

**МОСКОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ИМ. М.В. ЛОМОНОСОВА
КАФЕДРА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА ЮРИДИЧЕСКОГО ФАКУЛЬТЕТА**

ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ ЦЕНТР ЧАСТНОГО ПРАВА



СТАТУТ

СЕРИЯ «НОВЫЕ ИМЕНА»

Основана в 2000 году

Редакционная коллегия серии

Председатели редакционной коллегии:

д.ю.н., профессор А.Л. МАКОВСКИЙ
д.ю.н., профессор Е.А. СУХАНОВ

Редакционная коллегия:

д.ю.н., профессор М.И. БРАГИНСКИЙ
д.ю.н., профессор В.В. ВИТРЯНСКИЙ
Государственный советник юстиции 3-го класса
С.А. ГЕРАСИМЕНКО
д.ю.н., профессор В.А. ДОЗОРЦЕВ
к.ю.н., доцент В.С. ЕМ
д.ю.н. П.В. КРАШЕНИННИКОВ
д.ю.н. Л.А. НОВОСЕЛОВА
д.ю.н., профессор А.Е. ШЕРСТОБИТОВ

Исполнительный секретарь редакционной коллегии серии
А.Г. ДОЛГОВ

Текущее научное руководство подготовкой серии осуществляет
к.ю.н., доцент В.С. ЕМ



Книга 4

А. В. Асосков

**ПРАВОВЫЕ ФОРМЫ УЧАСТИЯ
ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ
В МЕЖДУНАРОДНОМ
КОММЕРЧЕСКОМ ОБОРОТЕ**

БИБЛИОТЕКА
ЧАСТНОГО ПРАВА



СТАТУТ
МОСКВА 2003

УДК 341
ББК 67.412
А 90

Рекомендовано к изданию кафедрой гражданского права
юридического факультета МГУ им. М.В. Ломоносова
(протокол заседания от 26 июня 2002 г. № 23)

Рецензент – к.ю.н. Д.А. Узойкин

Асосков А.В.

А 90 **Правовые формы участия юридических лиц в международном коммерческом обороте.** – М.: «Статут», 2003. – 349 с. – (Новые имена).

ISBN 5-8354-0133-7 (в пер.)

Четвертая книга серии «Новые имена» посвящена комплексному исследованию правового статуса юридических лиц в современном международном коммерческом обороте. Подробно анализируются такие вопросы, как личный закон и национальность юридических лиц, правовые режимы деятельности иностранных юридических лиц, национальные законодательства об иностранных инвестициях, инвестиционные соглашения (в том числе соглашения о разделе продукции), международная унификация стандартов обращения с иностранными инвестициями, правовое регулирование групп коммерческих организаций (транснациональных компаний).

Книга адресована научным работникам, преподавателям юридических вузов, аспирантам, студентам, предпринимателям, участвующим в международном торговом обороте, а также всем читателям, интересующимся вопросами международного частного права и статуса юридических лиц.

УДК 341
ББК 67.412

Автор книги *Антон Владимирович Асосков* – кандидат юридических наук, магистр частного права.

ISBN 5-8354-0133-7

© А.В. Асосков, 2003
© И.С. Зыкин, вступ. сл., 2003
© «Статут», редподготовка, оформление, 2003

ВСТУПИТЕЛЬНОЕ СЛОВО

Предлагаемая читателю книга кандидата юридических наук А.В. Асокова посвящена исследованию сложных и практически важных проблем.

В условиях углубляющегося международного хозяйственного взаимодействия вопросы надлежащего определения статуса российских организаций, действующих на территории зарубежных государств, и иностранных юридических лиц, осуществляющих деятельность в России, являются весьма актуальными. В свете кардинального изменения экономических условий в нашей стране, реформы российского международного частного права, необходимости осмысления вновь накопленного международного опыта, возникновения целого комплекса новых задач данная проблематика, безусловно, нуждается в углубленном анализе. Выход в свет монографии А.В. Асокова является своевременным ответом на указанную потребность.

Автору, как представляется, удалось найти свой угол зрения в освещении избранной темы, а именно исследовать правовое положение соответствующих юридических лиц через призму методов регулирования в международном частном праве. Такой подход обладает достаточной новизной. Он также способствовал обеспечению комплексности исследования.

Книга обращает на себя внимание широтой охвата проблем, емкостью изложения. В ней затронуты в том числе такие важные вопросы, как содержание понятий «личный статус» и «национальность» юридического лица и соотношение между ними, критерии определения личного статуса юридического лица, предметное содержание так называемого права иностранцев, проблемы признания юридических лиц иностранными государствами и перенесения места нахождения юридического лица на территорию другой страны. Раскрывается содержание правовых режимов, определяющих порядок деятельности иностранных юридических лиц, а именно режимов недискриминации и наибольшего благоприятствования, национального и преференциального режимов. На основе большого материала рассмотрены проблемы международной и внутригосударственной правосубъектности международных организаций, существующий опыт регулирования статуса коммерческих организаций в рамках Содружества Независимых Государств, Европейского союза, других интеграционных объединений.

Заслуживает отдельного упоминания сделанный в работе акцент на актуальные и практически важные проблемы правового регулирования

Вступительное слово

групп коммерческих организаций, действующих на территории ряда стран (транснациональных компаний – ТНК), с анализом самого понятия ТНК, их видов, попыток регулирования ТНК в рамках ООН, Европейского союза, Андской группы, СНГ, а также в праве отдельных государств (ФРГ, Франции, Великобритании, США, России).

Практический интерес представляет также рассмотрение автором национального законодательства об иностранных инвестициях, международных договоров о поощрении и взаимной защите капиталовложений, инвестиционных соглашений между государствами и инвесторами из-за рубежа.

Нельзя не сказать несколько слов о самом авторе книги. А.В. Асоков в 1998 г. с отличием закончил юридический факультет Московского государственного университета им. М.В. Ломоносова, а затем Российскую школу частного права Исследовательского центра частного права при Президенте РФ (диплом магистра частного права с отличием). В 2001 г. после окончания аспирантуры по кафедре гражданского права юридического факультета МГУ им была успешно защищена диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук. В настоящее время он продолжает трудиться на указанной кафедре. Это достойный представитель нового поколения российских исследователей, соединяющий глубину эрудиции со свежестью взгляда, нестандартностью подхода.

Предлагаемая читателю работа, имея в основе кандидатскую диссертацию автора, представляет собой дальнейшее развитие избранной темы, вобрала в себя актуальный и обширный материал.

По содержанию и характеру освещения затронутых в ней проблем книга представляет интерес не только для научных работников, преподавателей, но и для юристов-практиков.

Доктор юридических наук, профессор *И.С. Зыкин*,
заместитель председателя Международного коммерческого
арбитражного суда при Торгово-промышленной палате РФ

«Но когда спорам нет конца, когда мучительно и безнадежно ищут решения, когда доктрина, да и законодатель доходят до сознания безысходности, возлагая на практику решение каждого отдельного случая и т.п., тогда нужно призадуматься, не является ли это показателем невозможности найти надлежащее решение этим путем, не заложен ли, следовательно, порок в выбранном приеме регулирования?»

(Корецкий В.М. Очерки международного хозяйственного права. Вып. 1. Харьков, 1928. С. 77).

ПРЕДИСЛОВИЕ

Настоящая работа посвящена комплексному исследованию правового статуса юридических лиц в современном мире, для которого территориальные границы уже не имеют столь большого значения. Новые экономические реалии привели к существенной трансформации классического института юридического лица, превратившегося в универсальный инструмент участия иностранных субъектов в хозяйственной жизни зарубежных стран. Конструкция юридического лица сегодня все чаще используется для организации обособленных экономических производств, полностью подконтрольных одному субъекту. На первый план при этом выходит функция ограничения предпринимательского риска размерами имущества, вложенного в его капитал. В результате юридическое лицо, которое традиционно рассматривается как самостоятельный субъект права, в огромном числе случаев перестает быть экономически самостоятельным субъектом, опосредуя использование единой массы капитала для различных экономических целей.

Важнейшим фактором хозяйственной жизни становятся группы юридических лиц, подчиняющие себе целые отрасли экономики в различных странах. Данное явление получило название «многонациональные (транснациональные) компании». При этом если с экономической точки зрения они представляют собой единое целое, то право признает за каждым юридическим лицом, входящим в структуру группы, юридическую самостоятельность. Такое оформление экономических реалий правовым регулированием порождает большое число проблем, требующих скорейшего решения.

На страницах этой книги мы постарались предложить свое видение поставленных вопросов. Естественно, их решение было бы невозможно без исследования большого массива международных документов, национального законодательства, судебной и арбитражной практики, доктринальных источников. Преподаватели юридических дисциплин, аспиранты и студенты вузов найдут для себя обширный учебный материал, большая часть которого ранее не была доступна на русском языке. Одновременно практические работники (юристы, практикующие в области международного частного права, лица, занимающиеся нормотворческой работой, предприниматели, планирующие свою коммерческую деятельность на территории зарубежных стран) смогут познакомиться с основными документами, затрагивающими частноправовой статус юридических лиц, действующих на территории иностранных государств. Кроме того, хочется надеяться, что научным работникам будет интересен ряд доктринальных положений и теоретических выводов, сделанных на базе исследования работ отечественных и зарубежных авторов.

Особый акцент сделан нами на вопросы, которые имеют важное практическое значение на сегодняшний день, – состояние правового регулирования на уровне Содружества Независимых Государств и других интеграционных объединений в его составе, а также проблему групп компаний (так называемых транснациональных корпораций).

Последнее по времени объемное исследование на русском языке, специально посвященное специфике правового регулирования юридических лиц средствами международного частного права, датировано 1915 г. и принадлежит перу известного дореволюционного коллизниста М.И. Бруна (*Брун М.И.* Юридические лица в международном частном праве. Пг., 1915. – Книга 1: О личном статуте юридического лица; Книга 2: О субъектности и праве на судебную защиту; Книга 3: Фикция или реальность). Однако в силу преобладавшего в тот период узкого понимания предмета международного частного права работа М.И. Бруна касается исключительно коллизонного метода, а также некоторых вопросов правовой сущности юридического лица и процессуальных средств защиты.

С тех пор подходы к понятию и сфере применения международного частного права существенно изменились, поэтому в настоящей работе особое место занимают вопросы, связанные с принятием государствами так называемого законодательства об иностранных инвестициях, а также имеющимися попытками унификации на всемирном и региональном уровне правового регулирования юридических лиц, действующих на территории иностранных государств. Более того, сама последовательность изложения материала основана на различиях методов правового регулирования международного частного права (коллизонный ме-

тод, метод прямого внутринационального регулирования, метод унифицированного материально-правового регулирования)¹.

Содержание настоящей книги в значительной степени базируется на кандидатской диссертации, защищенной нами в 2001 г., а также на одноименном курсе лекций, прочитанном нами для специализирующихся по гражданско-правовому направлению студентов юридического факультета Московского государственного университета им. М.В. Ломоносова.

Безмерную благодарность автор выражает коллективам тех учебных заведений, в которых ему посчастливилось познавать существо цивилистической науки и без которых написание настоящей работы было бы просто невозможно: кафедре гражданского права юридического факультета Московского государственного университета им. М.В. Ломоносова (в особенности своему научному руководителю профессору, доктору юридических наук Евгению Алексеевичу Суханову и своему первому учителю – ныне покойному – профессору Николаю Ивановичу Коваленко) и Российской школе частного права Исследовательского центра частного права при Президенте РФ (в особенности профессору, доктору юридических наук Александру Львовичу Маковскому и начальнику отдела сравнительного и международного частного права, кандидату юридических наук Алексею Николаевичу Жильцову).

8 июля 2002 г.

Кандидат юридических наук,
магистр частного права
А.В. Асосков

¹ Специальной оговорки требует употребление понятия «метод правового регулирования» применительно к коллизионному и материально-правовому регулированию в международном частном праве. Дело в том, что в доктрине была высказана имеющая под собой достаточно серьезные основания позиция, в соответствии с которой основным методом регулирования отношений в сфере международного частного права является гражданско-правовой метод (обладающий, правда, значительной спецификой, обусловленной наличием иностранного элемента), а коллизионный и материально-правовой методы на самом деле – юридико-технические приемы, выражающие связь регулируемых отношений с различными правовыми источниками. Однако данное словоупотребление является настолько устоявшимся, что мы считаем возможным употреблять названный термин, учитывая вместе с тем его недостаточную точность.

ВВЕДЕНИЕ

Начать рассмотрение той роли, которую играет институт юридического лица в правовом регулировании современного интернационального бизнеса, будет удобнее с простого и вполне тривиального примера. Предположим, что в одной из стран мира существует некая компания, которая занимается производством и продажей компьютеров. Компания имеет свое фирменное наименование, зарегистрированный товарный знак, исключительные права на ряд компьютерных программ, а также ноу-хау, относящиеся к процессу производства компьютеров и их комплектующих. Данная компания была учреждена как юридическое лицо в соответствии с законами этой страны, ее учредителями являются физические лица – граждане одной и той же страны. Первоначально наша компания работала исключительно на внутреннем рынке своего государства, продавая производимые компьютеры посредникам и конечным потребителям из того же государства.

Вплоть до данного момента складывающиеся отношения не имеют иностранного элемента и не затрагивают правовые системы иностранных государств, поэтому они находятся вне поля зрения международного частного права. Однако предположим, что дела нашей компании пошли в гору и ей стало тесно на местном рынке. Появилась потребность в расширении рынков сбыта и продаже компьютеров иностранным пользователям. Думаю, что читатель согласится с тем, что обрисованная ситуация является вполне типичной.

Какие же экономические возможности по выходу на внешние рынки имеет наша компания и какими правовыми средствами будут регулироваться возникающие отношения?

Наиболее простой формой, преобладавшей вплоть до второй половины XX в., является обычный экспорт готовой продукции в зарубежные страны. Данная экономическая операция, как правило, будет опосредоваться заключением договора международной купли-продажи между нашей компанией и иностранным покупателем. Некоторым усложнением данной схемы является привлечение к сбыту продукции иностранного посредника путем заключения с ним договоров поручения, комиссии, агентских соглашений.

Описанная форма выхода на зарубежный рынок имеет целый ряд недостатков. Наша компания будет нести большие расходы в связи с транспортировкой готовой продукции, ее страхованием в пути, прохож-