

В статье проанализированы как отечественные нормы права и судебная практика, так и коллизионные и международно-правовые источники, такие как Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г., принципы УНИДРУА международных коммерческих договоров. Дан детальный анализ проблематики исполнения контрактов в рамках Федерального закона № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе», поскольку научно-производственная фирма «Связь-Сервис», в которой трудится автор, работает, в частности, в соответствии с вышеозначенным федеральным законом, являясь по ряду отраслей оборонно-космической промышленности, единственным поставщиком.

Резюмируя, можно сделать следующий вывод. Россия должна обратить внимание на независимость в отношении комплектующих. Если СССР удовлетворял запросам, то на данный момент в части микроэлектроники, потребности РФ вызывают вопросы. Китайские контрагенты не проводят соответствующие банковские платежи, что и является основным драйвером научной дискуссии.

Тарасенко Ю. А.

К. ю. н., доцент, доцент кафедры

«Теория права, гражданское право и гражданский процесс»

Российский университет транспорта (МИИТ)

ИСТОЧНИКИ ПРАВА ЧАСТНОГО ПРОИСХОЖДЕНИЯ: К ВОПРОСУ О МЕСТЕ И ВОЗМОЖНОСТИ ПРИМЕНЕНИЯ

1. В торговом обороте широко используются различные источники права. Это и общепризнанные международные принципы и договоры, и ГК РФ, и федеральные законы, подзаконные нормативные акты, обычаи. Они называются источниками, поскольку обособляют определенные правовые нормы и получили закрепление (одобрение) государства.

2. Наряду с источниками, исходящими от государства, существуют источники, содержащие нормативное регулирование, которое является творчеством частных лиц.

О каких частных нормах идет речь? Во-первых, это акты саморегулирующих организаций, устанавливающие определенные стандарты для участников. Например, в Федеральном законе «О саморегулируемых организациях»¹, есть норма в ч. 3, ст. 4: «...стандартами и правилами саморегулируемой организации могут устанавливаться дополнительные требования к предпринимательской деятельности определенного вида».

Во-вторых, в торговой деятельности активно используются унифицированные правила и своды лучших практик, разрабатываемых различными торговыми сообществами.

В-третьих, разработанные правила любым частным лицом.

В доктрине (и в практике международного общения) такие нормы, разрабатываемые частными лицами, получили наименование **норм права**.

3. Могут ли такие нормы права вообще претендовать на статус источника (хотя и частного)?

Применяемые в гражданском праве России источники а) признаются государством; б) имеют определенное месторасположение (иерархическую силу).

Если источник не признается в данной правовой системе, к нему невозможно обращение. Такой источник не будет обладать регуляторной функцией.

Как видим, в ряде случаев закон допускает обращение лиц к нормам, имеющим частное происхождение.

4. Кто может воспользоваться нормами права, исходящими от частных лиц? Теоретически — любое лицо. Однако, если говорить о частных нормах права как об **источнике** регулирования, то необходимо, чтобы такой источник мог применяться в любом случае, когда в этом возникнет необходимость и очередность (напомним, что источник права — это то, что содержит нормативное регулирование и применяется в определенной последовательности независимо от воли сторон).

Для обращения к **нормам права** как к источнику необходимо чтобы частные нормы отвечали критериям а) общеизвестности и б) признаваемости.

¹ См.: Федеральный закон от 01.12.2007 № 315-ФЗ (ред. от 02.07.2021) «О саморегулируемых организациях» // СЗ РФ. 2007. № 49. Ст. 6076.

5. Общеизвестность требуется именно для актов, имеющих частноправовое происхождение, поскольку обращение к таким актам возможно только в тех случаях, когда субъекты имущественного оборота знают (осведомлены) о существовании частных правил.

Такая осведомленность достигается путем распространения среди определенных субъектов — участников отношений, которые в своей деятельности могут использовать частные нормы. От масштаба такого распространения зависит степень общеизвестности.

Каким образом норма права может получить распространение? Как правило, посредством деятельности тех субъектов, которые разрабатывают такие частные нормы. В качестве последних могут выступать специальные организации (Институт УНИДРУА, ЮНИКТАД и т.п.), научные коллективы (например, коллектив под руководством проф. О. Ландо), союзы (объединение производителей стали) и т.п.

Издание норм частного характера подразумевает их **опубликование**.

От разработчика может зависеть и масштаб распространения. Так, изданные Институтом УНИДРУА Принципы международных коммерческих договоров ориентированы на использование коммерсантами, ведущих внешнеторговую деятельность. Авторитет самого института (как межправительственной организации), его возможности, способствуют тому, что издаваемые им акты получили широкую известность.

Другие разработчики могут иметь более скромные возможности. Так, организации (коллективы, союзы и т.п.), объединенные в рамках определенной отраслевой принадлежности, ориентированы, как правило, на лиц, являющихся участниками такого коллектива. Например, союз предпринимателей угля разработал положение (правила и т.п.) регулирующее деятельность по какому-либо вопросу, не нашедшему отражение в законодательстве. Очевидно, что все входящие в союз угля лица будут ознакомлены с таким положением и иметь возможность им руководствоваться.

6. Однако подобная известность будет носить все-таки, ограниченный характер. Распространение описываемых правил может иметь место только в отношении участников союза.

При этом остается вопрос о возможности применения таких положений лицами, не входящих в союз, но занимающихся аналогичной деятельностью. Должны ли такие лица знать эти правила и более того — ими руководствоваться (принимать во внимание)?

Вероятно, во взаимоотношениях не участников союза между собой, подобные правила могут применяться только если сами сторонние лица (не участники) изъявят желание. Автоматически правила союза угля на них распространяться не могут.

Если же взаимодействовать будут участники союза с не участниками, то на последних правила союза не должны распространяться (по тем же причинам).

7. Другой признак источника частного происхождения — признаваемость. Прежде всего имеется в виду признаваемость со стороны государства. Это объясняется тем, что источники, признаваемые государством, получают качество общеобязательности. Они обязательны к применению субъектами. Признаваемый источник права нельзя игнорировать, исключить и т.п. Он применяется не зависимо от **воли** лиц.

Признак общеизвестности, как представляется, является производным от признака признаваемости. Если государством признается что-то в качестве источника, это одновременно означает, что лица, участвующие в имущественном обороте, должны знать о его существовании. Иными словами, признаваемый источник становится общеизвестным посредством его доведения до сведения всех лиц путем официального опубликования.

Поскольку нормы права создаются частными лицами, а не исходят от государства, необходимо определить, признает такой способ возникновения источника само государство?

Анализ законодательства показывает, что обращение к нормам права государством санкционировано применительно к целому ряду отношений. Из уже упоминавшихся, это Закон «О саморегулируемых организациях», а также отношения, связанные с разрешением споров в органах арбитража¹.

8. Источник занимает определенное место среди других источников. То есть речь идет об определенной их системе (иерархии).

¹ См.: ст. 28 Закона «О международном коммерческом арбитраже».

Источники частноправового происхождения разнообразны. В частности, выделяют: модельные законы, служащие образцом для национальных систем права; международные частные принципы права; общепризнанные практики; прецеденты; договорные формы (типовые контракты); обыкновения, заведенный порядок.

Вопрос о иерархии источников частноправового происхождения дискуссионен. Для целей настоящей статьи представим свое видение относительно системы источников, содержащих нормы права и их соотношение с официальными источниками.

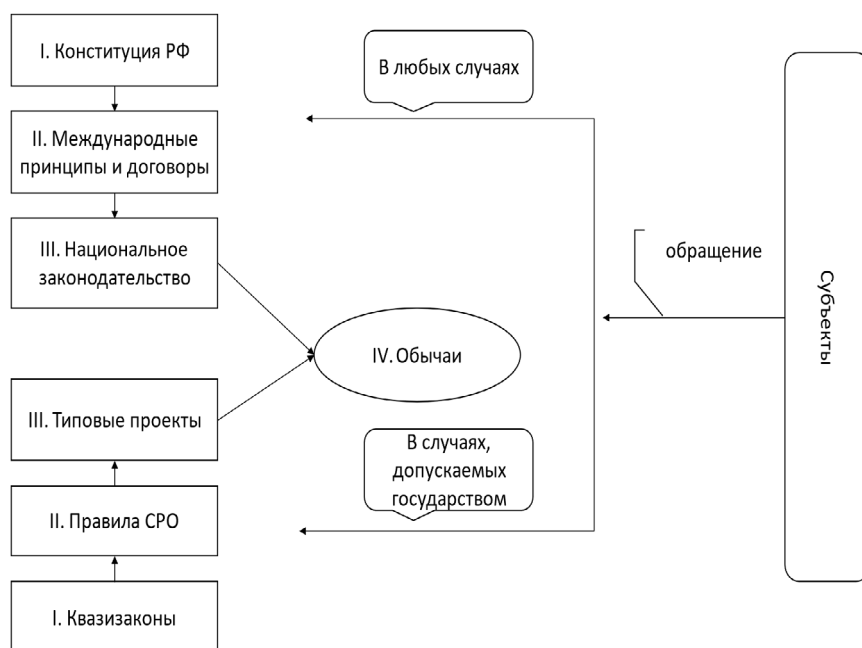
В систему источников, имеющих частноправовое происхождение, входят: 1) квазизакон (Принципы УНИДРУА, и т.п.); 2) правила, разрабатываемые некоммерческими организациями для определенных видов деятельности (СРО) — они шире по сфере регулирования, чем типовые проекты, но уже, чем квазизакон; 3) типовые проекты договоров; 4) обычаи (они фрагментарно восполняют пробелы, в то время как вышестоящие источники имеют более полное регулирование).

Источники, имеющие государственное происхождение, также располагаются в определенной последовательности. В гражданском праве на такую последовательность указывают ст. 3, 5 и 7 ГК РФ.

В общем виде, данные источники можно сгруппировать следующим образом: 1) Конституция РФ; 2) Международные принципы и договоры; 3) национальное законодательство; 4) обычаи.

9. Наличие источников, имеющих разную природу (государственную и негосударственную), диктует необходимость провести их соотношение.

Расположим данные системы в виде следующей схемы:



Нетрудно заметить, что обе системы (государственная и негосударственная) пересекаются на таком виде источника, как обычай.

Обращение к источникам государственным возможно всегда и вне зависимости от желания лиц. Указанные источники применяются согласно своему месту в иерархии (от вышестоящего к нижестоящему).

Источники, имеющие частноправовое происхождение, применяются только в случаях, когда государство признает их в качестве таковых и допускает к ним обращение.