

РОССИЙСКО-АРМЯНСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

АРУТЮНЯН САТЕНИК ЕГИШЕЕВНА

ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ НОРМ LEX MERCATORIA
В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – Частное право (гражданское, торговое (коммерческое), международное частное, семейное, трудовое право, право социального обеспечения)

ЕРЕВАН – 2018

ՀԱՅ-ՌՈՒՍԱԿԱՆ ՀԱՄԱԼՍԱՐԱՆ

ՀԱՐՈՒԹՅՈՒՆՅԱՆ ՍԱԹԵՆԻԿ ԵՂԻՇԵԻ

ՄԻՋԱԶԳԱՅԻՆ ՄԱՍՆԱՎՈՐ ԻՐԱՎՈՒՆՔՈՒՄ LEX MERCATORIA ՆՈՐՄԵՐԻ
ԿԻՐԱՌՄԱՆ ՀԻՄՆԱԽՆԴԻՐՆԵՐԸ

ԺԲ.00.03 - Մասնավոր իրավունք (քաղաքացիական, առևտրային (կոմերցիոն),
միջազգային մասնավոր, ընտանեկան, աշխատանքային, սոցիալական
ապահովության իրավունք) մասնագիտությամբ իրավաբանական
գիտությունների թեկնածուի գիտական աստիճանի հայցման ատենախոսության

ՍԵՂՄԱԳԻՐ

ԵՐԵՎԱՆ - 2018

Тема диссертации утверждена в Ереванском университете «ГЛАДЗОР»

Научный руководитель: доктор юридических наук, доцент
А. Ю. Мкртумян

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, профессор
Н. В. Козлова
кандидат юридических наук
К. М. Оганесян

Ведущая организация: **Институт философии, социологии и права НАН РА**

Защита состоится 20-ого июля 2018 года в 16⁰⁰ часов на заседании специализированного совета 063 по Юриспруденции ВАК РА при Российско-Армянском университете (0051, г. Ереван, ул. Овсепя Эмина 123).

С диссертацией можно ознакомиться в читальном зале научных работников библиотеки Российско-Армянского университета.

Автореферат разослан 19-ого июня 2018 года.

Ученый секретарь специализированного совета,
кандидат юридических наук



Дж. А. Айрапетян

Ատենախոսության թեման հաստատվել է Երևանի «ԳԼԱԶՈՐ» համալսարանում

Գիտական ղեկավար՝ իրավաբանական գիտությունների դոկտոր, դոցենտ **Ա. Յու. Սկրտունյան**


Պաշտոնական ընդդիմախոսներ՝ իրավաբանական գիտությունների դոկտոր, պրոֆեսոր **Ն. Վ. Կոզլովա**
իրավաբանական գիտությունների թեկնածու **Կ. Մ. Հովհաննիսյան**

Առաջատար կազմակերպություն՝ **ՀՀ ԳԱԱ փիլիսոփայության, սոցիոլոգիայի և իրավունքի ինստիտուտ**

Ատենախոսության պաշտպանությունը կայանալու է 2018 թվականի հուլիսի 20-ին՝ ժամը 16:00-ին, Հայ-Ռուսական համալսարանում գործող ՀՀ ԲՈԿ-ի Իրավագիտության 063 մասնագիտական խորհրդի նիստում (0051, ք. Երևան, Հովսեփ Էմինի 123):

Ատենախոսությանը կարելի է ծանոթանալ Հայ-Ռուսական համալսարանի գրադարանի գիտաշխատողների ընթերցասրահում:

Սեղմագիրն առաքված է 2018 թվականի հունիսի 19-ին:

Մասնագիտական խորհրդի գիտական քարտուղար,
իրավաբանական գիտությունների թեկնածու  **Ջ. Հ. Հայրապետյան**

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ДИССЕРТАЦИИ

Актуальность темы исследования. Прошрое столетие охарактеризовало себя как столетие активного развития международных экономических отношений и интенсивного процесса глобализации и интернационализации экономического сотрудничества. С усложнением международных экономических связей и с расширением «торговых» границ рост и объем международной торговли увеличился в несколько раз.

На современном этапе становления глобального гражданского общества возникает целый ряд проблем, связанный именно с тем, что механизмы и методы правового регулирования качественно новой мировой экономики неадекватны. Национальные законодательства на сегодняшний день не успевают быстро совершенствоваться из-за жесткого формализованного порядка. Кроме того, национальное законодательство, по большей части, призвано регулировать отношения «внутреннего характера», и положения, регулирующие международные частноправовые отношения в Армении, не подвергались изменениям с даты принятия Гражданского кодекса (далее также ГК) Республики Армения. Состояние действующего армянского законодательства в части регулирования международных торговых отношений неприемлемо, т.к. должно соответствовать реальным экономическим отношениям.

В связи с этим на сегодняшний день наблюдается некая тенденция отказа от коллизийного способа регулирования международных торговых отношений. По нашему мнению, этому способствуют некоторые причины:

- неопределенность, вызванная наличием множества национальных законов, любой из которых может быть применен;
- серьезные различия правового регулирования одного и того же вопроса между правовыми порядками различных стран;
- наличие различных юридических квалификаций в правовых порядках различных стран;
- доказывание иностранного права занимает много времени и денежных средств;
- существующий правовой режим является неадекватным по отношению к быстроразвивающимся международным экономическим отношениям;
- применение объектов гармонизации обеспечивает нейтральность для обеих сторон, когда ни один из субъектов не может полагаться на свое законодательство;

Для преодоления указанных проблем увеличилось число унифицированных обязательных норм права на международном уровне и, конечно же, норм рекомендательного характера (soft law). Одним из таких наиболее удобных документов для достижения единообразия регулирования международных торговых отношений являются международные договоры, которые устанавливают унифицированные нормы. Однако, следует отметить, что данный вид норм обладает многими недостатками, среди которых: многие международные договоры действуют для ограниченного числа государств, многие из них не вступают в силу, долгий, дорогой и формализованный

процесс ратификации со стороны государств, наблюдается также фрагментность международных договоров, т.е. часто отсутствует комплексный подход в создании единообразных норм. И как следствие вышесказанных причин до сих пор остаются неразрешенными проблемы обеспечения единообразного толкования и единообразного применения торгового права.¹

Для решения указанных проблем субъекты международных торговых отношений, стремясь к независимому регулированию своих отношений и руководствуясь практическими целями, начали поиск новых альтернативных коллизионному способу средств правового регулирования международных экономических отношений. В результате данного процесса была сформирована концепция «транснационального коммерческого права». Данная разработка стала возможной благодаря возрождению концепции *lex mercatoria*.

Сущность теории *lex mercatoria* заключается в том, что на сегодняшний день существует некая определенная совокупность норм, регулирующих исключительно международные коммерческие отношения, которая сама по себе автономна как от международного публичного права, так и от правовых систем государств, основанная на методе материально-правового регулирования вместо коллизионного. Данные нормы разрабатываются так называемым торговым или бизнес - сообществом, а также специальными международными организациями.

В профессиональных юридических кругах развязались научные дискуссии относительно нового явления. Споры ведутся относительно научного доказывания факта существования *lex mercatoria* в качестве транснациональной правовой системы, определения юридической сущности, установления перечня источников, предмета регулирования, а также вопросов применения норм *lex mercatoria* национальными судами и международными коммерческими арбитражами.

В армянской юриспруденции отсутствует какое-либо научное исследование и изучение данной проблемы. Для Армении процессы, происходящие в сфере международной торговли, имеют особое значение. Как известно Республика Армения (далее также РА) является участником Всемирной торговой организации и в 2014 году подписала договор о присоединении к Евразийскому экономическому союзу. Как следствие «открытия границ» объем международной торговли увеличится с увеличением иностранного капитала. И армянские коммерсанты при осуществлении международной торговой деятельности посредством заключения международных коммерческих договоров с иностранными контрагентами должны быть осведомлены о правилах поведения, принятых и используемых на международном уровне. Поэтому, исследование, проведенное в работе, станет актуальным и практически применим также и для армянских участников внешнеторговой деятельности.

Вышесказанные обстоятельства, а также отсутствие глубокого изучения темы в отечественном праве, существующие немонотипные восприятия и выраженные позиции в отношении ее многочисленных вопросов в юридической литературе,

¹ Муранов А.И. Давыденко Д.Л. Унификация и согласование права международной торговли: развитие, проблемы и тенденция. Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. М., 2008. Вып. 3, № 14. С. 85.

объективно свидетельствуют об актуальности темы.

Степень научной разработанности темы. В настоящее время существует немало юридической литературы, в частности зарубежной, в которых рассматриваются отдельные вопросы теории *lex mercatoria*, в частности рассматриваются отдельно его источники, его соотношение с национальным законодательством. Среди них следует назвать выдающиеся труды Клаус Питер Бергепа «The Creeping Codification of the New Lex Mercatoria» 2010 г., Филипа де Лу «International Business Law and Lex Mercatoria» 1992 г., Майкла Мастилла «The New Lex Mercatoria: The First Twenty - five Years» 1988 г., Анны Лопез - Родригез «Lex Mercatoria and Harmonization of Contract Law in the EU» 2003 г. и др.

Некоторые вопросы в виде краткого экскурса рассматриваются в учебниках по международному частному праву. В российской юридической науке всего в нескольких работах осуществлено исследование некоторых вопросов *lex mercatoria* в монографическом плане: А. Карсаковой «Теория *lex mercatoria* в юридической доктрине и практике» 2006 г. и Аблезгова О. В. «Нормы «*lex mercatoria*» в правовом регулировании международного коммерческого оборота» 2008 г. Но в целом, теория *lex mercatoria* в российской правовой литературе остаётся до сих пор недостаточно разработанной.

Некоторые вопросы относительно таких источников *lex mercatoria* как Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА, рассматриваются в монографии армянского юриста в области международного частного права А. Айкянца «Правовое регулирование международной купли-продажи товаров» 2010г.

Высоко оценивая значение вышеназванных трудов, вместе с тем, следует отметить, что в юридической литературе, также и в армянской, отсутствует какое-либо отдельное всестороннее научное исследование именно доктрины *lex mercatoria*. В работе анализируется практическая значимость *lex mercatoria*, правовая сущность и возможность применения на основе анализа действующего армянского законодательства.

Объект исследования. В качестве объекта исследования выступают осложненные иностранным элементом частноправовые отношения, которые складываются в сфере осуществления международной коммерческой деятельности.

Предмет исследования. Предметом исследования выступили вопросы установления юридической сущности *lex mercatoria*, предмета его регулирования, установления круга источников *lex mercatoria* и их правовой сущности, а также вопросы юридических механизмов имплементации норм *lex mercatoria*.

Цель и задачи диссертационного исследования. Учитывая актуальность темы и отсутствие всесторонних исследований относительно нее, целью исследования является максимально возможное комплексное изучение теоретических, правовых и практических вопросов сущности, значения, свойств *lex mercatoria*, рассмотрение условий допустимости применения, а также представление предложений, направленных на решение выдвинутых вопросов на основании результатов осуществленных исследований.

Отмеченные цели определили круг взаимосвязанных и взаимообусловленных

задач:

- проанализировать предпосылки и современные условия формирования и совершенствования доктрины *lex mercatoria*;
- сформулировать и предложить авторскую дефиницию понятия «*lex mercatoria*»
- исследовать вопрос о рассмотрении *lex mercatoria* в качестве права или системы права;
- обсудить вопрос о соотношении национального права с *lex mercatoria*;
- выявить и исследовать источники данного правового феномена;
- проанализировать, оценить преимущества и возможные упущения юридических механизмов имплементации норм *lex mercatoria*: его применение национальным судом и арбитражем;
- изучить международные арбитражные решения, которые были вынесены на основе норм *lex mercatoria*;
- исследовать на основе армянского законодательства вопросы отказа национальным судом в признании и приведении в исполнение арбитражных решений, принятых на основе норм *lex mercatoria*;
- систематизировать результаты исследований и представить предложения, направленные на решение поставленных вопросов.

Методологические основы исследования. Для осуществления полного, объективного и всестороннего исследования и достижения поставленных целей, использовались общенаучные методы системного анализа, синтеза и обобщения практических и нормативных материалов, методы индукции и дедукции. Во время исследования широко применялись также исторический, формально-логический, сравнительно-правовой методы.

Теоретическая основа исследования. В качестве теоретической основы исследования выступили монографии, научные труды, докторские и кандидатские работы, научные статьи армянских, российских и зарубежных специалистов и другие научные работы, посвященные теории *lex mercatoria*. Среди армянских цивилистов и коллизионистов следует особо выделить: Айкянц А. М., Манукян М. А., Оганнисян В. В., среди российских специалистов: Ануфриева Л. П., Богуславский М. М., Дмитриева Г. К., Вилкова Н. Г., Звекон В. П., Канашевский В. А., Комаров А. С., Лунц Л. А., Мережко А. А., Муранов А. И. и т.д. Большая часть теоретической основы составили труды зарубежных специалистов в области международного частного права, среди которых труды К. Бергера, Б. Гольдмана, А. Гольдштейна, О. Ландо, М. Мастила и других. В работе использовались также и другие научные труды, представленные в конце диссертации в списке использованной литературы. С содержанием большинства закрытых иностранных источников было ознакомлено во время научного исследования, проведенного в правовой библиотеке ЮНСИТРАЛ в Вене, специализированной по международному торговому праву.

Нормативная и эмпирическая база исследования. Нормативной базой исследования выступили разные правовые акты, среди которых: Гражданский кодексы РА и РФ, Гражданско-процессуальный кодексы РА и РФ, закон РА «О коммерческом

арбитраже», Гражданско-процессуальный кодекс Германии, Арбитражные законы ряда зарубежных стран (Австралия, Англия) и др.

Значительной нормативной базой выступили международные договоры, среди которых Венская конвенция о договорах международной купли-продажи товаров 1980г., Нью-Йоркская Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958г., Гагской конвенции о праве, применимом к международной купле-продаже товаров, 1955г., Римской конвенции о праве, применимом к договорным обязательствам 1980г. и другие.

Особое значение при изучении диссертационной работы приобрели разработанные международными организациями акты рекомендательного характера, среди которых: Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА (редакции 1994г., 2004 г. и 2010г.) (далее также Принципы УНИДРУА), Принципы европейского договорного права (редакции 1995г., 2000г. и 2002г.) (далее также ПЕДП) и Свод принципов, правил и требований *lex mercatoria* CENTRAL (редакции 2003г., 2008г. и 2013г.) (далее также Свод CENTRAL).

В работе использовались также Регламенты действующих международных коммерческих арбитражных судов.

Основой для **эмпирической базы исследования** послужили решения международных коммерческих арбитражных судов, а также иностранных национальных судов. Учитывая конфиденциальный характер арбитражного процесса, доступ к их решениям был ограниченный. В процессе исследования были использованы арбитражные решения Международного коммерческого арбитражного суда при Торгово-промышленной палате РФ, Международного арбитражного суда Международной торговой палаты и других, а также использовалась судебная практика иностранных национальных судов. Для изучения арбитражных решений вышеуказанных институтов, автор неоднократно обращался к электронной базе международного прецедентного права в сфере международной торговли - www.unilex.info.

К сожалению, не удалось выявить каких-либо судебных решений относительно темы диссертационного исследования в Армении. Автором был выявлен один случай применения норм *lex mercatoria* институциональным арбитражным судом в РА. Это объясняется главным образом тем обстоятельством, что институт арбитража как основного имплементатора *lex mercatoria* в РА не обладает популярностью и не развивается так, как это происходит за рубежом.

Научная новизна исследования. Научная новизна исследования заключается в том, что данная работа является в отечественном праве первой научной попыткой глубокого аналитического объяснения *lex mercatoria* с теоретическими разъяснениями и некоторыми практическими предложениями.

В работе впервые представляется подробно разработанный комплексный анализ иностранной доктрины и практики, а также на их основе формулируется авторский подход к пониманию правовой сущности *lex mercatoria*. Также автором разрабатывается концепция, в которой отчетливо ставится различие и учитываются два важнейших фактора: с одной стороны, фактическое существование *lex mercatoria* и его юридическое

признание, с другой стороны.

Для того, чтобы преодолеть некую критику относительно неясности условий, при которых допустимо применение норм *lex mercatoria*, автором исследования создается некая формула, которая позволит арбитражным судам при отсутствии выбора сторон применимого права выбрать *lex mercatoria* в качестве права, на основе которого будет разрешен спор.

Особое внимание уделяется вопросу допущения армянским законодательством возможности применения норм *lex mercatoria* как самим бизнес - сообществом, так и национальными и арбитражными судами страны.

Научная новизна диссертационного исследования отражается также в положениях, выносимых на защиту. На основе проведенного диссертационного исследования на **защиту выносятся следующие положения:**

1. *Lex mercatoria* не является системой права в связи с несоответствием следующим признакам: завершенность, структурированный характер, предсказуемость.

Lex mercatoria - транснациональное коммерческое право, состоящая из кодифицированных правил и принципов международной торговли, свойственные многим национальным правовым системам, созданная на основе принципов саморегуляции участников международного торгового оборота и обладающая юридической силой в силу использования субъектами международной торговой деятельности и международными арбитражными судами для разрешения международных коммерческих споров, также применяемая в большинстве случаев в практике заключения контрактов.

2. Следует выделить два вида независимости *lex mercatoria*: де-факто (внутренняя независимость) и де-юре (внешняя независимость). Фактическая независимость *lex mercatoria* проявляется в том, что международное бизнес - сообщество независима в создании собственных правил поведения для регулирования международных договорных отношений и применяя их в альтернативных процедурах разрешения споров, в частности в арбитражах. Для бизнеса - сообщества данные правила поведения действуют как закон, независимо от того, имеют ли они силу закона или нет и, как следствие, обладают фактической независимостью. С юридической точки зрения, *lex mercatoria* как право, которое состоит из обязательных правил поведения, зависит от признания со стороны национальных правовых систем, и тем самым не обладает де-юре независимостью.

3. *Lex mercatoria* может применяться при присутствии одного из следующих условий. Во-первых, при выборе в качестве применимого права в международном коммерческом договоре. В данном случае арбитры рассматривают данную оговорку как волю сторон не применять национальное законодательство какого-либо государства. Во-вторых, при отсутствии клаузы о выбранном применимом праве. Отсутствие в договоре оговорки о применимом праве следует трактовать как подразумеваемый отрицательный выбор или отказа от применения правовой системы какого-либо государства, и как возможность применения норм ненационального характера. В-третьих, когда стороны возложили на арбитров право рассматривать

дело в качестве *amiables compositeurs*, и тем самым арбитры решают дело на основе критерия разумности, или в соответствии с принципом *ex aequo et bono*. В-четвертых, нормы *lex mercatoria* могут применяться для устранения пробелов в законодательствах государств и международных договоров, а также для интерпретации договорных условий.

4. Для обеспечения большей предсказуемости в процессе применения норм *lex mercatoria*, необходимо установить определенные индикаторы, факторы, которые установят связь между сделкой и *lex mercatoria*. Данные индикаторы позволят арбитрам применить эти нормы в отсутствие выбора сторон применимого права, среди которых следующие идентифицирующие факторы.

1) *Характер самих сторон: являются ли государственным образованием или частным лицом.* В случае, когда стороной договора выступает государственное образование, согласие с иностранным национальным законодательством будет считаться несовместимым с его восприятием суверенитета.

2) *Свойство или сущность сделки; его международный характер.* В данном случае принимается во внимание различная национальность сторон, распространение действия контракта на различные части мира, и тот факт, что договор не будет надлежащим образом регулироваться национальным законодательством одной из сторон.

3) *Предмет или сложность сделки.* Данный фактор напрямую связан с международным характером договора, поскольку, как правило, чем сложнее договор, тем больше юрисдикций задействовано.

4) *Условия договора сторон.* Во время рассмотрения дела арбитры принимают во внимание различные условия договора: валюта платежа, расположение производственных объектов, географический охват деятельности. И в том случае, когда невозможно установить решающий фактор для определения права применимого к договору, арбитры склонны к применению норм *lex mercatoria*.

5) *Предполагаемое намерение сторон.* Отсутствие оговорки сторон о выборе применимого права свидетельствует о намерении сторон не подчинять договорные правоотношения праву какого-либо государства, а наоборот, свидетельствует о намерении сторон подчинить свой договор нормам ненационального характера.

5. На основе анализа статьи 1284 Гражданского кодекса РА, где указывается, что «договор регулируется правом государства, выбранным соглашением сторон», можно сделать вывод о том, что *lex mercatoria* не может быть выбрано как отдельное целостное применимое право для регулирования международных коммерческих отношений даже при реализации принципа *lex voluntatis* (по согласию сторон). Национальные суды в случаях оговорки или согласия сторон о выбранном *lex mercatoria* для регулирования своих договорных отношений будут рассматривать как соглашение сторон об инкорпорации в контракт. В этом случае данная оговорка будет рассматриваться как договорное положение, которое должно применяться и толковаться в соответствии с действующим (внутренним) правом и главный вопрос о применимом праве будет решен на основе национальных коллизионных норм, которые, как правило, не допускают применения транснациональных норм.

5.1. В целях создания более привлекательной среды для привлечения международных инвестиций требуется разработать более гибкую коллизионно-правовую норму. Участникам международной торговой деятельности необходимо предоставить возможность выбрать не только право конкретного государства для регулирования коммерческих договоров, но также - норм *lex mercatoria*. В связи с указанным, предлагается изложить п. 1. ст. 1284 ГК РА в следующей редакции: «В случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, стороны могут выбрать право, включая нормы транснационального характера, которые подлежат применению к содержанию правоотношений».

6. Главная роль в реализации норм *lex mercatoria* отводится международным коммерческим арбитражам. Возможность применения норм *lex mercatoria* в арбитраже в качестве одного из альтернативных средств для решения конкретного дела предусматривается также и в следующем случае:

Исходя из анализа действующего армянского законодательства, возможность применения норм *lex mercatoria* в арбитражных судах предусматривается и в следующем случае. Так, в статье 1284 ГК РА указывается юридическая категория «право страны», а в статье 28 закона РА «О коммерческом арбитраже» указывается - «норма права». С наличием ссылки на выбор «норм права» вместо «права страны» закон предоставляет сторонам возможность выбора также и норм *lex mercatoria*. Использование данной формулировки свидетельствует о принятии законодателем *lex mercatoria* в качестве автономного источника права.

7. В процессе признания и приведения в исполнение международных коммерческих арбитражных решений применение норм *lex mercatoria* арбитражными судами не должно рассматриваться в контексте превышения полномочий со стороны арбитров и не должно приводить к повторному рассмотрению дела по существу. Сторона дела не может заявлять о том, что арбитр превысил свои полномочия при применении норм *lex mercatoria* как выбора ненадлежащего материального права к спору. Исходя из анализа статьи 36 закона РА «О коммерческом арбитраже», становится очевидным, что при принятии армянским компетентным судом решения о признании и приведении в исполнение решения международного коммерческого арбитража, не может быть отказано на основании того, что арбитраж применил нормы *lex mercatoria*.

Теоретическая и практическая значимость исследования. Теоретическая значимость диссертационного исследования заключается в том, что впервые в отечественной юриспруденции была осуществлена попытка комплексного анализа *lex mercatoria*, и теоретические выводы, сделанные в работе, могут способствовать расширению теоретического представления и дальнейшего развития теории *lex mercatoria*. Данная диссертационная работа может стать предметом конструктивных научных дебатов и может выступать в качестве теоретической основы для разработки дальнейших научных материалов в этой области. Данное исследование может найти свое применение и в преподавании предмета международного частного права.

Практическая значимость исследования заключается в том, что разработанные в диссертационном исследовании предложения и рекомендации могут учитываться во время осуществления реформ армянского законодательства в сфере международного

частного права и законодательства о коммерческом арбитраже. Вопросы совершенствования законодательства в сфере международного частного права является предметом Концепции реформирования международного частного права (12 раздел Гражданского кодекса РА), разработанная ведущими специалистами в этой области.² Содержащиеся в работе выводы и предложения могут быть использованы участниками международного торгового оборота при осуществлении ими практической коммерческой деятельности, и самое главное, предложенные рекомендации могут быть, в частности, использованы при разработке международных коммерческих договоров, учитывая экономические потребности сторон.

Детально изученная международная практика относительно юридических механизмов имплементации норм *lex mercatoria*, а также предложенные в диссертационном исследовании рекомендации относительно некоторых видов источников *lex mercatoria*, могут быть использованы в практике коммерческого арбитража Армении, так как автор в работе раскрывает отдельные вопросы условий применения норм *lex mercatoria*.

Апробация результатов диссертационного исследования. Диссертационная работа подготовлена на кафедре гражданского и гражданско-процессуального права Института права и политики Российско-Армянского университета. Обсуждение и рецензирование диссертации было проведено в Ереванском университете “Гладзор”.

Основные положения диссертационного исследования нашли свое отражение в семи научных статьях автора, опубликованных в научных изданиях, утвержденных Высшей аттестационной комиссией РА и РФ. Основные положения, выводы и предложения, нашедшие отражение в диссертационной работе, были изложены в научно-практических конференциях.

Диссертационная работа была разработана также в рамках присужденного Государственным комитетом по науке Республики Армения исследователю гранта по программе поддержки исследований аспирантов и молодых соискателей 2013 г.

Некоторые положения диссертационного исследования были представлены в рамках проведенных семинарских занятий по дисциплине «Международное частное право» в Институте права и политики Российско-Армянского университета.

Структура диссертационного исследования, обусловленная целями и задачами, состоит из введения, трех глав, содержащих девять параграфов, заключения, списка использованных нормативно-правовых актов и научной литературы.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ ДИССЕРТАЦИИ

Во введении обосновывается актуальность темы исследования, представляются степень ее разработанности, объект и предмет исследования, формулируются цели и задачи, теоретические, нормативные, эмпирические, методологические основания исследования, обосновывается научная новизна, формулируются основные положения,

² Հայէջակարգ Միջազգային մասնավոր իրավունքի բարեփոխման (ՀՀ Քաղաքացիական օրենսգրքի 12-րդ բաժին) Электронный ресурс URL: <http://moj.am/legal/view/article/717> (Дата последнего обращения 02.06.2018г.)

выносимые на защиту, представляется теоретическая и практическая значимость исследования, включаются апробация результатов исследования и структура работы.

Первая глава диссертации под заголовком **«Понятие и юридическая природа *lex mercatoria*»** состоит из трех параграфов.

В первом параграфе **«Понятие, юридическая сущность и предмет регулирования *lex mercatoria*»** анализируются различные взгляды сторонников и противников доктрины *lex mercatoria*, определяется правовая сущность *lex mercatoria*. За основу ученые берут факт обособленности от национальных правовых систем. Сторонники утверждают, что *lex mercatoria* представляет из себя некий свод правовых норм, возникающий за пределами государств, который способен регулировать трансграничные коммерческие сделки без географических ограничений. Ими обосновывается положение о том, что *lex mercatoria* - это универсальная и автономная ненациональная правовая система, которая спонтанно развивается бизнес - сообществом независимо от государств. Оппоненты *lex mercatoria*, однако, отвергают эти утверждения, устанавливая, что на самом деле не существует автономного ненационального правопорядка.

Анализируя существующие в доктрине мнения, автор приходит к выводу, что сперва необходимо установить является ли *lex mercatoria* правом, системой права или субстантивным методом вынесения судебного или арбитражного решения для определения юридической сущности данного правового явления. В результате диссертант приходит к выводу, что *lex mercatoria* - «право в действии», которое находится еще на пути своего формирования и развивается исходя из потребностей динамически-развивающейся мировой экономики. Отсюда его несовершенство и недостаточная определенность, хотя существует тенденция повышения определенности норм *lex mercatoria*. *Lex mercatoria*, являясь полезным инструментом, предоставляет дополнительную возможность арбитрам и судьям при выборе применимого права.

В свете рассмотрения предмета регулирования, автором устанавливается, что *lex mercatoria* не регулирует весь спектр международного коммерческого права.

Во втором параграфе **«Международное частное право и *lex mercatoria*»** исследуются вопросы соотношения МЧП с *lex mercatoria*, и устанавливается, что МЧП и *lex mercatoria* представляют радикально отличные подходы к одной и той же проблеме. Если международное частное право подчиняет международные сделки праву определенного государства или страны, то *lex mercatoria* будет регулировать их непосредственно, без вмешательства коллизионных правил. Сторонники *lex mercatoria* утверждают, что одной из его целей является избавление от сложного и трудоемкого процесса применения коллизионных правил и тем самым поиска надлежащего права для регулирования договорных правоотношений. Однако автором отмечается, что даже если принято, что *lex mercatoria* непосредственно применяется в качестве материального права в споре без какой-либо ссылки на какие-либо коллизионные правила, могут быть случаи, когда норм *lex mercatoria* может быть недостаточно для регулирования всего спектра вопросов, вытекающих из правоотношений. В этом случае начнет действовать дополнительно коллизионное регулирование. И наоборот, нормы *lex mercatoria* могут выполнять также и вспомогательную роль по отношению к национальному праву,

заполняя пробелы, существующие в законодательстве и международных конвенциях.

Таким образом, хотя на поверхности взаимоотношения между *lex mercatoria* и МЧП и проявляются как конфликт, в глубине они сотрудничают, способствуя развитию обоих правопорядков.

В третьем параграфе **«История возникновения и развития *lex mercatoria*»** исследуются исторические этапы возникновения и развития доктрины *lex mercatoria*. В процессе своего развития *lex mercatoria* прошло несколько характерных этапов. Автором устанавливается, что историческим предшественником *lex mercatoria* является древнеримский *jus gentium* (право народов). Далее средневековое *lex mercatoria*, которое было создано автономно купцами и выражался в их обычаях, отражая неписанные обычаи, а не письменное предписание суверенного законодателя. Будучи продуктом космополитического торгового сообщества, он был универсальным, состоящим из основных принципов и удобных процедур управления торговлей через границы. Это стало романтическим идеалом автономного и единообразного права, созданного и для международных торговцев. Таким образом, средневековое *lex mercatoria* было не только процедурным, но и материальным правом, созданным купцами. Сам термин *lex mercatoria* возник в Средние века. Далее в течение 17-19 вв., с повышением национализма и процесса юридической кодификации, *lex mercatoria* было инкорпорировано в национальное законодательство различных государств. Однако, впоследствии, международное сообщество коммерсантов постепенно пришло к выводу о необходимости создания универсальной системы норм, на основе которой можно быстро и эффективно вести торговлю. В итоге произошло возрождение *lex mercatoria* в новом качестве. В параграфе автором изучается также роль различных международных организаций на развитие нового *lex mercatoria*.

Вторая глава диссертации **«Источники *lex mercatoria*»** состоит из трех параграфов.

В первом параграфе **«Общая характеристика источников *lex mercatoria*»** предметом исследования стали вопросы отнесения тех или иных норм к источникам *lex mercatoria*, дается их общая характеристика. Автором устанавливается, что не существует четкого консенсуса относительно источников *lex mercatoria*. анализируются источники *lex mercatoria*, в частности исследуются вопросы отнесения той или иной нормы права к источникам *lex mercatoria*. Отмечается, что источники *lex mercatoria* обладают определенной спецификой, связанной с особенностью самого *lex mercatoria*. Автором устанавливается, что источниками являются лишь те из них, которые признаны в качестве таковых бизнес - сообществом. В параграфе устанавливается, что одной из главных особенностей источников *lex mercatoria* является то, что они не обладают свойствами системности и иерархичности, они крайне разнообразны, не соподчинены друг другу. Автор придерживается широкого подхода к определению содержания источников *lex mercatoria*, отмечая, однако, что международные арбитражные решения не могут считаться источниками *lex mercatoria*, так как не создают их норм, а лишь обладают декларативным свойством, устанавливая факт существования той или иной нормы *lex mercatoria*.

Во втором параграфе **«Международные торговые обычаи как источники**

lex mercatoria» исследуются международные торговые обычаи и обыкновения в качестве одним из главных источников *lex mercatoria*. Автором устанавливается, что одной из главных проблем, которая связана с юридической категорией «обычай» связана, в первую очередь, с проблемами языковой амбивалентности. Сравнительный анализ понятий «обычай» и «обыкновение» позволяет автору определить, что главной отличительной чертой обычая является наличие *opinion juris*, т.е. наличие юридически обязательного элемента, что нет у обыкновения. Анализируя торговый обычай в рамках *lex mercatoria*, диссертант отмечает, что, исходя из специфики самого *lex mercatoria* как автономного правового порядка, бизнес-сообщество само наделяет обычай обязательной силой.

В третьем параграфе «**Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА, Принципы европейского договорного права и Свод принципов, правил и требований *lex mercatoria* CENTRAL как источники *lex mercatoria***» исследуются разработанные международными организациями источники *lex mercatoria*, которые выступают в качестве негосударственных инструментов регулирования международной торговой деятельности, в частности: Принципы УНИДРУА, ПЕДП и Свод CENTRAL. Анализируя юридическую литературу, автор устанавливает, что вышеуказанные документы не обладают общеобязательной юридической силой, но является сводом правил, которые стороны могут выбрать для регулирования своего договора вместо права конкретной страны. Свод CENTRAL является весьма серьезной работой по систематизации более чем 130 правовых принципов, правил и определений, основной целью которого - обеспечение практиков и ученых «онлайн платформой кодификации и знаний» о новом *lex mercatoria*.

Третья глава диссертации «**Юридический механизм имплементации норм *lex mercatoria***» состоит из трех параграфов.

В первом параграфе «**Международная арбитражная практика и *lex mercatoria***» исследуются вопросы, связанные с проблемами применения данных норм на практике, в частности, вопрос относительно обстоятельств, при которых арбитражный суд может применить нормы *lex mercatoria* для разрешения конфликта. Автором устанавливается, что одним из главных имплементаторов *lex mercatoria* являются арбитражные суды, так как обладают большей свободой, нежели национальные суды, относительно применения норм *lex mercatoria*. Случай применения арбитражем норм *lex mercatoria* является свидетельством реального существования *lex mercatoria*. Особое внимание автором уделяется вопросу применения норм *lex mercatoria* арбитражным судом в отсутствие выбора применимого права сторонами, а также процессу децентрализации арбитражных судов. Также автором осуществлен сравнительный анализ арбитражных регламентов международных арбитражей, а также анализ статей закона РА «О коммерческом арбитраже» для установления возможности применения норм *lex mercatoria* арбитражными судами в Армении. В параграфе анализированы значительное число арбитражных решений, вынесенных при применении норм *lex mercatoria*.

Во втором параграфе «**Lex mercatoria в национальном праве и судебной практике государств**» исследуются условия, при наличии которых становится

возможным применение норм *lex mercatoria* национальными судами. В данном параграфе автор раскрывает вопрос относительно того, будет ли национальный суд применять нормы *lex mercatoria* в качестве права в соответствии с выбором сторон или в качестве надлежащего права, при отсутствии такого выбора? Общепринято, что национальные суды связаны, прежде всего, своим национальным законодательством и должны определять применимое право и легитимность выбора права сторонами, в первую очередь, на основе национальных коллизионных норм. Анализируя армянское законодательство, автор устанавливает, что национальное законодательство не допускает применение транснациональных норм как права регулирующего договорные правоотношения. Автором предлагается разработать коллизионно - правовую норму ГК РА, которая позволит устранить вышеуказанные ограничения.

В третьем параграфе «**Проблемы оспаривания и приведения в исполнение арбитражных решений, вынесенных на основе норм *lex mercatoria***» исследуются вопросы действительности и исполнительности международных арбитражных решений, при вынесении которых были применены нормы *lex mercatoria*. На основе анализа закона РА «О коммерческом арбитраже» и международных договоров, автор выделяет только три основания непризнания арбитражного решения, которые могут иметь отношение к применению норм *lex mercatoria*: недействительность арбитражного соглашения, вынесение арбитражного решения с превышением полномочий и исполнение решения, вынесенного на основе норм *lex mercatoria*, противоречит публичному порядку страны, где испрашивается признание. Автор считает неприемлемым отказ в вышеуказанных случаях.

На основании результатов диссертационного исследования автор пришел к следующим выводам:

1. *Lex mercatoria*, с точки зрения международного делового сообщества, представляет более удобный и более справедливый инструмент правового регулирования отношений между субъектами этого сообщества, чем национальное законодательство. Думается, что *lex mercatoria* – относительно новое явление юридической жизни, бессистемное, сложное и многообразное, но реалистичное, оригинальное и быстро развивающееся исходя из потребностей динамически развивающейся мировой экономики.

2. *Lex mercatoria* не является самодостаточной системой права, регулирующей все аспекты международного коммерческого права, так как система права должна быть в состоянии дать ответ на любой юридический вопрос, который возникает на практике. В противном случае, речь будет идти не о «правовой системе», а о «правовой массе». В связи с этим *lex mercatoria* не подпадает под категорию «система права», так как является неопределенной и незаконченной. Также, не существует систематического порядка между источниками *lex mercatoria*, т.е. оно не обладает структурированным характером. Так же известно, что система права должна обладать определенной степенью предсказуемости, а правила *lex mercatoria* трудно определить. Ссылки на нее могут содержаться в зарубежных изданиях, которые не всегда легкодоступны. Однако с другой стороны, такой признак правовой системы как способность развиваться

полностью обладает *lex mercatoria*, которая постоянно обновляется.

3. Предметом регулирования *lex mercatoria* является международные коммерческие договора, заключаемые участниками международного торгового оборота. Понятие «коммерческие договоры» необходимо трактовать широко, чтобы включать в себя также различные типы экономических сделок. На наш взгляд, обращение к национальной правовой системе, является неминуемым, так как норм *lex mercatoria* на сегодняшний день может быть недостаточно для регулирования всего спектра вопросов, вытекающих из правоотношений.

4. Вопрос юридической силы торгового обычая как источника *lex mercatoria* следует рассматривать в контексте и специфики природы самого *lex mercatoria*. Если исходить из позитивистской концепции, то главным критерием для установления юридической силы обычая или придания нормативного характера обычаю является воля государства и полностью зависит от внутринационального права. В рамках же *lex mercatoria*, право надления юридически обязательной силой конкретной правовой нормы принадлежит международному торговому сообществу, т.е. участникам международной торговой деятельности, а не государству.

5. Передовыми источниками *lex mercatoria* являются Принципы УНИДРУА, ПЕДП и Свод CENTRAL. ПЕДП не являются законодательством ЕС и не являются обязательными, но они являются сводом правил, которые стороны могут выбрать для регулирования своего договора вместо права конкретной страны. В отличие от Принципов УНИДРУА, сфера регулирования которого международные коммерческие договоры, ПЕДП предназначены для применения исключительно на европейском рынке. Свод CENTRAL основан на тщательном сравнительном исследовании права разных государств и международной торговой практики и предназначен для восполнения доселе «недостающего звена», между теорией транснационального торгового права и международно - правовой практикой. Свод CENTRAL также, как и ПЕДП основан на концепции «ползучей кодификации» транснационального права: неисчерпывающий, открытый список принципов и правил *lex mercatoria*, который постоянно обновляется, но никогда не завершается. В отличие от Принципов УНИДРУА и ПЕДП, этот Свод CENTRAL не ограничивается сферой международного коммерческого договора.

6. Национальные суды связаны, прежде всего, своими национальными законами и должны определять применимое право и законность возможного выбора права сторонами на основе собственных норм международного частного права, т.е. путем применения коллизионных правил форума. Отрицается возможность применения норм *lex mercatoria* национальными судами.

7. Национальные суды будут рассматривать оговорку сторон о применении *lex mercatoria* для регулирования своих договорных отношений в качестве соглашения сторон об инкорпорации в контракт. В этом случае данная оговорка будет рассматриваться как договорное положение, которое должно применяться и толковаться в соответствии с действующим (внутренним) правом и главный коллизионный вопрос о применимом праве будет решен на основе национальных коллизионных норм.

8. Поскольку главная роль в реализации норм *lex mercatoria* отводится

арбитражным судам, неизбежно возникает важный вопрос относительно действительности и исполнимости арбитражных решений, вынесенных на основе норм *lex mercatoria*. Анализируя армянское законодательство, юридическую литературу и международные договоры, считается неприемлемым отказ в том случае, если национальный суд полагает, что исполнение арбитражного решения, основанного на *lex mercatoria*, противоречит национальному публичному порядку

9. *Lex mercatoria* находится еще на пути своего становления, зарождаются многочисленные правовые идеи, школы и доктрины *lex mercatoria*, создаются все новые принципы *lex mercatoria*, которые в дальнейшем приобретают статус источников. Учитывая процессы постоянной и прогрессирующей кодификации норм *lex mercatoria*, связанные с запросами развивающейся торговли, следует смело отметить, что *lex mercatoria* - «право в действии». Указывая о том, что *lex mercatoria* - право, следует четко подчеркнуть, что *lex mercatoria* - транснациональное право. И в контексте транснационального права, указанная выше «кодификация», не означает и не может означать формализованное законотворчество со стороны суверенного законодательного органа, как в традиционной позитивистской модели суверенного нормотворчества сверху вниз.

Основные положения диссертации отражены в следующих публикациях автора:

1. Арутюнян С. «*Lex mercatoria*: право или правовая система?» // Сборник статей XVIII Международной научной конференции, Российский государственный гуманитарный университет - Москва. 2018. С. 21-29.

2. Арутюнян С. «*Lex mercatoria* в национальном праве и судебной практике государств» // Научно-методический журнал «Датакан ишханутюн (Судебная власть)» # 1/199. – Ереван. 2016. С. 20-27.

3. Арутюнян С. «Юридический механизм имплементации *lex mercatoria*», // Научное издание “Ардарадатутюн” N 3(30), Ереван. 2015. С. 77-83.

4. Арутюнян С. «Обычаи и обыкновения международной торговли как источники *lex mercatoria*», «Вестник РАУ» (серия: гуманитарные и общественные науки), N 3(21) - Ереван. 2015. С.58-67.

5. Арутюнян С. «Проблемы определения юридической природы *lex mercatoria*» // Научно-методический журнал «Датакан ишханутюн (Судебная власть)», # 8-9/193-194, - Ереван, -2015, С. 30-39.

6. Арутюнян С. «Проблемы признания и приведения в исполнение арбитражных решений, вынесенных на основе *lex mercatoria*» // Научно-практический и научно-методический журнал «Оринаканутюн» (Законность) # 88 – Ереван. 2015. С. 48-56.

7. Арутюнян С. «Принципы УНИДРУА: правовая природа и роль в регулировании трансграничных коммерческих отношений» // Научно-методический журнал «Датакан ишханутюн (Судебная власть)» # 3-4/189-190 – Ереван. 2015. С. 36-45.

ՍԱԹԵՆԻԿ ԵՂԻՇԵԻ ՀԱՐՈՒԹՅՈՒՆՅԱՆ
ՄԻՋԱԶԳԱՅԻՆ ՄԱՍՆԱԿՈՐ ԻՐԱԿՈՒՆՔՈՒՄ
LEX MERCATORIA ՆՈՐՄԵՐԻ ԿԻՐԱՌՄԱՆ ՀԻՄՆԱԽՆԴԻՐՆԵՐԸ
ԱՍՓՈՓԱԳԻՐ

Անցյալ դարաշրջանը բնութագրվեց որպես միջազգային տնտեսական հարաբերությունների ակտիվ զարգացման հարյուրամյակ, որի հետևանքով ավելացավ համաշխարհային առևտրի ծավալը: Այնուհանդերձ դինամիկ զարգացող միջազգային առևտրի շրջանառության իրավական կարգավորումը չենթարկվեց լուրջ փոփոխությունների: Այս առումով մեր օրերում նկատվում է որոշակի միտում՝ հրաժարվելու մասնավոր իրավական հարաբերությունների կարգավորման կոլիզիոն եղանակից: Նշված խնդիրների լուծման համար միջազգային առևտրի շրջանառության սուբյեկտները, առաջնորդվելով գործնական նպատակներով, սկսեցին փնտրել կոլիզիոն մեթոդի նոր այլընտրանքներ, որի արդյունքում մշակվեց նոր lex mercatoria-ի դոկտրինան:

Lex mercatoria դոկտրինայի էությունը կայանում է նրանում, որ գոյություն ունի իրավական նորմերի որոշակի ամբողջություն, որն կարգավորում է բացառապես միջազգային կոմերցիոն հարաբերություններ, և որն անկախ է ինչպես պետությունների իրավական համակարգերից, այնպես էլ միջազգային հանրային իրավունքից՝ կոլիզիոնի փոխարեն հիմնված նյութական-իրավական կարգավորման մեթոդի վրա:

Հայկական իրավագիտության մեջ իսպառ բացակայում է նշված խնդրի որևէ ուսումնասիրություն և գիտական հետազոտություն: Աշխատանքում կատարված ուսումնասիրությունը կդառնա արդիական և գործնականորեն ընդունելի նաև արտաքին առևտրային գործունեությամբ զբաղվող հայ մասնակիցների համար, քանի որ բացահայտում է lex mercatoria-ի ծագման սկզբնաղբյուրները և իրավական էությունը:

Վերը նշված հանգամանքները, ինչպես նաև ազգային իրավունքում մեջ խորացված ուսումնասիրության բացակայությունը, գոյություն ունեցող ոչ մոնոտիպ ընկալումները և իրավաբանական գրականության մեջ արտահայտած դիրքորոշումները իր տարբեր հարցերի վերաբերյալ օբյեկտիվորեն վկայում են թեմայի արդիականության մասին:

Աշխատանքը իրենից ներկայացնում է lex mercatoria-ի խորը ուսումնասիրության առաջին գիտական փորձ՝ ինչպես տեսական, այնպես էլ նրա նորմերի կիրառման գործնական հնարավորությունների առումով: Աշխատանքում առաջին անգամ ներկայացվում է օտարերկրյա դոկտրինայի և պրակտիկայի մանրամասնորեն մշակված վերլուծությունը, ինչպես նաև դրանց հիմքով հեղինակը ձևակերպում է իր սեփական մոտեցումը՝ հասկանալու այնպիսի նոր իրավական երևութի էությունը, ինչպիսին է lex mercatoria-ն: Աշխատանքում բազմակողմանիորեն և ամբողջական վերլուծության է ենթարկվել lex mercatoria-ի դոկտրինան իր զարգացման ժամանակակից փուլում, որն իր մեջ ներառում է lex mercatoria-ի իրավական էության բազմակողմանի վերլուծությունը, ինչպես նաև դրա աղբյուրների ուսումնասիրությունը և

իրավական որակավորումը: Հեղինակի կողմից հատուկ ուշադրություն է հատկացվում հայկական օրենսդրության հնարավորություններին՝ թուլատրելու lex mercatoria-ի նորմերի գործնական կիրառումը ինչպես միջազգային առևտրի շրջանառության մասնակիցների կողմից, այնպես էլ ՀՀ ազգային և արբիտրաժային դատարաններում: Աշխատության մեջ բերվում են վիճակագրական տվյալներ lex mercatoria-ի ամբողջ աշխարհում կիրառման դեպքերի վերաբերյալ: Հեղինակը մանրակրկիտ վերլուծության է ենթարկում արբիտրաժների՝ lex mercatoria-ի հիման վրա կայացրած որոշումների ընդունման և ի կատար ածման հարցերը, դրանից հրաժարվելու պայմանները: Վերը նշված գործնական խնդիրները քննարկվում են հայկական օրենսդրության համատեքստում:

Հետազոտության տեսական և գործնական նշանակությունը կայանում է նրանում, որ հայրենական իրավագիտության մեջ առաջին անգամ փորձ է արվել համալիր վերլուծության ենթարկել lex mercatoria-ի դոկտրինան, և աշխատանքում կատարված տեսական եզրահանգումները կարող են նպաստել lex mercatoria-ի տեսության մասին պատկերացումների ընդլայնմանն ու հետագա զարգացմանը: Սույն ատենախոսական աշխատանքը կարող է դառնալ գիտական կառուցողական բանավեճերի առարկա և հանդես գալ որպես տեսական հիմք այս ասպարեզում հետագա գիտական նյութերի համար: Այս հետազոտությունը կարող է օգտագործվել նաև որպես «միջազգային մասնավոր իրավունք» առարկայի դասավանդման նյութ:

Հետազոտության գործնական նշանակությունը կայանում է նրանում, որ ատենախոսական հետազոտության մեջ մշակված առաջարկություններն կարող են հաշվի առնվել հայկական օրենսդրության, միջազգային մասնավոր իրավունքի և կոմերցիոն արբիտրաժի օրենսդրության ոլորտներում բարեփոխումներ կատարելիս: Աշխատանքում տեղ գտած եզրակացություններն ու առաջարկությունները միջազգային առևտրի մասնակիցների կողմից կարող են օգտագործվել իրենց գործնական կոմերցիոն գործունեության մեջ, և ամենակարևորը, առաջարկված հանձնարարականները մասնավորապես կարող են օգտագործվել միջազգային կոմերցիոն պայմանագրերի մշակման ժամանակ՝ ի նկատի ունենալով կողմերի տնտեսական պահանջները:

Lex mercatoria-ի իրավաբանական մեխանիզմների իրականացման վերաբերյալ մանրակրկիտորեն ուսումնասիրված իրավաբանական պրակտիկան, ինչպես նաև lex mercatoria-ի աղբյուրների մի քանի տեսակների մասին ատենախոսական հետազոտության մեջ առաջարկված հանձնարարականները, կարող են օգտագործվել ՀՀ կոմերցիոն արբիտրաժի պրակտիկայում, քանի որ հեղինակը աշխատանքում լուսաբանում է lex mercatoria-ի կիրառման պայմանների առանձին հարցեր:

Ատենախոսական հետազոտության կառուցվածքը՝ պայմանավորված նպատակներով ու խնդիրներով, կազմված է ներածությունից, երեք գլխից, որոնք ներառում են ինը պարագրաֆ, եզրակացությունից, նորմատիվ-իրավական ակտերի և գիտական գրականության ցանկից:

PROBLEMS OF APPLICATION OF LEX MERCATORIA NORMS IN PRIVATE
INTERNATIONAL LAW

ABSTRACT

The last century was characterized as a century of active development of international economic relations and which resulted in the increase of world trade. Nevertheless, the legal regulation of dynamically developing international trade turnover has not been exposed to serious changes. In this regard, there is a certain tendency today to reject the method of conflict of laws regulation of private international relations. For the solution of the mentioned problems, the subjects of international trade, guided by practical purposes, began to search for a new alternative to the method of conflict of laws, as a result of which the new *lex mercatoria* doctrine was developed.

The essence of the *lex mercatoria* doctrine lies in the fact that there is a certain set of legal norms that regulates exclusively international commercial relations and is independent of both the legal systems of the states and the international public law and based on the method of substantive regulation instead of method of conflict of laws.

There is no scientific research and study on the mentioned subject in Armenian jurisprudence. The research carried out in the work will become relevant and practically applicable also for Armenian participants in foreign trade as it reveals the legal nature and sources of *lex mercatoria*.

The abovementioned facts, as well as the lack of a depth study in domestic law, existing non-monotypic perceptions and expressed positions in legal literature, objectively testify to the relevance of the subject.

The work is the first scientific attempt of a depth study of the *lex mercatoria* both from the point of view of the theory of civil law and from the practical possibility of applying its norms in commercial turnover.

The work presents for the first time a detailed analysis of foreign doctrine and practice, and also on their basis the author formulates his own approach to understanding the legal nature of such a new legal phenomenon as *lex mercatoria*.

The work carried out a comprehensive analysis of the *lex mercatoria* doctrine at the present stage of its development, which includes: a comprehensive analysis of the legal nature of *lex mercatoria*, as well as the study of *lex mercatoria* sources and their legal qualifications. The author pays special attention to the issue of allowing of application of *lex mercatoria* norms in practice by the Armenian legislation both by the participants of the international trade turnover and by the national and arbitration courts of the Republic of Armenia. In dissertation work the author provides statistical data on the cases of application of *lex mercatoria* worldwide.

In order to overcome the indefinable understanding of conditions for *lex mercatoria*'s application, the author suggests a unique resolution that will allow arbitration courts apply the *lex mercatoria* norms and, accordingly, resolve the dispute in cases where there is no consensus on the applicable law.

The author carries out a detailed analysis of issues of recognition and enforcement of arbitral awards rendered on the basis of *lex mercatoria*, the conditions for refusing to recognize and execute these decisions. The above practical issues are considered in the context of the Armenian legislation.

The dissertation was developed within the framework of the grant awarded by the State Committee of Science of the Republic of Armenia.

The theoretical significance of the dissertation lies in the fact, that for the first time in the national jurisprudence was made an attempt to analyze the *lex mercatoria* in a comprehensive manner, and the theoretical conclusions made in the work may contribute to the expansion of the theoretical representation and further development of the *lex mercatoria* theory. This dissertational work can be the subject of constructive scientific debates and can serve as a theoretical foundation for the development of further scientific materials in this field. This research can find its application in the teaching of the subject of private international law.

The practical significance of the dissertation lies in the fact, that suggestions and recommendations developed in the dissertational research can be taken into consideration during the implementation of reforms of the Armenian legislation in the field of private international law and commercial arbitration legislation.

The conclusions and proposals contained in the work can be used by participants of international trade in their practical commercial activities, and most importantly, the proposed recommendations can, in particular, be used in the development of international commercial contracts, taking into account the economic needs of the parties.

A thoroughly studied international practice regarding legal mechanisms for the implementation of *lex mercatoria* norms, as well as recommendations on some types of *lex mercatoria* sources proposed in the dissertation, can be used in the practice of commercial arbitration of the RA, since the author reveals certain issues of conditions for application of *lex mercatoria* norms.

The structure of the dissertation, conditioned by the goals and objectives, consists of the introduction, three chapters divided into nine paragraphs, the conclusion as well as the list of used normative legal acts and scientific literature.

