРОДНЫХ ТОРГОВЫХ ОТНОШЕНИЙ: ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

1.1. Формы защиты прав сторон международного торгового контракта

Защита прав сторон – это совокупность мер государственной и негосударственной политики, направленной на координацию отношений между покупателем и предпринимателем. Данные меры включают в себя установление основных правил взаимоотношений продавца и покупателя, классификацию возможных правонарушений с обеих сторон и создание механизмов защиты прав.

Понятие формы защиты прав дается в различных источниках научной юридической литературы. Форма защиты прав – это комплекс мер по предотвращению нарушений законных прав гарантируемых законодательством интересов субъектов и устранению негативных последствий таких нарушений.

Многие ученые сделали вывод о том, что понятие «форма защиты» является совокупностью юридических процедур, предназначенных для заключения, проведения, изменения или завершения договоров торговли и относится к категории процессуального права. Так, в учебнике по гражданскому процессу по редакцией профессора Треушникова М.К. определяют форму защиты через деятельность правомочных органов по защите международного права, к классификации обстоятельств по делу, применению к ним обоснованных норм права, профессионального подхода к способам защиты, вынесению окончательного решения а так же контроля за его исполнением⁴.

Противоположное мнение по определению понятия форм защиты считает, что это не только процесс защиты права, предусмотренный законом каким-то субъектом права, но и определенный вид субъекта защиты, а именно это: государственный или третейский суд, представительный или исполнительный орган власти, орган прокуратуры; административный орган; орган нотариата; корпоративный орган; общественные правозащитные структуры; самозащита и т.д. Так же рассматривается

⁴ Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2008. С. 23.

и определенный предел правовых полномочий таких субъектов, допустимые средства и способы защиты нарушенных или нарушаемых прав предпринимателей.⁵

Нам представляется, что в качестве понятия «форм защиты прав сторон» необходимо подразумевать конкретный порядок защиты права каким-либо юридическим органом, а категорию «форма защиты» рассматривать с точки зрения имущественного права, а не только как процессуальную.

Классическое мнение разделяет две основные формы защиты субъективных прав: юрисдикционную и неюрисдикционную. Первая из которых, предполагает обращение за защитой в уполномоченные государством органы, а вторая форма защиты осуществляется сторонами участниками споров самостоятельно. Такого подразделения придерживаются многие ученые, в частности А.П. Сергеев⁶, В.В. Бугаев⁷, и А.Н. Кожухарь⁸. Вместе с тем С.А. Шишкин ставит такое разделение в зависимость от преимущественно применяемого права - локальная, неюрисдикционная форма защиты базируется на нормах материального права, юрисдикционная форма имеет процессуально-правовой характер.⁹

Мы придерживаемся мнения, что понятие «форма защиты» важно рассматривать не только в качестве процессуальной деятельности, но и с точки зрения имущественного права, которое предусматривает нормы и правила деятельности правозащитных органов, таким образом выделяем две основных формы: судебная и внесудебная.

Для определения форм защиты прав сторон международного торгового контракта, важно сформулировать понятие и сущность самого субъекта международных торговых отношений. Классическое определение международных торговых отношений - это система международных товарно-денежных отношений, формирующаяся из внешнеторговых сделок разных стран мира. Международная торговля (международные экономические отношения или МЭО) – это

⁵ Шакарян М.С. Соотношение судебной формы с иными формами защиты субъективных прав граждан // Актуальные проблемы защиты субъективных прав граждан и организаций. М., 1985. С. 7; Базилович А.И. Формы защиты субъективных гражданских прав. С. 46.

⁶ Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 2005. Т. 1. С. 337.

⁷ Бугаев В.В. К понятию механизма защиты субъективных прав. С. 7.

⁸ Кожухарь А.Н. Право на защиту в исковом производстве. Кишинев, 1990. С. 13.

⁹ Шишкин С.А. Состязательность в судебном механизме защиты гражданских прав. С. 7.

экономические отношения экономических агентов (товаропроизводителей) на международном уровне.

Определение понятия международного торгового контракта дано в тексте международной Конвенции ЮНИСТРАЛ о международных договорах купли-продажи товаров 1980 г (Венская конвенция 1980 г., Конвенция), для регулирования таких договоров применяется именно она. Международный характер договора решает тот факт, что стороны контракта имеют коммерческие предприятия в разных странах, но без учета национальностей.

Из текста Венской конвенции следует, что принципиальным является так же отсутствие потребительского характера сделки, то есть данные сделки совершаются для целей бизнеса, а не для удовлетворения личных так называемых «бытовых» потребностей. Кроме того такие виды сделок не носят разовый характер, а совершаются регулярно.¹⁰

Рассматривая формы защиты прав сторон международного торгового контракта, следует иметь в виду, что здесь под субъектами мы понимаем, что в международной торговле участвуют различные субъекты, в том числе:

- государства;
- группы стран;
- предприниматели и физические лица.

Кроме того, субъектами международной торговли в России являются также государственные внешнеэкономические объединения, внешнеэкономические ассоциации, внешнеэкономические отраслевые союзы.

Действующее законодательство предусматривает судебные и внесудебные формы защиты законных интересов участников международного торгового контракта.

Важный государственный способ защиты прав, свобод и законных интересов предпринимателей, гарантированный государством - судебная защита, право на

¹⁰ Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров, заключена в г. Вене 11 апреля 1980 г., вместе со Статутом Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров (Вена) от 11 апреля 1980 г. (по состоянию на 30 апреля 2013 г.). Вступила в силу с 1 января 1988 г. // Вестник ВАС РФ. 1994. N 1. СССР присоединился к Конвенции 23 мая 1990 г., положения применяются соответственно с 1 сентября 1991 г.

которую зафиксировано в п. 1 ст.46 Конституции РФ: «Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод».¹¹

Судебная форма защиты - это деятельность уполномоченных органов, установленных государством, по защите нарушенных или оспариваемых прав. Смысл заключается в том, что та сторона договора, права и законные интересы которой нарушены, идет за защитой к государственным или другим правомочным органам, которые в состоянии применить необходимые меры для осуществления защиты права или пресечения правонарушения.

Отнести к преимуществам судебной формы защиты можно такие моменты:

– суд является специально созданным органом, действующим на постоянной основе, рассматривающим споры о международном или общем праве (в качестве терминологии «суд» означает: суд общей юрисдикции, мировой, специальные суды - арбитражный, военный);

– требования, с которыми предприниматели обращаются в суд, рассматриваются на основе применения норм гражданского, семейного, трудового и др. отраслей права;

– обстоятельства спорных ситуаций исследуются компетентными специально обученными специалистами в гражданской процессуальной форме. Это гарантирует законность и обоснованность разрешения спора.

В то же время судебные формы защиты имеют ряд недостатков, подталкивающих предпринимателей к поиску иных форм защиты своих прав:

– несоразмерная затрата времени на проведение процедуры судебного разбирательства по международным сделкам, а также ее сложность;

– необходимость производства судебных экспертиз;

– потребность в привлечении дополнительной профессиональной правовой помощи, что увеличивает финансовые издержки;

– разглашение коммерческой информации в ходе судебного разбирательства, что может отрицательно влиять на репутацию участника сделки;

¹¹ Конституция РФ ст. 46 п.1.

- не всегда решение суда оправдывает ожидания обратившейся стороны;
- большая загруженность судебных органов и как следствие страдает качество;
- при судебном рассмотрении дела для обжалования действий судьи имеется мало возможностей. Решение суда можно обжаловать в кассационном, а решение мирового судьи - в апелляционном порядке;
- обращение в суд связано с дополнительными расходами (оплата юридических услуг, госпошлины и др.) .

Анализ современной статистики обращения предпринимателей к судебным формам защиты прав показывает, что более предпочтительными становятся те формы разрешения споров, которые исключают обращение в суд. Приоритет в выборе предпринимателей внесудебного разрешения конфликта над судебным объясним множеством преимуществ таких форм работы.

Разрешение спора без участия судов является более оперативным по сравнению с судебным разбирательством, значительно экономит время каждой из сторон конфликта. Отсутствие контрагента в картотеке арбитражных дел существенно повышает его деловую репутацию и вызывает уважение со стороны партнеров. Коммерческая информация торговой сделки не попадает в открытый доступ, сохраняется ее определенная закрытость. Добровольные договоренности, в отличие от судебных решений, исполняются чаще и не вредят экономическому положению и репутации договаривающихся сторон. Такие наши наблюдения приводят к выводу, что в интересах предпринимателя решать возникающие споры, если имеется такая возможность, без привлечения суда. Следует понимать, что суд - это крайняя мера.

Рассматривая вопросы, связанные с внесудебными формами защиты прав предпринимателей, мы столкнулись с различными мнениями о классификации таких форм. Так, например, доктор юридических наук профессор Скворцов О. Ю. выделяет такие формы внесудебной защиты: самозащита, претензионный порядок урегулирования разногласий предпринимателей, прокурорский надзор и защита

органами исполнительной власти, решение споров с помощью третейских судов, а также коммерческий арбитраж¹².

По мнению И. А. Смагиной, к формам внесудебной защиты прав и интересов контрагентов, необходимо отнести: нотариальную защиту, третейское решение споров, досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров.

Изучив различные суждения о формах внесудебной защиты прав, нам представляется весьма полезным, подробнее разобрать следующие виды внесудебных форм защиты прав и интересов предпринимателей:

- нотариальная защита;
- претензионный порядок рассмотрения споров;
- коммерческий арбитраж (третейский суд);
- медиация.

От имени государства на нотариат возложено обеспечение защиты прав граждан и юридических лиц. Нотариат, состоящий из государственных органов и должностных лиц, занимается удостоверением бесспорных прав и фактов, заверяет различные документы и выписки из них, придает документам исполнительную силу, а так же другими предусмотренными законом действиями. Эти функции, представляя государство, совершают нотариусы, практикующие в частном порядке.

Несмотря на то, что деятельность нотариатов находится за пределами гражданского судопроизводства, процессуальное право изучает его деятельность, так как задачи по защите прав и обеспечению законности в гражданском обороте являются общими для суда и нотариата.

По направленности нотариальные действия можно разделить на следующие виды:

- удостоверение бесспорных прав или фактов;
- придание документам исполнительной силы;
- охранительные нотариальные действия (организация мероприятий по охране наследственного имущества, принятие документов на хранение).

¹² Договорное право: Соглашения о подсудности, международной подсудности, примирительной процедуре, арбитражное (третейское) и мировое соглашения. М., Статут, 2008. С. 37.

Такая классификация, на наш взгляд, носит условный характер, но позволяет в правоохранительной функции нотариата выделить различные стороны к осуществлению данной категории.

Вопрос отнесения нотариата к внесудебным формам защиты прав интересов сторон является, на наш взгляд, дискуссионным. Любые действия нотариусом совершаются в закономерной последовательности и по определенным регламентацией правилам, отступление и нарушение которых делает нотариальный акт недействительным. Совершая любые действия, нотариус обязан применять соответствующую правовую норму. Поскольку любые нотариальные действия совершаются так, чтобы при этом не были затронуты права общества и государства, можно заключить, что нотариальная функция является юрисдикционной.

Деятельность суда и нотариата тесно взаимосвязана, так как они осуществляют единую функцию предупредительного и последующего контроля соблюдения законности и защиты прав. В суде рассматриваются жалобы на нотариальные действия, в порядке искового производства в суде оспариваются нотариальные акты, и суд и нотариат руководствуются нормами гражданско-процессуального кодекса, исполнительные документы и принудительной исполнение по ним действует по правилам исполнительного производства.

Наряду с наличием общих задач решаемых судом и нотариатом, важной функцией нотариусов является юридическое определение гражданских прав и предупреждение их потенциального нарушения в будущем в отличие от судебного процесса, который рассматривает споры о праве в гражданском порядке. Следовательно, деятельность нотариата носит предупредительный характер. Если же в ходе нотариальных действий возникает спор, то он должен быть рассмотрен в суде, а нотариальные действия приостановлены.

Особенностями применения нотариальной формы защиты является то, что предметом нотариальной деятельности могут быть только бесспорные дела, юридические факты устанавливаются на основании письменных доказательств, нотариальные действия совершаются единолично, не использует состязательный процесс, отсутствует фактор публичности. Защита прав предпринимателей с

помощью нотариата осуществляется путем юридического подтверждения гражданских прав и возможного их нарушения в период проведения сделки, а так же посредством констатации факта уже нарушенного права в виде выдачи исполнительной надписи, удостоверения документов на оплату или подтверждения отказа от платежа.

Порядок взаимоотношений нотариуса с органами юстиции других государств определяется законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации¹³.

Преимуществами нотариальной формы защиты можно считать то, что она отличается особой оперативностью по сравнению с судебными формами защиты, имеет принудительную исполнительную силу, нотариальная форма защиты придает сделке добросовестность, вносит во взаимоотношения сторон ясность касательно факта ее совершения и содержания. Если опираясь на нотариально заверенную сделку должны быть переданы деньги или иное имущество, защита прав может быть произведена и без обращения в суд - путем получения исполнительной подписи у нотариуса. Нотариат выступает инструментом борьбы со злоупотреблениями в сфере международной торговли.

Также преимуществом нотариально удостоверенных сделок состоит в том, что один их экземпляров сохраняется в нотариальной конторе и при утрате полученных экземпляров стороны могут получить копии.

Не смотря на перечисленные преимущества нотариальной формы защиты прав сторон, недостатки нормативно-правового регулирования нотариата на современном этапе затрудняют реализацию его потенциала в полной мере. Требуется расширение круга нотариальных актов, имеющих исполнительную силу. Это обеспечит стабильность, бесконфликтность и законность характера международных сделок, а также существенно снизит судебную нагрузку.

Одной из распространенных форм защиты прав сторон является претензионный порядок разрешения споров.

¹³ ст. 107 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. N 4462-1

Данный способ защиты прав зафиксирован статьей 12 ГК Российской Федерации¹⁴. Претензионная форма защиты прав сторон заключается в попытке урегулирования споров непосредственно между участниками договора купли-продажи по исполнению обязательств до обращения в суд.

Суть любой претензии заключается в том, что в момент предъявления претензии, одним хозяйствующим субъектом другому, формулируется факт неправомерных действий (бездействие) или ошибки, который ущемляет законные интересы одной из сторон договора. Ущемленная сторона требует устранения или исправления этих нарушений в добровольном порядке, опираясь при этом на нормативно-правовые акты и фактически произошедшие обстоятельства дела. В случае добровольного удовлетворения заявленной претензии, отпадает необходимость обращаться в суд.

Предприниматель, путем предъявления претензий к своим контрагентам по поводу нарушения условий договора, защищает свои законные права и требует их восстановления.

В ранее действовавших нормах для предпринимателей предусматривалась обязанность ответа на претензию, в настоящее время это можно не делать (п. 5 Положения о претензионном порядке урегулирования споров). И все-равно этика делового общения и общественные нормы диктуют необходимость ответа на претензию.

Если сторона полагает, что претензия должна быть удовлетворена в полном объеме, то ответ на нее имеет формальный характер и такой же формальный ответ. Работа с претензией в этом случае завершается в тот момент, когда организация совершает предусмотренные действия (замена товара, компенсация ущерба и пр.). В случае несогласия с предъявленными претензиями, ответ должен содержать документы, подтверждающие обоснованность отказа. Другой вид ответа на претензию содержит предложение по урегулированию спора (изменить условия договора, провести экспертизу) или объясняет причины несоответствия

¹⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2018).

обязанностей по договору. Такой ответ с большой долей вероятности дает возможность досудебного урегулирования конфликта.

В претензионной работе в более узком смысле часто используется такой термин как рекламация, который применяется в связи предъявлением претензии к качеству продукции. Сторонами контракта оговаривается порядок предъявления рекламаций, сроки, в течение которых они могут быть заявлены, права и обязанности сторон в связи с предъявлением рекламаций и способы их урегулирования.

Прежде чем обращаться к такой форме решения спора как претензия, очень важно оценить целесообразность таких действий, просчитать материальные и моральные расходы, связанные с этой работой, проанализировать частоту и существенность совершаемого нарушения, а также учесть возможность замены контрагента. И только учитывая результаты такого осмысления может быть принято решение о дальнейшей стратегии претензионной работы.

В случае обращении к претензии как форме защиты своих прав и учитывая принцип формирования доказательств письменными документами, следует понимать, что все обстоятельства, изложенные в ней, должны быть предельно ясными и максимально обоснованными.

Необходимо понимать, что приоритетной целью претензии является устранение негативных последствий нарушения, а не цель возмездия. Понимание этого и отсутствие эмоций в проведении претензионных мероприятий позволит достигнуть желаемого результата быстро и без лишних потерь. Если же негативное отношение к противоположной стороне велико, то целесообразно прибегнуть процедуре медиации (привлечение третьих лиц для мирного решения спора). Эту форму защиты прав рассматривалась нами в других разделах этого исследования.

Претензия прежде всего необходима для примирения сторон и обеспечения доказательств в суде. Однако, одновременное выполнение этих задач возможно не всегда. Кроме того, часто эти задачи могут противоречить друг другу. Исходя из этого, формы претензий могут быть различными: формальная претензия и предложение об урегулировании.

Главными задачами претензионной работы являются: восстановление нарушенных прав и защита законных интересов предпринимателей; обнаружение причин и условий, повлекших нарушение договорных обязательств; предупреждение фактов нарушений договорной дисциплины и норм действующего законодательства; повышение экономических показателей результатов предпринимательской деятельности организаций; возмещение вреда, причиненного участнику сделки виновной стороной.

Особенность претензионного порядка урегулирования конфликта заключается в том, что он может быть обязательным для истца только тогда, когда он предусмотрен коммерческим правом или одним из условий договора. Если данное условие закреплено в законе или договоре, то обратиться в суд для защиты прав можно только после применения претензионной формы решения спора.

Хотелось бы обратить внимание на то, что обращение к претензионному порядку урегулирования спора может быть не только обязательной процедурой, в тех ситуациях, когда это предусмотрено федеральным законом или его применение согласовано сторонами договора, но и претензия может быть сформулирована любой из сторон договора другой его стороне в отсутствие установленного законом или соглашением претензионного порядка, если она посчитает свои права нарушенными.

Практика применения надлежащим образом и соблюдения претензионного порядка решения торговых споров только начинает складываться, и предпринимательству необходимо пройти еще достаточно долгий путь, чтобы сделать точные выводы о том, какие факты юридической деятельности считаются установленными надлежащими и соблюдением претензионного порядка досудебного урегулирования спора.

Претензионная работа, будучи основанной на применении правовых норм и правильно организованной, становится эффективным средством в защите прав предпринимателей, устранении негативных моментов ходе хозяйственной деятельности и предотвращении нарушений законных интересов сторон. Поэтому

претензионную работу можно рассматривать как одну из основных и наиболее эффективных форм защиты прав и законных интересов предпринимателей.

Еще одной альтернативной формой рассмотрения споров является обращение в коммерческий арбитраж.

Термин «международный коммерческий арбитраж» указывается для ясности понимания механизма рассмотрения коммерческих споров. Он является названием самого органа (организации), созданного для рассмотрения подобных споров, а также для составления конкретного выбора арбитров (либо единоличного арбитра), рассматривающего конкретный спор. Здесь отметим, что термины «арбитражный суд» и «третейский суд» равнозначны.

Согласно п. 3 ст. 4 Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации» судебная система включает в себя Высший Арбитражный Суд РФ, федеральные арбитражные суды округов, арбитражные суды субъектов РФ, составляющие систему федеральных арбитражных судов¹⁵. Каждый из перечисленных судов создан для разрешения споров между хозяйственными организациями внутри страны. Из этого следует, что понятие «третейский суд» подчеркивает негосударственную природу международного коммерческого арбитража. Учитывая вышесказанное, предлагаем использовать названные термины как равнозначные.

Российская судебная система, состоящая из государственных судов, не включает в себя третейские суды. Третейские суды являются альтернативными государственной системе правосудия.

Справедливое замечание, на наш взгляд, сделано О.Ю. Скворцовым о том, что правосудие является монополией государства, которое обязано подняться над участниками конфликта, не быть равным с ними, и, будучи формой реализации властных полномочий, эта монополия не может быть делегирована негосударственным органам, в том числе третейским судам¹⁶. Государственная судебная система, выполняющая функции основного, наиболее надежного

¹⁵ Федеральный конституционный закон от 31.12.1996 N 1-ФКЗ (ред. от 29.07.2018) "О судебной системе Российской Федерации"

¹⁶ Скворцов О.Ю. Третейское разбирательство предпринимательских споров в России. С. 67.

правового механизма, при помощи которого обеспечиваются и справедливо распределяются права, оказывается чрезвычайно затратной, дорогой и, кроме того, негибкой. Таким образом, существует глобальная объективная потребность в существовании конкурирующих правовых институтов, экономическая стоимость которых была бы соотносима с центральным звеном юрисдикционной системы - государственными судами¹⁷. Приведенные нами цитаты убедительно отражают место арбитража в системе разрешения правовых конфликтов.

Оценив преимущества третейских судов, предприниматели во всем мире стали обращаться к ним все чаще.

Международный коммерческий арбитраж – это специально созданные негосударственные органы, которые с помощью третейских судей рассматривают споры между участниками международных коммерческих сделок. Сторонами в международных торговых контрактах могут выступать лица разной государственной принадлежности. Органы международного коммерческого арбитража следует отличать от другого типа судов, функциями которых является рассмотрение межгосударственных споров – между субъектами международного публичного права¹⁸.

Определение арбитража дано так же кандидатом юридических наук, доцентом кафедры гражданского процесса Уральского государственного юридического университета Курочкиным С. А.: «Арбитраж (третейское разбирательство) - это процесс разрешения спора третейским судом и принятия решения третейским судом. Содержанием этого процесса становится преодоление возникшей в результате спора правовой неопределенности в отношениях сторон».¹⁹

Получая все большее распространение, использования данной формы среди предпринимательского сообщества, правовая база законодательства об арбитраже требует масштабной модернизации. В России 1 сентября 2016 г. вступили в силу новый Федеральный закон от 29.12.2015 N 382-ФЗ "Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации", а также поправки в действующий

¹⁷ Скворцов О.Ю. Третейское разбирательство предпринимательских споров в России. С. 179-180.

¹⁸ Гетьман-Павлова И. В. Международное частное право: Учебник. Москва: Изд-во Эксмо, 2005. С. 544-546.

¹⁹ Курочкин С.А. Третейское разбирательство и международный коммерческий арбитраж. М. Статут. 2017. С. 86-102.

Федеральный закон от 07.07.1993 N 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже". Поменялись разделы Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее - ГПК РФ) и Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ), регламентирующие способы проведения контроля за принятием решений как во внутренних третейских судах, так и в международных коммерческих арбитражах. В ходе проведения арбитражной реформы, были внесены поправки и в другие федеральные законы.

Формирование современного, конструктивного российского законодательства об арбитраже обусловлено тем, что за его основу был взят Типовой закон ЮНСИТРАЛ. В процессе создания нового арбитражного законодательства, вносились изменения практически во все его сферы. Существенное преобразование коснулось арбитражного соглашения, даны правила его толкования, определены полномочия, а также даны комментарии по поводу участников арбитражного соглашения.

Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате Российской Федерации (МКАС) – постоянно действующее арбитражное учреждение в России. МКАС является крупным, авторитетным арбитражным центром мира, который признан не только отечественными, но и предпринимателями всего мирового сообщества. С 1999 года МКАС является членом Международной федерации коммерческих арбитражных институтов (МФКАИ). В 2017 году МКАС исполнилось 85 лет.

Деятельность коммерческого арбитража регулируется Законом РФ от 7 июля 1993 г. N 5338-I "О международном коммерческом арбитраже" (с изменениями и дополнениями)²⁰, который определяет порядок разрешения споров, возникших в сфере международной торговли. Данный нормативный акт применяется на территории РФ, однако отдельные его положения применимы в тех случаях, когда место арбитража находится за границей.

²⁰ Закон РФ от 7 июля 1993 г. N 5338-I "О международном коммерческом арбитраже" (с изменениями и дополнениями)

По соглашению сторон в Международный коммерческий арбитраж могут передаваться: споры договорных отношений, возникающих между участниками, которые находятся в разных странах, а также споры предприятий, в которых участвуют иностранные инвестиции, а так же споры международных объединений и организаций, действующих на территории РФ.

Порядок оформления соглашения сторон о передаче споров в арбитраж, состав и порядок формирования третейского суда, разграничение его компетенции, процедура арбитражного разбирательства, способы оспаривания арбитражного решения, а также признание и приведение в исполнение арбитражных решений определены этим Законом.

Деятельность международного коммерческого арбитража основывается на следующих принципах:

- равенство прав сторон;
- свобода выбора сторонами состава суда, процедуры и языка судопроизводства;
- договорная подсудность рассматриваемых дел;
- основы международного права приоритетны;
- независимость арбитражного суда и состава арбитров;
- закрытость рассмотрения дел;
- ориентированность на окончание спора путем заключения сторонами мирового заключения;
- окончательность вынесенных судом решений.

Третейский суд организуется по соглашению всех участников и в его компетенции рассматривать спор только при условии заключения между сторонами договора о его передаче на разрешение такого суда. Стороны могут передавать дела на рассмотрение третейского суда разными способами:

- если предусмотреть в предпринимательском договоре специальную третейскую оговорку;

– или путем заключения отдельного соглашения о передаче спора на разрешение третейского суда (такое соглашение называют третейским).

Решение принимается большинством голосов, излагается письменно и подписывается всеми судьями. Следующий день после даты вынесения решения третейским судом является моментом вступления решения суда в законную силу.

Основой такого способа решения споров являются: свобода заключаемых договоров, право осуществления торговой или хозяйственной деятельности и свободное формирование конкурентной среды, а также право каждого на свободное использование своих способностей и имущества, закрепленное Конституцией РФ, для не запрещенной законом экономической деятельности.

Опираясь на все вышесказанное, хотелось бы сделать акцент на преимуществах коммерческого арбитража перед судебной формой решения споров. Коммерческий арбитраж не входит в систему судебных, административных и других государственных органов, он является общественным формированием, что говорит о его демократическом характере. Участники споров принимают участие в процедуре и влияют на все стадии арбитражного разбирательства. Обращение в арбитраж возможно только при согласии сторон. У сторон есть возможность выбора арбитров, они могут предоставить решение дела одному лицу, нет обязательного требования, что этим лицом должен быть только юрист, решение могут принять специалисты из области хозяйственных отношений, по которым рассматривается спор. Так же участниками конфликта самостоятельно определяется место проведения арбитражного рассмотрения и язык, на котором будет проводиться процедура. Процедура проведения арбитражного спора полностью или частично определяется участниками спора. Еще одним существенным преимуществом перед судебными формами решения споров является то, что стороны могут договориться и решить вопрос по справедливости, не подчиняясь строгим действиям норм права.

Процедура арбитражного разбирательства не регламентируется многочисленными процессуальными нормами, регулирующими судебную процедуру, она достаточно проста, что обеспечивает рассмотрение дел в относительно короткие сроки.

Проведение процедуры международных коммерческих арбитражей происходит, как правило, на закрытых заседаниях, что позволяет оградить производственные и коммерческие вопросы сторон от разглашения. Публикации арбитражных решений без согласия сторон в большинстве стран запрещены, что также позволяет сохранить конфиденциальность. Обязанностью арбитров является сохранение в тайне информации о разрешаемых спорах.

Обращение в третейский суд - это широко применяемый в современном обществе и по многим позициям эффективный способ разрешения гражданско-правовых споров. Наряду с перечисленными нами выше преимуществами данной формы защиты прав можно смело назвать конфиденциальность процедуры, профессионализм и узкую специализацию принимающих решения арбитров, запрет на обжалования решения по существу, а также реальность его исполнения за рубежом.

Однако есть ряд недостатков, которые на наш взгляд делают эту форму внесудебного решения споров несовершенной. Невозможность осуществления предварительных мер по обеспечению иска, недостаточная оперативность проведения процедуры в особенности в вопросах обжалования решения в некоторых странах, высокая стоимость процесса в некоторых арбитражных судах, конфиденциальность рассмотрения споров, узкий круг лиц, привлекаемых к рассмотрению споров.

Развитие современного общества, его глобализация, сложность и разнообразие социально-экономических связей в мире в последние десятилетия позволили сформироваться такому методу урегулирования споров как медиация. Оставаясь относительно новой, но тем не менее уже достаточно распространенной формой защиты прав сторон является медиация.

По нашему мнению можно дать следующее определение для данной процедуры: медиация - это альтернативная процедура, мирного решения спора путем привлечения третьих лиц.

Термин медиация появился сравнительно недавно, его понятие дано в п. 2 ст. 2 Федерального закона от 27.07.2010 N 193-ФЗ "Об альтернативной процедуре

урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)". Процедура медиации определена как способ урегулирования споров при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого решения. Медиатор, медиаторы - независимое физическое лицо, независимые физические лица, привлекаемые сторонами в качестве посредников в урегулировании спора для содействия в выработке сторонами решения по существу спора;²¹

Стороны, вовлеченные в спор, применяя метод медиации, могут на добровольной основе с помощью третьего, нейтрального, беспристрастного лица – медиатора, прийти к взаимовыгодному, жизнеспособному решению, отвечающему интересам каждой из сторон спора.

Мы считаем, что причинами, способствующими распространению данного метода, являются немаловажные его преимущества перед другими формами решения конфликтов. Перечислим, на наш взгляд, основные из них:

- неформальность процедуры урегулирования спора способствует оперативному принятию решения;
- рассмотрение спора внутри конфликта, конфиденциальность процесса позволяет избежать огласки, минимизировать репутационные риски;
- добровольное участие каждой из сторон в принятии решения гарантирует выработку решения, основанного на консенсусе и обеспечивает последующее эффективное взаимодействие партнеров.

Только стороны конфликта, являясь обладателями знаний, о том какие потребности, интересы и цели они преследуют, могут разрешить ситуацию с наибольшей выгодой для себя и с наименьшими потерями для нарушившей стороны. Ключевую роль в процессе урегулирования спора и принятия решения играют сами участники договорных отношений, медиатор лишь помогает сторонам прийти к консенсусу, он не выносит решение, что является важным отличием медиации от традиционного разрешения споров в суде или арбитраже.

²¹ Федеральный закон от 27.07.2010 N 193-ФЗ (ред. от 23.07.2013) "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)" (с изм. и доп., вступающими в силу с 01.09.2013).

Нам хотелось бы отметить, что медиация - это особая форма посредничества, не предполагающая категоричности и толерантности. Медиатор не является инстанцией, оценивающей правовые аспекты и перспективы спорной ситуации, он также не обязан предлагать сторонам конфликта возможные варианты разрешения спора, за исключением тех случаев, когда стороны сами просят его об этом. Обязательным решением для сторон может стать только принятое и согласованное между собой самостоятельно. При содействии медиатора, опираясь на его компетентность, стороны ищут возможные пути выхода из конфликта, рассматривают различные варианты решений и самостоятельно определяют самые рациональные для них.

Являясь равноправными участниками, стороны сами определяют все условия проведения процедуры медиации. Они оговаривают круг вопросов, который будет обсуждаться в ходе процедуры медиации, могут включать в процесс обсуждения все существенные для них аспекты. Тем самым сохраняется возможность не только управления самими процессом выработки решения, но и контроля за содержанием принимаемого решения.

Таким образом, описываемая нами альтернативная процедура урегулирования споров, при взаимном волеизъявлении, проводится на основе следующих принципов: добровольность, конфиденциальность, сотрудничество и равноправия сторон.

В том случае когда у сторон не получается найти обоюдовыгодное решение, но есть взаимное желание решить вопрос в досудебном порядке, применяется метод медиации. Данный метод, по нашему мнению, принципиально отличается от судебной формы защиты интересов.

Во-первых, медиатор, в отличие от судьи, не выносит вердикт, а является третьим лицом в разрешении конфликта, посредником в процессе принятия решения сторонами спора.

Во-вторых, нет обязательных правил проведения процесса, регламент процедуры выбирается сторонами самостоятельно.

В-третьих, срок проведения медиации, в отличие от судебных споров, хоть и ограничен законодательно, но его продолжительность зависит от сторон спора.

Необходимо отметить, что компенсация расходов, понесенных сторонами в процессе урегулирования спора путем медиации, по данному основанию не предусмотрена.²²

В отличие от судебного решения, согласно ч. 4 ст. 12 Закона о медиации, медиативное соглашение, представляет собой сделку гражданско-правового характера, а нарушение его условий любой из сторон, может повлечь последствия, предусмотренные гражданским законодательством в т. ч. отмену соглашения в судебном порядке.²³

Еще одним отличием медиативного соглашения от судебного решения является то, что данный документ не подлежит размещению в общем доступе, что способствует сохранению конфиденциальности.

Однако, решение спора с помощью процесса медиации, независимо от его результатов, не запрещает любой из сторон обратиться за судебной защитой.²⁴

Применение процедуры медиации для урегулирования споров может быть предусмотрено в первоначальном письменном обязательстве сторон, со ссылкой на заключаемое впоследствии соглашение о ее проведении, а также может быть инициировано предложением одной из сторон в процессе проведения торговой сделки.

Медиативная оговорка согласно п. 5 ст. 2 Закона о медиации выражает согласие сторон о применении урегулирования споров путем процедуры медиации и подтверждается заключенным в письменной форме соглашением. При этом важно отметить, что способ урегулирования спора не может носить вероятностный характер, а должен быть указан определенно²⁵.

²² Постановление Пленума ВС РФ от 21.01.2016 N 1 "О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела" (решение Октябрьского районного суда г. Саранска от 20.12.2016 по делу N 2-3501/2016).

²³ Апелляционное определение Московского городского суда от 04.04.2016 по делу N 33-11779, СПС// «КонсультантПлюс».

²⁴ Апелляционное определение Липецкого областного суда от 24.06.2015 по делу N 33-1491/2015, СПС// «КонсультантПлюс».

²⁵ Постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 13.12.2013 N 15АП-18729/2013, СПС// «КонсультантПлюс».

Медиативное соглашение также может быть утверждено соответствующим органом в виде мирового соглашения, в том случае, если к процедуре медиации стороны обратились после передачи спора на рассмотрение суда.

Органом, которым утверждается медиативное соглашение, является организация, осуществляющая деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации. Согласно п. 4 ст. 2 Закона о медиации это юридическое лицо, основным видом деятельности которого является организация и проведение процедуры медиации и следовательно, организация должна быть зарегистрирована в установленном законом порядке.²⁶

Данный вид деятельности не подлежит лицензированию и для него не требуется какой-либо специальной разрешительной документации.

При наличии определенных преимуществ, медиация не лишена недостатков, основным из которых, по нашему мнению, является неточно определенное понятие о судебном медиаторе, в качестве которого может быть назначен широкий круг лиц. Немецкими и финскими судами предложено проведение примирительных процедур действующими судьями, но учитывая остроту проблемы загруженности судебной системы во многих странах, мало где действующие судьи смогут выполнять функцию судебного медиатора, не снизив при этом качество исполнения таких обязанностей. Создание же специальной структуры судебных медиаторов при судах влечет за собой дополнительные финансовые и организационные расходы.

Вопрос о квалификации сотрудников судебной системы также вызывает сомнение. Возникает, как видно из опыта зарубежных стран, необходимость в прохождении судьями и другими специалистами, претендующими на роль судебных медиаторов, дополнительного повышения квалификации, позволяющего им компетентно подходить к вопросам урегулирования судебных споров таким методом. Предложенная в России модель, озвученная в проекте ВАС, не заявляла такого требования к медиаторам. Но на наш взгляд, введение обязательного требования для специального обучения таких специалистов, будет являться залогом

²⁶ Статья: Медиация как альтернативный способ урегулирования споров (Иванова С.В.) (Подготовлен для системы КонсультантПлюс, 2018).

успешного проведения судебной медиации и гарантирует качество принимаемых решений.

В настоящее время во многих зарубежных государствах создалось двойное отношение к такой форме примирения споров со стороны самого судебного сообщества. Ввиду этого, вопрос привлечения к практике судебной медиации более широкого круга судей, в том числе введения обязательного требования их специального обучения медиации, остается дискуссионным.

Рассмотрев вопрос о формах защиты прав сторон международного торгового контракта, можем заключить, что существует два вида форм защиты прав и интересов предпринимателей – судебный и внесудебный.

К судебным формам, обеспечивающим восстановление нарушенных прав и интересов предпринимателей, относятся суды. Альтернативными судебной форме защиты являются внесудебные формы, к которым мы отнесли нотариальную защиту, урегулирование споров в претензионном порядке, рассмотрение нарушений прав предпринимателей в коммерческом арбитраже (третейскими судами) и путем процедуры медиации.

1.2. Способы защиты прав сторон международного торгового контракта

Предпринимательские и подобные риски очень часто возникают в гражданско-правовых отношениях. Объясняется это тем, что в природе торговых, производственных, имущественных отношений предмет договора подвержен изменениям в силу субъективных и объективных причин. Сейчас страхование и другие способы защиты прав и законных интересов людей развиты довольно хорошо как в российском, так и в иностранном гражданском праве, в сфере международной торговой деятельности.

Принципы добросовестности и следования обычаям делового оборота не всегда являются характерным поведением сторон. И зачастую возникают ошибки и просчеты, злоупотребления, невыполнение обязательств, нарушение законности.

Эффективному исправлению нарушений и устранению их негативных последствий способствует обоснованное применение наказания, а справедливое регулирование ответственности укрепляет порядок в экономических взаимоотношениях.

Способы защиты прав это, предусмотренные законодательством меры пресечения нарушений гражданских прав либо их оспаривания, а также устранения последствий таких нарушений. Из данного определения понятия способов защиты прав можно сказать о том, что для пресечения или оспаривания нарушений могут быть использованы такие способы как изменение условий или даже расторжение договора, установление права собственности или отказ в признании действительности решения. В качестве же ликвидации последствий нарушений применяются такие способы как признание сделки ничтожной, возмещение убытков, взыскание неустойки.

Достаточное количество статей Гражданского кодекса РФ посвящены риску в договорных отношениях. Знание и правильное применение их имеют важное значение для простых граждан и для юридических лиц.

В соответствии со статьей 12 Гражданского кодекса Российской Федерации предотвращение нарушения или защита нарушенных гражданских прав (в нашем

случае защита прав сторон договора купли-продажи) может осуществляться следующими способами:

признания права;

восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;

признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;

признания недействительным решения собрания;

(абзац введен Федеральным законом от 30.12.2012 N 302-ФЗ)

признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;

самозащиты права;

присуждения к исполнению обязанности в натуре;

возмещения убытков;

взыскания неустойки;

компенсации морального вреда;

прекращения или изменения правоотношения;

неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;

иными способами, предусмотренными законом.²⁷

На наш взгляд, перечень способов защиты прав, данный в этой статье Гражданского кодекса далеко не безупречен. Законодательно предусмотреть все способы защиты прав применимые к разным видам договорных отношений невозможно. В данной статье перечислены лишь самые основные, поэтому участники споров вправе использовать различные комбинации механизмов защиты, опираясь и на другие статьи законодательства. Так, например, кредитор за нарушение финансовых обязательств, вправе предъявлять требование не только о

²⁷ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2018), ст.12.

взыскании основного долга (этот способ подпадает под понятие «присуждение к исполнению обязанности в натуре», используемое в комментируемой статье), но и, согласно ст. 330 ГК может взыскать неустойку, а согласно ст. 395 ГК, проценты за пользование чужими денежными средствами²⁸.

На данный момент в законодательстве используются следующие способы защиты прав сторон договоров купли-продажи:

- изменение и прекращение правоотношения;
- возмещение убытков;
- взыскание неустойки;
- компенсация морального вреда.

При осуществлении защиты прав участников торговли на основании судебной практики, а также практики альтернативных форм защиты видно, что применению подлежат все перечисленные способы защиты.

К защите интересов по договорам купли-продажи, коммерческие предприятия которых находятся в разных государствах применяется Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров, заключена в г. Вене 11 апреля 1980 г., вместе со Статусом Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров (Вена) от 11 апреля 1980 г. (по состоянию на 30 апреля 2013 г.). Вступила в силу с 1 января 1988 г. // Вестник ВАС РФ. 1994. N 1. СССР присоединился к Конвенции 23 мая 1990 г., положения применяются соответственно с 1 сентября 1991 г.

Как способ защиты в таких случаях существуют принципы УНИДРУА. Что это такое? Это специальная кодировка правил внешнеторговых операций. Они регламентируют общие нормы для предпринимателей разных стран. Общие принципы права служат основанием для этого способа. Также можно назвать эти принципы набором гибких правил, учитывающих все разнообразие внешнеторговых отношений.

²⁸ "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 22.10.2014) (с изм. и доп., вступ. в силу с 02.03.2015).

Принципы УНИДРУА определяют честность договора, его свободу и обязательность, формируют специальные условия международных торговых контрактов, устраняют разногласия между стандартными и непредсказуемыми условиями, диктуют наличие необходимых обязательств.

Новая редакция одобренных в 1994 году принципов УНИДРУА, принята в 2004 году. Данный документ не носит обязательный к исполнению характер, его целью является консолидация и закрепление устойчивого свода правил, рекомендованных к использованию во всем мире независимо от традиций, экономических и политических условий отдельных государств. Принципы включают общие положения о порядке заключении международных договоров, о правилах их действия, толкования и исполнения.

Общие положения принципов УНИДРУА включают в себя:

- 1) право сторон добровольно вступать в договорные отношения, самостоятельно заключать договоры и вместе определять его условия;
- 2) отсутствие обязанности заключения договора в письменной форме, а так же необходимость доказывания акта его заключения любым способом;
- 3) возможность изменения договора или прекращения его только в соответствии с его условиями или по соглашению сторон;
- 4) положения принципов УНИДРУА не являются главенствующими перед нормами применимого права (национального, международного);
- 5) предполагая достижение единого образа в применении при толковании принципов УНИДРУА учет их международного характера и целей;
- 6) обязательное требование к добросовестности контрагентов, к их действиям в соответствии с принятыми стандартами частной деловой практики в международной торговле;
- 7) определенный порядок информирования сторонами друг друга, если такое необходимо.

Одним из основных способов защиты прав является возмещение убытков, поэтому, точное понимание его сути и характерных особенностей, на наш взгляд имеет большое значение для успешного ведения бизнеса.

Возмещение убытков регулируется ст. 15 ГК РФ, в которой указано, что убытки - это расходы, которые потерпевшая сторона произвела или должна будет произвести для восстановления своего нарушенного права при потере или нанесения вреда имуществу (реальный ущерб), а также неприобретенные доходы, которые это лицо могло получить при соблюдении всех условий сделки (упущенная выгода)²⁹.

Сумма убытка от несоблюдения условий договора одним из участников сделки соразмерна тому ущербу, включая упущенную выгоду, который понесен другой стороной вследствие нарушения договора. 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.

В том случае, если после расторжения договора покупатель разумным образом и в разумные сроки восстановил нарушенные права, то сторона, требующая возмещения убытков, может взыскать разницу между договорной ценой и ценой по совершенной взамен сделке, а также любые дополнительные расходы.

Резюмируя вышесказанное, заключаем, участники коммерческого договора имеют право на возмещение убытков и в виде реального ущерба и в виде упущенной выгоды. Хотим акцентировать внимание на том, что при определении размера упущенной выгоды должны учитываться действия, предпринятые для ее получения. Однако доказательство факта подготовки мер для возможного возмещения убытков потребителем в виде упущенной выгоды является сложным процессом. Кроме того, из некоторых видов договоров прямо вытекает невозможность возмещения упущенной выгоды.

Убытки возмещаются в том случае, если они причинены неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства, данное правило закреплено ст. 393 ГК РФ, а также подлежат возмещению в полной сумме. Размер убытков определяется

²⁹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2018), ст.15.

на основании цен, которые существовали в том месте, в котором должно было быть исполнено обязательство в день добровольного исполнения требования, в том случае, если требование не было удовлетворено добровольно, то в день, когда был предъявлен иск. Также судом могут быть применены цены, которые существовали в тот день, когда решение было вынесено судом. Такой порядок определения цен применяется в тех случаях, когда не противоречат законодательству или условию самого договора. Убытки подлежат взысканию вне зависимости от взыскания неустойки и сверх нее.

Нарушение прав любой из сторон договора является основанием для взыскания убытков. Перечень прав, которые могут нарушаться, отражается в различных нормах законодательства и содержит: право собственности; право законного владения; права контрагента по договору.

Прежде всего, возмещение убытков представляет собой наказание, заключающееся в применении к нарушившей права стороне личных, организационных или имущественных лишений.

Кого же можно считать виновным в причинении ущерба? Ст. 1064 ГК РФ³⁰ говорит, что вред, причиненный личности или имуществу гражданина или юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред. Смыслом данной формулировки является то, что нарушением является причинение физического вреда, когда страдает личность или имущество потерпевшего. Таким образом, данная статья ГК РФ не может применяться, если в результате каких либо действий причинены только экономические убытки. Кроме того, ст. 1064 ГК РФ не раскрывает понятие «причинителя вреда». В иных статьях ГК РФ нам также не удалось найти точного определения этого понятия. В большинстве случаев, конечно, определить сторону виновную в нанесении ущерба легко, но с учетом многообразия жизненных ситуаций это не всегда очевидно. В то же время у нас есть ряд законов, которые предусматривают взыскание убытков, причиненных третьими лицам, например оценщиками (ст. 24.6 ФЗ «Об оценочной

³⁰ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2018), ст.1064.

деятельности в Российской Федерации», ст. 12 ФЗ «О защите прав потребителей» и т.п.).

Сформулировав понятие и сущность убытков, мы сделали вывод о том, что они могут быть предъявлены нарушителю в двух формах - реальный (прямой ущерб) и упущенная выгода, каждая из которых имеет свои особенности.

Реальный ущерб определяется сравнительно легко, доказывается необходимыми документами подтверждающими факт и размер убытка. Так при возврате некачественной продукции в состав убытков могут включаться: транспортные расходы; стоимость погрузочно-разгрузочных работ; расходы по экспертизе продукции ненадлежащего качества. То есть кроме утраты или повреждения самой продукции, к реальному ущербу относятся так же расходы, понесенные пострадавшей стороной для восстановления своих нарушенных прав.

Рассмотрим что же такое упущенная выгода. Доходы, которые предприниматель получил бы в результате сделки купли-продажи, если бы одна из сторон не нарушила его права и является упущенной выгодой. В отличие от реального убытка, определить, доказать и взыскать упущенную выгоду гораздо сложнее.

Рассмотрим ситуацию с требованием возмещения упущенной выгоды на конкретном примере, постановление Арбитражного суда Уральского округа от 30.03.2018 N Ф09-1236/18 по делу N А76-12024/2017.

Общество "Караван-Автотранс" обратилось в Арбитражный суд Челябинской области с иском к обществу ТК "География" о взыскании стоимости поврежденного груза. Решением Арбитражного суда Челябинской области в удовлетворении исковых требований отказано. Предприниматель обратился с кассационной жалобой на решение арбитражного суда, ссылаясь на нарушение судами первой инстанции своих материальных прав, а также на неучтенными судом, установленными по делу фактическими обстоятельствам и имеющимися в деле доказательствами.

В юридической литературе отмечается, что убытки участнику договора купли-продажи возмещаются лишь в части реального ущерба. Признание же права возмещения упущенного ущерба за одной из сторон признается как извлечение

прибыли от товара и его использования, исходя из того, что данный способ возмещения убытков характерен для предпринимательской деятельности, которая связана с заключением договора купли-продажи с целью извлечения прибыли. При нарушении условий договора любой из сторон, контрагент лишается прибыли, которую он, возможно, мог бы получить, помимо этого нарушение способствует возникновению дополнительных расходов, связанных с попыткой извлечения прибыли от предпринимательской деятельности. Исходя из того, что за потребителем не закреплено право использования приобретаемого товара в предпринимательских целях, то он и не может иметь права на возмещение упущенной выгоды.

Рассмотри на примере коммерческого договора на приобретение удобрений, которые необходимы для выращивания определенного вида растительных культур, в свою очередь продавцом была предоставлена недостоверная информация о способах хранения или сроке годности данных удобрений. После использования данного удобрения, вся растительная культура погибла, а покупатель не получил свой доход в виде плодов урожая. Таким образом, его право нарушено и прямо просматривается упущенная выгода покупателя.

Подводя итог вышесказанному, в отношении предпринимателя можно было говорить об упущенной выгоде, но в случаях прямо вытекающих из характера причиненного ему вреда. Ведь в таких случаях действительно существовала возможность получения дохода.

Для взыскания убытков основанием может быть нарушение только тех прав и интересов, устранение которых возможно путем возмещения причиненного вреда. Возмещение должно обращаться только в пользу потерпевшего, а размер компенсации потерь не должен выходить за рамки фактически причиненного вреда.

Для того чтобы применять данный инструмент восстановления нарушенных прав, необходимо доказать факт совершенного ущемления, наличие причинно-следственной связи между нарушением и убытками виновность причинившей вред стороны а так же размер убытка. Реальный ущерб и упущенная выгода должны быть обязательно подтверждены исчерпывающими доказательствами.

Так, например, Д.А. Гришин акцентирует внимание на том, гражданско-правовая ответственность должна соответствовать возмещению причиненного вреда или убытков, с одной стороны, а так же может быть выражена в наложении дополнительного бремени, отрицательных последствий для нарушителя - с другой. Такими последствиями, для стороны нарушившей договоренности, может стать возложение новой обязанности в виде замены неисполненного условия договора требованием возмещения убытков. Так же при сохранении требования исполнить обязательство в натуре, может возникнуть дополнительная обязанность возмещения убытков³¹.

В большинстве международных правовых актов предусматривается принцип - убытки взыскиваются в пользу потерпевшей стороны. Подобные положения содержатся в Венской конвенции 1980 г. и в Принципах УНИДРУА.

Отрицательным моментом является то, что действующее Российское законодательство не имеет четкой последовательности в закреплении основ возмещения убытков как вида ответственности, что, естественно, негативно сказывается на судебной практике, а наука не проявляет серьезного интереса к данному вопросу. Хотя в зарубежной судебной практике возмещение убытков применяется весьма широко, публикуется масса учебников и научных статей и можно легко найти рекомендации к обоснованию того или иного вида убытков.

Правильное понимание сути и механизма возврата понесенных убытков позволяет отличать данный способ защиты прав и интересов от других возможных способов.

Одним из таких способов, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, может быть предусмотрена обязанность должника выплатить определенную денежную сумму (неустойку). Неустойка — обязательство должника уплатить кредитору определенную денежную сумму в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств.

³¹ Гришин Д.А. Неустойка: современная теория // Актуальные проблемы гражданского права. Вып. 2 / Под ред. М.И. Брагинского. М., 2000. С. 129.

Неустойка является дополнительной санкцией (помимо общей санкции в форме возмещения убытка) за нарушение обязательств. Понятие неустойки зафиксировано параграфом 2 главы 23 ГК РФ, а также другими законными актами. Неустойка может быть взыскана независимо от того, предусмотрена ли она условиями контракта.

Двойственная природа неустойки заключается в том, что она одновременно является мерой ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств и способом обеспечения обязательств³². Необходимость уплаты неустойки побуждает должника к надлежащему исполнению своих обязательств, но после того как обязательство нарушено, неустойка утрачивает обеспечительный характер.

Ее размер устанавливается законодательством и условиями договора в определенной сумме (штраф) или в виде процентов (пени)³³. Если внимательно составлять договор и четко формулировать условия его выполнения, то расчет неустойки сделать достаточно просто.

Во многих внешнеторговых контрактах устанавливается ограниченный размер штрафных санкций. Исходя из своих размеров и порядка начисления, они должны приводить к выполнению обязательств, а не к разорению виновной стороны. Увеличение штрафных санкций часто приводит к увеличению стоимости товаров. Чаще всего максимальная величина штрафных санкций ограничивается 8—10 % от стоимости невыполненных в срок обязательств.

Подводя итог, заключаем, что нарушение или не должным образом исполнение своих обязательств какой либо из сторон договора, влекут за собой обязанность по уплате неустойки. В свою очередь, оплата неустойки не освобождает продавца от обязанности выполнения основных условий договора купли-продажи.

Размер неустойки, подлежащий выплате в случае нарушения обязательств сторон, указанный в договоре, не является гарантией взыскания по требованию истца

³² Определение Конституционного Суда РФ N 11-о от 10.01.2002 г., определение Конституционного Суда РФ N 263-о от 21.12.2000 г.

³³ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2018), п. 1 ст.330.

в полном размере. При рассмотрении спора ее размер может быть уменьшен, если неустойка явно не соразмерна последствиям нарушения.

Для наглядности рассмотрим решение МКАС при ТПП РФ от 18.05.2017 по делу N 187/2016.

Истец обратился с требованием взыскания неустойки, а также возложения на ответчика обязанности возмещения понесенных им арбитражных сборов и расходов (в частности расходов на оплату услуг юридических представителей).

Обязанностью покупателя, согласно ст. 53 Венской Конвенции, является уплата цены за товар в соответствии с требованиями договора, а в соответствии со ст. 62 Венской Конвенции, продавец может потребовать от покупателя уплаты цены. Однако данный документ не исключает право сторон о применении неустойки (штрафа).

Контрактом предусмотрена в случае нарушения сроков оплаты за поставленный товар, выплата штрафа в размере 0,05 процента годовых от суммы неоплаченного товара за каждый день просрочки, но не больше стоимости товара.

Ответчик признал иски только в части задолженности, посчитав начисленную неустойку чрезмерной, поскольку штраф из расчета 0,05 процента значительно превышает реальные убытки истца. А также сослался на то, что истец не представил доказательств понесенных убытков. Расходы же на юридические услуги ответчик считает необоснованными и лишними, учитывая конкретные обстоятельства данного несложного дела. Стороны подписали акт взаимных расчетов, ответчик признал основной долг и принимает меры к его урегулированию. Изложив свою позицию, ответчик обратился к МКАС с просьбой отложить рассмотрение дела и дать возможность заключения мирного соглашения. Истец получил в погашение долга два платежа с момента подачи иска, в связи с этим уменьшил сумму иска, снизив требование о взыскании стоимости товара, одновременно увеличив размер неустойки, суммы расходов на юридические услуги и на уплату арбитражного сбора.

Истец в качестве обоснования факта понесенных дополнительных юридических расходов ссылается на то, что были оказаны услуги по составлению искового

заявления, изучение материалов дела, подготовка и участие в слушании дела, ведение переговоров, посещение Секретариата МКАС при ТПП РФ, изучение и анализ объяснений ответчика. Коллегия арбитров приняв во внимание заявленные ответчиком возражения и рассмотрев представленные документы и объяснения истца, посчитала подлежащим удовлетворению требования о возмещении расходов связанных с оплатой услуг юридических представителей в арбитражном разбирательстве.

Коммерческое предприятие истца находится за границей (Словацкая Республика), ответчик – юридическое лицо, учрежденное в РФ, спорные вопросы возникли при осуществлении международного торгового контракта. Местом арбитража стороны избрали Российскую Федерацию, таким образом, предмет спора будет рассматриваться по законам РФ, с применением Закона РФ "О международном коммерческом арбитраже" от 7 июля 1993 г. N 5338-1 (далее - "Закон о МКА"), в т. ч. п. 1 ст. 1 данного Закона (в редакции, действующей с 1 сентября 2016). Ни одна из сторон не предлагала обращаться в настоящем деле к иным правилам арбитражного разбирательства, чем Регламент МКАС.

Арифметический расчет неустойки арбитрами признан верным, и соответствующим условиям контракта, кроме того ответчик не представил возражений по расчетам истца.

Что касается разумности уровня издержек, арбитраж предлагает руководствоваться разъяснениями, содержащимися в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 21 января 2016 г. № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела»

Оценив представленные в материалах дела доказательства, суд приходит к выводу, что ответчик не привел доказательств чрезмерного характера неустойки или значительного превышения ею возможных убытков, а также не указал на норму применимого законодательства Словакии, на основании которой состав арбитража может снизить неустойку как чрезмерную. Ходатайство ответчика было отклонено в связи с отсутствием основания для снижения неустойки как чрезмерной.

Методика расчета убытков обговаривается сторонами по ходу заключения контракта. В международном контракте устанавливаются и максимальные размеры убытков, при превышении которых покупатель имеет возможность расторгнуть контракт и сослаться на полученные заранее гарантии добросовестного исполнения контракта. Средства, полученные по этой гарантии, покупатель использует только для покрытия своих убытков и расходов.

В некоторых видах договорных отношений, обязательства по выплате штрафных санкций могут возлагаться как на одну, так и на обе стороны сделки.

Для получения неустойки необходимо произвести расчет суммы задолженности, обратиться к должнику персонально и предложить ему добровольно погасить образовавшийся долг. В письменной претензии необходимо указать требование и условия согласно соглашения по которому производится начисление неустойки.

В том случае если нарушитель отказывается в добровольном порядке уплатить задолженность, то для защиты своих интересов возникает необходимость обращения в суд.

В отличие от убытков неустойка имеет ряд преимуществ, среди которых мы выделяем следующие:

- простота и удобство ее оформления (соглашение заключается в простой письменной форме);
- неустойка взыскивается за сам факт нарушения обязательств, выдвигая требование об уплате неустойки, нет необходимости доказывать причиненный убыток, тогда как взыскание убытка возможно только на основе представленных доказательств его возникновения;
- взыскание неустойки в отличие от убытка отличается высокой оперативностью, так ее размер определен заранее и может быть предъявлен нарушившей стороне сразу, а не после того как будет определен размер полученного убытка;
- неустойка более приспособлена к конкретным взаимоотношениям, она устанавливается с учетом специфики сделки, штрафной характер ее тем более

выражен, чем большее значение придается участниками договора определенному условию.

На основе вышесказанного мы можем сделать вывод о том, что данный способ защиты прав и интересов сторон достаточно гибкий, приспособлен к конкретным взаимоотношениям сторон оперативен и прост в применении.

Наряду с сформулированными нами преимуществами неустойки, она имеет и недостатки, главным из которых является возможность ее уменьшения судом в случае, если заявленная к взысканию сумма явно несоразмерна последствиям нарушенного обязательства ³⁴.

³⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2018), ст.333.

ГЛАВА 2. ОТДЕЛЬНЫЕ ОСОБЕННОСТИ ПРИМЕНЕНИЯ ВНЕСУДЕБНЫХ ФОРМ ЗАЩИТЫ ПРАВ СТОРОН МЕЖДУНАРОДНЫХ ТОРГОВЫХ КОНТРАКТОВ

2.1. Специфика использования претензионной формы разрешения международных торговых споров

Как уже сформулировано нами в предыдущей главе научной работы понятие претензионной работы - это досудебная форма разрешения конфликтов, предусматривающая направление письма-претензии нарушившей права стороне с требованием устранить нарушение в добровольном порядке.

Главными задачами претензионной работы являются: восстановление нарушенных прав и защита законных интересов предпринимателей; обнаружение причин и условий, повлекших нарушение договорных обязательств; предупреждение фактов нарушений договорной дисциплины и норм действующего законодательства; повышение экономических показателей результатов предпринимательской деятельности организаций; возмещение вреда, причиненного участнику сделки виновной стороной.

Международный торговый контракт - это оформление сделки путем заключения договора между двумя и более субъектами, хозяйствующими в разных государствах. Очень важно при составлении такого контракта, определить валютно-финансовые условия. Валютные условия - это определение валюты цены, валюты платежа, курса пересчета. Под финансовыми условиями понимается: условия и формы расчета (инкассовый платеж, аккредитив, банковский перевод, авансовая форма, векселя, чеки и т. д.).

Так как решение споров по международным торговым контрактам, по сравнению с простыми договорами купли-продажи, имеет ряд специфических особенностей, то при заключении внешнеторговых контрактов важно предусмотреть способы обеспечения обязательств и штрафные санкции.

В случае обращения к претензии как форме защиты своих прав и учитывая принцип формирования доказательств письменными документами, следует понимать, что все обстоятельства, изложенные в ней, должны быть предельно ясными и максимально обоснованными, что особенно важно в международных договорах. Точность формулировок и максимальная обоснованность предъявляемых претензий в спорах по международным контрактам позволяет избежать разночтений, что особенно актуально, учитывая разность языков национальных обычаев.

Хотелось бы подчеркнуть, что письменное обращение с первоначальной претензией к стороне, нарушившей обязательства, более эффективно. Это отнимает меньше времени, чем устные переговоры, а также гарантирует удовлетворение такого спора судом, в случае установления факта нарушения и обращения к судебной форме разрешения конфликта. Лишь в случае, когда пострадавшей стороной будет доказан факт обращения к продавцу со своими требованиями и получен отказ в удовлетворении их в добровольном порядке, будет проводиться разбирательство по данному делу судом.

Каждая сторона должна будет предоставить суду доказательства, которые суд посчитает объективными для рассмотрения дела. Помимо этого, если будет установлено, что продавец не удовлетворил требования покупателя в добровольном порядке, у суда будет право взыскать штраф с нарушителя в размере цены иска.

Учитывая вышесказанное можно сделать вывод, что предъявление претензии одной из сторон договора в письменном виде позволит обозначить требования и предупредить продавца о возможных последствиях, если второй в свою очередь не удовлетворит его законные требования в установленный срок. Также потребитель сможет зафиксировать начало срока для удовлетворения своих требований и в случае нарушения сроков подтвердить вину продавца при судебном разбирательстве.

Необходимо понимать, что приоритетной целью претензии является устранение негативных последствий нарушения, а не цель возмездия. Понимание этого и отсутствие эмоций в проведении претензионных мероприятий позволит

достигнуть желаемого результата быстро и без лишних потерь. Если же негативное отношение к противоположной стороне велико, то целесообразно прибегнуть к процедуре медиации (привлечение третьих лиц для мирного решения спора). Эта форма защиты прав рассматривалась нами в других разделах этого исследования.

Основной задачей претензии является примирение сторон и обеспечение доказательств в суде. Однако, одновременное выполнение этих задач возможно не всегда. Кроме того, часто эти задачи могут противоречить друг другу. Исходя из этого, формы претензий могут быть различными: формальная претензия и предложение об урегулировании.

Главной целью включения в международный контракт специальной статьи о претензиях является предотвращение нарушений и направлено на защиту интересов покупателя. В связи с возможными нарушениями со стороны продавца своих обязательств, таких, например, как: поставка некачественного товара, нарушение сроков поставки, недостача по количеству, несвоевременное извещение о произведенной отгрузке товара и иными нарушениями, у покупателя возникает возможность и необходимость предъявления претензии.

Тем не менее, практика международной торговли показывает, что претензии могут возникнуть и у продающей стороны к покупателю. Так, например, могут нарушаться условия платежа, задержки с подачей транспортного средства под погрузку товара, несвоевременного либо ошибочного сообщения отгрузочных реквизитов и др.

Наиболее распространенными в практике внешней торговли являются претензии в отношении качества и количества поставляемого товара, по гарантиям и штрафам. К претензиям по качеству можно отнести жалобы на нарушение комплектности или ассортимента, на повреждение внешнего вида, на бой или порчу товара, а также на дефекты технической документации.

Важно учесть при всем, что претензии покупателя по количеству и качеству заявляются продавцу, только в том случае, если не предусмотрена ответственность перевозчика. Если же из условий контракта и обстоятельств дела не ясно, на ком лежит обязанность за количественные или качественные недостатки товаров в

момент доставки или возможна смешанная ответственность (грузоотправителя и перевозчика), целесообразно заявлять претензию одновременно перевозчику и продавцу.

Сроки подачи и рассмотрения претензий обычно предусматриваются условиями международных контрактов. Продавец заинтересован в сокращении сроков предъявления претензий по качеству и количеству товара и удлинении сроков их рассмотрения. В интересах покупателя, напротив, выгоднее предусмотреть более длительные сроки заявления подобных претензий, чтобы не опоздать с оформлением необходимых претензионных документов, а также более сжатые сроки для рассмотрения заявленных претензий и их удовлетворения Продавцом, чтобы быстрее получить возмещение возникших убытков.

Обоснованная, оформленная с соблюдением всех норм претензия подлежит удовлетворению в установленные договором сроки. Отказ в удовлетворении предъявленных претензий должен быть мотивированным. В случае нарушения продавцом сроков ответа по существу претензии, у покупателя возникает право обратиться в арбитраж.

Претензии по количеству (недостача товара) удовлетворяются:

- допоставкой недостающего количества;
- возвратом переплаченной суммы;
- путем последующих взаимозачетов.

Устранение предъявленных претензий по качеству может быть в виде:

- замены несоответствующего товара доброкачественным в установленный срок;
- снижение цены, ранее согласованной договором;
- устранение дефектов на месте (если это возможно).

Устранение претензий не исключает применение санкций.

Таким образом, придерживаться норм законодательства необходимо не только покупателям для обеспечения защиты и охраны их прав и законных интересов, а также и самим продавцам для своей безопасности и снижения возможных рисков в своей деятельности. В частности при несоблюдении установленных законом прав

потребителей на плечи продавца ложатся все вышеперечисленные способы защиты прав покупателя, начиная с уплаты всех убытков и доходя до уплаты штрафа в размере цены иска, в случае неудовлетворения требований другой стороны в добровольном порядке. Для продавца всегда выгодно соблюдать закон, дабы во всех аспектах обезопасить себя и не нарушить права другой стороны, а также не доводить дело до суда, в том случае, когда истец предъявляет законные требования.

Изучив международную практику претензионной работы, мы можем констатировать, что нарушение договорных обязательств делится на две части: неисполнение обязательств и ненадлежащее их исполнение. Сторона, допустившая нарушения по исполнению контракта, освобождается от ответственности только при наличии обстоятельств непреодолимой силы.

Рассмотрим специфику такой формы работы по разрешению спорных ситуаций в международной торговле. В рамках международных торговых отношений могут возникать различные споры, которые затрудняют процесс экономического оборота, препятствуют проведению коммерческой сделки.

Международное разрешение споров является более затратным и трудоёмким, чем внутреннее. Судебные разбирательства в иностранных государствах могут оказаться непозволительно длительными и дорогостоящими. Даже более быстрая и менее затратная процедура международного коммерческого арбитража может быть достаточно дорогостоящей. Поэтому фирмы, работающие на международном рынке, должны выработать стратегию разрешения споров, специально адаптированную для их международных сделок.

На практике в подавляющем большинстве случаев торговые споры, возникающие на международном уровне, разрешаются не в национальных судах, а в рамках международных организаций или в международных коммерческих арбитражах. Эти способы справедливо считаются более выгодными с точки зрения затрат времени и ресурсов; обеспечивают непредвзятое и высококвалифицированное рассмотрение дела; позволяют сохранить престиж и конфиденциальность сторон спора.

Осуществление претензионной работы зависит от разных факторов, таких например как: структура компании, ее виды деятельности, особенности договорных связей.

У тех компаний, которые занимаются оказанием типовых услуг или продают однородные товары на стандартных условиях, складываются типичные нарушения обязательств ее потребителей. В таких ситуациях используют шаблоны претензий, и как правило претензионной работой и осуществлением организации исполнения обязательств по договору, занимаются специальные подразделения внутри компании.

Если же компания заключает нестандартный договор, предъявление претензии по шаблону применяться не может. В подобных случаях претензионная работа осуществляется индивидуально.

Учитывая вышесказанное, заключаем, что универсальной методики по ведению претензионной работы не существует и можно сделать вывод, о том что оптимальная структура органов претензионной работы определяется в организации исходя из особенностей ее деятельности. Кроме того, нам бы хотелось добавить, что эффективность и положительный результат претензионной работы зависит от слаженных действий не только юристов, но и динамичного участия специалистов разных подразделений.

Эффективность претензионной работы, а особенно при ведении международных торговых сделок, зависит от многих факторов. Любое коммерческое разбирательство доставляет массу неприятностей, а международные споры требуют дополнительных расходов. Нам бы хотелось обратить внимание на причины, по которым компании должны более ответственно подходить к подготовке международных контрактов, для того чтобы предусмотреть и устранить возможные источники возникновения споров.

Во-первых, при обнаружении конфликта сторон международного контракта, может появиться необходимость в привлечении иностранного специалиста юриспруденции, а это влечет за собой дополнительные расходы по заключаемой сделке.

Во-вторых, для рассмотрения споров специалистам компании придется совершать поездки в дальние, а иногда и опасные места рассмотрения споров.

В-третьих, разные страны, разные языковые группы, а следовательно потребность в переводах больших объемов текстов, что вызывает проблематику трактовок.

В-четвертых, сбор доказательств за рубежом дорогостоящий и сложный процесс, установление виновника и степени его виновности, учитывая сложность международного торгового права, представляет определенные трудности.

В-пятых, исход разбирательства, проводимого в соответствии с незнакомыми законами, может быть непредсказуемым, а приведение его в исполнение тоже весьма сложный процесс.

Ну и наконец, потеря иностранного делового партнера, представляющего значительные инвестиции, может оказаться губительной, а на преодоление последствий такого результата могут понадобиться временные, финансовые и другие ресурсы.

Специфика экспортно–импортных операций так же заключается в том, что они могут предусматривать заключение целого ряда взаимосвязанных друг с другом договоров (например, с банками, страховщиками, перевозчиками, таможенными агентами и т. д.).

2.2. Медиация в международных торговых спорах

В современной международной торговле сформировался и все более широко применяется новый подход к разрешению споров - медиация. Суть данного способа заключается в реализации интересов сторон спора с помощью независимого и беспристрастного третьего лица (медиатора). Подтверждением значимости медиации является принятие в 2008 г. Директивы ЕС по отдельным аспектам медиации при разрешении гражданско-правовых и коммерческих споров. Главной целью данной Директивы было установление основных принципов и стандартов для развития национального законодательства стран - участниц ЕС о медиации, обеспечивающих создание единой правовой базы на территории всего Союза, позволяющей эффективно решать споры между участниками торговли разных государств. В результате подписания данной Директивы страны Европейского союза должны были принять соответствующие национальные законы о медиации и внести поправки в существующие законодательства. Данное решение обеспечивало создание устойчивой правовой базы для успешного ведения бизнеса на территории ЕС.

С 1 января 2011 г. вступил в силу Федеральный закон от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», а 23 марта 2011 г. опубликована утвержденная приказом Министерства образования и науки РФ от 14 февраля 2011 г. № 187 программа подготовки медиаторов.

Включение медиации в российское правовое пространство расширяет возможности использования внесудебных форм защиты прав участников международной торговли. Популярность способа урегулирования конфликтов путем медиации в зарубежных странах неслучайна: она отличается от стандартных моделей поведения в споре и обладает очень веским преимуществом, а именно самостоятельностью, оперативностью, конфиденциальностью и заинтересованностью принимаемых решений каждой из сторон спора. В развитых экономиках ключевыми критериями ведения бизнеса стали ответственность за

исход спора между собой, оптимальные результаты для каждой из сторон торговли и их репутация. Медиация позволяет достигать этих критериев и то, насколько охотно российские предприниматели будут применять данный метод в практике решения международных споров, позволит оценить степень зрелости и эффективности ведения внешней торговли российскими предпринимателями и их готовность вести дела цивилизованными методами.

Медиацией называют процедуру разрешения спора, в основе которой лежит согласие между сторонами, создавшими конфликт. Определяющей составляющей этой процедуры является участие третьего независимого лица - медиатора, который играет роль посредника. Обязанностью медиатора является создание условий, способствующих ликвидации спорного момента в отношениях заинтересованных лиц, при этом медиатор не выносит решения для сторон и не предлагает способы разрешения данного спора. Процедура медиации может называться успешной в том случае, если её исход вызывает удовлетворение интересов всех сторон, вовлеченных в спор.

Основная цель медиатора - это помощь в урегулировании конфликта, путем создания взаимовыгодных отношений между сторонами спора.

При возникновении необходимости процедуры медиации нужно сразу обозначить границы ее взаимодействия, а именно определить при каких условиях ее применение будет уместным. Равенство сторон является главным условием применения медиации. Если между участниками спора неравные силы, то достигнуть положительного исхода с помощью медиации будет практически невозможно.

Медиация не может быть применима, если слабая сторона не в состоянии самостоятельно отстаивать свои права и интересы. В таких случаях обращаются к услугам помощника (адвокат), который будет отстаивать его интересы в суде.

Процедура медиации не применяется в следующих случаях:

- право существенно ограничивает свободу действий сторон;
- исход спора предполагает единственное и однозначное решение;
- участники спора нуждаются в быстром исполнении решения.

В этих ситуациях сторонам конфликта лучше воспользоваться другими способами для его разрешения или обращаться в суд.

В международных отношениях в сфере бизнеса медиацию выбирают в качестве предпочтительного способа разрешения споров, конкурирует она по большому счету только с международным арбитражем. Регламенты по применению процедуры медиации учтены многими международными арбитражными судами и организациями. Получая все большую популярность в медиативных процессах, все чаще при заключении внешнеторговых контрактов пользуются медиативными оговорками, создавая тем самым необходимые условия для четкого и менее дорогостоящего разрешения конфликтов между контрагентами. Эти преимущества медиации являются выигрышными перед арбитражем, который длится не менее года и в итоге обходится сторонам в значительные финансовые затраты.

Сейчас в Российской Федерации медиация как и арбитраж, регламентируются в отдельном законодательстве. Медиация отличается от коммерческого арбитража тем, что она не подпадает под действие различных законов и не регулируется общим Законом. Во-первых, нет определения кого считать субъектом споров, говорится лишь о том, что сфера его действия распространяется на споры, возникающие при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности. Во-вторых, ч. 3 ст. 1 Закона о медиации распространяет его действие на другие споры в случаях, предусмотренных федеральными законами, даже если исходить из того, что указанная формулировка имеет узкое значение и относится только к внутренним спорам. В качестве примера можем привести АПК РФ, закрепляющий право сторон на обращение к медиатору (п. 2 ч. 1 ст. 135) по спорам, относящимся к компетенции арбитражных судов. Согласно ч. 5 ст. 27 АПК РФ, рассмотрение спорных ситуаций с участием иностранных лиц, в предпринимательской и иной экономической деятельности, подведомственны арбитражным судам. Из чего мы делаем вывод, что участники таких споров могут использовать медиацию на территории Российской Федерации, а отношения возникающие в связи с этим, подпадают под действие

Закона о медиации.³⁵ Из-за принятия и вступления в действие Закона о медиации появляются вопросы, о возможности взаимодействия двух альтернативных процедур - медиации и арбитража. Насколько оно может быть целесообразным для их развития или, наоборот, сдерживающим фактором для той или иной процедуры.

Дополнительные нормы о конфиденциальности информации в процедуре медиации, содержатся в российском Законе о медиации (ст. 5). В основе этих норм лежат положения ст. ст. 10, 11 закона ЮНСИТРАЛ «О международной коммерческой согласительной процедуре»³⁶. Что может относиться к информации, не подлежащей разглашению в последующем судебном или арбитражном разбирательстве:

- согласие на участие в процедуре медиации и предложение о ее применении одной из сторон;
- все сформулированные варианты разрешения спора в процессе процедуры медиации;
- выясненные обстоятельства и сделанные признания в ходе решения спора;
- согласие одной из сторон принять предложение медиатора или другой стороны об урегулировании спора.

Еще одним сложным моментом в международном коммерческом арбитраже применительно к медиации может явиться вопрос о сроке исковой давности. Заключение сторонами соглашения о проведении процедуры медиации приостанавливает течение срока исковой давности, ст.202 ГК РФ до момента прекращения процедуры медиации, на основаниях перечисленным в ст. 14 Закона о медиации. В отличии от российского законодательства, в Типовом законе ЮНСИТРАЛ вопрос об исковой давности ввиду его сложности остался открытым. Не было найдено единого мнения, поэтому положение о приостановлении срока исковой давности было включено лишь в качестве сноски к ст. 4 Типового закона. Данное положение может быть использовано государствами по желанию.

³⁵ Федеральный закон от 27 июля 2010 г. "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)" (далее - Закон о медиации).

³⁶ Типовой закон ЮНСИТРАЛ «О международной коммерческой согласительной процедуре», ст. ст. 10, 11.

Медиация весьма гибкая процедура и максимально ориентирована на интересы сторон, тем не менее, для того, чтобы она состоялась и имела положительный результат, необходимо неукоснительное соблюдение ее базисных принципов.

Статья 3 Закона о медиации формулирует эти принципы как взаимное волеизъявление сторон на основе:

- добровольности;
- конфиденциальности;
- сотрудничества и равноправия сторон;
- беспристрастности и независимости медиатора.

Разумеется нельзя считать этот перечень принципов исчерпывающим. Так, например в медиации действуют некоторые принципы, имеющие больше психологическое, нежели юридическое значение. Российское законодательство, на наш взгляд абсолютно справедливо в том, что не детализирует некоторые аспекты медиации, закрепляя при этом, безусловно необходимые.

Процедура медиации обычно занимает от нескольких часов до нескольких дней, это гораздо меньше времени, чем другие альтернативные способы решения споров. Отсутствие процедурных формальностей также исключает возможность затягивания мероприятия, стороны вправе самостоятельно определять правила проведения, тем самым оптимально снизив сроки разрешения конфликта. Так как любое препятствие, вызывающее задержку в проведении сделки купли-продажи, влечет за собой дополнительные прямые и косвенные потери, уменьшение сроков возможных задержек, является по нашему мнению важным аргументом о пользе процедуры медиации.

Все чаще форма медиации применяется в международной торговле, а ее использование становится не только признаком готовности сторон прилагать усилия к решению споров мирным путем, но и характеризует предпринимателей использующих медиацию, как прогрессивных, грамотных, высококультурных участников внешней торговли и положительно влияет на репутацию таких компаний. Для многих западных компаний использование медиативных оговорок

становится все более распространенной практикой, следовательно участие российских предпринимателей в международных торговых сделках вынуждает их пополнять и совершенствовать свои знания и навыки в применении такого способа взаимоотношений как медиация.

В связи с тем, что решение по устранению противоречий между участниками коммерческих сделок, путем медиации, принимается ими добровольно и согласованно, то исполнение достигнутых решений не вызывает затруднений. Легкость в исполнении можем назвать еще одним преимуществом и привлекательной чертой медиации.

Практика урегулирования споров в суде или арбитраже показывает, что практически неизбежно возникают трудности по поводу определения места, языка разбирательства, по поводу применимого права. Стороны часто оспаривают не только нормативно-правовые позиции друг друга, но и то, где и кем рассматривается спор. Много споров возникает по поводу последующего исполнения принятого решения. Возможность оспорить решение в государственных судах по разным основаниям. Не смотря на альтернативность суду, длительность арбитражного разбирательства постепенно приближается по срокам к разбирательству в суде, что несомненно ведет к удорожанию процесса. Проблемы с исполнением решений иностранных судов и арбитражей во всем мире, а в Российской Федерации особенно, судебная практика по данному вопросу довольно сложная.

Осознание владельцами и менеджерами российских компаний всех преимуществ медиации в урегулировании международных торговых споров, позволит повысить эффективность заключаемых сделок, а также поможет избежать потерь в результате судебных разбирательств. То как принято решать разногласия с контрагентами, насколько цивилизованными и современными методами пользуются предприниматели и от культуры поведения в конфликте зависит будущее их партнерских отношений в целом, и возможность обретения новых партнеров. Без открытости и прозрачности бизнеса невозможно создать прочный фундамент для здорового экономического общества, для долгосрочного и

эффективного взаимодействия с зарубежными партнерами как в экономике, так и в политике. Институт медиации делает свои первые шаги в отечественном правовом пространстве, однако нужно много сделать, чтобы он начал работать на практике в разных областях, и в частности в области урегулирования международных торговых споров.

Постоянное повышение квалификации юридических кадров, воспитание современного мышления, способность предлагать адекватные способы решений конфликтов, знакомство с международной практикой урегулирования разногласий, поможет не только рационально уходить от предпринимательских споров, но и предотвратить их возникновение.

2.3. Защита прав субъектов международных торговых отношений в международном коммерческом арбитраже

Предприниматели всего мира все чаще обращаются к такой альтернативной форме решения споров, как арбитраж, высоко оценив многочисленные преимущества третейского разбирательства защиты своих интересов.

Как уже было сказано нами в предыдущей главе данной работы, распространенной и удобной для решения предпринимательских споров является международный коммерческий арбитраж. Международный коммерческий арбитражный суд (далее - МКАС) - это специально созданный негосударственный орган, который с помощью третейских судей рассматривает споры между участниками международных торговых сделок. Сторонами в международных торговых контрактах могут выступать лица разной государственной принадлежности. Основной процедурой для решения противоречий, возникающих в сфере международных коммерческих отношений, на наш взгляд является международный коммерческий арбитраж. Органы международного коммерческого арбитража следует отличать от другого типа третейских судов, которые могут

рассматривать споры между государствами - субъектами международного публичного права. Коммерческий международный арбитраж это механизм рассмотрения коммерческих споров между частными лицами (физическими и юридическими), т. е. частноправовых споров, в отличие от способа рассмотрения хозяйственных споров между государствами, предусмотренного нормами международного (публичного) права, например в рамках Международного суда ООН, Постоянной палаты третейского суда и пр. Исходя из этого можно дать следующее определение, международный коммерческий арбитраж - это механизм (организация, орган) по рассмотрению и урегулированию международных коммерческих споров.

Международная практика подтверждает тот факт, что этот институт занимает все более устойчивые позиции в области международной юрисдикции частных лиц.

Обращение в третейский суд - это по многим позициям передовой способ регулирования гражданско-правовых отношений, признанный мировым сообществом. Такому положению дел способствуют такие его положительные черты как:

- закрытость процедуры;
- защищенность коммерческой информации;
- свобода от процессуальных формальностей;
- возможность добровольного определения правил проведения процедуры;
- высокий профессионализм и компетентность арбитров в узких вопросах; лояльность форума;
- отсутствие возможности обжалования решения по существу;
- реальность исполнения его решений за пределами государства.

Главный правовой акт, регламентирующий деятельность международного коммерческого арбитража в России - Закон о международном коммерческом арбитраже от 7 июля 1993 г. / Ведомости СНД РФ и ВС РФ. 1993. №32. Ст. 1240³⁷.

Современные тенденции международного арбитража говорят о том, что в некоторых моментах возникают весьма существенные особенности правового регулирования процедуры рассмотрения подобных споров. Эти особенности можно обосновать тем, что в основе правового регулирования международного коммерческого арбитража лежат три аспекта.

Во-первых, мы отметим то, что управляется оно нормами международного права, во-вторых, нормами национального законодательства и, третий момент, как источник права в процессе проведения арбитражного разбирательства, существенное значение имеет соглашение, которое стороны заключили между собой, для передачи возможного спора на разбирательство с использованием третейского суда. Также заметим, что перечисленные аспекты деятельности международного коммерческого арбитража во многом пересекаются между собой. Это очень грамотно отмечается в юридической литературе следующей цитатой, "эти составляющие взаимодействуют друг с другом, что в результате приводит к унификации основ функционирования международного коммерческого арбитража".

Хотелось бы подчеркнуть, что современные тенденции в формировании международного арбитража говорят о следующем: главными исходными регулирования являются правовые акты, основанные на международной правовой статистике. Данная тенденция не является догмой, но именно в ней отражается все возрастающая роль актов международного характера в регулировании основ арбитражного рассмотрения дела и разрешения споров между предпринимателями различной международной принадлежности.

В процессе взаимоотношений, относящихся к международной хозяйственной деятельности возникновение споров исключить невозможно. Условия договора могут нарушаться, несмотря на желание каждой из сторон соблюдения своих

³⁷ Закон РФ от 07.07.1993 N 5338-1 (ред. от 29.12.2015) "О международном коммерческом арбитраже" (вместе с "Положением о Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате Российской Федерации".

обязательств. В отличие от достаточно определенного положения решения таких споров на внутреннем рынке, ситуация в международной сфере весьма непроста. Международное предпринимательство вынуждено развиваться в неустойчивом пространстве, в отсутствии общепризнанного права.

В этих непростых условиях и появился особый механизм решения международных коммерческих споров, рассмотренный нами в данной работе - международный коммерческий арбитраж.

По соглашению сторон в Международный коммерческий арбитраж могут передаваться: споры договорных отношений, возникающих между участниками, один из которых зарегистрирован на территории другого государства, а также споры предприятий, в капиталах которых задействованы иностранные инвестиции.

При заключении и осуществлении международных торговых сделок не исключается возможность возникновения правовых споров между участниками договора. При отсутствии соответствующего раздела в контракте, потерпевшей стороне будет сложно доказать виновность недобросовестного партнера и привлечь его к исполнению своих контрактных обязательств или получить возмещение понесенных убытков. Очень важным является рассмотрение вопроса о формах разрешения таких споров еще на стадии заключения контракта.

В поисках ответов на вопрос о классификации природы арбитража (судебной или внесудебной формы), существуют различные мнения и теории. На наш взгляд наряду со многими признаками данной формы рассмотрения споров как судебной, все-таки, это самостоятельный альтернативный судебной системе, механизм регулирования предпринимательских отношений.

В первой главе нашей работы мы уже делали акцент на преимущества коммерческого арбитража перед другими судебными формами решения спорных вопросов, указывая на такие моменты как:

- реальность исполнения принятых решений арбитров в другом государстве;
- возможность выбора права, применимого к конкретной ситуации, процедуре и к существу спора;

- свободное участие сторон спора в закреплении правил арбитражного разбирательства;
- конфиденциальность процедуры разбирательства;
- профессионализм и компетентность принимающих решение субъектов;
- нейтральность места проведения форума;
- недопустимость обжалования решения по существу.

Тем не менее, остановимся на тех положительных моментах, которые важны именно для зарубежного арбитража и отметим такие плюсы как:

- компетентность арбитров;
- участие сторон в определении правил разбирательств;
- выбор права, применимого к процедуре и к существу спора;
- окончательность арбитражного решения;
- сила принудительного исполнения;
- конфиденциальность процесса;
- возможность исполнения решения за рубежом.

Мы абсолютно уверены в том, что наряду с многочисленными преимуществами международного арбитража (третейского суда), нельзя не учитывать его недостатки и обстоятельства, препятствующие применению такой формы решения правовых споров.

Главным из них мы считаем риск вынесения арбитрами решения без соблюдения норм материального права. Способы проверки принятия такого решения по существу достаточно сложны, а иногда и невозможны. Возможность обжалования таких решений ограничена, а зачастую невозможна. Отсутствие принудительных механизмов к приведению таких решений в исполнение. Но следует учесть на наш взгляд, что важнее обращать внимание на результат, достигаемый в результате применения такого инструмента, как именно то, ради чего стороны обращаются в третейский суд. Многих рисков можно избежать, если на стадии ведения переговоров заключения международного контракта максимально учесть все обстоятельства сделки, проверить репутацию контрагента, а в случае

обращения в третейский суд предъявить повышенные требования к личности и квалификации арбитров. Положительный результат возможен при соблюдении правовых и организационных условий, целью создания которых и являются все процедуры.

Рассматривая преимущества и недостатки коммерческого арбитража, мы сделали заключение о том, что любое из достоинств данной формы решения споров, может также нести и отрицательную нагрузку. Так, например, возможность выбора состава арбитров часто становится сложной процедурой для истца при нежелании ответчика участвовать в разбирательстве. Простота и оперативность третейского разбирательства может явиться причиной возникновения дополнительных процедур оспаривания и выдачи документов для принудительного исполнения.

В целом преимущества и недостатки определяют целесообразность использования третейского разбирательства для рассмотрения каждой спорной ситуации с учетом ее особенностей. Главным условием в принятии положительного решения по выбору применения такой формы разбирательства, является экономическая выгода. Мы считаем, что основными элементами, влияющими на активную применимость арбитражных процедур являются оперативность рассмотрения спора и стабильность результатов. Все перечисленные нами выгодные условия проводимой процедуры предопределяют ее экономичность и как следствие привлекательность для участников международной торговли.

Характерной особенностью правового применения третейского разбирательства и международного коммерческого арбитража мы считаем множественность источников. Данный способ решения споров не укладывается в рамки сугубо процессуального права.

Кроме российского федерального законодательства, источниками публичного правового регулирования рассматриваемой нами формы разбирательства являются международные правовые акты - универсальные и региональные конвенции и двусторонние соглашения.

Эффективным средством разрешения споров по торговым контрактам являются универсальные международные конвенции. Одной из таких является

Конвенция ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (заключена в г. Нью-Йорке в 1958 г.). Международный коммерческий арбитраж стал важным элементом международной юридической системы благодаря принятию Конвенции.

Еще одной конвенцией, применяемой к арбитражным соглашениям физических и юридических лиц о разрешении в порядке арбитража споров, возникающих по сделкам внешней торговли, участие в которой принимает Российская Федерация, является Европейская конвенция о внешнеторговом арбитраже 1961 г.

Московская конвенция о разрешении арбитражным путем гражданско-правовых споров, вытекающих из отношений экономического и научно-технического сотрудничества (заключена в г. Москве 26.05.1972) сохраняет силу для России, Болгарии и Монголии. Данная конвенция установила, что все споры сотрудничества стран-участниц, подлежат рассмотрению в арбитражном порядке с исключением подсудности таких споров государственным судам.

Существует ряд международных соглашений в сфере международного коммерческого и инвестиционного арбитража, в которых Российская Федерация не участвует.

К региональным международным соглашениям в области арбитража относятся Межамериканская конвенция о международном коммерческом арбитраже, заключенная в Панаме 30 января 1975 г., Арабская конвенция о международном коммерческом арбитраже 1987 г.

С большими сложностями сталкивается принудительное исполнение решения иностранного арбитража на территории другого государства, что имеет особую важность для участников международного торгового оборота. Международное право решает эту проблему не только с помощью специальных статей в любом международно-правовом акте, но и существует специальная конвенция по этому вопросу. 10 июля 1958 г. на Конференции ООН в Нью-Йорке была принята Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений. Нью-Йоркская конвенция получила широкое признание, в ней участвует

более ста двадцати государств. Россия в порядке правопреемства СССР является ее участницей с 10 августа 1960 г.

На территории России Конвенция действует с оговоркой, что в отношении решений, вынесенных на территории государств, которые не являются участниками Конвенции, ее правила будут применяться лишь на условиях взаимности. Нью-Йоркская конвенция обязывает государства признавать и исполнять иностранные арбитражные решения также, как и решения собственных арбитражей.

Для решения определенных видов коммерческих споров различными государствами совместно создаются специализированные международные арбитражные центры, которые представляют особый интерес для развития международных торгово-экономических отношений. В качестве примера одного из таких центров приведем учреждение на основе конвенции о разрешении инвестиционных споров Международного центра по разрешению инвестиционных споров (МЦРИС).

Вашингтонская конвенция была разработана с участием Международного банка реконструкции и развития, принята 18 марта 1965 г. и вступила в силу 14 октября 1966 г. В ней участвует более ста государств.

МЦРИС - постоянно действующий арбитражный орган, созданный в форме организации, обладающей международно-правовой основой, со своей специальной юрисдикцией. Центр рассматривает споры, возникающие:

а) разрешаются только споры между государством - участником Конвенции и физическим или юридическим лицом другого государства - участника Конвенции;

б) спор должен быть инвестиционным, т. е. правовой спор, возникающий непосредственно из инвестиций;

в) необходимо наличие соглашения в письменной форме, заключенного между сторонами спора, о передаче его на рассмотрение в Центр.

Конвенция не предусматривает обязательной передачи инвестиционных споров в Центр.

Вашингтонская конвенция устанавливает два механизма разрешения инвестиционных споров: примирительную процедуру и арбитражную процедуру.

Они не соподчинены между собой: стороны спора вправе избрать любую из них либо использовать обе процедуры. Отличительной чертой Конвенции является то, что она обеспечивает создание относительно законченной системы арбитражного процесса. В ней содержатся нормы, регулирующие порядок формирования арбитражного суда для рассмотрения конкретного спора; нормы, определяющие его компетенцию, а также соотношение его компетенции с компетенцией национальных судов; нормы, решающие вопросы выбора применяемого права; нормы, устанавливающие порядок признания и исполнения арбитражных решений, вынесенных в соответствии с Конвенцией, и др.

Важно отметить, что перечисленные нами международные документы оказывают существенную поддержку международному коммерческому арбитражу. Целью этих таких документов является создание национального арбитражного законодательства, регулирующего юрисдикцию арбитража и правила проведения процедур разбирательства.

Главным условием для обращения за защитой в арбитражный суд является арбитражное соглашение. Сторонами такого соглашения могут быть только те лица, которым принадлежат права основного материального правоотношения. Может возникнуть вопрос, а могут ли юридические лица публичного права выступать стороной такого соглашения. Ответ содержится в ст. 2 Европейской конвенции: юридические лица публичного права имеют возможность заключать арбитражное соглашение. Так, Высший Арбитражный Суд РФ по одному из дел не нашел оснований для признания недействительным соглашения о передаче спора на рассмотрение МКАС при ТПП РФ, заключенного между иностранной компанией и налоговой службой³⁸.

Положительными факторами заключения арбитражного соглашения являются, во-первых, обязательство сторон добросовестно участвовать в арбитражном разбирательстве, а во-вторых оно является основой для осуществления третейским судом своих полномочий.

³⁸ Постановление Президиума ВАС РФ от 23.04.2007 N 15767/06 по делу N А40-26685/06-8-219.

Отрицательным моментом арбитражного соглашения можно считать запрет государственным судам принимать к рассмотрению дела, по которым действуют третейские соглашения.

Могут заключаться, так называемые альтернативные арбитражные соглашения, которые дают сторонам возможность выбора разных способов разрешения спора, а также право выбора из нескольких заранее оговоренных арбитражей. Заключение таких соглашений создает более удобные условия для рассмотрения возможного спора и сохраняет действия арбитражного соглашения на случай, если указанный в нем арбитраж прекращает свое существование.

Однако арбитражные соглашения с указанием нескольких альтернативных третейских судов в Российской Федерации считаются незаключенными³⁹. Тем не менее в практике российского арбитража часто встречаются ситуации, в которых сами арбитражи считают такие оговорки альтернативными и рассматривают дела по спорам, участники которых заключили такие соглашения⁴⁰.

Международная практика заключения арбитражных соглашений рекомендует применение существенных и дополнительных условий такого соглашения. К существенным относятся:

- условия о порядке избрания арбитров;
- определение места и языка арбитражного разбирательства;
- применимого права.

Наблюдаются многочисленные примеры в практике международного коммерческого арбитража того, что сторонами арбитража становятся лица, которые не подписывали арбитражное соглашение. Такие ситуации могут происходить при заключении агентских договоров, известно, что в отношениях агента и принципала договор, подписанный агентом, связывает принципала⁴¹.

В Российском законодательстве ситуация со сменой лица в обязательстве, в отношении которого заключено арбитражное соглашение, считается, что арбитражное соглашение действует в отношении как первоначального, так и нового

³⁹ Постановление Президиума ВАС РФ от 27.02.1996 N 5278/95.

⁴⁰ Решение МКАС при ТПП РФ по делу от 29.10.1996 N 441/1996.

⁴¹ Руководство МСКА по толкованию Нью-Йоркской конвенции 1958 г. С. 50.

кредитора, а также как первоначального, так и нового должника. Нормы закона диктуют особые условия действия включенного в устав юридического лица соглашения о передаче на рассмотрение в арбитраж всех или части споров участников российского юридического лица и самого юридического лица, для разбирательства которых применяются правила арбитража корпоративных споров.

Среди источников формирования международного коммерческого арбитража, важное значение имеет мировая судебная практика. Рассматривая вопросы о признании, отмене или приведении к исполнению арбитражных решений, государственные суды нередко формируют новые правила.

Анализируя международную правовую практику, можем заметить, что сторона, которая допустила нарушение обязательств по контракту, может быть освобождена от ответственности только при условии возникновения обстоятельств непреодолимой силы.

Рассмотрим это на примере постановления Арбитражного суда Московского округа от 03.11.2017 N Ф05-16390/2017 по делу N А40-8706/17-144-83.

Между акционерным обществом и казенным предприятием специального приборостроения был заключен контракт на поставку изделий, которые являются продукцией военно-технического назначения. Указанный товар поставлялся в рамках соглашения между Правительством Украины и Правительством Российской Федерации. По условиям контракта оплат за поставляемый товар производится в виде аванса 40% и окончательной оплаты после получения груза покупателем за каждую партию товара. Авансовые платежи покупателем были произведены, однако до окончания срока действия договора весь товар на территорию РФ не поступил, но денежные средства не возвращены.

На основании полученных данных, таможней в отношении поставщика составлен протокол об административном правонарушении, признано виновным и назначено наказание в виде административного штрафа.

Считая указанное постановление незаконным, общество обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением к Московской областной таможне об отмене постановления о привлечении к ответственности по ч. 5 ст. 15.25 КоАП

РФ за невыполнение в установленный срок обязанности по возврату в Российскую Федерацию денежных средств, уплаченных за не ввезенные в Российскую Федерацию товары.

Проверив материалы дела, обсудив доводы кассационной жалобы, выслушав представителя Московской областной таможни, суд кассационной инстанции не находит оснований к отмене обжалуемых судебных актов. Из положений части 2 статьи 2.1 КоАП РФ следует, что юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

На основании изучения представленных документов судами установлено, что общество, с которым заключен контракт на поставку товара, не выполнило принятые на себя обязательства, сославшись на пункт 9.4 контракта, а также сертификат от 30 июля 2014 г. N 2077/05-4 о форс-мажорных обстоятельствах, выданный Торгово-промышленной палатой страны, в которой происходят обстоятельства непреодолимой силы (Украина). Компания поставщик письменно подтвердила, что недопоставленные изделия готовы, находятся на складе и будут поставлены по окончании действия обстоятельств непреодолимой силы.

На основании изложенного суды пришли к выводу о том, обществом предпринимались действия, направленные на возврат денежных средств за не поставленный товар, а обстоятельства, явившиеся причиной поставки товара не в полном объеме, являются обстоятельствами непреодолимой силы (форс-мажор).

Суд кассационной инстанции соглашается с приведенными выводами судов, поскольку они основаны на имеющихся в материалах дела доказательствах.

В силу статьи 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в компетенцию суда кассационной инстанции не входит переоценка представленных суду доказательств и сделанных на основании их оценки выводов.

Принимая во внимание изложенное, кассационная инстанция не усматривает каких-либо нарушений норм материального или процессуального права, которые могли бы служить основанием к отмене обжалуемых судебных актов.

При таком положении обжалуемые судебные акты следует оставить без изменения, а кассационную жалобу - без удовлетворения. Суд постановил решение Арбитражного суда города Москвы от 25 апреля 2017 г., постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 10 августа 2017 г. по делу N А40-8706/2017-144-83 оставить без изменения, кассационную жалобу Московской областной таможни - без удовлетворения.

Практика зарубежного арбитража имеет следующий алгоритм определения правил: при рассмотрении спора арбитры руководствуются регламентом, если вопросы не урегулированным регламентом, правила устанавливаются сторонами спора. В случае невозможности согласования сторонами правил, состав арбитража берет эту функцию на себя и устанавливает нормы, ссылаясь на процессуальные нормы национального права.

Правила проведения процедуры рассмотрения дел в третейских судах не в полной мере определены законодательством. Недостающие нормы восполняются участниками процессов путем механизмов аналогии закона (прежде всего процессуального) и аналогии права. Однако в Российском законодательстве нет прямого указания на возможность применения аналогии, хотя теоретически это допускается. Так, О.Ю. Скворцов замечает, что третейский суд может пользоваться правилами, установленными гражданским процессуальным или арбитражным процессуальным законодательством⁴². Государственными судами не исключается применение третейскими судами по аналогии норм процессуального законодательства⁴³. Зарубежная судебная практика показывает, что применение

⁴² Скворцов О.Ю. Комментарий к Федеральному закону "О третейских судах в Российской Федерации" (научно-практический). М., 2003. С. 155.

⁴³ Постановление Арбитражного суда Московского округа от 29.06.2016 по делу N А40-87119/2014.

национальных гражданско-процессуальных норм в международном коммерческом арбитраже является скорее исключением, чем нормой⁴⁴.

Участники договоров внешней торговли предпочитают коммерческий арбитраж в качестве внесудебной формы защиты своих прав. Использование такого способа решения споров предоставляет им возможность не подчиняться строго регламентированному национальному порядку в отношении и юрисдикции определенного суда, и применимого права, и самой процедуры рассмотрения спора.

В настоящее время число действующих арбитражей постоянно увеличивается. На сегодня существует уже более ста постоянно действующих международных коммерческих арбитражей, наиболее известными из которых мы можем назвать Лондонский международный третейский суд, Арбитражный суд Международной торговой палаты (Париж), Арбитражный институт Стокгольмской торговой палаты. В России это Международный коммерческий арбитражный суд и Морская арбитражная комиссия при Торгово-промышленной палате РФ.

Взвесив возможные негативные моменты и оценив положительные результаты применения практики арбитража в международной торговле, можем сделать вывод о целесообразности применения третейского разбирательства для рассмотрения конкретного спора с учетом его специфики. Применимость арбитража в спорах по внешнеторговым сделкам обоснована, его экономической выгодой, оперативностью процедуры, стабильностью результатов, конфиденциальностью и стремлением сторон к сохранению деловых отношений, что в совокупности делает данную процедуру весьма привлекательной для предпринимателей разных стран.

Как мы видим, сформировалась определенная совокупность межгосударственных договоров и иных международных документов, предполагающих решение различного спектра вопросов, связанных с арбитражным рассмотрением коммерческих споров. Как минимум, этот факт указывает на важную роль коммерческого арбитража в развитии международного торгово-экономического сотрудничества, а кроме того это способствует формированию

⁴⁴ Бланке Г. Применение национальных гражданско-процессуальных норм в международном коммерческом арбитраже // Международный коммерческий арбитраж. 2008. № 3. С. 49.

устойчивой и эффективно защищающей права системы рассмотрения международных коммерческих споров.

Описанный нами метод решения международных торговых споров применяется участниками внешнеэкономической деятельности все чаще. На сегодняшний день многие государства приняли национальные законы о международном коммерческом арбитраже.

Анализируя вышесказанное можно констатировать, что процедура рассмотрения споров путем обращения в МКАС обладает целым рядом преимуществ:

- отсутствие у МКАС вышестоящих инстанций, а следовательно уход от излишней бюрократической волокиты;
- неформализованный демократичный характер рассмотрения споров;
- упрощенные правила рассмотрения споров, ускоряющие данную процедуру;
- рассмотрение дела в закрытом судебном заседании, позволяет защитить коммерческую информацию.

Тем не менее, каждый из приведенных нами аргументов, можно рассмотреть и с другой стороны, одновременно являясь преимуществом, он может иметь негативный аспект:

- отсутствие вышестоящих контролирующих органов дает почву для принятия необоснованных решений;
- быстрота принятия решения в спорах может отрицательно сказаться на справедливости принятого решения, не обеспечивает полную вероятность соблюдения гарантий каждой из сторон;
- рассмотрение дела узким кругом лиц, не дает возможности привлечения дополнительных экспертов.

Кроме того недостатком МКАС является высокая стоимость этой процедуры.

По мере расширения сферы альтернативных методов урегулирования споров, растет инвестиционная привлекательность России. Внесудебные формы защиты

законных прав и интересов предпринимателей получают более широкое распространение, прежде всего во внешней коммерческой деятельности. В международной практике заключения торговых контрактов часто встречаются так называемые многоуровневые оговорки о разрешении споров, предполагающие последовательное применение сторонами примирительных процедур (переговоров, медиации) и коммерческого арбитража.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

На сегодняшний день защита прав субъектов международных торговых отношений является актуальной проблемой. Эта тема изучения имеет широкий охват различных правовых вопросов, играет важную роль в современной жизни, а так же влияет на экономическую и политическую ситуацию в мировом бизнесе. Анализ литературных и нормативных источников позволяет сделать вывод о том, что защита прав субъектов международных торговых отношений нуждается в совершенствовании, отстает от назревших потребностей законодательного решения данной проблемы.

Целью данной работы являлось исследование законодательства в области защиты прав сторон договора международной торговли, особенности реализации и защиты прав, рассмотрение особенностей самого договора и защиты прав сторон по нему, а также анализ правового регулирования и выявление недостатков и пробелов в действующем законодательстве. В соответствии с поставленной целью были выполнены следующие задачи:

1. Описаны понятие и особенности договора международной торговли;
2. Рассмотрены формы защиты прав сторон международного торгового контракта;
3. Определены способы защиты прав сторон международного торгового контракта;
4. Раскрыты отдельные особенности применения внесудебных форм защиты прав сторон международных торговых контрактов;
5. Исследована специфика использования претензионной формы разрешения международных торговых споров;
6. Описан метод медиации в международных торговых спорах;
7. Проанализирована защита прав субъектов международных торговых отношений в международном коммерческом арбитраже.

Защита прав сторон в международных торговых контрактах несовершенна.

Средства защиты прав участников международной торговли представляют собой элемент всей системы защиты прав и свобод гражданина, на основании которой и подлежат удовлетворению интересы субъектов права и обеспечивается достижение социально-полезных целей.

Рассмотрев вопрос о формах защиты прав сторон международного торгового контракта, можем заключить, что существует два вида форм защиты прав и интересов предпринимателей – судебный и внесудебный.

Важнейшее значение имеют именно внесудебные формы защиты прав, так имеют ряд важных преимуществ.

Зачастую при заключении договора международной торговли и его исполнении интересы покупателя и продавца не совпадают, и тогда одна из сторон несет убытки. Но судебное разбирательство отнимает много времени и сил, а также денежных средств, которые в конечном итоге могут и не быть взысканы, а даже подлежать их увеличению. Исходя из этого, для каждой из сторон будет оптимально не доводить дело до суда, но конечно в том случае, если требования другой стороны являются законными, а постараться найти верный выход из данной ситуации в соответствии с законодательством. И в будущем не создавать условий для неблагоприятных последствий и для своей защиты соблюдать все условия договора и законодательства РФ

Изучив практику применения внесудебных форм защиты прав сторон международных торговых контрактов мы сделали вывод о том, что по мере расширения сферы альтернативных методов урегулирования споров, растет инвестиционная привлекательность России. Внесудебные формы защиты законных прав и интересов предпринимателей получают более широкое распространение, прежде всего во внешней коммерческой деятельности. В международной практике заключения торговых контрактов часто встречаются так называемые многоуровневые оговорки о разрешении споров, предполагающие последовательное применение сторонами примирительных процедур (переговоров, медиации) и коммерческого арбитража.

Актуальной задачей остается внесение изменений в законодательство в сторону регулирования и установления необходимого баланса интересов сторон международных коммерческих отношений, а также создание новых и совершенствование существующих правовых механизмов, которые будут способствовать инвестиционной привлекательности России.

СПИСОК ИСТОЧНИКОВ

1. Нормативно-правовые источники

1.1. Конвенция Организации Объединенных Наций о договорах международной купли-продажи товаров от 11 апреля 1980. (Вена) (Документ A/CONF. 97/18, Annex 1) // Ведомости СССР. 1990. N 23.

1.2. Европейская конвенция о внешнеторговом арбитраже 1961 года (Женева, 21 апреля 1961) // СПС «КонсультантПлюс».

1.3. Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже (Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли, 21 июня 1985 г.) // СПС «КонсультантПлюс».

1.4. Вашингтонская конвенция о порядке разрешения споров между государствами и инвесторами из других государств 1965 // СПС «КонсультантПлюс».

1.5. Московская конвенция о разрешении арбитражным путем гражданско-правовых споров, вытекающих из отношений экономического и научно-технического сотрудничества - 1972г. // СПС «КонсультантПлюс».

1.6. Североамериканское соглашение о свободной торговле - 1992 г. (NAFTA - North American Free Trade Agreement) // СПС «КонсультантПлюс».

1.7. Лиссабонская энергетическая хартия - от 17 декабря 1994 г. - (Energy Charter Treaty) // СПС «КонсультантПлюс».

1.8. ФЗ Швейцарии «О международном частном праве» от 18 декабря 1987 // СПС «КонсультантПлюс».

1.9. Арбитражный регламент Международной торговой палаты - СПС// «КонсультантПлюс».

1.10. Арбитражный Регламент Европейской экономической комиссии ООН - от 20 января 1966 // СПС «КонсультантПлюс».

1.11. Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ (Комиссия ООН по праву международной торговли, 1976 г.) // СПС «КонсультантПлюс».

1.12. Брюссельская Конвенция по вопросам юрисдикции и принудительного исполнения судебных решений в отношении гражданских торговых споров от 27 сентября 1968 // СПС «КонсультантПлюс».

1.13. Европейская конвенция 1950 г. по защите прав человека и основных свобод // СПС «КонсультантПлюс».

1.14. Регламент Арбитражного Института Торговой палаты города Стокгольма (принят Торговой палатой города Стокгольма и введен в действие с 1 апреля 1999 года) // СПС «КонсультантПлюс».

1.15. Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (от 10. 06. 1958 г.) // СПС «КонсультантПлюс».

1.16. Европейская Конвенция о внешнеторговом арбитраже (от 21.04.1961 г.) // СПС «КонсультантПлюс».

1.17. Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже (от 1985 г.) // СПС «КонсультантПлюс».

1.18. Гаагская конвенция о признании и исполнении иностранных судебных решений по гражданским и торговым делам - (от 01.02.1971 г.) // СПС «КонсультантПлюс».

1.19. Руководство МСКА по толкованию Нью-Йоркской конвенции 1958 г. С. 50 // СПС «КонсультантПлюс».

1.20. Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 г.: по сост. на 21 июля 2014 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. - 2014. - № 9. - Ст. 851.

1.21. О третейских судах в Российской Федерации: Федеральный закон РФ от 29 декабря 2015, № 382-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. - 2016. - № 27 (часть II). - Ст. 3215.

1.22. О судебной системе Российской Федерации: федеральный закон от 31.12.1996 N 1-ФКЗ (ред. от 29.07.2018) .

1.23. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. - 2002. - № 41. - Ст. 1211.

1.24. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 2002. № 51-ФЗ: по сост. на 23 мая 2018 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. - 2002. - № 32. - Ст. 3301.

1.25. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 июня 2002 . № 138-ФЗ: по сост. на 03 августа 2018 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. - 2002. - № 46. - Ст. 2548.

1.26. О международном коммерческом арбитраже: Закон РФ от 7 июля 1993 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. - 2016. - № 27 (часть II). - Ст. 3214.

1.27. Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации): федеральный закон от 27 июля 2010. N 193-ФЗ ред. от 23.07.2013, с изм. и доп., вступающими в силу с 01.09.2013)// Собрание законодательства Российской Федерации. - 2016. - № 48. - Ст. 3211.

1.28. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. N 4462-1 // СПС «КонсультантПлюс».

2. Научная литература

2.1. Ануров В. Н. Актуальные проблемы международного коммерческого арбитража. Ануров В.Н. М.: «Проспект», 2000. 159 с.

2.2. Базилевич А.И. Формы защиты субъективных гражданских прав: автодис. канд. юрид. наук. Ульяновск, 2011. 36 с.

2.3. Богуславский М. М. Международное частное право: Учебник. Богуславский М.М. - М.: Юрист, 1999 . 534 с.

2.4. Борисов В. Н. Международное частное право: Учебник (4-е издание, переработанное и дополненное) (В.Н. Борисов, Н.В. Власова, Н.Г. Дорониная). 238 с.

2.5. Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право: Общие положения. М., 2015. 629 с.

2.6. Бланке Г. Применение национальных гражданско-процессуальных норм в международном коммерческом арбитраже // Международный коммерческий арбитраж. 2008. № 10. С. 15-18.

2.7. Бугаев В.В. К понятию механизма защиты субъективных прав. М., Статут, 2016. 276 с.

2.8. Гайденок Шер Н. И. Альтернативные механизмы разрешения споров как инструмент формирования благоприятной среды для предпринимательской деятельности (опыт России и зарубежных стран). М.: Статут, 2014. 483 с.

2.9. Гетьман-Павлова И. В. Международное частное право: Учебник. - Москва: Изд-во Эксмо, 2005. 453 с.

2.10. Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 2005. Т. 1. М.: Проспект, 2010. 537 с.

2.11. Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 1. 2-е изд. перераб. и доп. - М.: Статут, 2017. 511 с.

2.12. Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушников. М.: Проспект, 2008. 467 с.

2.13. Гришин Д.А. Неустойка: современная теория // Актуальные проблемы гражданского права. Вып. 2 / Под ред. М.И. Брагинского. М., 2000. 234 с.

2.14. Гудовичева Л.Б. Форс-мажор во внешнеэкономических контрактах // Российский юридический журнал. 1993. № 1. С. 23-29.

2.15. Договорное право: Соглашения о подсудности, международной подсудности, примирительной процедуре, арбитражное (третейское) и мировое соглашения. М., Статут, 2008. 567 с.

2.16. Звеков В. П. Международное частное право: Учебник. Звеков В.П. - М., 1999. 598 с.

2.17. Кожухарь А.Н. Право на защиту в исковом производстве. Кишинев, 1990// СПС «КонсультантПлюс».

2.18. Комаров А.С. Ответственность в коммерческом обороте. М., 1991. 378 с.

2.19. Комаров А. С. Принципы международных коммерческих договоров, подготовлены международным институтом унификации частного права (Рим, май

1994.) // Принципы международных коммерческих договоров / Пер. с англ. А.С. Комарова. М.: Междунар. центр фин.-экон. развития, 1996. 331 с.

2.20. Костин А. А. Некоторые проблемы международного арбитража. Костин А.А.//Третейский суд. 2000. № 3. С. 27-31.

2.21. Кулиуш О.А. К вопросу о защите неимущественных прав // Пробелы в российском законодательстве. Юридический журнал. 2011. № 5. С. 81-85.

2.22. Курочкин С. А., Третейское разбирательство и международный коммерческий арбитраж - СПС// «КонсультантПлюс».

2.23. Международный гражданский процесс и международный коммерческий арбитраж: Учебник. /Под ред. Николюкин С.В., - М.: Юстиция, 2017. - с. 287.

2.24. Пугинский Б. И. Принципы европейского договорного права. Ч. I и II. 1999 / Пер. под науч. ред. Б.И. Пугинского и А.Т. Амирова // Вестник ВАС РФ 2005. № 14. С. 24-27.

2.25. Розенберг М. Г. Арбитражная практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП Российской Федерации за 1996-1997гг. Составитель М.Г. Розенберг. - М.: Издательство Статут, 1998. 280 с.

2.26. Розенберг М.Г. Международный договор и иностранное право. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2000. 337 с.

2.27. Розенберг М.Г. Контракт международной купли-продажи. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Книжный мир, 1998. 414 с.

2.28. Скворцов О.Ю. Третейское разбирательство предпринимательских споров в России - СПС// «КонсультантПлюс».

2.29. Смбатян М. А. Международный коммерческий арбитраж. Смбатян М.А. Юрист, 1998 г., № 9. С. 17 - 20.

2.30. Треушников М.К. Гражданское право: учеб. для вузов. М., 2016. 783с.

2.31. Федоров А. Г. Международный коммерческий арбитраж. Федоров А.Г. - М.: Издательский Дом «Дашков и Ко», 2000. 301 с.

2.32. Шакарян М.С. Соотношение судебной формы с иными формами защиты субъективных прав граждан // Актуальные проблемы защиты субъективных прав граждан и организаций. М., 1985 - СПС// «КонсультантПлюс».

2.33. Шелкопляс Н. Ю. Арбитражное соглашение: теоретические вопросы, имеющие практическое значение. Н. Ю. Шелкопляс Белорусский журнал международного права и международных отношений. 1998. № 3. С. 39-42.

2.34. Шишкин С.А. Состязательность в судебном механизме защиты гражданских прав СПС// «КонсультантПлюс».

2.35. Шмиттгофф К. Экспорт: право и практика международной торговли. - М.: Юридическая литература, 1993. 317 с.

3. Материалы практики

3.1. Постановление Пленума ВС РФ от 21.01.2016 N 1 "О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела" (решение Октябрьского районного суда г. Саранска от 20.12.2016 по делу N 2-3501/2016) // СПС «КонсультантПлюс».

3.2. Апелляционное определение Московского городского суда от 04.04.2016 по делу N 33-11779 // СПС «КонсультантПлюс».

3.3. Апелляционное определение Липецкого областного суда от 24.06.2015 по делу N 33-1491/2015 // СПС «КонсультантПлюс».

3.4. Постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 13.12.2013 N 15АП-18729/2013 // СПС «КонсультантПлюс».

3.5. Определение Конституционного Суда РФ N 11-о от 10.01.2002 г. // СПС «КонсультантПлюс».

3.6. Определение Конституционного Суда РФ N 263-о от 21.12.2000 г. // СПС «КонсультантПлюс».

3.7. Постановление Президиума ВАС РФ от 23.04.2007 N 15767/06 по делу N А40-26685/06-8-219. // СПС «КонсультантПлюс».

3.8. Постановление Президиума ВАС РФ от 27.02.1996 N 5278/95 // СПС «КонсультантПлюс».

3.9. Решение МКАС при ТПП РФ по делу от 29.10.1996 N 441/1996. - СПС// «КонсультантПлюс»

3.10. Руководство МСКА по толкованию Нью-Йоркской конвенции 1958 г. С. 50. - СПС// «КонсультантПлюс»