

Федеральное агентство по образованию  
АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ  
ГОУВПО «АмГУ»

УТВЕРЖДАЮ

Зав.кафедрой ГП

\_\_\_\_\_  
«\_\_\_\_\_» \_\_\_\_\_ 2007г.

МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО  
УЧЕБНО-МЕТОДИЧЕСКИЙ КОМПЛЕКС ПО ДИСЦИПЛИНЕ

для специальности 030501 – «Юриспруденция»

Составитель: Дмитриев Алексей Владимирович, ассистент

Благовещенск

2007 г.

Печатается по решению  
редакционно-издательского совета  
факультета социальных наук  
Амурского государственного  
университета

Дмитров А.В.

Учебно-методический комплекс по дисциплине «Международное частное право» для студентов очной и заочной форм обучения специальности 030501 «Юриспруденция». - Благовещенск: Амурский гос. ун-т, 2006. – с.

Учебно-методический комплекс ориентирован на оказание помощи студентам очной и заочной форм обучения по специальности 030501 «Юриспруденция» в целях изучения особенностей правового регулирования международного частного права и нормативной основы, регламентирующей отдельные гражданско-правовые отношения, осложненные «иностранным элементом».

В учебно-методическом комплексе представлены основные разделы, предусмотренные программой учебного курса по международному частному праву. Методические установки и практические задачи позволяют систематизировать подготовку студентов к практическим занятиям, а также предоставляют возможность самостоятельно освоить этот курс.

©Амурский государственный университет, 2007

## СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	4
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ОБРАЗОВАТЕЛЬНЫЙ СТАНДАРТ.....	5
ПРОГРАММА КУРСА.....	6
ТЕМАТИЧЕСКИЙ ПЛАН.....	17
КРАТКОЕ СОДЕРЖАНИЕ ЛЕКЦИЙ.....	18
ПЛАНЫ СЕМИНАРСКИХ ЗАНЯТИЙ.....	96
ОБРАЗЦЫ ТЕСТОВЫХ ЗАДАНИЙ.....	120
КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ К ЗАЧЕТУ.....	129
ОСНОВНЫЕ ПРАВОВЫЕ АКТЫ И ЛИТЕРАТУРА.....	133

## ВВЕДЕНИЕ

Учебный курс «Международное частное право» относится к числу общепрофессиональных дисциплин федерального компонента, изучается студентами на 5 курсе дневной формы и на 6 курсе заочной формы обучения юридического факультета по специальности 030501 – юриспруденция.

Изучение курса «Международное частное право» предусмотрено Государственным образовательным стандартом высшего профессионального образования по специальности 030501 – Юриспруденция.

Задачами дисциплины являются:

а) освоение студентами основных положений теории международного частного права, изложенной в трудах зарубежных и отечественных ученых;

б) овладение обучающимися основными понятиями международного частного права;

в) изучение как международных, так и национальных источников, содержащих нормы международного частного права, а также опубликованной практики применения указанных норм государственными правоприменительными органами и международным коммерческим арбитражем;

г) приобретение студентами умения правильно квалифицировать спорное правоотношение с «иностранном элементом» и делать юридически обоснованные выводы о правах и обязанностях участников спора.

Международное частное право – одна из наиболее сложных учебных дисциплин юридических вузов. Эти сложности вызваны спецификой предмета и метода данной отрасли права, наличием иностранного элемента в отношениях, регулируемых данной отраслью, существенными различиями в правовых системах разных государств, необходимостью применения иностранного права. Большой проблемой в изучении данного курса является нестабильность отечественного законодательства. Принимаются новые нормативные акты, содержащие нормы международного частного права. Это явление порождено объективными причинами: международные связи становятся все более широкими, динамичными и разнообразными, поэтому им требуется адекватное правовое регулирование. Другая трудность состоит в том, что международное частное право, сложившееся в качестве отдельной юридической дисциплины только во второй половине XIX в., представляет собой одну из самых молодых отраслей правоведения. По многим вопросам, относящимся к проблематике международного частного права, в том числе о самом предмете этого права и даже его названия, в отечественной, да и в зарубежной литературе высказываются различные точки зрения.

В качестве основы для изучения данной учебной дисциплины рассматриваются дисциплины и учебные курсы, изученные студентами ранее: конституционное право, гражданское право и гражданский процесс, финансовое право, международное право. Знание особенностей перечисленных отраслей права и их законодательной базы позволяет

студентам формировать собственные взгляды и выводы на предмет правового регулирования в изучаемом курсе, выделять особенности различных правоотношений, в которых участвует иностранный элемент.

Учебный курс «Международное частное право» представлен Общей и Особенной частями. Необходимо отметить, что между отдельными темами курса «Международное частное право» существует неразрывная связь. Поэтому лишь при систематическом и глубоком усвоении вопросов Общей части курса возможно успешное закрепление положений, относящихся к отдельным видам отношений, составляющих Особенную часть.

К общей части относятся темы, в которых рассматриваются вопросы, имеющие значение для международного частного права в целом: предмет, источники, метод международного частного права, учение о коллизионных нормах, субъекты международного частного права. В Особенной части содержатся отдельные виды правоотношений, осложненных иностранным элементом: 1) вещное право; 2) обязательственное право (обязательства из договоров и из причинения вреда); 3) авторское право; 4) патентное право; 5) наследственное право; 6) семейное право; 7) трудовое право; 8) международный гражданский процесс.

## **ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ОБРАЗОВАТЕЛЬНЫЙ СТАНДАРТ**

### **ОПД. Ф. 18**

Понятие международного частного права; понятие унификации; международное частное и публичное право; источники международного частного права; методы регулирования гражданско-правовых отношений с иностранным элементом; коллизионные нормы; субъекты международного частного права; внешнеэкономические сделки; вопросы собственности в международных отношениях; правовое регулирование иностранных инвестиций; право интеллектуальной собственности (авторское, патентное и т.п. право); семейное право; коллизионные вопросы в области наследственности права и деликтных обязательств; международный гражданский процесс; арбитраж.

## ПРОГРАММА КУРСА

### **Тема 1. Понятие международного частного права и его место в правовой системе**

Понятие международного частного права как отрасли права. Предмет международного частного права. Особенности общественных отношений, выступающих предметом регулирования международного частного права. Понятие частных правоотношений, имеющих международный характер (осложненных «иностранным элементом»). Критерии наличия в частном правоотношении «иностранный элемент».

Национальный характер международного частного права.

Место международного частного права в юридической системе и в системе правового регулирования международных отношений. Связь международного частного права с международным публичным правом. Соотношение международного частного права с другими отраслями частного права (гражданским, гражданским процессуальным, семейным, трудовым правом).

Международное частное право как отрасль права и как отрасль правоведения. Исходные начала российской доктрины международного частного права.

### **Тема 2. Источники международного частного права**

Понятие и особенности источников международного частного права. Виды источников. Соотношение международных и национальных (внутригосударственных) источников международного частного права. Конституция Российской Федерации и Гражданский кодекс Российской Федерации о соотношении международных и внутригосударственных источников. Трансформация норм международных договоров.

Международный договор как источник международного частного права. Его соотношение с международными договорами как источниками международного публичного права. Международный договор как средство унификации норм международного частного права. Роль международных организаций в разработке унифицированных норм международного частного права.

Система договоров, выступающих источниками международного частного права. Многосторонние и двусторонние международные договоры. Универсальные и региональные договоры. Договоры о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам: содержание и значение. Договоры в области охраны интеллектуальной собственности. Консульские конвенции. Соглашения по вопросам гражданского процесса. Договоры об устранении двойного налогообложения. Договоры о взаимной защите и взаимном поощрении капиталовложений (инвестиций).

Международно-правовые обычаи как источники международного частного права. Признаки обычаев как источников международного частного права. Систематизация международно-правовых обычаев. Международные правила толкования торговых терминов (Инкотермс) как акт систематизации международных торговых обычаев. Условия применения международно-правовых обычаев в судебной и арбитражной практике.

Акты международных организаций как источники международного частного права.

Внутреннее (национальное) законодательство государств как источник международного частного права. Характеристика российского законодательства по международному частному праву. Гражданский кодекс Российской Федерации как основной источник международного частного права России.

Судебная и арбитражная практика как источник международного частного права. Значение практики как источника международного частного права.

### **Тема 3. Методы правового регулирования и общие понятия международного частного права**

Методы правового регулирования в международном частном праве. Коллизионный метод правового регулирования.

Коллизия в международном частном праве. Объективные предпосылки правовых коллизий. Разрешение коллизий при рассмотрении дел из частных правоотношений, осложненных «иностранным элементом». Коллизионные нормы как средство разрешения правовых коллизий.

Понятие и структура коллизионной нормы. Виды коллизионных норм. Унификация коллизионных норм.

Основные формулы прикрепления (коллизионные привязки) и сферы их применения. Виды коллизионных привязок: «закон гражданства лица», «закон постоянного места жительства лица» («личный закон физического лица»); «закон места учреждения юридического лица» («закон инкорпорации»); «закон места нахождения имущества», принцип «автономии воли сторон», «закон места совершения сделки», «закон места причинения вреда», «закон суда», «право страны, с которой правоотношение наиболее тесно связано» («закон наиболее тесной связи»); «закон основного места деятельности».

Проблемы применения коллизионного метода регулирования и коллизионных норм.

Метод прямого (материального) регулирования в международном частном праве. Нормы прямого действия (материальные и процессуальные) и их регулирующее воздействие на международные частные отношения. Унификация материальных норм. Способы унификации.

Особенности применения права при разрешении дел из гражданских правоотношений с «иностранным элементом».

Квалификация юридических понятий, содержащихся в коллизионных нормах. Толкование коллизионных норм.

Необходимость и возможность применения при разрешении спора норм иностранного материального права как следствие действия коллизионных норм. Нормы о порядке применения иностранного материального права в законодательстве Российской Федерации. Взаимность при применении норм иностранного материального права. Применение права страны с множественностью правовых систем. Установление содержания норм иностранного права. Правовые последствия невозможности установления судом содержания норм иностранного права.

Оговорка о публичном порядке: понятие, основания и правовые последствия применения. Понятие «публичный порядок» в правовой доктрине и современной практике применения «оговорки».

Понятие правового режима в международном частном праве. Виды правовых режимов. Национальный режим. Режим наибольшего благоприятствования. Способы установления различных видов правовых режимов. Категория «взаимности» в международном частном праве. Реторсии в международном частном праве.

#### **Тема 4. Физические лица как субъекты международного частного права**

Категория «личный закон физического лица». Критерии определения личного закона для различных категорий физических лиц. Значение определения личного закона физического лица. Гражданская правоспособность и дееспособность физических лиц. Право физического лица на имя. Право, подлежащее применению к опеке и попечительству. Право, подлежащее применению при определении возможности физического лица заниматься предпринимательской деятельностью.

Понятия «иностранцы граждане», «лица без гражданства» в международном праве.

Понятия правового режима пребывания и правового статуса иностранных граждан и лиц без гражданства. Общепризнанные принципы и нормы международного права и правовой режим иностранцев и лиц без гражданства в государстве пребывания. Правовой режим иностранцев в сфере публичных и частных правоотношений. Виды правовых режимов.

Национальный режим: понятие, сфера действия. Нормы Конституции Российской Федерации о правовом режиме иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации.

Установление национального режима для иностранных граждан и лиц без гражданства в гражданском законодательстве России. Гражданская правоспособность иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации. Изъятия из принципа национального режима в сфере гражданских правоотношений.

Гражданское процессуальное и арбитражное процессуальное законодательство о правовом режиме иностранных субъектов при участии их в процессуальных правоотношениях в Российской Федерации.

Взаимность при предоставлении национального режима. Реторсии в международном частном праве: основания и порядок применения.

Режим наибольшего благоприятствования: понятие, способы установления, сфера применения. Современная практика международных отношений и применение различных видов правовых режимов.

## **Тема 5. Правовое положение юридических лиц**

Юридические лица как субъекты международных частных правоотношений. Правовые категории, определяющие правовое положение юридических лиц: «национальность» и «личный статут» («личный закон») юридического лица.

Критерии и значение определения национальной (государственной) принадлежности (национальности) юридического лица в современной мировой практике хозяйственных связей.

Критерии определения личного закона (личного статута) юридического лица в зарубежной и отечественной доктрине и законодательстве: критерий места учреждения юридического лица (доктрина инкорпорации); критерий места нахождения административного центра юридического лица (доктрина «оседлости»); критерий места основной деятельности (теория «центра эксплуатации»); критерий «контроля». Значение определения личного закона юридического лица. Вопросы правового положения юридического лица, разрешаемые на основе личного закона. Признание правосубъектности юридического лица на территории иностранного государства. Экстерриториальность личного статута юридического лица.

Иностранные юридические лица в Российской Федерации. Организационно-правовые формы предпринимательской деятельности иностранных юридических лиц в России. Правовые формы участия российских юридических лиц в хозяйственной деятельности за границей. Филиалы и представительства юридических лиц в иностранных государствах. Личный закон иностранной организации, не являющейся юридическим лицом по иностранному праву.

## **Тема 6. Государство как субъект международного частного права**

Особенности правового положения государства в международном частном праве. Характеристика международных частных правоотношений с участием государства. Применение норм раздела VI ГК РФ к осложненным иностранным элементом гражданско-правовым отношениям с участием государства.

Государство как субъект внешнеэкономических сделок. Правовое положение торговых представительств.

Иммунитет государства и его собственности в международном частном праве. Значение категории «иммунитет государства». Доктрины «абсолютного» и «ограниченного (функционального)» иммунитета иностранного государства и его собственности.

Легальная основа для применения правил об иммунитете иностранного государства и его собственности: международные договоры, регулирующие вопросы иммунитета государства и законодательство государств. Значение Европейской (Базельской) Конвенции об иммунитете государств от 16 мая 1972 г.

Понятие «юрисдикционный иммунитет иностранного государства». Порядок разрешения вопроса о юрисдикционном иммунитете иностранного государства. Элементы категории «юрисдикционный иммунитет государства». Судебный иммунитет иностранного государства. Иммунитет иностранного государства от принудительных мер по обеспечению иска. Иммунитет государства от принудительного исполнения иностранного судебного (арбитражного) решения. Иммунитет государства от применения к нему норм иностранного права.

Нормы об иммунитете иностранного государства в законодательстве Российской Федерации.

Иммунитет государства и участие государственных организаций, предприятий, учреждений в международных частных правоотношениях.

## **Тема 7. Международное вещное право**

Понятие международного вещного права и международных вещных правоотношений. Особенности регулирования в международном частном праве вещных правоотношений. «Закон (право) места нахождения вещи (имущества)» как основной коллизионный принцип и основная коллизионная привязка в сфере вещных правоотношений.

Особенности действия коллизионных принципов при определении правового режима объектов государственной собственности, находящихся в иностранных государствах. Правовой режим объектов права собственности Российской Федерации, находящихся в иностранных государствах.

Определение права, подлежащего применению к вещным правам на суда и космические объекты.

Коллизионные нормы, регулирующие выбор права, подлежащего применению к возникновению и прекращению вещных прав в международных частных отношениях.

Вопросы национализации в международном частном праве и проблемы юридического признания в иностранных государствах актов о национализации.

Правовой режим иностранных инвестиций. Законодательство Российской Федерации об иностранных инвестициях. Международные договоры. Правовой режим деятельности иностранных инвесторов в Российской Федерации. Инвестиционные соглашения. Гарантии прав

иностранных инвесторов по законодательству Российской Федерации. Понятие «стабилизационной оговорки». Разрешение споров с участием иностранных инвесторов. Особенности организационно-правовых форм предпринимательской деятельности, осуществляемой иностранными инвесторами в Российской Федерации. Коммерческие организации с иностранными инвестициями. Правовое положение филиала иностранного юридического лица.

Иностранные инвестиции в свободных экономических зонах.

## **Тема 8. Договорные обязательства в международном частном праве**

Сделки с «иностранным элементом» и внешнеэкономические сделки. Понятие внешнеэкономической сделки. Роль универсальных международных договоров в формировании унифицированного понятия внешнеэкономической сделки.

Право, подлежащее применению к форме сделки. Специальное коллизионное регулирование относительно формы внешнеэкономических сделок. Форма сделки в отношении недвижимого имущества.

Определение права, подлежащего применению к обязательствам из односторонних сделок.

Коллизионные принципы (привязки), применяемые в области договорных обязательств с «иностранным элементом». «Автономия воли сторон» как основной коллизионный принцип, применяемый в сфере договорных обязательств. «Автономия воли сторон» в коллизионном праве Российской Федерации и ее применение в области договорных обязательств.

Коллизионные привязки «закон (право) места совершения сделки (заключения договора)», «закон суда». Применение права страны, с которой договор наиболее тесно связан (принцип наиболее тесной связи). Право, подлежащее применению к договору с участием потребителя. Право, подлежащее применению к договору в отношении недвижимого имущества. Сфера действия права, подлежащего применению к договору.

Особенности применения международным коммерческим арбитражем коллизионных норм в области договорных обязательств.

Унификация правового регулирования в сфере международных коммерческих контрактов. Формы унификации. Заключение международных договоров как способ унификации коллизионных и материальных норм, регулирующих отношения в области международных коммерческих контрактов.

Типовые законы и регламенты ЮНСИТРАЛ. Типовые контракты, разрабатываемые правительственными и неправительственными (Международная торговая палата и др.) организациями.

Договор международной купли-продажи товаров. Конвенция ООН 1980 г. «О договорах международной купли-продажи товаров»: значение, сфера применения, содержание. Нью-Йоркская конвенция 1974 г. «Об

исковой давности в международной купле-продаже товаров». Договор международного финансового лизинга. Оттавская конвенция 1988 г. о международном финансовом лизинге.

Договор международного факторинга. Оттавская конвенция 1988 г. по международным факторинговым операциям.

Договор международного подряда. Соглашения о разделе продукции.

Применение к договорным обязательствам в сфере предпринимательской деятельности международных торговых обычаев (обычаев делового оборота). Международные правила толкования торговых терминов (ИНКОТЕРМС).

Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА. Доктрина «*lex mercatoria*» в отечественной и зарубежной правовой науке.

## **Тема 9. Денежные обязательства и расчетные отношения**

Международные расчетные отношения и валютные операции. Особенности источников правового регулирования международных расчетных отношений.

Международное банковское сотрудничество как предпосылка для осуществления международных расчетов. Межбанковские договоры.

Формы международных расчетов.

Документарный аккредитив. Субъекты правоотношений при расчетах по документарному аккредитиву.

Документарное инкассо. Права и обязанности субъектов правоотношений при расчетах по инкассо.

Роль в правовом регулировании международных расчетных отношений унифицированных международных правил и обычаев, разрабатываемых Международной торговой палатой. Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов 1993 г. Унифицированные правила для инкассо 1996 г.

Авансовый платеж. Платеж по открытому счету.

Банковский перевод (международный кредитовый перевод).

Банковские гарантии в международных денежных обязательствах. Унифицированные правила для договорных гарантий. Виды гарантий в международной банковской практике.

Вексель и чек в международных расчетах. Конвенция ООН о международных переводных векселях и международных простых векселях 1988 г., Женевская конвенция о единообразном законе о переводном и простом векселе 1930 г., Женевская конвенция о единообразном законе о чеках 1931 г.

Значение Принципов международных коммерческих договоров УНИДРУА при регулировании расчетов по внешнеторговым контрактам.

## **Тема 10. Внедоговорные обязательства в международном частном праве**

Обязательства из причинения вреда. Коллизионные принципы, применяемые при регулировании деликтных правоотношений в международном частном праве. Основной коллизионный принцип международного деликтного права «закон (право) места совершения вредоносного деяния».

Нормы российского коллизионного права, регулирующие международные деликтные правоотношения. Сфера действия права, подлежащего применению к обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда.

Определение права, подлежащего применению к ответственности за вред, причиненный вследствие недостатков товара, работы или услуги.

Международные договоры, регулирующие вопросы деликтной ответственности.

Право, подлежащее применению к обязательствам, возникающим вследствие недобросовестной конкуренции.

Осложненные иностранным элементом обязательства, возникающие вследствие неосновательного обогащения.

## **Тема 11. Интеллектуальная собственность**

Понятие исключительных прав на результаты творческой деятельности («интеллектуальной собственности») с участием «иностранного элемента». Объекты права интеллектуальной собственности. Территориальный характер интеллектуальной собственности и особенности ее регулирования в международном частном праве. Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС). Стокгольмская конвенция о Всемирной организации интеллектуальной собственности 1967 г.

Международное авторское право. Международное культурное сотрудничество и международная охрана авторских прав. Унификация авторского права. Многосторонние соглашения в области авторского права. Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 г. (с посл. изм.). Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве 1952 г. (с посл. изм.).

Международно-правовая охрана смежных прав. Понятие, виды, субъекты смежных прав, значение их охраны для международного гражданского оборота. Римская конвенция 1961 г. об охране прав артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций. Женевская конвенция 1971 г. об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм.

Региональная международно-правовая охрана авторских и смежных прав. Двусторонние соглашения Российской Федерации с иностранными государствами о взаимной охране авторских прав.

Влияние международных договоров на развитие российского законодательства в области охраны авторских и смежных прав. Авторские и смежные права иностранцев в Российской Федерации. Охрана и использование произведений отечественных авторов за границей. Авторские договоры.

Понятие «промышленной собственности» с участием «иностранного элемента». Территориальный характер прав на промышленную собственность. Международно-правовая охрана промышленной собственности. Унификация права промышленной собственности. Парижская конвенция об охране промышленной собственности 1883 г. (с посл. изм.). Понятие «конвенционного приоритета».

Международное научно-техническое сотрудничество и зарубежное патентование изобретений. «Патентная чистота». Договор о патентной кооперации (РСТ) 1970 г. Конвенция о выдаче европейских патентов 1973 г. Евразийская патентная конвенция стран СНГ 1994 г.

Лицензии на изобретения и «ноу-хау». Лицензионные договоры в международном гражданском обороте. Понятие, виды, содержание.

Право на товарный знак, знак обслуживания, фирменное наименование и на наименование места происхождения товаров. Правовые средства борьбы с недобросовестной конкуренцией. Порядок регистрации и правовой охраны товарного знака в Российской Федерации и других странах. Мадридская конвенция о международной регистрации фабричных и товарных знаков 1891 г. (с изм. и доп.). Договор о регистрации товарных знаков 1973 г.

Охрана прав иностранцев на промышленную собственность в Российской Федерации. Правовая охрана российских объектов промышленной собственности за рубежом.

## **Тема 12. Брачно-семейные отношения**

Законодательство России о гражданстве и вопросы семейного права. Гражданство детей и их правовое положение.

Коллизионные вопросы в области семейного права. Права и обязанности иностранцев в Российской Федерации в области семейных отношений. Браки российских граждан с иностранцами в Российской Федерации. Порядок регистрации браков с иностранцами. Консульские браки. Личные и имущественные отношения между супругами-иностранцами и между иностранцами-родителями и детьми. Алиментные обязательства. Развод иностранцев в Российской Федерации. Признание совершенных за границей браков и разводов иностранцев.

Браки российских граждан за границей. Развод российских граждан за границей. Расторжение браков российских граждан, постоянно проживающих за границей, в судах РФ. Проблемы, связанные с незаконным вывозом детей из одной страны в другую.

Вопросы усыновления в международном частном праве. Международные конвенции по вопросам усыновления. Порядок

усыновления. Вопросы семейного права в договорах о правовой помощи, заключенных Россией с другими странами.

Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам государств — участников СНГ 1993 г.

### **Тема 13. Наследственные правоотношения**

Коллизии законодательства государств в области наследования.

Коллизионные принципы, применяемые к наследственным правоотношениям с иностранным элементом. Коллизионные нормы о наследовании в российском праве. Завещательные распоряжения в международном частном праве.

Наследственные права иностранных граждан в Российской Федерации. Национальный режим в сфере наследования.

Наследственные права российских граждан за границей.

Перевод наследственного имущества за границу.

Международные соглашения по вопросам наследования.

### **Тема 14. Трудовые отношения**

Трудовая миграция. Условия труда иностранных рабочих и специалистов в Российской Федерации и российских граждан за рубежом.

Коллизионные вопросы в области трудовых отношений. Трудовые конфликты. Вопросы трудовых отношений в деятельности предприятий с иностранными инвестициями.

Вопросы социального обеспечения. Роль международных соглашений.

### **Тема 15. Международный гражданский процесс**

Понятие международного гражданского процесса. Международная подсудность. Пророгационные соглашения. Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности государств-участников СНГ 1992 г.

Рассмотрение споров в области международного частного права в российских судах общей юрисдикции и арбитражных судах РФ. Компетенция арбитражных судов РФ по делам с участием иностранных лиц.

Процессуальное положение иностранных граждан и иностранных организаций. Процессуальная правоспособность иностранцев в судах общей юрисдикции и арбитражных судах РФ. Гражданско-процессуальные права российских граждан и российских юридических лиц в иностранных судах. Организация и деятельность юридических фирм.

Процессуальное положение иностранного государства. Судебный иммунитет. Недопустимость применения принудительных мер по

обеспечению исков и исполнению решения в отношении российской государственной собственности.

Исполнение судебных поручений. Вручение документов, допрос свидетелей и т.п. Правила российского законодательства и заключенных международных договоров об исполнении поручений иностранных судов. Порядок передачи поручений судов иностранным органам юстиции. Гаагская конвенция о гражданском процессе 1954 г.

Признание документов, выданных в другом государстве, их легализация. Вопросы применения права к доверенностям. Вопросы международного частного права в практике органов нотариата. Участие России в Гаагской конвенции об освобождении от легализации (апостиль).

Признание и исполнение решений иностранных судов по международным соглашениям и законодательству разных стран. Вопрос об исполнении решений иностранных судов в Российской Федерации. Разрешение в договорах о взаимной правовой помощи вопросов признания и исполнения судебных решений.

## **Тема 16. Международный коммерческий арбитраж**

Третейские суды по торговым делам. Теории природы международного коммерческого арбитража. Виды третейских судов. Европейская конвенция о внешнеторговом арбитраже 1961 г. Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ. Закон РФ о международном коммерческом арбитраже 1993 г.

Признание арбитражных соглашений. Порядок рассмотрения дел в третейских судах. Права сторон.

Природа арбитражной оговорки в контрактах. Факультативные арбитражные оговорки. Предварительное обеспечение исков. Признание и принудительное исполнение иностранных арбитражных решений в соответствии с правилами внутреннего законодательства и международными соглашениями. Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г. (Нью-Йоркская конвенция).

Постоянно действующие арбитражные суды. Международный коммерческий арбитражный суд (МКАС) и Морская арбитражная комиссия при ТПП РФ. Регламент МКАС 1995 г. Арбитраж при Международной торговой палате, арбитраж в Стокгольме, другие арбитражные суды. Рассмотрение споров в арбитраже ad hoc.

Исполнительные листы, выдаваемые судами на основании решений российских третейских судов, а также решений иностранных арбитражей.

## ТЕМАТИЧЕСКИЙ ПЛАН

№ п/п	Тема	Лекции	Семинары	Самостоятельная работа
1	Понятие международного частного права и его место в правовой системе	2	2	5
2	Источники международного частного права	2	2	4
3	Методы правового регулирования и общие понятия международного частного права	2	2	5
4	Физические лица как субъекты международного частного права	2	2	5
5	Правовое положение юридических лиц	2	2	4
6	Государство как субъект международного частного права	2	2	5
7	Международное вещное право	4	4	4
8	Договорные обязательства в международном частном праве	4	4	4
9	Денежные обязательства и расчетные отношения	2	2	6
10	Внедоговорные обязательства в международном частном праве	2	2	4
11	Интеллектуальная собственность	2	2	6
12	Брачно-семейные отношения	2	2	4
13	Наследственные правоотношения	2	2	4
14	Трудовые отношения	2	2	3
15	Международный гражданский процесс	2	2	5
16	Международный коммерческий арбитраж	2	2	4
	Всего	36	36	72

## **КРАТКОЕ СОДЕРЖАНИЕ ЛЕКЦИЙ** **(конспект лекций)**

### **Тема 1: Понятие международного частного права**

1. Предмет международного частного права.
2. Коллизия права: понятия и основания ее возникновения.
3. Система международного частного права.

#### **1. Предмет 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.

Из данного определения вытекает, что в качестве предмета МЧП являются имущественные и личные неимущественные отношения гражданско-правового характера, что сближает его с гражданским правом внутригосударственным. С другой стороны, МЧП схоже и с международным публичным правом наличием в его составе различных международных элементов.

Главной предпосылкой при выделении отношений, регулируемых МЧП является то, что они относятся к сфере международных. Межгосударственные отношения между гражданами и организациями (юридическими лицами) различных государств – это предмет регулирования МЧП. Специфика международных отношений с участием физических и юридических лиц порождает специфику их правового регулирования.

В сферу международного частного права входят гражданская право- и дееспособность иностранных физических и юридических лиц; отношения собственности иностранных физических и юридических лиц; отношения, вытекающие из внешнеэкономических (торговых, посреднических, монтажно-строительных и т.д.) договоров; финансовые и кредитно-расчетные отношения; отношения по использованию результатов интеллектуального труда (авторские, патентные и др.) иностранных физических и юридических лиц; отношения по перевозке зарубежных грузов; наследственные отношения по поводу имущества, находящегося за рубежом и т.д. Перечень отношений не является исчерпывающим, но он дает основание судить о том, что все они относятся к отношениям, аналогичным предмету гражданского права. Но МЧП регулирует не стандартные имущественные отношения, а такие, которые возникают в международной сфере. Исходя из этого можно выделить два основных признака, характеризующих общественные отношения, составляющие предмет международного частного права:

1. международные отношения;
2. гражданско-правовые отношения.

Таким образом, только одновременное наличие указанных двух признаков позволяет очертить тот круг общественных отношений, который составляет предмет международного частного права.

По своей природе к гражданско-правовым отношениям относятся семейно-брачные и трудовые, выделенные в Российском законодательстве в отдельные отрасли права. Следовательно, семейно-брачные и трудовые отношения международного характера составляют предмет международного частного права. Но необходимо отметить, что кроме гражданско-правовых отношений, семейное и трудовое право, охватывает своим регулированием отношения другого порядка, например, административно-правовые (запись актов гражданского состояния, трудовой распорядок и др.), но в предмет международного частного права входят только те семейно-брачные и трудовые отношения, которые имеют гражданско-правовую природу.

Все вышеизложенное позволяет сделать следующий общий вывод.

Предмет международного частного права составляют гражданские правоотношения международного характера, или гражданские правоотношения, осложненные иностранным элементом.

Таким образом, спецификой отношений, подпадающих по сферу действия МЧП, является наличие «иностранного элемента». Под «иностранном элементом» понимают:

- субъект, который имеет иностранную принадлежность;
- объект, имеющий определенную принадлежность к иностранному государству;
- юридический факт, который имел или имеет место за границей.

## **2. Коллизия права: понятие и основание ее возникновения**

Коллизия права – это объективно возникающее явление, которое порождается двумя причинами: наличием иностранного элемента в гражданско-правовом отношении и различным содержанием гражданского права разных государств, с которыми это правовое отношение связано.

Коллизия права это основополагающая категория международного частного права. Следует различать коллизию норм права, содержащихся в законах, изданных в разное время; коллизию правовых норм, возникающую в результате иерархии законодательных актов; коллизию, порождаемую федеративным устройством государства. Коллизия права в международном частном праве, прежде всего, возникает между материальными нормами национального частного права разных государств. Анализ такого явления как коллизия права позволяет выделить различные варианты коллизий: коллизия коллизий, скрытые коллизии, положительные и отрицательные коллизии, интертемпоральные и интерлокальные коллизии и др.

Преодоление коллизии права – это основная задача международного частного права. Необходимой предпосылкой правового регулирования коллизионной проблемы является выбор гражданского права того государства, которое будет компетентно его регулировать. Во внутреннем

праве государств есть особые нормы – коллизионные, которые содержат правила выбора права. Данные нормы тем или иным образом указывают гражданское право какого государства должно быть применено для урегулирования конкретного гражданского отношения с иностранным элементом. Иначе говоря, в российском праве необходимо найти такую норму, которая бы и обосновывала ответ на возникший коллизионный вопрос.

### **3. Система международного частного права**

Природа и характерные черты нормативного состава международного частного права, непосредственно зависят от способов правового регулирования гражданских правоотношений международного характера, которые состоят из двух видов норм: *коллизионных и унифицированных материальных гражданско-правовых*.

Коллизионные нормы преодолевают коллизионную проблему путем выбора права. Главная особенность таких норм состоит в том, что они не содержат прямого определения прав и обязанностей участников гражданских правоотношений, а указывают, право какого государства нужно применить для определения этих прав и обязанностей. Поэтому эти нормы называют отсылочными.

Унифицированные материальные гражданско-правовые нормы, с помощью которых осуществляется материально-правовой способ регулирования, преодолевают коллизионную проблему путем создания единообразных норм гражданского права различных государств, что устраняет саму причину возникновения коллизии. В отличие от коллизионных, материально-правовые нормы непосредственно устанавливают правила поведения для участников гражданских правоотношений, осложненных иностранным элементом. Часто такие нормы называют прямыми. Таким образом, международное частное право включает два вида норм – коллизионные и унифицированные материальные гражданско-правовые.

#### **Тема 2: Источники международного частного права**

1. Понятие и виды источников международного частного права
2. Международные договоры
3. Внутреннее законодательство
4. Судебная практика. Обычай.

##### **1. Понятие и виды источников международного частного права**

В юридической науке, когда говорят об источниках права, имеют в виду формы, в которых выражена та или иная правовая норма. Источники международного частного права имеют определенную специфику. В области

международного частного права очень большое значение придается тем правовым нормам и правилам, которые предусмотрены в различных международных договорах и соглашениях.

Основных видов источников в международном частном праве четыре: 1) международные договоры; 2) внутреннее законодательство; 3) судебная и арбитражная практика; 4) обычаи.

Основная особенность источников международного частного права 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 и применяемые в них обычаи в области торговли и мореплавания. В первом случае имеется в виду международное регулирование (в том смысле, что одни и те же нормы действуют в двух или нескольких государствах), а во втором - регулирование внутригосударственное. Двойственность источников не означает возможность разделения международного частного права на две части; предметом регулирования в обоих случаях являются одни и те же отношения, а именно гражданско-правовые отношения, осложненные иностранным элементом.

Для современного этапа развития международного частного права особое значение имеют международные соглашения, и прежде всего многосторонние конвенции, содержащие унифицированные (т.е. единые, единообразные) правовые нормы. В подготовке соглашений важную роль играют международные организации, занимающиеся разработкой проектов таких соглашений.

Старейшей организацией в этой области является *Гаагская конференция по международному частному праву*. В числе участников ее первой сессии, проведенной еще в 1893 г. в Гааге, была Россия (известный российский юрист, проф. Ф.Ф. Мартенс, избирался вице-президентом первых сессий). На конференциях этой организации приняты 34 так называемые гаагские конвенции. В некоторых из них участвует Россия. Членами этой организации являются более 56 государств. В течение многих лет Россия не была членом этой организации, поэтому принятие в 2001 г. решения о вступлении Российской Федерации в эту организацию восстанавливает историческую справедливость и несомненно будет способствовать повышению ее значения.

Другой международной межправительственной организацией, осуществляющей деятельность в этой области, является *Международный институт унификации частного права (УНИДРУА)*, основанный в 1926 г. в Риме. Членами этой организации являются 58 стран, в том числе и Россия. Институт занимается в основном кодификацией материальных норм международного частного права. В нем была, в частности, разработана Конвенция о похищенных или незаконно вывезенных культурных ценностях, подписанная Россией в 1996 г. В 1994 г. Институтом были одобрены Принципы международных коммерческих договоров, опубликованные и на русском языке.

Большое число проектов различных многосторонних соглашений и модельных законов в области международной торговли, коммерческого арбитража, международных перевозок и платежей было подготовлено *Комиссией ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ)*.

Кроме того, большое число многосторонних соглашений было разработано при создании *Всемирной торговой организации (ВТО)*, а также *Всемирной организацией интеллектуальной собственности (ВОИС)*, и многими другими.

## 2. Международные договоры

Под **международными договорами** понимаются соглашения, заключенные между государствами. Могут быть проведены различные классификации международных договоров. Обратим внимание на классификации, имеющие значение для международного частного права. К ним относится деление договоров на многосторонние и двусторонние, универсальные и региональные, самоисполняемые и несамоисполняемые.

1) Участниками *многосторонних договоров* могут быть несколько государств. В области международного частного права известны такие многосторонние соглашения, как Вашингтонская конвенция об урегулировании инвестиционных споров между государствами и лицами других государств 1965 г., которую подписали 152 государства (действует для 135 государств), Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 г. (участвуют 158 государств).

Многосторонние конвенции могут быть универсальными и региональными.

*А) Универсальные договоры* заключаются государствами, принадлежащими к различным регионам земного шара, к различным социально-политическим и правовым системам. К универсальным относятся соглашения, имеющие наибольшее практическое значение, например Венская конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г. (участвуют 65 государств, в том числе Россия и другие государства СНГ), Нью-Йоркская конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г., в которой участвуют 135 государств, в том числе Россия и другие государства СНГ.

*Б) Под региональными соглашениями* обычно понимаются соглашения, которые приняты и действуют в пределах одного региона, как правило, в рамках региональной интеграционной группировки государств. К примеру к таковым относятся следующие:

- Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. (Минская конвенция 1993 г.);

- Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности, 1992 г. (Киевское соглашение 1992 г.);

- Евразийская патентная конвенция 1994 г.

*Двусторонние договоры* заключаются между двумя государствами. Их преимущество перед многосторонними договорами состоит в том, что в них могут быть лучше учтены интересы договаривающихся государств. Однако в то же время их применение на практике более сложно, поскольку они создают дифференцированный режим правового регулирования в одной и той же области (например, в сфере поощрения и защиты инвестиций).

2) Существенное значение имеет деление договоров на *самоисполняемые и несамоисполняемые*.

Нормы самоисполняемых договоров в силу их детальной проработанности и завершенности могут применяться для регулирования соответствующих отношений без каких-либо конкретизирующих и дополняющих их норм.

Несамоисполняемый договор, даже если государство санкционирует применение его правил внутри страны, требует для исполнения акта внутригосударственного нормотворчества, конкретизирующего положения соответствующего документа.

3) *С точки зрения содержания (предмета регулирования)* можно выделить следующие группы международных договоров:

- договоры о правах человека, о правовом статусе граждан;
- договоры о правовой помощи;
- договоры о поощрении и защите иностранных инвестиций;
- договоры в области международной торговли и экономического сотрудничества;
- договоры по вопросам права собственности;
- договоры в области транспорта, перевозки грузов и пассажиров;
- договоры о международных расчетах;
- соглашения об избежании двойного налогообложения;
- договоры в области интеллектуальной собственности;
- договоры в области семейного и наследственного права;
- договоры о социальном обеспечении;
- консульские конвенции;
- договоры в сфере международного гражданского процесса;
- договоры по вопросам международного коммерческого арбитража.

### **3. Внутреннее законодательство**

*Внутреннее законодательство как источник международного частного права* - совокупность правовых актов государства, содержащих нормы права, которые направлены на урегулирование общественных отношений с иностранным элементом.

Внутригосударственное законодательство в области МЧП действует в пределах каждого отдельного государства и является результатом реализации нормотворческой функции государственных органов, которая воплощает в конечном счете цели и интересы различных слоев гражданского общества данного государства.

Говоря о внутреннем законодательстве как источнике международного частного права, следует различать две группы государств.

1. В одних из них действуют специальные законы о международном частном праве. Такие законы были приняты в Чехословакии (1963), Польше (1965), Австрии (1978), Югославии (1982), Турции (1982), Швейцарии (1987), Венгрии (1979), Румынии (1992), Италии (1995), Лихтенштейне (1996), Грузии (1998), Тунисе (1998), Венесуэле (1998), Азербайджане (2000).

В этих комплексных законах, как правило, содержатся три раздела:

1) общие понятия (квалификация, установление содержания и пределов действия иностранного права, обратная отсылка и др.);

2) определение применимого права в широкой сфере отношений (в области гражданского, семейного, трудового права);

3) вопросы международного гражданского процессуального права.

2. Российская Федерация относится ко второй группе стран, поскольку в ней не имеется такого единого акта, как закон о международном частном праве. Нормы, регулирующие соответствующие отношения, находятся в различных законах и иных отраслевых нормативных актах (Гражданский кодекс, Гражданский процессуальный кодекс, Кодекс торгового мореплавания, Земельный кодекс, Трудовой кодекс, Семейный кодекс и т.д.) или же в законах, которые носят комплексный характер.

Одним из основных нормативных актов, представляющих на сегодняшний день источники МЧП РФ в виде национального закона, является ГК РФ (3 часть).

К международному частному праву относится раздел VI состоящий из 3-х глав (66, 67, 68) и включающих коллизионные нормы:

- о выборе правовой системы при решении вопросов о правоспособности и дееспособности иностранцев;
- об определении «национальности» юридических лиц;
- о возмещении ущерба при деликтных обязательствах;
- о регулировании наследственных правоотношений и т.д.

Другим источником МЧП в российской правовой системе в области семейного права является раздел VII Семейного Кодекса РФ 1995г. «Применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства». Помимо перечисленных источников МЧП в их состав необходимо включить и другие специальные законы, регулирующие гражданские правоотношения, осложненные иностранным элементом.

#### **4. Судебная практика. Обычай**

Под **судебной практикой** понимаются проводимые в решениях взгляды судей на какой-либо правовой вопрос, имеющие руководящее значение при решении судами аналогичных вопросов в дальнейшем. Этот источник характерен для ряда государств, причем в некоторых из них он является основным источником права. Такое положение существует в

Великобритании и частично в США. В Великобритании действует система судебных прецедентов, то есть вынесенных ранее руководящих судебных решений, выявляющих действующее право и формулирующих его.

Система прецедентов в этих странах имеет, таким образом, решающее значение.

В российской правовой системе, так же как и в романо-германской системе, судебная практика не является формально-юридическим источником права: суды не наделены законодательной властью и их решения не создают норм права. В равной степени судебная практика не является источником международного частного права. Отрицание за судебными решениями качества формального источника права ни в коей мере не означает умаления их роли в развитии и совершенствовании законодательства, особенно в толковании права, восполнении пробелов в праве, в обеспечении единообразного применения права, в формировании предпосылок для создания новых норм права и внесения изменений в действующие и т. д.

Под **обычаем** понимается единообразное устойчивое правило, сложившееся в практике и имеющее обязательную юридическую силу. В отличие от обычая, единообразное устойчивое правило, сложившееся в практике, но не имеющее юридической силы, именуется обыкновением. Правовой обычай может быть источником права как национального, так и международного (публичного) права. Поэтому при решении вопроса, является ли обычай источником международного частного права, нужно исходить из того, о каком обычае идет речь.

**Международно-правовой обычай** - это сложившееся в практике устойчивое правило, за которым государства признают юридическую силу (*opinio juris*), то есть выражают свою согласованную волю. Международно-правовой обычай так же, как и международный договор - это соглашение между государствами, возлагающее юридические обязательства на государства.

Кроме международно-правовых обычаев, в международной практике сложились и широко применяются устойчивые правила, которые именуются *обычаями международного торгового или делового оборота*. Эти правила сложились не в отношениях между государствами, а в отношениях между физическими и юридическими лицами разных государств в предпринимательской сфере. Особенно велико их значение в области международной торговли, международного торгового мореплавания и в области международных денежных расчетов. Они не имеют юридической силы и не могут быть юридическими источниками ни международного (публичного), ни национального права, в том числе и международного частного права как его отрасли. Строго терминологически - это не обычаи, а обыкновения. Однако это не означает, что обычаи международного делового оборота не применяются при регулировании частноправовых отношений. Прежде всего, они применяются по воле самих участников этих отношений. Например, в договоре международной купли-продажи стороны

предусмотрели применение какого-либо обычая либо группы обычаев. Последнее как любое другое контрактное условие будет регулировать обязательство, вытекающее из договора.

Вместе с тем обычаи международного делового оборота могут приобрести юридическую силу и стать источником права, если государства признают за ними это качество. Это возможно в двух вариантах: либо индивидуально государством, и тогда международный торговый обычай становится санкционированным обычаем и в таком качестве источником национального права; либо совместно государствами в форме международного договора или в форме международно-правового обычая, и в таком качестве он становится источником международного (публичного) права.

### **Тема 3: Методы правового регулирования и общие понятия международного частного права**

1. Методы правового регулирования МЧП.
2. Коллизионные нормы. Основные формулы прикрепления.
3. Применение норм международного частного права.
4. Квалификация в МЧП. «Скрытые коллизии».
5. Взаимность и ее виды. Реторсии.

#### **1. Методы правового регулирования МЧП**

Для регулирования гражданско-правовых отношений международного характера используют два метода – коллизионно-правовой и материально-правовой. *Коллизионно-правовой* (коллизионный) метод урегулирует коллизионную проблему путем выбора правовой системы, основу которого составляют коллизионные нормы.

*Коллизионная норма* – это норма, которая не содержит прямого определения прав и обязанностей участников гражданских правоотношений, а указывает, право какого государства нужно применить для определения этих прав и обязанностей.

*Материально-правовой метод* и *материально-правовые* нормы разрешают коллизионную проблему путем создания единообразных норм гражданского права различных государств, что устраняет саму причину возникновения коллизии. Использование материально-правового метода при регулировании отношений в МЧП имеет значительные преимущества.

#### **2. Коллизионные нормы. Основные формулы прикрепления**

Коллизионная норма – это норма, определяющая право, какого государства должно быть применено к данному гражданскому правоотношению, осложненному иностранным элементом. Таким образом, главная особенность коллизионных норм состоит в том, что сама по себе она

не дает ответ на вопрос, каковы права и обязанности сторон, а лишь указывает компетентный для этого правоотношения гражданско-правовой порядок, определяющий права и обязанности.

Структура коллизионной нормы отвечает функциональному назначению коллизионного права, призванного обеспечивать выбор и компетентно регулировать гражданское правоотношение, осложненное иностранным элементом. Она состоит из двух элементов: объема и привязки. *Объем* – это указание вида гражданского правоотношения с иностранным элементом. *Привязка* – это указание на право, подлежащее применению к данному правоотношению.

По форме коллизионной привязки различают односторонние и двусторонние коллизионные нормы. Односторонняя – это такая норма, привязка которой прямо указывает право страны, подлежащее применению (российское, украинское, английское и т.д.). Как правило, односторонняя норма указывает на применение права своей страны.

Привязка двусторонней коллизионной нормы не называет право конкретного государства, а формулирует общий признак, используя который можно выбрать право. Поэтому привязку двусторонней нормы называют формулой прикрепления. Применение формулы к конкретным фактическим обстоятельствам ведет к выбору права того государства, которое должно компетентно регулировать гражданские отношения, указанные в объеме этой нормы. Однако при множестве способов выбора права, устанавливаемых коллизионными нормами различных государств, каждый из них является вариантом некоторых общих коллизионных формул, которые сложились в процессе многовекового развития коллизионного права. Следовательно, все многообразие способов выбора права может быть сведено к ограниченному числу предельно обобщенных, конкретизированных правил – формул прикрепления. Их называют также типами коллизионных привязок или коллизионными принципами.

1. *Личный закон физических лиц* – наиболее распространенная формула прикрепления. Включает два варианта:

- 1) национальный закон или закон гражданства, который означает применение права того государства, гражданином которого является данное лицо;
- 2) закон места жительства – применение права государства, на территории которого данное лицо проживает (или находится).

Разграничение между сферами применения закона гражданства и места жительства является главным образом территориальным – одни страны используют личный закон в форме закона гражданства, другие – в форме закона места жительства.

2. *Личный закон юридического лица* означает применение права того государства, которому принадлежит юридическое лицо. Возникают вопросы только как определять государственную принадлежность юридического лица. Подробнее этот вопрос будет рассмотрен далее.

3. *Закон места нахождения вещи* – одна из первых формул прикрепления, сложившихся в практике МЧП. Она означает применение права того государства, на территории которого находится вещь, являющаяся объектом гражданского правоотношения. В целом по этому закону практически во всем мире определяется правовое положение имущества, как движимого, так и недвижимого.

4. Закон, избранный сторонами гражданского правоотношения или *закон автономии воли* - означает применение права того государства, которое выберут сами стороны – участники гражданского правоотношения.

5. *Закон места совершения акта* - означает применение права того государства, на территории которого совершен гражданско-правовой акт (завещание, выписана доверенность, подписан договор и т.д.). Это обобщенная формула прикрепления и в таком виде она используется нечасто, т.к. «гражданско-правовой акт» - это широкое понятие, охватывающее многообразные гражданско-правовые действия. Поэтому данная формула конкретизируется в зависимости от того, о каком виде акта идет речь.

5.1 *Закон места совершения договора;*

5.2 *Закон места исполнения договора;*

5.3 *Закон места совершения брака;*

5.4 *Закон места причинения вреда;*

6. *Закон страны продавца* - означает применение права того государства, которому принадлежит продавец. Закон страны продавца – это обобщенная формула прикрепления, под которой понимается закон места производственной деятельности стороны договора.

7. *Закон, с которым данное правоотношение наиболее тесно связано* – обычно применяется для решения вопросов в сфере договорных обязательств, но иногда его используют в качестве общего подхода для регулирования всех гражданско-правовых отношений с иностранным элементом.

8. *Закон суда* – означает применение права того государства, где рассматривается спор. Общепризнанной сферой применения этого принципа является международный гражданский процесс: суд, рассматривая гражданские дела с участием иностранного элемента, всегда руководствуется своим процессуальным правом. В порядке исключения суд может применить нормы иностранного процессуального права, если это специально оговорено в законе или международном договоре.

Перечень рассмотренных формул прикрепления не является исчерпывающим – это наиболее типичные и обобщенные формулы, наиболее часто применяемые для регулирования гражданско-правовых отношений международного характера.

В зависимости от механизма создания и применения существует два вида коллизионных норм: внутренние и договорные.

*Внутренние коллизионные нормы* – это нормы, которые государство разрабатывает и принимает самостоятельно в пределах своей юрисдикции. Они содержатся во внутренних законодательных актах соответствующего

государства. В РФ такие нормы сосредоточены в основном в двух отраслевых законодательных актах: в гражданском и семейном кодексах.

Вторая разновидность коллизионных норм – *договорные*, которые представляют собой единообразные коллизионные нормы, созданные на основе международных соглашений как результат согласованной воли договаривающихся государств. Договорные коллизионные нормы отличаются от внутренних не только по механизму создания, но и по механизму применения.

По способу регулирования коллизионные нормы подразделяются на императивные, диспозитивные и альтернативные. Императивные – это нормы, которые содержат категорические предписания, касающиеся выбора права и которые не могут быть изменены по усмотрению сторон гражданского правоотношения.

Диспозитивные – это нормы, которые, устанавливая общее правило выбора права, оставляют сторонам возможность отказаться от него, заменить другим правилом. Диспозитивные нормы действуют лишь постольку, поскольку стороны своим соглашением не установили иного правила.

Альтернативные – это нормы, которые предусматривают несколько правил по выбору права данного гражданского правоотношения. Правоприменительные органы, а также стороны могут применить любое из правил предусмотренных такого рода нормами.

Необходимо различать генеральные (основные) и субсидиарные (дополнительные) коллизионные нормы. Генеральная – это норма, которая формулирует общее главное правило выбора права, предназначенное для преимущественного применения. Субсидиарная – это норма, которая формулирует еще одно или несколько правил выбора права тесно связанных с главным. Она применяется тогда, когда главное правило по каким-либо причинам не было применено, или оказалось недостаточным для установления компетентного правопорядка.

### **3. Применение норм международного частного права**

Гражданский кодекс РФ закрепляет положения, обязывающие применять иностранное право в определенных случаях. К такого рода случаям относятся: при наличии прямых предписаний о применении иностранного права в национальном праве; национальное право предусматривает общие принципы, на которых строится применение иностранного права; применение иностранного права осуществляется в соответствии с общепризнанными принципами международного права. Помимо этого законодательно закреплено несколько важных положений в отношении правил установления содержания иностранного права. В этих целях суду предоставляется несколько способов получения информации о содержании иностранного права:

1. Суд по собственной инициативе может обратиться с запросом в Министерство юстиции РФ или иные компетентные органы;

2. Допросить в качестве свидетелей специалистов в области иностранного права;
3. Установить содержание иностранного права посредством доказательств, представленных самими сторонами.

В случае если все описанные меры по установлению содержания иностранного права окажутся безрезультатными, то суд вправе применять коллизионный принцип - закон суда.

Кроме оснований применения иностранного права международное частное право определяет и ряд ограничений применения иностранного права, которые законодательно закреплены правовыми системами разных государств.

Одной из старейших норм международного частного права, известных в МЧП РФ, является положение, ограничивающее применение иностранного права по признаку нарушения интересов экономической, политической, социальной, этнографической и других систем, в совокупности образующих публичный порядок государства. Это положение носит название «оговорки о публичном порядке» и имеет законодательное закрепление в нормативных актах РФ, содержащих коллизионные нормы.

Оговорка о публичном порядке – это установленное законодательством РФ ограничение в применении иностранного права, когда его применение несовместимо с основами российского правопорядка (публичного порядка).

Практика применения оговорки о публичном порядке не имеет широкого применения в деятельности российских судов, как, впрочем, и сама практика применения коллизионных норм или вопросов, возникающих при их применении.

Оговорка о публичном порядке – институт МЧП, присущий практически всем правовым системам. Вместе с тем, содержащиеся данной категории различно для стран континентальной Европы и для Англии и США. Существуют две концепции оговорки о публичном порядке: «негативная» и «позитивная».

*Негативная* оговорка означает невозможность применения иностранного права, если такое применение наносит урон или представляет существенную опасность интересам данного государства.

*Позитивная* оговорка означает невозможность применения иностранного права в связи с наличием в определенной правовой системе императивных материальных норм, не допускающих «вмешательства» иностранного права в регламентацию правоотношений, уже регулируемых данными материальными нормами.

Другим ограничением применения иностранного права является положение об «обходе закона». «Обход закона», так же, как и оговорка о публичном порядке, является основанием для неприменения иностранного права в случае, когда коллизионная норма делает обязательным его применения.

«Обход закона» - это волеизъявление сторон, выраженное в подчинении правоотношения иностранному праву с целью избежать применения внутренней материальной правовой нормы.

Однако, несмотря в целом на отрицательное отношение к «обходу закона», в законодательстве некоторых стран существуют специальные нормы, закрепляющие эту категорию МЧП.

«Обратная отсылка» – это ситуация, при которой коллизийная норма одной правовой системы в качестве применимой указывает на другую правовую систему, а коллизийная норма последней – на исходную правовую систему.

Существует два варианта отношения к обратной отсылке: признавать обратную отсылку, то есть применять национальное право, которое первоначально указало на компетенцию иностранного правопорядка, и не признавать, то есть применять иностранное материальное право без учета коллизийных норм.

Обратная отсылка обусловлена наличием в каждой правовой системе коллизийных норм, одинаковых по объему (т.е. регулирующих одни и те же правоотношения), но различных по коллизийным привязкам.

Сегодня проблема обратной отсылки решается либо посредством включения специальных статей в законы государства, либо путем закрепления международных договоров, содержащих положения об обратной отсылке.

Отсылка к праву третьей страны – это ситуация, при которой коллизийная норма одной правовой системе в качестве применимой указывает на другую правовую систему, а коллизийная норма последней – на правовую систему третьего государства.

#### **4. Квалификация в МЧП. «Скрытые коллизии»**

*Квалификация в МЧП* – это установление содержания правовых понятий, образующих коллизийную норму или толкование юридических категорий применимой правовой системы.

Различают два этапа или два вида квалификации: первичную, которая предшествует применению коллизийной нормы, и вторичную – осуществляемую при толковании терминов и понятий выбранной посредством коллизийной нормы правовой системы.

Вторичная квалификация осуществляется в соответствии с правилами и положениями выбранной правовой системы, то есть того иностранного права, которое является применимым для конкретного правоотношения.

Существует три способа квалификации, нашедшие отражение в трех соответствующих теориях преодоления конфликта квалификаций:

1. *квалификация по закону суда (lex fori)* – применение и толкование юридических терминов по праву того государства, где рассматривается спор;

2. квалификация по праву, к которому отсылает коллизийная норма (lex causae);
3. квалификация, осуществляемая путем обобщения одинаковых понятий различных правовых систем (то есть наделение одноименных юридических понятий общим смыслом), так называемая «автономная квалификация». Автономная квалификация проявляется при заключении международных договоров.

Проблема, возникающая при установлении содержания правовых понятий, существует преимущественно на первой стадии квалификации и связана с наличием «скрытых коллизий» и состоит в том, что в правовых системах разных государств имеются текстуально совпадающие юридические термины и понятия, наделенные разным содержанием. К их числу относятся такие понятия, как «движимое и недвижимое имущество», «место жительства», «вещные права», «наследники», «место заключения договора» и т.п. «Скрытые коллизии» – это условное понятие, используемое в МЧП для обозначения таких ситуаций, при которых в законодательстве разных государств содержатся текстуально совпадающие юридические термины, наделенные при этом различным содержанием.

## **5. Взаимость и ее виды. Реторсии**

Одним из основных начал, своего рода фундаментом для сотрудничества государств, служит специальная категория МЧП, именуемая «взаимностью».

*Взаимость* в МЧП означает:

- 1) предоставление иностранцам в РФ таких же прав, свобод и возможностей, какими обладают российские граждане в соответствующем иностранном государстве;
- 2) признание и исполнение иностранных судебных решений при условии признания и исполнения судебных решений РФ в соответствующем иностранном государстве;
- 3) исполнение судебных поручений иностранных судов при аналогичном исполнении поручений судов РФ;
- 4) в определенных случаях применение иностранного права при условии, если в соответствующем иностранном государстве к аналогичным отношениям применяется российское право и др.

Как правило, наличие взаимности предусматривается в международном договоре. В том случае, когда такое положение отсутствует, считается, что нет оснований для предъявления требования взаимности. Другими словами, если в международном договоре или в национальном законодательстве не содержится нормы, обуславливающей совершение определенных действий на условиях взаимности, то эти действия должны быть выполнены в отношении иностранцев без соответствующей «проверки» аналогичной ситуации в иностранном государстве в отношении российских граждан.

Взаимность регламентируется ст. 1189 ГК РФ, устанавливающая презумпцию взаимности. В российском законодательстве также имеются нормы, включенные в различные законы РФ, содержащие положения о взаимности.

Взаимность может быть формальной и материальной. *При формальной взаимности* иностранцы пользуются теми же правами, какие имеют отечественные граждане и юридические лица, в том числе и теми правами, какими иностранцы не пользуются в своем государстве. *При материальной взаимности* государство предоставляет иностранцам те же права, какими обладают свои граждане в соответствующем иностранном государстве.

В силу различия правовых систем предоставление материальной взаимности оказывается весьма затруднительным. Это связано с тем, что в некоторых правовых системах просто отсутствуют гражданско-правовые институты, известные и распространенные в других. К примеру, до реформирования гражданского законодательства в РФ, российской правовой системе не были известны такие институты, как ипотека, право сервитута, приобретательская давность и другие.

Российская Федерация может устанавливать определенные ограничения правоспособности в отношении иностранцев – реторсии. *Реторсии* — установленные Правительством Российской Федерации ограничения в правоспособности иностранных физических и юридических лиц в ответ на аналогичные действия иностранного государства.

Возможность установления таких ограничений определяется законодательством и может иметь место лишь при определенных условиях:

- 1) ограничения должны быть ответными — устанавливаться в отношении граждан и юридических лиц тех государств, в которых имеются специальные ограничения правоспособности российских граждан и юридических лиц;
- 2) только Правительству РФ предоставлено право устанавливать ограничения (например, суды при рассмотрении дела не могут лишиться иностранца права собственности на домовладение, ссылаясь на то, что в соответствующем государстве российские граждане не могут иметь в личной собственности дома).

#### **Тема 4: Физические лица как субъекты международного частного права**

1. Дееспособность и правоспособность иностранных граждан.
2. Правовое положение российских граждан за рубежом.
3. Виды режимов, предоставляемые иностранным лицам в принимающем государстве.

##### **1. Дееспособность и правоспособность иностранных граждан**

В аспекте МЧП Российской Федерации вопрос о право- и дееспособности возникает либо применительно к иностранным гражданам,

находящимся на территории Российской Федерации, либо применительно к российским гражданам, пребывающим за рубежом.

Прежде чем вести речь о коллизионных привязках, формулирующих выбор права при определении право- и дееспособности, нужно четко определить, что включает в себя понятия «иностранцы» и «лица без гражданства». В соответствии с Федеральным Законом «О правовом положении иностранных граждан в РФ» к иностранным гражданам относятся лица, не являющиеся гражданами РФ и имеющие доказательства своей принадлежности к иностранному государству. К лицам без гражданства предъявляются два требования: 1) чтобы они не были гражданами РФ и 2) не принадлежали к иностранному государству.

Совокупность прав, свобод и обязанностей иностранных граждан и лиц без гражданства в стране пребывания образует их *правовой статус*. Правовой статус физических лиц зависит от:

- вида правовой связи лица с государством;
- времени пребывания в стране;
- цели пребывания;
- наличия иммунитетов и привилегий.

Статус физических лиц в МЧП практически полностью подчиняется законодательству места пребывания. В зависимости от характера правоотношений на физических лиц может распространяться и действие законодательства государства их гражданства или места их постоянного жительства, и дву- и многосторонние международные соглашения. Проанализируем российское законодательство в вопросе определения право- и дееспособности иностранных граждан и лиц без гражданства.

Иностранцы и лица без гражданства пользуются в России гражданской правоспособностью наравне с российскими гражданами. Такое положение закреплено в российском законодательстве и выражает принцип национального режима. Однако закон закрепляет возможность устанавливать изъятия из этого принципа. Такие изъятия содержатся во многих российских законах и касаются возможности для иностранцев или занимать некоторые должности, или иметь определенные права (в том числе, имущественные). Так, например, иностранцы не могут быть судьями, прокурорами, они не могут занимать должности в органах государственной власти и управления, капитанами морских и воздушных судов, работать на определенных объектах, связанных с безопасностью страны.

Гражданская правоспособность иностранцев определяется их личным законом (ранее российским законодательством), также как и их гражданская дееспособность определяется личным законом за исключением некоторых изъятий, установленных законодательством. Это значит, что вопросы, определяющие способность человека вступать в брак, приобретать собственность, осуществлять трудовую деятельность, совершать различного рода сделки, регулируются по праву государства, гражданином которого является иностранец (или по праву его места жительства). Для лиц без

гражданства гражданская дееспособность устанавливается по праву постоянного места жительства.

Как отмечалось выше, в российском законодательстве определены ситуации, при которых гражданская дееспособность иностранцев и лиц без гражданства будет определяться не личным законом, а только по российскому праву. Во-первых, это касается сделок, совершаемых иностранцами (лицами без гражданства) на территории РФ, если вторая сторона не знала и не могла знать об отсутствии у лица полной дееспособности. Это означает, что иностранец заключая в России договор мены, купли-продажи, залога, займа и другие сделки, не может впоследствии оспаривать их действительность, ссылаясь на то, что в момент заключения сделки он не достиг установленного законодательством государства, гражданином которого он является, соответствующего возраста или были выявлены какие-либо другие препятствия для участия в сделке. Во-вторых, российский законодатель подчинил российскому праву решение вопросов о признании в РФ иностранцев или лиц без гражданства ограниченно дееспособными, безвестно отсутствующими и объявлении их умершими.

## **2. Правовое положение российских граждан за рубежом**

При определении особенностей правового положения граждан РФ в иностранном государстве необходимо, прежде всего, установить имеется ли международный договор, заключенный РФ и иностранным государством, а затем рассмотреть иностранную правовую систему (включая законодательство, систему прецедентов, обычаев и других источников права, признаваемых в соответствующем государстве).

Защиту российских граждан в иностранном государстве обеспечивают представители дипломатических представительств и консульских учреждений РФ в соответствии с международными конвенциями о дипломатических сношениях 1961 г. и консульских сношениях 1963 г., а также Консульским Уставом СССР 1976 г. Согласно ст. 23 Устава, обязанность обеспечения мер защиты российских граждан возлагается на консула.

На практике встречаются случаи ущемления иностранными государствами прав российских граждан, основная масса которых носит политический характер. В большинстве случаев связаны с ограничением административных прав (невозможность безвизового въезда), трудовых прав (отказ в приеме на отдельные виды работы), иногда – имущественных (ограничения в праве собственности). Одним из методов воздействия в подобных случаях является установление российским государством реторсии.

## **3. Виды режимов, предоставляемые иностранным лицам в принимающем государстве**

Иностранные физические и юридические лица на территории принимающего государства обладают соответствующими правами и несут определенные обязанности. Условия предоставления прав отражают два вида режима, распространенных в мировой практике:

- *национальный режим* – наделение иностранных физических и юридических лиц такими же правами и обязанностями, какие имеют собственные граждане и юридические лица;
- *режим наибольшего благоприятствования* – предоставление физическим и юридическим лицам одного иностранного государства такого же объема прав и полномочий, которыми обладают граждане и юридические лица любого другого иностранного государства.

Национальный режим чаще всего применяется в отношениях с иностранными физическими лицами. Норма о предоставлении национального режима включается во многие международные договоры об оказании правовой помощи, а также закреплена в нормах внутригосударственного законодательства. Режим наибольшего благоприятствования или режим наиболее благоприятствуемой нации, используется обычно в отношениях с иностранными юридическими лицами.

### **Тема 5: Правовое положение юридических лиц**

1. Личный статут и доктрины определения «национальности» юридических лиц.
2. Правовые формы совместной коммерческой деятельности.

#### **1. Личный статут и доктрины определения «национальности» юридических лиц**

Правовое положение юридических лиц в МЧП раскрывается через категории «личного статута» и «национальности». *Под личным статутом понимают объем правоспособности юридического лица в соответствующем государстве.* В содержание этого понятия включаются вопросы образования, деятельности, прекращения деятельности юридического лица, взаимоотношений между учредителями, порядка получения и распределения прибыли, расчетов с бюджетом и другие.

В каждой правовой системе личный статут имеет свое содержание. В Российской Федерации личный статут, определяемый для российских и иностранных юридических лиц, закрепляется в нормах ГК РФ. В соответствии с нормами гражданского законодательства личный статут иностранных юридических лиц определяется по праву страны, где учреждено юридическое лицо.

*«Национальность» юридического лица – это принадлежность юридического лица к государству.* Этот термин используется для определения правовой связи юридического лица с государством: отчисления налогов; создания со стороны государства правового регулирования в отношении тех вопросов, которые составляют содержание личного статута.

Понятие «личного статуса» и «национальности» взаимосвязаны и взаимообусловлены: национальность юридического лица определяет его личный статус, а содержание личного статуса зависит от того, какую национальность имеет юридическое лицо. В каждой правовой системе существуют свои критерии определения национальности и содержатся различные коллизионные нормы, определяющие гражданскую правоспособность (личный статус) юридических лиц.

Различают следующие наиболее распространенные критерии определения национальности (или часто именуемые в юридической литературе – доктрины определения национальности):

- *критерий инкорпорации*: юридическое лицо имеет национальность государства, в котором оно зарегистрировано;
- *критерий оседлости*: юридическое лицо имеет национальность государства, где находятся правление или главные органы управления юридического лица;
- *критерий деятельности*: юридическое лицо имеет национальность такого государства, в котором оно осуществляет свою деятельность;
- *критерий контроля*: юридическое лицо имеет национальность того государства, где проживают (или имеют гражданство) учредители данного юридического лица.

В Российской Федерации применяется принцип инкорпорации: любое юридическое лицо, зарегистрированное на территории РФ, считается российским, то есть имеет «российскую» национальность.

Разные принципы определения национальности юридического лица на практике порождают проблему в правовом регулировании деятельности юридических лиц. Эта проблема в МЧП именуется «коллизией коллизий».

*«Коллизия коллизий» – это понятие, используемое в МЧП для обозначения ситуации, когда одни и те же фактические обстоятельства в разных правовых системах имеют различное регулирование.*

Существование «коллизии коллизий» обусловлено наличием в законодательстве разных государств таких коллизионных норм, которые имеют одинаковый объем и разные коллизионные привязки.

«Коллизия коллизий» проявляется как в виде «положительной» коллизии (когда одно правоотношение может быть урегулировано несколькими правовыми системами), так и в виде «отрицательной» (в том случае, когда ни одна из правовых систем не является «компетентной» для регулирования конкретного правоотношения). При положительной коллизии на определение национальности юридического лица «претендуют» две правовые системы. При отрицательной коллизии получается, что юридическое лицо вообще не имеет национальности: когда, например, юридическое лицо зарегистрировано во Франции, а осуществляет свою деятельность на территории России.

Преодоление «коллизии коллизий» в большинстве случаев осуществляется путем заключения международных договоров, содержащих

нормы о подчинении деятельности юридического лица конкретной правовой системе.

## **2. Правовые формы совместной коммерческой деятельности**

Интернационализация международной хозяйственной деятельности приводит к использованию различных организационных форм совместной деятельности субъектов из разных государств. К подобным формам относятся как чисто договорные формы, при которых отношения сторон определяются договорами о производственной или научно-технической деятельности, договорами о консорциумах, предусматривающими совместное выступление сторон на том или ином товарном рынке или в отношении определенного объекта деятельности, так и более глубокие организационные формы, приводящие к созданию юридических лиц – это смешанные общества, совместные предприятия и другие.

Общим для организационных форм совместной деятельности является то, что при этом, как правило, происходит объединение капиталов, принадлежащих участникам из различных стран, совместное достижение результатов и несение рисков и убытков.

Консорциумы являются одной из организационных форм совместной хозяйственной деятельности, которые обычно создаются на договорной основе для реализации крупномасштабных проектов, требующих объединения усилий нескольких организаций (банковские консорциумы при получении кредитов, консорциумы для участия в торгах и т.д.). В силу сложившейся практики об отдельных консорциумах различают два вида консорциумов:

- консорциумы временного характера, среди которых различают закрытые и открытые;
- консорциумы на длительный период времени.

Другой достаточно распространенной формой совместной хозяйственной деятельности, которая приводит к созданию юридического лица, являются совместные предприятия. В этом случае это совместное предприятие считается юридическим лицом определенного государства – обычно страны места учреждения. Соответственно совместные предприятия, созданные в РФ, – это юридические лица российского права, хотя их правовой статус отличается от обычных юридических лиц, что обусловлено наличием иностранного элемента. В силу данного обстоятельства правовое положение совместных предприятий необходимо рассматривать не только в рамках законодательства одного государства.

### **Тема 6: Государство как субъект международного частного права**

1. Особенности правового положения государства
2. Иммунитет государства и его виды

#### **1. Особенности правового положения государства**

В условиях интернационализации хозяйственной жизни государство активно вступает в различные правоотношения, в том числе и имущественные, с иностранными юридическими лицами, международными хозяйственными организациями или даже с отдельными иностранными предпринимателями. Если государство выступает в них только в качестве одной стороны, то эти отношения регулируются нормами не международного права, а международного частного права.

В частности, Российское государство может:

- предоставлять и получать кредит (Российская Федерация может заключать как заемщик кредитные соглашения с кредитными организациями, иностранными государствами и международными финансовыми организациями);

- использовать форму займов, осуществленных путем выпуска ценных бумаг (от имени Российской Федерации);

- заключать концессионные соглашения с иностранным инвестором (в порядке и на условиях предусмотренных Федеральным законом от 21.07.2005 г. N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях»);

- приобретать и арендовать за границей земельные участки;

- заключать контракты на выполнение подрядных работ для государственных нужд;

- заключать соглашения о покупке и продаже товаров, предоставлении услуг и т.д.;

- выступать за границей в качестве наследника выморочного имущества, оставшегося после смерти российских граждан, или в качестве наследника по завещанию.

При этом обычно различают два вида правоотношений, в которых участвуют государства. Во-первых, правоотношения, возникающие между государствами, а также между государством и международными организациями (по экономическому и научно-техническому сотрудничеству, кредитные и т.д.). Во-вторых, правоотношения, в которых государство выступает в качестве только одной стороны; другой стороной в этих правоотношениях могут быть иностранные юридические лица, международные хозяйственные (немежгосударственные) организации и отдельные граждане.

Отношения первого вида регулируются исключительно нормами международного публичного права. Что касается отношений второго вида, то это могут быть отношения по поставке товаров, выполнению различных услуг и иные – и регулируются они нормами МЧП.

Следует строго различать случаи, когда субъектом имущественных отношений выступает государство и когда субъектом отношений являются государственные юридические лица или любые другие юридические лица.

В области имущественных отношений государство выступает как особый субъект права, поскольку оно не является юридическим лицом.

Категория юридического лица - это категория внутреннего национального права каждого государства. Само государство наделяет какое-

либо образование правами юридического лица, т.е. само государство устанавливает, что то или иное образование является юридическим лицом. Кто же может наделить государство правами юридического лица? Только какой-либо правопорядок, существующий над государством, или какое-либо всемирное правительство, о создании которого много писали в юридической и общеполитической литературе, но такого надгосударственного органа нет.

Современная концепция участия государства в гражданско-правовых отношениях, которая стала складываться в 90-е гг. в СССР, а затем в России, получила отражение в Основах 1991 г. и ГК РФ. Согласно ст. 124 ГК государство участвует в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с другими участниками этих отношений. По своим гражданско-правовым обязательствам государство отвечает принадлежащим ему на праве собственности имуществом, не закрепленным за юридическими лицами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

## **2. Иммунитет государства и его виды**

Термин "иммунитет" происходит от латинских слов - прилагательного *impmnus* (свободный от чего-либо, освобожденный) и существительного *immunitas* (освобождение от налогов, от службы и т.п.).

Само понятие "*иммунитет государства*" сложилось в международном праве сначала в качестве обычной нормы, а затем стало определяться судебной практикой, законодательством и международными договорами. Иммунитет иностранного государства, существующий в международных отношениях, отличается от иммунитета государства от предъявления к нему исков в его собственных судах. Установление последнего и определение его пределов входит исключительно в сферу компетенции государства и определяется только его законодательством и международными договорами, заключенными этим государством.

Для понимания иммунитета большое значение имеет его правовое обоснование, его правовая природа. Комиссия международного права, изучив судебную практику и доктрину многих государств, пришла к выводу о правовой природе иммунитета государства: "Наиболее убедительные аргументы в пользу иммунитета государства можно найти в международном праве, которое воплощено в обыкновениях и практике государств принципами суверенитета, независимости, равенства и достоинства государств. Все эти понятия, видимо, взаимосвязаны, и в целом, составляют прочную международно-правовую основу иммунитета суверена. Иммунитет происходит от суверенитета. Когда двое находятся в равном положении, один не может осуществлять суверенитет или власть над другим: *par in parem imperium non habet*".

Для определения сферы действия государственного иммунитета необходимо определить, что понимается под "государством" для целей иммунитета. Вопрос достаточно спорный, особенно в отношении субъектов

федерации. В конвенции "Юрисдикционные иммунитеты государств и их собственности" понятие "государство" для целей иммунитета означает:

- 1) государство и его органы управления;
- 2) учреждения и иные образования в той мере, в какой они правомочны действовать в осуществлении государственной власти; представители государства, действующие в этом качестве;
- 3) составные части федеративного государства и политические подразделения унитарного государства, которые правомочны предпринимать действия в осуществлении государственной власти.

Иммунитет государства от юрисдикции иностранного государства состоит из нескольких элементов:

- 1) судебный иммунитет;
- 2) иммунитет от применения мер по предварительному обеспечению иска;
- 3) иммунитет от принудительного исполнения иностранного судебного решения;
- 4) иммунитет собственности государства;
- 5) иммунитет сделок государства.

*Судебный иммунитет* - юрисдикционный иммунитет в узком смысле слова как неподсудность государства суду иностранного государства. Согласно судебному иммунитету, ни один иностранный суд не вправе принудительно осуществить свою юрисдикцию по отношению к другому государству, иначе говоря, не вправе привлечь иностранное государство в качестве ответчика. В то же время, если государство обращается с иском в иностранный суд для защиты своих прав, то ни один иностранный суд не вправе отказать ему в юрисдикции. Такой отказ был бы нарушением суверенных прав государства. Государство может выступить и ответчиком в иностранном суде, но при добровольном согласии.

*Иммунитет от применения мер по предварительному обеспечению иска* - юридическая категория, в соответствии с которой суд, рассматривающий частноправовой спор с участием иностранного государства, не вправе применять любые меры по предварительному обеспечению иска. Такие меры носят принудительный характер. Часто меры по обеспечению иска рассматриваются и принимаются судом еще до возбуждения и слушания дела с участием государства. В любом случае, если такие меры касаются государства и его собственности (арест государственных счетов в иностранных банках, опись имущества, ограничение права государства пользоваться своим имуществом и пр.), то с точки зрения иммунитета они не допустимы.

*Иммунитет от принудительного исполнения иностранного судебного решения* - юридическая категория, в соответствии с которой в отношении государства и его собственности не могут быть приняты какие-либо принудительные меры по исполнению иностранного судебного (арбитражного) решения любыми органами этого и любого другого иностранного государства. Даже если государство добровольно приняло

участие в иностранном судебном процессе, решение может быть выполнено им только добровольно.

*Иммунитет собственности государства* - правовой режим неприкосновенности государственной собственности, находящейся на территории иностранного государства. Он тесно связан с иммунитетом государства. Рассмотренные выше элементы содержания иммунитета государства, связанные с судебным разбирательством спорного правоотношения с участием государства, прямо направлены на обеспечение неприкосновенности государственной собственности. Но есть и некоторые особенности. Собственность государства пользуется иммунитетом независимо от наличия судебного разбирательства и даже в том случае, если находится во владении лица, не обладающего иммунитетом (решение английского суда по делу судна "Cristina" 1938 г.).

Иммунитет сделок государства предопределяется правилом, давно сложившимся в судебной практике. Поскольку государство в силу иммунитета свободно от принудительных мер по осуществлению иностранных законов, административных распоряжений и пр., из этого следует, что частноправовые отношения международного характера с участием государства, в частности, сделки, заключаемые государством с иностранными физическими и юридическими лицами, должны регулироваться правом этого государства, если только сами стороны не договорятся о применении иностранного права.

Таким образом, рассмотренные выше отдельные элементы иммунитета взаимосвязаны и вместе составляют содержание иммунитета государства в частноправовой сфере. Вместе с тем иммунитет государства - это его право, вытекающее из суверенитета, но не обязанность. Поэтому ничто не мешает государству отказаться от него. Государство вправе отказаться от иммунитета как в целом, так и от какого-либо его элемента. И государства достаточно часто это делают, чтобы упростить свое сотрудничество с иностранными гражданами и юридическими лицами.

В юридической доктрине обычно рассматриваются две *концепции иммунитета государства* - абсолютного и ограниченного.

Концепция абсолютного иммунитета исходит из того, что: а) иски к иностранному государству не могут рассматриваться без его согласия в судах другого государства; б) в порядке обеспечения иска имущество какого-либо государства не может быть подвергнуто принудительным мерам со стороны другого государства; в) недопустимо обращение мер принудительного исполнения на имущество государства без его согласия.

Согласно концепции функционального (ограниченного) иммунитета, иностранное государство, его органы, а также их собственность пользуются иммунитетом только тогда, когда государство осуществляет суверенные функции, т.е. действия *jure imperii*. Если же государство совершает действия коммерческого характера (заключение внешнеторговых сделок, концессионных и иных соглашений), т.е. действия *jure gestionis*, то оно не пользуется иммунитетом. Иными словами, представители концепции

ограниченного иммунитета считают, что когда государство ставит себя в положение частного лица, к нему могут предъявляться иски, а на его собственность распространяются принудительные меры.

### **Тема 7: Международное вещное право**

1. Общие положения института права собственности и коллизии при решении вопросов права собственности.
2. Коллизионно-правовое регулирование отношений собственности в законодательстве России и других государств.
3. Правовое регулирование иностранных инвестиций.

#### **1. Общие положения института права собственности и коллизии при решении вопросов права собственности**

Институт права собственности является базовым институтом любой правовой системы. Право собственности представляет систему правовых норм, регулирующих имущественные отношения по владению, пользованию и распоряжению материальными и нематериальными ценностями. Определение объекта вещных прав является основополагающим для решения коллизионных вопросов вещных правоотношений, осложненных иностранным элементом. Правовые системы всех государств признают существование вещных прав, но различно подходят к их правовому регулированию.

Преимущественным способом правового регулирования отношений собственности в МЧП является коллизионно-правовой, так как практически отсутствуют конвенции, содержащие унифицированные материально-правовые нормы. Кроме национально-правового регулирования вещных отношений в МЧП, регулирование отношений собственности осуществляется договорными коллизионными нормами.

Среди коллизионных вопросов, возникающих применительно к отношениям собственности, можно назвать такие, как выбор права к:

- установлению «способности» предмета спора быть объектом права собственности вообще или быть объектом какой-либо одной формы права собственности, например государственной;
- разделению имущества на движимое и недвижимое;
- определению объема правомочий собственника и других лиц, обладающих определенными полномочиями по отношению к чужому имуществу;
- установлению содержания права собственности и других вещных прав;
- определению оснований возникновения и прекращения права собственности.

Исторически сложившимся принципом, используемым при определении применимого права к любым вопросам в праве собственности, является закон места нахождения вещи (*lex rei sitae*). Но в различных

правовых системах не совпадают сфера действия и круг правоотношений, для которых применяется этот принцип.

Для регулирования отношений собственности в правовых системах различных государств, кроме выше описанного принципа, закрепляются и другие коллизионные принципы. К ним относятся:

- личный закон собственника;
- закон места совершения сделки;
- закон государства места назначения (отправления) движимого имущества;
- закон места регистрации имущества;
- закон «автономии воли»;
- личный закон пассажира;
- закон суда.
- 

## **2. Коллизионно-правовое регулирование отношений собственности в законодательстве России и других государств**

Основным методом регулирования отношений собственности в МЧП является коллизионно-правовой метод. В третьей части ГК РФ содержится несколько коллизионных норм (ст. 1205, 1206 и 1207 ГК РФ), посвященных определению применимого права при регулировании не только права собственности, но и других вещных прав.

Основным исходным принципом, получившим закрепление в законодательстве РФ является «право страны, где это имущество находится». Так, в частности, ст. 1205 определяет, что содержание права собственности и иных вещных прав на недвижимое и движимое имущество, их осуществление и защита определяются по праву страны, где это имущество находится. Данный подход предусмотрен и в отношении квалификации имущества на движимое и недвижимое. В ГК РФ предусмотрена норма, устанавливающая применимое право при определении принадлежности имущества к движимому или недвижимому, в этом случае используется принцип – по праву страны, где это имущество находится.

В ч. 1 ст. 1206 закрепляется положение, согласно которому право собственности или иное вещное право на имущество, возникшее по месту его нахождения, не прекращается при перемещении этого имущества в другую страну. При этом возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав, «определяется по праву страны, где это имущество находится в момент, когда имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для возникновения либо прекращения права собственности или иных вещных прав, если иное не предусмотрено законом». Таким образом, признается право собственности на вещь, правомерно приобретенную за границей.

Особый порядок предусмотрен в отношении товара, являющегося предметом сделки, находящегося в пути возникновения и прекращения права

собственности и иных вещных прав по сделке, заключаемой в отношении находящего в пути движимого имущества, определяются по праву страны, из которой это имущество отправлено, если иное не предусмотрено законом (ч. 2 ст. 1206 ГК РФ). В соответствии с ч. 3 ст. 1206 вопросы возникновения вещных прав вследствие приобретательской давности определяется по праву страны, где имущество находилось в момент окончания срока приобретательской давности.

Отдельная статья (ст. 1207) посвящена определению права собственности и иным вещным правам на транспортные средства, конкретизируя их перечень – «воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты, подлежащие государственной регистрации». При этом применимым является коллизионный принцип – право страны регистрации.

### **3. Правовое регулирование иностранных инвестиций**

Иностранные инвестиции представляют собой один из видов собственности, принадлежащей юридическим и физическим лицам одного государства, находящихся на территории другого государства. Правовое регулирование иностранных инвестиций существует как на международном, так и на внутригосударственном уровнях. Инвестиции могут быть классифицированы по разным основаниям на прямые и косвенные (портфельные, т.е. не предполагающие непосредственного участия в управлении компанией), имущественные и неимущественные, государственные и частные (в зависимости от источника финансирования). В международной практике в последнее время стали популярными типовые соглашения, регулирующие специфику государства в отношении регулирования иностранных инвестиций. (Пример, Постановление Правительства России «О заключении соглашений между Правительством РФ и правительствами иностранных государств о поощрении и взаимной защите капиталовложений» от 11 июля 1992г.)

Важное значение для защиты иностранных инвестиций имеют международные конвенции Вашингтонская конвенция 18 марта 1965 г., вступившая в силу 14 октября 1966 г. «О порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами» и Сеульская конвенция 1985 г., которая вступила в силу 12 апреля 1988 г. «Об учреждении Многостороннего Агентства по гарантиям инвестиций», в которых Россия участвует. Помимо указанных выше Конвенций международно-правовое регулирование инвестиционных отношений осуществляется рядом региональных международных договоров и двусторонних соглашений между государствами и международными организациями.

Вашингтонская конвенция была принята с целью защиты инвесторов (физических и юридических лиц) от «иммунитета» государства-реципиента (государства, на территории которого находится объект инвестирования).

Данная защита предусматривает изъятие инвестиционных споров из под действия национальных судов и передачу их на рассмотрение специально созданного Международного центра по урегулированию инвестиционных споров. В рамках этого центра предусмотрено осуществление двух видов разбирательств: примирительной и арбитражной процедуры.

Сеульская конвенция была принята с целью защиты иностранных инвесторов от некоммерческих рисков (политических). Была учреждена межгосударственная организация, занимающаяся страхованием инвестиционных рисков – Многостороннее Агентство по гарантиям инвестиций, которая занимается страхованием инвесторов. Цель всех видов страхования заключается в стимулировании инвестиционной активности в менее развитых странах. Условием предоставления гарантий является экономическая обоснованность капиталовложений. После выплаты соответствующей компенсации инвестору, Агентство приобретает право требования перечисленных сумм у государства-реципиента.

В рамках международно-правового регулирования регионального уровня регулирование осуществляется следующими соглашениями – Соглашение стран СНГ «О сотрудничестве в области инвестиционной деятельности» от 24 декабря 1993 г., в развитие которой принята Конвенция о защите прав инвестора от 28 марта 1997 г. Среди двусторонних соглашений, являющихся более гибким инструментом регулирования инвестиционных отношений, следует особо выделить соглашения о взаимном поощрении и взаимной защите иностранных капиталовложений. Основная цель таких соглашений состоит в обеспечении равно благоприятного режима в отношении капиталовложений, установления возможности беспрепятственного вывоза части прибыли и гарантий от некоммерческих рисков. Другой формой стимулирования иностранных капиталовложений являются соглашения об избежании двойного налогообложения, которые призваны разделить налоговую юрисдикцию. Такие соглашения заключены бывшим СССР и Россией со многими странами.

Международно-правовая защита инвестиций является более действенной для привлечения инвестиций, чем закрепление аналогичных гарантий в национальном законодательстве. Но, тем не менее, другой составляющей определяющей регулирование иностранных инвестиций является национально-правовое. За последние десятилетия в России было принято большое количество нормативных актов по вопросам привлечения, регулирования и защиты иностранных инвестиций. Среди подобных нормативно-правовых актов можно выделить ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» 1999 г., ФЗ «Об инвестиционной деятельности, осуществляемой в форме капитальных вложений» 1999 г. Кроме этого, имеются и отдельные отраслевые законы, указы Президента и постановления Правительства.

Закон «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» наряду с закреплением национального режима содержит изъятия для иностранных

инвесторов, которые связаны с необходимостью защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Определенные ограничения существуют в отношении участия иностранных инвесторов в приватизации предприятий, имеющих социальное или оборонное значение для РФ, а также при приватизации государственных и муниципальных предприятий, расположенных в приграничных территориях. Закон предусматривает перечень мер, обеспечивающих определенные гарантии капиталовложений иностранным инвесторам, среди которых правовая защита деятельности иностранных инвесторов на территории РФ, возможность использования иностранным инвестором различных форм осуществления инвестиций на территории РФ, компенсацию при национализации и реквизиции имущества, защиту от неблагоприятных для иностранного инвестора изменения законодательства РФ, возможность использования на территории РФ и перевода за пределы РФ доходов и другие гарантии.

## **Тема 8: Договорные обязательства в международном частном праве**

1. Понятие внешнеэкономической сделки.
2. Международно-правовое регулирование внешнеэкономических сделок.
3. Национально-правовое регулирование внешнеэкономических сделок.

### **1. Понятие внешнеэкономической сделки**

Правовое регулирование договорных обязательств занимает существенное место в гражданском праве любого государства. Нормы, регулирующие договорные обязательства, занимают важное место и в МЧП. С их помощью регулируется достаточно широкий круг гражданско-правовых отношений: международная купля-продажа, аренда, международная перевозка грузов и пассажиров, международные расчеты, отношения по использованию произведений литературы, науки и другие аналогичные отношения, осложненные иностранным элементом.

В нормах МЧП для обозначения договорных обязательств используются два термина: сделки и договоры. Ранее в российском законодательстве использовались термины «внешнеторговая сделка» и «внешнеэкономическая сделка», охватывая и сделки, и договоры. Новое российское законодательство использует термин внешнеэкономическая сделка» лишь однажды, определяя форму данной сделки. Во всех остальных случаях коллизионные нормы определяют применимое право к любым сделкам и договорам, в том числе и к внешнеэкономическим.

*Внешнеэкономическая сделка* – это комплексное понятие, означающее деятельность субъектов МЧП в области международного обмена товарами, работами, результатами интеллектуальной деятельности, различного рода услугами, направленную на установление, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей. В международной практике более распространен термин международная коммерческая сделка.

Одним из главных вопросов, возникающих при регулировании подобной экономической деятельности, является проблема квалификации сделки как внешнеэкономической. Как уже отмечалось, внешний характер внешнеэкономической деятельности обусловлен наличием «инострannого элемента». Другим отличительным признаком выступает местонахождение сторон в разных государствах. Помимо этого для целей таможенного регулирования и экспортного контроля юридически значимо перемещение товаров, услуг, финансовых средств через таможенную границу РФ и выполнение работ на территории иностранного государства.

Сделки международного характера можно подразделить на внешнеэкономические сделки, связанные с предпринимательской деятельностью, и сделки, не имеющие предпринимательского характера. Центральное место среди международных коммерческих сделок занимает договор международной купли-продажи, что объясняется не только численностью такого рода договоров в мировых экономических связях. Помимо этого все остальные международные сделки либо напрямую связаны с куплей-продажей (например, перевозка, расчеты, страхование), либо являются разновидностью купли-продажи (договоры по предоставлению услуг), либо содержат элементы купли-продажи (международный финансовый лизинг). Следует также отметить, что именно договор международной купли-продажи наиболее разработан в международном частном праве.

Таким образом, к *международным коммерческим сделкам (или внешнеэкономическим, трансграничным сделкам)* относятся сделки, опосредующие предпринимательскую деятельность в сфере международных экономических отношений, совершаемые между сторонами, коммерческие предприятия которых находятся на территории разных государств.

Данный критерий квалификации сделки как внешнеэкономической определен рядом международных конвенций (Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г., Конвенцию об исковой давности в международной купле-продаже товаров 1974 г., Оттавские конвенции о международном финансовом лизинге и международном факторинге 1988 г.), а также и законодательство РФ содержит подобный критерий международности, в частности Закон о международном коммерческом арбитраже.

Наличие иностранного элемента во внешнеэкономической сделке серьезно осложняет процесс заключения и осуществления сделок, что в результате порождает целый ряд дополнительных условий, к которым можно отнести следующие:

- осложненность получения платежей, что приводит к стремлению включить в сделку условия по обеспечению платежа;
- наличие валютных условий;
- транспортировка товара через территорию двух или более государств;
- проработанность условий по поводу страховки, так перевозимый на значительные расстояния и часто перегружаемый с одного вида транспорта на другой товар подвергается повышенной опасности утраты или повреждения;
- необходимость выполнения таможенных правил каждого из государств, границы которых товары или услуги пересекают;
- наличие помимо основного договора ряда дополнительных контрактов, обеспечивающих выполнение всех обязательств по договору (договор перевозки, страхования и др.);
- повышенный риск наступления непредвиденных событий (политические перевороты, вооруженные конфликты, изменение законодательства, регулирующего данную сферу и пр.);
- необходимость включения в договор нормы о применимом праве и порядке рассмотрения споров;
- особые правила о форме и порядке подписания международных коммерческих сделок.

Отличительными особенностями правового регулирования внешнеэкономических сделок является: взаимодействие норм международного и национального права; применение норм различной отраслевой принадлежности национального права; широкое распространение форм негосударственного регулирования (контрактных условий, обычаев международной торговли, судебной и арбитражной практики).

## **2. Международно-правовое регулирование внешнеэкономических сделок**

Внешнеэкономическая деятельность является одной из немногих, где проведена была достаточно серьезная унификация, причем не только коллизионных, но и материальных норм. Это объясняется стремлением государств создать достаточно эффективный регулятор международных отношений.

К международным источникам, регулирующим внешнеэкономические сделки посредством унификации материально-правовых норм, относятся Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г. и Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров 1974 г.

Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров Вена, 1980 г. Структурно Венская конвенция состоит из 4-х частей:

Часть 1 – «Сфера применения и общие положения»,

Часть 2 – «Заключение договора»,

Часть 3 – «Купля-продажа»,

Часть 4 – «Заключительные положения».

Сферой применения конвенционного регулирования являются договоры купли-продажи товаров между сторонами, коммерческие предприятия которых находятся в разных государствах в отношении товаров, приобретаемых не для личного, семейного или домашнего использования (за исключением случаев, когда продавец не знал и не должен был знать, что товары приобретаются для такого использования).

Положения Конвенции являются юридически обязательными для всех лиц, находящихся под юрисдикцией государства – участника Конвенции. Вместе с тем Конвенция имеет диспозитивный характер, который предполагает возможность отказаться от ряда положений Конвенции как непосредственно государствам при ее подписании, а также сами стороны в договоре могут указать оговорку о том, что они не связаны обязательствами отдельных норм или частей Конвенции. В том случае, если договор не содержит подобных предписаний Конвенция применяется в том объеме, в котором она была ратифицирована государством, правовая система которого является компетентной для регулирования.

Основные нормы, сформулированные во второй части, касаются вопросов порядка и формы отправки оферты и акцепта, к которым относятся:

- требования к содержанию оферты, момент вступления оферты в силу, условия отмены и отзыва оферты;
- требования к акцепту и момент вступления его в силу, условия отмены акцепта, момент заключения договора.

Данная норма, действует для России с оговоркой об обязательности письменной формы.

Акцепт должен содержать лишь согласие с офертой и не вносить каких-либо встречных предложений, в противном случае это будет считаться отклонением от оферты и рассматриваться как новая оферта.

Одним из основных положений Конвенции является определение момента заключения договора международной купли-продажи товаров: договор считается заключенным с момента получения акцепта оферентом. Важность данного положения объясняется тем, что правовые системы различных государств придерживаются различных позиций в этом вопросе. В мировой практике сложилось несколько подходов в определении момента заключения договора. Это «теория получения», т.е. вступление акцепта в силу связывается с получением его оферентом; и «теория почтового ящика» – для вступления акцепта в силу достаточно его отправить. Наличие различного правового регулирования в этом вопросе порождает коллизию, которая разрешается в силу наличия материальной нормы в Конвенции.

По общему правилу, Конвенция регулирует случаи, когда заключение международных договоров купли-продажи товаров происходит путем обмена офертой и акцептом. Данный вариант используется не всегда, не в меньших случаях заключение договора происходит путем подписания сторонами международного контракта. При этом вопросы составления и заключения

договора будут регулироваться нормами законодательства места заключения договора, а остальные вопросы будут регулироваться соответствующими нормами Конвенции.

Важность третьей части Венской конвенции определяется следующими положениями:

- регламентацией обязательств продавца и покупателя;
- положениями о существенном нарушении договора и о предвидимом нарушении контракта, позволяющим соответствующей стороне сделать заявление о расторжении договора или приостановить исполнение своих обязательств;
- закреплением специальных норм, регулирующих основания ответственности и случаи освобождения от ответственности.

Согласно конвенции продавец обязан поставить товар в определенное место и в определенные сроки, соответствующий требованиям договора и Конвенции, передать относящиеся к нему документы и право собственности на товар. В Конвенции содержатся положения определяющие требования к качеству товара в том случае, если данный вопрос не оговорен в договоре.

Товар не будет считаться поставленным в соответствии с договором, если продавец поставил товар, обремененный притязаниями или правами со стороны третьих лиц.

К обязанностям покупателя относятся требования уплаты цены за товар и принятия поставки в соответствии с условиями договора. Если в договоре не определено место и время платежа, то покупатель обязан уплатить цену за товар в месте нахождения коммерческого предприятия продавца или в месте его передачи. Сроком платежа в этом случае является момент передачи продавцом в распоряжение покупателя либо самого товара, либо товарораспорядительных документов.

Важными положениями Конвенции являются положения устанавливающие момент перехода риска утраты или повреждения товара с продавца на покупателя.

Конвенция предусматривает ответственность сторон за неисполнение своих обязательств, предоставляя стороне, в отношении которой не выполнены обязательства, дополнительные права. В этом случае установлены меры, стимулирующие реальное исполнение условий договора, предусмотрено возмещение убытков и возможность расторжения договора при существенном нарушении условий договора.

Единственным основанием для освобождения от ответственности является неисполнение обязательства стороной, которая докажет, что оно было вызвано препятствием вне ее контроля и не имело возможности избежать или преодолеть его.

*Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров Нью-Йорк, 1974 г.* В отличие от предыдущей, в Конвенции 1974г. Россия не участвует. В Конвенции указано, что она применяется только в том случае, если в момент заключения договора международной купли-продажи товаров коммерческие предприятия сторон договора находятся на

территории государств-участников, или если согласно нормам МЧП к договору купли-продажи применимо право одного из государств-участников.

Конвенция устанавливает общий 4-летний срок исковой давности по всем требованиям продавца и покупателя, который не может быть изменен соглашением сторон.

Течение срока начинается со дня возникновения права на иск, которое по общему правилу возникает в день, когда имело место нарушение договора купли-продажи. Существует ряд и других правил, когда право на иск возникает:

- со дня фактической передачи товара покупателю или его отказа от принятия товара, в случае несоответствия товара условиям договора;
- в день, когда обман был или разумно мог быть обнаружен, если право на иск вытекает из обмана;
- в день, когда покупатель уведомил продавца о факте несоответствия, но не позднее срока окончания действия гарантии, если право на иск возникает из гарантий и др.

По истечении срока исковой давности требования покупателя и продавца друг к другу, вытекающие из договора международной купли-продажи или связанные с его нарушением, не могут быть осуществлены.

Специальные нормы Конвенции посвящены определению начала течения, перерыва и продления срока исковой давности. Последствия истечения срока исковой давности принимаются во внимание судом только по заявлению стороны, участвующей в процессе.

Особое место в регулировании отношений в сфере международной торговли занимают унифицированные обычаи международного делового оборота. Все документы такого характера имеют общее принципиальное качество: они не обладают юридической силой и применяются только в случае прямо выраженной воли сторон конкретной внешнеэкономической сделки.

Подобной деятельностью занимаются многие международные и национальные организации предпринимателей разных стран. Самое значительное место в неофициальной кодификации и унификации обычаев международного делового оборота занимает Международная торговая палата (МТП), а также Европейская экономическая комиссия ООН, Комиссия ООН по праву международной торговли, Международный институт по унификации частного права, из национальных организаций в качестве примера можно привести Ассоциацию по торговле зерном и кормами (Лондон) и другие.

Наибольшей известностью пользуются *Правила толкования международных торговых терминов* – International commercial Terms – ИНКОТЕРМС (последняя редакция 2000 г.).

Правила толкования международных торговых терминов представляют собой один из важнейших международных документов, где сформулированы международные правила по толкованию торговых терминов, получившие

широкое распространение во внешней торговле. ИНКОТЕРМС содержит толкование тринадцати типов договоров, которые для легкости применения подразделены на 4 группы в зависимости от степени участия и ответственности продавца за транспортные, таможенные и другие обременения. В силу того, что данные права и обязанности сторон составляют важную часть содержания договора и влияют на решение других условий договора их часто называют базисными условиями или базисом поставки.

*Принципы международных коммерческих договоров (Принципы УНИДРУА)*, которые также как и предыдущий документ являются примером неофициальной кодификации правил международной торговли. Принципы представляют собой набор достаточно гибких правил, что делает возможным их широкое применение в разных ситуациях. Принципы применяются в том случае, если стороны указали на их применение, закрепив прямую отсылку к Принципам, а также могут применяться, когда в договоре стороны согласились, что их отношения будут регулироваться «общими принципами права».

В главе «Общие положения» закреплены принцип свободы договора, согласно которому стороны могут свободно вступать в договор и определять его содержание, принцип обязательности договора и добросовестности. Вторая глава «Заключение договора» определяет вопросы, связанные с офертой и акцептом, а также содержит ряд принципиальных положений по ряду специфических условий международных коммерческих договоров. К подобным условиям относятся: необходимость достижения соглашения по тем вопросам, на которых настаивает одна из сторон, иначе договор не будет заключен; определяется понятие стандартные условия – это условия, подготовленные одной из сторон для неоднократного использования и фактически применяемые без переговоров с другой стороной (договоры присоединения), но если среди таких условий имеется условие, которого другая сторона не могла разумно ожидать (неожиданные условия), то оно будет действительным только при прямом согласии с ним этой стороны; принципы предусматривают ситуацию, когда обе стороны пользуются стандартными условиями, то договор считается заключенным на условиях, которые совпадают.

Принципы содержат правила о действительности договоров, их содержании и толковании. Различаются прямые и подразумеваемые (т.е. которые вытекают из характера и цели договора, практики, добросовестности, честной практики и разумности) обязательства. Ряд положений Принципов совпадают с соответствующими нормами Венской конвенции 1980 г., в частности, правила определения качества исполнения договора, цены, прекращение договора, если данные вопросы не решены в договоре.

Существенное внимание уделено принципам исполнения и последствиям неисполнения договоров. Согласно Принципам любое неисполнение договора дает право потерпевшей стороне на возмещение

убытков независимо от того, какие другие меры защиты были предприняты. Ряд статей посвящен порядку исчисления, как реальных убытков, так и упущенной выгоды, при этом устанавливается валюта, в которой исчисляются убытки.

### **3. Национально-правовое регулирование внешнеэкономических сделок**

Правовое регулирование деятельности во внешнеэкономической сфере закреплено в Конституции РФ и рядом специальных законов. Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» определяет основные принципы государственной внешнеэкономической политики, порядок ее осуществления российскими и иностранными лицами, а также компетенцию органов государственной власти. Защитные, антидемпинговые, компенсационные меры и порядок их введения и применения определил Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. «О специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мерах при импорте товаров».

Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности также осуществляется административным правом, прежде всего его подотраслью – таможенным правом, финансовым правом, особенно такими подотраслями как налоговое и валютное право. Тем не менее, главным регулятором на национальном уровне является гражданское право. Раздел VI ГК РФ содержит ряд коллизионных норм, устанавливающих правила выбора применимого права к обязательствам, охватывая все виды договоров.

Процесс регулирования внешнеэкономической сделки начинается с определения правила выбора той правовой системы, которое будет устанавливать форму сделки. В международном частном праве сложилось два наиболее применимых правила выбора правовой системы, издавна сложившимся правилом является место совершения сделки (или шире – гражданско-правового акта) – *locus regit formam actus*. В связи с тем, что место совершения сделки может носить случайный характер, сформировалось правило, подчиняющее форму сделки закону существа сделки – *lex causae*. В ГК РФ ст. 1209 п.1 устанавливает, что форма сделки подчиняется праву страны места ее совершения. Однако сделка, совершенная за границей, не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы, если соблюдены требования российского права. Такое же правило применяется и в отношении формы доверенности (абз. 2 п. 1 ст. 1209 ГК РФ). Согласно п. 2 данной статьи форма внешнеэкономической сделки подчиняется российскому праву, при условии, что одной из сторон является российское юридическое лицо либо физическое лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, личным законом которого является российское право (ст. 1195 ГК РФ). Исключением из общего правила в отношении формы сделки установленным п. 1 ст. 1209 ГК РФ, также является п.3 этой же статьи, которая касается сделок с

недвижимым имуществом, подчиняя правовое регулирование таких сделок правом страны, где недвижимость находится, а если недвижимое имущество внесено в Государственный реестр РФ, то по российскому праву.

Важные положения содержатся в ст. 1210 ГК РФ, которая устанавливает принцип выбора права соглашением сторон (т.е. закон «автономии воли»), перечень подобных вопросов содержится в ст. 1215 ГК РФ, который не является исчерпывающим. Причем норма определяет возможность сторонам выбрать применимое право как при заключении договора, так и в последующем. Выбор права после заключения договора практически не ограничен во времени и распространяется на отношения с момента заключения договора, при этом не должны быть ущемлены права третьих лиц, которые могли быть привлечены к выполнению обязательств.

Соглашение сторон о выборе подлежащего применению права должно быть прямо выражено или должно определенно вытекать из условий договора либо совокупности обязательств дела (п. 2 ст. 1210 ГК РФ). Не устанавливая пространственных ограничений, когда стороны могут выбрать в качестве применимого право любого государства вне зависимости от связи договора с определенным кругом государств, гражданское законодательство России поддерживают практику, сложившуюся в большинстве стран мира в подходе к регулированию данного вопроса.

ГК РФ устанавливает возможность сторонам по договору выбрать подлежащее применению право как для договора в целом, так и для отдельных его частей (п. 4 ст. 1210). Но в том случае, если из совокупности обстоятельств дела, существовавших на момент выбора подлежащего применению права, следует, что договор реально связан только с одной стороной, то выбор сторонами права другой страны не может затрагивать действие императивных страны, с которой договор реально связан (п. 5 ст. 1210 ГК РФ).

В случае, если стороны не выбрали применимое право к договорным обязательствам, компетентным будет право того государства, с которым конкретный договор наиболее тесно связан – закон наиболее тесной связи (*Proper law of the contract*). Данный порядок закреплен ст. 1211 ГК РФ, которая определяет, что правом страны, с которой договор наиболее тесно связан, считается, если иное не вытекает из закона, условий или существа договора либо совокупности обстоятельств дела, право страны, где находится место жительства или основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора (п. 2 ст. 1211). Далее данная статья конкретизирует ту сторону по договору, чье исполнение имеет решающее значение, указывая 19 договоров. Данный подход позволяет найти компетентный правопорядок, обеспечивающий наиболее адекватное регулирование. Иной порядок в выборе применимого права установлен ст. 1213, предусматривающей выбор права к договору в отношении недвижимого имущества, применяя право страны, где находится недвижимое имущество. В случае, если договор содержит элементы различных договоров, применяется право страны, с

которой этот договор, рассматриваемый в целом, наиболее тесно связан (п. 5 ст. 1211 ГК РФ).

Отдельно определено регулирование договора о создании юридического лица с иностранным участием. Согласно ст. 1214 ГК РФ применяется право страны, в которой согласно договору подлежит учреждению юридическое лицо.

Вопросы исковой давности в отношении договорных обязательств определены ст. 1208 ГК РФ, которая связывает регулирование с обязательственным статутом (т.е. право, подлежащее применению к обязательствам), который регулирует обязательственное отношение. Аналогичный подход закреплен и в отношении уплаты процентов (ст. 1218 ГК), уступки требования (ст. 1216).

В отношении односторонних сделок компетентным правом является право страны, где находится место жительства или основное место деятельности стороны, принимающей на себя обязательства по односторонней сделке (ст. 1217). Подобная коллизионная привязка является обоснованной в силу особенностей односторонних сделок, так как такие обязательства возникают из действий одного лица, то и применимым правом к таким обязательствам должно быть право этого лица.

## **Тема 9. Денежные обязательства и расчетные отношения**

1. Международные денежные обязательства.
2. Правовые основы международных расчетов. Формы расчетов.
3. Правоотношения по документарному аккредитиву, по инкассо.

### **1. Международные денежные обязательства**

Многие виды имущественных правоотношений с иностранным элементом включают в себя денежные обязательства, под которыми понимаются обязательства, связанные с денежным платежом. Содержанием таких обязательств «является право требования кредитора и корреспондирующая ему юридическая обязанность должника совершить уплату или платеж, т. е. действие (или действия) по передаче определенной суммы денег (валюты)». Денежные обязательства международного характера многообразны, они вплетаются в договорные и внедоговорные правоотношения, могут иметь как регулятивные, так и охранительные характеристики. При осуществлении платежей деньги не являются товаром, а используются «в качестве средства погашения денежного долга, восстановления эквивалентности обмена, компенсации продавцу стоимости переданного им товара». Обязанность уплатить деньги относится к определяющим признакам денежных обязательств. Основаниями их возникновения в международной частноправовой сфере являются прежде всего внешнеэкономические сделки.

Примерами денежных обязательств с участием иностранных субъектов права могут служить: обязательства иностранных инвесторов по внесению

денег в качестве вклада в уставный капитал либо оплаты акций российского хозяйственного общества; обязательства российских банков по предоставлению кредитов иностранным заемщикам, по предоставлению иностранным клиентам финансирования под уступку денежного требования (факторинговое обязательство), по выдаче иностранным клиентам денежной суммы, внесенной во вклад. В правовой литературе выделяются также обязательства передачи денег как цены договора. К такого рода денежным обязательствам международного характера следует отнести: обязательства по уплате цены товара по договорам международной купли-продажи; обязательства по уплате процентов; обязательства по единовременным и периодическим платежам, возникшим из авторского, издательского, лицензионного договора с иностранным контрагентом, а также из любых других договоров.

## **2. Правовые основы международных расчетов. Формы расчетов**

В процессе исполнения денежных обязательств путем безналичных расчетов возникают расчетные правоотношения. Несмотря на такую взаимосвязь, расчетные отношения носят автономный характер по отношению к денежным обязательствам.

Поскольку безналичные расчеты осуществляются при участии коммерческих банков, расчетные правоотношения подчинены особым банковским правилам. Эти правила регулируют взаимоотношения должника и кредитора в качестве клиентов с банками, в которых у них открыты счета, используемые в безналичных расчетах, а также определяют режим банковских счетов и порядок осуществления расчетов в зависимости от их формы.

*Под формами безналичных расчетов* понимаются предусмотренные законом, банковскими правилами и обычаями делового оборота способы документального оформления и подтверждения волеизъявления владельца банковского счета или (в установленных законом случаях) третьего лица на перечисление денежных сумм, числящихся на банковском счете. При осуществлении безналичных расчетов допускаются расчеты в форме *платежных поручений, банковского перевода, чеками, аккредитиву по инкассо.*

В связи с денежными обязательствами по внешнеэкономическим сделкам возникают расчетные правоотношения международного характера. К основным субъектам международных расчетных отношений относятся участники внешнеторговых сделок, а также обслуживающие их банки. Содержание расчетного правоотношения составляют права и обязанности указанных субъектов в связи с осуществлением платежей согласно валютно-финансовым условиям внешнеэкономических сделок, а также с движением товарно-распорядительных документов, операционным оформлением денежного оборота. Международные расчеты находятся в зависимости от конкретных условий коммерческих сделок по таким вопросам, как цена

товара, валюта цены, валюта платежа, условия платежа, формы расчетов. Выбирая ту или иную форму безналичных расчетов, субъекты расчетных отношений выбирают предусмотренные законом, банковскими правилами и обычаями делового оборота способы документального оформления и подтверждения волеизъявления владельца банковского счета на перечисление денежных сумм, числящихся на банковском счете.

Международные расчеты - функция уполномоченных банков. В процессе осуществления международных расчетов формируются международные межбанковские отношения, а также отношения банков с иностранными клиентами.

Необходимость платежа связана с обязанностью должника исполнить свое обязательство перед кредитором за поставленный товар, выполненные работы, оказанные услуги. При этом обязательства по осуществлению расчетов являются самостоятельными обязательствами, отличающимися от обязательств, во исполнение которых производится платеж. В случае проведения через конкретный банк расчетов по поставке товара банк не связан условиями договора купли-продажи товаров, а также с указанной в договоре формой расчетов.

Банк осуществляет расчет, к примеру, в форме аккредитива не в силу того, что такая форма расчетов предусмотрена в договоре купли-продажи, а на основании поручения и соответствующих инструкций клиента. В отличие от обязательств по международной купле-продаже товаров обязательства банков, возникающие при осуществлении международных платежей, регулируются в основном не многосторонними международными договорами (конвенциями), а национальным банковским правом либо международными правилами, имеющими характер международных обычаев.

*Международные расчетные правоотношения являются сферой преимущественно международного регулирования* либо международно-правового, конвенционного, либо регулирования в форме обычаев международного делового оборота. Среди международных соглашений — Конвенция ООН о международных переводных векселях и международных простых векселях 1988 г., Женевская конвенция о единообразном законе о переводном и простом векселе 1930 г., Женевская конвенция, разрешающая коллизии законов о переводных и простых векселях 1930 г.

Необходимо отметить особую роль унифицированных международных правил и обычаев, публикуемых, в частности, Международной торговой палатой (МТП): Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов 1993 г. (публикация № 500), Унифицированные правила для инкассо 1996 г. (публикация № 522), Унифицированные правила для контрактных гарантий 1978 г., (публикация № 325).

В практике международных расчетов, в том числе и с участием российских организаций, получили распространение так называемые *документарные операции (аккредитив, инкассо)* и *недокументарные операции (открытый счет)*.

Классификация основных форм международных расчетов основана на неофициальной кодификации и унификации правил и обычаев, применяемых при их осуществлении. В зависимости от сроков платежа различают такие разновидности условий платежа, как *немедленный платеж* и *платеж с рассрочкой*, а также *авансовый платеж*. Под немедленным платежом имеется в виду оплата товара после его отгрузки поставщиком и против передачи в распоряжение покупателя документов, подтверждающих отгрузку товара согласно условиям контракта. Обычно импортеру и его банку предоставляется 3-5 льготных дней для ознакомления с товарораспорядительными документами и осуществления платежа, если иные условия не оговорены в контракте и платежных инструкциях экспортера. Рассрочка платежа практически сводится к предоставлению экспортером коммерческого кредита импортеру.

В международном банковском и торговом регулировании выделяют такие основные формы расчетов, как документарный аккредитив и документарное инкассо, авансовый платеж и открытый счет (оплата посредством кредитового перевода). При реализации указанных форм расчетов применяются также банковские гарантии и такие платежные инструменты, как банковские векселя и чеки.

### **3. Правоотношения по документарному аккредитиву, по инкассо**

Под *документарным аккредитивом* понимается соглашение, в силу которого банк-эмитент, действуя по просьбе и на основании инструкции клиента, должен произвести платеж третьему лицу (бенефициару) или должен оплатить или акцептовать переводные векселя, выставленные бенефициаром, или осуществить ряд других специальных действий (ст. 2 Унифицированных правил).

В учебной литературе отмечалось, что использование этой формы расчетов в практике международной торговли наиболее благоприятно для продавца товаров (бенефициара), поскольку снятие денег со счета покупателя (плательщика) предшествует отправке товаров в его адрес. Соответственно, несвоевременное открытие аккредитива позволяет продавцу задержать поставку или даже отказаться от исполнения заключенного договора, ссылаясь на неплатежеспособность контрагента.

Аккредитив представляет собой сделку, обособленную от договора купли-продажи или иного договора (договоров), на котором он может быть основан (ст. 3 Правил). Из этого следует, что, если между сторонами договора купли-продажи достигнута договоренность о продлении срока аккредитива (например, в связи с несвоевременной высылкой поставщиком документов об отгрузке товаров) для производства платежа, соответствующие изменения должны быть внесены в аккредитив. Напротив, внесенные плательщиком (покупателем) по просьбе продавца изменения в аккредитив, продлевающие срок его действия, нельзя считать изменением срока поставки по заключенному между ними контракту.

Каждый аккредитив должен ясно указывать, является ли он отзывным или безотзывным. При отсутствии такого указания Унифицированные правила исходят из того, что аккредитив признается безотзывным (ст. 6 Правил). Это означает, что он не может быть изменен или аннулирован без предварительного согласия бенефициара, в пользу которого он открыт, в отличие от отзывного, в который эти изменения вносятся без такого уведомления.

Особенностью аккредитива является его строго формальный характер. В ст. 4 Правил прямо предусмотрено, что все заинтересованные стороны, участвующие в операциях по аккредитиву, имеют дело только с документами (а не с товарами, услугами и/или другими видами исполнения обязательств, к которым могут относиться эти документы). Отгрузочные документы должны соответствовать требованиям аккредитива. При этом поступившие в банк документы, не предусмотренные в аккредитиве, не подлежат проверке и должны быть возвращены представившему их бенефициару.

При использовании в международной торговле *расчетов по инкассо* уполномоченная на получение платежа сторона (продавец), выполнив обязательства по контракту, дает обслуживающему ее банку инкассовое поручение, с тем чтобы банк через своего иностранного корреспондента получил причитающийся платеж или акцепт векселя или иного платежного документа, представив в подтверждение выполненных обязательств соответствующие документы. При такой форме расчетов применяются указанные выше Унифицированные правила по инкассо, разработанные МТП.

Преимущества для плательщика (покупателя) состоят в том, что он осуществляет оплату товаров против документов, убедившись, что товары отгружены в его адрес поставщиком. В свою очередь, для получателя платежа (продавца) инкассовая форма расчетов гарантирует, что товар не перейдет в распоряжение покупателя до тех пор, пока он не совершит платеж, так как до получения платежа документы остаются в распоряжении инкассирующего банка.

Участниками расчетов по инкассо являются доверитель (сторона, которая поручает банку операцию по инкассированию), банк-ремитент (банк, которому доверитель поручает операцию по инкассированию), инкассирующий банк (любой банк, не являющийся банком-ремитентом, участвующий в операции по инкассированию), представляющий банк (инкассирующий банк, осуществляющий представление плательщику), плательщик (лицо, которому должно быть сделано представление в соответствии с инкассовым поручением).

В инкассовом поручении доверитель должен дать точные указания об условиях, при которых переданные банку документы могут быть выданы плательщику. Обычно в нем содержатся реквизиты (сведения) о сторонах в инкассо (банке-ремитенте, доверителе, плательщике, представляющем банке), о сумме и валюте платежа, подлежащих инкассации, о прилагаемых документах и условиях их передачи, сроках и условиях получения платежа и

(или) акцепта платежа и т.д. Платежи осуществляются в соответствии с инкассовым поручением против финансовых и (или) коммерческих документов, под которыми, в частности, понимаются переводные векселя, простые векселя, чеки, платежные или другие подобные документы, используемые для получения денежного платежа ("финансовые документы"), а также счета-фактуры, отгрузочные документы, "документы о праве собственности или подобные документы, не являющиеся финансовыми" ("коммерческие документы").

Унифицированные правила 1995 г. различают два типа инкассо - чистое и документарное. Чистое - это инкассо только финансовых документов, а документарное - инкассо финансовых документов, сопровождаемых коммерческими документами, а также инкассо только коммерческих документов (ст. 2 Правил).

Выполняя поручение клиента, банк руководствуется только содержащимися в нем инструкциями. В случае отказа плательщика от платежа (или акцепта платежа) на исполняющем банке лежит обязанность незамедлительно известить об этом банк-ремитент, который доводит эту информацию до сведения доверителя. Он, в свою очередь, может отозвать документы и предъявить плательщику требования о взыскании задолженности по оплате в искомом порядке. При этом требования принципала (продавца) будут вытекать не из инкассового поручения, а из контракта, на основании которого должны были производиться расчеты по инкассо.

## **Тема 10. Внедоговорные обязательства в международном частном праве**

1. Коллизионно-правовые вопросы обязательств из причинения вреда.
2. Международные соглашения в области деликтных отношений.
3. Правовое регулирование иностранных деликтов в РФ.

### **1. Коллизионно-правовые вопросы обязательств из причинения вреда**

«Иностранный элемент» может присутствовать в деликтном отношении во всех трех качествах: в виде субъекта (в случае, например, когда иностранный гражданин является причинителем вреда); объекта (когда, например, вред причинен транспортному средству, зарегистрированному в иностранном государстве); юридического факта (правонарушение совершено на территории иностранного государства).

При рассмотрении деликтных споров коллизионная проблема может возникнуть при решении различного рода вопросов:

- определении оснований возникновения вреда;
- квалификации деяния как деликта;
- установлении деликтоспособности субъектов;

- определении размера и порядка возмещения ущерба.

Традиционно в законодательстве разных стран закреплялась основная, порой единственная, коллизионная привязка – право государства места причинения вреда. С развитием и совершенствованием правового регулирования деликтных отношений такое единообразие в подходе государств было дополнено применением других коллизионных принципов:

- законом места жительства (или гражданства) потерпевшего;
- законом места наступления неблагоприятных последствий, причиненных в результате деликта;
- законом государства, с которым связаны обе стороны деликтных отношений;
- законом суда.

Правовые системы некоторых государств включили в область деликтных обязательств также принцип «автономии воли» сторон, в результате чего стороны деликтного отношения получили возможность выбора той правовой системы, которая учитывает интересы обеих сторон.

## **2. Международные соглашения в области деликтных отношений**

В области деликтных отношений принято достаточно много международных конвенций, основная масса которых посвящена регулированию деликтных отношений при осуществлении международных перевозок, что обусловлено повышенным риском, связанным с авариями. К подобного рода Конвенциям относятся Конвенция об ущербе, причиненном иностранными воздушными судами третьим лицам на поверхности 1952 г., Брюссельская конвенция об ответственности операторов ядерных судов 1962 г., Венская конвенция о гражданской ответственности за ядерный ущерб 1963 г., Венская конвенция за ущерб от загрязнения нефтью 1969 г., Гаагская конвенция о праве, применимом к автотранспортным происшествиям 1971 г., Конвенция о гражданской ответственности за ущерб, причиненный при перевозке опасных грузов автомобильным, железнодорожным и внутренним водным транспортом 1990 г. и др.

В ряде международных конвенций, не посвященных специально регулированию деликтных отношений, в то же время содержатся отдельные нормы, регулирующие отношения в области деликтных обязательств. Примером может служить Соглашение стран СНГ «О порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности» 1992 г.

Во многих международных конвенциях в отношении деликтных обязательств закрепляется классический коллизионный принцип – закон места причинения вреда, который в ряде случаев дополняется и иными принципами. В соответствии с Конвенцией стран СНГ 1993г., обязательства по возмещению вреда определяются по праву государства, на территории которого имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда. При этом конвенционное

регулирование иностранных деликтов предусматривает более гибкую систему коллизионных норм, включая, наряду с основным, дополнительный принцип – закон общего гражданства – в случае, если причинитель вреда и потерпевший являются гражданами одного государства – участника Конвенции.

### **3. Правовое регулирование иностранных деликтов в РФ**

В настоящее время российское право разграничивает деликтные отношения и некоторые иные действия внедоговорного характера такие как обязательства, возникающие вследствие недобросовестной конкуренции и неосновательного обогащения. В третьей части ГК РФ выше указанным отношениям посвящено несколько статей: ст. 1219 – 1221, регулирующие обязательства из причинения вреда, включая ответственность за вред, причиненный товаром, работой или услугой, а также ст. 1222 и 1223, устанавливающие коллизионно-правовое регулирование обязательств, вследствие недобросовестной конкуренции и неосновательного обогащения.

Для регламентации обязательств при причинении вреда российским законодателем устанавливается традиционный принцип подчинения деликтного статуса праву страны, где имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда (ст. 1219 ГК РФ). Но в том случае, если в результате такого действия или иного обстоятельства вред наступил в другой стране, то может применяться право этой страны, если причинитель вреда предвидел или должен был предвидеть наступление вреда в этой стране. Хотя подобное требование представляется весьма затруднительным доказать (должно было в соответствующем конкретном случае предвидеть вред или нет), что обуславливает проблематичность использования данной коллизионной привязки. Помимо этого данная статья в п. 2 закрепляет, что в том случае, если обязательства возникли вследствие причинения вреда за границей и стороны деликтного правоотношения (делинквент и потерпевший) являются гражданами или юридическими лицами одной и той же страны, либо имеют место жительства в одной стране, то применяется право этой страны. Существенное значение при применении указанной коллизионной нормы имеет понятие «совершение действия или наступление события за границей». Это означает, что если деликт произошел на территории России, несмотря на наличие условия об общем гражданстве или месте жительства делинквента и потерпевшего будет применяться российское право. Данное обстоятельство позволяет установить, что в законодательстве России по-прежнему преобладает территориальный подход, что в целом не является оправданным.

В противовес п. 2 указанной статьи п. 3 допускает возможность выбора применимого права самими сторонами деликтного правоотношения, хотя и в ограниченных пределах, а именно только после совершения действия или наступления иного обстоятельства, повлекших причинения вреда и альтернативой в виде права страны суда.

Ст. 1220 определяет сферу действия права, подлежащего применению к обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда. Данная статья устанавливает какие отношения охватываются правопорядком, выбранным с помощью коллизионной нормы.

Положения ст. 1221 определяют право, подлежащее применению к ответственности за вред, причиненный вследствие недостатков товара, работы или услуги предусматривая несколько вариантов по выбору потерпевшим: 1) право страны, в которой имеет место жительства или основное место деятельности продавец или изготовитель товара либо иной причинитель вреда; 2) право страны, в которой имеет место жительства или основное место деятельности потерпевший; 3) право страны, где была выполнена работа, оказана услуга, или право страны, где был приобретен товар. Единственным условием предусмотренным данной статьей является возможность причинителю вреда доказать, что товар поступил в соответствующую страну без его согласия. Эта же статья в п. 3 устанавливает, что правила данной статьи применяются и в отношении требований о возмещении вреда, причиненного вследствие недостоверной или недостаточной информации о товаре, работе или об услуге.

В ст. 1222 содержится регулирование отношений, связанных с недобросовестной конкуренцией, которая подчиняет деликтный статут праву страны, рынок которой затронут такой конкуренцией, если иное не вытекает из закона или существа обязательств. К обязательствам, возникающим вследствие неосновательного обогащения, применяется право страны, где обогащение имело место, а также стороны могут договориться о применении к данным обязательствам права страны суда (ст. 1223 ГК РФ).

## **Тема 11. Интеллектуальная собственность**

1. Понятие интеллектуальной собственности.
2. Правовое регулирование авторских и смежных прав в международном частном праве.
3. Промышленная собственность в международном частном праве.

### **1. Понятие интеллектуальной собственности**

Глобализация экономики и товарных рынков подталкивает к более активному сотрудничеству государств в области охраны интеллектуальной собственности. Под *интеллектуальной собственностью* понимается совокупность исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности. Содержание интеллектуальных прав составляют имущественные и личные неимущественные права. К имущественным правам относятся: право на вознаграждение, право на публичное исполнение произведения, право на его перевод, право на переработку или на распространение произведения; право на получение патента, право на использование охраняемых патентом изобретений (или других объектов промышленной собственности) и некоторые другие права. К личным

неимущественным правам относятся: право признаваться автором произведения, изобретения (или любых других объектов интеллектуальной собственности) – право авторства, право на имя, право на обнародование, право на защиту произведения и т.п.

Права на интеллектуальную собственность можно подразделить на две группы: 1) авторские права, охраняющие права на литературные, художественные, научные произведения и права исполнителей, производителей фонограмм, организаций вещания – смежные права; 2) права на промышленную собственность, охватывающие права на изобретения, промышленные образцы, товарные знаки и другие объекты, связанные с производством, торговлей товарами, услугами. Следует обратить внимание на то, что в законодательстве каждого государства установлены свои виды авторских прав и определены те виды деятельности, результаты которой рассматриваются как интеллектуальная собственность.

Одной из особенностей прав на интеллектуальную собственность, имеющей существенное значение для международного частного права, является их территориальный характер. Это означает, что права авторов признаются и охраняются только на территории того государства, где о них было надлежащим образом заявлено, т.е. получение таких прав в одном государстве не влечет их признания в другом. Преодолеть территориальный характер прав на интеллектуальную собственность можно с помощью международных договоров, которые направлены на решение данного вопроса.

В рамках национального законодательства разных государств в отношении порядка, условий и объема охраны интеллектуальной собственности зачастую на иностранцев распространяется национальный режим, не является исключением и Россия. Еще одной особенностью правового регулирования интеллектуальной собственности в законодательствах разных государств является то, что в национальном праве, как правило, отсутствуют коллизионные нормы, посвященные регулированию данных отношений.

## **2. Правовое регулирование авторских и смежных прав в международном частном праве**

Отсутствие национального коллизионного регулирования компенсируется достаточно большим количеством международных договоров, посвященных охране авторских и смежных прав.

*Конвенция об охране литературных и художественных произведений (Берн, 9 сентября 1886 г. в редакции Парижского акта от 24 июля 1971 г.),* в которой Россия участвует с 9 марта 1995 г. Данная Конвенция учреждает Бернский союз для охраны прав авторов на литературные и художественные произведения. При присоединении Россия сделала оговорку, что Конвенция применяется без обратной силы, т.е. ее нормы распространяются только на те произведения, которые созданы после вступления в силу.

*Всемирная конвенция об авторском праве (в редакциях от 6 сентября 1952 г. и 24 июля 1971 г.)* содержит в основном коллизионно-правовое регулирование и в отличие от предыдущей обратной силы не имеет. Россия участвует в обеих редакциях.

*Международная конвенция об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций (Рим, 26 октября 1961 г.)*. Россия не является участницей данной Конвенции (на 15 апреля 2001 г. участвует 68 государств), но ее положения имеют существенное значение, так как она является основным международным договором, направленным на охрану смежных прав.

*Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм (29 октября 1971 г.)*. Россия является участницей с 13 марта 1995 г. (на 15 апреля 2001 г. участвует 65 государств). Обратной силы не имеет.

*Конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники (21 мая 1974 г.)*. Россия участвует с 20 января 1989 г. (на 15 апреля 2001 г. участвует 24 государства). Обратной силы не имеет.

*Договор Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) по авторскому праву (20 декабря 1996 г., вступил в силу 6 марта 2002 г.)* является специальным международным документом, посвященным особенностям охраны прав авторов, в том числе и в сети Интернет. Имеет обратную силу. Россия не является участницей (на 15 апреля 2002 г. участвует 35 государств).

*Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам (20 декабря 1996 г., вступил в силу 20 августа 2002 г.)*. Имеет обратную силу (на 25 июля 2002 г. участвует 37 государств).

*Соглашение о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав стран СНГ 1993 г.*, которое предусматривает применение государствами-участниками на своей территории Всемирной конвенции об авторском праве в редакции 1952 г., сотрудничество по совершенствованию внутреннего законодательства и борьбе с незаконным использованием авторских и смежных прав.

### **3. Промышленная собственность в международном частном праве**

К объектам охраны промышленной собственности относятся патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и наименования мест происхождения товаров.

*Конвенция по охране промышленной собственности (Париж, 20 марта 1883 г. в редакции Стокгольмского акта 1967 г.)*, которая закрепила создание Союза по охране промышленной собственности. Данная Конвенция не направлена на преодоление территориального характера охраны объектов промышленной собственности, а наоборот устанавливает принцип

независимости регистрации и охранных документов. Важным положением Конвенции является предоставление гражданам и юридическим лицам стран Союза национального режима на территории любого государства-члена, а также права, специально предусмотренные Конвенцией. Существенное значение имеют закрепленные Конвенцией правила о приоритете, согласно которым лицо, подавшее заявку на регистрацию объекта в любой из стран Парижского Союза, имеет преимущественное право на регистрацию этого же объекта в течение определенного срока в любой другой стране Союза (отдельно рассматривая вопрос о выставочном приоритете). Помимо этого Конвенция устанавливает требования, которые необходимо выполнить для получения конвенционного приоритета, а также предусматривает право государств-участников принимать меры, направленные на предотвращение злоупотреблений, могущих возникнуть при осуществлении исключительного права (например, предусматривается возможность выдачи третьим лицам принудительных лицензий). Особые правила установлены в отношении ввоза продуктов, изготовленных запатентованным в стране ввоза способом, при этом патентообладатель будет иметь все права в отношении ввезенного продукта, предоставленные внутренним законодательством страны ввоза. Кроме этого Конвенция предусматривает свободное патентование объектов, являющихся частью транспортных средств, если они временно или случайно находятся на территории страны и используются для нужд транспортного средства.

*Договор о патентной кооперации (19 июня 1970 г. в редакции 1984 г., Patent Cooperation Treaty)*, условием участия в котором, является участие в Парижской конвенции. Конвенция устанавливает правила подачи и правовые последствия международной заявки закрепляя, что любая правильно оформленная международная заявка имеет силу правильно оформленной национальной заявки в каждом указанном в ней государстве. Данное правило значительно облегчает процесс подачи заявки. Для подтверждения получения права на патент осуществляется процедура установления соответствия изобретения критериям патентоспособности. По итогам поиска составляется отчет, который направляется заявителю и в Международное бюро ВОИС и содержит описание уровня техники. Помимо этого заявка вместе с отчетом рассылается в каждое из ведомств государств, указанных в заявке, которые проводят экспертизу и выносят решение о выдаче патента либо об отказе на основании национального законодательства. Конвенция предусматривает возможность по просьбе заявителя провести международную предварительную экспертизу по международной заявке, которая носит характер оценки перспективы международного патентования.

*Евразийская патентная конвенция (9 сентября 1994 г.)* заключена между государствами – членами СНГ (всего 10 государств подписали Конвенцию, в том числе и РФ). Конвенция учреждает Евразийскую патентную организацию и определяет правила получения евразийского патента. Особый порядок предусмотрен относительно процедуры получения патента, который заключается в том, что правом на евразийский патент

обладает изобретатель или его правопреемник, вне зависимости от принадлежности к гражданству государства-участника. В отношении служебных изобретений право на патент определяется законодательством того государства, в котором служащий имеет основное место службы либо, в котором работодатель занимается предпринимательской деятельностью, с которой связан служащий. Евразийская заявка подается либо через национальное ведомство государства, либо непосредственно в Евразийское ведомство. Заявка проверяется на соблюдение формальных требований, установленных Конвенцией и Патентной инструкцией, и проводится поиск по этой заявке, по результатам которого составляется отчет. Следующим этапом является проведение экспертизы заявки по существу и принятие решения коллегией экспертов Евразийского ведомства о выдаче либо об отказе в выдаче евразийского патента. За проведение соответствующих процедур в пользу Евразийского ведомства взимается пошлина.

*Соглашение о международной регистрации промышленных образцов (Гаага, 2 июля 1999 г., Женевский акт)*, которую осуществляет Международное бюро ВОИС. Заявка может быть подана по выбору заявителя либо непосредственно в Международное бюро, либо через национальное ведомство государства-участника. По поданной заявке Международное бюро проводит экспертизу и в случае ее соответствия предъявляемым требованиям промышленный образец регистрируется в Международном реестре. Срок охраны составляет пять лет с даты регистрации с правом продления.

*Конвенция по охране промышленной собственности (Париж, 1883 г.)* устанавливает правила охраны товарных знаков, знаков обслуживания, наименования мест происхождения товаров и фирменных наименований. Конвенция содержит правило об охране общеизвестных товарных знаков без специальной регистрации, а также основания, по которым может быть отказано в регистрации знака или регистрация может быть признана недействительной. Согласно Конвенции фирменные наименования охраняются во всех странах Союза без подачи заявки или регистрации. Ряд правил Конвенции посвящены регулированию мер защиты прав на средства индивидуализации, которые обязывают страны Союза налагать арест при ввозе на любые продукты, незаконно снабженные товарным знаком, фирменным наименованием (указание на личность производителя) или ложным указанием о происхождении продукта. В том случае, если законодательство страны не допускает наложения ареста при ввозе, он заменяется запрещением ввоза или арестом внутри страны. Конвенция содержит ряд правил, направленных на защиту граждан стран Союза от недобросовестной конкуренции, под которой понимается любой акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

*Соглашение о международной регистрации знаков (Мадрид, 14 апреля 1891 г., в ред. Стокгольмского акта 1967 г.)*, которое устанавливает, что с даты международной регистрации в стране-участнице знаку предоставляется

охрана, как если бы он был заявлен в ней непосредственно. Заявка подается через национальное ведомство страны происхождения, где заявитель имеет действительное промышленное или торговое предприятие при отсутствии такового – страна Союза места жительства либо страна гражданства. Охрана знаков осуществляется на территории всех государств-участников, кроме тех, которые специальное заявление о территориальном ограничении (такое ограничение снимается, если владелец знака при его регистрации указал в заявке страну). В случае отказа национального ведомства государства-участника от предоставления на своей территории охраны знаку, прошедшему международную регистрацию, только в тех случаях, когда такой отказ допускается Парижской конвенцией (например, когда знак уже зарегистрирован в этом государстве другим лицом), о чем должно быть уведомлено Международное бюро. Срок действия международной регистрации составляет 20 лет с даты подачи заявки с правом продления еще на 20 лет. Россия является участницей

*Мадридский протокол 1989 г.* представляет собой самостоятельный международный договор, который в отличие от Мадридского соглашения предусматривает охрану, возникающую в результате международной регистрации, только на территории конкретного государства по заявлению лица. Срок охраны составляет 10 лет с правом продления каждый раз на 10 лет. Россия является участницей.

*Договор о регистрации товарных знаков (ТКТ) от 12 июня 1973 г.* Органом осуществляющим регистрацию является Международное бюро ВОИС, а установленная система схожа с установленной Мадридским соглашением и Мадридским протоколом. Россия является участницей.

## **Тема 12. Брачно-семейные отношения**

1. Основания возникновения коллизий между семейным правом различных государств и коллизионные принципы в области семейно-брачных отношений.
2. Унификация норм в области семейного права.
3. Правовое регулирование семейно-брачных отношений, осложненных «иностранным элементом», в Российской Федерации.

### **1. Основания возникновения коллизий между семейным правом различных государств и коллизионные принципы в области семейно-брачных отношений**

Основанием возникновения коллизий в области семейно-брачных отношений, как и в любой другой области гражданско-правовых отношений, осложненных иностранным элементом, является применение различного правового регулирования к одинаковым фактическим обстоятельствам. Коллизионные ситуации, возникающие в области семейно-брачных отношений, можно рассматривать на примере любого института семейного права: расторжения брака, признания его действительным

(недействительным); установления усыновления, опеки, попечительства; регулирования отношений между супругами, а также между родителями и детьми.

Примером коллизий в области семейно-брачных отношений являются, в частности, условия заключения брака, к которым согласно законодательству РФ относятся взаимное добровольное согласие вступающих в брак, достижение брачного возраста и отсутствие обстоятельств, препятствующих заключению брака (ст. ст. 12-14 Семейного кодекса РФ 1995 г.). Тогда как законодательства ряда стран содержат другие условия заключения брака. Например, устанавливаются особые правила для заключения брака в том случае, когда существует большая разница в возрасте будущих супругов. При заключении брака в ряде арабских государств согласие со стороны жениха или невесты, в отличие от законодательства большинства государств, вообще не включается в число обязательных условий. В некоторых странах вообще не устанавливается возрастной ценз для лиц, вступающих в брак и в каждом конкретном случае он определяется индивидуально.

Несоблюдение подобных материальных условий влечет впоследствии признание брака недействительным. Вместе с тем, наличие в каждом государстве своих материальных условий для лиц, вступающих в брак, способствует появлению так называемых *«хромающих отношений»* – это отношения, которые в одном государстве признаются юридически действительными, а в другом – считаются ничтожными и, следовательно, не порождают правовых последствий. Так, в частности, нарушение правил о брачном возрасте в каждом государстве порождает разные правовые последствия: например, по законодательству Англии и Франции это нарушение влечет абсолютную недействительность брака, а по законодательству Аргентины, Бразилии и некоторых штатов США брак будет считаться относительно недействительным или оспоримым.

Различные государства при правовом регулировании семейно-брачных отношений решающим при определении условий признают закон места заключения брака. Логическая обоснованность и удобство в использовании такой привязки осложняется тем, что лица, желающие обойти какие-либо препятствия национального закона, могут заключать брак на территории, где действуют «выгодные» для них законы. Учитывая это, государства, где применяется этот принцип, принимают специальное законодательство, запрещающее заключение брака в государстве, отличном от домицилия сторон.

Коллизионной привязкой, действующей в другой правовой системе, является личный закон, который в некоторых странах означает закон домицилия, а в других – закон гражданства.

В законодательстве ряда государств существует симбиоз двух указанных систем: применение и закона гражданства (или закона домицилия), и закона места заключения брака. В определенной степени к

«смешанной» системе можно отнести правовую систему Российской Федерации.

Основными коллизионными привязками в области семейно-брачных отношений являются:

- закон места заключения брака (расторжения, признания брака недействительным);

- личный закон лиц, вступающих в брак (расторгающих брак или обращающихся с требованием о признании брака недействительным): общее гражданство или общее место жительства;

- закон гражданства усыновителя;

- закон гражданства лица, в отношении которого устанавливается или отменяется опека или попечительство.

Кроме перечисленных, в рассматриваемой области по-прежнему используются классические принципы: закон суда и закон «автономии воли».

## **2. Унификация норм в области семейного права**

Российская Федерация является участницей *Конвенции о согласии на вступление в брак, брачном возрасте и регистрации браков 1962 г.* Целью принятия Конвенции было закрепление принципа равноправия мужчины и женщины в семейно-брачных отношениях при юридическом оформлении добровольного согласия на вступление в брак. В ней регулируются ряд вопросов: 1) требование согласия на вступление в брак каждой из сторон; 2) установление минимального брачного возраста; 3) юридическое оформление браков. Минимальный брачный возраст устанавливается каждым государством самостоятельно: в Конвенции лишь сформулирована норма о том, что не допускается заключение брака с лицом, не достигшим определенного возраста, закрепленного в законодательстве государств-участников. Согласно Конвенции, все браки регистрируются компетентным органом власти в соответствующем официальном реестре.

Особенно большое значение имеют международные конвенции, направленные на защиту прав наиболее уязвимой категории участников семейно-брачных отношений – детей: Конвенция о гражданских аспектах международного похищения детей 1980г. и Конвенция о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления 1993г.

В области семейного права между государствами – членами СНГ заключено много двусторонних соглашений, одной из сторон которых является Российская Федерация. Наряду с двусторонними договорами, вопросы семейного права получили закрепление в известной Конвенции стран СНГ 1993г.

В конвенции стран СНГ 1993г. закрепляется коллизионная норма, указывающая право, которое определяет материальные условия заключения брака: для каждого из будущих супругов такое право определяется законом гражданства (для лиц без гражданства – законом постоянного места

жительства). В отношении препятствий к заключению брака должны быть соблюдены требования законодательства места заключения брака.

При решении вопроса о применимом праве по делам о расторжении брака действует закон общего гражданства супругов. В случае, если супруги являются гражданами разных государств – участников Конвенции, то применяется закон места расторжения брака. Согласно Конвенции, правоотношения между супругами определяются по закону их совместного места жительства. При отсутствии общего места жительства – по закону общего гражданства. В случае, если и это условие не выполняется – по закону государства, на территории которого они имели свое последнее совместное место жительства. Наконец, если и это требование оказывается неприемлемым, то применяется закон государства, на территории которого рассматривается дело, - то есть закон суда.

Специальная норма установлена для выбора права при регулировании отношений между супругами по вопросам недвижимого имущества. В этом случае действует классический коллизионный принцип – закон места нахождения недвижимости.

В Конвенции получили закрепление правоотношения между родителями и детьми. Основным коллизионным принципом, регулирующим этот вопрос, является закон постоянного места жительства ребенка. По делам о взыскании алиментов с совершеннолетних детей применяется закон места жительства истца – лица, претендующего на получение алиментов.

Отдельные коллизионные нормы посвящены вопросам регулирования опеки и попечительства. Это имеет особое значение, поскольку коллизионные нормы по вопросам опеки и попечительства не вошли в Семейный кодекс Российской Федерации 1995 г., в отличие от ранее действовавшего Кодекса о браке и семье РСФСР 1969 г. Согласно Конвенции, установление и отмена опеки (попечительства) производятся по закону гражданства опекаемого. Правоотношения между опекуном и опекаемым регулируются по праву государства, учреждение которого назначило опекуна.

Несколько норм в Конвенции стран СНГ 1993 г. посвящено вопросам усыновления. Основным принципом при выборе права, регулирующего усыновление или его отмену, является закон гражданства усыновителя. В Конвенции закрепляются также положения выбора права в ситуациях, когда усыновитель и усыновляемый имеют различное гражданство: для этого дополнительно необходимо соблюдать требования законодательства государства, гражданином которого является усыновляемый.

Другим примером международного договора, имеющего отношение к области семейного права заключенного в рамках СНГ, можно считать Соглашение о гарантиях прав граждан в области выплаты социальных пособий, компенсационных выплат семьям с детьми и алиментов 1994 г. В этом Соглашении участвуют 12 государств, включая Российскую Федерацию. Коллизионным принципом, определяющим компетенцию права

при установлении и взыскании алиментов, закрепляется закон места жительства заявителя.

### **3. Правовое регулирование семейно-брачных отношений, осложненных «иностранным элементом», в Российской Федерации**

Национальное законодательство Российской Федерации, содержащее коллизионные нормы, в основном представлено Семейным кодексом РФ 1995г., а именно раздел VII, именуемый «Применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства», включает 12 статей, посвященных регулированию семейно-брачных отношений, осложненных иностранным элементом.

В ныне действующем законодательстве закрепляется следующий принцип: условия заключения брака на территории Российской Федерации определяются для каждого из лиц, вступающих в брак, законодательством государства, гражданином которого является лицо в момент заключения брака. При этом закрепляется также норма о соблюдении требований российского законодательства в отношении обстоятельств, препятствующих заключению брака, которые изложены в ст. 14 СК РФ.

В отношении лиц без гражданства, постоянно проживающих в России, условия заключения брака определяются российским законодательством. При наличии у лица двойного гражданства, одно из которых российское, установлен приоритет российского права. Что касается лиц, имеющих гражданство иностранных государств, то они сами выбирают, законодательство какого государства подлежит применению при определении материальных условий.

Законодательство предусматривает возможность заключения так называемых «консульских» браков (браков, заключаемых в дипломатических представительствах и консульских учреждениях). Признание «консульских» браков действительными обусловлено выполнением определенных требований:

- российские граждане, проживающие за рубежом, могут заключать браки в дипломатических представительствах только при условии, если оба лица, вступающие брак, имеют российское гражданство;
- браки между иностранцами, заключенные на территории России в дипломатических представительствах, признаются действительными на условиях взаимности (т.е. когда «консульские» браки российских граждан будут признаны в соответствующем иностранном государстве).

Российское законодательство содержит специальную норму о признании браков, заключенных за пределами территории Российской Федерации, в этом случае требованием, необходимым для признания таких браков, является соблюдение законодательства места регистрации и отсутствие обстоятельств, препятствующих заключению брака. Для иностранных граждан, заключающих браки за пределами территории России, выдвигается только одно условие для признания такого брака

действительным – это соблюдение законодательства государства места регистрации.

Новеллой в российском семейном законодательстве является ст. 159 СК РФ, устанавливающая выбор права при решении вопроса о недействительности брака, заключенного, как на территории Российской Федерации, так и на территории иностранного государства. Недействительность брака определяется законодательством, которое применялось при заключении брака. Таким образом, решение вопроса о недействительности брака будет зависеть от того, гражданами какого государства являются супруги.

В Семейном кодексе РФ 1995г. предусмотрен ряд норм, содержащих коллизионные правила при расторжении брака. По общему правилу, расторжение брака, в надлежащем порядке совершенное в иностранном государстве согласно законодательству этого государства, признается действительным в Российской Федерации. В случае, если расторжение брака происходит на территории России, то, независимо от того, расторгается ли «смешанный» брак (т.е. одной из сторон которого является российский гражданин) или полностью «иностранной» (обе стороны – иностранные граждане), будет применяться законодательство Российской Федерации.

Коллизионное регулирование расторжения брака претерпело существенные изменения по сравнению с ранее действовавшим порядком. Прежде всего, это касается закрепления права расторгнуть брак в суде Российской Федерации российскому гражданину, проживающему за пределами территории России. При этом совершенно не обязательно российскому гражданину лично участвовать в судебном разбирательстве: от его имени может выступать адвокат или любой другой представитель.

В семейном законодательстве при регулировании прав и обязанностей супругов закреплен в качестве коллизионной привязки закон государства совместного места жительства сторон при регулировании личных неимущественных и имущественных отношений между супругами. Аналогичный коллизионный принцип (закон общего места жительства сторон) закреплен и в ряде международных конвенций. При отсутствии совместного места жительства правовой статус супругов будет определяться законом государства, на территории которого они имели последнее место жительства. В случае если не выполняется и это условие – то по законодательству Российской Федерации (при условии, что вопрос рассматривается на территории Российской Федерации).

Впервые в российской правовой системе в области семейных отношений закреплен принцип «автономии воли», но применение принципа «автономии воли» ограничено определенными рамками. Специальные нормы СК РФ направлены на регулирование алиментных обязательств и международного усыновления (удочерения).

### **Тема 13. Наследственные правоотношения**

1. Характерные особенности регулирования наследственных отношений в рамках различных правовых систем.
2. Международные соглашения по вопросам наследования.
3. Наследственные отношения в международном частном праве Российской Федерации.

#### **1. Характерные особенности регулирования наследственных отношений в рамках различных правовых систем**

Первопричиной разнообразия в правовом регулировании наследственных отношений является существование двух ветвей правового регулирования – англо-саксонской и романо-германской систем права. Основное различие проявляется в том, что институт наследования в системе англо-американского и романо-германского права рассматривается по-разному. В первом случае – как система норм, регулирующих отношения, связанные с исполнением администратором (или исполнителем завещания) функции «распределителя» наследственного имущества; во втором – как система норм, регулирующих правопреемство наследников в отношении прав и обязанностей умершего. Данная отличительная особенность в оценке правовой природы института наследования приводит к тому, что основные вопросы наследования не имеют одинаковой регламентации. В частности, это касается определения круга наследников, установления порядка принятия наследства, оснований наследования, размера обязательной доли, регулирования выморочного имущества и других вопросов.

Помимо противоречий, связанных с различным подходом в регулировании института наследования между англо-американской и романо-германской системами, законодательство каждого государства, независимо от того, какой правовой системы придерживается государство, предусматривает свои специфические особенности регулирования отдельных субинститутов. Так, например, законодательства большинства государств включают нормы, регулирующие порядок и форму составления завещания. При этом требования, установленные к порядку составления и форме завещания, закрепляются в каждом государстве по-разному.

В правовых системах разных стран закрепляются такие формы завещания, как собственноручное завещание, завещание в форме публичного акта и тайное завещание. Так, например, в Швейцарии признается завещание, сделанное в форме публичного акта – при участии двух свидетелей и одного должностного лица, которые подтверждают добровольное волеизъявление наследодателя. В Германии завещание составляется наследодателем в письменной форме и в запечатанном виде передается на хранение нотариусу в присутствии свидетелей. Но наиболее распространенной формой, которая закреплена законодательствами практически всех стран континентальной Европы, включая Швейцарию и Германию, является собственноручное завещание (т. е. написанное самим наследодателем).

Большое разнообразие существует в определении круга наследников. Указывая категории лиц, имеющих право на получение наследства, законодатель основное внимание уделяет установлению системы родственников, призываемых к наследованию в порядке определенной очередности. Подобная очередность устанавливается в зависимости от родственной близости к наследодателю: во Франции – это система разрядов; В Германии и Швейцарии – система «парантелл»; в России – система очередей.

При наличии завещания возникает вопрос об обязательной доле тех лиц, которых наследодатель не включил в число наследников. Как правило, к таким лицам относятся супруг, несовершеннолетние дети и родители умершего. Но в каждом государстве по-своему решается вопрос о круге лиц, претендующих на обязательную долю, а также о размере обязательной доли в наследственном имуществе.

Правовые системы всех государств рассматривают такой субинститут наследования, как переход наследственного имущества к государству (в этом случае имущество называется выморочным). Различия в правовом регулировании этого института сводятся к следующему:

- по законодательству романо-германских стран (включая законодательство Российской Федерации), в случае, если наследодатель не имеет наследников по закону и не оставил завещания, его имущество переходит к государству как к наследнику;

- в соответствии с англо-американским правом при отсутствии наследников государство получает наследственное имущество не по праву наследования, а по праву «оккупации» – установления права собственности на бесхозное имущество.

Практическое значение различия между правом наследования и правом «оккупации» состоит в том, что по праву наследования имущество перейдет в собственность государства, гражданином которого был умерший, а по праву «оккупации» – государства, на территории которого это имущество находится. Таким образом, получается, что если после смерти российского гражданина на территории США осталось наследственное имущество в виде дома, виллы и машины, то при отсутствии наследников это имущество по американскому праву перейдет в собственность США, а по российскому праву – в собственность Российской Федерации. Выход из подобных ситуаций предусматривается в договорах о правовой помощи, участницей, большинства из которых, является Российская Федерация, которые фиксируют следующий порядок: бесхозное движимое имущество переходит в собственность государства, гражданином которого был наследодатель, а недвижимое – в собственность государства, на территории которого оно находится.

В целом можно констатировать, что определение компетентного правопорядка зачастую осложнено наличием имущества наследодателя в разных государствах, в которых установлен различный правовой режим этого имущества. Практика правового регулирования наследственных

отношений исходит из применения следующих основных коллизионных принципов – закон последнего места жительства наследодателя и закон гражданства наследодателя. Оба указанных коллизионных критерия имеют свои преимущества, но существуют и недостатки, среди которых можно выделить, например, при применении закона гражданства изменение гражданства либо отказ от гражданства. Сложности в правовом регулировании возникают в силу наличия в наследстве движимого и недвижимого имущества. Именно поэтому государства стремятся создать единообразное правовое регулирование прибегая к наиболее эффективному способу – созданию международных соглашений.

## 2. Международные соглашения по вопросам наследования

В области наследственных отношений принято очень немного международных конвенций, одной из которых является *Конвенция о коллизии законов, касающихся формы завещательных распоряжений (Гаага, 5 октября 1961г.)*. Данная Конвенция посвящена коллизионному регулированию форм завещаний, устанавливая возможность выбора права страны, гражданином которой было лицо к моменту составления завещания, либо где лицо преимущественно проживало. Но, тем не менее, Конвенция не исключает в ряде случаев применения законодательства той страны, где постоянно находилось недвижимое имущество, являющееся предметом наследования. Помимо этого предусматривается применение правопорядка страны, с которой лицо имеет наиболее тесную связь, а также закрепляет возможность выбора предпочтительной правовой системы. При этом применение Конвенции не зависит от взаимности.

*Конвенция о единообразном законе о форме международного завещания (Вашингтон, 26 октября 1973г.)* представляет собой акт, содержащий материально-правовые нормы, устанавливающие форму завещания. В Конвенции предусмотрено две формы включения конвенционных обязательств во внутреннее законодательство: 1) внесение правил составления международного завещания в законодательство, установленные Конвенцией; 2) путем прямого использования Конвенции переведенной на официальный язык страны. Конвенция устанавливает обязательство государствам-участникам создать институт уполномоченных лиц, которые будут действовать в отношении международного завещания, а за пределами государства их обязанности возлагаются на консульских и дипломатических представителей. Согласно Конвенции завещание должно быть выполнено собственноручно наследодателем и им подписано, о чем он обязан сделать заявление в присутствии свидетелей и уполномоченного лица. Наследодатель должен оповестить уполномоченное лицо, если он не в состоянии подписать завещание и указать, кто подпишет завещание от его лица. Данная Конвенция не разрешает проблемы, которые возникают после вступления завещания в силу.

*Конвенция относительно международного управления имуществом умерших лиц (Гаага, 2 октября 1973 г.)* предусматривает учреждение международного сертификата по установлению круга лиц, допущенные к управлению имуществом умершего, который составляется судебной или административной инстанцией государства – места проживания (не менее 5 лет непосредственно до кончины) или страны гражданства умершего. Международный сертификат позволяет собирать информацию о составе наследственной массы, определять объем имущества, которым необходимо управлять, способствует определению цен при продаже имущества с целью ликвидации долгов наследодателя, установлению ставок арендной платы.

*Конвенция о праве, применимом к имуществу, распоряжение которым осуществляется на началах доверительной собственности, и о его признании (Гаага, 1 июля 1985 г.)* рекомендует лицу, передающему наследуемое имущество, самостоятельно выбрать право и определить мотивы этого выбора в специальном акте. При отсутствии такого выбора применяется правовая система, с которой наследование доверительной собственности наиболее тесно связано – это либо законодательство страны, на территории которой действует доверительный собственник наследуемого имущества, либо законодательство государства, в пределах которого находится центр управления трастом, фондом и т.п.

*Конвенция о праве, подлежащем применению к наследованию недвижимого имущества (Гаага, 1 августа 1989 г.)* содержит аналогичное Конвенции 1961 г. правовое регулирование, предусматривающее возможность выбора права наиболее тесной связи при наследовании недвижимого имущества. Конвенция также разрешает применение права другой страны, с которой у лица имеется наиболее тесная связь, если право этого государства не указывает, какими именно нормативными актами следует руководствоваться.

Россия ни в одной из этих Конвенций не участвует.

### **3. Наследственные отношения в международном частном праве Российской Федерации**

Основная коллизийная норма, подчиняющая регулирование отношений по наследованию праву страны, где наследодатель имел последнее постоянное место жительства (п.1 ст. 1224 ГК РФ).

Отдельно сформулированы нормы в отношении способности лица к составлению и отмене завещания, а также действительности формы завещания или акта его отмены. Российский законодатель предусмотрел для решения данных вопросов своего рода цепочку последовательных норм, именуемых в науке МЧП «ассоциацией норм». Эта «ассоциация» начинается генеральной нормой о том, что способность лица к составлению и отмене завещания, а также форма завещания и акта его отмены определяются по праву страны, где наследодатель имел постоянное место жительства в момент составления завещания. В случае, если указанная генеральная норма

«не срабатывает», то действительность завещания (акта его отмены) может определяться альтернативно: либо правом места составления акта, либо российским правом.

Российский законодатель сформулировал специальную коллизионную норму, определяющую выбор права для наследования недвижимого имущества, находящегося на территории Российской Федерации, подчиняя данный вопрос российскому правопорядку.

#### **Тема 14. Трудовые отношения**

1. Коллизионные принципы в сфере международных трудовых отношений
2. Трудовые права иностранцев в Российской Федерации
3. Трудовые права российских граждан за рубежом

### **1. Коллизионные принципы в сфере международных трудовых отношений**

Наряду с гражданско-правовыми отношениями, предметом международного частного права являются также трудовые отношения с иностранным элементом. Право, регулирующее трудовые отношения, имеет двойственный характер, ему, кроме частноправового элемента присущ и элемент публично-правовой. По мнению Л.А. Лунца, нельзя сказать, чтобы было ясно, какие вопросы относятся к публично-правовым, а какие к гражданско-правовым элементам трудового права. В.П. Звеков считает, что система норм, воздействующих на трудовые отношения с иностранным элементом, образует подотрасль международного частного права - международное частное трудовое право, состоящее из материально-правовых и коллизионных предписаний. В числе источников международного частного трудового права значительную роль играют уставы и положения о персонале международных организаций, что обусловлено особенностями транснациональных трудовых отношений.

В области трудовых отношений сложились следующие основные коллизионные принципы:

1. *Свобода выбора права (автономия воли lex voluntatis)*. Этот принцип применяется в Великобритании, Италии, Канаде, ФРГ, Польше. Например, согласно ст. 32 Закона Польши "О международном частном праве" (1965 г.) "стороны могут подчинить трудовые правоотношения выбранному им закону, если он находится во взаимосвязи с этими правоотношениями". Таким образом, свобода выбора права (*lex voluntatis*) - коллизионный принцип в сфере международных трудовых отношений, в соответствии с которым стороны могут подчинить трудовые правоотношения выбранным им законом, если он находится во взаимосвязи с этими правоотношениями.

2. *Закон места работы (lex loci laboris)*. В соответствии с этим принципом к иностранцам применяется закон страны места работы. Он

закреплен в законодательствах Австрии, Албании, Венгрии, Испании, России, Швеции и других стран. Например, в соответствии с § 51 венгерского Закона о международном частном праве 1979 г. к трудовому правоотношению, если нормативный акт не предусматривает иного, применяется закон того государства, на территории которого следует выполнять работу.

3. *Закон места нахождения работодателя.* В соответствии с этим коллизионным принципом, если согласно трудовому договору работу следует выполнять на территории нескольких государств, то к трудовому отношению следует применять закон места нахождения, места жительства или места коммерческой деятельности работодателя.

4. *Закон флага судна (lex flagi).* Трудовое соглашение работника, исполняющего службу на водном или воздушном транспорте, регламентируется законом страны, где зарегистрировано транспортное средство. Например, согласно ст. 57 КТМ РФ порядок приема на работу членов экипажа судна (в том числе иностранцев), их права и обязанности, условия труда и оплаты труда, а также порядок и основания их увольнения определяются законодательством Российской Федерации о труде и КТМ РФ.

5. *Закон гражданства работодателя (lex patriae, lex nationalis)* - коллизионный принцип в сфере международных трудовых отношений, в соответствии с которым, если по трудовому договору работу следует выполнять на территории нескольких государств, к трудовому отношению применяется закон места нахождения, места жительства или места коммерческой деятельности работодателя. Например, если работники венгерского работодателя выполняют работу за границей по командировке или на более длительной зарубежной службе, то к правовому отношению следует применять венгерский закон. Данный принцип применяется также и тогда, когда место работы определить точно невозможно (например, ввиду командировок) или работа подлежит исполнению в двух или более странах.

6. *Закон страны заключения контракта о найме (lex loci contractus)* - коллизионный принцип в сфере международных трудовых отношений, в соответствии с которым к трудовым отношениям, заключенным в конкретной стране, применяется право этой страны. Например, по законодательству Англии и США к трудовым отношениям, заключенным в этих странах, применяется местное право.

По мнению российских ученых, экстерриториальное применение трудового права допустимо в трех случаях: а) с помощью заключения специального соглашения; б) допустимо дополнение трудового права какой-либо страны путем заимствования определенных элементов из иностранного права; в) иностранное право применяется во всех случаях, когда коллизионные нормы прямо отсылают к иностранному закону. Любое государство вправе запретить на своей территории применение норм иностранного трудового права, если они противоречат публичному порядку.

Некоторые государства стремятся расширить экстерриториальное действие своего трудового законодательства. К таким актам, например, относятся законы США о справедливых условиях труда, об инвалидах, о запрете дискриминации пожилых трудящихся. Эти законы действуют не только на территории США, но и распространяются на трудовые отношения проживающих за рубежом американских граждан с американскими компаниями, функционирующими за пределами США.

## **2. Трудовые права иностранцев в Российской Федерации**

Иностранные граждане пользуются правами и несут обязанности в трудовых отношениях наравне с российскими гражданами, т.е. законодательство исходит из применения в области трудовых отношений принципа национального режима. Следовательно, на них распространяются общие положения трудового законодательства. В отношении условий и оплаты труда не допускается дискриминация иностранцев в зависимости от пола, расы, национальности, языка, вероисповедания и проч. В России не признаются ограничения на трудовую деятельность, установленные национальным законодательством страны иностранца. На иностранцев распространяются положения об охране труда, специальные положения, касающиеся условий труда женщин и подростков, они имеют право на социальные пособия, право на отдых.

В Трудовом кодексе РФ говорится о том, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ в соответствии с Конституцией РФ являются составной частью правовой системы России.

Если международным договором РФ установлены другие правила, чем предусмотренные законами и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, применяются правила международного договора (ст. 10 Кодекса).

Согласно ч. 4 ст. 11 на территории РФ правила, установленные Кодексом, законами, иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, распространяются на трудовые отношения иностранных граждан, лиц без гражданства, организаций, созданных или учрежденных ими либо с их участием, работников международных организаций и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом или международным договором РФ.

Из приведенного текста следует, что регулирование отношений с так называемым иностранным элементом ограничилось в Кодексе лишь положениями общего характера.

Российским законодательством установлены ограничения для иностранцев в отношении возможности заниматься определенными профессиями (занимать определенные должности). В частности, иностранные граждане не могут быть государственными служащими, занимать должности судьи, прокурора, следователя, нотариуса,

должностного лица таможенных органов; входить в состав летного экипажа гражданского воздушного судна или экспериментальной авиации, морских судовых экипажей; заниматься промысловой добычей рыбы и других водных животных и растений в водоемах РФ. Эти ограничения установлены Федеральным законом от 25 июля 2002 г. "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации", КТМ РФ, Воздушным кодексом РФ.

В частности, Закон о правовом положении иностранных граждан в РФ 2002 г. устанавливает, что иностранные граждане пользуются правом свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию, а также правом на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности с учетом ограничений, предусмотренных федеральным законом (п. 1 ст. 13).

Действие Закона о правовом положении иностранных граждан в РФ распространяется как на иностранцев, осуществляющих свою трудовую деятельность в России на основании трудового договора, так и на иностранцев, заключающих гражданско-правовой договор на выполнение работ (оказание услуг). И в том и в другом случае для осуществления трудовой деятельности требуется получение разрешения на работу. В п. 4 ст. 13 Закона установлено, что работодатель и заказчик работ (услуг) имеют право привлекать и использовать иностранных работников только при наличии разрешения на привлечение и использование иностранных работников.

Разрешения не требуется для постоянно или временно проживающих в России иностранных граждан, а также для некоторых категорий иностранцев, в частности журналистов, аккредитованных в нашей стране, преподавателей, приглашенных для проведения занятий в образовательных учреждениях, за исключением преподавателей духовных образовательных учреждений; обучающихся в России в общеобразовательных учреждениях профессионального образования иностранных студентов, работающих в период каникул.

Разрешения не требуется и работникам иностранных юридических лиц (производителей или поставщиков), выполняющих монтажные работы, сервисное и гарантийное обслуживание, а также послегарантийный ремонт поставленного в Российскую Федерацию технического оборудования.

В отношении заключения трудового договора с иностранцами и его содержания, как уже отмечалось, применяются положения Трудового кодекса РФ, а также правила, установленные Законом о правовом положении иностранных граждан 2002 г. и другими актами. Работодатель должен иметь разрешение на привлечение и использование иностранных работников, оформить приглашение, которое является основанием для выдачи иностранцу визы либо для безвизового въезда (ст. 2, ч. 2 ст. 18 Закона о правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации).

Иностранцы, постоянно проживающие в России, могут заниматься трудовой деятельностью на основаниях и в порядке, установленных для российских граждан. Единственным исключением из национального режима в отношении таких иностранцев являются случаи, когда в соответствии с российским законодательством определенными профессиями могут заниматься или определенные должности занимать только граждане России.

Иностранцы, которые временно пребывают на территории России с целью осуществления трудовой деятельности и наем которых на работу производится в общем разрешительном порядке, находятся в ином положении. Общим для всех временно пребывающих в России иностранцев является то, что они могут заниматься трудовой деятельностью в РФ, если это совместимо с целями их пребывания. Помимо соблюдения этого общего требования для найма на работу иностранцев, относящихся к этой группе, работодатель обязан получить разрешение соответствующего федерального органа исполнительной власти, ведающего вопросами миграции, на привлечение иностранной рабочей силы, и сам иностранец – разрешение на право работы в России.

Постановлением Правительства РФ от 15 ноября 2006 г. утверждено Положение о порядке выдачи разрешительных документов для осуществления иностранными гражданами временной трудовой деятельности в Российской Федерации

Отличительной чертой трудовых договоров с любыми временно пребывающими в России иностранцами является их срочный характер. Договоры с иностранцами, на которых распространяется разрешительный порядок, заключаются на срок, не превышающий срока действия упомянутого выше разрешения.

### **3. Трудовые права российских граждан за рубежом**

Труд российских граждан на территории иностранных государств может применяться вследствие возникновения трудовых правоотношений либо на основании положений нашего трудового права, либо на основе трудового контракта, заключаемого с иностранным нанимателем.

В первом случае труд российских граждан используется за границей вследствие трудовых отношений, возникающих не за рубежом, а в РФ. Российские граждане направляются на работу в учреждения и организации России за границей, посылаются в служебные командировки (для участия в строительстве предприятий, монтаже, для оказания технической помощи и т.д.).

Во всех подобных случаях условия труда граждан РФ за границей определяются российским правом. К ним применяются общие нормы трудового законодательства и всякого рода специальные правила, издание которых вызвано спецификой условий труда данной категории трудящихся.

Например, труд граждан, направляемых для работы в посольства РФ в качестве представителей различных государственных и общественных

организаций, а также членов семей этих граждан, принятых за границей на работу в учреждения РФ, регулируется как общими положениями российского трудового права, так и специальными нормами, применение которых вызывается фактом нахождения учреждений вне РФ. В частности, продолжительность рабочего времени и времени отдыха в таких учреждениях определяется в соответствии с общими положениями российского законодательства, а дни еженедельного отдыха могут быть установлены применительно к местным условиям.

Как и всем служащим, работникам российских учреждений за границей предоставляются ежегодные оплачиваемые отпуска. В отличие от служащих, работающих в РФ, работникам учреждений за границей разрешается суммирование отпусков, т.е. они могут взять двойной или тройной отпуск за два или три проработанных года.

От работы российских граждан в учреждениях РФ за границей следует отличать командирование работников за границу вне зависимости от сроков зарубежной командировки.

За командированным работником сохраняется на все время командировки занимаемая должность, а также заработная плата по месту его основной работы в России. За время пребывания в командировке работнику должны выплачиваться суточные.

Во втором случае трудовые правоотношения возникают в силу заключения трудовых контрактов.

Предоставление права заключения трудовых контрактов российским гражданам, временно выезжающим на работу за границу, сделало необходимым, с одной стороны, оказание им помощи и содействия со стороны государственных органов в заключении таких контрактов, а с другой - принятие мер, направленных на недопущение заключения всякого рода неравноправных и кабальных договоров при посредничестве коммерческих фирм (как отечественных, так и иностранных).

В случаях трудовой деятельности российских граждан за рубежом во всякого рода смешанных обществах, компаниях, совместных предприятиях трудовой договор заключается с иностранным нанимателем - юридическим лицом иностранного права, и такой договор подчиняется правилам трудового законодательства той страны, в которой находится соответствующее совместное предприятие или смешанное общество. То обстоятельство, что работник является российским гражданином, не может вести к применению в данном случае норм российского трудового права. Однако трудовая деятельность в такой зарубежной компании будет учитываться по трудовому законодательству России, например при определении общего стажа работы и назначении пенсии.

К российским гражданам, так же как и к другим иностранцам, применяются существующие в том или ином государстве общие ограничения в отношении занятия отдельными профессиями, особые условия приема на работу и т.д. Однако условия труда российских граждан не могут быть хуже условий труда иностранцев - граждан других государств.

В соглашениях, заключенных СССР (Россия) с Болгарией, Венгрией, Монголией, Румынией, Словакией, предусматривается, что граждане одной договаривающейся стороны, постоянно проживающие на территории другой стороны, во всех вопросах трудовых отношений полностью приравниваются к гражданам другой договаривающейся стороны.

### **Тема 15. Международный гражданский процесс**

1. Понятие международного гражданского процесса и международная подсудность.

2. Международное и национальное регулирование международного гражданского процесса.

#### **1. Понятие международного гражданского процесса и международная подсудность**

В науке международного частного права под *международным гражданским процессом* обычно понимается совокупность вопросов процессуального характера, связанных с защитой прав иностранцев и иностранных юридических лиц в суде. Это вопросы доступа иностранных лиц к правосудию, их положения в процессе, международной подсудности, оказания правовой помощи судами и другими органами юстиции государств друг другу, сбора доказательств, установления содержания иностранного права, признания и исполнения иностранных судебных решений, совершения нотариальных действий, призванных служить обеспечению прав отечественных граждан и юридических лиц за рубежом.

Таким образом, международный гражданский процесс – это понятие собирательное, которое включает комплекс вопросов, связанных с порядком и особенностями рассмотрения в судах споров, вытекающих из гражданско-правовых отношений, осложненных иностранным элементом.

Согласно другому пониманию, *международный гражданский процесс* – это комплексный институт международного частного права, регламентирующий взаимосвязь и взаимодействие национальных и международных процедур, определенных в процессуальных нормах, направленных на защиту и установление гражданских прав (Т.Н. Нешатаева).

В состав судебной системы России наряду с конституционными (уставными) судами входят суды общей юрисдикции и арбитражные суды, рассматривающие дела по экономическим спорам. Эти последние суды, являющиеся государственными судебными арбитражными органами, следует отличать от так называемых третейских судов, которые часто также именуется арбитражами. Применение термина "арбитраж" не должно вводить в заблуждение: в первом случае речь идет о государственных судах, а во втором - о судах, избранных сторонами в споре.

Сам термин "*международный гражданский процесс*" носит сугубо условный характер, поскольку речь не идет о каком-то международном рассмотрении конкретного дела и поскольку не существует международной

универсальной организации, призванной рассматривать споры между субъектами (сторонами) из разных государств. Иногда вместо этого понятия применяют более удачный термин - "международное гражданское процессуальное право", под которым можно было бы понимать совокупность правовых принципов и норм процессуального характера, как общих для государств, определяемых международными соглашениями, так и непосредственно устанавливаемых законодательством каждой страны.

Важнейшим понятием в процессе международного гражданского процесса является *международная подсудность*, которая означает компетенцию судов определенного государства рассматривать гражданско-правовые споры, имеющие международный характер. Только после того как будет установлено, в компетенцию судебной системы какого государства в целом входит рассмотрение спора, можно будет конкретно определить судебную инстанцию, правомочную рассматривать спор.

Каждое государство само определяет, какие споры относятся к компетенции его судов. Поэтому на практике возникают случаи, когда рассмотрение одного и того же спора может одновременно входить в компетенцию судов двух или даже нескольких стран. В случаях подобного рода говорят о "конфликтах юрисдикций". Такой "конфликт юрисдикции" может быть устранен лишь путем заключения многосторонних и двусторонних соглашений между государствами. Многосторонние соглашения по вопросам подсудности условно делятся на две группы. К первой группе относятся соглашения общего характера, содержащие положения о подсудности по всем категориям дел. К этой группе относится, в частности, Конвенция в Лугано о подсудности и исполнении судебных решений по гражданским и торговым делам 1988 г.

Ко второй группе относятся соглашения, касающиеся подсудности отдельных категорий споров (например, Конвенция об унификации некоторых правил, относящихся к гражданской юрисдикции по делам о столкновении судов, 1952 г.).

#### Известны три основные системы определения подсудности:

По *франко-романской (латинской)* системе подсудность определяется по признаку гражданства сторон спора. Так, суд во Франции, Италии и иной стране, в которой принята эта система, признает себя компетентным рассматривать дело, если спор касается сделки, заключенной гражданином этой страны, независимо от места ее заключения.

В основе *германской* системы лежит распространение правил внутренней территориальной подсудности на споры по делам с иностранным элементом. Эта система применяется в ФРГ, Японии, ряде стран Европы и Латинской Америки. Когда ответчиков несколько и они постоянно проживают в различных государствах, право выбора суда по месту жительства одного из них принадлежит истцу. В тех случаях, когда это прямо допускается положениями соответствующих актов национального законодательства, исковые заявления можно подавать не по месту жительства, а по месту пребывания ответчика или истца. В соответствии с

германской системой международной подсудности домицилий юридического лица определяется, как правило, по месту нахождения его административного центра (правления).

*Англо-американская* система определяет подсудность по признаку "присутствия" ответчика в стране суда, которое толкуется очень широко. Даже если иностранец находится в Великобритании (в одной из стран, где применяется эта система) временно, но ему вручены лично повестки - это является достаточным основанием для признания подсудности в отношении физических лиц. В отношении юридических лиц требуется, чтобы они были учреждены в Великобритании или осуществляли свои операции на ее территории.

В законодательстве и практике многих государств допускается также *договорная подсудность*. Это значит, что стороны в споре могут договориться о том, в суде какого государства будет рассматриваться их спор.

В международной практике применяются понятия дерогации и пророгации. При заключении *дерогационного* соглашения стороны договариваются о рассмотрении дела, подсудного российскому суду в иностранном суде, а при заключении *пророгационного* соглашения - о рассмотрении российским судом дела, не относящегося к компетенции российских судов.

## **2. Международное и национальное регулирование международного гражданского процесса**

Существует достаточно большое количество международных соглашений, заключенных в области урегулирования специальных видов отношений, которые можно разделить на две группы: международные договоры по вопросам правовой помощи, посвященные отдельным вопросам гражданского процесса и международные соглашения, направленные на регулирование широкого спектра отношений.

К первой группе можно отнести Конвенцию об унификации некоторых правил, относящихся к гражданской юрисдикции по делам о столкновении судов от 10 мая 1952 г., Монреальская конвенция для унификации некоторых правил международной воздушной перевозки от 28 мая 1999 г., Конвенция о компетентных органах и праве, применяемом по делам о защите несовершеннолетних от 5 октября 1961 г. и другие.

Во вторую группу входят Брюссельская конвенция стран-членов ЕС о подсудности, признании и исполнении судебных решений по гражданским и торговым делам от 27 сентября 1968 г., Луганская конвенция о юрисдикции, признании и исполнении судебных решений по гражданским и торговым делам от 16 сентября 1988 г. во многом повторяющая положения Брюссельской, Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности, стран СНГ от 20 марта 1992 г., Минская конвенция стран СНГ о правовой помощи и правовых отношениях

по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г., Соглашение о порядке взаимного исполнения решений арбитражных, хозяйственных и экономических судов на территории государств-участников Содружества от 6 марта 1998 г. и другие.

Основным признаком разграничения компетенции национальных судов, закрепленным в подавляющем большинстве конвенций, является место жительства сторон и, прежде всего, ответчика.

Вопросы, касающиеся процесса рассмотрения и разрешения дел в суде с участием иностранного элемента, в рамках национально-правового регулирования представлены в основном двумя нормативно-правовыми актами Гражданским процессуальным кодексом РФ 2002 г. (ГПК РФ) и Арбитражным процессуальным кодексом РФ 2002 г. (АПК РФ). Основным принципом, действующим при реализации иностранными лицами права на судебную защиту, является принцип национального режима, т.е. иностранцы (как физические, так и юридические лица) имеют право обращаться в суды Российской Федерации и пользуются гражданскими процессуальными правами наравне с отечественными лицами.

В российском гражданско-процессуальном и арбитражно-процессуальном законодательстве не содержится каких-либо специальных норм, регулирующих участие иностранных лиц в судебном разбирательстве. На иностранных граждан распространяются общие нормы ГПК РФ: иностранцы могут так же, как и российские граждане, выступать в процессе в качестве истца, ответчика или третьего лица, они могут на общих основаниях представлять доказательства, изменять основания или предмет иска. Аналогичное положение предусмотрено и в отношении иностранных юридических лиц. Изъятия из принципа национального режима могут устанавливаться в виде ответных ограничений на ограничения, установленные в иностранных государствах по отношению к российским гражданам, предприятиям и организациям (реторсии).

В РФ международная подсудность преимущественно определяется на основании территориального критерия места нахождения ответчика (гл. 44 ГПК РФ «Подсудность дел с участием иностранных лиц судам в Российской Федерации»), но не исключается и критерий гражданства (например, ч. 2 ст. 160 СК РФ), а также ряд других дополнительных критериев. Также необходимо учитывать наличие в законодательстве РФ исключительной подсудности.

Вопрос о процессуальной дееспособности иностранцев в различных государствах решается по-разному. В большинстве правовых систем гражданско-процессуальная дееспособность определяется личным законом. В российском законодательстве гражданская дееспособность иностранцев определяется по праву страны, гражданами которой они являются, а гражданская дееспособность лиц без гражданства – по праву страны их постоянного места жительства.

В отношении возможности российских граждан и юридических лиц иметь судебную защиту на территории иностранного государства, следует

иметь в виду, что в законодательстве некоторых государств содержатся специальные нормы, отличные от норм, закрепляющих процессуальные права для собственных граждан и юридических лиц.

Одним из важных вопросов, закрепленным в законодательстве России и ряде международных договоров, является вопрос исполнения судебных поручений иностранных судов, а также признания и исполнения решений судов иностранных государств.

## **Тема 16. Международный коммерческий арбитраж**

1. Понятие арбитражного разбирательства и виды третейских судов
2. Арбитражное соглашение
3. Процедура арбитражного разбирательства

### **1. Понятие арбитражного разбирательства и виды третейских судов**

В условиях интернационализации хозяйственного оборота организации и фирмы различных государств в случаях возникновения споров стали часто обращаться к международным коммерческим арбитражным судам, а не к государственным судам страны ответчика. В подавляющем большинстве контрактов, заключаемых российскими юридическими лицами с фирмами других стран, предусматривается, что споры будут рассматриваться в порядке арбитража (в третейских судах).

Под *арбитражным разбирательством* в международном частном праве понимается рассмотрение споров в третейских судах, избираемых или специально создаваемых сторонами внешнеэкономических контрактов для рассмотрения возникающих между ними споров.

Следовательно, *международный коммерческий арбитражный суд* - это третейский суд, избираемый или создаваемый сторонами исключительно по их усмотрению, предназначенный для разрешения споров с участием иностранных фирм и организаций.

Применение в названии этих третейских судов термина "арбитраж" требует разъяснения.

Во-первых, и это особенно важно подчеркнуть, речь идет не о государственных арбитражных судах, образующих в соответствии с Конституцией РФ вместе с судами общей юрисдикции судебную систему РФ и призванных рассматривать споры в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (экономические споры). В России и в некоторых других государствах СНГ термином "арбитраж" обозначается суд как государственный орган. Именно поэтому во избежание смешения с другими арбитражными судами в отношении третейских (арбитражных) судов, специально предназначенных для рассмотрения споров с

иностранными фирмами, обычно применяется понятие "международный коммерческий арбитраж" (или аналогичное понятие "международный торговый арбитраж"). Термин "международный коммерческий арбитраж" используется как для обозначения в целом этого специфического механизма рассмотрения споров, так и для обозначения конкретного органа, созданного для рассмотрения таких споров (например, такой орган при Торгово-промышленной палате РФ именуется "Международный коммерческий арбитражный суд при ТПП РФ"). Он может означать состав арбитров или единоличного арбитра, рассматривающих конкретный спор.

Во-вторых, учитывая исторические традиции как в России, так и в ряде стран СНГ, международные коммерческие арбитражные суды как третейские суды следует отличать от обычных третейских судов как альтернативной формы судебного разбирательства, рассматривающих споры как в области предпринимательской деятельности, так и иные споры между соседями в области землепользования, семейные споры, а также споры в отношении незначительных денежных сумм. В случаях такого рода спорящие стороны готовы без государственного принуждения признать решение авторитетного лица, рассматривающего спор. Международные коммерческие арбитражные суды отличаются от обычных третейских судов не только тем, что они не могут рассматриваться в качестве альтернативной формы разрешения споров в досудебной стадии, а тем, что при обращении к таким судам исключается возможность обращения в принципе к государственному правосудию.

В-третьих, международные коммерческие арбитражные суды, к которым прибегают юридические лица различных государств для рассмотрения их споров, отличаются от третейских судов, рассматривающих споры, сторонами в которых являются государства и международные организации. К разряду таких судов относятся Постоянная палата третейского суда в Гааге, различные арбитражи, создаваемые для рассмотрения конкретных споров между государствами, специальные арбитражи, предусмотренные Конвенцией ООН по морскому праву 1982 г., Договором о Всемирной торговой организации (ВТО), в рамках Всемирной организации по интеллектуальной собственности (ВОИС) и др.

По своим целям и назначению международные коммерческие арбитражные суды, рассматривающие споры в странах СНГ, следует отличать от Экономического суда СНГ.

Обращение сторон не к государственному, а к третейскому суду в области международных экономических связей объясняется тем, что одна из сторон не верит в объективность судопроизводства в другой стране. Это может быть связано и с языковым барьером, и с трудностью ознакомления с чуждыми ей правовыми, в том числе и процессуальными, традициями и правилами.

Делая выбор в пользу третейского суда, стороны исходят из следующих соображений:

- срок рассмотрения дел в третейском суде, как правило, короче, чем в обычном суде;

- профессиональная компетентность арбитров, которые должны рассматривать спор, обычно выше, чем судей в государственных судах, поскольку последние не обладают специальными знаниями и опытом ведения операций в области международной торговли, валютного регулирования, торгового мореплавания и в других аналогичных сферах;
- решение арбитража, как правило, не подлежит обжалованию;
- предусматривается возможность согласования между сторонами языка, на котором будет вестись разбирательство дела в арбитраже;
- для фирм, ведущих споры, важно соблюдение конфиденциальности, а третейский суд обычно заседает негласно, его решения обычно не публикуются, а если и публикуются, то без указания наименований спорящих сторон и уж во всяком случае без приведения сведений о суммах исковых требований. Эти преимущества третейского разбирательства представляются бесспорными.

Необходимо также учитывать, что судебное производство в каждой зарубежной стране ведется в соответствии с ее весьма сложным процессуальным законодательством, которое надо специально изучать, а производство дел в международном коммерческом арбитраже осуществляется на основе процедурных правил, заранее известных сторонам и не отличающихся большой сложностью.

Главное же преимущество арбитражного способа рассмотрения споров перед судебным для российских организаций и их партнеров состоит в том, что решение иностранного суда, как правило, в отличие от решения иностранного арбитража, нельзя будет реализовать, исполнить в другой стране. Придется заново начинать все рассмотрение по существу дела в суде страны исполнения решения.

Если иностранная фирма предъявляет иск к российской организации только в случае арбитражного разбирательства, имеется возможность при удовлетворении исковых требований осуществить признание и исполнение решений. В отношении судебных решений это возможно только в тех странах (а их число весьма невелико), с которыми Россия заключила соответствующие соглашения.

В международной практике известны два вида третейских судов: так называемые изолированные и постоянно действующие (институционные). *Изолированный третейский суд* создается сторонами специально для рассмотрения конкретного спора. Стороны сами определяют порядок создания третейского суда и правила рассмотрения в нем дела. После вынесения решения по делу такой суд прекращает свое существование. Он получил также название третейского суда *ad hoc* (буквально - "для этого", т.е. для рассмотрения данного дела).

В отличие от третейских судов *ad hoc постоянно действующие третейские суды* создаются при различных организациях и ассоциациях, при торгово-промышленных и торговых палатах. Их часто называют арбитражными центрами.

Характерным для постоянно действующих арбитражей является то, что каждый из них имеет положение (или устав), свой регламент или правила производства дел, список арбитров, из которых стороны выбирают арбитров для конкретного разбирательства.

Существует более 100 постоянно действующих арбитражей. В Европе наибольшим авторитетом пользуются арбитражный суд при Международной торговой палате в Париже, Арбитражный институт Торговой палаты в Стокгольме, арбитражные суды в Лондоне и Цюрихе. В России данную процедуру рассмотрения споров осуществляют Международный коммерческий арбитражный суд (МКАС) и Морская арбитражная комиссия (МАК) при Торгово-промышленной палате РФ.

## **2. Арбитражное соглашение**

*Арбитражное соглашение* - это соглашение сторон о передаче в арбитраж всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между ними в связи с каким-либо конкретным правоотношением, независимо от того, носило оно договорный характер или нет. Арбитражное соглашение может быть заключено в виде условия в контракте, получившего название арбитражной оговорки, или в виде отдельного соглашения, которое часто называется третейской записью.

В большинстве стран, в том числе и в России, предусмотрен единый правовой режим для арбитражной оговорки и для третейской записи. Такое соглашение выражает волю сторон, направленную на исключение подсудности спора государственным судам, в пределах, допускаемых законодательством соответствующего государства. В литературе обращалось внимание на то, что арбитражное соглашение обладает определенной спецификой, состоящей в том, что, являясь гражданско-правовой сделкой, оно имеет процессуальные последствия. Действительность соглашения как гражданско-правовой сделки определяется гражданским законодательством, что же касается исключения государственного суда, т.е. изъятия того или иного спора из его ведения и допустимости арбитражного соглашения, то эти вопросы решаются на основании гражданского процессуального законодательства соответствующей страны.

Арбитражное соглашение заключается в письменной форме. Соглашение считается заключенным в письменной форме, если оно содержится в документе, подписанном сторонами, или заключено путем обмена письмами, сообщениями по телетайпу, телеграфу или с использованием иных средств электросвязи, обеспечивающих фиксацию такого соглашения, либо путем обмена исковым заявлением и отзывом на иск, в которых одна из сторон подтверждает наличие соглашения, а другая против этого не возражает. Ссылка в договоре на документ, содержащий арбитражную оговорку, является арбитражным соглашением при условии,

что договор заключен в письменной форме и данная ссылка такова, что делает упомянутую оговорку частью договора (ст. 7 Закона 1993 г.).

На практике часто применяются типовые арбитражные оговорки, которые обязательны для сторон лишь в случае их прямо выраженного согласия на это.

Приведем в качестве примера арбитражную оговорку, рекомендуемую МКАС для включения во внешнеэкономические договоры (соглашения):

"Все споры, разногласия или требования, возникающие из настоящего договора (соглашения) или в связи с ним, в том числе касающиеся его исполнения, нарушения, прекращения или недействительности, подлежат разрешению в Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате Российской Федерации в соответствии с его Регламентом".

Особенность заключенного арбитражного соглашения состоит в том, что оно обязательно для сторон и уклониться от передачи спора арбитражу они не могут. Обычный суд, как правило, не вправе ни отменить арбитражное соглашение, ни пересмотреть по существу решение арбитража. Это положение получило признание в законодательстве и судебной практике различных государств.

Российский Закон 1993 г. решает вопрос о возможности предъявления иска по существу спора в обычном суде при наличии арбитражного соглашения следующим образом.

Суд, в который подан иск по вопросу, являющемуся предметом арбитражного соглашения, должен, если любая из сторон попросит об этом не позднее представления своего первого заявления по существу спора, прекратить производство и направить стороны в арбитраж, если не найдет, что это соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено (п. 1 ст. 8).

Для рассмотрения спора в порядке арбитража в МКАС (или в МАК) необходимо, во-первых, чтобы этот спор относился к тем категориям споров, рассмотрение которых входит в компетенцию этого арбитража, и, во-вторых, чтобы имелось соглашение сторон о передаче спора на рассмотрение данного арбитража.

Арбитражное соглашение, в том числе и арбитражная оговорка, обладает юридической самостоятельностью, автономностью. Это означает, что действительность арбитражного соглашения не зависит от действительности того контракта, в связи с которым оно было заключено. Закон 1993 г. исходит из того, что арбитражная оговорка, являющаяся частью договора, должна рассматриваться как соглашение сторон, не зависящее от других условий договора.

Таким образом, арбитражное соглашение - это самостоятельное соглашение со своим собственным предметом. По своему содержанию оно не связано с другими условиями контракта. Автономность арбитражной оговорки признана и в Типовом законе ЮНСИТРАЛ, и в национальном законодательстве.

### 3. Процедура арбитражного разбирательства

Порядок обращения сторон в институционный арбитраж, формирование состава арбитража и порядок рассмотрения спора в таком арбитраже определяются внутренним законодательством страны, на территории которой он находится, международными соглашениями и соответствующим Регламентом или правилами, установленными этим арбитражем. В случае рассмотрения спора в арбитраже *ad hoc* эти вопросы определяются прежде всего самим арбитражным соглашением или арбитражной оговоркой, а также рядом международных соглашений и иных актов.

Так, согласно ст. IV Европейской конвенции 1961 г. предусматривается право сторон в арбитражном соглашении обуславливать, что:

- споры подлежат передаче в постоянно действующий арбитраж и тогда арбитражное производство должно состояться в соответствии с правилами этого арбитража;

- их споры подлежат передаче в арбитраж *ad hoc*; в таком случае стороны могут, в частности: а) назначить арбитров или определить порядок, в котором они должны быть назначены; б) определить место проведения арбитража; в) обусловить правила арбитражного разбирательства.

Рассмотрим порядок формирования состава и процедуру арбитражного разбирательства на примере МКАС.

Каждое дело рассматривается в этом арбитражном суде арбитражем в составе трех арбитров или единоличным арбитром. Образование состава арбитража, а также избрание сторонами единоличного арбитра или назначение его осуществляются в соответствии с Регламентом МКАС.

Принципиальной особенностью Регламента МКАС, вступившего в силу с 1 мая 1995 г., является то, что спорящим сторонам была предоставлена возможность избирать арбитров не только из списка, который утверждается Президиумом ТПП РФ. Таким образом, список приобрел факультативный характер.

В литературе обращалось внимание на то, что в Законе и Регламенте сформулирован ряд критериев, которым должны отвечать лица, избираемые или назначаемые арбитрами. Такими критериями являются профессиональная квалификация арбитра, его независимость и беспристрастность в разрешении данного спора.

В соответствии с Регламентом МКАС формирование состава арбитража, рассматривающего конкретный спор, осуществляется следующим образом: как правило, споры рассматриваются тремя арбитрами, хотя возможность рассмотрения спора одним арбитром предусмотрена. В исковом заявлении истец указывает избранных им арбитра и запасного арбитра или просьбу о том, чтобы арбитр или запасной арбитр были назначены председателем МКАС. Ответчик в срок не более 30 дней с даты получения копии искового заявления должен сообщить, кто избирается им в качестве

арбитра и запасного арбитра или просить о том, чтобы арбитра или запасной арбитра за него были назначены председателем МКАС. Председатель состава арбитров, если нет договоренности сторон о том, что спор будет рассматриваться единоличным арбитром, как правило, избирается сторонами. Если в течение 30 дней они не выберут председателя состава, он назначается председателем МКАС.

Согласно Регламенту МКАС слушание дела ведется на русском языке. С согласия сторон слушание может осуществляться на другом языке. Если стороны не владеют языком, на котором проводится слушание, МКАС по просьбе сторон обеспечивает их услугами переводчика.

Стороны могут вести свои дела в МКАС непосредственно или через должным образом уполномоченных представителей, назначаемых сторонами по их усмотрению, в том числе из иностранных организаций и граждан. Любая сторона до окончания устного слушания дела может без необоснованной задержки изменить или дополнить свои исковые требования или возражения по иску.

Допускается мировое соглашение. Если в ходе арбитражного разбирательства стороны об этом договорятся, то разбирательство прекращается. Важное практическое значение имеет установление в § 43 Регламента правила о том, что по просьбе стороны состав арбитража может зафиксировать такую договоренность сторон в виде арбитражного решения.

В случае если выбор материального права самими сторонами не сделан, решение этого вопроса в значительной степени зависит в конечном счете от места рассмотрения спора. Однако из сказанного не следует, что к сделке будет применено право места нахождения арбитража.

Рассматривая дело по существу, арбитры обязаны исходить из условий контрактов и учитывать торговые обычаи. Они должны применять право, избранное сторонами, а если стороны не сделали такого выбора - право, подлежащее применению в соответствии с коллизионной нормой, из которой в данном случае будут исходить арбитры. Такой вывод вытекает из положений Европейской конвенции о внешнеторговом арбитраже 1961 г.

## ПЛАНЫ СЕМИНАРСКИХ ЗАНЯТИЙ

### **Тема 1. Понятие международного частного права и его место в правовой системе**

1. Понятие международного частного права
2. Отношения, регулируемые нормами международного частного права
3. Соотношение и взаимодействие международного частного и международного публичного права
4. Природа норм международного частного права и его место в системе права
5. Значение и тенденции развития международного частного права

### **Литература**

Абдуллин А.И. Об истоках международного частного права в России // Журнал российского права. - 2003. - N 5.

Ануфриева Л.П. К вопросу о теории международного частного права // Московский журнал международного права. - 2003. - N 1.

Базедов Ю. Унификация международного частного права в Европейском Союзе // Московский журнал международного права. - 2004. - N 1.

Ерпылева Н.Ю. Понятие, предмет, система и источники международного частного права // Международное публичное и частное право. - 2002. - N 1.

Зыкин И.С. Развитие международного частного права в свете принятия части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации // Государство и право. - 2002. - N 12.

Канашевский В.А. К вопросу о содержании категорий "отношение, осложненное иностранным элементом" и "применимое право" в международном частном праве // Журнал международного частного права. - 2002. - NN 2 - 3.

Садиков О.Н. Профессор А.Н. Макаров и его вклад в становление международного частного права // Журнал российского права. - 2001. - N 2.

### **Практическое задание**

1) Приведите примеры правоотношений, регулируемых международным частным правом и международным публичным правом. Классифицируйте связи и отличия международного частного права и международного публичного права.

2) Определите характер приведенных в примерах отношений. Составляют ли они сферу регулирования международного частного права?

Пример 1. После смерти российского гражданина осталось имущество на территории РФ и наследники — российские граждане, проживающие на российской территории.

Пример 2. Российские граждане захватили самолет и под угрозой применения силы улетели на нем в Иран.

Пример 3. После смерти эмигранта из России, проживавшего в США и оставившего там имущество, возникли наследственные отношения с участием наследников, проживающих в России.

## **Тема 2. Источники международного частного права**

1. Понятие и виды источников международного частного права
2. Значение понятий и принципов международного права для решения коллизионных и иных проблем в международном частном праве
3. Роль международных организаций в формировании международного частного права. Значение унификации норм международного частного права
4. Международные договоры
5. Внутреннее законодательство
6. Судебная и арбитражная практика
7. Обычай и обыкновения

## **Литература**

Басистый Б.А. Реформа системы международного частного права в Италии // Юридический мир. - 1998. - N 2.

Бахин С.В. Модельное право // Правоведение. - 2003. - N 1.

Вилкова Н.Г. Методы унификации права международных экономических контрактов // Государство и право. - 1998. - N 7

Ерпылева Н.Ю. Понятие, предмет, система и источники международного частного права // Международное публичное и частное право. - 2002. - N 1.

Звеков В.П., Марышева Н.И. Развитие законодательства о международном частном праве // Журнал российского права. - 1997. - N 1.

Зубарева Н.В. Реализация и применение международных частноправовых унифицированных норм рекомендательного характера // Журнал международного частного права. - 2000. - N 4.

Зыкин И.С. Развитие международного частного права в свете принятия части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации // Государство и право. - 2002. - N 12.

Казаков А.А. Проблемы систематизации российского законодательства о международном частном праве // Московский журнал международного права. - 1999. - N 2 (34).

Комаров А.С. Международная унификация правового регулирования внешнеэкономической деятельности // Законодательство. - 1999. - N 11- 12.

### **Практическое задание**

1) Составьте перечень наиболее важных законодательных актов РФ, регулирующих гражданско-правовые отношения, осложненные «иностранным элементом».

2) Составьте перечень наиболее важных многосторонних договоров в области международного частного права, в которых участвует Россия, и двусторонних международных договоров РФ с другими государствами.

### **Тема 3. Методы правового регулирования и общие понятия международного частного права**

1. Коллизионный и материально-правовой методы регулирования
2. Принцип автономии воли сторон
3. Определение подлежащего применению права на основании коллизионных норм
4. Виды коллизионных норм
5. Состав коллизионной нормы. Основные коллизионные привязки
6. Проблема квалификации юридических понятий
7. Оговорка о публичном порядке
8. Проблема обратной отсылки и отсылки к праву третьей страны
9. Императивные нормы в международном частном праве
10. Национальный режим и режим наибольшего благоприятствования
11. Принцип взаимности и реторсия

### **Литература**

Базедов Ю. Унификация международного частного права в Европейском союзе // Международное публичное и частное право. - 2003. - N 3.

Белов А.П. Публичный порядок // Право и экономика. - 1996. - № 19-20.

Вербар К. Определение публичного порядка во внутреннем праве России через французское право // Российский ежегодник гражданского и арбитражного процесса. - 2001. - N 1.

Доронина Н.Г. Унификация и гармонизация права в условиях экономической интеграции государств // Право и экономика. - 1997. - NN 17-18.

Ерпылева Н.Ю. Коллизионные вопросы в современном международном частном праве // Законодательство и экономика. - 1998. - № 2.

Жильцов А.Н. Императивные нормы в международном коммерческом арбитраже // Международный коммерческий арбитраж. - 2004. - N 2.

Жильцов А.Н. Проблема применения императивных норм третьих стран в европейском международном частном праве // Законодательство и экономика. - 1997. - № 23-24.

Крохалев С.В. Транснациональный публичный порядок: некоторые проблемы применения в судебной практике // Арбитражный и гражданский процесс. - 2004. - N 10.

Монастырский Ю.Э. Понятие "ordre public" в международном частном праве // Рос. ежегодник международного права. - 1996 – 1997. - СПб. - 1998.

Муранов А.И. К вопросу об обходе закона // Московский журнал международного права. - 1997. - № 3.

Садиков О.Н. Императивные нормы в международном частном праве // Московский журнал международного права. - 1992. - № 2.

### **Практическое задание**

1) Подданный Иордании дважды вступал в брак по мусульманскому обряду в этой стране. В третий раз там же вступил в брак с российской гражданкой.

Вопросы к задаче.

1. Должны ли суды применять оговорку о публичном порядке в исключительных случаях, либо в случаях, когда иностранное право отличается от отечественного?
2. Как должен поступить суд в данном случае?
3. Если бы иорданец захотел вступить в брак не в Иордании, а в России, мог ли российский загс зарегистрировать его брак с третьей женой?
4. Можно ли зарегистрировать такой брак в консульском отделе посольства РФ в Иордании?
5. Может ли российский суд в случае смерти мужа, сославшись на оговорку о публичном порядке, признать наследницей только третью жену - гражданку России?

2) В 1997 г. проживающая в г. Нефтеюганске (Россия) украинская гражданка В. обратилась в Нефтеюганский городской суд с иском о расторжении брака со своим мужем В., проживающим в Ивано-Франковске (Украина). Гражданин В. также является украинским гражданином.

Вопрос к задаче

1. На какое законодательство и какие нормы международных договоров, действующие в отношении между Россией и Украиной, должен сослаться суд в г. Нефтеюганске, вынося решение о расторжении брака?

### **Тема 4. Физические лица как субъекты международного частного права**

1. Правовое положение иностранных граждан в Российской Федерации

2. Правовое положение лиц без гражданства. Особенности правового положения беженцев и вынужденных переселенцев
3. Личный закон физического лица
4. Определение права и дееспособности. Применение права в отношении личных неимущественных прав, права на имя, признания безвестного отсутствия физического лица и объявления его умершим
5. Правовое положение российских граждан за границей

### **Литература**

Аксенчук Л.А. Правоспособность иностранного гражданина в сфере предпринимательской деятельности // Законодательство. - 2001. - N 2.

Ануфриева Л., Скачков Н. Иностранцы физические лица: правовое положение в России // Российская юстиция. – 1997. - № 6.

Ерпылева Н.Ю. Субъекты международного частного права // Международное публичное и частное право. – 2002. - N 2.

Ерпылева Н.Ю. Физические и юридические лица как субъекты международного частного права. Правовой статус физических лиц как субъектов международного частного права // Адвокат. – 2004. - N 11.

Романов С.В. О теоретических основах правового регулирования статуса иностранцев в Российской Федерации // Московский журнал международного права. - 1996. - N 2.

### **Практическое задание**

1) Болгарский гражданин, проживающий в Болгарии, предъявил иск о признании права собственности на часть жилого дома в Калининский районный суд г. Тюмени. Суд в 1996 г. иск удовлетворил.

Вопросы к задаче:

Из каких положений российского законодательства мог исходить суд, вынося такое решение?

Из каких положений международного договора с Болгарией мог исходить суд, вынося такое решение?

Имеются ли в российском праве положения, ограничивающие право собственности на недвижимость иностранных граждан, не проживающих постоянно в Российской Федерации?

2) Проживавший в Омской области российский гражданин Т. немецкой национальности выехал на постоянное жительство в ФРГ и получил там статус переселенца. В России у него остался дом и гараж в сельской местности и движимое имущество (автомашина и др.). В отношении права собственности на дом возник спор между Т. и его родственником, также выехавшим в ФРГ. Иск к нему предъявлен в немецком суде.

Вопросы к задаче:

Сохраняется ли за Т. право собственности на это имущество, может ли он его продать, подарить, завещать?

Законодательство какой страны будет применяться к имуществу Т.?

Право какой страны будет применяться в отношении спора о доме, находящемся в Омской области?

Из чего должен исходить немецкий суд? Имеется ли международный договор между Россией и Германией, регулирующий вопросы подобного рода?

### **Тема 5. Правовое положение юридических лиц**

1. Личный закон юридического лица
2. Доктрины о «национальности» юридических лиц. Теория «контроля»
3. Правовое положение юридических лиц
4. Иностранные юридические лица в РФ. Хозяйственная и иная деятельность иностранных юридических лиц в РФ. Представительства и филиалы иностранных фирм
5. Хозяйственная деятельность российских организаций за рубежом
6. Правовое положение предприятий с иностранными инвестициями на территории РФ

### **Литература**

Ануфриева Л.П. Иностранные юридические лица: правовое положение в Российской Федерации // Российская юстиция. - 1997. - N 2.

Ерпылева Н.Ю. Субъекты международного частного права // Международное публичное и частное право. – 2002. - N 2.

Ерпылева Н.Ю. Правовой статус юридических лиц как субъектов международного частного права // Адвокат. – 2004. - N 12.

Ляликова Л.А. Транснациональные корпорации и проблема определения их национальности // Сов. ежегодник международного права. - 1981. - М. - 1982.

Мусин В. Гражданский кодекс и создание предприятий с иностранными инвестициями // Правоведение. - 1995. - NN 4 - 5.

Нешатаева Т.Н. Право иностранных фирм на судебную защиту в Российской Федерации // Вестник ВАС РФ. - 1998. - N 5.

Суворов Л.Л. Проблема определения личного статуса юридического лица и его государственной принадлежности в современном международном частном праве // Журнал международного частного права. - 1995. - N 3(9).

### **Практическое задание**

1) В процессе рассмотрения спора между австрийской фирмой и российским акционерным обществом открытого типа в судебных арбитражных

органах возник вопрос об определении статуса иностранного лица. Истец (австрийская фирма) считал, что при отсутствии соглашения сторон суду следовало применить к кредитному договору право страны кредитора. В то же время истец не представил свидетельств о своем правовом статусе. Ответчик (российское акционерное общество открытого типа) утверждал, что истец не зарегистрирован в Австрии в качестве коммерческого предприятия и в силу этого обстоятельства его ссылка на австрийское право несостоятельна.

Вопросы к задаче:

Какими документами и в соответствии с законодательством какой страны может быть подтверждена личность иностранного лица?

В каком законе РФ предусмотрены положения по этому вопросу?

Какой международный договор, заключенный с Австрией, определяет, какое юридическое лицо должно рассматриваться как австрийское?

2) Между В/О «Союзнефтеэкспорт» и израильской фирмой «Джордан инвестмент Лтд» был заключен контракт о поставке нефти. Однако государственные органы (Министерство внешней торговли СССР) запретили исполнение договора. Фирма предъявила иск к объединению, полностью принадлежавшему государству. В договоре была предусмотрена арбитражная оговорка о рассмотрении возможных споров в порядке арбитража в Москве.

В решении ВТАК от 19 июня 1958 г. по делу израильской фирмы «Джордан инвестмент Лтд» против В/О «Союзнефтеэкспорт» было признано, что отказ в выдаче лицензии на вывоз нефти из СССР и запрет со стороны Министерства внешней торговли СССР исполнения договора, будучи безусловно обязательными для В/О «Союзнефтеэкспорт», являются такими обстоятельствами, которые освобождают его от ответственности. Истец, в частности, утверждал, что эти действия не могут рассматриваться в качестве форс-мажорных обстоятельств для ответчика, поскольку ответчик и Министерство внешней торговли являются органами одного и того же государства.

В решении ВТАК признана самостоятельная правосубъектность объединения и отмечено, что «объединение не является органом государственной власти. Поэтому попытка фирмы отождествить объединение с министерством лишена всякого основания».

Вопросы к задаче

Следует ли согласиться с утверждением, что юридическое лицо, находящееся в административном подчинении органа государственного управления или даже полностью принадлежащее государству, может отождествляться с государством либо с министерством как органом государственного управления?

В чем состоит принцип раздельной ответственности юридического лица и государства?

### **Тема 6. Государство как субъект международного частного права**

1. Правовое положение государства как участника гражданско-правовых отношений
2. Участие Российской Федерации, субъектов РФ в отношениях, регулируемых гражданским законодательством
3. Иммунитет государства и его виды
4. Теория «функционального» иммунитета

### **Литература**

Белов А.П. Иммунитет государства от иностранной юрисдикции // Право и экономика. - 1997. - N 3.

Жуков В.А. Юрисдикционные иммунитеты иностранных государств - вызов времени // Юридический мир. - 2001. - N 10.

Игнатенко Г.В., Федоров И.В. Арбитражный процессуальный кодекс РФ в международно-правовом измерении: достижения и упущения // Журнал российского права. - 2003. - N 7.

Лукашук И.И. 51-я сессия Комиссии международного права // Московский журнал международного права. - 2002. - N 4.

Муранов А.И. Собственность РФ, закрепленная за ЦБ России и находящаяся за границей: Некоторые нюансы российского законодательства // Московский журнал международного права. - 2000. - N 2.

Нешатаева Т.Н. О судебных иммунитетах // Вестник ВАС РФ. - 1999. - N 9.

Силкина И.В. Международная унификация иммунитета государства // Московский журнал международного права. - 2002. - N 4.

### **Практическое задание**

1) Американская компания заключила в США контракт о продаже вооружения правительству государства А. Поскольку получатель не оплатил счета по поставке вооружения, компания предъявила иск к правительству государства А. Контракт был заключен после вступления в силу закона об иммунитетах иностранных государств 1976 г.

Вопросы к задаче

Будет ли государство А. пользоваться иммунитетом в судах США?

Является ли закупка вооружения с точки зрения американского закона действием *de jure imperii* или действием *de jure gestionis*?

Что означают эти термины?

В чем сущность теории функционального иммунитета?

2) Американский турист Х. заказал через бюро советской организации «Интурист» в Нью-Йорке номер в московской гостинице. Вследствие пожара в гостинице туристу был причинен ущерб. Х. предъявил иск к «Интуристу». При рассмотрении дела в США возник вопрос о том, можно ли только на основании того, что номер был заказан в Нью-Йорке, рассматривать возникшее обязательство из причинения вреда как находящееся в связи с осуществлением «коммерческой активности» в США. В случае положительного ответа на него в соответствии с законом об иммунитетах иностранных государств 1976 г. иммунитет не будет признан, когда основанием для иска является коммерческая деятельность, осуществляемая иностранным государством в США.

Согласно употребляемому в законе выражению должен быть «существенный контакт» (substantial contact) с США.

Вопросы к задаче

Можно ли рассматривать деятельность бюро «Интуриста» как деятельность государства?

Можно ли обосновать наличие «существенного контакта» с США в данном случае?

### **Тема 7. Международное вещное право**

1. Содержание права собственности и иных вещных прав в законодательстве различных государств
2. Коллизионные вопросы права собственности
3. Значение для международного частного права деления на движимое и недвижимое имущество
4. Право государств на проведение национализации, признание экстерриториального действия законов иностранного государства о национализации
5. Собственность Российской Федерации, находящаяся за рубежом. Порядок управления и распоряжения этой собственностью
6. Иммунитет собственности иностранного государства
7. Правовой режим иностранных инвестиций
8. Иностранные инвестиции в свободных экономических зонах

### **Литература**

Богуславский М.М. Культурные ценности в международном обороте. - М. – 2005.

Богуславский М.М. Распоряжение собственностью России за рубежом // Международное частное право: современная практика. - М. - 2000.

Вилкова Н.Г. Юридические аспекты деятельности иностранной компании на российском рынке // Иностраный капитал в России: налоги, учет, валютное и таможенное регулирование. - 1997. - № 1.

Вишняков В.Г. Особые экономические зоны: правовые проблемы и пути развития // Журнал российского права. - 2003. - № 1.

Вознесенская Н.Н. Иностранные инвестиции: Россия и мировой опыт. М., 2001.

Доронина Н.Г, Семилютина Н.Г. Государство и регулирование инвестиций. – М. - 2003.

Еникеев С.Г. О некоторых аспектах правового регулирования иностранных инвестиций // Законодательство. - 1997. - № 1.

Иконицкая И.А. Иностранные инвестиции и земельные отношения // Правовое регулирование иностранных инвестиций в России. - М. - 1995.

Платонова Н. Правовые проблемы осуществления иностранных и отечественных инвестиций в экономику России на основе соглашений о разделе продукции // Хозяйство и право. - 1996. - № 7.

Харченко В.В. Порядок осуществления Российской Федерацией правомочий собственника за рубежом // Журнал международного частного права. - 1997. - N 1(15).

Хлестов О.Н. О судьбе культурных ценностей, перемещенных в ходе Второй мировой войны (международно-правовые аспекты) // Журнал российского права. - 1999. - N 11.

Шебанова Н.А. Правовой режим иностранных инвесторов на территории СНГ// Законодательство.- 1997. - № 1.

### **Практическое задание**

1) Составьте примерный перечень видов деятельности, в отношении которых в РФ исключается допуск иностранных инвестиций (или установлены определенные ограничения).

2) Американская компания «Проктер энд Гэмбл», продающая на российском рынке предметы парфюмерии, моющие средства и иные товары, имеет свое представительство и сеть дистрибьюторов. Компания решила выкупить земельный участок на территории РФ. Возможно ли это и на каких условиях?

3) В 1996 г. ст. 47 Конституции Литвы была дополнена и одновременно был принят конституционный закон, предусматривающий порядок, условия и ограничения в отношении приобретения земельных участков несельскохозяйственного назначения. Согласно этим правовым актам иностранным субъектам разрешается приобретать земельные участки для строительства зданий и в других случаях осуществления предпринимательской деятельности. Под иностранными субъектами понимаются предприятия, зарегистрированные в качестве юридических лиц в Литве, правления которых находятся в Литве и эффективный контроль в отношении которых осуществляют иностранные предприятия или

иностранные граждане, а также иностранные предприятия, отделения и представительства которых находятся в Литве.

Запрещено приобретать землю на курортах, взморье, на территории национальных парков и в ряде других случаев. Землю разрешено продавать только иностранным субъектам, отвечающим критериям «европейской и трансконтинентальной...», т.е. из числа государств — членов ЕС, или государств, заключивших соглашения об ассоциации с ЕС, или государств, бывших в момент принятия закона членами Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР) или Северо-Атлантического пакта (НАТО).

Из этого перечня следует, что не допускается покупка земли лицами из России и других государств СНГ.

Вопросы к задаче:

Если исходить из того, что земельные участки не могут вообще продаваться иностранным предприятиям в России, можно ли рассматривать в качестве дискриминации по отношению к российским субъектам изложенные выше положения литовского законодательства, допускающие право частной собственности на землю в отношении одних иностранных субъектов, но не допускающих в отношении других?

Имеет ли значение при ответе на этот вопрос то обстоятельство, что в России не признается право частной собственности на землю в отношении иностранных субъектов, а признается лишь аренда земли?

Что понимается в международном частном праве под понятиями «материальная взаимность» и «формальная взаимность»?

Можно ли в рассматриваемом случае исходить из принципа материальной взаимности?

## **Тема 8. Договорные обязательства в международном частном праве**

1. Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности
2. Понятие внешнеэкономической сделки
3. Коллизионные вопросы обязательственного права
4. Автономия воли сторон в обязательственном праве
5. Закон, применяемый к содержанию и форме внешнеэкономических договоров
6. Конвенция ООН 1980 г. о договорах международной купли-продажи товаров
7. Типовые условия международной купли-продажи товаров. Значение общих условий поставок
8. Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА

## **Литература**

Бардина М.П. Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров и субсидиарное применение гражданского права // Государство и право. - 2004. - N 3.

Вершинин А.П. Внешнеэкономическое право. - М. - 2001.

Вилкова Н.Г. Договорное право в международном обороте. - М. – 2002.

Вилкова Н. Новые единообразные международные правила толкования торговых терминов // ЭЖ-Юрист. - 2000. - N 22.

Внешняя торговля - договоры и сделки // Закон. - 2000. - N 5.

Марышева Н.И., Звеков В.П. Новая кодификация норм международного частного права // Хозяйство и право. - 2002. - N 4 - 6.

Международное частное право: Современная практика: Сб. статей / Под ред. М.М. Богуславского, А.Г. Светланова. - М. - 2000.

Платонова Н.Л. Научно-практический комментарий к Федеральному закону "О соглашениях о разделе продукции". - М. – 2002.

Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности / Под ред. А.С. Комарова. - М. – 2001.

Розенберг М.Г. Исковая давность в международном коммерческом обороте: Практика применения. - М. – 1999.

Розенберг М.Г. Контракт международной купли-продажи. Современная практика заключения. Разрешение споров: 4-е изд., перераб. и доп. - М. – 2003.

Розенберг М.Г. Международная купля-продажа товаров (комментарий к правовому регулированию и практике разрешения споров): 2-е изд., перераб. и доп. - М. – 2003.

Светланов А. Коллизионное регулирование в сфере внешнеэкономической деятельности // Закон. - 1998. - N 7.

Сосна С.А. Концессионные соглашения: теория и практика. - М. – 2002.

### **Практическое задание**

1) Определите возможные варианты условия о применимом праве для проекта контракта, одной из сторон которого является иностранная фирма.

2) Стороны при заключении сделки в письменной форме договорились, что поставка товара будет осуществляться на условии СИФ в редакции ИНКОТЕРМС 1990 г. Что это означает и как это может отразиться на ответственности сторон в случае порчи товара во время поставки?

3) Гамбургская фирма продала лондонской торговой фирме 1000 т. масла. В договоре содержится условие о применении немецкого права и установлена подсудность германскому суду. В ряде условий в договоре содержится ссылка на нормы ГГУ, предусматривающие ответственность продавца за недостатки проданного товара.

Когда спор рассматривался в суде в Гамбурге, английская фирма заявила, что к договору подлежит применению Венская конвенция 1980 г.

Вопросы к задаче:

Как должен суд в Гамбурге решить вопрос о праве, подлежащем применению, если исходить только из ст. 28 Вводного закона к ГГУ, предусматривающей выбор права сторонам, что ими и было сделано?

Может ли в этом случае отсылка к германскому праву означать сама по себе отсылку к Венской конвенции, поскольку она рассматривается в случаях такого рода как часть внутреннего права?

Какое значение может иметь то обстоятельство, что стороны в данном договоре не только осуществили выбор права, но и сослались при этом на конкретные статьи германского законодательства?

Может ли рассматриваться такая ссылка как молчаливое согласие на исключение применения Венской конвенции?

## **Тема 9. Денежные обязательства и расчетные отношения**

1. Валютное законодательство РФ
2. Формы расчетов в международных коммерческих операциях
3. Правовое регулирование расчетов в форме инкассо и документарного аккредитива
4. Вексель и чек в международном частном праве
5. Международные неторговые отношения

## **Литература**

Богачева С. Аккредитив как форма международных расчетов // Законодательство и экономика. - 2002. - N 3.

Казакова Н. Новые унифицированные правила и обычаи для документирования аккредитивов // Внешняя торговля. - 1994. - N 4.

Лазарева Т.П. Международное торговое право. Расчеты по контрактам: Учебное пособие. - М. - 2003.

Лазарева Т.П. Цена как условие договора международной купли-продажи // Проблемы международного частного права. - М. - 2000.

Мансуров Г.З. Международный аккредитив: Доктрина, нормотворчество и право и правоприменительная практика. - М. - 2004.

Рубанов А.А. Международная унификация правил банковской гарантии и Гражданский кодекс России // Хозяйство и право. - 2000. - N 5.

Симонович П.С. Регулирование электронной цифровой подписи нормами права: международный опыт // Журнал российского права. - 2002. - N 3.

Соловяненко Н. Правовое регулирование электронной торговли и электронной подписи (международный опыт и российская практика // Хозяйство и право. - 2003. - N 2.

Эрделевский А.М. Комментарий к Закону Российской Федерации "О валютном регулировании и валютном контроле". - М. - 2000.

Эрделевский А. О расчетах по аккредитиву // Хозяйство и право. - 1997. - N 3.

## **Тема 10. Внедоговорные обязательства в международном частном праве**

1. Коллизионные вопросы деликтных обязательств
2. Коллизионные привязки, используемые для регулирования деликтных отношений
3. Определение применимого права в случаях причинения вреда иностранцам в России и российским гражданам за рубежом
4. Особенности определения применения права в случаях загрязнения окружающей среды и в иных аналогичных случаях
5. Особенности определения применения права при нарушении личных неимущественных прав

### **Литература**

Банковский А.В. Об автономии воли сторон при выборе статута деликтного обязательства // Государство и право. - 2002. - N 3.

Жуков В.А. Гражданский иск к иностранному государству - нарушителю основных прав человека (проблема юрисдикционного иммунитета). Актуальные проблемы гражданского права. Вып. 4 (Сб. ст. под ред. М.И. Брагинского). - М. - 2002.

Кабатова Е.В. Деликты в международном частном праве // Государство и право. - 1992. - N 9.

Кабатова Е.В. Модернизация коллизионного регулирования деликтов // Хозяйство и право. - 2004. - N 1.

### **Практическое задание**

1) 3 февраля 1998 г. самолет военно-воздушных сил США, базирующихся в Италии, летел на недозволенной высоте и повредил два троса подъемника на горнолыжном курорте. В результате при падении в пропасть погибли 20 туристов, среди которых были граждане Бельгии, Польши и ФРГ. Особый статус войск НАТО в Италии определен Соглашением стран—участниц Северо-Атлантического договора о правовом положении войск от 16 августа 1951 г. Уголовное преследование летчиков взяло на себя военное командование США, и через год перед военным судом предстал сначала пилот, а позднее и штурман самолета. Пилот судом был оправдан, что вызвало возмущение в ряде стран. Затем он был осужден не за повреждение подъемника, а за предоставление ложных доказательств в суде. Конгресс США выделил специальные суммы для постройки новой канатной дороги, но проект закона о возмещении вреда семьям погибших был отклонен конгрессом.

Вопросы к задаче:

Могут ли семьи погибших предъявить требование о возмещении ущерба? Право, какой страны может быть применено в данном случае?

2) Российская гражданка Н. Авдеева, проживающая в Москве, решила поехать отдыхать в Испанию. С этой целью она заключила с московской фирмой «Парадиз Гивт» договор об оказании туристических услуг. Однако когда она попала в Испанию, оказалось, что и гостиница, где она была размещена, не та, которая была предусмотрена, и условия пребывания не соответствуют договору.

Вернувшись, Н. Авдеева сначала предъявила свои претензии к фирме, а затем обратилась в суд.

Хамовнический межмуниципальный суд г. Москвы принял к рассмотрению иск Н. Авдеевой к фирме «Парадиз Гивт» о взыскании убытков, связанных с нарушением договорных обязательств, и компенсации причиненного морального вреда. Фирма обжаловала решение суда от 11 марта 1997 г., но Московский городской суд отклонил жалобу.

Вопросы к задаче:

Может ли суд в г. Москве, расположенный в районе места нахождения турфирмы, рассматривать иск Н. Авдеевой, если она подписала договор с турфирмой «Парадиз Гивт», в котором было предусмотрено, что споры между сторонами разрешаются на Гибралтаре по действующим там законам?

Какое право должен применять суд в Москве к отношениям между сторонами, учитывая условие договора?

Соответствует ли условие договора законодательству о защите прав потребителя?

## **Тема 11. Интеллектуальная собственность**

1. Понятие интеллектуальной собственности
2. Территориальный характер авторских прав и прав на изобретения
3. Отличительные особенности прав на интеллектуальную собственность
4. Авторское право. Всемирная и Бернская конвенции об авторском праве
5. Патентное право и международные соглашения об охране прав на изобретения
6. Интернет и другие новые технические средства с точки зрения обеспечения международной охраны прав на результаты интеллектуальной деятельности
7. Правовые вопросы международной передачи технологий. Лицензионные договоры. Лицензии на изобретения и «ноу-хау»

## **Литература**

Абдуллин А.И. Интеллект и право: правовая охрана интеллектуальной собственности. - М. – 2001.

Абдуллин А.И. О новых тенденциях в унификации авторского права и смежных прав в Европейском союзе // Журнал международного частного права. - 2000. - N 2 - 3.

Белов В., Виталиев Г., Денисов Г. Анализ систем охраны интеллектуальной собственности в России и США // Интеллектуальная собственность. -1999. - N 2.

Богуславский М.М. Права российских граждан на получение патентов и на использование научно-технических достижений за рубежом // Международное частное право: современная практика / Под ред. М.М. Богуславского, А.Г. Светланова. - М. - 2000.

Гаврилов Э. Россия не нарушает международных обязательств по охране авторских прав // Российская юстиция. - 2001. - N 11.

Дозорцев В.А. Интеллектуальные права. Понятие. Система. Задачи кодификации. - М. – 2003.

Дозорцев В.А. Обратная сила закона об авторском праве // Журнал российского права. - 1997. - N 8.

Еременко В.И. Пересмотр евразийского патентного законодательства // Законодательство и экономика. - 2002. - N 1.

Интеллектуальная собственность: современные правовые проблемы. - М. – 1998.

Минков А.М. Международная охрана интеллектуальной собственности. - СПб. – 2001.

Подшибихин Л., Леонтьев К. Бернская конвенция и проблемы ретроохраны // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. - 2000. - N 4.

Петровский С. Исключительное право на доменное имя // Интеллектуальная собственность. - 2001. - N 5.

Сергеев А.П. Интеллектуальная собственность. - М. – 2000.

Силонов И. Об авторских правах зарубежных правообладателей в России // Интеллектуальная собственность. - 1999. - N 1.

Терещенко Л.Н. Правовые проблемы использования Интернета в России // Журнал российского права. - 1999. - N 7-8.

Трахтенгерц Л. Новое в патентном законе Российской Федерации // Хозяйство и право. - 2003. - N 12.

### **Практическое задание**

1) Известное произведение А. Солженицына «Август четырнадцатого» первоначально распространялось по каналам так называемого «самиздата» (переписывалось или перепечатывалось на машинке в ограниченном количестве экземпляров и передавалось из рук в руки). Впервые оно было издано во Франции (издательство «ИМКА-Пресс» издало роман на русском и

на французском языке), затем в других странах. Ряд споров между западными издателями был предметом рассмотрения в 1972 г. Высшего суда (High Court of Justice) Великобритании, в 1975 г. - Верховного суда ФРГ. Оба суда признали в качестве страны первой публикации Францию, которая является страной - участницей Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений (членом Бернского союза).

Вопросы к задаче:

Что понимается согласно Бернской конвенции под «выпущенными в свет произведениями» (обратите внимание на п. 3 ст. 3 Бернской конвенции)?

Как решается этот вопрос в ст. VI Всемирной конвенции об авторском праве?

Распространяется ли охрана, предоставляемая Бернской конвенцией, на произведения авторов, которые не являются гражданами одной из стран Бернского союза?

Какие условия для предоставления такой охраны устанавливает Бернская конвенция?

2) Находящийся в г. Ижевске завод «Ижмаш» запатентовал технические решения, которые были использованы во всемирно известном автомате Калашникова в 15 странах мира.

Вопросы к задаче:

Куда и каким образом подаются заявки отечественных заявителей на получение патентов за рубежом? Может ли «Ижмаш» непосредственно сам подать заявку на патент в патентное ведомство какой-либо страны?

Можно ли подать заявку на получение патента в какое-то международное патентное ведомство (например, во Всемирную организацию интеллектуальной собственности), которое выдавало бы патенты, действующие в различных странах?

Можно ли заключать контракты на поставку автомата Калашникова без согласия «Ижмаша» в государства, которые не входят в число стран, в которых были получены патенты?

## **Тема 12. Брачно-семейные отношения**

1. Коллизионные вопросы в области семейного права
2. Браки российских граждан с иностранцами в Российской Федерации
3. Консульские браки
4. Личные неимущественные и имущественные отношения между супругами-иностранцами и между иностранцами-родителями и детьми
5. Алиментные обязательства

6. Признание совершенных за границей браков и разводов иностранцев. Брак и развод российских граждан за рубежом
7. Вопросы усыновления в международном частном праве

### **Литература**

Завражнов В. Усыновление иностранцами детей - российских граждан // Российская юстиция. - 2001. - N 7.

Лалетина А.С. Коллизионные нормы, регулирующие имущественные отношения супругов в законодательстве иностранных государств // Московский журнал международного права. - 2004. - N 1.

Лягард П. Единое общеевропейское регулирование имущественных отношений супругов и наследования // Российский ежегодник гражданского и арбитражного процесса. - 2002 - 2003. - N 2.

Семейное право Российской Федерации и иностранных государств. Основные институты / Под ред. В.В. Залесского. - М. – 2004.

Швыдак И.Г. Международная унификация коллизионных норм семейного права // Право и экономика. - 1999. - N 15 – 16.

### **Практическое задание**

1) Гражданин РФ С. Каузов женился на греческой гражданке Христине Онассис. Брак был заключен в загсе г. Москвы. Супруги жили некоторое время в Москве, однако затем разошлись. В Париже их брак был расторгнут в греческой православной церкви.

Вопросы к задаче:

Должен ли сотрудник загса в Москве при регистрации брака учитывать требования законодательства Греции в отношении формы и условий вступления в брак?

Признается ли в России расторжение брака, совершенное в Париже, если по французским законам такая форма расторжения брака допускается?

2) В 1996 г. гражданин Азербайджана М. и российская гражданка С. зарегистрировали брак в одном из загсов г. Москвы. Затем они выехали на постоянное место жительства в Баку, однако семейная жизнь у них не сложилась. Детей у супругов не было. С. решила расторгнуть брак с М. и вернуться в Москву, но муж согласия на развод не дал. Тогда С. уехала к родителям в Москву, где подала заявление о расторжении брака с М. по месту жительства родителей.

М. возражает против рассмотрения дела о разводе в Москве. В своем заявлении в суд адвокат М. ссылается на положение ст. 28 российско-азербайджанского Договора о правовой помощи 1992 г. и на ст. 29 Конвенции СНГ от 22 января 1993 г. о правовой помощи.

Вопросы к задаче:

Учреждение какого государства компетентно по делу о расторжении брака в случае, если супруги проживают на территории разных государств и имеют разное гражданство?

Законодательство какого государства должно применяться при рассмотрении спора?

Будет ли признано решение суда о расторжении брака на территории другого государства и на каких условиях?

### **Тема 13. Наследственные правоотношения**

1. Коллизии законодательства в области наследования
2. Коллизионные принципы, используемые при регулировании наследственных отношений
3. Наследственные права иностранцев в Российской Федерации
4. Порядок составления и форма завещательных распоряжений
5. Переход выморочного имущества к государству

### **Литература**

Лягард П. Единое общеевропейское регулирование имущественных отношений супругов и наследования // Российский ежегодник гражданского и арбитражного процесса. - 2002 - 2003. - N 2.

Хаас У. Единое европейское правовое пространство по делам о наследстве // Российский ежегодник гражданского и арбитражного процесса. - 2002 - 2003. - N 2.

### **Практическое задание**

1) В Италии скончался итальянский гражданин Виттори Замбони. У него было двое взрослых детей от первого брака, которые проживали в Лугано (Швейцария). Первый брак был расторгнут в Берне (Швейцария). Вторая жена - гражданка СССР, с которой он вступил в брак в 1988 г. в Ростове-на-Дону. Брачный договор не заключался, поскольку до 1995 г. такой правовой институт в России не признавался.

В. Замбони завещал все свое имущество своей второй жене, лишив детей от первого брака, с которыми у него были плохие отношения, наследства. Дети - швейцарские граждане - претендовали на обязательную долю.

Вопрос к задаче:

Право какой страны подлежит применению в данном случае?

2) Великий русский певец Федор Шаляпин умер в 1938 г. во Франции, будучи советским гражданином. После его смерти осталось пять детей от

первого брака и трое внебрачных детей, мать которых впоследствии стала его второй женой.

В состав наследства Ф. Шаляпина входили, в частности, земельные участки во Франции. В 1935 г. он составил завещание, согласно которому 1/4 имущества наследовала его жена, а каждый из восьми детей - по 3/32.

Апелляционный суд в Париже исходил из того, что по советскому законодательству, действовавшему в 1938 г., наследодатель мог распределить наследство между детьми в равной степени. Однако в отношении земельных участков должно было применяться французское право, по которому дети, рожденные вне брака, не могли быть наследниками ни по закону, ни по завещанию.

Вопросы к задаче:

Как мог бы решиться вопрос, о наследовании детьми Шаляпина, если бы спор рассматривался не французским, а советским судом?

Обратите внимание на то, что в 1938 г. в РСФСР признавались фактические браки, т.е. не зарегистрированные в органах загса.

#### **Тема 14. Трудовые отношения**

1. Коллизионные вопросы в области трудовых отношений
2. Условия труда иностранных рабочих и специалистов в Российской Федерации и российских граждан за рубежом
3. Роль международных соглашений
4. Вопросы социального обеспечения

#### **Литература**

Андрианова М.А. Соотношение и взаимодействие международного частного и трудового права России в вопросах регулирования трудовых отношений с участием иностранцев. *Международное трудовое право // Государство и право.* - 2002. - N 9.

Андриченко Л.В., Елеонский В.О., Хабриева Т.Я. О концепции развития миграционного законодательства Российской Федерации // *Журнал российского права.* - 2003. - N 4.

Гречишников Е. Трудовая миграция в Россию в аспекте нового законодательства // *Коллегия.* - 2002. - N 10 - 11.

Давлетгильдеев Р.Ш. Правовое регулирование привлечения рабочей силы из стран - членов СНГ // *Журнал российского права.* - 1999. - N 11.

Дамиров Р.Э. Калашникова против Соединенных Штатов // *Московский журнал международного права.* - 2001. - N 4.

Прокофьев Ю. Ваш работник - иностранец // *Коллегия.* - 2003. - N 4.

#### **Тема 15. Международный гражданский процесс**

1. Понятие международного гражданского процесса
2. Международная подсудность. Пророгационные соглашения

3. Рассмотрение споров в области международного частного права в российских судах общей юрисдикции и арбитражных судебных органах (арбитражных судах РФ)
4. Процессуальное положение иностранных граждан и иностранных организаций
5. Исполнение судебных поручений
6. Признание и исполнение решений иностранных судов
7. Нотариальные действия

## **Литература**

Актуальные проблемы гражданского процесса / Под ред. В.А. Мусина. - СПб. - 2002.

Ефимов Л.В. Вопросы применения международных договоров о взаимном оказании правовой помощи в работе арбитражных судов // Вестник ВАС РФ. - 2000. - N 3.

Кулешов В.В. Унификация правового регулирования гражданской несостоятельности в рамках ЮНСИТРАЛ // Московский журнал международного права. - 2001. - N 3.

Литвинский Д.В. Взаимность в области признания и исполнения решений судов иностранных государств // Журнал международного частного права. - 2002. - N 2 - 3.

Марышева Н.И. Присоединение России к Гаагским конвенциям 1965 и 1970 гг. по вопросу гражданского процесса // Журнал российского права. - 2001. - N 6.

Морщакова Т. Новый порядок взаимного исполнения Россией и Беларусью судебных актов по хозяйственным спорам // Российская юстиция. - 2002. - N 12.

Муранов А.И. Компетенция судов общей юрисдикции рассматривать предпринимательские споры с участием иностранных лиц в свете нового АПК РФ // Московский журнал международного права. - 2002. - N 3.

Муранов А.И. Новый порядок взаимного исполнения актов арбитражных судов России и хозяйственных судов Белоруссии. Соглашение от 17 января 2001 г.: значение и проблемы // Московский журнал международного права. - 2003. - N 4.

Павлова Н.В. Предварительные обеспечительные меры: понятие, механизм реализации, особенности осуществления в рамках взаимодействия судебных процессов государств // Вестник ВАС РФ. - 2002. - N 1.

Признание и исполнение иностранных судебных решений по экономическим спорам (документы и комментарии) // Вестник ВАС РФ. - 1999. - N 3. - Приложение к N 3; Вестник ВАС РФ. - 2000. - N 10. - Приложение к N 10.

Розенберг М. Некоторые актуальные вопросы применения иностранного гражданского права российскими судами // Хозяйство и право. - 2003. - N 2.

Чеботарев М. Защита прав граждан - главный приоритет // ЭЖ-Юрист. - 2003. - N 7.

Ярков В.В. Об иммунитете международных организаций в практике российских судов // Международное частное право: современная практика: Сб. статей / Под ред. М.М. Богуславского, А.Г. Светланова. - М. - 2000.

### **Практическое задание**

1) Гражданка Израиля Ф. обратилась в российский суд с иском о лишении родительских прав гражданина России Т. Иск был рассмотрен Нефтеюганским районным судом и удовлетворен.

Вопросы к задаче:

На основании каких положений российского законодательства суд в России принял дело к рассмотрению? Договора о правовой помощи между Российской Федерацией и Израилем не имеется.

2) В государстве Х. было осуществлено конкурсное производство в отношении юридического лица, в состав имущества которого входило также имущество, находящееся на территории Российской Федерации. Эта фирма имела представительство в Москве и иное имущество.

В соответствии с законодательством государства Х. фирма была объявлена банкротом. В октябре 1998 г. состоялось решение суда этого иностранного государства о банкротстве и все ее имущество, в том числе и находящееся на территории Российской Федерации, было включено в конкурсную массу.

Между государством Х. и Россией не был заключен международный договор, предусматривающий взаимное признание и исполнение судебных решений.

Вопросы к задаче:

Может ли быть при отсутствии общего договора о признании и исполнении судебных решений (например, договора о правовой помощи) по требованию иностранного кредитора обращено взыскание на это имущество, находящееся в Российской Федерации? Если может, то на каких условиях?

Могут ли быть удовлетворены в России в этом случае требования российских кредиторов, которые не заявили о своих требованиях в процессе рассмотрения дела о банкротстве в государстве Х.?

### **Тема 16. Международный коммерческий арбитраж**

1. Понятие международного арбитража
2. Виды третейских судов
3. Признание арбитражных соглашений. Арбитражная оговорка в контрактах. Признание и исполнение арбитражных решений

4. Постоянно действующие арбитражные суды. Международный коммерческий арбитражный суд (МКАС) и Морская арбитражная комиссия при ТПП РФ

## Литература

Ануров В.Н. Коллизионно-правовой аспект одобрения арбитражного соглашения // Журнал российского права. - 2002. - N 5.

Баратова М.А. Инвестиционные споры: понятие, виды, способы разрешения // Законодательство. - 1998. - N 4.

Бирюков П.Н. К вопросу о признании в Российской Федерации решений иностранных арбитражных судов // Журнал международного частного права. - 1998. - N 4.

Вилкова Н.Г. ГК РФ и практика МКАС при ТПП // Хозяйство и право. - 2003. - N 3.

Галенская Л.Н. Альтернативные аспекты разрешения споров // Журнал международного частного права. - 2001.

Комаров А.С. Международный коммерческий арбитраж и государственный суд // Закон. - 2003. - N 2.

Комаров А.С. Обеспечительные меры в международном коммерческом арбитраже // Хозяйство и право. - 2004. - N 38 – 44

Костин А.А. Некоторые проблемы международного арбитража // Третейский суд. - 2000. - N 3.

Крупко С. Международный центр по урегулированию инвестиционных споров // Хозяйство и право. - 2002. - N 6.

Кудряшов С.М. Новый закон об арбитраже в Швеции // Третейский суд. - 2000. - N 3.

Лебедев С.Н. Международный коммерческий арбитраж и обеспечительные меры // Московский журнал международного права. - 1999. - N 1.

Литвинский Д.В. К вопросу о возможности исполнения решения арбитража, отмененного судебными органами государства, на территории которого оно было вынесено (Новые тенденции в международном праве коммерческого арбитража) // Журнал международного частного права. - 2000. - N 4.

Муранов А.И. Международный коммерческий арбитраж в актах Конституционного Суда РФ // Московский журнал международного права. - 2002. - N 4.

Практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ за 2001 - 2002 гг. / Сост. М.Г. Розенберг. - М. - 2004.

Практика Международного коммерческого арбитражного суда за 2003 г. / Сост. М.Г. Розенберг. - М. - 2004.

Регламенты международных арбитражных судов: Сб. / Сост. Л.Н. Орлов, И.М. Павлов. - М. – 2001.

Розенберг М.Г. Актуальные вопросы в арбитражной практике МКАС // Третейский суд. - 2002. - № 5-6.

Розенберг М.Г. Признание компетенции третейского суда // ЭЖ-Юрист. - 2004. - № 45.

Степаненко Е. Как применять оговорку о публичном порядке при исполнении иностранных арбитражных решений // Хозяйство и право. - 2001. - № 3.

Яковлев В.Ф. Новый способ рассмотрения споров (третейский суд) // Закон. - 2003. - № 2.

### **Практическое задание**

1) Фирмой, учрежденной в Венгрии в 1995 г., в МКАС был предъявлен иск к фирме, учрежденной в Италии, в связи с частичной оплатой товара, поставленного истцом по контракту, заключенному сторонами в сентябре 1994 г. на условиях ФОБ — российский порт. В установленный контрактом срок товар оплачен не был.

Контракт предусматривал разрешение всех споров и разногласий, могущих возникнуть из контракта или в связи с ним, в МКАС.

Вопросы к задаче:

Как можно обосновать компетенцию МКАС рассматривать данное дело? На какой закон РФ можно при этом сослаться?

2) Российская организация предъявила иск к португальской фирме в связи с неисполнением обязательств по контракту, заключенному 27 апреля 1992 г. в Москве на поставку оборудования. Одним из вопросов правового характера в этом деле был вопрос о правомерности расторжения контракта по причине имевших место недостатков предварительных чертежей, подготовленных ответчиком.

Арбитраж установил, что действия сторон свидетельствовали о том, что они считали контракт расторгнутым, и главный спорный вопрос между ними заключался в урегулировании между собой расчетов, связанных с прекращением контракта. Арбитраж признал контракт от 27 апреля 1992 г. расторгнутым. Признание контракта расторгнутым не влияет, как признал суд, на действительность включенной в него арбитражной оговорки, охватывающей все споры и разногласия, которые могут возникнуть как из контракта, так и в связи с ним.

Вопросы к задаче:

К контракту была применена Венская конвенция 1980 г. (п. 1 «в» ст. 1), поскольку применимым было признано российское право. Что предусматривает Венская конвенция в случае расторжения договора в отношении порядка расторжения споров? Как этот вопрос регулируется п. 1 ст. 16 Закона РФ о международном коммерческом арбитраже 1993 г.?

## ОБРАЗЦЫ ТЕСТОВЫХ ЗАДАНИЙ

В целях самопроверки студент имеет возможность определить объем полученных знаний и их устойчивость, ответив на вопросы тестовых заданий путем выбора правильного ответа. Ряд тестовых заданий предусматривает несколько правильных ответов, поэтому при проверке учитывается не только правильность ответа, но и его полнота, что позволяет более детально проверить знания по данному курсу. В случае возникающих сомнений при ответе на вопрос, либо отсутствии знаний по нему рекомендуется изучить соответствующую тему повторно.

После прохождения теста студент может представить отчет преподавателю для его проверки.

1. Международное частное право (МЧП) – это комплексная правовая система, объединяющая нормы внутригосударственного законодательства, международных договоров и обычаев, которые регулируют

- а) гражданско-правовые отношения;
- б) имущественные и личные неимущественные отношения;
- в) гражданско-правовые отношения, с участием иностранного элемента.

2. Предмет МЧП составляют:

- а) общественные отношения международного характера;
- б) международные, гражданско-правовые отношения;
- в) гражданско-правовые отношения.

3. Коллизия права – это

- а) явление, связанное исключительно с наличием иностранного элемента в гражданско-правовом отношении;
- б) явление, связанное с различным содержанием гражданского права разных государств, с которым это правовое отношение тесно связано.

4. Источниками МЧП из перечисленных ниже являются:

- а) Конституция РФ;
- б) Гражданский кодекс РФ;
- в) Семейный кодекс РФ;
- г) Уголовный кодекс РФ;
- д) Федеральный закон «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации».

5. Является ли судебный прецедент источником МЧП?

- а) да;
- б) нет;

в) в определенных случаях.

6. Возможно ли участие государства как субъекта в составе правоотношения, регулируемого нормами МЧП?

а) да;

б) нет;

в) в определенных случаях.

6. Какие методы регулирования применяются для разрешения коллизии проблем?

а) материально-правовой;

б) гражданско-правовой;

в) административный;

г) коллизионно-правовой.

7. Коллизионная норма – это

а) норма, которая прямо не указывает права и обязанности сторон гражданского правоотношения, а содержит правило выбора правовой системы;

б) норма, определяющая правила поведения сторон правоотношения, одна из которых является иностранным элементом;

в) норма, которая прямо указывает права и обязанности сторон гражданского правоотношения.

8. Различие между односторонней и двусторонней коллизионной нормой состоит в

а) особенностях привязки;

б) характере регулируемых правоотношений;

в) особенностях субъектного состава.

9. Ст. 1191 п. 1 ГК РФ (3 часть). При применении иностранного права суд устанавливает содержание его норм в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве. Охарактеризуйте данную норму.

а) коллизионная;

б) двусторонняя;

в) материальная;

г) договорная;

д) генеральная.

10. Ст. 156 п. 4 СК РФ. Условия заключения брака лицом без гражданства на территории Российской Федерации определяются законодательством государства, в котором это лицо имеет постоянное место жительства. Охарактеризуйте данную норму.

- а) материальная;
- б) односторонняя;
- в) коллизионная;
- г) императивная;
- д) диспозитивная;
- е) внутренняя.

11. Укажите основания применения иностранного права.

- а) внутреннее законодательство;
- б) обратная отсылка;
- в) международные договора и обычаи;
- г) судебные прецеденты.

12. Выделите ограничения применения иностранного права, которые закреплены в законодательстве РФ.

- а) оговорка о публичном порядке;
- б) отсылка к праву третьей страны;
- в) обратная отсылка;
- г) «обход» закона.

13. Какие существуют виды взаимности?

- а) материальная;
- б) государственная;
- в) международная;
- г) формальная.

14. Реторсии – это

а) установленные Правительством РФ ограничения правоспособности иностранных физических и юридических лиц в ответ на аналогичные действия иностранного государства;

б) предоставление Правительством РФ дополнительных прав и свобод иностранным физическим и юридическим лицам в ответ на аналогичные действия иностранного государства.

15. Квалификация в МЧП – это

- а) установления содержания юридических терминов и понятий;
- б) определение подсудности.

16. Что понимается под «скрытыми коллизиями»?

а) ситуация, связанная с невозможностью выявления противоречий правовых систем различных государств;

б) наличие в правовых системах разных государств текстуально совпадающих понятий, но наделенных различным содержанием;

в) коллизии обусловленные несовершенством правовых систем.



23. Какие правовые формы совместной хозяйственной деятельности приводят к созданию юридических лиц?
- а) консорциумы;
  - б) смешанные общества;
  - в) транснациональные корпорации;
  - г) совместные предприятия.
24. Согласно законодательству РФ содержание права собственности и иных вещных прав определяются по праву
- а) места нахождения имущества;
  - б) места нахождения имущества в момент, когда имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для возникновения права собственности и иных вещных прав;
  - в) места государственной регистрации.
25. Какие коллизионные принципы чаще всего используются в отношении движимого имущества?
- а) закон места нахождения вещи;
  - б) личный закон;
  - в) закон места совершения сделки;
  - г) по праву страны, из которой это имущество отправлено.
26. Внешнеэкономическая сделка – это понятие означающее деятельность в области обмена товарами, работами, услугами, результатами интеллектуальной деятельности, направленную на установление, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей.
- а) да;
  - б) нет.
27. Каков критерий позволяющий квалифицировать сделку как внешнеэкономическую
- а) иностранный инвестор;
  - б) учредители, имеющие гражданство различных государств;
  - в) местонахождение предприятий сторон договора в разных государствах;
  - г) деятельность филиала предприятия на территории иностранного государства.
28. Оговорка, с которой СССР была подписана Венская конвенция о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.
- а) заключение внешнеэкономических сделок только согласно российскому праву;
  - б) возможность отказаться от положений Конвенции сторонам договора;

в) невозможность заключения, изменения и прекращения договора не в письменной форме.

29. Требования, предъявляемые к оферте согласно Венской конвенции.

- а) адресованность оферты конкретному лицу или кругу лиц;
- б) требование определения существенных условий;
- в) содержание оферты должно свидетельствовать о намерении оферента считать себя участником договора в случае получения акцепта;
- г) определенность оферты;
- д) обязательное описание технических характеристик товара.

30. В каком случае согласно Венской конвенции безотзывная оферта может быть отозвана?

- а) при существенном изменении условий;
- б) в том случае, если оферта и ее отзыв пришли одновременно;
- в) по решению суда.

31. Венская конвенция при определении момента заключения договора придерживается

- а) теории получения;
- в) теории почтового ящика.

32. Что относится к мерам ответственности в строгом смысле слова согласно Венской конвенции из перечисленных?

- а) уменьшение покупной цены;
- б) замена товара ненадлежащего качества;
- в) неустойка;
- г) возмещение убытков.

33. Согласно ИНКОТЕРМС по условию EXW, обязанности продавца и покупателя распределяются следующим образом

- а) продавец обязуется заключить договор перевозки и передать товар перевозчику;
- б) продавец передает товары покупателю непосредственно в своих помещениях и не несет других обязательств;
- в) продавец несет все расходы и риски по доставке товара покупателю.

34. Согласно ИНКОТЕРМС по условию CIF

- а) продавец обязуется заключить договор перевозки и передать товар перевозчику;
- б) продавец считается выполнившим свое обязательство по поставке с момента пересечения товаром поручней судна в порту отгрузки;
- в) продавец обязан оплатить расходы и фрахт, необходимые для доставки товара, а также обеспечить страхование от риска случайной гибели или повреждения товара во время перевозки.

35. Согласно ИНКОТЕРМС по условию DDP

а) продавец считается выполнившим свое обязательство, когда товар может быть получен в указанном месте в стране ввоза, при этом продавец несет риски и расходы, связанные с доставкой туда товаров;

б) продавец оплачивает перевозку товара до указанного пункта назначения, несет риск гибели или повреждения товара и любого увеличения издержек до передачи товара перевозчику;

в) продавец несет расходы и риски в связи с доставкой товара в указанный пункт назначения в стране ввоза, за исключением оплаты пошлин, налогов и иных официальных сборов.

36. Какой принцип традиционно закрепленный в законодательствах разных государств при регулировании деликтных отношений?

а) личный закон;

б) закон «автономии воли»;

в) закон суда;

г) закон места совершения акта;

д) закон, с которым данное правоотношение наиболее тесно связано.

37. Закреплен ли закон «автономии воли» в законодательстве РФ?

а) да;

б) нет.

38. Каким образом регулируются вопросы о минимальном брачном возрасте Конвенцией о согласии на вступление в брак, брачном возрасте и регистрации браков 1962 г.?

а) с 18 лет;

б) с 16 лет;

в) при достижении определенного возраста, закрепленного в законодательстве государств-участников.

39. Может ли быть признан недействительным смешанный брак (одним из лиц вступающих в брак является российский гражданин), заключенный в иностранном государстве, вследствие несоблюдения норм российского законодательства?

а) да;

б) нет.

40. Какими наследственными правами пользуются в России иностранцы?

а) наравне с российскими гражданами;

б) объем прав и обязанностей определяется специальными международными договорами;

в) определяется их личным законом.

41. В чем состоит практическое значение различия между правом наследования и правом «оккупации»?
- а) по праву наследования имущество перейдет в собственность государства, на территории которого это имущество находится, а по праву «оккупации» – государства, гражданином которого был умерший.
  - б) по праву наследования имущество перейдет в собственность государства, гражданином которого был умерший, а по праву «оккупации» – государства, на территории которого это имущество находится.
42. В чем состоит разграничение между наследованием бесхозного движимого и недвижимого имущества?
- а) движимое имущество переходит в собственность государства, гражданином которого был наследодатель, а недвижимое – в собственность государства, на территории которого оно находится;
  - б) при наследовании недвижимого имущества необходимо разрешение компетентных органов государства, на территории которого оно находится.
43. В чем состоят отличия интеллектуальной собственности от вещных прав?
- а) особый субъектный состав;
  - б) ограниченный срок защиты;
  - в) специфическое содержание;
  - г) неограниченный срок защиты;
  - д) наличие экстерриториального действия прав.
44. Каков основной принцип, действующий при реализации иностранными физическими и юридическими лицами права на судебную защиту в РФ?
- а) взаимность;
  - б) национальный режим;
  - в) режим наибольшего благоприятствования.
45. Что такое пророгационное соглашение?
- а) соглашение, указывающее на исключение судов определенного государства рассматривать спор;
  - б) соглашение относительно мирного урегулирования спора;
  - в) соглашение, в котором стороны определили компетенцию суда определенного государства при рассмотрении спора.
46. Что понимается под третейским (арбитражным) судом?
- а) суд, рассматривающий спор между хозяйствующими субъектами;
  - б) суд, избранный сторонами для разрешения спора между ними.
47. Каковы виды третейских (арбитражных) судов?

- а) постоянные;
- б) национальные;
- в) изолированные;
- г) международные.

## **КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ К ЗАЧЕТУ**

1. Понятие и предмет международного частного права.
2. Содержание отношений и природа норм международного частного права.
3. Значение и тенденции развития международного частного права.
4. Понятие и виды источников международного частного права.
5. Международные организации по вопросам международного частного права.
6. Международные договоры.
7. Внутренне законодательство.
8. Судебные прецеденты и судебная практика.
9. Обычай.
10. Коллизионный и материально-правовой методы.
11. Принцип автономии воли сторон.
12. Структура и виды коллизионных норм.
13. Проблемы применения коллизионных норм.
14. Установление содержания иностранного права.
15. Национальный режим и режим наибольшего благоприятствования.
16. Взаимность и реторсия.
17. Общие вопросы правового положения иностранцев.
18. Гражданско-правовое положение иностранцев в России.
19. Гражданско-правовое положение российских граждан за рубежом.
20. Государственная принадлежность юридических лиц.
21. Правовое положение иностранных юридических лиц в России.
22. Правовое положение российских юридических лиц за рубежом.
23. Государство как субъект имущественных отношений
24. Иммунитет государства и его виды.
25. Виды правоотношений с участием государства.
26. Применение законов о национализации.
27. Правовая сущность вещных прав.
28. Коллизионно - правовые вопросы отношений собственности.
29. Правовое регулирование иностранных инвестиций в Российской Федерации.
30. Иностранные инвестиции в свободных экономических зонах.
31. Правовое положение собственности Российской Федерации и российских организаций за границей.
32. Правовое регулирование совместной с иностранным капиталом хозяйственной деятельности в Российской Федерации.
33. Основы правового регулирования внешнеэкономической деятельности Российской Федерации.
34. Внешнеэкономический договор (понятие, виды).
35. Договор международной купли-продажи.

36. Принцип «автономии воли» в правовом регулировании внешнеэкономического договора.
37. Унификация права международной торговли.
38. Торговые обычаи. Базисные условия международной купли-продажи. Инкотермс-90.
39. Конвенция ООН о договорах международной купли - продажи товаров (1980).
40. Понятие и содержание валютных условий во внешнеэкономических договорах.
41. Валютное законодательство Российской Федерации.
42. Международные расчеты в форме инкассо и документарного аккредитива.
43. Вексель и чек в международном частном праве.
44. Международные неторговые расчеты.
45. Кредитные отношения в международном частном праве.
46. Условия возникновения обязательств из причинения вреда в международном частном праве.
47. Коллизионно - правовые вопросы обязательств из причинения вреда.
48. Причинение вреда на территории Российской Федерации,
49. Причинение вреда за рубежом.
50. Международно-правовая охрана авторских прав.
51. Авторские права иностранцев в Российской Федерации.
52. Права российских граждан за рубежом.
53. Особенности «интеллектуальных прав» в международном частном праве.
54. Международно - правовая охрана «промышленной собственности».
55. Права иностранцев на «промышленную собственность» в Российской Федерации.
56. Права российских граждан на «промышленную собственность» за рубежом.
57. Лицензионные договоры в международном торговом обороте (понятие, виды, содержание).
58. Коллизионно - правовые вопросы брачно - семейных отношений.
59. Вопросы семейного права в договорах об оказании правовой помощи.
60. Правоотношения между супругами.
61. Правоотношения между родителями и детьми.
62. Усыновление (удочерение).
63. Опекa и попечительство.
64. Коллизионно - правовые вопросы наследования.
65. Вопросы наследственного права в договорах об оказании правовой помощи.
66. Наследственные права иностранцев в российской Федерации.
67. Наследственные права российских граждан за границей.
68. Коллизионно-правовые вопросы трудовых отношений в Российской Федерации.

69. Трудовые права иностранцев в Российской Федерации.
70. Трудовые права российских граждан за рубежом.
71. Социальное обеспечение.
72. Понятие международного гражданского процесса. Его место в международном частном праве.
73. Международная подсудность гражданских дел (понятие, виды). Пророгационные соглашения.
74. Правовые основы исполнения иностранных судебных поручений.
75. Признание и исполнение иностранных судебных решений в Российской Федерации.
76. Коммерческий арбитраж (понятие, виды, принципы деятельности).
77. Международно-правовое регулирование деятельности коммерческого арбитража.
78. Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате Российской Федерации.
79. Морская арбитражная комиссия при Торгово - промышленной палате Российской Федерации.
80. Признание и исполнение арбитражных решений.

## КРИТЕРИИ ОЦЕНКИ ЗНАНИЙ СТУДЕНТОВ

Нормы оценки знаний предполагают учет индивидуальных особенностей студентов, дифференцированный подход к обучению, проверке знаний, умений.

В устных ответах студентов на экзамене, в сообщениях и докладах, а также в письменных видах работ оцениваются знания и умения по пятибалльной системе. При этом учитывается: глубина знаний, полнота знаний и владение необходимыми умениями (в объеме программы); осознанность и самостоятельность применения знаний и способов учебной деятельности, логичность изложения материала, включая обобщения, выводы (в соответствии с заданным вопросом), соблюдение норм литературной речи.

Оценка «пять» - материал усвоен в полном объеме; изложен логично; основные умения сформированы и устойчивы; выводы и обобщения точны и связаны с явлениями окружающей жизни.

Оценка «четыре» - в усвоении материала незначительные пробелы; изложение недостаточно систематизированное; отдельные умения недостаточно устойчивы; в выводах и обобщениях допускаются некоторые неточности.

Оценка «три» - в усвоении материала имеются пробелы; материал излагается несистематизировано; отдельные умения недостаточно сформированы; выводы и обобщения излагаются слабо; в них допускаются ошибки.

Оценка «два» - основное содержание материала не усвоено, выводов и обобщений нет.

## ОСНОВНЫЕ ПРАВОВЫЕ АКТЫ И ЛИТЕРАТУРА

### Международные правовые акты

1. Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 // Вестник ВАС РФ. - 1996. - № 2.
2. Конвенция, устанавливающая единообразный закон о переводном и простом векселях от 7 июня 1930 // Международное частное право. (Действующие нормативные акты). - М.: ИМПЭ. - 1997.
3. Всемирная конвенция об авторском праве от 6 сентября 1952 // Международное частное право. (Действующие нормативные акты). - М.: ИМПЭ. - 1997.
4. Конвенция по вопросам гражданского процесса от 1 марта 1954 // Международное частное право. (Действующие нормативные акты). - М.: ИМПЭ. - 1997.
5. Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов от 5 октября 1961 // Международное частное право. (Действующие нормативные акты). - М.: ИМПЭ. - 1997.
6. Конвенция ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений от 10 июня 1958 // Вестник ВАС РФ. - 1993. - N 8.
7. Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров от 14 июня 1974 // Вестник ВАС РФ. - 1993. - № 9.
8. Унифицированные правила по инкассо в ред. 1995 г. // Международное частное право. (Действующие нормативные акты). - М.: ИМПЭ. - 1997.
9. Конвенция о договорах международной купли-продажи товаров от 11 апреля 1980 // Международное частное право. (Действующие нормативные акты). - М.: ИМПЭ. - 1997.
10. Международные правила толкования торговых терминов "Инкотермс" с изм. и доп. 2000 г. // Сборник международных договоров и других документов, применяемых при заключении и исполнении внешнеэкономических контрактов. - М.: Торгово-промышленная палата СССР В/О "Внешэкономсервис". - 1991.
11. Конвенция ООН о правах ребенка от 20 ноября 1989 // Международное частное право: Сб. документов. - М. - 1997.
12. Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов в ред. 1993 г. // Банковский бюллетень. - 1994. - №№ 13 - 14.
13. Евразийская патентная конвенция от 9 сентября 1994 // СЗ РФ. - 1996. - № 20.
14. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 // СЗ РФ. - 1995. - № 17. - ст. 1472.
15. Конвенция о защите прав инвестора от 28 марта 1997 // Вестник ВАС РФ. - 1997. - N 8.

## Правовые акты

1. Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 года, с учетом изменений статьи 65, внесенных Указами Президента РФ от 09.01.1996 N 20, от 10.02.1996 N 173, от 09.06.2001 N 679, от 25.07.2003 N 841, Федеральными конституционными законами от 25.03.2004 N 1-ФКЗ, от 14.10.2005 N 6-ФКЗ, от 12.07.2006 N 2-ФКЗ // Российская газета. – 25 декабря 1993. - № 237; Собрание законодательства РФ. – 1996. - № 3. – ст. 152; № 7. – ст. 676; 2001. - № 24. – ст. 2421; 2003. - № 30. – ст. 3051; 2004. - № 13. – ст. 1110; 2005. - № 42. – ст. 4212; 2006. - № 29. – ст. 3119.

2. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (в ред. Федеральных законов от 28.07.2004 N 80-ФЗ, от 02.11.2004 N 127-ФЗ, от 31.03.2005 N 25-ФЗ, от 27.12.2005 N 197-ФЗ, с изм., внесенными Постановлениями Конституционного Суда РФ от 16.07.2004 N 15-П, от 17.11.2005 N 11-П, Определением Конституционного Суда РФ от 02.03.2006 N 22-О) // Собрание законодательства РФ. – 29 июля 2002. - N 30. - ст. 3012; 2004. - N 31. - ст. 3216, ст. 3282; N 45. - ст. 4377; 2005. - N 14. - ст. 1210; N 48. - ст. 5123; 2006. - N 1. - ст. 8; N 15. - ст. 1643.

3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (в ред. Федеральных законов от 20.02.1996 N 18-ФЗ, от 12.08.1996 N 111-ФЗ, от 08.07.1999 N 138-ФЗ, от 16.04.2001 N 45-ФЗ, от 15.05.2001 N 54-ФЗ, от 21.03.2002 N 31-ФЗ, от 14.11.2002 N 161-ФЗ, от 26.11.2002 N 152-ФЗ, от 10.01.2003 N 15-ФЗ, от 23.12.2003 N 182-ФЗ, от 29.06.2004 N 58-ФЗ, от 29.07.2004 N 97-ФЗ, от 29.12.2004 N 192-ФЗ, от 30.12.2004 N 213-ФЗ, от 30.12.2004 N 217-ФЗ, от 02.07.2005 N 83-ФЗ, от 21.07.2005 N 109-ФЗ, от 03.01.2006 N 6-ФЗ, от 10.01.2006 N 18-ФЗ, от 03.06.2006 N 73-ФЗ, от 30.06.2006 N 93-ФЗ, от 27.07.2006 N 138-ФЗ, от 03.11.2006 N 175-ФЗ, от 04.12.2006 N 201-ФЗ, от 18.12.2006 N 231-ФЗ, от 18.12.2006 N 232-ФЗ, с изм., внесенными Федеральным законом от 29.12.2006 N 258-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. – 5 декабря 1994. - N 32. - ст. 3301; 1996. - N 9. - ст. 773; N 34. - ст. 4026; 1999. - N 28. - ст. 3471; 2001. - N 17. - ст. 1644; N 21. - ст. 2063; 2002. - N 12. - ст. 1093; N 48. - ст. 4746, ст. 4737; 2003. - N 2. - ст. 167; N 52 (1 ч.). - ст. 5034; 2004. - N 27. - ст. 2711; N 31. - ст. 3233; 2005. - N 1 (ч. 1). - ст. 18, ст. 39, ст. 43; N 27. - ст. 2722; N 30 (ч. II). - ст. 3120; 2006. - N 2. - ст. 171; N 3. - ст. 282; N 23. - ст. 2380; N 27. - ст. 2881; N 31 (1 ч.). - ст. 3437; N 45. - ст. 4627; N 50. - ст. 5279; N 52 (1 ч.). - ст. 5497, ст. 5498; 2007. - N 1 (1 ч.). - ст. 21.

4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (в ред. Федеральных законов от 12.08.1996 N 110-ФЗ, от 24.10.1997 N 133-ФЗ, от 17.12.1999 N 213-ФЗ, от 26.11.2002 N 152-ФЗ, от 10.01.2003 N 8-ФЗ, от 10.01.2003 N 15-ФЗ, от 26.03.2003 N 37-ФЗ, от 11.11.2003 N 138-ФЗ, от 23.12.2003 N 182-ФЗ, от 29.12.2004 N 189-ФЗ, от

30.12.2004 N 219-ФЗ, от 21.03.2005 N 22-ФЗ, от 09.05.2005 N 45-ФЗ, от 18.07.2005 N 89-ФЗ, от 02.02.2006 N 19-ФЗ, от 30.12.2006 N 276-ФЗ, с изм., внесенными Федеральным законом от 26.01.1996 N 15-ФЗ, Постановлением Конституционного Суда РФ от 23.12.1997 N 21-П, Федеральным законом от 18.12.2006 N 231-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. – 29 января 1996. - N 5. - ст. 410, ст. 411; 1996. - N 34. - ст. 4025; 1997. - N 43. - ст. 4903; 1999. - N 51. - ст. 6288; 2002. - N 48. - ст. 4737; 2003. - N 2. - ст. 160, ст. 167; N 13. - ст. 1179; N 46 (ч. 1). - ст. 4434; N 52 (1 ч.). - ст. 5034; 2005. - N 1 (часть 1). - ст. 15, ст. 45; N 13. - ст. 1080; N 19. - ст. 1752; N 30 (1 ч.). - ст. 3100; 2006. - N 6. - ст. 636; N 52 (1 ч.). - ст. 5497; 2007. - N 1 (1 ч.). - ст. 39.

5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 N 146-ФЗ (в ред. Федеральных законов от 02.12.2004 N 156-ФЗ, от 03.06.2006 N 73-ФЗ, с изм., внесенными Федеральными законами от 18.12.2006 N 231-ФЗ, от 29.12.2006 N 258-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. – 3 декабря 2001. - N 49. - ст. 4552; 2004. - N 49. - ст. 4855; 2006. - N 23. - ст. 2380; N 52 (1 ч.). - ст. 5497; 2007. - N 1 (1 ч.). - ст. 21.

6. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (в ред. Федеральных законов от 30.06.2003 N 86-ФЗ, от 07.06.2004 N 46-ФЗ, от 28.07.2004 N 94-ФЗ, от 02.11.2004 N 127-ФЗ, от 29.12.2004 N 194-ФЗ, от 21.07.2005 N 93-ФЗ, от 27.12.2005 N 197-ФЗ, от 05.12.2006 N 225-ФЗ, с изм., внесенными Постановлениями Конституционного Суда РФ от 18.07.2003 N 13-П, от 27.01.2004 N 1-П, от 25.02.2004 N 4-П, от 26.12.2005 N 14-П, Определением Конституционного Суда РФ от 13.06.2006 N 272-О) // Собрание законодательства РФ. – 18 ноября 2002. - N 46. - ст. 4532; 2003. - N 27 (ч. I). - ст. 2700; N 30. - ст. 3101; 2004. - N 5, ст. 403; N 9. - ст. 831; N 24. - ст. 2335; N 31. - ст. 3230; N 45. - ст. 4377; 2005. - N 1 (часть 1). - ст. 20; N 30 (ч. 1). - ст. 3104; 2006. - N 1. - ст. 8; N 3. - ст. 337; N 45. - ст. 4738; N 50, ст. 5303.

7. Семейный кодекс Российской Федерации от 25.12.1995 № 223-ФЗ (в ред. Федеральных законов от 15.11.1997 N 140-ФЗ, от 27.06.1998 N 94-ФЗ, от 02.01.2000 N 32-ФЗ, от 22.08.2004 N 122-ФЗ, от 28.12.2004 N 185-ФЗ, от 03.06.2006 N 71-ФЗ, с изм., внесенными Федеральными законами от 18.12.2006 N 231-ФЗ, от 29.12.2006 N 258-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. – 1 января 1996. - N 1. - ст. 16; 1997. - N 46. - ст. 5243; 1998. - № 26. - ст. 3014; 2000. - N 2. - ст. 153; 2004. - N 35. - ст. 3607; 2005. - N 1 (часть 1). - ст. 11; 2006. - N 23. - ст. 2378; N 52 (1 ч.). - ст. 5497; 2007. - N 1 (1 ч.). - ст. 21.

8. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (в ред. Федеральных законов от 24.07.2002 N 97-ФЗ, от 25.07.2002 N 116-ФЗ, от 30.06.2003 N 86-ФЗ, от 27.04.2004 N 32-ФЗ, от 22.08.2004 N 122-ФЗ, от 29.12.2004 N 201-ФЗ, от 09.05.2005 N 45-ФЗ, от 30.06.2006 N 90-ФЗ, от 18.12.2006 N 232-ФЗ, от 30.12.2006 N 271-ФЗ, с изм., внесенными Постановлением Конституционного Суда РФ от 15.03.2005 N 3-П, Определением Конституционного Суда РФ от 11.07.2006 N 213-О) // Собрание законодательства РФ. – 7 января 2002. - N 1 (ч. 1). - ст. 3; N 3. - ст. 3014; N 30. - ст. 3033; 2003. - N 27 (ч. I). - ст. 2700; 2004. - N 18. - ст. 1690; N

35. - ст. 3607; 2005. - N 1 (часть 1). - ст. 27; N 13. - ст. 1209; N 19. - ст. 1752; 2006. - N 27. - ст. 2878; N 41. - ст. 4285; N 52 (1 ч.). - ст. 5498; 2007. - N 1 (1 ч.). - ст. 34.

9. Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3517-1 (с изм. и доп. от 27 декабря 2000 г., 30 декабря 2001 г., 24 декабря 2002 г., 7 февраля 2003 г.).

10. Закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» (с изм. и доп. от 27 декабря 2000 г., 30 декабря 2001 г., 11, 24 декабря 2002 г.).

11. Закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» (с изм. и доп. от 24 декабря 2002 г., 2 ноября 2004 г.).

12. Закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3526-1 «О правовой охране топологий интегральных микросхем» (с изм. и доп. от 9 июля 2002 г., 2 ноября 2004 г.).

13. Закон РФ от 15 апреля 1993 г. № 4804-1 «О вывозе и ввозе культурных ценностей» (с изм. и доп. от 2 ноября 2004 г.).

14. Закон РФ от 7 июля 1993 г. № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже».

15. Закон РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» (с изм. и доп. от 19 июля 1995 г., 20 июля 2004 г.).

16. Федеральный закон от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации».

17. Федеральный закон от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния» (с изм. и доп. от 25 октября 2001 г., 29 апреля 2002 г., 22 апреля, 7 июля, 8 декабря 2003 г., 22 августа, 29 декабря 2004 г.).

18. Федеральный закон от 30 декабря 1995 г. № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции» (с изм. и доп. от 7 января 1999 г., 18 июня 2001 г., 6 июня 2003 г., 29 июня, 29 декабря 2004 г.).

19. Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 119-ФЗ «Об исполнительном производстве» (с изм. и доп. от 24 декабря 2002 г., 10 января, 8, 23 декабря 2003 г., 29 июня, 22 августа 2004 г., 12 октября 2005 г.).

20. Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (с изм. и доп. от 11 июля, 31 декабря 1998 г., 21 марта 2002 г., 29 декабря 2004 г.).

21. Федеральный закон от 15 апреля 1998 г. № 64-ФЗ «О культурных ценностях, перемещенных в Союз ССР в результате Второй мировой войны и находящихся на территории Российской Федерации» (с изм. от 25 мая 2000 г., 22 августа 2004 г.).

22. Федеральный закон от 29 октября 1998 г. № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» (с изм. и доп. от 29 января, 24 декабря 2002 г., 23 декабря 2003 г., 22 августа 2004 г., 18 июля 2005 г.).

23. Федеральный закон от 25 февраля 1999 г. № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в

форме капитальных вложений» (с изм. и доп. от 2 января 2000 г., 22 августа 2004 г.).

24. Федеральный закон от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» (с изм. и доп. от 21 марта, 25 июля 2002 г., 8 декабря 2003 г., 22 июля 2005 г.).

25. Федеральный закон от 18 июля 1999 г. № 183-ФЗ «Об экспортном контроле» (с изм. и доп. от 30 декабря 2001 г., 29 июня 2004 г., 18 июля 2005 г.).

26. Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации» (с изм. и доп. от 11 ноября 2003 г., 2 ноября 2004 г.).

27. Федеральный закон от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» (с изм. и доп. от 30 июня, 11 ноября 2003 г., 22 августа, 2 ноября 2004 г.).

28. Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (с изм. и доп. от 22 августа, 29, 31 декабря 2004 г., 24 октября 2005 г.).

29. Федеральный закон от 10 января 2003 г. № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» (с изм. и доп. от 7 июля 2003 г.).

30. Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. № 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» (с изменениями от 22 августа 2004 г., 22 июля 2005 г.).

31. Федеральный закон от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле» (с изм. и доп. от 29 июня 2004 г., 18 июля 2005 г.).

## **Литература**

1. Вельяминов Г.М. Международное экономическое право и процесс (академический курс). Учебник. – М.: Волтерс Клувер. – 2004.

2. Богуславский М.М. Международное частное право: Учебник. – 5-е изд., перераб. и доп. – М.: Юристъ. - 2005. - 606 с.

3. Богуславский М.М. Международное частное право: Практикум. - М. -1999.

4. Богуславский М.М. Международное частное право. Элементарный курс. – М.: Юристъ. – 2004. – 317 с.

5. Гражданское право: Учебник. В 3 томах. 6-е изд., перераб. и доп. / Н.Д Егоров, И.В. Елисеев и др.; Отв. Ред. А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2005.

6. Звеков В.П. Международное частное право: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Юристъ. - 2004. – 703 с.

7. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей / Под ред. Т.Е. Абовой, М.М. Богуславского, А.Г. Светланова. – М.: Юрайт. – 2004.

8. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей (постатейный) / Под ред. Н.И. Марышевой, К.Б. Ярошенко. – М.: "ИНФРА-М". – 2004.
9. Комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. А.Л.Маковского, Е.А. Суханова. – М.: Юристъ. - 2003. - 538 с.
10. Лунц Л.А. Курс международного частного права: В 3 т. – М.: Спарк. – 2002. – 1007 с.
11. Международное частное право: иностранное законодательство / Сост. и науч. ред. А.Н. Жильцов, А.И. Муранов. – М. - 2001. – 892 с.
12. Международное частное право: Учебник / Л.П. Ануфриева, К.А. Бекашев, Г.К. Дмитриева и др.; Отв. ред. Г.К. Дмитриева. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2005. – 688 с.
13. Международное частное право: Учебник / Отв. ред. Н.И. Марышева. – М.: Юристъ. - 2004. – 604 с.
14. Нешатаева Т.Н. Международное частное право и международный гражданский процесс. Учебный курс в 3-х частях. – М.: Городец. - 2001.
15. Панов В.П. Международное частное право: Схемы. Документы. - М.: Изд-во «Право и закон», 1996.
16. Тимохов Ю.А. Иностранное право в судебной практике. – М.: Волтерс Клувер. – 2004.