

САНКТ-ПЕТЕРБУРГСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

Совет молодых ученых

Научно-методический отдел по работе с молодыми учеными
и специалистами университета управления
научных исследований СПбГУ

ЧЕЛОВЕК. ПРИРОДА. ОБЩЕСТВО АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ

Материалы

*14-й международной конференции
молодых ученых 26–30 декабря 2005 г.*

В 2 частях

Часть II



Издательство Санкт-Петербургского университета
2006

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ МЕЖДУНАРОДНОЙ ТОРГОВЛИ В ДОВЕСТФАЛЬСКУЮ ЭПОХУ

Первые попытки каким-либо образом регламентировать отдельные аспекты международной торговли были предприняты еще во II тысячелетии до н.э. Однако в то время в торговых договорах оговаривались не собственно товарные отношения, а, скорее, свобода мореплавания: разделить море хотели и персы, и ассирийцы, и индийцы¹. Первые договоры, непосредственно касающиеся только торговли, были заключены между Римом и Карфагеном (VI и IV вв. до н.э.)². Так, в тексте договора 501 г. существует следующая запись: «явившиеся по торговым делам не могут совершить никакой сделки иначе, как при посредстве глашатая и певца»³. Далее практика заключения отдельных торговых соглашений или включения «торговых» статей в договоры о союзе становится более частой⁴, однако собственно торговое право появляется в Римской империи не ранее I в. н.э.

Еще одна причина необходимости юридического закрепления условий тех или иных международных торговых соглашений — их неравноправие. Например, в середине IV в. до н.э. греческий флот постоянно грабил берега Лациума, что не могло не отразиться на политической и экономической ситуации. Соответственно, и договор о торговле и мореплавании 349 г. между Римом и Карфагеном отражает превосходство более сильного на море города: римлянам было запрещено плавать за пределами Гермейской области, а производить торговлю в карфагенских гаванях им разрешалось только под правительственным надзором; зато карфагеняне получили право свободной торговли, им лишь запрещалась постройка крепостей и не разрешалось производить разбой в глубине страны⁵.

С течением времени в римском праве закрепляются такие договоры, как купля-продажа и заем: *emptio-venditio* и *mutuum*. Вследствие того, что римская торговля фактически всегда была международной, то и общенародное торговое право, *jus gentium*, по существу регламентировало международную торговлю. Таким обра-

Минкова Кристина Владимировна — аспирантка кафедры североамериканских исследований факультета международных отношений СПбГУ

зом, именно *jus gentium* стало первым международным торговым правом⁶.

Важно отметить, однако, что ни на Древнем Востоке, ни в Элладе, ни в Древнем Риме торговое право не было автономным. В то же время самостоятельное торговое право сложилось в Германии, во Франции, а также в ряде государств Ближнего Востока, Центральной и Южной Италии, испытывавших сильное влияние романо-германской правовой доктрины.

Первые следы торгового права в Италии представляются в виде сборников обычаев и правил, выработанных морской торговлей в период усиления роли итальянских республик, посредничающих между Европой и Востоком — Амальфи, Пизы, Венеции, Генуи, Флоренции. Торговое право существовало тогда исключительно в форме обычаев, причем с территориальной привязкой. Самый древний сборник морских обычаев — пизанский *Ordo maris*, составленный в XII веке. За ним последовал не получивший широкого распространения сборник обычного морского права *Tabula de Amalfi*⁷. Другой сборник морского права, *Consolato del mare*, применялся почти всеми городами Средиземноморья, т. е. он фактически представлял собой некий прообраз единых торговых правил, существующих сегодня в региональных торговых блоках. Ни место его происхождения, ни время (от XI до XIV вв.) его составления не могут быть определены достоверно⁸.

В северной Европе существовало свое единое торговое право, которым пользовались города-члены Ганзейской лиги — Висбийское (Висбюское) морское право. Впоследствии каноны этого права распространились на Средиземноморье и все Атлантическое побережье Западной Европы. Еще большее международное значение имел другой сборник — Сборник морского права Ганзы, неоднократно редактировавшийся и имевший силу закона для союзных городов⁹.

Однако при всем различии в торговом праве Юга и Севера можно отметить одну важную общую черту: и для Италии, и для Ганзы средневековое торговое право — это право купцов (*jus mercatorum* или *lex mercatoria*), а не право торговли (*jus mercaturae*).

Jus mercatorum — отрасль права, выросшая из обычаев и затрагивавшая практически все стороны городской жизни: автономию местного самоуправления, судопроизводство, полицию и, безусловно, частноправовые отношения. Такая широта отчасти может быть объяснена сословным характером купеческого права, ведь жизне-

деятельность гильдии охватывала практически все основные интересы и потребности ее членов. Вместе с тем купеческие статуты не выработали какой-либо определенной системы торговых действий, так что была необходима более узкая отрасль права, которая могла бы регулировать непосредственно торговлю, в том числе надзор за ней¹⁰. Этой отраслью и стало *jus mercaturae*.

Наряду с морским торговым правом в *jus mercaturae* постепенно вошло и право ярмарочного суда — *Curia pedis pulverizati* (дословно — «суд пыльных ног»). Существует два объяснения этого названия: первое — от пыльных ног путешествующих от ярмарки к ярмарке купцов, второе — от скорости вершения правосудия (так быстро, как пыль падает с ног). Торговые споры в таком суде разрешала группа наиболее уважаемых купцов, а не правитель той земли, на которой проходила ярмарка¹¹.

Автономия *jus mercatorum* получила признание реформаторов последующей эпохи, «которые сохранили эту отрасль как отдельную ветвь права»¹².

С течением времени (по мере развития и упрочения купечества как торгового сословия) торговое право последовательно освобождалось от привязки к публичному. Например, во Франции для регулирования коммерческой деятельности было создано специальное законодательство, наряду с обычным правом возникли общегосударственные королевские указы и ордонансы. Торговые споры решались в особых судах, в частности в конце XVI в. при Карле IX в Париже был создан Королевский торговый суд. В странах северной Европы, Англии и Германии создавались торговые гильдии, которые впоследствии получили право на создание собственных судов, разбирательство в которых происходило по законам гильдии, а не по законам государства¹³.

Lex mercatoria прекратил свое существование в середине XVII в. по мере активизации процесса создания национальных государств с их собственным законодательством. Об этом свидетельствует принятие Торгового ордонанса (*Ordonnance de commerce — Code Savory*) 1673 г.¹⁴ во Франции и французского Морского ордонанса (*Ordonnance touchant la marine*) 1681 г.¹⁵ По всей видимости, другие страны Европы также принимали это или сходное законодательство для регулирования своей торговой политики. Известно, например, что французский Торговый кодекс *Code de commerce*) 1807 г. был также инкорпорирован в законодательство Англии, Ита-

лии, Швейцарии, Бельгии, Голландии, герцогстве Варшавском и городе Данциге¹⁶.

Что касается Англии, то поворотным моментом в истории торгового права в этой стране называют 1756 г., когда лорд Мансфилд — главный судья в Королевском Суде — создал подобие принципов торгового кодекса на основе прецедентов, обычаев и, что весьма интересно, *торгового права других стран*¹⁷. Известно, например, что при вынесении вердикта по делу *Luke v. Lyde*, он цитировал римские Пандекты, *Consulato del Mare*, кодексы Висбю и Олерона, французские Ордонансы, а также работы двух английских и двух иностранных торговых юристов¹⁸.

Появление национального торгового права стало позитивным фактором в развитии международной торговли. Невзирая на то, что средневековый *lex mercatoria* был более международным, реальная защита купцов от обмана, нападения, ограблений и продажи краденного была очень низкой. Кроме того, в силу того, что торговое право создавалось купцами и для купцов и, соответственно, существовало отдельно от других отраслей права, единственной действенной мерой наказания для нарушивших его был остракизм. Совершенно очевидно, что такая мера пресечения не могла заставить пиратов прекратить их рейды, а воров перепродавать украденное.

Итак, основные черты торгового права довестфальской эпохи это:

- транснациональность;
- отражение реальных выработанных веками торговых обычаев;
- выработка и соблюдение самими купцами (гильдиями и корпорациями), а не профессиональными юристами;
- быстрое и неформальное решение споров, гибкое внесение поправок в соответствии с изменением тех или иных реалий¹⁹.

¹ Баскин Ю. Я., Фельдман Д. И. История международного права. М., 1990. С. 18.

² Божцанин А. Г. История международных отношений и дипломатии в древнем мире. М., 1948. С. 52.

³ Баскин Ю. Я., Фельдман Д. И. Указ. соч. С. 33.

⁴ Там же. С. 28.

⁵ Шенцель А. История войн на море. М., 2002. С. 245.

⁶ *Ihering H.* Der Geist des römischen Rechts auf den verschieden Stufen seiner Entwicklung. Berlin, 1929. Vol. 1. § 16. S. 234.

⁷ *Судакова К. Г.* Дуализм итальянского частного права // Правоведение. 2002. № 3 (242). С. 239.

⁸ *Шершеневич Г. Ф.* Торговое право. СПб., 1908. Т. 1. Гл. 1. § 5. <<http://allpravo.ru/library/doc1785p0/instrum1786/item1791.html>>

⁹ Там же. Подробнее см.: *The Political Economy of Merchant Empires* / Ed. by J. de Tracy. Cambridge, 1991.

¹⁰ *Lattes A.* Il diritto commerciale nella legislazione statutaria delle città italiane. Milano, 1884. P. 76.

¹¹ *Day C.* A History of Commerce. 4th edition. London, 1935. P. 65.

¹² Enciclopedia Garzanti del diritto. Milano, 1993. P. 273.

¹³ См.: *Судакова К. Г.* Указ. соч. С. 238–248; *Carus-Wilson F. M.* The Origins and Early Development of the Merchant Adventurers' Organization in London as Shown in Their Own Mediaeval Records // *The Economic History Review*. Vol. 4. № 2 (April 1933). P. 147–176.

¹⁴ Ордонанс 1673 г. состоял из 12 разделов: 1) о торговых учениках; 2) об агентах и маклерах; 3) о коммерческих книгах для купцов и банкиров; 4) о товариществах; 5) о простых и переводных векселях; 6) о про-центах; 7) о личном задержании; 8) о разделе имущества; 9) об отсрочках в исполнении обязательств; 10) о добровольной уступке в пользу кредиторов; 11) о несостоятельности и банкротстве; 12) о консульских (торговых) судах. См.: *Шершеневич Г. Ф.* Очерки по истории кодификации гражданского права. Ч. 1: Франция. Казань, 1897. С. 36.

¹⁵ *Ferri G.* Manuale di diritto commerciale. 7-a ediz. Torino, 1991. P. 6.

¹⁶ *Судакова К. Г.* Указ. соч. С. 240.

¹⁷ *Mitchell W.* An Essay on the Early History of the Law Merchant. N.Y.: reprint edition, 1969. P. 156.

¹⁸ *Scrutton Th. E.* The Elements of Mercantile Law. Clowes & Sons Ltd., 1891. P. 15.

¹⁹ *Baron G.* Do the UNIDROIT Principles of International Commercial Contracts form a new lex mercatoria? Bonn, 1998 <<http://www.cisg.law.pace.edu/cisg/biblio/baron.html>>