

РОССИЙСКИЙ ЭКОНОМИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМЕНИ Г. В. ПЛЕХАНОВА



ГРАЖДАНСКОЕ И ТОРГОВОЕ ПРАВО ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН

УЧЕБНИК

Под общей редакцией
доктора юридических наук,
профессора
Р. А. Курбанова



ЮРИСПРУДЕНЦИЯ РЭУ ИМ. Г. В. ПЛЕХАНОВА

УЧЕБНИК УЧЕБНИК УЧЕБНИК УЧЕБНИК УЧЕБНИК УЧЕБНИК УЧЕБНИК УЧЕБНИК УЧЕБНИК УЧЕБНИК

РОССИЙСКИЙ ЭКОНОМИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМЕНИ Г. В. ПЛЕХАНОВА



ГРАЖДАНСКОЕ И ТОРГОВОЕ ПРАВО ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН

УЧЕБНИК

Под общей редакцией
доктора юридических наук, профессора
Р. А. Курбанова



Электронные версии книг на сайте
www.prospekt.org



ПРОСПЕКТ

Москва
2016

УДК 347(075.8)
ББК 67.404я73
Г75

Электронные версии книг
на сайте www.prospekt.org

Авторы:

Курбанов Р. А., Гурьев В. А., Зулфугарзаде Т. Э., Спектор А. А., Лалетина А. С., Свечникова Н. В., Слободянин В. М., Дарькина М. М., Шведжова О. В., Налетов К. И., Гурбанов Р. А., Белалова А. М.

Под общей редакцией доктора юридических наук, профессора, заслуженного юриста РФ Р. А. Курбанова.

Г75 Гражданское и торговое право зарубежных стран : учебник / под общ. ред. Р. А. Курбанова. — Москва : Проспект, 2016. — 416 с.

ISBN 978-5-392-20344-4

В учебнике представлен анализ основных принципов и институтов гражданского и торгового права зарубежных государств. Содержащийся в нем теоретический материал основан на международных договорах, актах национального законодательства, подзаконных актах, доктринальных источниках, а также судебных решениях на языке оригинала. Используемый при его подготовке метод сравнительно-правового исследования позволяет раскрыть особенности существующих систем частного права и получить представление о месте институтов частного права в правовой системе зарубежных государств, их сходствах и различиях в различных правовых порядках.

Содержание и структура учебника соответствуют требованиям Федерального государственного образовательного стандарта высшего профессионального образования.

Материал подготовлен с использованием правовых актов по состоянию на 1 сентября 2015 г.

Издание предназначено для студентов всех форм обучения, аспирантов и преподавателей юридических высших учебных заведений, государственных служащих и юристов, а также всех тех, кто интересуется вопросами гражданского и торгового права зарубежных стран.

УДК 347(075.8)
ББК 67.404я73

Учебное издание

Курбанов Рияшал Афатович и др.

ГРАЖДАНСКОЕ И ТОРГОВОЕ ПРАВО ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН

Учебник

Оригинал-макет подготовлен компанией ООО «Оригинал-макет»

www.o-maket.ru, тел.: (495) 726-18-84

Санитарно-эпидемиологическое заключение

№ 77.99.60.953.Д.004173.04.09 от 17.04.2009 г.

Подписано в печать 12.11.2015. Формат 60×90^{1/16}.

Печать цифровая. Печ. л. 26,0. Тираж 200 экз. Заказ №

ООО «Проспект»

111020, г. Москва, ул. Боровая, д. 7, стр. 4.

ISBN 978-5-392-20344-4

© Коллектив авторов, 2015
© ООО «Проспект», 2015

ПРЕДИСЛОВИЕ

Вступление России во Всемирную торговую организацию, развитие Таможенного союза, экспансия англосаксонской правовой системы и расширение влияния права Европейского союза за счет вступления в него новых государств-участников (в том числе за счет подписания соглашений об ассоциации) — развитие трансграничных связей не сопровождается глобальной унификацией права. Безусловно, стоит согласиться с мнением профессора Т. Н. Нешатаевой о постепенном движении в сторону единой правовой системы, вследствие чего существует тенденция к переходу от применения судами иностранного национального правопорядка к применению международного права, однако нельзя не отметить и невысокую скорость данного процесса. Кроме того, очевидно, что применяемая унифицированная на международном уровне норма имеет свое основание в какой-либо национальной правовой системе¹.

Нельзя забывать и о том, что коллизионная норма не разрешает вопроса по существу, но лишь указывает на правопорядок, подлежащий применению. Почти всегда это именно правопорядок конкретного государства, его материально-правовые нормы. Таким образом, для решения вопроса по существу, для эффективного применения международного частного права недостаточно — необходимо знание содержания и практики применения нормы применяемого иностранного материального права.

Очевидно, что несмотря на развитие международного частного права и международного коммерческого арбитража, правоприменителям (это прежде всего судьи и арбитры) объективно легче применить норму материального права одной наиболее знакомой им правовой системы, нежели, следуя коллизионной норме, пытаться применить правовую норму чужого государства.

Целью учебного курса «Гражданское и торговое право зарубежных стран» является изучение основных принципов, институтов, толкования и практики применения гражданского и торгового права тех государств, с правопорядками которых граждане России сталкиваются чаще всего.

¹ *Нешатаева Т. Н.* Международные коммерческие сделки: правовое регулирование и судебная практика // Арбитражная практика. 2002. № 5.

Правопорядки США и государств — участников Европейского союза являются основными источниками совершенствования норм российского законодательства. Использование опыта правового регулирования общественных отношений других государств позволит избежать ряда ошибок в применении зарубежных институтов в российской практике. Институты государств Северной Америки и стран — участниц Европейского союза, ставшие предметом рассмотрения в данном учебном пособии, формировались в федеративных (либо де-юре, либо де-факто) государствах, что сближает условия их применения с российскими.

Предлагаемое учебное пособие подготовлено ведущими преподавателями кафедры гражданского права и процесса Российского экономического университета им. Г. В. Плеханова в соответствии с утвержденной программой курса «Гражданское и торговое право зарубежных стран» и предназначено для студентов, магистрантов, аспирантов и преподавателей высших учебных заведений, а также для лиц, интересующихся зарубежным частным правом.

После изучения данного курса бакалавр должен:

— *знать*: основные инструменты правового воздействия на общественные отношения в зарубежных государствах, основные институты частного права зарубежных государств, общие черты современных правовых систем и их особенности, основные типы договорных отношений в частноправовых системах зарубежных государств, общие черты различных организационно-правовых форм юридических лиц зарубежных правовых порядков и их особенности в рамках той или иной юрисдикции, основные этапы несостоятельности (банкротства) юридических лиц по праву Англии, Испании, ФРГ, США и т. д., основные принципы романо-германской и англосаксонской правовых систем;

— *уметь*: выявлять границы абсолютных прав обладателей имущественно-правовых титулов, выявлять иерархию и взаимодействие международных договоров, актов международных организаций, законов, обычаев, гражданско-правовых договоров как инструментов правового регулирования, выявлять проблемы и недостатки различных подходов законодателя к разрешению той или иной общественной ситуации, определять полномочия обладателя имущественно-правовых титулов и соотношение его прав с законными интересами неопределенного круга лиц;

— *владеть*: навыками анализа смысла и содержания норм права и практики их применения в зарубежных правовых системах, навыками анализа взаимного влияния общественных отношений и права в зарубежных государствах, навыками анализа основных изменений, произошедших в сфере правового регулирования общественных отношений в различных зарубежных государствах за последние 10 лет, навыками анализа содержания основных концепций соотношения государства, общества и права зарубежных стран в части правового регулирования имущественных и личных неимущественных отношений.

Глава 1

ПРИНЦИПЫ И ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО И ТОРГОВОГО ПРАВА ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН

В результате изучения главы 1 бакалавр должен:

знать:

- в чем заключается практическая необходимость изучения частного права;
- понятие дуализма частного права;
- основные принципы гражданского и торгового права;
- основные тенденции развития гражданского и торгового права;
- систему источников гражданского и торгового права в отдельных странах ведущих правовых систем;
- основные результаты унификации частного права в рамках Европейского союза;

уметь:

- анализировать нормативно-правовые документы, регулирующие отношения зарубежных правовых систем;
- проводить сравнительно-правовой анализ регулирования однотипных правовых отношений в различных зарубежных правовых системах;
- анализировать конкретные правовые отношения с участием российских и зарубежных контрагентов с точки зрения разработки оптимальных вариантов их урегулирования;

владеть:

- навыками сравнительно-правового анализа конкретных правовых отношений с точки зрения различных правовых систем;
- навыками сравнительно-правового анализа источников права зарубежных правовых систем;
- навыками сравнительно-правового анализа источников российского и зарубежного частного права.

Гражданское и торговое право в зарубежных правовых системах являются отраслями частного права. Предмет гражданского и торгового

права — это имущественно-стоимостные отношения и тесно с ними связанные личные неимущественные отношения. В то же время не во всех странах частное право подразделяется на гражданское и торговое. Деление частного права на две не зависящие отрасли: гражданское и торговое — существует только в континентальной (романо-германской) правовой системе и отсутствует в другой ведущей системе современности, англо-американской (англосаксонской) системе, или системе общего права.

Фундаментальные различия между романо-германской и англо-американской системами заключается в следующем. Во-первых, в странах континентального права (в романо-германском праве) правовые нормы, регулирующие любые общественные отношения, в том числе и имущественные, содержатся в правовых нормах: специальных законах или кодексах (кодифицированное право). Национальное частное право в данном случае в основных своих принципах основывается на римском частном праве. Право творит законодатель, избранный народом (парламент). Судья трактует и применяет данное право. Это означает, что судья, в принципе, не наделен правотворческими функциями, поскольку это соответствует принципу разделения властей и не нарушает баланс между разными ветвями власти. В рамках континентального права обычно выделяют германскую группу (ФРГ, Австрия, Швейцария, Греция и др.) и романскую группу (Франция, Италия, Испания, Португалия, Бельгия, Люксембург, Нидерланды, ряд стран Латинской Америки и др.). В германской группе содержание источников частного права в решающей мере определялось не только римским правом, но и германским обычным правом. Обычное право было кодифицировано в рамках пандектной системы. В странах англо-американского (общего) права регулирование общественных отношений в основном осуществляется на основе предшествующих судебных решений (судебного спора). Во-вторых, континентальное право является дуалистическим (двойственным). Это означает, что в рамках этой правовой системы право делится на публичное и частное, а частное право, в свою очередь, подразделяется на гражданское и торговое, которые являются самостоятельными отраслями, что оформлено отдельными гражданским и торговым кодексами. В то же время англо-американское право является единым (монистичным), что означает, что в нем отсутствует дуализм как таковой. В континентальном праве к отраслям частного права относятся гражданское, торговое и семейное право, а к отраслям публичного права относятся конституционное право, административное, уголовное, финансовое, налоговое право и т. д.

Причинами дуалистического характера континентального права являются как рецепция римского права, так и конкретные исторические условия периода IX–X вв., когда в северном Средиземноморье

начала активно развиваться морская торговля. Ее развитие потребовало соответствующего правового оформления заключаемых сделок. Существовавшие в ту эпоху нормы гражданского права (в основном это было римское частное право) не отвечало потребностям торговли. В результате в итальянских городах-республиках, а также на юге Франции с формированием класса купечества начали складываться торговые обычаи. Первоначально они существовали в устной форме, в дальнейшем происходил процесс их постепенной систематизации, который завершился в 1807 г. принятием во Франции первого в истории торгового кодекса. Принятие данного документа ознаменовало окончательное разделение гражданского и торгового права на две самостоятельные отрасли частного права.

Таким образом, можно отметить два основных фактора появления дуализма частного права в континентальной системе: сословная замкнутость феодального общества и специфика профессиональной деятельности купеческого сословия.

Но по мере того, как в европейских обществах постепенно исчезали сословные границы и торговое право начало обслуживать отношения не только внутри замкнутого купеческого сословия, многие торговые нормы и принципы были в дальнейшем восприняты гражданским правом. Это способствовало его обогащению и развитию и явилось фактором, стимулирующим постепенное преодоление дуализма частного права, о чем более подробно будет сказано далее, в конце данной главы, при характеристике *тенденции коммерциализации гражданского права*.

XVII–XIX вв. ознаменовались буржуазными революциями в ряде стран Европы и Северной Америке, что привело к трансформации феодальных обществ в капиталистические.

С дальнейшим развитием товарно-денежных отношений в условиях капиталистического производства происходили также и серьезные структурные и социально-экономические изменения в обществе. В этих условиях государство все чаще и по все более широкому кругу вопросов вмешивается в сферу частноправовых интересов путем установления определенных правил, которым должна подчиняться экономическая деятельность. В то же время успехи научной и инженерной мысли, гигантический труд миллионов людей совершили то, что сейчас принято называть научно-технической революцией, которая, в свою очередь, породила и новые серьезные противоречия: бурный рост производительности труда и увеличение выпуска продукции привели к появлению хронической безработицы и нового, неизвестного человечеству обществу кризиса — кризиса перепроизводства.

В сфере гражданского и торгового права установление нового экономического порядка нашло свое отражение и в провозглашении чрезвычайно прогрессивных для своего времени и основополагающих