

ИСТОРИЯ РАЗВИТИЯ МЕЖАМЕРИКАНСКОГО МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

© 2016 г. Никита Викторович Лукоянов¹

Интеграционные процессы, происходящие в Северной и Южной Америках, приводят к развитию международного частного права (далее – МЧП). Начало этому процессу было положено еще в конце XVIII в. Унификация межамериканского международного частного права знает удачные примеры, например Кодекс Бустаманте и Межамериканская конвенция о праве, применимом к международным контрактам. Основная работа в поступательном развитии этой отрасли права ведется в рамках Организации американских государств и периодически созываемой Межамериканской конференции по международному частному праву. Основными вопросами, рассматриваемыми на последней из них, стали защита прав потребителей и обеспечение исполнения обязательств движимым имуществом. Настоящая статья предлагает обзор развития межамериканского частного права, современные тенденции его развития. Межамериканский опыт гармонизации МЧП является интересным примером взаимодействия современных правовых систем. Результаты взаимодействия данных государств отличаются от европейского МЧП, однако представляют несомненный интерес для цивилистов.

The American integration leads to the development of private international law. The beginning of this process was initiated in the late 18th century. The unification of the Inter-American Private International Law has some good examples, such as the Bustamante Code and the Inter-American Convention on the law applicable to international contracts. The main effort for the progressive development of this branch of law is carried out within the Organization of American States and the Inter-American Specialized Conference on Private International Law. The main issues discussed at the last of them are consumer protection and enforcement of obligations. This article provides an overview of the development of Inter-American Private International Law, modern tendencies of its development. The Inter-American experience in the harmonization of Private International Law is an interesting example of the interaction of modern legal systems. The results of the interaction of these states differ from European Private International Law. However, this example represents a great interest to the civil law investigators.

Ключевые слова: международное частное право, Кодекс Бустаманте, Организация американских государств, Межамериканская конференция по международному частному праву, защита прав потребителей; ценные бумаги; исполнение обязательств, межамериканское международное частное право, унификация, история МЧП.

Key words: Private International Law, Bustamante Code, Organization of American States, Inter-American Specialized Conference on Private International Law, consumer protection, securities, enforcement of obligations, Inter-American Private International Law, unification, history of Private International Law.

В российской доктрине международного частного права корпус проблем по линии региональной унификации призван быть важной частью ее предметной составляющей. Соответственно, обозначена востребованность всестороннего исследования поступательного и самобытного развития международного частного права в рамках Организации американских государств (далее – ОАГ).

Некоторые аспекты процесса унификации МЧП в параметрах ОАГ рассматривались только в трех работах профессора Всероссийской академии внешней торговли Министерства экономического развития Российской Федерации Н.Г. Вилковой: статьях “Межамериканская конвенция о праве, применимом к международным контрактам” и “Региональная унификация коллизионных норм и международные коммерческие контракты”, а также монографии “Договорное право

в международном обороте”. В книге рассмотрены основные вехи регионального развития МЧП с 1928 по 1994 г.

Некоторые межамериканские конвенции по вопросам международного частного права упоминаются в существующих учебниках по МЧП (например, М.М. Богуславский “Международное частное право”), статьях (например, Н.Ю. Ерпылева “Международное коммерческое право: современные тенденции в развитии” 2004 г.), а также на специализированных сайтах по вопросам МЧП (например, Институт международного частного и сравнительного права – коллегия Муранов, Черняков и партнеры).

Поэтому, по нашему мнению, вопрос рассмотрения основных тенденций развития МЧП в рамках ОАГ является актуальным в настоящее время.

История унификации МЧП в Латинской Америке

В конце XVIII в. с образованием независимых государств на территории Американского континента начинается процесс создания политической организации для согласования усилий новых суверенов по созданию единой системы международного права. По мнению венесуэльского исследовате-

¹ Аспирант кафедры международного частного и гражданского права МГИМО (У) МИД России, преподаватель военной кафедры МГИМО (У) МИД России (E-mail: n.lukoyanov@inno.mgimo.ru). Nikita Lukoyanov, post-graduate student of the Department of international private and civil law MSIR (University) of the MFA of Russia, lecturer of military Department, MSIR (University) of the MFA Russia (E-mail: n.lukoyanov@inno.mgimo.ru).

ля А. Гарро, данные попытки предвосхитили европейский опыт унификации МЧП².

Идея единства новых государств методично развивалась С. Боливаром, который в 1821 г. предложил созвать конгресс. По его мнению, в нем должны были участвовать все свободные испано-американские народы для создания конфедерации. Боливар говорил: «Международная ассамблея представляла бы совет в разрешении серьезных конфликтов, была бы местом взаимодействия стран перед лицом общих угроз, добросовестным толкователем публичных договоров и судьей-примирителем в спорах и разногласиях»³. Лидеры других государств поддержали его идею.

Таким образом, уже в начале XIX в. страны приняли решение гармонично развивать систему согласования международных решений, потому что предвидели необходимость защищать свои интересы, удовлетворять нужды своих народов и разрешать споры как частного, так и публичного характера мирным путем. Именно с момента этой инициативы латиноамериканские исследователи и предлагают отсчитывать начало процесса унификации МЧП в Латинской Америке⁴.

Можно сказать, что условия для гармонизации частного права в новых государствах были заложены прежде всего языковой и религиозной идентичностью, географической близостью, общностью традиций и социальных, экономических, а также политических проблем и практической идентичностью правовых систем, в основе которых лежало частное право Испании, заимствовавшее Кодекс Наполеона.

Конгресс, задуманный Боливаром, был созван в 1826 г. в Панаме. В его работе участвовали Великая Колумбия, Мексика, Перу и Объединенные провинции Центральной Америки (Гватемала, Никарагуа и Коста-Рика). Среди 10 тем, стоявших на повестке дня конференции, был и вопрос разработки корпуса международно-правовых норм⁵. Конечно, государства не достигли четких договоренностей, однако процесс унификации был запущен.

До настоящего времени можно выделить четыре этапа в унификации МЧП в Америке. Хотя созыв Панамского конгресса стал предвестником первого этапа, его начало относится к Конгрессу в Лиме (1877–1878 гг.) и заканчивается разработкой Договоров Монтевидео (1888–1889 гг.). Второй этап начинается со времени проведения Первой панамериканской конференции, прошедшей в Вашингтоне (США) в 1889 г., до Шестой конференции, состоявшейся в Гаване (Республика Куба) в 1928 г. Третий этап связан с принятием новых договоров Монтевидео (1939–1940 гг.). Он заканчивается Девятой панамериканской конференцией (Богота, Колумбия, 1948 г.). Четвертый этап начинается с созыва Специализированной межамериканской конференции по МЧП в 1975 г. и длится до настоящего времени. Вкратце рассмотрим основные направления унификационной деятельности в каждый период.

Первый этап. По инициативе Правительства Перу в 1877 г. в Лиме был созван Конгресс юрисконсультов, в работе кото-

рого участвовали представители Аргентины, Боливии, Кубы, Перу, Чили и Эквадора. Представители чилийской стороны хотели создать единый кодекс частного права латиноамериканских государств, однако поменяли свое мнение в рамках переговорного процесса и приступили к созданию документа, который устанавливал бы правила разрешения коллизий национальных законов. По мнению А. Аренаса, председателя конгресса и будущего президента Перу, точкой преткновения стран стало противоречие критериев определения личного статуса физических лиц (*lex nationalis* или *lex domicilii*). В связи с этим Договор об установлении единообразных правил по международному частному праву, включавший положения о статусе физических лиц, браке, наследственных отношениях, юрисдикции судов в отношении уголовных дел, исполнении иностранных судебных решений и легализации документов, был ратифицирован только Перу⁶.

Процесс унификации был продолжен уже в Монтевидео. Идею созыва новой конференции высказал первый профессор международного частного права юридического факультета Монтевидео Г. Рамирес. Исполняя функции министра иностранных дел Уругвая, он предложил своему аргентинскому коллеге К. Коста идею созвать новую конференцию юрисконсультов, которая обсудит вопросы МЧП. По мнению Рамиреса, устранение различий в частном праве на уровне государств сняло бы трудности, стоящие перед частными лицами. На конгрессе были подписаны договоры о международном гражданском праве, международном торговом праве, международном уголовном праве, международном процессуальном праве, праве на литературные произведения, праве на товарные знаки и фирменные наименования, Конвенция о свободных профессиях и Дополнительный протокол.

Второй этап. Первая и Вторая панамериканские конференции закончились подписанием документов по вопросам МЧП, однако они не вступили в силу из-за отсутствия ратификаций. Эти неудачи привели к тому, что на Третьей конференции, проходившей в Рио-де-Жанейро в 1906 г., было принято решение создать Постоянное собрание юрисконсультов, которые разработают два кодекса: международного публичного и международного частного права⁷.

Работа над Кодексом МЧП была закончена только через 12 лет. В 1928 г. на Седьмой панамериканской конференции был принят Кодекс МЧП, получивший свое название по имени главы кубинской делегации А. Санчеса де Бустаманте. Кодекс представляет собой важнейший документ по вопросам МЧП, действующий с некоторыми изменениями до настоящего времени в ряде государств Америки.

Третий этап. Договоры Монтевидео 1939–1940 гг. внесли некоторые коррективы в аналогичные договоры, заключенные на 50 лет раньше. На конференции был также подписан Договор о праве международной перевозки товаров морем.

После Второй мировой войны – в 1948 г. был одобрен устав ОАГ. Статья 105 этого документа устанавливает, что целями одного из органов ОАГ – Межамериканского юридического комитета являются «поступательное развитие и кодификация международного права [...] и изучение возможности унификации национального законодательства государств»⁸.

⁶ Siqueiros J. L. La Codificación del Derecho Internacional Privado en el Continente Americano, Anuario del Departamento de Derecho de la Universidad Iberoamericana. Sección de Previa. 1982. № 14. P. 237.

⁷ См.: ibid. P. 239.

⁸ Carta de la OEA // http://www.oas.org/dil/esp/tratados_A-41_Carta_de_la_Organizacion_de_los_Estados_Americanos.htm

² См.: Garro A. M. Armonización y unificación del derecho privado en América Latina: esfuerzos, tendencias y realidades, Revista de la Facultad de Ciencias Jurídicas y Políticas, n. 8. Caracas, 1992. P. 285.

³ Arrubla H. J. M. y G. Historia de Colombia. Bogotá, 1920. P. 417.

⁴ См.: Sánchez S. C. A. Eficacia de los principios de contratación en el proceso de unificación del Derecho Internacional Privado: comparación entre la unificación jurídica latinoamericana y la integración europea, Revista e-mercatoria, Vol. 11. 2012. № 1. P. 48.

⁵ См.: Artículo II del Tratado de unión, liga y confederación perpetua celebrado en Panamá, 1826.

С 1952 по 1974 гг. в рамках комитета проходила обширная работа, направленная на реформирование Кодекса Бустаманте. Однако эти попытки не увенчались успехом. Комитет в 1961 г. высказал критику отдельных оговорок к кодексу, поддержал позицию, в соответствии с которой личный статус лица определяется по критерию domicilia, а также высказал предложение о созыве Специализированной конференции по МЧП⁹.

Четвертый этап. До настоящего времени было проведено уже шесть конференций. На Первой конференции в 1975 г. была проведена обширная работа по разрешению коллизионных вопросов в отношении ценных бумаг (простых и переводных векселей и чеков). Межамериканская конвенция о коллизии законов в отношении простых и переводных векселей и счетов-фактур (исп. *Convención Interamericana sobre Conflictos de Leyes en Materia de Letras de Cambio, Pagarés y Facturas*) в качестве основного правила выбора применимого права определяет право государства, где возникает обязательство по документу. В случае если по этому праву документ признается недействительным, то применяется право того государства, где должен быть совершен платеж. Если и в этом случае ценная бумага признается недействительной, то может быть применено право страны, где документ был выпущен (*lex emissionis*). В этом случае проявляется принцип "*favour negotii*" – благоприятствования сделке. Порядок, сроки акцепта, платеж и опротестование документов регулируются правом государства, где эти действия осуществляются.

Межамериканская конвенция о коллизии законов в отношении чеков (исп. *Convención Interamericana sobre Conflictos de Leyes en Materia de Cheques*) распространяет на эти документы общие правила определения применимого права в соответствии с Конвенцией о векселях и счетах-фактурах. Однако по месту предъявления чека определяются правила акцепта, кроссирования, перевода прав, протеста и другие особенности оборота чеков. Данные конвенции вступили в силу и были ратифицированы 16 государствами. Результаты регулятивного действия конвенций рассмотрены в отечественной литературе¹⁰. Остановимся подробнее на концептуальных проблемах МЧП в рамках правотворческой работы по его кодификации.

Шестая специализированная конференция прошла в 2002 г. в Вашингтоне, в штаб-квартире ОАГ. На ней были одобрены следующие международные документы: Межамериканский модельный закон об обеспечении движимым имуществом; Единообразный прямой оборотный коносамент для международной перевозки товаров автомобильным транспортом; Единообразный прямой необоротный коносамент для межамериканской перевозки товаров автомобильным транспортом.

Основной документ конференции – Модельный закон. Его целями являются:

увеличение объемов кредитования посредством максимально возможного расширения спектра имущества, которое может выступать в качестве обеспечения выполнения обязательств (ст. 4);

упрощение процедур учреждения обеспечения движимым имуществом и снижение стоимости таких процедур (ст. 5–9);

установление четких критериев предоставления информации о разных типах обеспечения движимым имуществом как механизм для установления очередности удовлетворения требований кредиторов (ст. 10–34);

разработка стандартов для документации и регистрации данного обеспечения (ст. 35–46);

действительность и достаточность обеспечения посредством правил об очередности обращения взыскания на обеспечение (ст. 47–53);

быстрый процесс обращения взыскания на обеспечение для недопущения необоснованных расходов и оказание должной правовой защиты интересов должника (ст. 54–67).

Шестая конференция выявила новое направление в процессе унификации МЧП в рамках ОАГ. Если результатами предыдущих конференций было принятие конвенций, содержащих коллизионные нормы, то Шестая конференция предприняла попытку гармонизации материального права посредством модельного закона, так как имплементация этого документа в национальную правовую систему характеризуется гибкостью.

Качественным отличием документов, принятых в рамках конференции, является отсутствие требования их ратификации государствами-членами ОАГ для трансформации. Исследователи давно отмечали то, что недостатком конвенций, принимаемых в рамках конференции, являлось недостижение консенсуса между государствами по ключевым вопросам. В этом отношении модельный закон дает большее пространство "для маневра": национальный законодатель может учесть существующие правовые нормы и органично вписать положение этого документа в национальное право.

Стоит иметь в виду, что использование первого или второго методов прежде всего должно быть продиктовано сущностью правоотношений, на регулирование которых направлен разрабатываемый документ. Уже сейчас можно сказать, что модельный закон имел успех, потому что он был имплементирован в Перу¹¹, Гватемале¹² и Чили¹³.

Седьмая межамериканская конференция по МЧП

Генеральная Ассамблея ОАГ в 2003 г. созвала Седьмую конференцию. Постоянный совет был уполномочен на проведение консультаций с государствами-членами ОАГ относительно возможных тем предстоящей конференции. Делегации Бразилии, Канады, Мексики, Перу, Сальвадора, США и Уругвая предложили следующие пункты повестки дня: электронная торговля; защита прав потребителя; миграционные потоки; внедоговорная гражданская ответственность; международные перевозки; транснациональная несостоятельность; защита несовершеннолетних лиц.

Хотя государства представили восемь тем, а также изучили другие возможные варианты, предложенные Шестой конференцией и Межамериканским юридическим комите-

⁹ См.: Informe Anual del Comité Jurídico Interamericano de 2006. Consideración sobre la codificación y uniformización del Derecho Internacional en las Américas. P. 84.

¹⁰ См.: Вилкова Н. Г. Договорное право в международном обороте. М., 2004. С. 89.

¹¹ См.: Ley de Garantía Mobiliaria de Perú № 28699. De mayo de 2006.

¹² См.: Ley de Garantías Mobiliarias de Guatemala aprobada por el Congreso.

¹³ См.: Ley de Mercado de Capitales II (MKII) de Chile, Ley № 20.190 fue publicada en el Diario Oficial el 5 de junio de 2007.

том, они остановили свой выбор на двух из них: защита прав потребителя и электронные реестры. Генеральная ассамблея ОАГ одобрила данный выбор резолюцией AG/RES2065 в следующем виде:

Тема 1. Защита потребителя – применимое право, юрисдикция, денежная реституция (конвенции и модельные законы);

Тема 2. Обеспечение движимым имуществом: включение в Межамериканский модельный закон об обеспечении движимым имуществом положений, касающихся электронных реестров.

Особенностью Седьмой конференции является то, что она проходит в два этапа, один из которых был завершен в 2009 г.

По второму вопросу повестки дня правительства Канады, Мексики и США представили общий проект модельного регламента электронного реестра обеспечения движимым имуществом. Проект был формально представлен Постоянному совету в марте 2009 г. и изучен Комиссией по юридическим и политическим вопросам в апреле 2009 г. Постоянный совет предварительно одобрил проект регламента и созвал первую сессию Седьмой специализированной конференции для принятия данного документа. Регламент был принят 9 октября 2009 г. Он направлен на решение вопросов единообразия электронных реестров обеспечения.

Вторая часть конференции проводилась в рамках работы специальной группы. Она провела пять встреч в режиме телеконференции и две очные встречи. В ежегодных докладах Межамериканского юридического комитета публикуется отчет о ходе переговоров. Делегации Бразилии, Аргентины и Парагвая предложили для обсуждения рабочий документ “Межамериканская конвенция о праве, применимом к некоторым потребительским договорам и отношениям”; делегация США представила рабочий документ “Модельный закон о механизмах денежной реституции потребителям”; а делегация Канады внесла доклад “О юрисдикции и защите потребителя в электронной торговле”.

Работа по подготовке второй сессии конференции ведется в направлении разработки как конвенции, так и модельного закона: предполагается, что конвенция создаст систему определения права в спорах с потребителем, в то время как закон дополнит указанный механизм институтом денежной реституции в том случае, если в споре не может быть найдено более эффективное средство защиты прав потребителя.

Проект конвенции содержит определение понятия “потребитель”, нормы об установлении права, применимого к таким договорам (право места жительства потребителя или право иного государства, если оно более благоприятно для потребителя), устанавливает виды договоров (особенно договоров, заключенных посредством использования электронных систем). Конвенция также включает отдельные

положения в отношении договоров о предоставлении туристических услуг и договора о праве проживания в течение определенного времени (исп. *contratos de tiempo compartido*, англ. *timeshare contract*).

Проект модельного закона направлен на восстановление экономических прав потребителей. Предложение США обеспечивает несколько возможностей для получения реституции пострадавшим потребителям, включая использование судебных механизмов (например, судов по спорам с малой ценой иска), административное разрешение споров по требованиям потребителей и возможность возбуждения коллективных исков в защиту прав потребителей государственными органами или ассоциациями по защите прав потребителей.

По нашему мнению, процесс унификации МЧП в рамках ОАГ достиг значительных успехов. Продолжать эту работу показательно значимо для всех стран-членов ОАГ, которые последовательно осуществляют курс по направлению сближения своих правовых систем, а впоследствии и интеграции.

Конференция о будущем межамериканской кодификации МЧП, которая прошла в г. Кордоба (Аргентина) в 2003 г., в отчете о своей работе подчеркнула: “именно эксперты, судьи и адвокаты американских стран должны отражать и принимать решения о развитии законодательства в области МЧП”¹⁴. Ряд государств-членов ОАГ играют важную роль в области развития межамериканского МЧП (Аргентина, Венесуэла, Мексика, Уругвай, США). Включенность таких стран, как, например, Бразилия и Парагвай, обеспечивает в свою очередь собственный вклад в этот процесс.

Государства – члены ОАГ призваны продолжать вести работу в рамках Специализированной конференции, которая служит для модернизации системы МЧП и поиска точек соприкосновения в разных областях МЧП. Помимо того, структуры ОАГ и рабочие группы конференции призваны последовательно изыскивать новые подходы по взаимодействию (одним из таких подходов является разработка модельных законов) и продолжать развивать уже проверенные методы (принятие международных договоров).

До настоящего момента в рамках специализированной конференции было разработано 53 документа, депонированных в Секретариате ОАГ и подлежащих ратификации государствами-членами¹⁵. Однако страны не останавливаются на достигнутом и ведут плодотворную работу по дальнейшему развитию МЧП.

¹⁴ Arroyo F.D.P. Derecho internacional privado interamericano: evolución y perspectivas. Argentina, 2004. P. 107.

¹⁵ См.: http://www.oas.org/DIL/treaties_signatories_ratifications_year_text.htm