**Правила определения гражданской сделки как торговой и правовые последствия такой классификации**

Понятие торговой, или коммерческой, сделки известно лишь законодательству стран с дуалистической системой частного права, тогда как праву стран с единой системой гражданского права, например английскому и итальянскому, это понятие не известно. Все сделки, совершенные коммерсантами и некоммерсантами, подчиняются здесь одним и тем же правилам. Это не исключает того, что сами коммерсанты и этих странах подчинены в своей деятельности, как было отмечено, некоторым специфичным правилам.

При определении понятия торговой сделки и построении системы такого рода сделок законодательство и практика исходят из двух критериев признания их коммерческого характера—объективного или субъективного. Объективный критерий оценки, принятый ко Франции, Бельгии, Испании, странах Латинской Америки и некоторых других государствах, исходит из признания самого коммерческого содержания сделки. При субъективном же критерии оценки, действующем, например, в ФРГ и Японии, коммерческий характер сделки определяется по признаку совершения ее коммерсантом. Но ни в одной из стран последовательно не выдерживается использование одного из оценочных критериев.

Французское законодательство кладет в основу понятия торговой сделки, по существу, два критерия, признавая объективно-торговые и субъективно-торговые сделки. В ст. 632 и 633 ФТК содержится перечень сделок, которые по содержанию признаются торговыми, независимо от того, совершаются они коммерсантами или некоммерсантами. В этот перечень включены сделки по покупке с целью перепродажи, осуществлению комиссионных, страховых, банковских, транспортных, арендных и ряда других операций, а также сделки, являющиеся торговыми по признаку формы, например вексельные сделки. Круг торговых сделок резко расширяется за счет того, что закон к ним относит, кроме того, все сделки между «Негоциантами, торговцами и банкирами», признавая тем самым субъективно-торговые сделки.

Законодательство ФРГ исходит из субъективного критерия как основного, предусматривая в § 343 ГТУ, что «торговыми сделками являются все сделки коммерсанта, которые относятся к ведению торгового предприятия». При этом торговыми признаются сделки, в которых хотя бы одной из скорой выступает коммерсант. Этот общий субъективный критерий оценки торговых сделок дополняется в § 1 ГТУ объективным критерием квалификации перечислением основных видов сделок, рассматриваемых как торговые по самому их содержанию.

Анализ критериев оценки торговых сделок показывает, что установление того или иного принципа квалификации как основного не имеет большого практического значения, тем более что любые сделки торговых товариществ признаются торговыми. Способы оценки наиболее важны применительно к сделкам индивидуальных коммерсантов.

Ввиду широкой трактовки понятия торговой сделки таковыми признаются в праве и практике, по существу, все хозяйственные сделки, а именно: сделки, вытекающие из производственной деятельности промышленных, сельскохозяйственных, строительных, издательских, зрелищных и иных предприятий; сделки коммерческих, банковских и иных предприятий, относящиеся к обращению товаров и денег; сделки транспортных, страховых, экспедиционных предприятий по перевозке, хранению, страхованию и иным операциям, связанным с обращением товаров; сделки по приращению» к промышленной и торговой деятельности, как, например, аренда для торгового предприятия, реклама товаров и т. д.

Деление сделок на гражданские и торговые в странах, где оно проводится, влечет за собой ряд юридических последствий. Признание сделки торговой подчиняет ее не только общим нормам гражданского права, но в первую очередь специальным нормам права торговых кодексов и других актов торгового законодательства. К таким сделкам применяются особые материально-правовые и процессуально-правовые правила, относящиеся к порядку их заключения, некоторым сторонам содержания, то есть правам и обязанностям сторон, а также к порядку разрешения споров, возникающих между сторонами в связи с выполнением обязанностей. Эта специфика неодинакова для национальных систем права, но можно выделить некоторые наиболее часто встречающиеся правила такого рода.

Важной особенностью торговых сделок является исключение формализма в практике их заключения и доказательство их существования в случае возникновения спора. Допускается упрощенная форма совершения сделки, не требующая письменного составления договора и его регистрации: признаются действительными сделки, заключенные устно или по телефону (при отметке этого факта в торговых книгах). Но для некоторых видов торговых сделок сохраняются общегражданские требования к форме, например; для купли-продажи, залога, договора о товариществе, подписки на акции, биржевых сделок и др. С другой стороны, заключение некоторых сделок, например совершаемых на товарных и фондовых биржах, подчинено специальным правилам оформления.

Факт существования торговой сделки, заключаемой не в письменной форме, может доказываться всеми средствами и свидетельскими показаниями, что важно для условий массового заключения сделок.

Формально-юридическое выделение в особую категорию участников оборота коммерсантов, деятельность которых подчиняется во многом специальному правовому режиму, и выделение из всей сферы гражданских сделок в особую категорию сделок торговых, подчиненных ряду специальных правил заключения, исполнения и защиты, преследуют определенные хозяйственные цели.

Первая цель — установление правил по облегчению и упрощению заключения торговых сделок и учету специфики проведения определенной их части на биржах, а также по более квалифицированному и быстрому разрешению споров в судебном порядке. Это проявляется в ослаблении, а иногда и усилении формализма заключения сделок и использовании преимуществ разрешения споров в органах специальной юрисдикции.

Вторая цель — усиление защиты интересов кредиторов в договорных отношениях, особенно в заемных и обеспечительных операциях, что очень важно в условиях расширения кредитования и возрастания его роли в предпринимательской деятельности. Достижению этой цели служат правила об обязанности должника-коммерсанта заявить о прекращении платежей и особой процедуре взыскания с него долгов при несостоятельности, о повышенном размере узаконенного процента при взыскании и долга по просроченному исполнением обязательству, о солидарной ответственности должников при выдаче коммерсантом гарантийного обязательства, о предоставлении больших прав кредитору-залогодержателю и т. д.

И наконец, третья основная цель - придание предпринимательской деятельности коммерсанта как промыслово действующего предпринимателя публичного характера в интересах других участников оборота. Достижению этой цели служат правила о регистрации коммерсантов в торговом реестре, опубликовании результатов хозяйственной деятельности в форме периодической отчетности и т. п. Однако последовательная реализация таких правил противоречит интересам предпринимателей, и выполнение этих правил ограничивается со ссылками на необходимость сохранения производственной тайны, защиты коммерсантов против разглашения банковских, промышленных и коммерческих секретов.

**Список литературы**

Конвенция ООН О договорах международной купли-продажи товаров от 11 апреля 1980 года. Документ опубликован в Вестнике Высшего арбитражного суда Российской Федерации, 1994, N1.

Международные правила толкования торговых терминов "Инкотермс" (Публикация Международной торговой палаты 1990 г. N 460). Текст Международных правил опубликован в Материалах Международной торговой палаты (Библиотека юриста-международника) издательством Внешнеэкономического Центра "Совинтерюр", Москва, 1992 г.

Гражданское и торговое право зарубежных стран. Учебник. М. 2000.

И. Т. Балабанов, А. И. Балабанов. Внешнеэкономические связи. М. 1999.

Решетников Ф.М. Правовые системы стран мира. М. 1993.