

УДК 341.9

DOI: 10.34670/AR.2022.14.49.005

Обеспечение исполнения обязательств: о некоторых аспектах унификации в международном частном праве

Насонова Ольга Олеговна

Аспирант,

Всероссийская академия внешней торговли
Министерства экономического развития Российской Федерации,
119285, Российская Федерация, Москва, ш. Воробьевское, 6а;
e-mail: Nasonova@mail.ru

Аннотация

В условиях реализации частноправовых начал диспозитивности и автономии воли особое значение приобретает правовое регулирование способов обеспечения исполнения обязательств. Различные правовые подходы к способам обеспечения исполнения обязательств, их содержанию и реализации в современных правовых системах позволяют обратиться к некоторым формам международно-правовой унификации. В регламентации общественных отношений, имеющих частноправовую природу, обеспечение исполнения обязательств и их способы занимают особое место в реализации права и его форм, оказывая влияние на развитие экономических отношений, в том числе отношений трансграничного характера. Общие правовые подходы, а также особенности национально-правового и международно-правового регулирования позволяют более широко взглянуть на правовую регламентацию способов обеспечения исполнения обязательств и источники их правового регулирования.

Для цитирования в научных исследованиях

Насонова О.О. Обеспечение исполнения обязательств: о некоторых аспектах унификации в международном частном праве // Вопросы российского и международного права. 2022. Том 12. № 3А. С. 52-59. DOI: 10.34670/AR.2022.14.49.005

Ключевые слова

Обеспечение исполнения обязательств, способы обеспечения исполнения обязательств, международно-правовая унификация, коллизионное регулирование, материально-правовой метод.

Введение

В современных условиях одной из наиболее востребованных функций права является регулирование экономической сферы общественных отношений. В условиях реализации частноправовых начал диспозитивности и автономии воли особое значение приобретает правовое регулирование способов обеспечения исполнения обязательств.

Обеспечение исполнения договорных обязательств является особым правовым механизмом, направленным на защиту интересов обеспеченной стороны в лице кредитора от нарушений обеспеченных обязательств должником. Такой механизм определяется наделением обеспеченной стороны либо ее уполномоченного лица, помимо основных прав по обеспеченному обязательству, дополнительными правами, обратиться к реализации которых можно в случае нарушения должником обеспеченного обязательства либо в иных случаях, определяемых законом или договором.

Основная часть

Еще в Древнем Риме способами обеспечения исполнения обязательства именовали систему правовых средств, стимулирующих должника к исполнению [Комаров и др., 2019, т. 1, 495].

Согласно ГК РФ, способы обеспечения исполнения обязательств есть правовое отношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности, используя специальные меры обеспечительного характера.

Такие меры, которые могут быть предусмотрены законодательством правовой системы соответствующего государства или договором участвующих в нем лиц, характеризуются прежде всего имущественным содержанием и определяют конкретную цель – побуждение должника к исполнению долга перед кредитором.

Как указывает М.И. Брагинский, «главной целью обеспечения исполнения обязательств является понуждение должника исполнить обязательство» [Брагинский, 1995, 42]. В.В. Витрянский определяет такие цели способов обеспечения обязательств, как «предотвращение и уменьшение негативных последствий, которые могут наступить в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником своего обязательства, а также стимулирование должника к точному и неуклонному исполнению обязательства» [Брагинский, Витрянский, 2020, 384].

Таким образом, способы обеспечения исполнения обязательств – это установленные законом или договором обеспечительные меры имущественного характера, стимулирующие должника к исполнению обязательства или иным образом гарантирующие защиту имущественных прав кредитора.

Рассматривая банковское право Великобритании, А.А. Вишневский приходит к выводу о том, что английские юристы не пришли к единому мнению о том, что же следует понимать под способами обеспечения исполнения обязательств, и выделяет два подхода к содержанию понятия «обеспечение». Суть первого состоит в том, что обеспечение – это титул в отношении собственности должника, дающий кредитору право получить удовлетворение из стоимости соответствующей собственности при неисполнении должником своего обязательства. Второй подход к содержанию понятия «обеспечительные сделки» включает в себя как сделки,

наделяющие кредитора титулом в отношении имущества должника, так и «гарантийные» сделки, при которых кредитор приобретает право требования в отношении имущественной обязанности третьего лица. При этом А.А. Вишневский отмечает, что в «английском праве достаточно четко обозначено стремление рассматривать обеспечительные сделки именно в качестве средства обеспечения потерь кредитора в случае неисполнения должником своего обязательства, не давая при этом кредитору возможностей получения дополнительного дохода за счет представленного обеспечения» [Вишневский, 2000, 216].

Подобно подходам английской системы общего права, Единообразный торговый кодекс США (Uniform Commercial Code) под соглашением об обеспечении понимает такую договорную форму, которая создает, формирует или предусматривает обеспечительный интерес (подп. 1 п. 1 ст. 9-105). При этом, в соответствии с положениями п. 37 ст. 1-201 ЕТК США, «обеспечительный интерес можно рассматривать как заинтересованность в движимом или недвижимом имуществе, которая обеспечивает оплату или исполнение обязательства».

Различные правовые подходы к обеспечению исполнения обязательств, их содержанию и реализации в современных условиях позволяют обратиться некоторым формам международно-правовой унификации правового регулирования способов обеспечения исполнения обязательств.

Особенности национального правового регулирования трансграничных частноправовых отношений на уровне межгосударственного взаимодействия проявляются в унифицированных формах коллизионного права. Как правило, двусторонние и многосторонние договоры о правовой помощи по гражданским делам содержат коллизионные нормы, относящиеся к договорным обязательствам. Вместе с тем большинство унифицированных норм, определяющих содержание коллизионно-правового регулирования, имеет архаичный характер. Так, в многосторонних договорах о правовой помощи с участием стран СНГ в вопросах определения договорного статута в условиях современного правового регулирования действует устаревшая формула прикрепления, связанная с местом заключения договора (п. 41 Конвенции СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам). Некоторые двусторонние договоры с участием России фиксируют более прогрессивный коллизионный принцип, определяемый критерием характерного исполнения (например, положения п. 24 Договора между Российской Федерацией и Монголией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам и ст. 36 Договора между Российской Федерацией и Социалистической Республикой Вьетнам о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам).

Необходимо отметить, что в большинстве случаев унифицированные коллизионные нормы не содержат коллизионных принципов правового регулирования, свойственных национальным правовым системам, например о допустимости выбора права для отдельных частей договора, определяющих в том числе правовое регулирование способов обеспечения исполнения обязательств. Указанное обстоятельство порождает проблему восполнения подобного рода пробелов, что вместе с тем не позволяет определить пределы коллизионного регулирования посредством реализации широко применяемой в национальном праве формулы прикрепления закона страны суда.

При таких обстоятельствах вызывает сомнение целесообразность включения в международные соглашения коллизионных норм, наличие которых не является необходимым условием для достижения основной цели международного договора – согласования

эффективных средств единообразного правового регулирования. С этих позиций международная материально-правовая унификация способов обеспечения исполнения обязательств является более оправданной.

Сформировавшийся доктринальный подход свидетельствует о том, что международно-правовая унификация обеспеченных сделок заключается в создании в праве различных государств единообразных по содержанию норм, которые предназначены для регламентирования обеспечительных мер и заменяют соответствующие положения национального законодательства, создавая тем самым единообразное правовое пространство, позволяющее обеспечить единые или сходные правовые условия функционирования хозяйствующих субъектов [Вилкова, 2010, 6].

К числу современных универсальных международно-правовых актов, регулирующих обеспеченные сделки, относятся такие источники, как Конвенция УНИДРУА о международных гарантиях в отношении подвижного оборудования, Конвенция ООН об уступке дебиторской задолженности в международной торговле, Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по обеспеченным сделкам.

Большинство международно-правовых унифицированных форм права, регулирующих обеспечительные интересы, основано на американском подходе к регулированию обеспеченных сделок, который сформулирован в главе 9 ЕТК США. Данный подход в реализации принципов диспозитивности и автономии воли сторон заключается в использовании таких общих правовых категорий, как «обеспеченная сделка» и «обеспечительный интерес» или «обеспечительная мера», включающих в себя различные способы обеспечения исполнения обязательств независимо от их формы. Следует отметить, что и российское законодательство содержит открытый перечень способов обеспечения исполнения обязательств, часть из которых поименована и определяется содержанием действующего ГК РФ.

Правовые подходы к содержанию способов обеспечения обязательств позволяют объединить их в несколько основных групп.

- 1) *Личное (обязательственное) обеспечение.* Должник стимулируется обязательством выплатить в будущем сумму неустойки в случае нарушения договора. В отечественной правовой системе к нему можно отнести неустойку.
- 2) *Реальное обеспечение должником, подтвержденное имуществом.* К нему можно отнести такие способы, как залог, удержание, резервирование права собственности и обеспечительная передача права собственности. В качестве подвида резервирования права собственности могут выступать лизинговые договоры, содержащие условие о сохранении права собственности за кредитором до полной оплаты товара.
- 3) *Платежное обеспечение.* Способ платежа несет в себе дополнительную функцию стимулирования должника к исполнению обязательства. К нему относятся задаток как частичный платеж и некоторые формы аккредитива.
- 4) *Гарантийное обеспечение.* Это форма обеспечения имущественного интереса кредитора за счет получения должником гарантии от третьих лиц. Наиболее часто такая форма проявляется в поручительстве и банковской гарантии.

Существует ряд общих признаков способов обеспечения исполнения обязательств. К ним относятся акцессорность, платность, универсальность, судебный порядок возмещения. Необходимо отметить, что каждый способ обеспечения характеризуется обоюдной заинтересованностью, которая для кредитора выражается в эффективности обеспечения

исполнения основного обязательства, а при неисполнении в простоте и полноте реализации права на получение возмещения, а для должника – в уменьшении материальных потерь и возможности реализации отступного.

Содержание личного обеспечения раскрывается в национальных нормах материального права, а также в универсальных международных соглашениях, к числу которых можно отнести Конвенцию ООН о договорах международной купли-продажи товаров. К числу современных правовых регуляторов относятся и некоторые негосударственные источники права (Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА; Единообразные правила, касающиеся договорных условий о согласованной сумме, причитающейся в случае неисполнения обязательства).

Неустойка как форма личного обязательственного обеспечения является наиболее распространенной формой обеспечения исполнения обязательства. Традиционно страны континентальной системы признают штрафной характер неустойки, в странах же англосаксонской правовой системы не допускается возможность применения штрафной неустойки (так называемое правило против неустойки, сформировавшееся в англосаксонской системе права). Как отмечает К.М. Шмиттгофф, по английскому праву уплачиваемая при нарушении договора фиксированная сумма может выступать либо в виде заранее согласованных убытков, либо в виде штрафа. Если фиксированная сумма будет признана неустойкой, суд вполне может ее проигнорировать [Шмиттгофф, 1993, 129]. Такие различия в подходах к правовому регулированию неустойки являются одной из причин отсутствия детальной правовой унификации неустойки как способа обеспечения исполнения обязательства и общих правовых подходов к ее применению.

Обеспечительный платеж выполняет обеспечительную функцию, а также функцию доказательного признания договора посредством начала исполнения его условий. Обеспечительный характер аккредитива проявляется в его гарантирующем свойстве, что определяет его универсальность. В международных коммерческих отношениях правовое регулирование осуществляется преимущественно негосударственными источниками права, к которым относятся Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов [Рамберг, 2011]. Наиболее выраженный характер преобладает в резервном аккредитиве, сформировавшимся в практике США в качестве функциональной замены банковской гарантии. Аккредитивная форма, как и банковская гарантия, является независимой от основного обязательства.

В качестве отдельной группы способов обеспечения исполнения обязательств используется привлечение к основному обязательству в отношениях между должником и кредитором третьего лица, гаранта или поручителя. Такой вид имущественного обеспечения интереса кредитора наиболее применим, поскольку не требует изначально наличия всей денежной суммы у покупателя. Во многом поэтому гарантийные способы обеспечения получили широкое правовое регулирование. К числу основных международно-правовых соглашений такого рода можно отнести Конвенцию ООН о независимых гарантиях и резервных аккредитивах, а также источники международного негосударственного права: Унифицированные правила для гарантий по требованию (Uniform Rules for Demand Guarantees), Международные правила толкования торговых терминов «Инкотермс» (Incoterms). Отличительной особенностью способов обеспечения исполнения обязательств данного вида являются выделение для целей обеспечения реально существующего имущества и установление на него определенного права кредиторов, т. е. всех видов залогового обеспечения.

Заключение

Комплексный подход к характеристике источников права, определяющих реализацию способов обеспечения исполнения обязательств, позволяет сделать вывод о том, что наиболее эффективным средством правового регулирования в трансграничной частноправовой сфере является международно-правовая унификация, осуществляемая посредством материально-правового воздействия на общественные отношения. Таким образом, наиболее совершенным и эффективным методом международной унификации способов обеспечения исполнения обязательств является материально-правовой метод, предусматривающий создание единых норм, применимых как к международным, так и к внутренним сделкам.

Особенности правового регулирования экономических отношений, в том числе отношений в сфере международного частного права, требуют наличия эффективных материальных стимулов исполнения обязательств. При этом имущественная заинтересованность субъектов правоотношений становится лидирующей предпосылкой в построении особой системы способов обеспечения исполнения обязательств в современных условиях. В правовой регламентации общественных отношений, имеющих частноправовую природу, обеспечение исполнения обязательств и их способы занимают особое место в реализации права и его форм, оказывая влияние на развитие экономических отношений, в том числе отношений трансграничного характера. Общие правовые подходы, особенности национально-правового и международно-правового регулирования позволяют более широко взглянуть на правовую регламентацию способов обеспечения исполнения обязательств и источники их правового регулирования.

Библиография

1. Брагинский М.И. Обязательства и способы их обеспечения: неустойка, залог, поручительство, банковская гарантия. Комментарии к новому ГК РФ. М., 1995. 127 с.
2. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: общие положения. М.: Статут, 2020. 848 с.
3. Вилкова Н.Г. Унификация права международных контрактов. М., 2010. 246 с.
4. Вишневский А.А. Банковское право Англии. М.: Статут, 2000. 300 с.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): федер. закон Рос. Федерации от 30.11.1994 № 51-ФЗ: принят Гос. Думой Федер. Собр. Рос. Федерации 21.10.1994. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/
6. Договор между Российской Федерацией и Монголией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_122001/
7. Договор между Российской Федерацией и Социалистической Республикой Вьетнам о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_128107/
8. Единообразные правила, касающиеся договорных условий о согласованной сумме, причитающейся в случае неисполнения обязательства. URL: <https://uncitral.un.org/sites/uncitral.un.org/files/media-documents/uncitral/ru/vol14-p692-p701-r.pdf>
9. Комаров А.С. и др. (ред.) Гражданское и торговое право зарубежных государств. М.: Статут, 2019. Т. 1. 559 с.
10. Конвенция о международных гарантиях в отношении подвижного оборудования. URL: <http://base.garant.ru/2563837/#ixzz5nfshTwVG>
11. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5942/
12. Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров. URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_2648/
13. Конвенция ООН о независимых гарантиях и резервных аккредитивах. URL: <https://base.garant.ru/5423841/>
14. Конвенция ООН об уступке дебиторской задолженности в международной торговле. URL: <http://base.garant.ru/5423842/#ixzz5nftnPAgk>
15. Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА 2016. URL: <https://www.unidroit.org/wp->

content/uploads/2021/06/Unidroit-Principles-2016-Russian-bl.pdf

16. Рамберг Я. Международные коммерческие транзакции. М., 2011. 896 с.
17. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по обеспеченным сделкам. URL: https://uncitral.un.org/ru/texts/securityinterests/legislativeguides/secured_transactions
18. Шмиттгофф К.М. Экспорт: право и практика международной торговли. М.: Юридическая литература, 1993. 511 с.
19. Incoterms 2020. URL: <https://iccwbo.org/resources-for-business/incoterms-rules/incoterms-2020/>
20. Uniform Commercial Code. URL: <https://www.law.cornell.edu/ucc>
21. Uniform Rules for Demand Guarantees. URL: <http://www.cipic-bragadin.com/wp-content/uploads/2015/09/ICC-URDG-758.pdf>

Ensuring the fulfillment of obligations: on some aspects of unification in private international law

Ol'ga O. Nasonova

Postgraduate,
Russian Foreign Trade Academy of the Ministry
of Economic Development of the Russian Federation,
119285, 6a Vorobevskoe hwy, Moscow, Russian Federation;
e-mail: Nasonova@mail.ru

Abstract

In the context of the implementation of private law principles of dispositivity and autonomy of the will, the legal regulation of ways to ensure the fulfillment of obligations is of particular importance. Various legal approaches to the ways of ensuring the fulfillment of obligations, their content and implementation in modern legal systems allow the researcher to turn to some forms of the international unification of law. Using the integrated approach to the characterization of the sources of law that determine the implementation of ways to ensure the fulfillment of obligations, the author of the article comes to the conclusion that the international unification of law can be viewed as the most effective means of legal regulation in the cross-border sphere of private law. Ensuring the fulfillment of obligations and their methods occupy a special place in the implementation of law and its forms in the regulation of public relations in the sphere of private law, influencing the development of economic relations, including cross-border ones. General legal approaches, as well as the peculiarities of national and international legal regulation, allow the researcher to take a broader look at the legal regulation of ways to ensure the fulfillment of obligations and the sources of their legal regulation.

For citation

Nasonova O.O. (2022) Obespechenie ispolneniya obyazatel'stv: o nekotorykh aspektakh unifikatsii v mezhdunarodnom chastnom prave [Ensuring the fulfillment of obligations: on some aspects of unification in private international law]. *Voprosy rossiiskogo i mezhdunarodnogo prava* [Matters of Russian and International Law], 12 (3A), pp. 52-59. DOI: 10.34670/AR.2022.14.49.005

Keywords

Ensuring the fulfillment of obligations, ways to ensure the fulfillment of obligations, international unification of law, conflict regulation, substantive legal method.

References

1. Braginskii M.I. (1995) Obyazatel'stva i sposoby ikh obespecheniya: neustoika, zalog, poruchitel'stvo, bankovskaya garantiya. Kommentarii k novomu GK RF [Obligations and ways of securing them: forfeit, pledge, suretyship, bank guarantee. A commentary on the new Civil Code of the Russian Federation]. Moscow.
2. Braginskii M.I., Vitryanskii V.V. (2020) Dogovornoe pravo: obshchie polozheniya [Contract law: general provisions]. Moscow: Statut Publ.
3. Dogovor mezhdru Rossiiskoi Federatsiei i Mongoliei o pravovoi pomoshchi i pravovykh otnosheniyakh po grazhdanskim i ugovnym delam [Treaty between the Russian Federation and Mongolia on Legal Assistance and Legal Relations in Civil and Criminal Matters]. Available at: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_122001/ [Accessed 10/04/22].
4. Dogovor mezhdru Rossiiskoi Federatsiei i Sotsialisticheskoi Respublikoi V'etnam o pravovoi pomoshchi i pravovykh otnosheniyakh po grazhdanskim i ugovnym delam [Treaty between the Russian Federation and the Socialist Republic of Vietnam on Legal Assistance and Legal Relations in Civil and Criminal Matters]. Available at: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_128107/ [Accessed 10/04/22].
5. Edinoobraznye obyazatel'stva [Uniform Rules on Contract Clauses for an Agreed Sum Due upon Failure of Performance]. Available at: <https://uncitral.un.org/sites/uncitral.un.org/files/media-documents/uncitral/ru/vol14-p692-p701-r.pdf> [Accessed 10/04/22].
6. Grazhdanskii kodeks Rossiiskoi Federatsii (chast' pervaya): feder. zakon Ros. Federatsii ot 30.11.1994 № 51-FZ: prinyat Gos. Dumoi Feder. Sobr. Ros. Federatsii 21.10.1994 [Civil Code of the Russian Federation (Part 1): Federal Law of the Russian Federation No. 51-FZ of November 30, 1994]. Available at: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/ [Accessed 10/04/22].
7. Incoterms 2020. Available at: <https://iccwbo.org/resources-for-business/incoterms-rules/incoterms-2020/> [Accessed 10/04/22].
8. Komarov A.S. et al. (eds.) (2019) Grazhdanskoe i torgovoe pravo zarubezhnykh gosudarstv [Civil and trade law in foreign states], Vol. 1. Moscow: Statut Publ.
9. Konventsiya o mezhdunarodnykh garantiyakh v otnoshenii podvizhnogo oborudovaniya [Cape Town Convention on International Interests in Mobile Equipment]. Available at: <http://base.garant.ru/2563837/#ixzz5nfnshTwVG> [Accessed 10/04/22].
10. Konventsiya o pravovoi pomoshchi i pravovykh otnosheniyakh po grazhdanskim, semeinym i ugovnym delam [Minsk Convention on Legal Assistance and Legal Relations in Civil, Family and Criminal Matters]. Available at: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5942/ [Accessed 10/04/22].
11. Konventsiya OON o dogovorakh mezhdunarodnoi kupli-prodazhi tovarov [UN Convention on Contracts for the International Sale of Goods]. Available at: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_2648/ [Accessed 10/04/22].
12. Konventsiya OON o nezavisimyykh garantiyakh i rezervnykh akkreditivakh [UN Convention on Independent Guarantees and Stand-by Letters of Credit]. Available at: <https://base.garant.ru/5423841/> [Accessed 10/04/22].
13. Konventsiya OON ob ustupke debitorskoi zadolzhennosti v mezhdunarodnoi torgovle [UN Convention on the Assignment of Receivables in International Trade]. Available at: <http://base.garant.ru/5423842/#ixzz5nftnPAgk> [Accessed 10/04/22].
14. Printsipy mezhdunarodnykh kommercheskikh dogovorov UNIDRUA 2016 [The 2016 edition of the UNIDROIT Principles]. Available at: <https://www.unidroit.org/wp-content/uploads/2021/06/Unidroit-Principles-2016-Russian-bl.pdf> [Accessed 10/04/22].
15. Ramberg J. (2011) International commercial transactions. Paris. (Russ. ed.: Ramberg J. (2011) Mezhdunarodnye kommercheskie tranzaktsii. Moscow.)
16. Rukovodstvo YuNSITRAL dlya zakonodatel'nykh organov po obespechennym sdelkam [UNCITRAL Legislative Guide on Secured Transactions]. Available at: https://uncitral.un.org/ru/texts/securityinterests/legislativeguides/secured_transactions [Accessed 10/04/22].
17. Schmitthoff C.M. (1990) Export trade: the law and practice of international trade. (Russ. ed.: Schmitthoff C.M. (1993) Eksport: pravo i praktika mezhdunarodnoi torgovli. Moscow: Yuridicheskaya literatura Publ.)
18. Uniform Commercial Code. Available at: <https://www.law.cornell.edu/ucc> [Accessed 10/04/22].
19. Uniform Rules for Demand Guarantees. Available at: <http://www.cipcic-bragadin.com/wp-content/uploads/2015/09/ICC-URDG-758.pdf> [Accessed 10/04/22].
20. Vilkova N.G. (2010) Unifikatsiya prava mezhdunarodnykh kontraktov [The unification of international contract law]. Moscow.
21. Vishnevskii A.A. (2000) Bankovskoe pravo Anglii [Banking law in England]. Moscow: Statut Publ.