

http://relevancy.bger.ch/php/clir/http/index.php?highlight_docid=atf%3A%2F%2F138-III-157%3Ade&lang=de&type=show_document. – Date of access: 05.08.2020.

20. О компенсации работникам [Электронный ресурс]: Акт Дании, 09.09.2019, №977 // Официальный сайт законодательства Дании. – Режим доступа: <https://www.retsinformation.dk/eli/Ita/2019/977>. – Дата доступа: 04.09.2020.

21. District Court of Jēkabpils judgment on 4 August 2011 in case No.C16073311 // European commission on family law web-site/ - Mode of access: <http://ceflonline.net/wp-content/uploads/Latvia-IR.pdf>. – Date of access: 10.09.2020.

ТРАНСГРАНИЧНЫЙ КРАУДФАНДИНГ: ОТЕЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ КОЛЛИЗИОННОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

Е.В. Усеня

Белорусский государственный университет

Пр. Независимости, 4, 220030, г. Минск, Беларусь, elena@beljurist.by

В статье рассмотрены отдельные аспекты коллизионного регулирования отношений между участниками краудфандинга, осложненных иностранным элементом. Приведены примеры иностранного элемента в субъекте, объекте отношений между участниками трансграничного краудфандинга, а также в юридическом факте. Обозначено, что на сегодняшний день отсутствуют универсальные кодификации материально-правовых и коллизионных норм, специально разработанные для регулирования гражданско-правовых отношений между участниками трансграничного краудфандинга. Обозначен алгоритм, которым можно руководствоваться при определении применимого права к правоотношениям между участниками краудфандинга, осложненным иностранным элементом. Обосновано, что при решении коллизионного вопроса применительно к правоотношениям между участниками трансграничного краудфандинга, может возникнуть проблема квалификации юридических понятий, может быть применена оговорка о публичном порядке и императивные нормы белорусского законодательства.

Ключевые слова: краудфандинг; инвестор; реципиент; применимое право; коллизионные нормы; квалификация юридических понятий; оговорка о публичном порядке; императивные нормы.

CROSS-BORDER CROWDFUNDING: SOME ISSUES OF CONFLICT OF LAW REGULATION

E.V. Usenia

Belarusian State University, Niezaliežnasci Avenue, 4, 220030, Minsk, Republic of Belarus,

elena@beljurist.by

The article is devoted to certain aspects of conflict-of-laws regulation of relations between crowdfunding participants complicated by a foreign element. Examples of a foreign element in the subject and the object of relations between participants of cross-

border crowdfunding, as well as in a legal fact are given. It is indicated that there are no universal codifications of substantive and conflict-of-laws rules specifically designed to regulate civil relations between participants in cross-border crowdfunding. The algorithm is indicated that can be used to determine the applicable law to legal relations between the participants of cross-border crowdfunding. The problems are outlined that may arise when solving a conflict of laws issue in relation to cross-border crowdfunding: problem of qualification of legal concepts, the need to apply the public order clause and mandatory norms of the Belarusian legislation.

Key words: crowdfunding; investor; recipient; applicable law; conflict of law rules; qualification of legal concepts; public order clause; mandatory rules.

Краудфандинг как способ осуществления инвестиций посредством специализированных сайтов в Интернет (краудфандинговых платформ) нередко предполагает наличие иностранного элемента в правоотношениях между его участниками. В частности, иностранный элемент может выражаться в субъекте, объекте и юридическом факте.

При краудфандинге иностранный элемент имеет место в субъектном составе, в случае если одной из сторон в гражданском правоотношении между инвестором и реципиентом либо инвестором (реципиентом) и владельцем краудфандинговой платформы является иностранный гражданин или иностранная организация. Согласно статье 1 Закона Республики Беларусь от 04.01.2010 № 105-З «О правовом положении иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Беларусь» под иностранными гражданами понимаются лица, не являющиеся гражданами Республики Беларусь и имеющие доказательства своей принадлежности к гражданству (подданству) другого государства [1]. При определении национальности иностранной организации применяется критерий места учреждения в соответствии со статьей 1110 и статьей 1111 Республики Беларусь от 07.12.1998 № 218-З (далее – Гражданский кодекс) [2].

Примером иностранного элемента в объекте правоотношения может быть ситуация, когда инвестор и реципиент, являющиеся резидентами Республики Беларусь, вступают в правоотношение по поводу объекта, находящегося за границей. Например, продукт, для финансирования которого реципиент привлекает денежные средства от белорусских инвесторов через краудфандинговые платформы, может находиться за границей.

Не исключены ситуации, когда иностранный элемент в правоотношениях между участниками краудфандинга может проявляться в юридическом факте, имевшем место на территории иностранного государства. Например, инициирование в отношении реципиента процедуры экономической несостоятельности на территории

иностранного государства влечет определенные правовые последствия для инвесторов, являющихся резидентами Республики Беларусь.

Иностраный элемент в правоотношениях между участниками краудфандинга предполагает возможность возникновения гражданско-правового спора, и как следствие необходимость решения коллизионного вопроса. В частности, среди гипотетических ситуаций, при которых может возникнуть необходимость определения права, применимого к отношениям между участниками краудфандинга, осложненным иностранным элементом:

1. необходимость установления правоспособности и дееспособности лиц, вступающих в правоотношения при реализации краудфандинга, в частности дееспособности в отношении совершения сделок;

2. рассмотрение споров, вытекающих из договорных отношений между участниками краудфандинга (например, в связи с толкованием, исполнением, определением последствий неисполнения или ненадлежащего исполнения, ничтожности или недействительности договора; установлении объема прав и обязанностей по договору; оценке правомерности уступки требований и перевода долга в связи с договором);

3. определении требований к форме сделки, заключаемой между участниками краудфандинга;

4. рассмотрении споров, связанных с деликтами (например, в случае причинение инвестору-потребителю вреда товаром, полученным от реципиента в качестве встречного предоставления при реализации возмездного краудфандинга за осуществленные инвестиции);

5. рассмотрении споров, связанных с правом собственности на товары; с защитой прав на объекты интеллектуальной собственности.

Универсальные кодификации материально-правовых и коллизионных норм, специально разработанные для регулирования гражданско-правовых отношений между участниками трансграничного краудфандинга, отсутствуют. С практической точки зрения, для решения вопроса об определении применимого права к правоотношениям между участниками краудфандинга, осложненным иностранным элементом, может использоваться следующий алгоритм:

1. определение вида краудфандинга и вычленение подлежащего анализу правоотношения (например, правоотношение между инвестором и реципиентом при краудлендинге);

2. определение предмета спора (например, касательно формы сделки или наличия дееспособности участника краудфандинга на заключение сделки);

3. в случае возникновения споров, вытекающих из договорных отношений между участниками краудфандинга (статья 1127 Гражданского кодекса [2]), – определение вида договора, которым опосредованы отношения между участниками краудфандинга, анализ его содержания, и при отсутствии оговорки о применимом праве либо ее недействительности – решение коллизионного вопроса на основе положений международных договоров Республики Беларусь, содержащих релевантные к рассматриваемым отношениям коллизионные нормы, или национального законодательства.

4. если спор вытекает не из договорных отношений между участниками краудфандинга – определение применимого права в соответствии с коллизионными нормами международных договоров Республики Беларусь и национального законодательства Республики Беларусь.

Полагаем, при определении права, применимого к правоотношениям между участниками краудфандинга, белорусские суды могут столкнуться с проблемой квалификации юридических понятий. Пункт 1 статьи 1094 Гражданского кодекса содержит общее правило толкования юридических понятий при определении права, подлежащего применению – в соответствии с правом страны суда (*lex fori*) [2]. Сложность применения коллизионной привязки *lex fori* в рассматриваемой ситуации состоит в том, что праву Республики Беларусь не известны многие понятия, широко используемые при реализации краудфандинга (в частности, термины «краудфандинг», «краудлендинг», «краудинвестинг»).

В определенных случаях при решении коллизионного вопроса применительно к правоотношениям между участниками краудфандинга, белорусскими судами может быть применен механизм оговорки о публичном порядке (статья 1099 Гражданского кодекса [2]). Например, в случае возникновения спора касательно исполнения сделки между инвестором (резидент иностранного государства) и реципиентом (резидент Республики Беларусь) по безвозмездному перечислению денежных средств через краудфандинговую платформу, вполне вероятно, что белорусский суд применит право Республики Беларусь (в противоречии с общим правилами статьи 1125 Гражданского кодекса [2]), если целью использования инвестиций будет запрещенная деятельность (например, поддержка террористических организаций).

Определенные нормы законодательства Республики Беларусь подлежат применению к правоотношению между инвестором и реципиентом даже в том случае, когда коллизионный вопрос решен в пользу права иностранного государства (императивные нормы в

соответствии со статьей 1100 Гражданского кодекса [2]). Полагаем, что применительно к безвозмездному краудфандингу в качестве императивных норм белорусского законодательства могут быть расценены положения подпункта 4 части 1 статьи 546 Гражданского кодекса [2] (запрет дарения между коммерческими организациями); при возмездном краудфандинге – отдельные нормы Указа № 178 [3] (например, в части требований к существенным условиям внешнеторгового договора); при краудлендинге – положения Указ № 394 «О предоставлении и привлечении займов» [4]; при краудинвестинге – некоторые нормы Закона о хозяйственных обществах [5].

Таким образом, трансграничный краудфандинг предполагает дополнительные риски для его участников, вследствие чего может возникнуть необходимость определения применимого права и использования норм международного частного права.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЕ ССЫЛКИ

1. О правовом положении иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Беларусь: Закон Респ. Беларусь от 04 янв. 2010 г., № 105-3 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2020.

2. Гражданский кодекс Республики Беларусь [Электронный ресурс] : 7 дек. 1998 г., № 218-3 : принят Палатой Представителей 28 окт. 1998 г. : одобр. Советом Респ. 19 ноя. 1998 г. // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2020.

3. О порядке проведения и контроля внешнеторговых операций : Указ Президента Респ. Беларусь, 27 марта 2008 г., № 178 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2020.

4. О предоставлении и привлечении займов : Указ Президента Респ. Беларусь, 23 октября 2019 г., № 394 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2020.

5. О хозяйственных обществах [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 9 дек. 1992 г., № 2020-ХП // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2020.