

DOI: <https://doi.org/10.60797/IRJ.2025.152.55>

## ОСОБЕННОСТИ И ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ ОБЫЧАЕВ ДЕЛОВОГО ОБОРОТА В МЕЖДУНАРОДНОМ ПРАВЕ

Научная статья

**Чебоньян Т.Г.<sup>1,\*</sup>, Колодкина В.Н.<sup>2</sup>, Королевская О.И.<sup>3</sup>, Григорян Г.М.<sup>4</sup>**

<sup>1</sup> ORCID : 0000-0003-4782-259X;

<sup>1</sup> Херсонский технический университет, Херсон, Украина

<sup>1, 2, 3, 4</sup> Российский государственный университет правосудия им. В.М. Лебедева, Ростовский филиал, Ростов-на-Дону, Российская Федерация

\* Корреспондирующий автор (chebonyan[at]gmail.com)

### Аннотация

Будучи одним из древнейших источников отечественного права, обычаи делового оборота до сих пор являются предметом обсуждений в научных кругах в части их применения. В статье рассматривается понятие и отличительные особенности обычаев в гражданском праве, рассматриваются основные признаки, раскрывающие данное понятие. После изучения судебной практики с применением обычаев делового оборота, Автором были выделены основные особенности и проблемы их применения в Российском праве, а также предложены способы их решения для лучшего адаптирования в систему права. Были также рассмотрены экспертные точки зрения, касающиеся проблемы применения обычаев делового оборота на практике. Также упомянута специфическая область применения раскрываемого понятия.

**Ключевые слова:** обычай, гражданское право, закон, источник права, договор.

## SPECIFICS AND PROBLEMS OF APPLICATION OF TRADITIONS OF BUSINESS IN INTERNATIONAL LAW

Research article

**Chebonyan T.G.<sup>1,\*</sup>, Kolodkina V.N.<sup>2</sup>, Korolevskaya O.I.<sup>3</sup>, Grigoryan G.M.<sup>4</sup>**

<sup>1</sup> ORCID : 0000-0003-4782-259X;

<sup>1</sup> Kherson Technical University, Kherson, Ukraine

<sup>1, 2, 3, 4</sup> Lebedev Russian State University of Justice, Rostov Branch, Rostov-on-Don, Russian Federation

\* Corresponding author (chebonyan[at]gmail.com)

### Abstract

Being one of the oldest sources of domestic law, business customs are still a subject of discussion in scientific circles in terms of their application. The article examines the concept and distinctive features of customs in civil law, reviews the main features disclosing this concept. After studying the judicial practice with the application of business customs, the author has highlighted the main features and problems of their application in Russian law, and proposed ways to solve them for better adaptation into the system of law. Expert points of view concerning the problem of application of business customs in practice were also discussed. The specific area of application of the disclosed concept is also mentioned.

**Keywords:** custom, civil law, law, source of legal rights, contract.

### Введение

В Гражданском кодексе Российской Федерации с 1994 г. в статье 5 законодательно закреплено понятие обычая. Постановлением пленума Верховного суда от 23 июня 2015 г. N 25 разъясняется, что обычай – не предусмотренное законодательством, но сложившееся, то есть достаточно определенное в своем содержании, широко применяемое правило поведения при установлении и осуществлении гражданских прав и исполнении гражданских обязанностей не только в предпринимательской, но и иной деятельности, например, определение гражданами порядка пользования общим имуществом, исполнение тех или иных обязательств [2, П. 2].

Введение и регулирование обычаев делового оборота в российском праве является достаточно актуальным вопросом – новый источник права упрощает процесс заключения договора, предоставляет определенную автономию сторонам договора в регулировании собственных правоотношений. Тем более, в иностранной практике обычай, закрепленный ст. 9 Венской конвенции ООН о договорах международной купли-продажи 1980 года, уже достаточно давно и успешно используется.

Из определения сравнительно нового в гражданском праве термина следует, что перечень обычаев как источников права не закреплен законодательно, а также, как следует из судебной практики, может быть и не закреплен в договоре, что делает обычай особенным, «неписаным» источником права. Главным разграничением по ГК для обычаев является лишь то, чтобы они не противоречили обязательным для сторон положениям законодательства или договора. Данные положения делают регулирование обычаев делового оборота на практике довольно проблематичным. Также имеющиеся на данный момент обзоры судебной практики и постановления пленума Верховного суда по теме регулирования применения обычаев делового оборота, по мнению к.ю.н. Трофимова Я.В. и солидарного с ним автора данной статьи, не дают четкого выражения правовых позиций и указаний о применении вышеназванных обычаев, из чего вытекает сложность их правового регулирования.

### **Сферы и практика применения обычаев**

Следует обязательно упомянуть сферы применения обычаев в российском праве. Обычай является неотъемлемой частью регулирования международной торговли и торгового мореплавания, где выступает альтернативой договорного и законодательного регулирования, оптимизируя заключение сделок и товарооборот. Также периодически применение обычая можно встретить в конституционном праве (в прошлом веке встречалось повсеместно, сейчас можно привести в пример определение заместителей председателя правительства, которое нигде не закреплено), семейном (замена отчества по народному обычаю), земельном (деление колхозных дворов по обычаю) законодательствах [3, С. 4].

С каждым годом применение обычаев на практике увеличивается, о чём говорит увеличивающееся количество судебных дел об их применении, а также обзоры судебной практики, из которых можно извлечь устоявшиеся в российской практике особенности применения обычаев делового оборота. В первую очередь, на основании Энциклопедии судебной практики по обычаям, обычай признан источником права и, соответственно, в обычаях содержатся нормы, являющиеся основанием регулирования правоотношений. Хотя в соответствии с Гражданским кодексом они и стоят ниже норм законодательства или пунктов договора, они все же являются удобной и универсальной их альтернативой для регулирования сделок и прочих правовых действий. Обычай может впоследствии быть изложен в печати или изложен во вступившем в силу судебном акте. Также следует обозначить, что в праве обычаи не возникают ниоткуда, их важнейшим признаком является то, что данные правила применения являются сложившимися, то есть ранее имеются регулярные прецеденты их применения или их использование привычно в определенной сфере. Обычаем в таком случае будет даже являться правило поведения, которое сложилось при применении отменённого на данный момент законодательства или правило поведения, признанное судом по делу, имеющему схожее обстоятельство.

### **Основные проблемы применения обычаев делового оборота**

Исходя из того, что обычай, может быть не прописан ни в законодательстве, ни в договоре, возникает вопрос об обязанности судов знать все применяемые в определённой сфере обычая для правильного судопроизводства. Но все же не каждый обычай как уникальный источник права может быть всем известен, например в какой-либо сфере могут применяться узкоспециализированные обычаи. Законодательство и судебная практика [4, С. 9] дают ответ на данный вопрос – необходимость доказывания существования обычая и его содержания лежит на стороне, которая ссылается на его применение.

На практике также встречаются ситуации, когда обычай делового оборота может противоречить нормативным актам или договору сторон. Из-за закреплённой в ГК «неписанности» обычаев стороны договора не считают нужным вписывать их в договор, хотя впоследствии специфические обычаи могут противоречить обязательным положениям договора, что приведет к его несоблюдению.

Также стоит упомянуть некоторые проблемы в применении обычая как источника права, вытекающие из недостаточности его правового регулирования. Во-первых, несмотря на приданную законодателем особенности обычая в виде его «неписанности», многие эксперты в сфере права, например Сокольская Л.П. и Анисимов А.П., считают недостатком обычая отсутствие формальной закреплённости и письменного закрепления большинства обычаев, так как это равняет в юридической силе дополнительные «писанные» и «неписанные» источники права, что нарушает иерархию правовых источников. Затем, законодательно не предусмотрены конкретные требования к обычаям, а также их виды, что делает затруднительным доказывание их существования в определенной сфере [1, С. 3]. Также из-за возможности применения международных обычаев в российском праве нередко возникают споры по поводу применения международных или национальных обычаев. Данная «конкуренция» обычаев затрудняет их применение на практике. Также важно упомянуть одну из ключевых проблем на данный момент – отсутствие санкций за нарушение норм обычного права, из-за чего теоретически обычай не может даже рассматриваться как источник права.

Многие эксперты также выделяют проблему невозможности установить содержание обычаев в судебных актах. Суды, основывая свои решения на обычаях делового оборота, в большинстве случаев не воспроизводят их содержание в судебном акте либо воспроизводят его крайне нечётко, что делает затруднительным отсылаться на них в дальнейшем.

### **Заключение**

Как же данные проблемы должны решаться и какой путь развития обычая как правового института выбрал законодатель? На данный момент специфика и правила применения обычаев в законодательстве и обзорах судебной практики постоянно дополняются, для консультирования судов по делам, связанным с обычаями, регулярно привлекаются специалисты и эксперты для более четкого и полного правового регулирования. Учитывая сущность обычая как неписанного источника права, данный подход к совершенствованию его правового регулирования является правильным. Также эффективным способом адаптации обычая в систему права будет являться его четкое описание в судебных актах, тогда в дальнейшем на него можно будет ссылаться как на судебную практику. Обычай, созданный в праве как альтернатива «прописанному» регулированию правоотношений, дающий свободу и автономию сторонам в регулировании собственных отношений, не должен меняться посредством превращения его в закреплённый закон, он должен оставаться гибким и удобным источником российского права.

**Благодарности**

Авторы выражают благодарность Дмитрию Кривову.

**Конфликт интересов**

Не указан.

**Рецензия**

Все статьи проходят рецензирование. Но рецензент или автор статьи предпочли не публиковать рецензию к этой статье в открытом доступе. Рецензия может быть предоставлена компетентным органам по запросу.

**Acknowledgement**

The authors would like to thank Dmitry Krivov.

**Conflict of Interest**

None declared.

**Review**

All articles are peer-reviewed. But the reviewer or the author of the article chose not to publish a review of this article in the public domain. The review can be provided to the competent authorities upon request.

**Список литературы / References**

1. Трофимов Я.В. Применение обычаев делового оборота: соотношение судебной практики и законодательства / Я.В. Трофимов // Legal Concept. — 2014. — № 1. — URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/primenenie-obychaev-delovogo-oborota-sootnoshenie-sudebnoy-praktiki-i-zakonodatelstva> (дата обращения: 07.09.2024).
2. Ерофеев А.В. Обычай делового оборота как источник Гражданского права / А.В. Ерофеев // Юридические науки: проблемы и перспективы : материалы I Междунар. науч. конф. (г. Пермь, март 2012 г.). — Пермь : Меркурий, 2012. — С. 75–77.
3. Козлова Н.В. Обычай в гражданском праве / Н.В. Козлова, С.Ю. Филиппова // Журнал российского права. — 2019. — № 1.
4. Сокольская Л.В. Проблемы применения правовых обычаев в российской юрисдикции / Л.В. Сокольская, А.П. Анисимов // Право и государство: теория и практика. — 2020. — № 1 (181).
5. Обычай делового оборота. — URL: <https://www.law.ru/article/2693-obychay-delovogo-oborota-kak-sdelat-ego-ubejdayushchim-argumentom-v-sude-i-dobitsya> (дата обращения: 07.09.2024).
6. Зенин И.А. Гражданское право. Общая часть : учебник для вузов / И.А. Зенин. — Москва : Юрайт, 2024. — 526 с.
7. Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгалло. — М.: Статут, 2017. — Т. 1.
8. Макеева И.О. Основные характеристики обычаев как источника гражданского права / И.О. Макеева // Молодой ученый. — 2023. — № 33 (480). — С. 32–33. — URL: <https://moluch.ru/archive/480/105436/> (дата обращения: 28.10.2024).
9. Законотворческая история современного Гражданского кодекса / Сост. П.В. Крашенинников, Е.В. Бадулина, И.В. Овчарова [и др.] ; Исслед. центр частн. права им. С.С. Алексеева при Президенте РФ. — Москва : Статут, 2019.
10. Российское гражданское право: Учебник: В 2-х томах. Том I. Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права / Отв. ред. Е.А. Суханов. — М.: Статут, 2011.

**Список литературы на английском языке / References in English**

1. Trofimov Ja.V. Primenenie obychaev delovogo oborota: sootnoshenie sudebnoj praktiki i zakonodatel'stva [Application of business customs: correlation of court practice and legislation] / Ja.V. Trofimov // Legal Concept. — 2014. — № 1. — URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/primenenie-obychaev-delovogo-oborota-sootnoshenie-sudebnoy-praktiki-i-zakonodatelstva> (accessed: 07.09.2024). [in Russian]
2. Erofeev A.V. Obychaj delovogo oborota kak istochnik Grazhdanskogo prava [Custom of business turnover as a source of Civil Law] / A.V. Erofeev // Juridicheskie nauki: problemy i perspektivy : materialy I Mezhdunar. nauch. konf. (g. Perm', mart 2012 g.) [Legal Sciences: Problems and Prospects : Proceedings of the I Intern. Scientific Conference (Perm, March 2012)]. — Perm : Merkurij, 2012. — P. 75–77. [in Russian]
3. Kozlova N.V. Obychaj v grazhdanskom prave [Custom in civil law] / N.V. Kozlova, S.Ju. Filippova // Zhurnal rossijskogo prava [Journal of Russian Law]. — 2019. — № 1. [in Russian]
4. Sokol'skaja L.V. Problemy primeneniya pravovyh obychaev v rossijskoj jurisdikcii [Problems of application of legal customs in Russian jurisdiction] / L.V. Sokol'skaja, A.P. Anisimov // Pravo i gosudarstvo: teorija i praktika [Law and State: Theory and Practice]. — 2020. — № 1 (181). [in Russian]
5. Obychaj delovogo oborota [Business custom]. — URL: <https://www.law.ru/article/2693-obychay-delovogo-oborota-kak-sdelat-ego-ubejdayushchim-argumentom-v-sude-i-dobitsya> (accessed: 07.09.2024). [in Russian]
6. Zenin I.A. Grazhdanskoe pravo. Obshhaja chast' : uchebnik dlja vuzov [Civil law. General part : textbook for universities] / I.A. Zenin. — Moscow : Jurajt, 2024. — 526 p. [in Russian]
7. Grazhdanskoe pravo: Uchebnik. V 2 t [Civil Law: Textbook. In 2 vol.] / Ed. by B.M. Gongalo. — M.: Statut, 2017. — Vol. 1. [in Russian]
8. Makeeva I.O. Osnovnye harakteristiki obychaev kak istochnika grazhdanskogo prava [The main characteristics of customs as a source of civil law] / I.O. Makeeva // Molodoy uchenyj [Young Scientist]. — 2023. — № 33 (480). — P. 32–33. — URL: <https://moluch.ru/archive/480/105436/> (accessed: 28.10.2024). [in Russian]
9. Zakonotvorcheskaja istorija sovremennogo Grazhdanskogo kodeksa [Legislative history of the modern Civil Code] / Comp P.V. Krasheninnikov, E.V. Badulina, I.V. Ovcharova [et al.] ; S.S. Alekseev Private Law Research Centre under the President of the Russian Federation. — Moscow : Statut, 2019. [in Russian]
10. Rossijskoe grazhdanskoe pravo: Uchebnik: V 2-h tomah. Tom I. Obshhaja chast'. Veshhnoe pravo. Nasledstvennoe pravo. Intellektual'nye prava. Lichnye neimushhestvennyye prava [Russian Civil Law: Textbook: In 2 Volumes. Volume I. General part. Property law. Inheritance law. Intellectual rights. Personal non-property rights] / Resp. ed. E.A. Suhanov. — M.: Statut, 2011. [in Russian]