

М. Г. Щербаков*

Гражданско-правовой аспект режима товаров двойного назначения

Аннотация. В статье анализируется гражданско-правовой режим товаров двойного назначения в аспекте оборотоспособности товаров двойного назначения. Автор раскрывает роль гражданско-правовых норм как элементов правового режима в правовом регулировании вертикальных и горизонтальных правоотношений, а также проводит анализ процесса трансформации гражданско-правовых норм в ходе правоприменительной практики. Выделяются основные правовые характеристики, позволяющие дифференцировать товары двойного назначения, такие как технические особенности, сфера применения, наличие экспортного контроля. В статье автор предлагает собственное определение правового режима товаров двойного назначения. Кроме того, выделяет такой признак режима товаров двойного назначения, как обусловленность степени оборотоспособности товаров двойного назначения от внешних факторов.

Автор делает вывод об изменении функционального назначения гражданско-правовых норм в правовом режиме.

В заключение предлагается ряд рекомендаций по повышению эффективности правового регулирования внешнеэкономической деятельности в сфере оборота товаров двойного назначения.

Ключевые слова: товары двойного назначения, правовой режим, гражданско-правовая составляющая, трансформация норм, технология двойного назначения, экспортный контроль, вооружение, оборотоспособность, межотраслевые связи.

DOI: 10.17803/1994-1471.2019.100.3.099-106

Усложнение общественных отношений оказывает влияние на трансформацию процесса правового регулирования, обуславливая развитие института правового режима.

В настоящее время прослеживаются тенденции, связанные с усилением доминирования императивных начал правового регулирования в предпринимательской сфере, которые, в свою очередь, влияют на оборотоспособность товаров двойного назначения, а также на процесс трансформации гражданско-правовых норм в публичном режиме, при этом обозначая осо-

бую роль гражданско-правовой составляющей в общей структуре комплексного правового режима.

Одним из межотраслевых правовых режимов является режим товаров двойного назначения, обусловленный спецификой объекта регулирования, а также публично-правовыми целями, связанными с обеспечением обороны страны и безопасности государства.

Среди российских ученых проблемы правового режима комплексно исследовались С. С. Алексеевым, А. В. Малько, Н. И. Матузо-

© Щербаков М. Г., 2019

* Щербаков Михаил Геннадьевич, юристконсульт ООО «Международная инжиниринговая компания по разработке новой техники»
pravovednalog777@mail.ru
428000, Россия, г. Чебоксары, ул. Базарная, д. 7

вым, объектам гражданских прав была посвящена работа В. И. Синайского, среди ученых, комплексно исследовавших вопросы использования в предпринимательской деятельности имущества, ограниченного в обороте, можно выделить работы А. А. Морозова, И. В. Ершовой, в числе работ, посвященных комплексному исследованию межотраслевых связей в цивилистическом аспекте, необходимо выделить работу М. Ю. Челышева.

Правовая природа товаров и технологий двойного назначения обусловлена областью их применения: к ним относятся товары, которые используются в мирных целях, но могут быть применены при создании оружия массового уничтожения, ракетных средств его доставки и вооружения.

Внешнеэкономическая деятельность, связанная с оборотом товаров двойного назначения, имеет некоторые ограничения, обусловленные международными и национальными правовыми актами.

В российском законодательстве понятие товаров двойного назначения (применения) получило свое отражение в постановлении Совета министров — Правительства РФ от 11.11.1993 № 1030 «О контроле за выполнением обязательств по гарантиям использования импортируемых и экспортируемых товаров (услуг) двойного назначения в заявленных целях»¹. Так, товарами (услугами) двойного применения являются сырье, материалы, оборудование, научно-техническая информация, работы, услуги, результаты интеллектуальной деятельности, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иных видов вооружения и военной техники и в отношении которых установлен экспортный контроль.

Таким образом, законодатель обозначил основные дифференцирующие признаки товаров двойного назначения, к числу которых можно отнести:

- 1) технические особенности товаров;
- 2) область применения (использования) товаров;
- 3) наличие экспортного контроля.

¹ Собрание актов Президента и Правительства РФ. 01.11.1993. № 44. Ст. 4199.

² СЗ РФ. 1999. № 30. Ст. 3774.

Между тем в Федеральном законе от 18 июля 1999 г. № 183-ФЗ «Об экспортном контроле»² закреплено более широкое понятие — «контролируемые товары», к которым относятся отдельные виды сырья, материалов, оборудования, а также технологии и научно-техническая информация, которые могут быть применены при создании ядерного оружия, химического оружия, бактериологического оружия, вооружения и военной техники и ракетного оружия.

Таким образом, конкретная номенклатура (виды) товаров двойного назначения и порядок контроля в дальнейшем раскрываются уже в соответствующих подзаконных актах, принятых на основании законов Российской Федерации.

Правовая природа товаров двойного назначения выражается главным образом в их публично-правовом характере, который обусловлен их техническими характеристиками, областью применения, а также включением в тот или иной список контролируемых товаров, а следовательно, установлением в отношении них мер экспортного контроля как нетарифного метода правового регулирования внешнеэкономической деятельности.

Так, необходимо отметить наличие в системе экспортного контроля первоначальных и последующих мер контроля за оборотом товаров двойного назначения.

В настоящее время наблюдается определенный дисбаланс между первоначальными и последующими мерами экспортного контроля, который обусловлен доминирующим положением первоначальных мер экспортного контроля и, как следствие, факультативным характером мер последующего экспортного контроля, которые связаны с проверкой сферы применения импортерами товаров двойного назначения.

Следует отметить, что последующий вид экспортного контроля реализуется диспозитивными методами правового регулирования на договорных началах, поэтому гражданско-правовая составляющая межотраслевого правового режима товаров двойного назначения определяет характер режимного регулирования.

Между тем межотраслевой характер правового режима товаров двойного назначения не исчерпывается исключительно применением мер экспортного контроля в отношении товаров двойного назначения, а обуславливается межотраслевыми связями частного и публичного права.

В связи с тем что товары двойного назначения как объекты гражданских прав (блага) участвуют в гражданско-правовом обороте, они обладают определенной оборотоспособностью.

Важнейшей характеристикой объектов гражданских прав является их оборотоспособность, которая обусловлена как их свойствами, так и правовым режимом. Следовательно, оборотоспособность как правовая и экономическая характеристика обуславливается объемом субъективных прав и обязанностей субъектов в отношении объекта гражданских прав.

В данной связи заслуживает внимание суждение В. А. Белова о том, что «в праве (и правоотношении) мы не находим собственно объектов, а только лишь правовое отражение или, что то же самое, правовую форму, известную под названием правового режима»³.

В правовой доктрине правовые режимы используются в том числе применительно к конкретным объектам гражданских прав, обуславливая права и обязанности субъектов режима.

Известный цивилист В. И. Синайский писал: «Предмет, в отношении которого устанавливаются права и обязанности лиц, и есть объект права»⁴.

Как было справедливо отмечено А. А. Морозовым, спецификой объектов гражданских прав, используемых при осуществлении предпринимательской деятельности, является установление для них определенного правового режима,

позволяющего не только использовать указанные блага, но и свободно отчуждать с целью извлечения прибыли⁵.

Термин «режим» (лат. *regimen*) обозначает систему правил, обусловленных общей целью.

Профессор С. С. Алексеев указывал, что этим термином в самом общем понимании обозначаются «порядок регулирования, который выражен в комплексе правовых средств, характеризующих особое сочетание взаимодействующих между собой дозволений и запретов (а также позитивных обязываний) и создающих особую направленность регулирования»⁶.

Следовательно, гражданско-правовое значение объекта гражданских прав обусловлено оборотоспособностью объекта, а также комплексом юридических прав и обязанностей субъекта, связанных с удовлетворением его потребностей.

Таким образом, ограничение оборотоспособности товаров двойного назначения определяется как совокупность нормативных положений ограниченного характера, связанных с регулированием и охраной общественных отношений в публичных целях через определение пределов ограничения товаров.

Как отмечено А. А. Морозовым, ограниченный оборот некоторых видов имущества, используемого при осуществлении предпринимательской деятельности, является механизмом государственного регулирования, при котором государство, как политический суверен, посредством публичного воздействия устанавливает тот оборот отдельных видов имущества, который в наибольшей степени отвечает его интересам⁷.

Важной особенностью правового режима товаров двойного назначения является воз-

³ Белов В. А. Гражданское право : учебник для бакалавров. М. : Юрайт, 2013. Т. 2 : Общая часть. Лица, блага, факты. 82 с.

⁴ Синайский В. И. Русское гражданское право: в 2 вып. Киев : Прогресс, 1917. Вып. 1. С. 124.

⁵ Морозов А. А. Правовое регулирование использования в предпринимательской деятельности имущества, ограниченного в обороте : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2010. С. 47.

⁶ Алексеев С. С. Теория государства и права : учебник для юридических вузов и факультетов. М., 1998. С. 206.

⁷ Морозов А. А. Правовое регулирование использования в предпринимательской деятельности имущества, ограниченного в обороте : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2010. С. 98.

возможность изменения их оборотоспособности (а значит, правового режима) в зависимости от внешних факторов.

Так, межотраслевой правовой режим товаров двойного назначения, предусмотренный Федеральным законом «Об экспортном контроле», может предусматривать неограниченную оборотоспособность гражданских прав, которая обусловлена осуществлением безлицензионного режима (ст. 19); ограниченную оборотоспособность гражданских прав, связанную с лицензированием внешнеэкономической деятельности (ст. 19), а также полный запрет на обращение объектов, который обусловлен институтом всеобъемлющего контроля (ст. 20).

Судебная практика в отношении товаров двойного назначения свидетельствует о том, что в основе дифференциации ограниченных в обороте товаров двойного назначения (контролируемых товаров) лежат следующие признаки: технические характеристики, сфера применения, а также фактическое включение их в особые контрольные списки для осуществления экспортного контроля.

Рассматривая вопрос о пределах вмешательства государства в предпринимательскую деятельность, Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 17.06.2014 № 18-П/2014 определил свою правовую позицию в отношении ограничения оборотоспособности объектов гражданских прав, которая заключается в том, что законом или в установленном законом порядке могут быть введены ограничения оборотоспособности объектов гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо совершение сделок с которыми допускается по специальному разрешению⁸.

Верховный Суд Российской Федерации в решении от 25.11.2015 по делу № АПИ15-1110 определил в качестве отличительных признаков

товаров двойного назначения, позволяющих отграничить их от других видов товаров, такие признаки, как: технические характеристики, область возможного применения, наличие в соответствующих контрольных списках⁹.

Не стала исключением позиция Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, выраженная в информационном письме от 06.08.1999 № С5-7/УЗ-894¹⁰, в котором суд указал, что под экспортным контролем понимается комплекс мер, обеспечивающих реализацию установленного законом и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации порядка осуществления внешнеэкономической деятельности в отношении товаров, информации, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иных видов вооружения и военной техники.

К актуальным проблемам правового регулирования товаров двойного назначения можно отнести отсутствие такого объекта гражданских прав, как «информация», в перечне объектов гражданских прав, предусмотренных гражданским законодательством (ст. 128 ГК РФ), а также ограниченный правовой статус такого гражданско-правового института, как единая технология (ст. 1543 ГК¹¹).

Таким образом, можно сделать вывод о том, что особый статус товара двойного назначения как ограниченного в обороте объекта гражданских прав обуславливает особый характер методов правового регулирования, а также их особое сочетание, что образует его правовой режим.

В общетеоретическом аспекте правовой режим как правовая категория одновременно является формой и содержанием правовой действительности, следовательно, двоякая правовая природа режима связана с тем, что, с одной

⁸ СЗ РФ. 2014. № 26 (ч. II). Ст. 3633.

⁹ Документ опубликован не был.

¹⁰ Вестник ВАС РФ. 1999. № 10.

¹¹ Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть I: Федеральный закон от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301; Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть IV: Федеральный закон от 18.12.2006 № 230-ФЗ // СР РФ. 2006. № 52 (ч. 1). Ст. 5496.

стороны, он является элементом, отражающим форму системы права, а с другой — элементом, отражающим сущность правовой действительности во всем своем разнообразии.

Таким образом, многозначность правового режима свидетельствует о его междисциплинарном характере, поэтому рассмотрение правового режима в аспекте межотраслевых связей позволит глубже и полнее раскрыть его сущность и взаимосвязь с публично-правовыми и частноправовыми методами регулирования.

В связи с тем что публичный правовой режим обусловлен государственными (публичными) интересами, его доминирующим элементом являются императивные методы регулирования. Доминирующий характер императивных методов режимного регулирования связан с проявлением высокого уровня нормативности, а значит, эффективности публично-правового режима, которая связана главным образом с публичными интересами, а также особенностями объекта регулирования.

Следовательно, эффективность публично-правовых режимов можно рассматривать как реализуемую социальную ценность, удовлетворяющую преимущественно общественные интересы.

С. С. Алексеев указывал, что правовой режим выражает степень жесткости юридического регулирования, наличие известных ограничений или льгот, допустимый уровень активности субъектов, пределы их правовой самостоятельности. Именно поэтому при рассмотрении правовых вопросов мы обычно говорим, например, о жестких или льготных правовых режимах¹².

Таким образом, актуальность правовых режимов в области предпринимательской деятельности обусловлена публичной целью этих режимов, связанной с акцентом на ограничивающие правовые средства, между тем использование межотраслевого метода позволяет выделить в структуре режима гражданско-правовую

составляющую, которая связана с использованием в публичном режиме системы стимулов и дозволений, а также иных механизмов, использующих диспозитивные методы правового регулирования.

А. В. Малько указывал, что снятие деформированных правовых ограничений (уже препятствий) есть движение в сторону усиления косвенного стимулирования, оно будет, по сути дела, означать расширение стимулирующих свойств права¹³. Справедливый баланс между общественными и частными интересами корреспондируется с балансом между методами правового регулирования, обусловленными предметом, целями и задачами межотраслевого правового регулирования товаров двойного назначения.

В связи с тем что в науке природа явлений раскрывается посредством выявления их основных признаков, природу правовых режимов можно раскрыть посредством выявления их основных признаков.

Правовая природа межотраслевого правового режима товаров двойного назначения predeterminedена его двояким характером, обусловленным регулированием правоотношений на горизонтальном (гражданско-правовом) и вертикальном (публично-правовом) уровнях.

Как справедливо было отмечено М. Ю. Челышевым, межотраслевое правовое регулирование в экономической, в том числе предпринимательской, сфере, включающее гражданско-правовые элементы, необходимо определить как процесс упорядочения экономических отношений при помощи разноотраслевых правовых средств, в рамках которого гражданско-правовые инструменты трансформируются под влиянием иных отраслевых инструментов — как частного, так и публичного и частно-публичного права¹⁴.

Таким образом, правовой режим товаров двойного назначения в цивилистическом аспек-

¹² Алексеев С. С. Восхождение к праву. Поиски и решения // Алексеев С. С. Общая теория государства и права. М. : Норма, 2002. С. 133.

¹³ Малько А. В. Стимулы и ограничения в праве. 2-е изд., перераб. и доп. М. : Юристъ, 2004. С. 78.

¹⁴ Челышев М. Ю. Основы учения о межотраслевых связях гражданского права : монография. Казань : Изд-во Казан. гос. ун-та им. В. И. Ульянова-Ленина, 2009. С. 158.

те обусловлен прежде всего его межотраслевыми связями, которые связаны с процессом трансформации гражданско-правовых норм в общей структуре межотраслевого правового режима.

Трансформация норм гражданского права выражается в возрастании степени нормативной определенности режима товаров двойного назначения, обусловленного его публичной направленностью, а также в развитии внутреннего уровня организации правового режима.

Необходимо отметить, что нормы частного права в межотраслевом режиме имеют сопутствующее значение по отношению к публично-правовым нормам, поскольку их применение находится в прямой зависимости от факта установления режимного регулирования, обусловленного межотраслевыми связями.

При этом публично-правовая составляющая межотраслевого режима регламентирует вертикальные правоотношения, которые связаны с процессом осуществления экспортного контроля внешнеэкономической деятельности, находятся в прочной взаимосвязи с нормами гражданского права, регулируемыми горизонтальные правоотношения, связанные с оборотом объектов гражданских прав.

Обусловленные межотраслевыми связями гражданско-правовые нормы приобретают дополнительные свойства в качестве особого механизма правового режима товаров двойного назначения, обуславливая возникновение субъективных прав и обязанностей субъектов в публично-правовых (вертикальных) правоотношениях, связанных с экспортным контролем внешнеэкономической деятельности.

Таким образом, в процессе трансформации норм гражданского права в публичных право-порядках изменяется их целевое назначение (сущность), поэтому они приобретают характер элементов механизма межотраслевого правового режима товаров двойного назначения, при этом формируя его гражданско-правовую составляющую.

Комплексные, межотраслевые правовые режимы, к числу которых относится режим товаров двойного назначения, имеют в своей структуре коллизионные нормы, которые обеспечивают эффективное правовое регулирование общественных отношений нормами, закрепленными разными отраслями права.

М. Ю. Челышев обращал внимание, что коллизионное регулирование, осуществляемое между гражданским правом и иными правовыми отраслями, — это свод установленных правом правил (коллизионных норм, обычно закрепленных в нормативных правовых актах, не являющихся источником гражданского права), которые позволяют согласовывать действия норм гражданского права и иных правовых образований¹⁵.

Таким образом, коллизионное регулирование отношений, связанных с оборотом товаров двойного назначения, обусловлено приоритетом публично-правовых норм в гражданско-правовом регулировании, основанных на взаимообусловленном характере применения конституционных норм (ст. 55 Конституции Российской Федерации)¹⁶, гражданско-правовых (ст. 129 ГК РФ), а также отраслевых правовых норм, регулирующих отношения в сфере внешнеэкономической деятельности, а также экспортном контроле.

Коллизионное регулирование правоотношений, связанных с оборотом товаров двойного назначения, основано на использовании терминологического аппарата гражданского права, приоритете отраслевого регулирования, разграничении сфер регулирования между гражданским правом и отраслями права, регулирующими внешнеэкономическую деятельность и экспортный контроль.

Таким образом, можно выделить следующие гражданско-правовые аспекты режима товаров двойного назначения:

- 1) гражданско-правовая природа товаров двойного назначения как объекта гражданских

¹⁵ Челышев М. Ю. Указ. соч. С. 78.

¹⁶ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // СЗ РФ. 2014. № 36. Ст. 439.

- прав, предназначенного для продажи, обмена или иного введения в оборот;
- 2) использование гражданско-правового механизма (договора) в межотраслевом правовом режиме товаров двойного назначения, в том числе в качестве гарантий соблюдения требований экспортного контроля, связанных с проверкой использования иностранным лицом полученных по сделке товаров и технологий в соответствии с принятыми обязательствами;
- 3) использование диспозитивных методов правового регулирования при осуществлении экспортного контроля, в том числе путем применения стимулов и дозволений;
- 4) взаимозависимый и взаимообусловленный характер правового регулирования вертикальных и горизонтальных правоотношений в структуре межотраслевого правового режима товаров двойного назначения.
- Таким образом, правовой режим товаров двойного назначения является межотраслевым, комплексным правовым режимом, осложненным межотраслевыми связями, представляющим собой упорядоченную систему взаимосвязанных императивно-диспозитивных методов правового регулирования в сфере внешнеэкономической деятельности в целях обеспечения безопасности государства и создания условий для интеграции национальной экономики в мировую экономику.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. Алексеев С. С. Теория государства и права : учебник для юридических вузов и факультетов. — М., 1998. — 457с.
2. Алексеев С. С. Восхождение к праву. Поиски и решения // Алексеев С. С. Общая теория государства и права. — М. : Норма, 2002. — 334 с.
3. Белов В. А. Гражданское право : учебник для бакалавров. — М. : Юрайт, 2013. — Т. 2 : Общая часть. Лица, блага, факты. — 1093 с.
4. Малько А. В. Стимулы и ограничения в праве. — 2-е изд., перераб. и доп. — М. : Юристъ, 2004. — 250 с.
5. Морозов А. А. Правовое регулирование использования в предпринимательской деятельности имущества, ограниченного в обороте : дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2010. — 181 с.
6. Синайский В. И. Русское гражданское право : в 2 вып. — Киев : Прогресс, 1917. — Вып. 1. — 262 с.
7. Чельшев М. Ю. Основы учения о межотраслевых связях гражданского права : монография. — Казань : Изд-во Казан.гос. ун-та им. В. И. Ульянова-Ленина, 2009. — 208 с.

Материал поступил в редакцию 21 мая 2018 г.

A CIVIL LAW ASPECT OF THE DUAL-USE GOODS REGIME

SHCHERBAKOV Mikhail Gennadevich, Legal Adviser at ООО “Mezhdunarodnaya inzhiniringovaya kompaniya po razrabotke novoy tekhniki” [International engineering company for the development of new equipment]
pravovednalog777@mail.ru
428000, Russia, Cheboksary, ul. Bazarnaya, d. 7

Abstract. *The paper analyzes the civil law regime of dual-use goods in the aspect of dual-use goods turnover. The author reveals the role of civil law rules as elements of the legal regime in the legal regulation of vertical and horizontal legal relations, as well as analyzes the process of transformation of civil law rules in the course of law enforcement. The author dwells on the main legal characteristics allowing to differentiate dual-use goods, namely: technical features, scope of application, availability of export control. In the paper, the author offers his own*

definition of the legal regime of dual-use goods. In addition, we identify such a feature of the regime of dual-use goods as dependance of the degree of turnover of dual-use goods upon external factors.

The author concludes that the functional purpose of civil law rules in the legal regime has changed.

In conclusion, a number of recommendations are proposed to improve efficiency of the legal regulation of foreign economic activity in the sphere of turnover of dual-use goods.

Keywords: *dual-use goods, legal regime, civil law component, transformation of rules, dual-use technology, export control, weapons, turnover, inter-industry relations.*

REFERENCES (TRANSLITERATION)

1. *Alekseev S. S. Teoriya gosudarstva i prava : uchebnik dlya yuridicheskikh vuzov i fakul'tetov. — M., 1998. — 457 s.*
2. *Alekseev S. S. Voskhozhdenie k pravu. Poiski i resheniya // Alekseev S. S. Obshchaya teoriya gosudarstva i prava. — M. : Norma, 2002. — 334 s.*
3. *Belov V. A. Grazhdanskoe pravo : uchebnik dlya bakalavrov. — M. : Yurayt, 2013. — T. 2 : Obshchaya chast'. Litsa, blaga, fakty. — 1093 s.*
4. *Mal'ko A. V. Stimuly i ogranicheniya v prave. — 2-e izd., pererab. i dop. — M. : Yurist", 2004. — 250 s.*
5. *Morozov A. A. Pravovoe regulirovanie ispol'zovaniya v predprinimatel'skoy deyatel'nosti imushchestva, ogranichennogo v oborote : dis. ... kand. yurid. nauk. — M., 2010. — 181 s.*
6. *Sinayskiy V. I. Russkoe grazhdanskoe pravo : v 2 vyp. — Kiev : Progress, 1917. — Vyp. 1. — 262 s.*
7. *Chelyshev M. Yu. Osnovy ucheniya o mezhotraslevykh svyazyakh grazhdanskogo prava : monografiya. — Kazan' : Izd-vo Kazan.gos. un-ta im. V. I. Ul'yanova-Lenina, 2009. — 208 s.*