

## ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ ОБЫЧАЕВ В РАЗРЕШЕНИИ МЕЖДУНАРОДНЫХ КОММЕРЧЕСКИХ СПОРОВ.

**С.А. Шадиева**

кандидат юридических наук,  
доцент кафедры гражданского права и частноправовых дисциплин,  
Университета мировой экономики и дипломатии.

**E-mail: [s.shadiyeva@uwed.uz](mailto:s.shadiyeva@uwed.uz)**

**Мирзакобилова Дилнура Номоз кизи**

магистрант Университета мировой экономики и дипломатии.

**E-mail: [dilnuramirzakobilova@gmail.com](mailto:dilnuramirzakobilova@gmail.com)**

**<https://doi.org/10.5281/zenodo.20680014>**

**Аннотация.** Данная научная статья посвящена изучению правовых и теоретических основ обычаев, а также их значения и роли в разрешении международных коммерческих споров. В статье рассмотрена роль арбитров в международном коммерческом арбитраже при применении обычаев. Также проанализированы международные нормативно-правовые акты, регулирующие применение обычаев при разрешении споров. Изучено законодательство Республики Узбекистан по применению обычаев, а также выявлены проблемы и последствия неприменения обычаев на практике.

**Ключевые слова:** Обычай, коммерческий арбитраж, разрешение спора, применение обычая, *lex mercatoria*, арбитры.

## PROBLEMS OF APPLYING CUSTOMS IN THE RESOLUTION OF INTERNATIONAL COMMERCIAL DISPUTES

**Abstract.** This scientific article is devoted to the study of the legal and theoretical foundations of customs, as well as their importance and role in the resolution of international commercial disputes. The article examines the role of arbitrators in international commercial arbitration when applying customs. It also analyzes international legal acts regulating the application of customs in dispute resolution. The legislation of the Republic of Uzbekistan on the application of customs is studied, and the problems and consequences of non-application of customs in practice are identified.

**Keywords:** Custom, commercial arbitration, dispute resolution, application of custom, *lex mercatoria*, arbitrators

## XALQARO TIJORAT NIZOLARINI HAL QILISHDA ODATLARNI QO‘LLASH MUAMMOLARI

**Annotatsiya.** Ushbu ilmiy maqola odatlarning huquqiy va nazariy asoslarini, shuningdek, ularning xalqaro tijorat nizolarini hal qilishdagi ahamiyati va rolini o‘rganishga bag‘ishlangan.

Maqolada xalqaro tijorat arbitrajida odatlarni qo‘llashda arbitrlarning roli ko‘rib chiqilgan. Shuningdek, nizolarni hal qilishda odatlarni qo‘llashni tartibga soluvchi xalqaro normativ-huquqiy hujjatlar tahlil qilingan. O‘zbekiston Respublikasining odatlarni qo‘llashga oid qonunchiligi o‘rganilgan hamda odatlarni amalda qo‘llamaslikning muammolari va oqibatlari aniqlangan.

**Kalit so‘zlar:** Odat, tijorat arbitraji, nizoni hal qilish, odatni qo‘llash, *lex mercatoria*, arbitrlar.

**Введение.** В XXI веке с развитием экономики и ростом международной торговли стало активно заключаться всё больше контрактов между местными и зарубежными

предпринимателями. Всем нам известно, что в процессе исполнения таких контрактов нередко возникают споры. В большинстве случаев они разрешаются на основе заключенного контракта, поскольку в нем, как правило, указывается применимое право, способ разрешения споров и иные существенные условия. Однако на практике нередки ситуации, когда стороны по тем или иным причинам не определяют применимое право в договоре. В таком случае возникает серьезная проблема: каким правом руководствоваться при разрешении спора?

В международном праве существует такое понятие, как обычай, являющийся одним из основных источников международного права. Обычаи представляют собой неписанные нормы, которые складывались на протяжении долгих лет, веков, и во многих случаях они успешно применяются при разрешении споров в международном коммерческом арбитраже. Актуальность вопросов применения обычаев в арбитражной практике обусловлена тем, что, несмотря на признание обычаев на международном уровне, в правовых системах с романо-германской системой права, к которой относится и Республика Узбекистан, их применение сталкивается с рядом законодательных и правоприменительных проблем, требующих детального анализа и выработки практических рекомендаций.

**Понятие и правовая природа обычаев.** Международный торговый обычай представляет собой сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе<sup>1</sup>. В контексте международного арбитража особое значение приобретает феномен *lex mercatoria* — автономной правовой системы, базирующейся на локальных обычаях и определенных принципах справедливости, которые регулируют трансграничные торговые отношения независимо от какого-либо национального права. *Lex mercatoria* представляет собой метод негосударственного регулирования отношений между участниками коммерческого оборота, нацеленный на унификацию и упрощение международной торговли<sup>6</sup>. Важнейшей особенностью норм *lex mercatoria* является отсутствие у них статуса государственно-принудительных норм права, что обуславливает их факультативное применение по соглашению сторон. Тем не менее, они играют критическую роль в восполнении пробелов в контрактном регулировании и служат нейтральным регулятором в ситуации, когда стороны не могут прийти к соглашению о применимом национальном праве<sup>2</sup>.

**Применение обычаев.** Международное право содержит целый ряд нормативно-правовых актов, регулирующих общественные отношения, связанные с применением обычаев при разрешении международных коммерческих споров. Рассмотрим основные из них. Согласно статье 28 Типового закона ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже (1985 год с изменениями 2006 года): *«Во всех случаях арбитражный суд принимает решение в соответствии с условиями договора и с учетом торговых обычаев, применимых к данной сделке»*<sup>3</sup>.

<sup>1</sup> Гражданский кодекс Республики Узбекистан (часть первая) от 21.12.1995 г. № 163-I, ст. 6. – URL: <https://lex.uz/docs/111181>

<sup>2</sup> Воронина Е.А. Применение правового обычая в практике международного коммерческого арбитража // Юридическая наука в контексте глобальных вызовов : сборник докладов. – Москва, 2023. – С. 51.

<sup>3</sup> Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже (1985 год) с изменениями, принятыми в 2006 году, ст. 28. – URL: [https://uncitral.un.org/ru/texts/arbitration/modellaw/commercial\\_arbitration](https://uncitral.un.org/ru/texts/arbitration/modellaw/commercial_arbitration)

Это означает, что в процессе рассмотрения спора в арбитраже учитываются не только пункты, указанные в договоре, но и существующие торговые обычаи.

В Принципах международных коммерческих договоров УНИДРУА 2016 года, в статье 1.9, отмечается, что если даже применение какого-либо обычая было согласовано сторонами либо между ними сложилась устойчивая практика, то это уже считается обязательной частью отношений в рамках договора<sup>4</sup>. Кроме того, даже если сторонами не было прямо согласовано применение известного обычая, но данный обычай относится к их сфере деятельности, спор имеет прямую связь с этим обычаем. Далее в статьях 27 и 28 Арбитражного регламента ЮНСИТРАЛ указываются вопросы доказывания, связанные с обычаями<sup>5</sup>.

Правовой обычай *lex mercatoria* также рассматривается в рамках Правил международного коммерческого арбитража Международной торговой палаты (ИСС). Кроме того, о торговых обычаях упоминается в следующих конвенциях и актах: Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йорк, 1958 год), Венская конвенция о праве международных договоров 1969 года, Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров (ст. 9), а также Инкотермс 2020.

Особая роль при применении обычаев в разрешении международных коммерческих споров принадлежит арбитрам. Арбитры должны обладать способностью правильно определять и применять подходящий обычай к соответствующему спору. В случаях, когда условия договора не позволяют урегулировать определенные вопросы, именно арбитры обязаны применить и истолковать соответствующие торговые обычаи. Арбитры, действуя в рамках предоставленных им полномочий, способствуют развитию *lex mercatoria*, формируя единообразную практику, которая, в свою очередь, повышает предсказуемость и доверие к международному коммерческому арбитражу со стороны бизнеса и инвесторов.

### **Применение обычаев в Республике Узбекистан, проблемы и последствия.**

Правовые системы мира подразделяются на романо-германскую и англосаксонскую. В государствах с англосаксонской правовой системой обычаи занимают значительное место в иерархии нормативно-правовых актов, поэтому они широко признаются и применяются при разрешении споров. В романо-германской системе, где урегулирование споров осуществляется преимущественно с помощью писаных норм законодательства, обычаи либо не признаются вовсе, либо признаются в незначительной степени.

Республика Узбекистан относится к романо-германской правовой семье. Прямого и детального закрепления применения обычаев в законодательстве Узбекистана не предусмотрено. В статье 6 Гражданского кодекса Республики Узбекистан упоминаются «обычаи делового оборота», под которыми понимается широко применяемое правило, используемое при отсутствии определенных норм для регулирования конкретного вопроса<sup>6</sup>. Однако в законодательстве не освещены многие важные аспекты: отсутствуют четкое определение обычаев применительно к международным коммерческим спорам, правила их доказывания, критерии отнесения того или иного правила к обычаю, порядок

<sup>4</sup> Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА 2016, ст. 1.9, п. 1. – URL: <https://www.unidroit.org/wp-content/uploads/2021/06/Unidroit-Principles-2016-Russian-bl.pdf>

<sup>5</sup> Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ (2021 год), ст. 27–28. // Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже – приложение.

<sup>6</sup> Гражданский кодекс Республики Узбекистан, ст. 6.

мониторинга и применения. Формально обычаи признаются, но на практике их применение крайне низко.

Следует отметить, что в Республике Узбекистан принят ряд прогрессивных законов, таких как Закон Республики Узбекистан от 16.02.2021 г. № ЗРУ-674 «О международном коммерческом арбитраже» и Закон Республики Узбекистан от 03.07.2018 г. № ЗРУ-482 «О медиации». Однако, несмотря на наличие этих законов, в них отсутствуют достаточные нормы, регулирующие отношения, связанные с применением обычаев. Вследствие этого обычаи практически не применяются ни в судах, ни в арбитраже, ни в медиации.

Проблема заключается в том, что законодательство Узбекистана не содержит подробных положений о применении обычаев. Нет четкого определения, не установлены правила доказывания, не определены случаи, в которых обычаи могут быть применены, а в каких — нет, не урегулирован вопрос мониторинга соответствия обычая публичному порядку. Отсутствие таких механизмов приводит к тому, что арбитры и судьи, воспитанные в традициях романо-германской системы, предпочитают не обращаться к обычаям, а искать решение исключительно в писаных нормах национального права.

Последствия неприменения обычаев на практике весьма серьезны. Во-первых, снижается предсказуемость и гарантии обеспечения справедливости при вынесении решений в судах и арбитражах. Во-вторых, падает доверие предпринимателей к арбитражным институтам. В-третьих, в масштабном плане отсутствие применения обычаев снижает интерес иностранных инвесторов к Узбекистану. Иностранный инвестор, вкладывая средства в узбекскую экономику, ожидает, что при разрешении возможного спора будут учтены международные торговые обычаи, которые ему знакомы и понятны.

Если же применимым правом окажется исключительно узбекское национальное право без учета обычаев, это создает для инвестора дополнительные риски и, как следствие, снижает инвестиционную привлекательность страны.

**Заключение.** Проведенное исследование позволяет сделать вывод о том, что, несмотря на наличие в Узбекистане формального признания обычаев делового оборота, правовой механизм их применения в международном коммерческом арбитраже нуждается в существенном совершенствовании. Неприменение обычаев на практике создает барьеры для развития эффективной системы разрешения международных коммерческих споров и негативно сказывается на инвестиционном климате. В целях решения выявленных проблем представляется необходимым реализовать следующие предложения:

1. Внесение изменений в законодательство Республики Узбекистан. В частности, необходимо дополнить Закон «О международном коммерческом арбитраже» положением, прямо закрепляющим право арбитров при отсутствии соглашения сторон о применимом праве руководствоваться международными торговыми обычаями и общепризнанными принципами *lex mercatoria*.

2. Разработка четких критериев и правил доказывания обычаев. Целесообразно в рамках постановлений Пленума Верховного суда или рекомендаций Ташкентского международного арбитражного центра (ТИАС) разъяснить, что понимается под торговыми обычаями, как они могут быть доказаны (например, с помощью заключений торгово-промышленных палат, экспертных мнений, публикаций международных организаций).

3. Стимулирование арбитражной и судебной практики. Необходимо систематическое опубликование решений арбитражей и судов, в которых были применены обычаи, с целью формирования единообразной и предсказуемой практики.

Реализация данных предложений позволит Узбекистану преодолеть ограничения, характерные для романо-германской правовой системы, повысить доверие иностранных инвесторов, укрепить статус надежного участника международных экономических отношений и создать современную, эффективную систему разрешения международных коммерческих споров.

### Список использованной литературы.

#### 1. Нормативно-правовые акты.

- 1.1. Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА 2016. <https://www.unidroit.org/wp-content/uploads/2021/06/Unidroit-Principles-2016-Russian-bl.pdf>
- 1.2. Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже (1985 год) с изменениями, принятыми в 2006 году. [https://uncitral.un.org/ru/texts/arbitration/modellaw/commercial\\_arbitration](https://uncitral.un.org/ru/texts/arbitration/modellaw/commercial_arbitration)
- 1.3. Гражданский кодекс Республики Узбекистан. 1995 года. <https://lex.uz/docs/111181>
- 1.4. Закон Республики Узбекистан, от 16.02.2021 г. № ЗРУ-674 <https://lex.uz/docs/5294087>
- 1.5. Закон Республики Узбекистан, от 03.07.2018 г. № ЗРУ-482 <https://lex.uz/docs/3805229>

#### 2. Научные статьи.

- 2.1. Воронина Е. А. Применение правового обычая в практике международного коммерческого арбитража // Юридическая наука в контексте глобальных вызовов : сборник докладов. — Москва, 2023. — С. 50–55 [http://raduga-press.com/gallery/legal\\_science\\_youth\\_scientific\\_forum.pdf#page=510](http://raduga-press.com/gallery/legal_science_youth_scientific_forum.pdf#page=510)
- 2.2. Дьяконова А.А. Обычай международной торговли в системе регулирования внешнеэкономических сделок: монография. – Оренбург: ООО ИПК «Университет», 2014. – 212 с. – ISBN 978-5-4417-0382-6. – Текст : непосредственный. <https://www.dissercat.com/content/obychai-mezhdunarodnoi-torgovli-kak-istochnik-negosudarstvennogo-regulirovaniya-vneshneekonom>
- 2.3. Зарубина Н.П. Обычай торгового оборота в международном частном праве / Н.П. Зарубина, Д.В. Густайтис –Текст: непосредственный // Основные тенденции развития правовой науки: Материалы I Международной студенческой научно-практической конференции. – Хабаровск: Тихоокеанский государственный университет. – 2020. – С. 98-103. <https://cyberleninka.ru/article/n/obychai-kak-istochnik-mezhdunarodnogo-chastnogo-prava>
- 2.4. Парфенов, П.В., Абдрашитов, В.М. Место международного обычая в источниках международного права / П.В. Парфенов, В.М. Абдрашитов. – Текст: непосредственный // Инновационная наука. – 2023. – № 12-2. – С. 14– 143. <https://cyberleninka.ru/article/n/mesto-mezhdunarodnogo-obychaya-v-istochnikah-mezhdunarodnogo-prava>