

Завтра экзамен

А. В. Попова

Международное частное право

 ПИТЕР®

Завтра экзамен!

Анна Попова

Международное частное право

«Питер»

2010

Попова А. В.

Международное частное право / А. В. Попова — «Питер»,
2010 — (Завтра экзамен!)

Пособие для подготовки к экзамену по дисциплине «Международное частное право» составлено в соответствии с требованиями Государственного образовательного стандарта высшего профессионального образования. Может быть использовано для подготовки к кандидатскому экзамену по специальности 12.00.03 (гражданское право, предпринимательское право, семейное право, международное частное право). В нем освещаются проблемы современной доктрины международного частного права в Российской Федерации на основании законодательства и литературных источников по состоянию на 1 января 2009 г. Предназначено для студентов всех форм обучения, аспирантов и преподавателей юридических вузов и факультетов.

© Попова А. В., 2010

© Питер, 2010

Содержание

ВВЕДЕНИЕ	5
Тема 1	6
1.1. ПРЕДМЕТ И СИСТЕМА МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА	6
1.2. КОЛЛИЗИОННЫЕ И МАТЕРИАЛЬНО-ПРАВОВЫЕ МЕТОДЫ РЕГУЛИРОВАНИЯ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ	8
Тема 2	10
2.1. ВИДЫ И СООТНОШЕНИЕ ИСТОЧНИКОВ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА	10
2.2. ВНУТРЕННЕЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ГОСУДАРСТВ	12
2.3. МЕЖДУНАРОДНЫЕ ДОГОВОРЫ	17
Конец ознакомительного фрагмента.	20

Анна Владиславовна Попова

Международное частное право

ВВЕДЕНИЕ

Международное частное право – учебная дисциплина, введенная в высших учебных заведениях для подготовки высококвалифицированных юридических кадров. Ранее курс международного частного права преподавался в специализированных вузах, которые готовили специалистов для работы в министерстве иностранных дел и внешнеэкономических ведомствах. В настоящее время ситуация изменилась. Реформы, проводимые в нашей стране, охватили внешнеэкономические связи и обусловили необходимость сотрудничества российских граждан и организаций с гражданами и организациями других государств.

Международное частное право по целому ряду причин отличается от всех других отраслей российского права. Своеобразие его предмета и метода, комплексная природа источников МЧП, а также взаимодействие с международным правом во многом определяют характер и методику преподавания данной учебной дисциплины студентам, обучающимся по специальности 030501 «Юриспруденция». Международное частное право в соответствии с государственным стандартом образования (специальность 030501 – юриспруденция, квалификация – юрист) преподается студентам выпускных курсов всех форм обучения. Преподавание МЧП ориентировано на студентов, завершающих свое юридическое образование, поскольку надлежащее понимание категорий международного частного права, его дискуссионных аспектов, практических проблем предполагает хорошие знания гражданского, семейного, трудового, процессуального и международного публичного права.

Тема 1

ОБЩИЕ ПОНЯТИЯ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

1.1. ПРЕДМЕТ И СИСТЕМА МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

Международное частное право (МЧП) – это комплексная правовая система, объединяющая нормы внутригосударственного законодательства, международных договоров и обычаев, которые регулируют имущественные и личные неимущественные отношения, осложненные иностранным элементом (то есть отношения международного характера), с помощью коллизионно-правового и материально-правового методов. Таким образом, нормы международного частного права регулируют гражданско-правовые, трудовые, семейные и другие имущественные и личные неимущественные отношения с иностранным элементом.

МЧП определяет природу норм международного частного права, способы преодоления коллизионных ситуаций, гражданско-правовое положение иностранцев, лиц без гражданства, иностранных юридических лиц и государств, внешнеэкономические сделки, порядок рассмотрения споров с иностранным элементом и др.

К группе имущественных отношений, носящих невластный характер, для которых характерно наличие иностранного элемента, относятся:

имущественные отношения, *субъектом* которых выступает сторона, по своему характеру являющаяся иностранной. Это может быть иностранное физическое или юридическое лицо или иностранное государство;

имущественные отношения, при которых все участники принадлежат к одному государству, но *объект*, в связи с которым возникают соответствующие отношения, находится за границей;

имущественные отношения, возникновение, изменение или прекращение которых связаны с *юридическим фактом, имеющим место за границей* (причинение вреда, заключение договора, смерть и т. д.).

При этом необходимо отметить, что в конкретном правоотношении подобные варианты могут присутствовать в любых сочетаниях, включая и такие случаи, когда все три изложенных варианта существуют в одной практической ситуации. Тем не менее в составе правоотношения достаточно наличия хотя бы одного из указанных элементов, чтобы оно имело международный характер. В российском гражданском законодательстве иностранный элемент в частноправовом отношении определяется п.1 ст. 1186 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ).

«С точки зрения **содержания** отношения, входящие в пред мет МЧП, можно разделить на следующие основные группы.

1. Экономические, хозяйственные, научно-технические и культурные связи в той их части, которая подпадает под указанные выше критерии. В данном случае задача МЧП состоит в регулировании деловых контактов организаций и фирм различных стран.

2. Отношения с участием иностранцев, затрагивающие их имущественные и личные неимущественные, семейные и некоторые другие права частноправового характера. Здесь

задача МЧП состоит в регулировании положения иностранцев на территории других государств и в создании гарантий для беспрепятственной реализации такого рода прав»¹.

Наука международного частного права состоит из общей и особенной частей. Предметом рассмотрения *общей части* являются источники международного частного права, методы регулирования, учение о коллизионных нормах, национальный режим и режим наибольшего благоприятствования, принцип взаимности и другие принципы МЧП, правовое положение субъектов гражданско-правовых отношений с иностранным элементом; государство как особый субъект гражданско-правовых отношений с иностранным элементом; иностранные юридические лица и иностранные граждане. В *особенную часть* входят следующие разделы: право собственности, обязательственное право; кредитные и расчетные отношения; обязательства из правонарушений; авторское и патентное право; семейное право; наследственное право, трудовые отношения, международный гражданский процесс.

Основными тенденциями развития международного частного права на современном этапе можно считать:

- стремление к унификации правовых норм путем принятия международных договоров и типовых законов;
- появление коллизии между нормами международных договоров в области МЧП;
- совершенствование и кодификация норм МЧП на национальном уровне;
- возрастание роли принципа автономии воли сторон, переход к более гибким нормам коллизионного права;
- расширение сферы действия международного частного права (космическая деятельность, атомная энергетика, транспорт, средства связи и др.).

¹ Гаврилов В. В. Международное частное право: Краткий учебный курс. – М.: Норма, 2006. – С. 6.

1.2. КОЛЛИЗИОННЫЕ И МАТЕРИАЛЬНО-ПРАВОВЫЕ МЕТОДЫ РЕГУЛИРОВАНИЯ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ

Общим методом регулирования частноправовых отношений, осложненных иностранным элементом, является метод децентрализации и автономии воли сторон. Но отечественная доктрина исходит из того, что МЧП свойственны специфические приемы и средства регулирования прав и обязанностей участников гражданских правоотношений международного характера. Можно выделить следующие формы осуществления методов международного частного права:

национально-правовая – путем принятия государством коллизионных либо материальных норм;

международно-правовая – посредством принятия унифицированных коллизионных норм, принятых либо международными договорами, либо путем создания одинаковых по содержанию гражданско-правовых норм, то есть унифицированных (единообразных) материальных норм.

Достаточно редка ситуация, когда общественное отношение возникает между субъектами одной и той же государственной принадлежности и в рамках границ конкретного государства. Однако если оно имеет одну или несколько составляющих, придающих соответствующему отношению международный характер, то подобный фактический состав одновременно «привязывается» сразу к нескольким правовым системам, каждая из которых потенциально может быть использована в данном случае. При этом задача правоприменителя значительно усложняется, так как из всех систем, с помощью которых можно отрегулировать взаимоотношения субъектов, необходимо выбрать одну.

Коллизионному способу регулирования МЧП обязано своим возникновением и дальнейшим развитием. В литературе по МЧП обычно отмечается, что при правоотношении с иностранным элементом всегда возникает так называемый коллизионный вопрос: необходимо решить, какой из двух коллидирующих законов подлежит применению – действующий на территории, где находится суд, рассматривающий дело, или иностранный закон, то есть закон той страны, к которой относится иностранный элемент в рассматриваемом деле. Коллизионную проблему можно устранить путем использования так называемых коллизионных норм, указывающих, какой закон подлежит применению в том или ином случае. Следовательно, сама коллизионная норма не разрешает по существу правоотношение, а отсылает к материальным нормам, предусматривающим соответствующие правила. И вопрос будет решаться на основании этих правил.

Коллизионный метод иногда называют отсылочным, поскольку, по мнению некоторых исследователей \ коллизионная норма лишь «передает» соответствующие отношения на решение компетентного правопорядка, а не регулирует их сама.

Применение коллизионного метода необходимо в следующих случаях.

1. В качестве общего субсидиарного начала, позволяющего восполнить пробелы, образующиеся при унификации материально-правовых норм.

2. В качестве основы для регулирования отношений, возникающих в отдельных сферах сотрудничества, и с учетом конкретных условий его реализации.

3. В случаях, когда применение единообразных материально-правовых предписаний по тем или иным причинам затруднено.

Помимо материально-правовых норм международных соглашений, МЧП включает в себя и материально-правовые нормы внутреннего законодательства, предназначенные для регулирования гражданских отношений с иностранным элементом.

Материально-правовой метод регулирования. Разрешение проблемы выбора применимого права в рамках этого метода обеспечивается посредством использования унифицированных материальных норм, которые регулируют поведение субъектов отношений без помощи коллизионных механизмов.

Единообразные правовые нормы позволяют осуществлять специальное регулирование отношений во внешнеэкономической деятельности, определять правовое положение различных предприятий с иностранными инвестициями на территории РФ, статус граждан РФ за рубежом, права и обязанности иностранных граждан и организаций в России в сфере гражданского, семейного, трудового и процессуального права.

Коллизионный метод регулирования оказывается необходимым, во-первых, в качестве общего субсидиарного начала, позволяющего восполнить пробелы, образующиеся при унификации материально-правовых норм; во-вторых, в качестве основы для урегулирования отношений, возникающих в отдельных сферах сотрудничества с учетом конкретных условий его реализации; в-третьих, в случаях, когда применение единообразных материально-правовых норм по тем или иным причинам затруднено.

В современных условиях многие страны идут по пути расширения сферы применения унифицированных материально-правовых норм, но унификация не может охватывать все вопросы. По этой причине в настоящее время формами достижения унификации материально-правового регулирования отношений в области МЧП являются: а) заключение *международных договоров*; б) утверждение *международно-правовых обычаев*, вырабатываемых на основе широкой и единообразной практики международного сотрудничества; в) принятие *рекомендаций межправительственных и неправительственных международных организаций и ассоциаций*²; г) *международные обыкновения*.

Преимущества материально-правового метода регулирования можно сформулировать следующим образом:

материально-правовые нормы, создаваемые при использовании этого метода, по своему содержанию призваны непосредственно регулировать гражданско-правовые отношения с иностранным элементом. Иными словами, при материально-правовом методе регулирования всегда применяется специальное регулирование, а при коллизионном – общее;

использование метода прямого регулирования создает гораздо большую определенность для участников соответствующих отношений, поскольку им материально-правовые нормы всегда известны заранее;

применение метода прямого регулирования при создании материально-правовых норм, содержащихся в международных договорах, дает еще одно дополнительное преимущество. Он позволяет в большей степени, чем коллизионный метод, избегать односторонности при создании правового регулирования.

На современном этапе распространены следующие виды унификации норм международного частного права: а) создание государствами единообразных материальных правовых норм гражданского, семейного и трудового права; б) создание государствами единообразных коллизионных правовых норм путем принятия универсальных и региональных международных договоров; в) создание государствами единообразных коллизионных правовых норм путем принятия договоров о правовой помощи по гражданским и семейным делам.

² Например, Арбитражный регламент Комиссии ООН по праву международной торговли 1976 г., публикации Международной торговой палаты в Париже или типовые договоры на поставку готовых изделий, разрабатываемые различными международными торговыми ассоциациями.

Тема 2

ИСТОЧНИКИ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

2.1. ВИДЫ И СООТНОШЕНИЕ ИСТОЧНИКОВ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

Источники права – это формы, в которых выражена та или иная правовая норма. Источники международного частного права имеют определенную специфику. В области международного права очень большое значение придается правовым нормам и правилам, которые предусмотрены в различных международных договорах и соглашениях.

В МЧП четыре основных вида источников: международные договоры, внутреннее законодательство, судебная и арбитражная практика и обычаи. Удельный вес видов источников МЧП в разных государствах неодинаков. Кроме того, в одной и той же стране в зависимости от того, о каких правоотношениях идет речь, применяются нормы, содержащиеся в различных источниках.

В действующей доктрине МЧП неоднократно указывалось, что основная особенность источников МЧП состоит в их двойственном характере. С одной стороны, источниками являются международные договоры и международные обычаи, а с другой – нормы законодательства и судебная практика отдельных государств, а также применяемые в них обычаи в области торговли и мореплавания. В первом случае имеется в виду международное регулирование, а во втором – внутригосударственное регулирование.

В России, согласно Конституции РФ 1993 г., общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. Согласно п. 2 ст. 7 ГК РФ к отношениям, регулируемым гражданским законодательством, международные договоры применяются непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание внутригосударственного акта. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора. Аналогичное правило о приоритете положений международных договоров предусмотрено ст. 6 СК РФ. Пункт 3 ст. 5 ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» допускает непосредственное применение официально опубликованных международных договоров РФ при условии, что для этого не требуется издания специального государственного акта.

Некоторые авторы придерживаются мнения, что международные договоры и обычаи способны выступать в качестве источников норм, непосредственно регулирующих отношения между национально-правовыми субъектами различных государств или даже одной страны в тех случаях, когда их действие в таком качестве будет санкционировано соответствующим государством. По этой причине, когда внутригосударственное право санкционирует применение правил международных договоров, субъектами которых могут быть иностранные физические либо юридические лица, возникает проблема так называемых самоисполнимых и несамоисполнимых договоров.

Нормы **самоисполнимых договоров** могут применяться для регулирования соответствующих общественных отношений без каких-либо конкретизирующих и дополняющих их

норм. Практика зарубежных государств, конституции которых объявляют международные договоры частью права страны или даже выше него (США, Франция, Германия, Испания и др.), показывает, что самоисполнимыми, как правило, являются договоры, выступающие источниками МЧП.

Несамоисполнимый договор, в отличие от самоисполнимых договоров, требует для своего исполнения наличия акта внутригосударственного правотворчества, конкретизирующего положения соответствующего документа. Именно о таких внутренних актах идет речь в статьях ГК РФ и Закона РФ «О международных договорах». Такие соглашения обычно принимаются в целях достижения определенного уровня урегулирования отношений внутри страны (например, в области обеспечения и соблюдения прав и свобод человека) и не предназначены для регулирования отношений иного порядка³.

В странах англосаксонской правовой системы, к числу которых можно отнести Великобританию, США, Канаду, Австралию, Новую Зеландию и некоторые другие государства, входящие в состав Британского Содружества наций, в качестве источников международного частного права, наряду с международными договорами и национальным законодательством, признаются также **судебные прецеденты**. Это решения судов, вынесенные по конкретному делу и являющиеся обязательными для данных судебных органов, а также для всех судов низшей инстанции при рассмотрении ими аналогичных дел в дальнейшем. В таких странах, как Великобритания и США, положения законов и подзаконных актов могут изменяться или отменяться судебными решениями.

В странах континентальной системы права, в том числе и в России, прецеденты не являются источниками прав, однако судебная и арбитражная практики имеют на современном этапе немаловажное значение в вопросах уяснения содержания, правильного применения и толкования правовых норм в процессе их реализации. В этих государствах судебная власть не обладает полномочием принимать юридически обязательные нормативные положения, а решения судебных органов обязательны только для тех дел, по которым они вынесены⁴.

Некоторые авторы⁵ к числу источников МЧП относят также **правовую доктрину** — *научные труды и высказывания пользующихся известностью и авторитетом ученых-юристов*. В сфере МЧП значительно чаще, чем в рамках других нормативных правовых образований, возникает необходимость применения аналогии закона и аналогии права, поэтому процесс применения аналогий практически всегда происходит на доктринальном уровне.

Удельный вес различных источников МЧП в правовых системах государств неодинаков. Он зависит от многих факторов, в числе важнейших из которых следует выделить национальные особенности правотворческой и правоприменительной деятельности той или иной страны, исторические традиции развития правовых институтов и правовой культуры, а также уровень правосознания.

³ Гаврилов В. В. Международное частное право: Краткий учебный курс. – М.: Норма, 2006. – (Серия «Краткие учебные курсы юридических наук») – С. 25. Гаврилов В. В. Международное частное право: Краткий учебный курс. – М.: Норма, 2006. – (Серия «Краткие учебные курсы юридических наук») – С. 26.

⁴ Гаврилов В. В. Международное частное право: Краткий учебный курс. – М.: Норма, 2006. – (Серия «Краткие учебные курсы юридических наук») – С. 26.

⁵ Гетьман-Павлова И. В. Международное частное право: Пособие для сдачи экзамена. – М.: Юрайт, 2005. – С. 30.

2.2. ВНУТРЕННЕЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ГОСУДАРСТВ

В современном мире существует два основных подхода к проблеме регулирования международных немеждоударственных невластных отношений на уровне национального законодательства. Для первого из них характерно закрепление норм международного частного права в многочисленных отраслевых законах и подзаконных актах внутреннего права. Специфика второго состоит в принятии государством специальных кодификационных законодательных актов по вопросам МЧП.

Применительно к МЧП значение Конституции РФ 1993 г. состоит в том, что Основной Закон определяет содержание категории «публичный порядок государства» и устанавливает тем самым общие пределы действия иностранных законов и подзаконных актов на территории нашей страны.

При этом некоторые конституционные нормы призваны непосредственно регулировать нормы международного частного права (ч.3 ст. 62 Конституции РФ, посвященная определению статуса иностранных граждан, ст. 8, 67, 75, 79, регламентирующие правовые основы осуществления инвестиционной и внешнеэкономической деятельности в Российской Федерации).

Во внутреннем праве России существует большое количество нормативных актов, содержащих коллизионные нормы международного частного права, важнейшим среди которых является Гражданский кодекс РФ (части которого соответственно были приняты в 1994, 1996, 2001 и 2006 гг.).

Значительное количество коллизионных норм содержится также в разд. VII Семейного кодекса РФ (СК РФ) от 29 декабря 1995 г. (в ред. Федеральных законов от 15 ноября 1997 г. № 140-ФЗ, от 27 июня 1998 г. № 94-ФЗ, от 2 января 2000 г. № 32-ФЗ, от 22 августа 2004 г. № 122-ФЗ, от 28 декабря 2004 г. № 185-ФЗ, от 3 июня 2006 г. № 71-ФЗ, от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ, от 29 декабря 2006 г. № 258-ФЗ, от 21 июля 2007 г. № 194-ФЗ, от 24 апреля 2008 г. № 49-ФЗ, от 30 июня 2008 г. № 106-ФЗ); в гл. XXI Основ законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. (в ред. Федеральных законов от 8 декабря 2003 г. № 169-ФЗ, от 29 июня 2004 г. № 58-ФЗ, от 22 августа 2004 г. № 122-ФЗ, от 2 ноября 2004 г. № 127-ФЗ, от 1 июля 2005 г. № 78-ФЗ, от 30 июня 2006 г. № 93-ФЗ, от 29 декабря 2006 г. № 258-ФЗ, от 26 июня 2007 г. № 118-ФЗ, от 2 октября 2007 г. № 225-ФЗ, от 18 октября 2007 г. № 230-ФЗ, от 25 декабря 2008 г. № 281-ФЗ, от 30 декабря 2008 г. № 306-ФЗ, с изменениями, внесенными Федеральными законами от 30 декабря 2001 г. № 194-ФЗ, от 24 декабря 2002 г. № 176-ФЗ, от 23 декабря 2003 г. № 186-ФЗ, от 30 декабря 2008 г. № 312-ФЗ); в Законе от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» (в ред. Федеральных законов от 30 июня 2003 г. № 86-ФЗ, от 11 ноября 2003 г. № 141-ФЗ, от 22 августа 2004 г. № 122-ФЗ, от 2 ноября 2004 г. № 127-ФЗ, от 18 июля 2006 г. № 110-ФЗ (ред. от 6 января 2007 г.), от 18 июля 2006 г. № 121-ФЗ, от 29 декабря 2006 г. № 258-ФЗ, от 1 декабря 2007 г. № 310-ФЗ, от 4 декабря 2007 г. № 328-ФЗ, от 6 мая 2008 г. № 60-ФЗ, от 23 июля 2008 г. № 160-ФЗ) и других нормативных правовых актах.

Большое количество норм, относящихся к международному частному праву, содержится в законах и подзаконных актах Российской Федерации, регламентирующих процедуру осуществления внешнеэкономической и инвестиционной деятельности с иностранным участием. Как правило, эти акты носят комплексный характер и включают в себя правила поведения, относящиеся к различным отраслям права: административному, финансовому, таможенному, трудовому, гражданскому и др. В числе наиболее важных из них следует назвать Федеральные законы «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ (в ред. Федеральных законов от 21 марта 2002 г. № 31-ФЗ, от 25 июля 2002 г.

№ 117-ФЗ, от 8 декабря 2003 г. № 169-ФЗ, от 22 июля 2005 г. № 117-ФЗ, от 3 июня 2006 г. № 75-ФЗ, от 26 июня 2007 г. № 118-ФЗ, от 29 апреля 2008 г. № 58-ФЗ); «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений» от 25 февраля 1999 г. № 39-ФЗ (в ред. Федеральных законов от 2 января 2000 г. № 22-ФЗ, от 22 августа 2004 г. № 122-ФЗ, от 2 февраля 2006 г. № 19-ФЗ, от 18 декабря 2006 г. № 232-ФЗ, от 24 июля 2007 г. № 215-ФЗ); «О валютном регулировании и валютном контроле» от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ (в ред. Федеральных законов от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ (ред. от 26 июля 2006 г.), от 29 июня 2004 г. № 58-ФЗ, от 18 июля 2005 г. № 90-ФЗ, от 26 июля 2006 г. № 131-ФЗ, от 30 декабря 2006 г. № 267-ФЗ, от 17 мая 2007 г. № 83-ФЗ, от 5 июля 2007 г. № 127-ФЗ, от 30 ноября 2007 г. № 242-ФЗ, от 22 июля 2008 г. № 150-ФЗ); «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации» от 7 июля 1993 г. № 5340-I (в ред. Федеральных законов от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ, от 21 марта 2002 г. № 31-ФЗ, от 8 декабря 2003 г. № 169-ФЗ, от 29 апреля 2008 г. № 54-ФЗ, от 23 июля 2008 г. № 160-ФЗ); «О финансовой аренде (лизинге)» от 11 сентября 1998 г. № 164-ФЗ (в ред. Федеральных законов от 29 января 2002 г. № 10-ФЗ, от 22 августа 2004 г. № 122-ФЗ, от 18 июля 2005 г. № 90-ФЗ, от 26 июля 2006 г. № 130-ФЗ, с изменениями, внесенными Федеральными законами от 24 декабря 2002 г. № 176-ФЗ, от 23 декабря 2003 г. № 186-ФЗ); «О мерах по защите экономических интересов Российской Федерации при осуществлении внешней торговли товарами» от 14 апреля 1998 г. (в ред. Федеральных законов от 24 июля 2002 г. № 110-ФЗ, от 8 декабря 2003 г. № 164-ФЗ, от 8 декабря 2003 г. № 165-ФЗ); «Об экспортном контроле» от 18 июля 1999 г. (в ред. Федеральных законов от 30 декабря 2001 г. № 196-ФЗ, от 29 июня 2004 г. № 58-ФЗ, от 18 июля 2005 г. № 90-ФЗ, от 29 ноября 2007 г. № 283-ФЗ, от 1 декабря 2007 г. № 318-ФЗ) и др.

Перечень ключевых подзаконных актов в области международного частного права включает, в частности, Указы Президента РФ «О либерализации внешнеэкономической деятельности на территории РСФСР» от 15 ноября 1991 г.; «О совершенствовании работы с иностранными инвестициями» от 27 сентября 1993 г.; «О деятельности иностранных банков и совместных банков с участием средств нерезидентов на территории Российской Федерации» от 17 ноября 1993 г.; «О привлечении и использовании в Российской Федерации иностранной рабочей силы» от 16 декабря 1993 г.; «О дополнительных мерах по упорядочению привлечения и использования в Российской Федерации иностранной рабочей силы» от 29 апреля 1994 г.; «О дополнительных мерах по привлечению иностранных инвестиций в отрасли материального производства Российской Федерации» от 25 января 1995 г.; «Об основных принципах осуществления внешнеторговой деятельности Российской Федерации» от 6 марта 1995 г.; «О государственном регулировании внешнеторговых бартерных сделок» от 18 августа 1996 г.

Отдельные нормы МЧП нашли свое отражение в таких документах, как законы «О банках и банковской деятельности в РСФСР» от 2 декабря 1990 г. (в ред. Федеральных законов от 3 февраля 1996 г. № 17-ФЗ, от 31 июля 1998 г. № 151-ФЗ, от 5 июля 1999 г. № 126-ФЗ, от 8 июля 1999 г. № 136-ФЗ, от 19 июня 2001 г. № 82-ФЗ, от 7 августа 2001 г. № 121-ФЗ, от 21 марта 2002 г. № 31-ФЗ, от 30 июня 2003 г. № 86-ФЗ, от 8 декабря 2003 г. № 169-ФЗ, от 23 декабря 2003 г. № 181-ФЗ, от 23 декабря 2003 г. № 185-ФЗ, от 29 июня 2004 г. № 58-ФЗ, от 29 июля 2004 г. № 97-ФЗ, от 2 ноября 2004 г. № 127-ФЗ, от 29 декабря 2004 г. № 192-ФЗ, от 30 декабря 2004 г. № 219-ФЗ, от 21 июля 2005 г. № 106-ФЗ, от 2 февраля 2006 г. № 19-ФЗ, от 3 мая 2006 г. № 60-ФЗ, от 27 июля 2006 г. № 140-ФЗ, от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ, от 29 декабря 2006 г. № 246-ФЗ, от 17 мая 2007 г. № 83-ФЗ, от 24 июля 2007 г. № 214-ФЗ, от 2 октября 2007 г. № 225-ФЗ, от 2 ноября 2007 г. № 248-ФЗ, от 4 декабря 2007 г. № 325-ФЗ, от 3 марта 2008 г. № 20-ФЗ, от 8 апреля 2008 г. № 46-ФЗ, от 30 декабря 2008 г. № 315-ФЗ, от 28 февраля 2009 г. № 28-ФЗ); «Об инвестиционной деятельности в РСФСР» от 26 июня 1991 г. (в ред. Федеральных законов от 19 июня 1995 г. № 89-ФЗ, от 10 января 2003 г. № 15-ФЗ, от 30 декабря 2008 г. № 309-ФЗ, с изменениями, внесенными Федеральным законом от 25 февраля

1999 г. № 39-ФЗ); «О залоге» от 29 мая 1992 г. (в ред. Федеральных законов от 26 июля 2006 г. № 129-ФЗ, от 19 июля 2007 г. № 197-ФЗ, от 30 декабря 2008 г. № 306-ФЗ, с изменениями, внесенными Федеральным законом от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ); «О недрах» от 21 февраля 1992 г. (в ред. Федеральных законов от 3 марта 1995 г. № 27-ФЗ, от 10 февраля 1999 г. № 32-ФЗ, от 2 января 2000 г. № 20-ФЗ, от 14 мая 2001 г. № 52-ФЗ, от 8 августа 2001 г. № 126-ФЗ, от 29 мая 2002 г. № 57-ФЗ, от 6 июня 2003 г. № 65-ФЗ, от 29 июня 2004 г. № 58-ФЗ, от 22 августа 2004 г. № 122-ФЗ, от 15 апреля 2006 г. № 49-ФЗ, от 25 октября 2006 г. № 173-ФЗ, от 26 июня 2007 г. № 118-ФЗ, от 1 декабря 2007 г. № 295-ФЗ, от 29 апреля 2008 г. № 58-ФЗ, от 14 июля 2008 г. № 118-ФЗ, от 18 июля 2008 г. № 120-ФЗ, от 23 июля 2008 г. № 160-ФЗ, от 30 декабря 2008 г. № 309-ФЗ); «О континентальном шельфе Российской Федерации» от 30 ноября 1995 г. (в ред. Федеральных законов от 10 февраля 1999 г. № 32-ФЗ, от 8 августа 2001 г. № 126-ФЗ, от 22 апреля 2003 г. № 50-ФЗ, от 30 июня 2003 г. № 86-ФЗ, от 11 ноября 2003 г. № 148-ФЗ, от 22 августа 2004 г. № 122-ФЗ (ред. от 29 декабря 2004 г.), от 9 мая 2005 г. № 45-ФЗ, от 4 ноября 2006 г. № 188-ФЗ, от 6 декабря 2007 г. № 333-ФЗ, от 29 апреля 2008 г. № 58-ФЗ, от 18 июля 2008 г. № 120-ФЗ, от 3 декабря 2008 г. № 250-ФЗ); «Об исключительной экономической зоне Российской Федерации» от 17 декабря 1998 г. (в ред. Федеральных законов от 8 августа 2001 г. № 126-ФЗ, от 21 марта 2002 г. № 31-ФЗ, от 22 апреля 2003 г. № 48-ФЗ, от 30 июня 2003 г. № 86-ФЗ, от 11 ноября 2003 г. № 148-ФЗ, от 18 июля 2005 г. № 90-ФЗ, от 4 ноября 2006 г. № 188-ФЗ, от 6 декабря 2007 г. № 333-ФЗ, от 14 июля 2008 г. № 118-ФЗ, от 3 декабря 2008 г. № 250-ФЗ); Воздушный кодекс Российской Федерации от 19 марта 1997 г. (в ред. Федеральных законов от 8 июля 1999 г. № 150-ФЗ, от 22 августа 2004 г. № 122-ФЗ (ред. от 29 декабря 2004 г.), от 2 ноября 2004 г. № 127-ФЗ, от 21 марта 2005 г. № 20-ФЗ, от 18 июля 2006 г. № 114-ФЗ, от 18 июля 2006 г. № 115-ФЗ, от 30 декабря 2006 г. № 266-ФЗ, от 26 июня 2007 г. № 118-ФЗ, от 8 ноября 2007 г. № 258-ФЗ, от 1 декабря 2007 г. № 314-ФЗ, от 4 декабря 2007 г. № 326-ФЗ, от 4 декабря 2007 г. № 331-ФЗ, от 4 декабря 2007 г. № 332-ФЗ, от 14 июля 2008 г. № 118-ФЗ, от 23 июля 2008 г. № 160-ФЗ, от 30 декабря 2008 г. № 309-ФЗ); Кодексе торгового мореплавания Российской Федерации от 30 апреля 1999 г. (в ред. Федеральных законов от 26 мая 2001 г. № 59-ФЗ, от 30 июня 2003 г. № 86-ФЗ, от 2 ноября 2004 г. № 127-ФЗ, от 20 декабря 2005 г. № 168-ФЗ, от 4 декабря 2006 г. № 201-ФЗ, от 8 ноября 2007 г. № 261-ФЗ, от 6 декабря 2007 г. № 333-ФЗ, от 14 июля 2008 г. № 118-ФЗ, от 23 июля 2008 г. № 160-ФЗ, от 3 декабря 2008 г. № 250-ФЗ, от 30 декабря 2008 г. № 322-ФЗ, с изменениями, внесенными Постановлением Конституционного Суда РФ от 6 апреля 2004 г. № 7-П) и др.

Значительное количество нормативных актов Российской Федерации посвящено вопросам международного гражданского процесса. Соответствующие нормы содержатся прежде всего в разд. V «Производство по делам с участием иностранных лиц» Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (ГПК РФ) от 23 октября 2002 г. (в ред. Федеральных законов от 30 июня 2003 г. № 86-ФЗ, от 7 июня 2004 г. № 46-ФЗ, от 28 июля 2004 г. № 94-ФЗ, от 2 ноября 2004 г. № 127-ФЗ, от 29 декабря 2004 г. № 194-ФЗ, от 21 июля 2005 г. № 93-ФЗ, от 5 декабря 2006 г. № 225-ФЗ, от 24 декабря 2007 г. № 214-ФЗ, от 18 октября 2007 г. № 230-ФЗ, от 4 декабря 2007 г., от 11 июня 2008 г. № 85-ФЗ, от 14 июля 2008 г. № 118-ФЗ, от 22 июля 2008 г. № 147-ФЗ, от 25 ноября 2008 г. № 323-ФЗ, 9 февраля 2009 г. № 7-ФЗ, от 5 апреля 2009 г. № 43-ФЗ, от 5 апреля 2009 г. № 44-ФЗ, с изменениями, внесенными постановлениями Конституционного Суда РФ от 18 июля 2003 г. № 13-П, от 27 января 2004 г. № 1-П, от 25 февраля 2004 г. № 4-П, от 26 декабря 2005 г. № 14-П, Определением Конституционного Суда РФ от 13 июня 2006 г. № 272-О, Постановлением Конституционного Суда РФ от 12 июля 2007 г. № 10-П, Федеральным законом от 9 февраля 2009 г. № 3-ФЗ, Постановлением Конституционного Суда РФ от 27 февраля 2009 г. № 4-П). Той же проблеме посвящен разд. V «Производство по делам с участием иностранных лиц» Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (АПК РФ) от 14 июня 2002 г. (в ред. Федеральных законов от 28 июля 2004 г. № 80-

ФЗ, от 2 ноября 2004 г. № 127-ФЗ, от 31 марта 2005 г. № 25-ФЗ, от 27 декабря 2005 г. № 197-ФЗ, от 2 октября 2007 г. № 225-ФЗ, от 29 апреля 2008 г. № 58-ФЗ, от 11 июня 2008 г. № 85-ФЗ, от 22 июля 2008 г. № 138-ФЗ, от 3 декабря 2008 г. № 229-ФЗ, с изменениями, внесенными постановлениями Конституционного Суда РФ от 16 июля 2004 г. № 15-П, от 17 ноября 2005 г. № 11-П, Определением Конституционного Суда РФ от 2 марта 2006 г. № 22-О, Постановлением Конституционного Суда РФ от 25 марта 2008 г. № 6-П). Не менее важное значение имеет и Закон «О международном коммерческом арбитраже» от 7 июля 1993 г. (в ред. Федерального закона от 3 декабря 2008 г. № 250-ФЗ), который устанавливает основополагающие принципы и правила рассмотрения споров с иностранным участием в третейских судебных органах России. Федеральный закон «Об исполнительном производстве» от 2 октября 2007 г. (в ред. Федеральных законов от 13 мая 2008 г. № 66-ФЗ, от 30 декабря 2008 г. № 306-ФЗ) определил порядок совершения исполнительных действий в отношении иностранных граждан, организаций и лиц без гражданства. Данный закон также устанавливает процедуру исполнения судебных актов и актов других органов иностранных государств в Российской Федерации.

Весьма близкими к охарактеризованному выше российскому законодательству по содержанию и основополагающим принципам построения являются законы и подзаконные акты, принятые в странах СНГ.

Во Франции, Португалии, Испании, Италии, Алжире, Египте, Болгарии, Китае, Монголии, Японии регулирование международных немежгосударственных невластных отношений осуществляется на основе нормативных предписаний, закрепленных в гражданских, гражданско-процессуальных, семейных, трудовых, торговых кодексах, а также в ряде отраслевых и комплексных нормативных актов. Среди них наиболее известным является Французский гражданский кодекс (Кодекс Наполеона) 1804 г., который оказал решающее воздействие на формирование и развитие цивилистического законодательства многих стран Европы, Азии, Северной и Южной Америки.

Нормативные правовые акты, содержащие нормы международного частного права, распространены и в правовой системе тех государств, где предпочтение отдавалось судебной практике. Такая ситуация негативно сказывается на эффективности правоприменительной деятельности в соответствующей сфере. «Отсутствие единого кодификационного документа, регламентирующего основополагающие вопросы МЧП, усугубляет проблему противоречивости и пробельности правового регулирования международных немежгосударственных невластных отношений на национальном уровне, приводит к дублированию одних и тех же положений в различных законодательных актах, порождает их "конкуренцию" друг с другом»⁶.

По этой причине все большее распространение во внутригосударственном законодательстве получает практика разработки специальных законов о международном частном праве. На сегодняшний день они приняты, в частности, в Австрии (1978 г.), Венгрии (1979 г.), Польше (1965 г.), Румынии (1992 г.), Турции (1982 г.), ФРГ (1986 г.), Швейцарии (1987 г.) и некоторых других странах.

Как правило, указанные нормативные акты состоят из трех основных частей, содержащих нормы, которые посвящены регулированию: 1) общих вопросов МЧП (квалификация, взаимность коллизионных норм, установление содержания и пределов действия иностранного права, обратная отсылка, личный статут субъектов МЧП и его изменение, пределы автономии воли сторон правоотношений); 2) коллизионных вопросов, возникающих в рамках широкого круга отношений в сфере гражданского, семейного и трудового права; 3) вопросов международного гражданского процесса (компетенция судов и других внутригосударственных органов при рассмотрении и решении ими дел с участием иностранных субъектов, правовое положе-

⁶ Гаврилов В. В. Международное частное право: Краткие учебные курсы юридических наук. – М.: Норма, 2001. – С. 35.

ние иностранцев в процессе, признание и исполнение иностранных арбитражных и судебных решений и др.)⁷.

⁷ *Гаврилов В. В.* Международное частное право: Краткие учебные курсы юридических наук. – М.: Норма, 2001. – С. 36.

2.3. МЕЖДУНАРОДНЫЕ ДОГОВОРЫ

Международные договоры – это соглашения между *государствами и другими субъектами международного права, разрабатываемые на основе согласования их волеизъявлений в целях единообразного регулирования определенных разновидностей общественных отношений.*

На современном этапе взаимоотношения различных субъектов, в том числе и различной государственной принадлежности, должны осуществляться на основе международных соглашений, так как национальное законодательство отдельных стран разрозненно и противоречиво. Специфика подобных соглашений состоит прежде всего в следующем: являясь результатом согласования волеизъявлений различных государств, международные соглашения, как правило, содержат правила поведения, которые напрямую адресуются участникам международных немежгосударственных невластных отношений (например, физическим или юридическим лицам). По этой причине многие международно-правовые источники МЧП, как и акты внутригосударственного права, могут выступать в качестве источников содержания конкретных правоотношений.

Особое место в процессе современного международного правотворчества занимают международные межправительственные организации (ММПО).

Одной из них является **Гагская конференция по международному частному праву (ГКМЧП)**, первая сессия которой состоялась в 1893 г. в Гааге по инициативе правительства Нидерландов⁸.

Значительную работу в области международно-правовой кодификации МЧП проводит также Международный институт унификации частного права (УНИДРУА), основанный в 1926 г. в Риме, целями которого являются изучение путей гармонизации и согласования частного права, разработка его единообразных норм. В его работе принимают участие более 50 государств мира, включая Россию.

Одной из целей деятельности другого международного институционального органа – Комиссии ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) – является разработка проектов международных конвенций и типовых законов в области права международной торговли, коммерческого арбитража и платежей, международных перевозок. Комиссия была учреждена на основе резолюции Генеральной Ассамблеи ООН 2205 (XXI) от 17 декабря 1966 г. и состоит из 60 государств-членов, которые избираются Ассамблеей на шестилетний срок.

Международные договоры, разрабатываемые международными организациями, носят универсальный характер и рассчитаны на широкое применение. Однако значительные расхождения во взглядах на доктрину и практику международного частного права, существующие в странах англосаксонской и континентальной правовых систем, а также нежелание многих государств мира отказываться от применения собственных национально-правовых актов в пользу унифицированных норм международных договоров не способствуют единообразию правового регулирования МЧП. По этой причине нормотворческий процесс в этой области будет развиваться по уже известному пути унификации правовых предписаний в отдельных достаточно узких сферах международного частного права.

В одну из областей международных частноправовых отношений традиционно входят вопросы правового регулирования **внешнеторговой деятельности и международных расчетов!** В числе международных договоров, уже функционирующих в этой области, можно назвать, в частности:

□ Венскую конвенцию ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г., разработанную ЮНСИТРАЛ. На 25 мая 1998 г. в Конвенции принимало участие 51 государ-

⁸ Только за период с 1951 по 1996 г. в рамках ГКМЧП было принято 32 международных договора.

ство, включая Россию. Указанный документ регулирует процедуру заключения договора международной купли-продажи товаров, а также определяет права и обязанности продавца и покупателя, которые возникают из такого договора;

□ Конвенцию об исковой давности в международной купле-продаже товаров 1974 г. и Дополнительный протокол к ней 1980 г., разработанные ЮНСИТРАЛ. На 25 мая 1998 г. в Конвенции (без учета поправок, вынесенных протоколом) принимали участие 23 государства. Россия подписала эту конвенцию, но не ратифицировала. Данный документ устанавливает единый срок исковой давности для предъявления требований, вытекающих из договора международной купли-продажи, продавцом и покупателем друг другу. Конвенция также содержит нормы, касающиеся начала исчисления, перерыва, продления и изменения срока исковой давности, определения последствий его истечения;

□ Гаагскую конвенцию о праве, применимом к договорам международной купли-продажи товаров 1986 г., которая была разработана ГКМЧП. Она содержит в основном коллизионные нормы, которые регламентируют процедуру определения права, применяемого при исполнении внешнеторговых сделок, и устанавливает сферу его действия.

В области *международных расчетов* в настоящее время наиболее значимыми являются три Женевские конвенции об унификации права, относящегося к векселям, от 7 июня 1930 г. и три последующие конвенции, также подписанные в Женеве, об унификации права, относящегося к чекам, от 19 марта 1931 г. Их положения были признаны большинством стран Европы (Россия присоединилась только к конвенции по векселям), Бразилией и Японией. Страны англосаксонской системы права практически не принимают участия в этих договорах, поэтому для ликвидации такой ситуации ЮНСИТРАЛ подготовила проект новой Конвенции о международных переводных и международных простых векселях, который был одобрен Генеральной Ассамблеей ООН в 1988 г.

Значительное количество международных договоров заключено в **области транспорта, перевозки грузов и пассажиров**. В числе наиболее значимых из них можно назвать Международную конвенцию по унификации некоторых правил о коносаменте 1924 г. с изменениями, внесенными в нее протоколом, который был подписан в Брюсселе в 1968 г.; Варшавскую конвенцию по унификации некоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок, 1929 г. с Дополнительным протоколом к ней 1955 г.; Конвенцию о договоре международной перевозки грузов автомобильным транспортом 1956 г.; Соглашение о перевозке пассажиров и багажа по железным дорогам в прямом международном сообщении 1950 г.; Соглашение о международном грузовом сообщении 1951 г.; Конвенцию ООН о морской перевозке грузов (Гамбургские правила) 1978 г.; Конвенцию о международных железнодорожных перевозках грузов, пассажиров и багажа 1980 г.; Конвенцию ООН о международных смешанных перевозках грузов 1980 г.

В качестве самостоятельной системы можно также выделить довольно многочисленную группу международно-правовых соглашений **по вопросам интеллектуальной собственности**, в большинстве из которых участвует Российская Федерация. К их числу относится один из старейших источников современного международного частного права – Парижская конференция по охране промышленной собственности 1883 г., участниками которой являются более 140 государств мира. Другой важный документ в этой области – Договор о патентной кооперации (РСТ) 1970 г. Сегодня он объединяет около 100 государств мира. Договор направлен на повышение единообразия патентного права государств, уменьшение стоимости подачи патентных заявок и проведения предварительной экспертизы. Он предусматривает возможность составления и подачи так называемой международной патентной заявки. Подобный механизм в отношении товарных знаков предусмотрен Мадридской конвенцией о международной регистрации фабричных и товарных знаков 1891 г. и Венским договором о регистрации товарных знаков 1973 г. Для упрощения административной процедуры регистрации товарных

знаков также предназначено Ниццкое соглашение о международной классификации товаров и услуг 1957 г.

Вопросам международно-правового регулирования процедуры рассмотрения **инвестиционных споров** посвящены Вашингтонская конвенция о порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами 1965 г. и Конвенция об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций, подписанная в Сеуле в 1985 г. Успешная реализация Вашингтонской конвенции послужила основанием для принятия в 1978 г. Дополнительного протокола к ней для осуществления примирительной процедуры и арбитражного урегулирования производства по установлению фактов.

Активная нормотворческая деятельность в области международного частного права ведется не только на универсальном, но и на **региональном уровне**. Здесь в числе наиболее важных международно-правовых источников МЧП следует прежде всего назвать Кодекс международного частного права (*Кодекс Бустаманте*), принятый в 1928 г. на VI Международной Американской конференции в Гаване. В настоящее время участниками этого договора являются 15 государств Латинской Америки. В данном документе, насчитывающем 437 статей, регламентируются, в частности, вопросы право- и дееспособности физических лиц, семейного и обязательственного права, права собственности, международного торгового и уголовного права, международного гражданского процесса.

Процесс международно-правовой унификации норм международного частного права интенсивно развивается в странах Европейского Союза (ЕС).

Для иллюстрации этого факта достаточно упомянуть такие известные документы, принятые в рамках ЕС, как Брюссельская конвенция о взаимном признании компаний 1968 г.; Брюссельская конвенция о юрисдикции, признании и исполнении судебных решений по гражданским и коммерческим делам 1968 г.; Европейская конвенция о государственном иммунитете 1972 г.; Римская конвенция о праве, применимом к договорным обязательствам 1980 г. В этот перечень можно также включить Соглашение о подсудности и исполнении судебных решений по гражданским и торговым делам, которое в 1980 г. заключили между собой государства, входящие в Европейскую ассоциацию свободной торговли (ЕАСТ).

Несколько важных международных договоров, посвященных регулированию вопросов, составляющих предмет МЧП, было принято в рамках Содружества Независимых Государств (СНГ). В их числе можно, в частности, назвать Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности 1992 г.; Соглашение об общих условиях поставок товаров между организациями государств – участников СНГ 1992 г.; Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г.; Соглашение о мерах по охране промышленной собственности и созданию Межгосударственного совета по вопросам охраны промышленной собственности 1993 г.; Договор о создании Экономического союза 1993 г.; Соглашение о статусе Экономического суда СНГ 1994 г.; Конвенцию о защите прав инвесторов 1997 г. и некоторые другие.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.