**Екатеринбург 2000**

**Российская государственная библиотека, год (электронный текст).**





МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ УРАЛЬСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ АКАДЕМИЯ

I

***БУБЛИК***

***Владимир Александрович***

На правах рукописи



ПУБЛИЧНО- И ЧАСТНОПРАВОВЫЕ НАЧАЛА
В ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОМ РЕГУЛИРОВАНИИ
ВНЕШНЕЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

**Специальность 12.00.03 -
гражданское и семейное право;
международное частное право;
гражданский процесс**

**Научный консультант —
доктор юридических наук профессор
В. С. Белых**

**ДИССЕРТАЦИЯ
*на соискание ученой степени
доктора юридических наук***

\*



Екатеринбург 2000

*!* ***tc1***

*,* !

*cud*

СОДЕРЖАНИЕ

*Ш*

\*

і

\*

[Введение З](#bookmark0)

Глава І. Координация частного и публичного в гражданском праве ... 19

[(§ 1. Частные и публичные интересы 19](#bookmark4)

§ 2. Формы соотношения частного и публичного в гражланско- 1 правовом регулировании 57

[Глава II. Понятие внешнеэкономической деятельности 89](#bookmark9)

[§ 1. Государственная монополия — публичное начало органи­зации внешнеэкономической сферы . 89](#bookmark8)

[§ 2. Природа внешнеэкономической деятельности 98](#bookmark7)

[§ 3. Внешнеэкономическое правоотношение 112](#bookmark10)

Глава III. Внешнеэкономический договор как форма оптимизации публичного и частного во внешнеэкономической сфере 123

§ 1. Публичные и частные причины легализации понятия

«внешнеэкономический договор» 1 23

[§ 2. Признаки внешнеэкономического договора 129](#bookmark12)

[Глава IV. Частные и публичные начала в содержании статуса субъектов внешнеэкономических правоотношений 163](#bookmark14)

[§ 1. Участники внешнеэкономической деятельности 163](#bookmark15)

[§ 2. Внешнеэкономический статус публичных образований 177](#bookmark16)

[Глава V. Правовое регулирование внешнеэкономической инвестиционной деятельности 202](#bookmark18)

§ 1. Общая характеристика режима правового регулирования

иностранных инвестиций в Российской Федерации 202

§ 2. Гражданско-правовые проблемы совершенствования тер­миносистемы инвестиционного законодательства 208

[§ 3. Правовое регулирование ввоза иностранного производ­ственного капитала 230](#bookmark21)

[Глава VI. Публично- и частноправовое регулирование в сфере внешней торговли 258](#bookmark23)

[§ 1. Публичный интерес и особенности заключения внешне­торговых соглашений 258](#bookmark24)

[§ 2. Содержание внешнеторговой сделки: публично- и частно­правовое регулирование 272](#bookmark25)

§ 3. Форс-мажор во внешней торговле: современное значение.... 292 § 4. Проблемы валютного регулирования во внешней торговле... 299

[Заключение 324](#bookmark29)

Библиография....'. 330

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

1. В России в основном завершено перераспределение собст­венности и заканчивается первоначальное накопление капитала со свойственными ему полулегальными и откровенно криминальными методами организации хозяйствования. В результате коренным образом изменился менталитет участников гражданского оборота в плане их заинтересованности в цивилизованной коммерческой деятельности: «одним из самых важных достижений является то, что правовое сознание начинает овладевать массами. Это — утверж­дение права как идеи»[[1]](#footnote-1) [[2]](#footnote-2).

Принятие нового Гражданского кодекса, воплощающего част­ноправовую идеологию регулирования гражданского оборота, явля­ется наиболее крупным достижением в законодательстве за всю историю нашего Отечества^, сопоставимым с другими этапами ста­новления и развития дореволюционной российской цивилистики. А введение в действие части второй ГК РФ, безусловно, следует признать главным в формировании нового российского экономи­ческого законодательства[[3]](#footnote-3) [[4]](#footnote-4). В области частного права законодатель отказался от попыток фрагментарного (косметического) обновления законодательства и, по сути, в кратчайшие сроки создал основы нового гражданского права и законодательства, адаптированные к рыночным условиям. «Гражданский кодекс является первым сис­темным актом, который заменяет административно-правовое регу­лирование в сфере экономики гражданско-правовым регулировани­ем»2. В свою очередь, критическая масса изменений в российском гражданском материальном и арбитражном процессуальном зако­нодательстве возвратила частноправовую форму товарно-денеж­ным отношениям, обусловив новую мотивацию российских пред­принимателей: «открылась сфера для регулирования отношений граждан и юридических лиц на основе общепризнанных в мире принципов частного права: независимости и автономии личности, признания и защиты частной собственности, свободы договора»[[5]](#footnote-5).

Новый АПК РФ создал необходимые адаптированные к условиям рынка процессуально-правовые основы хозяйственного оборота. Способы разрешения предпринимательских конфликтов стали официальными: «Чаще и больше применяются нормальные, законные, цивилизованные способы разрешения споров, а не подпольные, криминального характера». В отличие от судов общей юрисдикции арбитражные суды соблюдают процессуальную дис­циплину, вынося квалифицированные решения по хозяйственным

спорам в установленные законом сроки\*. Сужение обязательности соблюдения претензионно-искового порядка упростило процедуру разрешения хозяйственных споров; снизились размеры судебных расходов; практически реализовано конституционное право хозяй­ствующих субъектов на судебную защиту вне зависимости от имущественного положения истца. Законодательные акты об ис­полнительном производстве снизили остроту проблемы обязатель­ности решений судов, создав нормативно-правовую базу констру­ирования практического механизма восстановления нарушенных прав. Важнейшим фактором, повышающим практическую роль гражданского права, стало дальнейшее развитие гражданской юрисдикции — организационное совершенствование российской су­дебно-хозяйственной системы (формирование окружных федераль­ных арбитражных судов и передача им кассационных функций, приблизившие правоприменение к своим «потребителям»),

1. В оценках роли новейшего гражданского права России столк­нулись диаметральные мировоззрения. Одни авторы, активно крити­кующие концепцию хозяйственного права, полагают, что в России создан кодифицированный акт, отвечающий мировым стандартам. Другие исследователи, отмечая недостаточность принятия законов для «снятия» социально-экономических проблем[[6]](#footnote-6) [[7]](#footnote-7) и констатируя, что «в последние годы появилась тенденция идеализации возмож­ностей права, своеобразная "юридическая эйфория”, в основе которой лежит предположение, что принятие множества законов

сможет быстро изменить нашу действительность», опасаются, что «надежды на “правовую революцию сверху” могут оказаться бесплодными»[[8]](#footnote-8). Третьи утверждают, что обновление гражданского права отрицательно сказывается на безопасности коммерческой деятельности в условиях общей дезорганизации, когда прежняя иерархия нарушена, а новая не установлена[[9]](#footnote-9). Негативно-крайнюю позицию в оценке современной роли гражданского права занял Ю. К. Толстой, утверждающий, что «представления о всесилии гражданского законодательства во многом иллюзорны... При про­должающемся спаде производства,... разрушении единого экономи­ческого пространства, полном расстройстве кредитно-финансового механизма... уповать на то, что с помощью обновленного граждан­ского законодательства, каким бы совершенным оно ни было, удастся ощутимо поправить дело, по меньшей мере наивно»[[10]](#footnote-10).

1. Яковлев В. Ф. Утверждение в обществе права как идеи — есть величайшее достижение // Юридический мир. 1997. М° 6—7. [↑](#footnote-ref-1)
2. Алексеев С. С. Гражданский кодекс. Заметки йз истории подготовки проекта. Замечания о содержании Кодекса, его значении и судьбе // Сборник памяти С. А. Хохлова. М., 1998. С. 35. [↑](#footnote-ref-2)
3. Якушев 5. С. Гражданский кодекс России (часть вторая) — продол­жение формирования рыночного законодательства... С. 13. [↑](#footnote-ref-3)
4. Яковлев В. Ф. О некоторых вопросах применения части первой Гражданского кодекса арбитражными судами // Вести. Высшего Арбит­ражного Суда РФ. 1995. № 5. С. 88. [↑](#footnote-ref-4)
5. Программа «Становление и развитие частного права в России»: утверждена указом Президента РФ от 7 июля 1994 г. № 1473. [↑](#footnote-ref-5)
6. См. соответствующую статистику: Яковлев В. Ф. Задачи арбитраж­ных судов — обеспечить судебную защиту участников гражданско-право­вых отношений // Вестн. Высшего Арбитражного Суда РФ. 1998. № 11. С. 101; Основные показатели работы арбитражных судов РФ в 1997—98 гг. // Вестн. Высшего Арбитражного Суда РФ. 1999. 34% 3. [↑](#footnote-ref-6)
7. Ярков В. В. Судебная власть в механизме защиты личности // Со­ветское законодательство и правовая защищенность личности: Межвуз. сб. научн. трудов. Свердловск, 1991. С. 57. [↑](#footnote-ref-7)
8. Ярков В. В, Влияние реформы частного права на развитие системы и форм гражданской юрисдикции // Теоретические и прикладные пробле­мы реформы гражданской юрисдикции: Межвуз. сб. науч. трудов. Екате­ринбург. 1998. С, 65. [↑](#footnote-ref-8)
9. Белканое Е. А. Аномия правосознания и безопасность предпринима­тельства // Юрид. вести. 1997. № 15. С. 43. [↑](#footnote-ref-9)
10. Толстой Ю. К. На путях кодификаций гражданского законодательст­ва // Правоведение. 1994. 3. С. 23 [↑](#footnote-ref-10)