

СКОРАЯ ПОМОЩЬ СТУДЕНТУ

МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО

КРАТКИЙ КУРС

*Экзамен?! - Не вопрос!
Все ответы здесь!*

Коллектив авторов
Международное частное право
Серия «Скорая помощь
студенту. Краткий курс»

Текст предоставлен издательством
http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=22115274
Международное частное право: Окей-книга; Москва; 2015
ISBN 978-5-409-00642-6

Аннотация

Настоящее издание представляет собой учебное пособие, подготовленное в соответствии с Государственным образовательным стандартом по дисциплине «Международное частное право». Материал изложен кратко, но четко и доступно, что позволит в короткие сроки его изучить, а также успешно подготовиться и сдать экзамен или зачет по данному предмету. Издание предназначено для студентов высших учебных заведений.

Содержание

1. Понятие, предмет и система международного частного права	6
1	6
2	7
3	8
4	9
5	10
6	11
7	12
8	13
2. Место международного частного права в системе права	15
1	15
2	16
3	17
4	18
5	19
6	20
7	21
3. Становление международного частного права как отрасли права	23
1	23
2	24

3	25
4	26
5	27
6	28
4. Понятие и виды субъектов международного частного права	30
1	31
2	32
3	34
4	35
5	36
5. Источники международного частного права	37
1	38
2	39
3	40
4	41
5	42
6	43
6. Международные договоры и обычаи как источники международного частного права	44
1	44
Конец ознакомительного фрагмента.	45

Международное частное право

© Оформление. ООО «Издательство «Окей-книга», 2015

1. Понятие, предмет и система международного частного права

1

Международное общение – это совокупность межгосударственных отношений и отношений между физическими и юридическими лицами различных государств. Правовые вопросы межгосударственного общения входят в сферу действия международного публичного права.

Правовые вопросы отношений между физическими и юридическими лицами относятся к сфере действия *международного частного права*. Специфика развития современных частноправовых отношений характеризуется их масштабной интернационализацией и глобализацией – установление прозрачности границ, безвизовый въезд на территорию иностранного государства, международное разделение труда, постоянная миграция населения и рабочей силы, рост числа «смешанных» браков, иностранное усыновление и т. д.

В современном мире существует отдельная совокупность отношений, называемых «международные гражданские правоотношения». Процесс интернационализации частноправовых отношений приводит к необходимости их комплексного правового регулирования, учитывающего особенности правовых систем разных государств.

3

Международное частное право – это единственная отрасль права, предназначенная для юридической регламентации гражданских (в широком смысле слова, т. е. цивилистических, частноправовых) отношений, возникающих в сфере международного общения.

Международное частное право представляет собой самостоятельную, комплексную отрасль права, объединяющую нормы международного и национального права и регулируемую международные гражданские отношения. Предмет регулирования международного частного права – это частноправовые отношения, отягощенные иностранным элементом. Иностранный элемент может проявляться в следующих вариантах:

- субъект правоотношения – иностранное лицо, иностранец (иностраный гражданин, апатрид, бипатрид, беженец; иностранное юридическое лицо, предприятие с иностранными инвестициями, международное юридическое лицо, транснациональная корпорация; международные межправительственные и неправительственные организации; иностранное государство);
- объект правоотношения находится за границей;
- юридический факт, с которым связано правоотношение, имеет место за границей.

В российском законодательстве правовой статус иностранного элемента в гражданском правоотношении регулируется разд. VI Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ). К сожалению, в этом определении довольно много пробелов: в качестве иностранного субъекта не названы иностранное государство и международная организация; юридический факт, имевший место за границей, не выделен в качестве одного из вариантов иностранного элемента.

6

Международное частное право представляет собой комплексную отрасль права и правоведения. Наиболее тесно международное частное право связано с национальным частным (гражданским, торговым, семейным и трудовым) правом. При этом его нормы имеют двойственный и парадоксальный характер, поскольку международное частное право очень тесно связано с международным публичным правом.

Международное частное право *не является отраслью международного публичного права*, но их разграничение не имеет абсолютного характера. Это вызвано прежде всего тем, что международное частное право регулирует отношения, вытекающие именно из международного общения. Основные начала международного публичного права (главным образом, его общепризнанные принципы и нормы) имеют непосредственное действие и в международном частном праве.

Система международного частного права включает основные разделы, такие как:

◆ общая часть, охватывающая широкий круг вопросов методологического значения, а именно: понятие, система и содержание отрасли права; ее источники, общие понятия и принципы и т. п. К общей части также относится рассмотрение правового положения субъектов гражданских правоотношений с иностранным элементом, государства как особого субъекта таких отношений;

◆ особенная часть, состоящая из следующих разделов:

- право собственности,
- обязательственное право,
- кредитные и расчетные отношения,
- обязательства из причинения вреда,
- авторское и патентное право,
- семейное право,
- наследственное право; трудовое право,
- международный гражданский процесс, который регулирует специальные вопросы судопроизводства по гражданским делам, осложненным иностранным элементом; вопросы, связанные с осуществлением защиты личных неимущественных и имущественных прав участников международного гражданского оборота,

– международный коммерческий арбитраж, который регулирует порядок разрешения соответствующих коммерческих споров, возникающих между субъектами внешнеэкономической деятельности.

2. Место международного частного права в системе права

1

В глобальной правовой системе международное частное право занимает особое место. Его основная специфика заключается в том, что международное частное право – это отрасль национального права, одна из частноправовых отраслей права любого государства (российское, французское международное частное право и т. д.). Оно *входит в систему национального частного права* наряду с гражданским, торговым, коммерческим, семейным и трудовым. Понятие «международное» имеет здесь совсем иной характер, чем в международном публичном праве, оно означает только одно: в гражданском правоотношении есть иностранный элемент (при этом не имеет никакого значения, один или несколько и какой именно вариант иностранного элемента). Однако международное частное право представляет собой весьма специфическую подсистему национального права отдельных государств.

2

Особый характер его норм выражен в самом термине «внутригосударственное международное частное право». С первого взгляда эта терминология кажется абсурдной. Не может быть отрасли права, одновременно являющейся и внутригосударственной (национальной), и международной. На самом деле здесь идет речь о правовой системе, предназначенной регулировать *непосредственно международные отношения негосударственного характера* (возникающие в частной жизни).

3

Парадоксальность норм международного частного права выражается еще и в том, что одним из его основных источников непосредственно выступает международное публичное право, которое играет чрезвычайно важную роль в формировании национального международного частного права. Принято говорить о двойственном характере норм и источников международного частного права. Действительно, это, пожалуй, единственная отрасль национального права, в которой международное публичное право выступает как непосредственный источник и имеет прямое действие. Именно поэтому к международному частному праву вполне применимо определение «гибрид в юриспруденции».

4

Основными (общими) принципами международного частного права можно считать указанные в п. «с» ст. 38 Статута Международного суда ООН «общие принципы права, свойственные цивилизованным нациям».

Общие принципы права – это общепризнанные правовые постулаты, приемы юридической техники, «юридические максимы», выработанные еще юристами Древнего Рима. Перечислим общие принципы права, непосредственно применяемые в международном частном праве: нельзя передать другому больше прав, чем сам имеешь; принципы справедливости и доброй совести; принципы незлоупотребления правом и охраны приобретенных прав и др. Под «цивилизованными нациями» понимаются те государства, чьи правовые системы основаны на рецепированном римском праве.

6

Главным общим принципом международного частного права (так же как национального гражданского и международного публичного) является принцип *pacta sunt servanda* (договоры должны соблюдаться).

К *специальным принципам международного частного права* относятся следующие:

◆ *автономия воли участников правоотношения* – это основной специальный принцип международного частного права (как и любой другой отрасли национального частного права). Автономия воли лежит в основе всего частного права в целом (принцип свободы договоров; свобода иметь субъективные права или отказаться от них; свобода обращаться в государственные органы за их защитой или терпеть нарушения своих прав);

◆ *принцип предоставления определенных режимов*: национального, специального (преференциального или негативного), режима наибольшего благоприятствования. Национальный и специальный режимы в основном предоставляются иностранным физическим лицам; режим наибольшего благоприятствования – иностранным юридическим лицам (хотя данное положение не является императивным, юридические лица могут пользоваться национальным режимом, а физические – режимом наибольшего благоприятствования);

◆ *принцип взаимности*. В международном частном праве выделяют два вида взаимности – материальную и коллизионную. Проблемы коллизионной взаимности (или взаимности в широком смысле слова) относятся к коллизионному

праву и будут рассмотрены ниже. Материальная взаимность в свою очередь делится на собственно материальную (предоставление иностранным лицам той же суммы конкретных прав и правомочий, которыми национальные лица пользуются в соответствующем иностранном государстве) и формальную (предоставление иностранным лицам всех прав и правомочий, вытекающих из местного законодательства). По общему правилу предоставляется именно формальная взаимность, но в отдельных сферах – авторское и изобретательское право, избежание двойного налогообложения – принято предоставлять материальную взаимность;

◆ *принцип недискриминации*. Дискриминация – нарушение или ограничение законных прав и интересов иностранных лиц на территории какого-либо государства. Общеизвестная норма международного частного права всех государств – абсолютная недопустимость дискриминации в частноправовых отношениях;

◆ *право на реторсии*. Реторсии – правомерные ответные меры (ограничения) одного государства против другого, если на территории последнего нарушаются законные права и интересы физических и юридических лиц первого государства.

3. Становление международного частного права как отрасли права

1

Появление термина «*международное частное право*» относится к 1834 г., когда американский юрист, член Верховного суда США Д. Стори употребил его в своем труде «Комментарий к конфликтному праву». Конфликтное, т. е. коллизионное, право и в настоящее время в западных странах рассматривается как международное частное право (*international private law*), и материальные нормы, регулирующие гражданско-правовые отношения с иностранным элементом, рассматриваются в его рамках очень ограниченно.

2

В отличие от международного частного права в западной правовой науке выделяют международное торговое право, международное коммерческое право, международное хозяйственное право и т. д. Таким образом, определение рассматриваемой правовой дисциплины стало широко употребляться со второй половины XIX в.

3

Стоит отметить, что развитие правового регулирования гражданско-правовых отношений с иностранным элементом стало формироваться за много веков до этого.

Зачатки международного частного права некоторые ученые усматривают уже в римском частном праве. Преторы в своих решениях формировали правила, применявшиеся к отношениям с участием лиц, не являвшихся гражданами Римской империи. Однако *коллизийное регулирование*, основа международного частного права, появилось только в XII–XIII вв.

4

Социально-экономическими предпосылками этого процесса стали:

- появление государственноподобных образований (городов с самоуправлением и других административно обособленных территориальных единиц);
- развитие социальных, торговых, экономических и других обменов между этими городами и территориями;
- признание прав иностранцев, основанных на иностранном праве.

Дальнейшее развитие международного частного права четко просматривается в XVI в. Французский юрист Ш. Дюмулен в этот период обосновал *концепцию автономии воли*, согласно которой стороны в сделке, связанной с разными правопорядками, сами могут выбрать применимое право. Голландские юристы У. Губер, П. и И. Вут разработали так называемую голландскую территориальную доктрину, на основе которой появилась *концепция оговорки о публичном порядке*, оправдывающей право суверенного государства ограничивать применение на своей территории иностранного права, не соответствующего основам отечественного правопорядка.

Буржуазные доктрины XIX в. характеризуются многообразием течений и направлений, среди которых наибольшую популярность получили учения немецкого юриста Савиньи и итальянского дипломата Манчини. Основное значение в этот период имели:

- ◆ развитие международно-правового регулирования (в XIX в. появились первые универсальные конвенции, например Парижская конвенция «По охране промышленной собственности» 1883 г.);

- ◆ принятие национальных материально-правовых норм, регулирующих отношения международного частного права.

Наибольшее влияние на развитие международного частного права в XX в. оказывали следующие факторы:

- биполярность мира, разделенного на два противостоящих друг другу лагеря (социалистический и капиталистический);
- освобождение колоний и появление группы развивающихся государств;
- развитие процессов региональной экономической интеграции;
- появление многочисленных международно-правовых источников материального и коллизионного регулирования, причем на этот процесс большое влияние стали оказы-

вать международные межправительственные организации: Комиссия ООН по праву международной торговли (далее – ЮНСИТРАЛ), Римский институт по унификации частного права (далее – УНИДРУА), а также международные неправительственные организации, например Международная торговая палата (далее – МТП).

4. Понятие и виды субъектов международного частного права

Под субъектами международного частного права понимаются участники гражданско-правовых правоотношений, которые осложнены иностранным элементом.

1

Субъектами являются лица, которые обладают определенными правами и обязанностями. Субъекты международного частного права подразделяются на две группы – это физические лица и юридические лица.

Физические лица как субъекты международного частного права – это все участники соответствующих правоотношений независимо от их гражданской принадлежности, т. е. гражданство участников значения не имеет. В основе классификации физических лиц, участвующих в международных частноправовых отношениях, лежит гражданская принадлежность. Таким образом, к физическим лицам относятся:

- граждане Российской Федерации;
- граждане Российской Федерации, имеющие двойное гражданство;
- иностранные граждане, т. е. лица, не являющиеся гражданами Российской Федерации, имеющие конкретные доказательства наличия у них гражданства иностранного государства;
- иностранные граждане, имеющие несколько гражданств (бипатриды);
- лица без гражданства (апатриды), т. е. лица, которые не являются гражданами Российской Федерации и не имеют конкретных доказательств наличия у них гражданства иностранного государства;
- беженцы, т. е. лица, которые не являются гражданами Российской Федерации и которые в силу вполне обоснован-

ных опасений могут стать жертвой преследований по признаку расы, вероисповедания, гражданства, национальности, принадлежности к определенной социальной группе или политических убеждений, находятся вне страны своей гражданской принадлежности и не могут или не желают пользоваться защитой этой страны вследствие таких опасений либо, не имея определенного гражданства и находясь вне страны своего прежнего обычного места жительства в результате подобных событий, не могут или не желают вернуться в нее вследствие таких опасений.

3

Юридические лица как субъекты международного частного права – это участники соответствующих правоотношений, обладающие статусом юридического лица, независимо от территориальной принадлежности к конкретному государству (т. е. российские и иностранные).

Правовое положение юридических лиц определяется нормами российского законодательства и положениями международных договоров. Российское гражданское законодательство определяет, что личным законом юридического лица считается право страны, где учреждено юридическое лицо. В основе классификации юридических лиц, участвующих в международных частноправовых отношениях, лежит их государственная регистрация, в зависимости от которой юридические лица могут быть отечественными, т. е. российскими, а также иностранными.

Выделяют *специфические юридические лица* в зависимости от сочетания в них тех или иных отечественных и иностранных элементов:

◆ коммерческие организации с иностранными инвестициями. Такие организации создаются по отечественному праву и не являются иностранными, хотя по структуре капитала, национальности учредителей и некоторым другим элементам являются иностранными;

◆ транснациональные корпорации. Это совокупность юридических лиц разной национальной принадлежности, действующих в общих интересах и связанных между собой пакетом акций друг друга, договорами о совместной деятельности, управленческим контролем или другими способами;

◆ компании, создаваемые российскими субъектами хозяйствования за границей. Такие организации являются по сути иностранными, но в силу российской национальности учредителей подчиняются некоторым положениям российского права (например, офшорные компании, которые создаются в зонах льготного налогообложения и порядок их учреждения и деятельности имеет преимущества).

5. Источники международного частного права

Под **источником права** понимается форма выражения права, или правовой акт, который принимается уполномоченными органами с соблюдением определенной процедуры в установленной форме.

1

Источники международного частного права имеют специфику. Большое значение в области международного частного права придается тем правовым нормам и правилам, которые предусмотрены в различных международных договорах и соглашениях. Международное частное право как система норм характеризуется своеобразием источников права, регулирующих общественные отношения.

2

К *элементам источников* международного частного права относятся:

- внешняя форма, т. е. выражение вне содержания правовой нормы;
- конструктивный элемент, т. е. придание норме качества правовой нормы;
- властная обеспеченность формы выражения, т. е. существование государственно-правовых гарантий применения и соблюдения данного нормативного акта.

Характерные черты источников международного частного права:

◆ различным источникам в разных странах придается различное значение;

◆ двойственный характер источников, т. е., во-первых, источниками считаются международные договоры и обычаи, во-вторых – нормы законодательства отдельных государств, их судебная практика, а также применяемые в этих государствах обычаи. В первом случае подразумевается международное регулирование, а во втором – регулирование внутригосударственное. Двойственность источников международного частного права не означает возможности деления права на две части. Данное обстоятельство подтверждается тем, что предмет регулирования в обоих случаях один.

Международно-правовая норма применяется к соответствующим отношениям только в результате ее трансформации, т. е. преобразования в норму внутригосударственного права. Подобная трансформация осуществляется посредством проведения ратификации, издания актов о применении международного договора или другого акта национального законодательства. Но даже после проведения такой трансформации эти нормы сохраняют свой независимый характер по отношению ко всей системе права этого государства в целом.

В этой сфере международное право играет значительную роль. Например, большое количество заключаемых международных конвенций и значительный объем вопросов, которые регулируются ими, привели к тому, что международный договор стал ведущим источником в большом количестве областей международного частного права. Такая тенденция особенно часто используется для обеспечения экономического и научно-технического сотрудничества, регулирования вопросов перевозок различными видами транспорта, авторского и патентного права.

6

Источниками правового регулирования в международном частном праве выступают:

- международные договоры (конвенции, договоры и соглашения, общепризнанные нормы и принципы международного права);
- национальное право (национальное законодательство, судебные прецеденты и другие источники национально-правового регулирования);
- международные обычаи.

6. Международные договоры и обычаи как источники международного частного права

1

Международный договор имеет важное значение как источник международного частного права. Между договорами в области международного публичного права и международного частного права есть существенные различия. Создателем (субъектом) и адресатом норм международных соглашений в международном публичном праве одновременно выступает само государство. Государство создает нормы международного публичного права, самому себе их адресует и на себя же возлагает ответственность за их нарушение. Нормы международных соглашений, регулирующих отношения в сфере публичного права, как правило, не являются самоисполнимыми. Они адресованы государству в целом и не могут быть применены в национальном праве без издания специального внутригосударственного акта, конкретизирующего такие нормы и приспособляющего их для действия в национальном праве.

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.