**1. ПОНЯТИЕ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА.**МЧП - самостоятельная отрасль права, регулирующая частно- правовые отношения с участием иностранного элемента.
Предметом МЧП являются частноправовые отношения, осложненные иностранным элементом:
Иностранный субъект (иностранный гражданин, лицо без гражданства, иностранное юридическое лицо, иностранное государство).
Объект, находящийся за пределами страны (в отношениях по наследованию, совершению договоров купли-продажи и других договоров с такими объектами).
Юридический факт, влекущий возникновение, изменение или прекращение правовых отношений и имевший место за пределами страны (смерть наследодателя за пределами страны в отношениях по наследованию, причинение вреда за пределами в обязательствах из причинения вреда жизни, здоровью, имуществу, создание произведения науки, литературы и искусства и др.).
Методы МЧП: коллизионный и материальный.
Коллизионный метод. В его основе лежат коллизионные нормы.
Сущность коллизионного метода состоит в том, что с помощью данного метода определяется право, подлежащее применению к международным частным правовым отношениям. Коллизионный метод не регулирует непосредственно правовые отношения, т.е. не определяет права и обязанности участников правовых отношений.
Материальный метод правового регулирования также имеет важное значение в международном частном праве. Так, согласно п. 3 ст. 1186 Гражданского кодекса РФ если международный договор РФ содержит материально-правовые нормы, подлежащие применению к соответствующему отношению, определение на основе коллизионных норм права, применимого к вопросам, полностью урегулированным такими материально-правовыми нормами, исключается. Например, материально-правовые нормы подлежащие применению напрямую без опосредования коллизионными нормами, содержатся в Венской конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г., Бернской конвенции об охране литературной и художественной собственности 1886 г. и других договорах.
В сферу МЧП входят гражданская право- и дееспособность иностранных физических и юридических лиц; отношения собственности с участием иностранных физических и юридических лиц; отношения, вытекающие из внешнеэкономических (торговых, посреднических, монтажно-строительных и т. д.) договоров; финансовые и кредитно-расчетные отношения с участием иностранных физических и юридических лиц; 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; браки российских граждан с иностранцами; усыновление детей российских граждан иностранцами; работа российских граждан за рубежом и др.

**2.Соотношение международного публичного и частного права**Международное публичное право и международное частное право тесно связаны между собой. Международное публичное право представляет собой самостоятельную правовую систему. Нормы международного публичного и международного частного права направлены на создание правовых условий всестороннего развития международного сотрудничества в различных областях. Международное частное право представляет собой совокупность норм, регулирующих частноправовые отношения, имеющие международный характер.
Различие между международным публичным и международным частным правом может быть проведено по следующим основаниям:

по содержанию регулируемых отношений общественные отношения, регулируемые международным публичным правом, носят межгосударственный характер. Отличительной их особенностью является специфическое качество, присущее их основному субъекту (государству), – суверенитет. Международное частное право регулирует отношения, складывающиеся между иностранными физическими и юридическими лицами, между физическими и юридическими лицами и иностранным государством в неполитической сфере;
по субъектам отношений – основными субъектами международного публичного права являются государства, а основными субъектами международного частного права выступают физические и юридические лица;
по источникам – источниками международного публичного права являются международные договоры, международно-правовые обычаи, акты международных организаций и акты международных конференций, в то время как источники международного частного права – внутреннее законодательство каждого государства, международные договоры, международно-правовые обычаи и судебные прецеденты;
в состав международного частного права входят нормы двух видов: материально-правовые (непосредственно устанавливающие права и обязанности) и коллизионные (отсылающие к национальному праву конкретного государства);
порядок рассмотрения споров – в международном публичном праве споры разрешаются либо на государственном уровне (межгосударственные споры), либо в специализированных органах по защите прав человека (споры, касающиеся нарушений в области прав человека);
международное частное право, в отличие от международного публичного права и национально-правовых систем, не составляет особую правовую систему. Правовые нормы, регулирующие международные немежгосударственные невластные отношения, являющиеся объектом международного частного права, по своему источнику находятся как в национальном праве различных государств, так и в международном публичном праве.
Отграничение международного частного права от международного публичного права не носит абсолютного характера. Тесная связь международного частного и международного публичного права вытекает из того, что в международном частном праве речь идет хотя и не о межгосударственных отношениях, но все же о таких отношениях, которые имеют место в международной жизни. Отсюда ряд основных начал международного публичного права имеют определяющее значение и для международного частного права.

### 3. Способы и формы правового регулирования частноправовых отношений, осложненных иностранным элементом

### Первым способом регулирования частноправовых отношений с иностранным элементом является коллизионно-правовой, сущность которого заключается в выборе компетентного правопорядка для разрешения конкретного дела. Выделяются два метода: коллизионный и материально-правовой

Коллизионно-правовой способ регулирования, осуществляется посредством коллизионных норм, которые и содержат предписание о том, право какого государства надо применить.

Этот способ называют также отсылочным. Коллизионная норма, указывая компетентный правопорядок, как бы отсылает для определения прав и обязанностей участников отношения к праву определенного государства. Причем коллизионная норма может отослать как к отечественному праву, так и к иностранному.

С отсылочным характером коллизионного способа связана еще одна его особенность. При его применении выделяются две стадии регулирования: 1-ая - выбор права с помощью коллизионной нормы (решение коллизионного вопроса); 2-ая - применение материальных норм избранного частного права для определения права и обязанностей сторон, что является конечной целью выбора права. Поэтому данный способ регулирования не прямой, а опосредованный: регулирование по существу осуществляется материальными нормами частного права того государства, которое избрано посредством коллизионной нормы.

Коллизионный способ регулирования в настоящее время осуществляется в двух правовых формах: национально-правовой (посредством национальных коллизионных норм, разработанных каждым государством в своем праве самостоятельно) и международно-правовой (посредством унифицированных коллизионных норм, разработанных государствами совместно в международных договорах). Обе формы относятся к одному способу регулирования - коллизионному, так как в обоих случаях коллизия права решается способом выбора права, отсылки к праву конкретного государства.

Материально-правовой способ регулирования в отличие от коллизионного, являющегося отсылочным способом, часто в литературе называют прямым способом регулирования. Прямое регулирование означает такое регулирование, при котором не возникает коллизионный вопрос и не возникает проблема выбора права.

Коллизионный метод действует посредством применения коллизионной нормы, которая определяет право какого государства будет регулировать соответствующее отношение. Таким образом, коллизионный метод регулирования действует посредством обращения к коллизионной норме, которая, в совокупности с определенной материальной нормой, составляет коллизионный механизм регулирования.

Материальный метод регулирования существует в двух формах. Первая — международно-правовая. Она имеет место при наличии материальной (неколлизионной) нормы, унифицированной международным договором, которая регулирует отношения непосредственно. Второе проявление материально-правового метода заключается в действии национальных материальных норм, специально ориентированных на регулирование отношений, входящих в предмет международного частного права.

одной из причин возникновения коллизии и проблемы выбора права являются различия в содержании частного права разных государств. Следовательно, коллизионную проблему можно снять, если будут созданы и применяться единообразные, одинаковые по своему содержанию правовые нормы. Это достигается посредством создания унифицированных (единообразных) материальных10 норм различных отраслей частного права, что снимает саму коллизионную проблему. Такие нормы непосредственно применяются к отношениям с иностранным элементом, минуя коллизионную стадию, стадию выбора права.

Важно подчеркнуть, что обязательным условием унификации материального частного права как способа регулирования является использование международно-правовых форм (главным образом международного договора)

**4. Нормы международного частного права**

Особенностью международного частного права является объединение в его составе разнохарактерных правовых норм. В литературе круг этих норм определяется неоднозначно из-за разных подходов к их природе и сущности. Выделяют: 1.*Коллизионные нормы. 2.Унифицированные материальные частноправовые нормы. 3. Материальные нормы внутреннего частного права.*

1. 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. Их называют отсылочными. Коллизионные нормы подразделяются (в зависимости от механизма создания и механизма применения) на а) внутренние и б) договорные. Внутренние коллизионные нормы – те, которые государство разрабатывает и принимает самостоятельно в пределах своей юрисдикции. Они содержатся во внутренних законодательных актах государства. Договорные коллизионные нормы – это единообразные коллизионные нормы, созданные на основе межгосуд.соглашений как результат согласованной воли договаривающихся государств. По правовому характеру они такие же, что и внутренние коллизионные нормы. Но отличаются от внутренних по механизму создания (через международные договоры и их трансформацию в национал. право) и по механизму применения (пространственная и временная сфера действия, а также толкование)
2. С их помощью осуществляется материально-правовой способ регулирования. Они преодолевают коллизионную проблему путём создания единообразных норм частного права различных государств. При этом устраняется сама причина возникновения коллизии права. Эти унифицированные нормы, по сути, являются договорными, так как они осуществляются в основном в форме международного договора
3. В РФ есть нормы, которые специально предназначены для регламентации отношений с иностранным элементом, но которые не являются коллизионными. Они не предусматривают выбор права, а прямо устанавливают права и обязанности участников отношений. Поэтому по своему характеру это материальные нормы.

**5. Место международного частного права в юридической системе**

Данный вопрос настолько тесно связан с понятием и природой международного частного права, что порождает неослабевающие дискуссии. Можно выделить три основных подхода: 1) международное частное право относится к международному праву в широком смысле; 2) международное частное право входит в систему внутреннего права государства19; 3) международное частное право —это «полисистемный комплекс», который частично относится к международному (публичному) праву и частично — к внутригосударственному праву.

В настоящее время можно утверждать, что МЧП выступает как самостоятельная система права, имеющая свой особый, специфический предмет (объект) регулирования, методы и источники, которые отличают его от близких, родственных с ним правовых систем международного публичного и внутригосударственного гражданского права. Наиболее тесно МЧП связано с национальным частным (гражданским, торговым, семейным и трудовым) правом.

МЧП — это комплексная правовая система, объединяющая нормы внутригосударственного законодательства, международных договоров и обычаев, которые регулируют имущественные и личные неимущественные отношения, «осложненные» иностранным элементом (т.е. отношения международного характера), с помощью коллизионно-правового и материально-правового методов. Из данного определения видно, что МЧП имеет своим предметом имущественные и личные неимущественные отношения частноправового характера, что сближает его с внутригосударственным гражданским правом.

С другой стороны, МЧП схоже и с международным публичным правом наличием в его составе различных международных элементов. Термин «международный», употребляемый в контексте МЧП, отличается от аналогичного термина международного публичного права. Он означает, что отношения гражданско-правового характера выходят за рамки внутригосударственной правовой системы в определенных случаях, что создает тем самым возможность применения иностранного права, а также норм международных договоров и обычаев.

Внешней формой проявления комплексности МЧП является наличие разных по своей природе источников права, формирующих данную правовую систему. Источник права выступает как форма выражения правовых норм, нормативной субстанции.

**Вопрос 7.**[**Источники МЧП, понятие, виды**](http://www.shpora.su/istochniki-mchp-ponyatie-vidy/)

В юридической науке, когда говорят об источниках права, имеют в виду формы, в которых выражена та или иная правовая норма. Источники МЧП имеют определенную специфику. В области МЧП очень большое значение придается тем правовым нормам и правилам, которые предусмотрены в различных международных договорах и соглашениях.

**Основных видов источников в МЧП четыре:**

*1) международные договоры;*

*2) внутреннее законодательство;*

*3) судебная и арбитражная практика;*

*4) обычаи.*

Удельный вес видов источников МЧП в разных государствах неодинаков. Кроме того, в одной и той же стране в зависимости от того, о каких правоотношениях идет речь, применяются нормы, содержащиеся в различных источниках.

**1) Международные договоры** — соглашения, заключенные между государствами. деление договоров на многосторонние и двусторонние, универсальные и региональные, самоисполняемые и несамоисполняемые.

Под региональными соглашениями обычно понимаются соглашения, которые приняты и действуют в пределах одного региона, как правило, в рамках региональной интеграционной группировки государств.Страны СНГ — Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. (Минская конвенция 1993 г.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.

**2) Внутреннее законодательство** — это один из основных источников МЧП в России. В совместном ведении РФ и ее субъектов находятся координация международных и внешнеэкономических связей субъектов РФ, выполнение международных договоров.Особое значение для МЧП имеют положения Конституции РФ о том, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры России являются составной частью ее правовой системы, о примате правил международного договора в случае их расхождения с правилами внутреннего законодательства. Давая характеристику внутреннего законодательства как источника МЧП, необходимо обратить внимание на то, что в России не принимался специальный закон по вопросам МЧП, а имеется ряд законодательных актов, содержащих нормы в этой области. Число таких норм в последние годы растет.

**3) Судебные прецеденты и судебная практика** — в современной российской правовой доктрине неоднократно возникали предложения о признании судебных решений источником права. Однако в действующем законодательстве нормативный характер признается лишь в отношении выносимых Конституционным Судом постановлений в процессе толкования права, и такие постановления, затрагивающие область МЧП, уже принимались.

Хотя судебная практика не является источником права в России, ее значение для толкования норм в процессе их применения в области МЧП, особенно государственными арбитражными судами, несомненно. Поскольку значительное число споров в области МЧП рассматривается в России не в государственных судах, а в третейских судах (в так называемых международных коммерческих арбитражных судах), представление об арбитражной практике этих судов дают издаваемые ими комментарии и сборники решений.

**4) Обычай —** сложившееся на практике правило поведения, за которым признается юридическая сила. Российское законодательство в области МЧП исходит из той общей посылки, что право, подлежащее применению, определяется не только на основании международных договоров и федеральных законов, но и обычаев, признаваемых в РФ. Из этой исходной позиции признания обычая как источника МЧП исходят и действующие в России законы. Еще в Законе РФ о международном коммерческом арбитраже 1993 г. было предусмотрено, что «во всех случаях третейский суд принимает решения в соответствии с условиями договора и с учетом торговых обычаев, применимых к данной сделке» (п. 3 ст. 28).

В ГК РФ обычаи (в Кодексе применен термин «обычаи делового оборота») фактически признаны вспомогательным источником права. Под обычаем делового оборота признается, согласно ст. 5 ГК РФ, «сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе»

**5) доктрины МЧП** — мнение ученых, не рассматривается в качестве источника МЧП. Однако при применении в России норм иностранного права будет учитываться как практика их применения, так и доктрина в соответствующем государстве.

Вопрос 8.[**Российское законодательство по МЧП**](http://www.shpora.su/rossijskoe-zakonodatelstvo-po-mchp/)

Внутреннее законодательство — это один из основных источников МЧП в России. Прежде чем перейти к обзору этого законодательства, необходимо обратить внимание на то, что Россия — это федеративное государство.

Согласно Конституции РФ в ведении РФ находятся, в частности, валютное, кредитное, таможенное регулирование, внешняя политика, международные договоры РФ, внешнеэкономические отношения РФ, гражданское, гражданско-процессуальное и арбитражно-процессуальное законодательство; правовое регулирование интеллектуальной собственности; федеральное коллизионное право.

В совместном ведении РФ и ее субъектов находятся координация международных и внешнеэкономических связей субъектов РФ, выполнение международных договоров.

Особое значение для МЧП имеют положения Конституции РФ о том, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры России являются составной частью ее правовой системы, о примате правил международного договора в случае их расхождения с правилами внутреннего законодательства

Давая характеристику внутреннего законодательства как источника МЧП, необходимо обратить внимание на то, что в России не принимался специальный закон по вопросам МЧП, а имеется ряд законодательных актов, содержащих нормы в этой области. Число таких норм в последние годы растет:

*Гражданский кодекс, Гражданский процессуальный кодекс, Арбитражный процессуальный кодекс, Кодекс торгового мореплавания, Земельный кодекс, Трудовой кодекс, Семейный кодекс и т.д. + в законах, которые носят комплексный характер.*

*Закон РФ от 9 октября 1992 г. «О валютном регулировании и валютном контроле»;*

*Закон РФ от 7 июля 1993 г. «О международном коммерческом арбитраже»;*

*Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности»;*

*Федеральный закон от 24 июля 2002 г. «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения» (вступил в силу с 27 января 2003 г.).*

Особенно подробное регулирование в области МЧП содержится в разд. VI ГК РФ. Хотя разд. VI называется «МЧП», в нем содержатся лишь те нормы, которые относятся непосредственно к отношениям, регулируемым ГК РФ, причем в основном только коллизионные нормы и нормы об их применении, а не материально-правовые нормы, входящие в состав МЧП (см. гл. 3).

**Основных видов источников в МЧП четыре:**

*1) международные договоры;*

*2) внутреннее законодательство;*

*3) судебная и арбитражная практика;*

*4) обычаи.*

Судебный прецедент, доктрины — не входят в число источником МЧП в РФ.

\

## Вопрос.10.[Роль международных договоров в развитии МЧП](http://www.shpora.su/rol-mezhdunarodnyx-dogovorov-v-razvitii-mchp/)

Под **международными договорами** понимаются соглашения, заключенные между государствами. Могут быть проведены различные классификации международных договоров.

Деление договоров на *многосторонние и двусторонние, универсальные и региональные, самоисполняемые и несамоисполняемые.* 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).

10 ноября 2004 г. Генеральная ассамблея ООН приняла Конвенцию о юрисдикционных иммунитетах государств и их собственности. Она открыта для подписания до 17 января 2007 г.

**Многосторонние конвенции могут быть универсальными и региональными.**

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.

Под региональными соглашениями обычно понимаются соглашения, которые приняты и действуют в пределах одного региона, как правило, в рамках региональной интеграционной группировки государств.

**Из конвенций, заключенных на региональном уровне, укажем на основные соглашения в области международного частного права между странами СНГ:**

* Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. (Минская конвенция 1993 г.) и Протокол к ней 1997 г. Новая редакция Конвенции была принята в Кишиневе 7 октября 2002 г. (Кишиневская конвенция 2002 г.). Для участников Кишиневской конвенции Минская конвенция 1993 г. и Протокол к ней 1997 г. прекратят свое действие. Однако для государств — участников Кишиневской конвенции, не подписавших Кишиневскую конвенцию (Туркменистан, Узбекистан), будут действовать Минская конвенция 1993 г. и Протокол к ней 1997 г.;
* Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности, 1992 г. (Киевское соглашение 1992 г.);
* Соглашение о порядке взаимного исполнения решений арбитражных, хозяйственных и экономических судов на территориях государств — участников Содружества 1998 г. (Московское соглашение);
* Евразийская патентная конвенция 1994 г.

В качестве примеров можно привести также Соглашение от 6 июля 1992 г., которым было утверждено Положение об Экономическом суде СНГ, Соглашение о порядке транзита от 8 февраля 1992 г., Соглашение о сотрудничестве в области инвестиционной деятельности от 24 декабря 1993 г., Конвенцию о защите прав инвесторов от 28 марта 1997 г.

Двусторонние договоры заключаются между двумя государствами. Как отмечалось в литературе, 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).

**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.

**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 избежание 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.*

Среди двусторонних договоров наибольший интерес представляют для России такие комплексные договоры, как **договоры о правовой помощи**. В них содержатся положения не только о сотрудничестве органов юстиции, в том числе и об исполнении судебных поручений, но и правила о праве, подлежащем применению к соответствующим отношениям в области гражданского и семейного права, и положения о подсудности, о признании и исполнении судебных решений.

Ряд положений, касающихся сферы международного частного права, содержатся в Соглашении о партнерстве и сотрудничестве, учреждающем партнерство между РФ, с одной стороны, и Европейскими сообществами и их государствами-членами, с другой стороны (о. КоРФу, 24 июня 1994 г.; вступило в силу в 1998 г.), а также в Договоре 1994 г. к Энергетической хартии и других соглашениях. В связи с расширением состава ЕС 27 апреля 2004 г. РФ и ЕС был подписан Протокол к этому Соглашению о партнерстве.

Вопрос.11.

**Обычай** – сложившееся в международной практике правило, за которым субъекты международного права признают юридически обязательный характер.
**Обыкновение** – единообразное устойчивое правило, сложившееся в практике, но не имеющее юридической силы.
Правовой обычай может быть источником национального и [МПП](http://bargu.by/878-ponyatie-sushhnost-i-rol-mezhdunarodnogo-prava.html). В международной практике широко применяются обычаи международного торгового (делового) оборота. Эти правила сложились в отношениях между физ. и юр.лицами разных государств в предпринимательской сфере. Наибольшее распространение они получили в области международной торговли, международного торгового мореплавания, в области международных денежных расчетов. Ст.5 ГК РФ под обычаем делового оборота понимает сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. ГК РБ не содержит подобной статьи. Отдаленные предположения об обычае делового оборота содержится в ст.290 ГК, которая гласит: обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требования законодательства, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии в обычными предъявляемыми требованиями. Учитывая значительную роль обычаев международного делового оборота в регламентации международных экономических связей и трудности установления их содержания и применения международные организации изучают, обобщают и публикуют своего рода своды обычаев по определенным вопросам, наиболее значительным и популярным публикации международной торговой палаты.

Вопрос.12.

[**Строение коллизионной нормы. Виды коллизионных норм**](http://www.shpora.su/stroenie-kollizionnoj-normy-vidy-kollizionnyx-norm/)

**Коллизионные нормы** [**МЧП**](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D0%B5%D0%B6%D0%B4%D1%83%D0%BD%D0%B0%D1%80%D0%BE%D0%B4%D0%BD%D0%BE%D0%B5_%D1%87%D0%B0%D1%81%D1%82%D0%BD%D0%BE%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE) представляют собой инструмент для определения конкретного национального правопорядка, который будет регулировать отношение по существу. Коллизионные нормы сами по себе лишены регулятивного воздействия, их функция состоит в формировании коллизионного механизма регулирования.

Под коллизионными нормами понимаются правила, определяющие, право какой страны подлежит применению к гражданско-правовым отношениям, осложненным иностранным элементом.

**Коллизионные нормы в МЧП — это нормы особой категории, нормы отсылочного характера. Они имеют две особенности:**

1) коллизионная норма не регулирует непосредственно права и обязанности субъектов правоотношений, а лишь содержит принцип, руководствуясь которым мы можем выбрать подлежащее применению право;

2) эффект правового регулирования с помощью коллизионной нормы достигается в совокупности с той материально-правовой нормой, к которой она отсылает

**Отсылочный характер коллизионных норм означает, что в их тексте нет сочетания гипотезы, диспозиции и санкции** — неотъемлемого качества иных правовых норм. Они состоят из объема и привязки, а их действие всегда предполагает наличие соответствующего материального права. Под **объемом** понимаются соответствующие правоотношения, к которым применимы эти нормы. Под **привязкой** понимается указание на право страны (правовую систему), которое подлежит применению к данному виду отношений.

*Приведем пример. Статья 156 СК РФ предусматривает, что условия заключения брака для каждого из лиц, вступающих в брак, определяются законодательством государства, гражданином которого это лицо является в момент заключения брака. Объем в данном случае — условия заключения брака, привязка — закон гражданства лица.*

**Коллизионная норма как норма права (национального или международного), указывающая на то, право какой страны или какое международное соглашение подлежат применению к данному правоотношению.**

**Критерии классификации коллизионных норм:**

*1) форма коллизионной привязки;*

*2) характер регулирования;*

*3) территория действия.*

*4) жесткие — гибкие*

По форме привязки коллизионные нормы бывают односторонними и двусторонними.

Привязка односторонней коллизионной нормы указывает на применение *собственного материального права*, т.е. материального права того государства, в правовой системе которого находится и рассматриваемая коллизионная норма. Как правило, односторонние коллизионные нормы регулируют отношения собственности на недвижимое имущество и отношения по наследованию недвижимого имущества.

Привязка двусторонней коллизионной нормы не указывает на конкретную правовую систему, подлежащую применению, а *содержит общий принцип*, руководствуясь которым мы можем ее выбрать. **Привязку двусторонней коллизионной нормы называют формулой прикрепления.** Следует отметить, что удельный вес двусторонних коллизионных норм значительно превышает удельный вес односторонних.

По характеру регулирования коллизионные нормы можно разделить на диспозитивные, императивные, альтернативные и кумулятивные. **Альтернативные нормы** предполагают наличие нескольких привязок для регулирования конкретного правоотношения, закрепленного в объеме, причем та или иная привязка применяется по усмотрению соответствующего субъекта правоотношения или иного лица (например, правоохранительного органа). **Кумулятивные нормы** сочетают возможность применения иностранного права для регулирования данного правоотношения с указанием на то обстоятельство, что соответствие требованиям собственного национального права исключает признание юридической недействительности отношения, даже если не соблюдены требования иностранного права, к которому отсылает кумулятивная коллизионная норма. **Диспозитивные нормы** закрепляют общее правило поведения, адресованное участникам правоотношения, от содержания которого они могут отступить при наличии их взаимного согласия. Формальным признаком диспозитивности выступают такие формулировки, как «стороны могут», «если иное не установлено соглашением сторон». **Императивные нормы** не предполагают возможности отступления от содержащихся в них правил поведения даже при наличии соглашения сторон.

По территории действия коллизионные нормы делятся на межгосударственные и межобластные. Межгосударственные нормы содержатся в правовых системах различных государств и выступают в качестве регулятора правоотношений, выходящих за рамки одного государства. Межобластные нормы содержатся в правовой системе одного государства, имеющего несколько административно-территориальных единиц в своем составе, правовые комплексы которых имеют отличительные особенности. Примером этого служат федеративные государства, в которых субъекты федерации обладают правом иметь собственные правовые системы.

Широкое распространение в современных условиях применения **принципа «наиболее тесной связи»** (properlaw) соответствующего правоотношения с правом какой-то страны. Этот принцип часто именуют «гибкой коллизионной нормой». в ст. 1186.

*1. Право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо гражданско-правовым отношениям, осложненным иным иностранным элементом, в том числе в случаях, когда объект гражданских прав находится за границей, определяется на основании международных договоров РФ, настоящего Кодекса, других законов (пункт 2 статьи 3) и обычаев, признаваемых в РФ".*

*Под другими законами понимаются федеральные законы, на основании которых определяется право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям, осложненным иностранным элементом, в частности, КТМ РФ.*

*"2. Если в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи невозможно определить право, подлежащее применению, применяется право страны, с которой гражданско-правовое отношение, осложненное иностранным элементом, наиболее тесно связано.*

Тот же принцип использован в случае применения права страны с множественностью правовых систем, в случае если невозможно определить в соответствии с правом этой страны, какая из правовых систем подлежит применению. В отношении применения права к договорным отношениям, согласно п. 1 ст. 1211 ГК РФ, при отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве к договору применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан.

От них следует отличать «жесткие коллизионные нормы», которые часто также определяют в литературе как «классические коллизионные нормы».

13. Структура коллизионной нормы отвечает функциональному на­значению коллизионного права, призванного обеспечить выбор права, компетентно регулировать частное правоотношение, ос­ложненное иностранным элементом. Она состоит из двух элемен­тов: объема и привязки. Объем —это указание вида частного пра­воотношения с иностранным элементом; привязка —это указание на право, подлежащее применению к данному правоотношению.

[***14. Обратная отсылка и отсылка к праву третьего государства***](http://shporiforall.ru/shpory/chastnoe-pravo/12-obratnaya-otsylka-i-otsylka-k-pravu-tretego-gosudarstva.html)

Обратная отсылка - это отсылка коллизионной нормы к праву другого государства, причем включая коллизионные нормы этого государства.

В теории существует два противоположных мнения на эту проблему. Одни ученые стоят на позиции недопустимости двойной отсылки, т. е. коллизионная норма может отсылать только к национальным материальным нормам. Другие, наоборот, отстаивают допустимость двойной отсылки, т. е. коллизионная норма может отсылать и к материальным, и коллизионным нормам внутринационального права.

Обратную отсылку принимают Австрия, Венгрия, Румыния и отвергают Египет, Греция.

В Российской Федерации обратная отсылка запрещена ст. 1190 Гражданского кодекса и применяется как исключение:

1. Любая отсылка к иностранному праву в соответствии с правилами настоящего раздела должна рассматриваться как отсылка к материальному, а не к коллизионному праву соответствующей страны, за исключением случаев, предусмотренных п. 2 настоящей статьи.

2. Обратная отсылка иностранного права может приниматься в случаях отсылки к российскому праву, определяющему правовое положение физического лица (ст. 1195-1200 ГК РФ).

То есть на основании п. 2 ст. 1190 ГК РФ обратная отсылка к иностранному праву может приниматься в случаях:

- определения личного закона физического лица (ст. 1195 ГК);

- определения права, подлежащего применению при определении гражданской правоспособности физического лица (ст. 1196 ГК);

- определения права, подлежащего применению при определении гражданской дееспособности физического лица (ст. 1197 ГК);

- определения права, подлежащего применению при определении прав физического лица на имя (ст. 1198 ГК);

- определения права, подлежащего применению к опеке и попечительству (ст. 1199 ГК);

- определения права, подлежащего применению при признании физического лица безвестно отсутствующим и при объявлении физического лица умершим (ст. 1200).

Также в теории существует вопрос относительно применения отсылки к праву третьей страны.

В Российской Федерации отсылка к праву третьего государства также запрещена.

***15.*** *Квалификация юридических понятий при определении права, подлежащего применению (ст. 1187 ГК РФ).*

1. При определении права, подлежащего применению, толкование юридических понятий осуществляется в соответствии с российским правом, если иное не предусмотрено законом.

2. Если при определении права, подлежащего применению, юридические понятия, требующие квалификации, не известны российскому праву или известны в ином словесном обозначении либо с другим содержанием и не могут быть определены посредством толкования в соответствии с российским правом, то при их квалификации может применяться иностранное право.

В этой статье речь идет о квалификации юридических понятий при определении применимого права. Положения ст. 1187 относятся как к квалификации понятий объема коллизионной нормы, так и к квалификации понятий ее привязки. Основной метод, закрепленный законодателем, подразумевает квалификацию коллизионных норм в соответствии с "российским правом".

Пункт 2 ст. 1187 указывает на возможность квалификации по иностранному праву, если "юридические понятия, требующие квалификации, не могут быть определены посредством толкования в соответствии с российским правом". Применение иностранного права для квалификации коллизионных норм предусмотрено в случаях, когда:

- понятия не известны российскому праву;

- понятия известны российскому праву, но с другим содержанием;

- понятия известны российскому праву, но в ином значении. Квалификация неизвестных российскому праву юридических понятий, норм и правовых институтов производится по lex causae. Это соответствует современным тенденциям правового регулирования, однако отечественный законодатель не сумел избежать наиболее существенных пороков данного метода квалификации. В частности, если спорное отношение связано с несколькими иностранными правопорядками, на его регулирование могут претендовать правовые системы двух или более государств. Российский суд вряд ли сможет определить, от понятий какого именно иностранного права российские юридические понятия отличаются своим "словесным обозначением либо содержанием". Кроме того, необходимо учитывать, что отечественному праву обычно неизвестны не отдельные юридические понятия, а целостные правовые институты.

В МЧП существует ***теория "конфликта квалификаций". Конфликт квалификаций*** связан с коллизией коллизий (скрытыми коллизиями). В праве разных государств текстуально одинаковые правовые понятия (дееспособность, форма сделки, личный закон) имеют принципиально различное содержание. Конфликт квалификаций - одна из наиболее сложных, глубинных коллизий, так как при применении терминологически одинаковых понятий решение по одному и тому же делу в судах разных стран может быть прямо противоположным. Конфликт квалификаций - это коллизия между текстуально одинаковыми юридическими понятиями, входящими в состав разнонациональных коллизионных норм.

***16. Установление содержания иностранного права.***

В Российской Федерации установлено следующее **Правило установления содержания норм иностранного права** в ст.1191 ГК:

«При применении иностранного права суд устанавливает содержание его норм в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве.

В целях установления содержания норм иностранного права суд может обратиться в установленном порядке за содействием и разъяснением в Министерство юстиции Российской Федерации и иные компетентные органы или организации в Российской Федерации и за границей либо привлечь экспертов.

Лица, участвующие в деле, могут представлять документы, подтверждающие содержание норм иностранного права, на которые они ссылаются в обоснование своих требований или возражений, и иным образом содействовать суду в установлении содержания этих норм.

По требованиям, связанным с осуществлением сторонами предпринимательской деятельности, бремя доказывания содержания норм иностранного права может быть возложено судом на стороны.Если содержание норм иностранного права, несмотря на предпринятые в соответствии с настоящей статьей меры, в разумные сроки не установлено, применяется российское право.При применении норм иностранного права арбитражный суд устанавливает содержание этих норм в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве.

При применении норм иностранного семейного права суд или органы записи актов гражданского состояния и иные органы устанавливают содержание этих норм в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве.В целях установления содержания норм иностранного семейного права суд, органы записи актов гражданского состояния и иные органы могут обратиться в установленном порядке за содействием и разъяснениями в Министерство юстиции Российской Федерации и в другие компетентные органы Российской Федерации либо привлечь экспертов.

Заинтересованные лица вправе представлять документы, подтверждающие содержание норм иностранного семейного права, на которые они ссылаются в обоснование своих требований или возражений, и иным образом содействовать суду или органам записи актов гражданского состояния и иным органам в установлении содержания норм иностранного семейного права.

Если содержание норм иностранного семейного права не установлено, применяется законодательство Российской Федерации».

***17. Взаимность и пределы применения иностранного права.***

**Статья 1189 ГК РФ**

Иностранное право подлежит применению в Российской Федерации независимо от того, применяется ли в соответствующем иностранном государстве к отношениям такого рода российское право, за исключением случаев, когда применение иностранного права на началах взаимности предусмотрено законом.

В случае когда применение иностранного права зависит от взаимности, предполагается, что она существует, если не доказано иное.

Институт взаимности конкретизируется в отдельных нормативно-правовых актах.

Появление института взаимности связано с осознанием того, что для развития связей между государствами необходима правовая определенность и равноправие в регулировании. У государств в процессе развития экономических, политических и др. связей возникает необходимость взаимного признания правовых систем.

В настоящее время принцип взаимности подразумевает применение норм иностранного права даже без ответного применения.

В теории международного частного права выделяют несколько видов взаимности.

По такому основанию, как объем предоставляемых иностранным гражданам прав, выделяют материальную и формальную взаимности.

Материальная взаимность подразумевает предоставление иностранным лицам вне зависимости от внутреннего правопорядка данного государства объема прав, совпадающего с объемом прав, которым располагают эти лица в своем государстве.

По принципу формальной взаимности иностранному лицу предоставляются права в соответствии с внутренними законами его страны.

Обычно в одной правовой системе нельзя построить применение принципа взаимности только в формальном или только в материальном аспекте.

**(не знаю где искать пределы, возможно, это реторсии(?)**

***Реторсии*** являются одновременно и защитным механизмом (политическим, экономическим и т. д.), и механизмом борьбы с другими государствами «их же оружием».

Правительством РФ могут быть установлены ответные ограничения (реторсии) в отношении имущественных и личных неимущественных прав граждан и юридических лиц тех государств, в которых имеются специальные ограничения имущественных и личных неимущественных прав российских граждан и юридических лиц.

Институт реторсии известен и российскому процессуальному праву.

 **18. Оговорка о публичном порядке.**

Оговорка о публичном порядке - один из способов ограничения действия иностранного права на территории своего государства, причем этот способ прикрыт таким названием и общеполезными целями. Оговорка о публичном порядке относится к числу таких общих понятий международного частного права, при помощи которых может быть ограничено применение норм иностранного права, к которым отсылает коллизионная норма. Тем самым путем применения этой оговорки ограничивается действие отечественной коллизионной нормы.

Суть оговорки: избранное на основе отечественной коллизионной нормы иностранное право не применяется, и субъективные права, возникшие под действием иностранного права, не получают защиты, если такое применение или такая защита противоречат публичному порядку данного государства.

Публичный порядок — устои правовой системы и коренные интересы общества и государства, основы морали. Иногда говорят основы правопорядка.

Римская конвенция о праве, применимом к договорным обязательствам, 1980 г. содержит следующую оговорку о публичном порядке: «В применении нормы права любой страны, определяемой настоящей Конвенцией, может быть отказано только в том случае, если такое применение явно не соответствует публичному порядку суда» (ст. 16).

ГК РФ, в ст. 1193 «Норма иностранного права, подлежащая применению в соответствии с правилами настоящего раздела, в исключительных случаях не применяется, когда последствия ее применения явно противоречили бы основам правопорядка (публичному порядку) РФ. В этом случае при необходимости применяется соответствующая норма российского права. Отказ в применении нормы иностранного права не может быть основан только на отличии правовой, политической или экономической системы соответствующего иностранного государства от правовой, политической или экономической системы РФ».

Оговорку о публичном порядке можно применять, если:

- не противоречие самих иностранных норм отечественному праву, а последствия их применения могут привести к результату, нарушающему публичный порядок.

- применение иностранного права явно не совместимо с национальным правопорядком

Позитивная оговорка о публичном порядке — совокупность внутренних норм права, которые в силу особой, принципиальной важности для защиты общественных и моральных устоев данного государства должны применяться всегда, даже если отечественная коллизионная норма отошлет к иностранному праву.

Негативная оговорка о публичном порядке — иностранное право, которое следует применить по предписанию национальной коллизионной нормы, не должно применяться, если оно или его отдельные нормы несовместимы с публичным порядком этого государства.

**19. Императивные нормы в международном частном праве.**

В 3 части ГК в разделе МЧП закреплено, что вследствие указания самой нормы или ввиду их особого значения для обеспечения прав и охраняемых законом интересов участников гражданского оборота императивные нормы регулируют соответствующие отношения независимо от подлежащего применению права.

Выделяются два критерия для определения круга императивных норм. Один основывается на указании об этом самой нормой. Другой обозначается  с помощью пояснения «ввиду их особого значения для обеспечения прав и охраняемых законом интересов участников гражданского оборота».

В статье об императивных нормах к их числу относятся:

- Нормы об основных началах гражданского законодательства;

- Нормы о пределах осуществления гражданских прав;

Сверхимперативные нормы или императивные нормы в МЧП — такие императивные нормы в национальном законодательстве, которые в силу своей особой значимости должны применяться всегда, независимо от применимого права, определенного сторонами гражданского правоотношения, или судом (в результате применения коллизионных норм).

Сверхимперативные нормы применяются не в случаях нарушения основ правопорядка РФ, а при необходимости защиты особого интереса (например, защита слабой стороны договорного отношения — потребителя, или защита интересов РФ при торговле продукцией военного назначения). Второе отличие состоит в том, что сверхимперативные нормы не только блокируют развитие коллизионного механизма регулирования, но и регулируют отношение по существу.

Императивные нормы в национальном законодательстве — не могут быть изменены соглашением сторон (напр. ст.ГК о сроках исковой давности.)

Статья 1192. Применение императивных норм

Примером такой нормы в российском праве может служить ст. 162 ГК «Последствия несоблюдения простой письменной формы сделки», в п. 3 которой установлено, что несоблюдение простой письменной формы внешнеэкономической сделки влечет недействительность сделки. Эта императивная норма российского законодательства, как свидетельствует обширная практика, не может быть изменена никаким соглашением сторон, включая соглашение о применимом праве. Это означает, что независимо от выбранного сторонами или установленного судом применимого права положение о форме внешнеэкономической сделки применяется всегда.

**20. Унификация в международном частном праве.**

Под унификацией понимается принятие государствами общих правовых норм, регулирующих конкретные аспекты международных коммерческих операций.Типовой закон или руководство для законодательных органов являются текстами, которые разрабатываются в целях согласования законодательства на внутригосударственном уровне, в то время как конвенция представляет собой международный документ, который принимается государствами в целях унификации права на международном уровне.

Не следует категорично утверждать, что результатом унификации должны быть идентичные, т. е. тождественные, полностью совпадающие по содержанию нормы. Это могут быть как согласованные, так и единообразные нормы.

Международная унификация права – правотворческий процесс, направленный на создание во внутреннем праве различных государств норм согласованных, не противоречащих друг другу, схожих между собой, причем содержание их может быть неидентичным.

международная унификация частного права – это понятие широкое, поскольку имеет разновидности:

– унификация права (прямая унификация);

– гармонизация права (косвенная унификация).

Критерием различия разновидностей унификаций норм права является метод унификации норм права. В качестве методов можно выделить: международную конвенцию, типовой или модельный закон, а также акт международной организации рекомендательного характера.Однако сущность унификации права состоит не только в выработке единообразных норм, рассчитанных на регулирование схожих отношений, это еще и правотворческий процесс.

По аналогии с внутригосударственным правом унификацию как процесс международного правотворчества можно разделить на несколько этапов.

1. Познание социальных факторов, формирование международно-правовой позиции государств, намерение субъектов вступить в правотворческий процесс.

2. Согласование воли государств в отношении содержания правил поведения.

3. Процесс признания государствами этого правила в качестве национально-правовой нормы.

**21. Личный закон физического лица.**

Личный закон физического лица – коллизионный принцип, применяемый для выбора права при регулировании правового положения физического лица. Правовой статус включает: [правоспособность](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE%D1%81%D0%BF%D0%BE%D1%81%D0%BE%D0%B1%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D1%8C) субъекта и [дееспособность](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%94%D0%B5%D0%B5%D1%81%D0%BF%D0%BE%D1%81%D0%BE%D0%B1%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D1%8C) субъекта.

В [международном частном праве](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D0%B5%D0%B6%D0%B4%D1%83%D0%BD%D0%B0%D1%80%D0%BE%D0%B4%D0%BD%D0%BE%D0%B5_%D1%87%D0%B0%D1%81%D1%82%D0%BD%D0%BE%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE) выделяют: личный закон [физического лица](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A4%D0%B8%D0%B7%D0%B8%D1%87%D0%B5%D1%81%D0%BA%D0%BE%D0%B5_%D0%BB%D0%B8%D1%86%D0%BE) и личный закон [юридического лица](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%AE%D1%80%D0%B8%D0%B4%D0%B8%D1%87%D0%B5%D1%81%D0%BA%D0%BE%D0%B5_%D0%BB%D0%B8%D1%86%D0%BE).

По общему правилу, личным законом физического лица считается право страны, гражданство которой это лицо имеет.

Российское законодательство определяет ряд специальных правил определения личного закона физического лица (ст. 1195 ГК РФ):

- Если лицо наряду с гражданством другого государства имеет российское гражданство, его личным законом является российское право

- Если иностранный гражданин имеет место жительства в РФ, его личным законом является российское право

- При наличии у лица нескольких иностранных гражданств личным законом считается право страны, в котором это лицо имеет место жительства

- Личным законом лица без гражданства ([апатрида](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%90%D0%BF%D0%B0%D1%82%D1%80%D0%B8%D0%B4)) считается право страны в которой это лицо имеет место жительства

- Личным законом [беженца](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%91%D0%B5%D0%B6%D0%B5%D0%BD%D0%B5%D1%86) считается право страны, предоставившей ему убежище

Личный закон физического лица определяет: способность лица иметь права и нести обязанности, дееспособность лица и ее объем. Например, определяет возраст с которого лицо считается совершеннолетним, брачный возраст, обязательные критерии личного состояния для совершения сделок и т. п.

**22. Правоспособность иностранных граждан и лиц без гражданства. Национальный режим.**

В соответствии со ст. 1196—1197 ГК гражданская правоспособность и гражданская дееспособность физического лица определяются его личным законом, т.е. законом страны, гражданство которой он имеет. Признание в РФ физического лица недееспособным или ограниченно дееспособным подчиняется российскому праву.

Что касается объема право- и дееспособности, ст. 1196 ГК устанавливает, что «иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в РФ гражданской правоспособностью наравне с российскими гражданами, кроме случаев, установленных законом». В качестве существующих ограничений прав иностранных граждан можно назвать следующие: запрет занимать ряд государственных должностей, нести воинскую службу, ограничения в приватизации государственного и муниципального имущества и др.

Установив для иностранных граждан национальный режим, Основы гражданского законодательства предусмотрели в изъятие из этого правила возможность некоторых ограничений правоспособности иностранных граждан по сравнению с правоспособностью российских граждан. Например, в состав экипажа воздушных и морских судов могут входить по общему правилу лишь российские граждане. Ограничение гражданской правоспособности иностранных граждан, помимо указанных случаев, возможно по постановлению Правительства РФ в порядке ответной меры (реторсии) для граждан тех государств, в которых имеются специальные ограничения гражданской правоспособности российских граждан (ст. 162 Основ). Гражданская правоспособность лиц без гражданства (апатридов), т. е. лиц, которые проживают на нашей территории, не являясь российскими гражданами и не имея доказательств своей принадлежности к гражданству иностранного государства, аналогична правоспособности иностранных граждан. Согласно п. 1 ст. 160 Основ лица без гражданства пользуются гражданской правоспособностью наравне с российскими гражданами. Следовательно, им, как и иностранным гражданам, предоставлен национальный режим. Отдельные изъятия могут быть установлены законами РФ.

Иностранным гражданам и лицам без гражданства, находящимся на территории РФ, гарантированы права и свободы, предусмотренные ее законами, в том числе в сфере имущественных и личных неимущественных отношений. Наряду с этим на них возлагается обязанность соблюдать требования указанных законов.

Национальный режим означает распространение на иностранцев тех же правил, что и на отечественных граждан, и устанавливается, как правило, по международным договорам (напр., по Парижской конвенции 1883 г. об охране прав промышленной собственности) и источникам национального права (напр., по конституции). Предоставление национального режима иностранным гражданам НЕ обусловлено наличием взаимности.

**23 Дееспособность иностранных граждан и лиц без гражданства**

Иностранные граждане согласно ст. 160 Основ пользуются в нашей стране гражданской правоспособностью наравне с российскими гражданами, т. е. им предоставляется национальный режим. Следовательно, иностранные граждане, находящиеся в нашей стране, обладают равной правоспособностью независимо от расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения. Они, как и российские граждане, могут иметь имущество в собственности, пользоваться жилыми помещениями и иным имуществом, наследовать и завещать имущество и иметь иные имущественные и личные неимущественные права, не запрещенные действующим гражданским законодательством и не противоречащие его общим началам. Согласно абз. 4 п. 1 ст. 2 ГК правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Вместе с тем иностранные граждане не могут пользоваться большей по объему правоспособностью, чем российские граждане. В связи с расширением содержания правоспособности граждан в последние годы расширилась и возможность иностранных граждан иметь гражданские права и обязанности.

Например, законом значительно расширен круг объектов права собственности граждан. Положения законов, относящихся к собственности граждан, применяются также к находящейся в нашей стране собственности иностранных граждан.

Установив для иностранных граждан национальный режим, Основы гражданского законодательства предусмотрели в изъятие из этого правила возможность некоторых ограничений правоспособности иностранных граждан по сравнению с правоспособностью российских граждан. Например, в состав экипажа воздушных и морских судов могут входить по общему правилу лишь российские граждане. Ограничение гражданской правоспособности иностранных граждан, помимо указанных случаев, возможно по постановлению Правительства РФ в порядке ответной меры (реторсии) для граждан тех государств, в которых имеются специальные ограничения гражданской правоспособности российских граждан (ст. 162 Основ). Например, если в какой-либо стране нашим гражданам запрещено приобретать в собственность жилые дома, то граждане этой страны согласно данному закону также не вправе будут иметь жилые дома на праве собственности на нашей территории.

Гражданская правоспособность лиц без гражданства (апатридов), т. е. лиц, которые проживают на нашей территории, не являясь российскими гражданами и не имея доказательств своей принадлежности к гражданству иностранного государства, аналогична правоспособности иностранных граждан. Согласно п. 1 ст. 160 Основ лица без гражданства пользуются гражданской правоспособностью наравне с российскими гражданами. Следовательно, им, как и иностранным гражданам, предоставлен национальный режим. Отдельные изъятия могут быть установлены законами РФ.

Иностранным гражданам и лицам без гражданства, находящимся на территории РФ, гарантированы права и свободы, предусмотренные ее законами, в том числе в сфере имущественных и личных неимущественных отношений. Наряду с этим на них возлагается обязанность соблюдать требования указанных законов.

**24 Правовое положение иностранных граждан и лиц без гражданства в РФ**

Конституция (ст. 62 п.3) "Иностранные граждане, лица без Гр. пользуются в РФ правами и несут обязанности наравне с гражданами РФ, кроме случаев, установленных ФЗ, или международным договором РФ. Положения части 3 устанавливают конституционные основы правого статуса иностранных граждан и лиц без гражданства в РФ. Согласно ФЗ от 25 июля 2002 г. "О правовом положении иностранных граждан в РФ" иностранным гражданином является физическое лицо, не являющееся российским гражданином и имеющее доказательства наличия гражданства (подданства) иностранного государства, а лицо без гражданства - физическое лицо, не являющееся российским гражданином и не имеющее доказательств своей принадлежности к гражданству (подданству) другого государства.

1) Иностранные граждане равны перед законом, независимо ни от чего, они обязаны соблюдать К. РФ, ее законодательство.

2) Постоянно проживающие в РФ иностранные граждане могут работать на общих основаниях с гражданами РФ.

3) Иностранные граждане имеют право на отдых, охрану здоровья, пособия, пенсии, собственность, образование.

4) Могут вступать в профсоюзы, различные общественные объединения.

5) Им гарантируется свобода совести, неприкосновенность личности, жилища.

6) Не обладают избирательными правами.

7) Не могут занимать государственные должности.

8) Не несут воинских обязанностей.

9) Допускается передвижение по территории РФ, выбор места жительства.

10) Могут устанавливаться ограничения в интересах обеспечения государственной безопасности.

11) При совершении преступления в РФ подлежат ответственности на общих основаниях с гражданами РФ.

Эти же положения распространяются и на лиц без гражданства, если иное не предусматривается законодательством, но они не затрагивают привилегий и иммунитетов глав и сотрудников иностранных дипломатических и консульских представительств, а также других лиц, установленных законодательством и международными договорами.

Конституция (ст. 63) РФ предоставляет политическое убежище в соответствии с общепризнанными нормами международного права. Не допускается выдача лиц преследуемых за политические убеждения и за действия не признаваемые в РФ преступлениями. За иные преступления выдача осуществляется в соответствии с ФЗ и иными преступлениями.

**25 Личный закон юридического лица**

 Юридические лица, участвующие в отношениях, регулируемых международным частным правом, как и физические лица, всегда имеют национальность какого-либо государства, обусловленную более тесной связью с ним. Привязка **«личный закон»** позволяет определить национальность юридических лиц и отделить отечественных юридических лиц от иностранных. В Голландии, Польше, России, Беларуси национальность юридического лица определяется **по месту учреждения,** в Германии, Франции, Бельгии, Испании – **по месту оседлости,** под которым понимается место нахождения штаб-квартиры (или административного центра).

Эти привязки позволяют выбрать применимое право, которое регулирует внутренние вопросы юридического лица. Перечень вопросов, определяемый применимым правом на основе привязки «личный закон», содержится в [ст. 1202 ГК РФ](file:///C%3A%5Ccodex%5Cgk%5C1202.html). Ее положения предусматривают, что **на основе личного закона юридического лица определяются:** статус организации в качестве юридического лица; организационно-правовая форма; требования к наименованию; вопросы создания, реорганизации и ликвидации, в том числе вопросы правопреемства; содержание правоспособности; порядок приобретения гражданских прав и принятия на себя гражданских обязанностей, однако по российскому праву право по месту учреждения не применяется, когда юридическое лицо ссылается на ограничение полномочий его органа или представителя на совершение сделки, неизвестное праву страны, в которой орган или представитель юридического лица совершил сделку, за исключением случаев, когда будет доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об указанном ограничении; внутренние отношения, в том числе отношения юридического лица с его участниками; способность отвечать по своим обязательствам.

Национальность юридических лиц может определяться и по другим привязкам. Применительно к юридическим лицам возникают разные вопросы: допуск к осуществлению тех или иных видов деятельности, налогообложение, охрана прав интеллектуальной собственности, заключение внешнеэкономических сделок, участие в инвестиционных отношениях. Правовое регулирование этих проблем во многом определяется отнесением лица к отечественному или иностранному.

Например, для распространения на юридическое лицо-инвестора определенного режима инвестиционной деятельности, предоставления гарантий и льгот очень важно бывает решить вопрос о его национальности. В этих целях может использоваться **критерий контроля,** когда национальность определяется по национальности учредителей.

Другой пример. Налоговое, таможенное, банковское, валютное законодательство и законодательство по вопросам внешнеэкономической деятельности оперируют терминами **«резидент/нерезидент».** Отнесение лиц к одной из этих категорий осуществляется в зависимости от того, где они созданы и имеют местопребывание.

**28 Особенности правового положения госуд-а как субъекта МЧП**

Для российского законодательства характерно отрицательное отношение к выступлениям государства в качестве непосредственного субъекта внешнеторговых сделок.

В ст. 11 Закона о государственном регулировании внеш­неторговой деятельности 1995 г. предусмотрено, что государство Российская Федерация, ее субъекты и муниципальные образования — осуществляет внешнеторговую деятельность непосредственно только в случаях, установленных федеральными конституционными закона­ми, федеральными законами, законами и иными нормативными пра­вовыми актами субъектов РФ. Государство должно нести ответствен­ность тогда, когда оно само становится стороной в отношениях такого рода (кредитные соглашения, инвестиционные соглашения, соглаше­ния о разделе продукции и др.) либо когда оно дает гарантии по сдел­кам юридических лиц и тем самым, в случае невыполнения обязатель­ства этими юридическими лицами, оно должно будет нести ответст­венность по соответствующим обязательствам.

В Федеральном законе «О координации международных и внешнеэкономических свя­зей субъектов Российской Федерации» от 4 января 1999 г. говорится, что федеральные органы государственной власти не несут ответствен­ности по внешнеэкономическим договорам, заключенным субъектами РФ, за исключением случаев, когда такие договоры заключены с со­гласия Правительства РФ

Согласно положениям Бюджетного кодекса РФ государствен­ным долгом Российской Федерации являются долговые обязательства Российской Федерации перед физическими и юридическими лицами, иностранными государствами, международными организациями и иными субъектами международного права, включая обязательства по государственным гарантиям, предоставленным Российской Федера­цией.

Государственный долг Российской Федерации обеспечивается всем находящимся в федеральной собственности имуществом, состав­ляющим государственную казну.

Российская Федерация не несет ответственности по долговым обя­зательствам субъектов Российской Федерации, если указанные обяза­тельства не были гарантированы Российской Федерацией, а субъекты РФ не отвечают по долговым обязательствам Российской Федерации.

Если государство или муниципальное образова­ние создали учреждение, то при недостаточности его имущества они несут субсидиарную ответственность (п. 2 ст. 120 ГК РФ).

В соответствии с п. 4, 5 ст. 126 ГК РФ Российская Федерация не отвечает но обязательствам субъектов Российской Федерации и му­ниципальных образований, а те не отвечают по обязательствам друг Друга, а также Российской Федерации.

В ст. 1204 разд. VI третьей части ГК РФ предусмотрено: «К гражданско-правовым отношениям, осложненным иностранным элементом, с участием государства правила настоящего раздела применяются на общих основаниях, если иное не установлено законом».

Это положение сформулировано как двусторонняя коллизионная норма. Оно не ограничено в отношении только российского государ­ства или его субъектов, а подлежит применению и к гражданско-пра­вовым отношениям, в которых участвует иностранное государство в тех случаях, когда к нему будут применяться нормы российского меж­дународного частного права, установленные в разд. VI третьей части ГК. Иные нормы могут применяться, если они установлены в другом законе, именно в законе, а не в акте меньшей юридической силы. Именно поэтому в таких случаях не будет действовать принцип авто­номии воли сторон, в силу которого стороны могут выбрать право, подлежащее применению

Такой же подход должен быть проявлен в отношении применения права к обязательствам по займам. Особое положение государства как участника международных хо­зяйственных отношений выражается в том, что к обязательствам госу­дарства может применяться только его право, кроме случаев, когда государство прямо выразило свое согласие на применение иностран­ного права. Поэтому правоотношения по договору государства с ино­странной компанией или иностранным гражданином регулируются внутренним законодательством другого государства или международ­ным правом, если в договоре не предусмотрено иное.

Ответственность государства по его обязательствам должна опре­деляться его собственным правом. Российское государство отвечает по своим обязательствам принадлежащим ему на праве собственности имуществом, а также имуществом, которое закреплено за государст­венными юридическими лицами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

**31 Особенности правового регулирования отношений собственности в международном частном праве**

 Исходным коллизион­ным началом для определения права, подлежащего применению в отношении вопросов права собственности, признается закон *мес­та нахождения вещи*(lex rei sitae). По праву страны, где находит­ся имущество, определяются:

•  содержание права собственности и иных вещных прав на недвижимое и движимое имущество;

•  осуществление этих прав и их защита.

На основе этого же принципа определяется принадлежность имущества к недвижимым или движимым вещам. Возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав на иму­щество определяются по праву страны, *где это имущество нахо­дилось в момент,*когда имело место действие или иное обстоя­тельство, послужившее основанием для возникновения либо пре­кращения права собственности и иных вещных прав, если иное не предусмотрено законом (п. 1 ст. 1206 ГК).

Приобретатель имущества по договору становится собст­венником с момента передачи вещи, если иное не предусмотрено законом или договором. Передачей признается вручение вещи приобретателю, а равно сдача перевозчику для отправки приобре­тателю или сдача в организацию связи для пересылки приобрета­телю вещей, отчужденных без обязательства доставки.

Согласно п. 1 ст. 459 ГК РФ, риск случайной гибели товара по договору купли-продажи переходит на покупателя с момента, ко­гда в соответствии с законом или договором продавец считается исполнившим свою обязанность по передаче товара покупателю.

Допускается заключение договора купли-продажи с условием о сохранении права собственности за продавцом на переданный покупателю товар до его оплаты или наступления иных обстоятельств. При наличии такой оговорки по­купатель не может до перехода к нему права собственности отчу­ждать товар или распоряжаться им иным образом, если это не предусмотрено законом или договором либо не вытекает из назна­чения и свойств товара.

Специальное правило установлено частью третьей ГК РФ вотношении возникновения и прекращения права собственности ииных вещных прав в отношении движимого имущества, *находя-щегося в пути.*В этом случае подлежит *применению право стра­ны, из которой это имущество было отправлено,*если иное не предусмотрено законом.

Согласно ст. 1213 ГК РФ, при отсутствии соглашения сторон о праве, подлежащем применению к договору в отношении недви­жимого имущества, применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан. Правом страны, с которой такой договор наиболее тесно связан, считается, если иное не вытекает из зако­на, условий или существа договора либо совокупности обстоя­тельств дела, право страны, где это имущество находится.

К договорам в отношении находящихся на территории Россий­ской Федерации земельных участков, участков недр, обособлен­ных водных объектов и иного недвижимого имущества применя­ется российское право.

В части третьей ГК РФ решен вопрос о применении права в отношении возникновения права собственности и иных вещных прав на имущество в силу приобретательной давности. Возникно­вение права собственности по этому основанию возможно лишь в случае длительного, открытого и непрерывного владения вещью как своим собственным имуществом. Сроки приобретательной давности, установленные в различных странах, не совпадают.

Согласно части третьей ГК, возникновение права собственно­сти и иных вещных прав на имущество в силу приобретательной Давности определяется по праву страны, где имущество находи­лось в *момент окончания*срока*приобретателъной давности*(п. 3 ст. 1206).

К затонувшим в открытом море судам, находящимся на них грузам и иному имуществу применяется закон государства флага судна.

**32. Коллизионные вопросы права собственности.**

Исходным коллизион­ным началом для определения права, подлежащего применению в отношении вопросов права собственности, признается закон *мес­та нахождения вещи*(lex rei sitae). По праву страны, где находит­ся имущество, определяются:

•  содержание права собственности и иных вещных прав на недвижимое и движимое имущество;

•  осуществление этих прав и их защита.

На основе этого же принципа определяется принадлежность имущества к недвижимым или движимым вещам. Возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав на иму­щество определяются по праву страны, *где это имущество нахо­дилось в момент,*когда имело место действие или иное обстоя­тельство, послужившее основанием для возникновения либо пре­кращения права собственности и иных вещных прав, если иное не предусмотрено законом (п. 1 ст. 1206 ГК).

Приобретатель имущества по договору становится собст­венником с момента передачи вещи, если иное не предусмотрено законом или договором. Передачей признается вручение вещи приобретателю, а равно сдача перевозчику для отправки приобре­тателю или сдача в организацию связи для пересылки приобрета­телю вещей, отчужденных без обязательства доставки.

Согласно п. 1 ст. 459 ГК РФ, риск случайной гибели товара по договору купли-продажи переходит на покупателя с момента, ко­гда в соответствии с законом или договором продавец считается исполнившим свою обязанность по передаче товара покупателю.

Допускается заключение договора купли-продажи с условием о сохранении права собственности за продавцом на переданный покупателю товар до его оплаты или наступления иных обстоятельств. При наличии такой оговорки по­купатель не может до перехода к нему права собственности отчу­ждать товар или распоряжаться им иным образом, если это не предусмотрено законом или договором либо не вытекает из назна­чения и свойств товара.

Специальное правило установлено частью третьей ГК РФ вотношении возникновения и прекращения права собственности ииных вещных прав в отношении движимого имущества, *находя-щегося в пути.*В этом случае подлежит *применению право стра­ны, из которой это имущество было отправлено,*если иное не предусмотрено законом.

Согласно ст. 1213 ГК РФ, при отсутствии соглашения сторон о праве, подлежащем применению к договору в отношении недви­жимого имущества, применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан. Правом страны, с которой такой договор наиболее тесно связан, считается, если иное не вытекает из зако­на, условий или существа договора либо совокупности обстоя­тельств дела, право страны, где это имущество находится.

К договорам в отношении находящихся на территории Россий­ской Федерации земельных участков, участков недр, обособлен­ных водных объектов и иного недвижимого имущества применя­ется российское право.

В части третьей ГК РФ решен вопрос о применении права в отношении возникновения права собственности и иных вещных прав на имущество в силу приобретательной давности. Возникно­вение права собственности по этому основанию возможно лишь в случае длительного, открытого и непрерывного владения вещью как своим собственным имуществом. Сроки приобретательной давности, установленные в различных странах, не совпадают.

Согласно части третьей ГК, возникновение права собственно­сти и иных вещных прав на имущество в силу приобретательной Давности определяется по праву страны, где имущество находи­лось в *момент окончания*срока*приобретателъной давности*(п. 3 ст. 1206).

К затонувшим в открытом море судам, находящимся на них грузам и иному имуществу применяется закон государства флага судна.

**35. Понятие и форма внешнеэкономической сделки.**

Под сделками в российском законодательстве, например, понимаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК РФ). Сделки могут быть односторонними, двусторонними и многосторонними. Последние две разновидности сделок совершаются посредством заключения договоров.
Значительная часть внешнеэкономических контрактов опосредуют заключение сделок международной купли-продажи товаров, а также реализацию обычно сопутствующих им операций (комиссия, поручение, перевозка и т. п.) которые в своей совокупности можно объединить в группу внешнеторговых сделок. Главной целью другой разновидности внешнеэкономических отношений является перемещение через границу нематериальных объектов (интеллектуальной собственности, работ, услуг и др.). Подобные операции осуществляются посредством заключения договоров подряда, лицензионных и концессионных договоров соглашений в области научно-технического сотрудничества и т. д.
Среди определений внешнеторговой, ни внешнеэкономической сделки ключевое место занимает Венская конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г., которая понимает под такими соглашениями договоры, заключенные между сторонами, коммерческие предприятия которых находятся в разных государствах (ст. 1).

**36. Коллизионно-правовое регулирование договорных обязательств.**

**Т.е. выбор права, применимого к договору.**

**Главный принцип** — **принцип автономии воли**. Автономия воли сторон состоит в том, что стороны в договоре могут устанавливать по своему усмотрению не только условия и содержание договора, но и определять право, которое будет применяться к заключенному ими договору.

В случае отсутствия соглашения сторон о праве, подлежащем применению к договору, это право определяется на основе коллизионных норм. Для современного международного частного права в области обязательств характерно при определении такого права использование в качестве общего**принципа применения права страны, с которым конкретный договор связан наиболее тесно.**

**1211 ГК РФ:**

1. При отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве к договору применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан.

2. 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. 3 ст. 1211 ГК РФ «стороной, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора, признается, если иное не вытекает из закона, условий или существа договора либо совокупности обстоятельств дела, сторона, являющаяся, в частности:

1) продавцом — в договоре купли-продажи;

2) дарителем — в договоре дарения;

3) арендодателем — в договоре аренды;

4) ссудодателем — в договоре безвозмездного пользования;

5) подрядчиком — в договоре подряда;

6) перевозчиком — в договоре перевозки;

7) экспедитором — в договоре транспортной экспедиции;

8) заимодавцем (кредитором) — в договоре займа (кредитном договоре);

9) финансовым агентом — в договоре финансирования под уступку денежного требования;

10) банком — в договоре банковского вклада (депозита) и договоре банковского счета;

11) хранителем — в договоре хранения;

12) страховщиком — в договоре страхования;

13) поверенным — в договоре поручения;

14) комиссионером — в договоре комиссии;

15) агентом — в агентском договоре;

16) правообладателем — в договоре коммерческой концессии;

17) залогодателем — в договоре о залоге;

18) поручителем — в договоре поручительства;

19) лицензиаром — в лицензионном договоре».

Приведенный выше перечень не является исчерпывающим.

**Коллизионные нормы, призванные обеспечивать наиболее эффективную защиту прав потребителя как «слабой стороны»** — эти нормы в отечественной и зарубежной доктрине и практике традиционно признаются «сверхимперативными», т.е. применимыми при определенных условиях, независимо от того, подчинено правоотношение (в силу коллизионных норм или условий договора) национальному праву потребителя или нет.

**1212 ГК РФ предусмотрено, что выбор права, подлежащего применению к**договору, стороной которого является гражданин, использующий движимые вещи (работы, услуги) для личных бытовых нужд, не может повлечь лишение такого гражданина (потребителя) защиты его прав, предоставляемой императивными нормами страны места жительства потребителя, если имело место хотя бы одно из следующих обстоятельств:

1) заключению договора предшествовала в этой стране оферта, адресованная потребителю, или реклама, и потребитель совершил в этой же стране действия, необходимые для заключения договора;

2) контрагент потребителя либо представитель контрагента получил заказ потребителя в этой стране;

3) заказ на приобретение движимых вещей, выполнение работ или оказание услуг сделан потребителем в другой стране, посещение которой было инициировано контрагентом потребителя с целью побуждения потребителя к заключению договора".

При отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве и при наличии указанных выше обстоятельств к договору с участием потребителя применяется право страны места жительства потребителя.

**37. Понятие и содержание принципа «автономии воли».**

**Автономия воли** является одним из принципов МЧП и представляет собой самостоятельную нормообразующую идею.

Автономия воли сторон в МЧП означает возможность стороной (сторонами) выбирать правовую систему, нормы которой будут регулировать данные отношения. В данный принцип включается возможность определять подсудность.

Наряду с принципом выделяют и институт МЧП с одноименным названием. Данный институт имеет место в основном в системе обязательственных отношений, регулируемых МЧП.

Стороны сделки, имеющие различную государственную принадлежность, могут избрать по своему усмотрению то право, которое будет регулировать их отношения и применяться ими самими либо судебным учреждением или в необходимых случаях другими компетентными органами к данной сделке.

В российской правовой системе данный принцип получил следующее выражение.

Стороны могут при заключении договора или в последующем выбрать по соглашению между собой право, которое подлежит применению к их правам и обязанностям по этому договору. Выбранное сторонами право применяется к возникновению и прекращению права собственности и иных вещных прав на движимое имущество без ущерба для прав третьих лиц.

Соглашение сторон о выборе подлежащего применению права должно быть прямо выражено или определенно вытекать из условий договора либо совокупности обстоятельств дела.

Выбор сторонами подлежащего применению права, сделанный после заключения договора, имеет обратную силу и считается действительным, без ущерба для прав третьих лиц, с момента заключения договора.

Стороны договора могут выбрать подлежащее применению право как для договора в целом, так и для отдельных его частей.

Если из совокупности обстоятельств дела, существовавших на момент выбора подлежащего применению права, следует, что договор реально связан только с одной страной, то выбор сторонами права другой страны не может затрагивать действие императивных норм страны, с которой договор реально связан.

При отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве к договору применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан.

**38. Договор международной купли – продажи**.

В области международной купли-продажи очень большое значение имеет Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г., разработанная Комиссией ООН по праву международной торговли и принятая на конференции в Вене, в связи с этим и получившая свое название «Венская конвенция».

Данная Конвенция применяется в тех случаях, когда стороны договора купли-продажи находятся в разных государствах. То обстоятельство, что коммерческие предприятия сторон находятся в разных государствах, не принимается во внимание, если это не вытекает ни из договора, ни из имевших место до или в момент его заключения деловых отношений или обмена информацией между сторонами. Ни национальная принадлежность сторон, ни их гражданский или торговый статус, ни гражданский или торговый характер договора не принимаются во внимание при определении применимости настоящей Конвенции.

Вышеназванная Конвенция является частью российского законодательства и широко применяется на практике. Она содержит ответы на основные вопросы, возникающие в практике международной купли-продажи. Состоит из пяти частей, в которых раскрывается: сфера применения и общие положения, заключение договора, купля-продажа товаров, заключительные положения.

Настоящая Конвенция не применяется к продаже: товаров, которые приобретаются для личного, семейного или домашнего использования, за исключением случаев, когда продавец в любое время до или в момент заключения договора не знал и не должен был знать, что товары приобретаются для такого использования; с аукциона; в порядке исполнительного производства или иным образом в силу закона; фондовых бумаг, акций, обеспечительных бумаг, оборотных документов и денег; судов водного и воздушного транспорта, а также судов на воздушной подушке; электроэнергии.

По **договору купли-продажи**продавец обязуется передать вещь (товар) в собственность покупателю, а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную сумму (цену).

**Предметом**договора купли-продажи является товар, который продавец обязуется передать покупателю. Им может быть: любое имущество, не изъятое и не ограниченное в обороте, имеющееся в наличии у продавца в момент заключения договора; имущество, которое будет создано или приобретено продавцом в будущем.

Существуют следующие **виды**договоров:

– договор розничной купли-продажи;

– договор поставки;

– договор поставки товаров для государственных или муниципальных нужд;

– договор контрактации;

– договор энергоснабжения;

– договор продажи недвижимости;

– договор продажи предприятий.

Данная Конвенция подробно регулирует **порядок заключения**договоров. Существует:

– общий порядок заключения договоров;

– заключение договора в обязательном порядке;

– заключение договора на торгах. На основании общего порядка оферта направляется в организацию либо неопределенному кругу лиц, далее на нее получается акцепт и заключается договор либо акцепт не направляется и договор не заключается. Также возможно заключение договора на иных условиях. Что касается заключения договора в обязательном порядке, то здесь при отказе в заключении договора для стороны, которая должна в силу закона его заключить, является основанием для другой стороны обратиться в суд.

Договор может быть заключен путем проведения торгов, если иное не вытекает из его существа. В установленных законом случаях договоры о продаже вещи или имущественного права могут быть заключены только путем проведения торгов.

**41. Обычаи международной торговли.**

Обычаи международной торговли (торговые обычаи) - единообразные устойчивые правила, сложившиеся в практике, но не имеющие обязательной юридической силы - охватывают все применяемые в международной торговле правила неюридического характера. Три группы подобных правил:

Правила общего характера, наиболее значимые; правила, которые могут применяться к любым видам ВЭС (собственно обычаи);

Правила, применяемые в отдельных областях международного делового сотрудничества, в торговом обмене определенными группами товаров (обыкновения); например, комплексы обычных правил при торговле зерном, кофе и т.д.; могут быть универсальными (любая часть света), региональными (в конкретном регионе), локальными (например, обычаи одного морского порта); Заведенный порядок - это обычные правила, сложившиеся между конкретными партнерами в определенной сфере международного предпринимательства.

От обычаев следует отличать обыкновения, складывающиеся в практике торговых сделок и определяющие детали этих сделок. С торговыми обыкновениями приходится сталкиваться в области морских перевозок. Они складываются, например, в портах. Обыкновения могут регулировать взаимоотношения сторон только в тех случаях, когда стороны в той или иной форме признали необходимым применение обыкновений какого-либо морского порта. Согласно Принципам международных коммерческих договоров, разработанных УНИДРУА, стороны в таком договоре связаны обычаем, который широко известен и постоянно соблюдается сторонами в международной торговле. Стороны связаны любым обычаем, относительно которого они договорились, и практикой, которую они установили в своих взаимоотношениях.

Неофициальная кодификация и унификация обычаев международного торгового оборота:

Европейская экономическая комиссия ООН (разработала несколько десятков общих условий по продаже конкретных видов товаров и типовых проформ контрактов);

Комиссия ООН по праву международной торговли и Международный институт по унификации частного права (занимаются унификацией правовых норм);

Международная торговая палата (МТП) - 1920 год - неправительственная организация, созданная с целью организационного, технического и иного содействия международной торговли.

Среди публикаций МТП наибольшей известностью пользуются Правила толкования международных торговых терминов - InternationalCommercialTerms - INCOTERMS.

ИНКОТЕРМС - один из важнейших международных документов неофициальной кодификации.

Под терминами, толкование которых дается в ИНКОТЕРМС, понимаются некоторые типы договоров международной купли-продажи, основанные на определенном, фиксированном распределении прав и обязанностей между торговыми партнерами. Можно выделить три группы вопросов, по которым фиксируются права и обязанности сторон по каждому типу договоров:

Права и обязанности сторон, связанные с перевозкой товаров, включая распределение дополнительных расходов, которые могут возникнуть в процессе перевозки;

Права и обязанности сторон по осуществлению «таможенных формальностей», связанных с вывозом товара с территории одного государства и с ввозом его не территорию другого государства и транзитом через третьи страны, включая уплату таможенных сборов и других обязательных платежей;

Момент перехода рисков с продавца на покупателя в случае гибели или повреждения товара.

Инкотермс имеют дело с определенными обязанностями сторон - такими как обязанность продавца предоставить товар в распоряжение покупателя или передать ему его для перевозки или доставить его в пункт назначения, а также с распределением риска между сторонами в этих случаях.

Далее они определяют обязанности по выполнению таможенных формальностей очистить для вывоза и ввоза, по упаковке товара, обязанность покупателя по принятию поставки, а также обязанность представить доказательства надлежащего выполнения соответствующих обязательств были должным образом выполнены. Хотя Инкотермс крайне важны для реализации договора купли-продажи, значительное число проблем, возникающих в таком договоре, в них вообще не регулируются, например переход права собственности и иных вещных прав, неисполнение договора и последствия неисполнения, а также освобождение от ответственности в определенных ситуациях. Следует подчеркнуть, что Инкотермс не предназначены заменить необходимые для полного договора купли-продажи условия, определяемые путем включения стандартных или индивидуально согласованных условий.

Инкотермс вообще не регламентируют последствия нарушения договора и освобождение от ответственности вследствие различных препятствий. Эти вопросы подлежат разрешению иными условиями договора купли-продажи и нормами применимого права.

**47. Коллизионно-правовое регулирование внедоговорных обязательств.**

Научно-технический прогресс, с одной стороны, способствует расширению материальной и физической сферы деятельности человека (изобретение новых средств транспорта и коммуникаций, коммерческое освоение космоса, морского дна и т. п.), с другойпридает современной трансграничной практике небывалый размах, обусловливает интенсивность миграции населения и связанных с этим процессов, порождает в связи с этим разнообразные деликтные отношения. При этом часто последствия деликта, совершенного на территории одного государства, проявляются в пределах другой юрисдикции (так называемые «трансграничные правонарушения»). Представим себе, что находящееся в Венгрии предприятие сбросило в Дунай промышленные отходы, а крестьянские хозяйства Румынии, Болгарии или Молдовы, находящиеся за сотни километров ниже по течению, использовали эту воду для полива. Качество сельскохозяйственной продукции в этом случае резко ухудшается. Таким образом, вредоносный эффект действия, совершенного в одной стране, наступает в другой.

В данной области международного частного права действует основной и весьма устойчивый принцип коллизии рассматриваются по месту причинения вреда, т. е. по закону государства, на территории которого совершено действие, послужившее основанием для предъявления требования. Иными словами, речь иди о законе места совершения деликта lexlocidelicticommissii. Этот принцип в течение веков был основополагающим в области определения ответственности за причинение ущерба, если он возник в результате каких-либо противоправных действий, имеющих международный характер.

Вместе с тем в ходе осуществления разнообразного международного сотрудничества хозяйствующих субъектов нередко имеет место страхование всевозможных рисков, призванное обеспечить защиту интересов владельцев и пользователей соответствующих благ, а также любых третьих лиц, либо образуется взаимосвязь отношений по причинению вреда с отношениями, возникающими из договоров и т. д., что обусловливает их подчинение, как правило, особым коллизионным формулам прикрепления. Поэтому в настоящее время указанный принцип уже нельзя считать единственно возможным и приемлемым при рассмотрении различных ситуаций причинения вреда в международных частноправовых отношениях.

Для решения вопроса о применимом праве, если в отношении участвуют юридические лица, используется признак местонахождения административного центра, вовлеченного в деликт юридического лица или его отделения. Если же сторонами деликтного отношения, совершенного за границей, признаны граждане одного государства, как правило, применяется закон гражданства этих лиц (Италия, Греция, Бельгия, Германия, Алжир, Монголия, Вьетнам и др.).

Законодательство некоторых стран достаточно подробно регламентирует отношения деликтной ответственности. Так, венгерский Закон о международном частном праве 1979 г. в случаях, когда и причинитель вреда, и потерпевшая сторона домицилированы в одном государстве, устанавливает, что применяется право этого государства (п. 3 § 32). Иными словами, основной критерий в подобной ситуации не гражданство лиц, а место их постоянного жительства (домициль). Общий же коллизионный принцип венгерского права заключается в том, что применяется закон, действующий в месте довершения действия или бездействия, в момент причинения вреда

**50. Коллизионно-правовое регулирование наследственных отношений.**

Появление международного элемента в наследственных отношениях объективно порождает основу для формирования трех групп коллизионных ситуаций. Коллизии возникают, например, в процессе наследования по закону, либо при осуществлении наследования по завещанию, либо в силу тех различий, которые проявляются в сфере наследования движимого и недвижимого имущества.

При наследовании по закону необходимо найти такой правопорядок, который определил бы перечень предполагаемых обязательных наследников и установил очередность их призвания к наследству. Правоприменительным органам государства также необходимо выяснить, имеются ли основания для выявления иных претендентов на наследство и тех, кто не наследует в принципе, в силу того, что не обладает правом допуска к наследству.

Процедура определения надлежащего правопорядка зачастую осложнена тем, что имущество наследодателя (в частности, недвижимое) может находиться и вне пределов того или иного государства. Каждая страна по-разному устанавливает объем прав на это имущество, порядок их осуществления и формы их защиты. В такой ситуации распределение долей наследников и последующее приглашение их к наследованию представляются весьма затруднительными. Естественно, государства заинтересованы в единой коллизионной привязке, которая определила бы применимое право для регулирования всей совокупности отношений по наследованию имущества, как недвижимого, так и движимого.

Несомненно, что передача наследуемого имущества от наследодателя к наследникам по закону представляет собой достаточно значимую стадию наследования. Однако ключевой формой распоряжения имущественными правами остается институт завещания. Наследодатель посредством составления завещания (testament, will) может определить юридическую судьбу своего имущества. Однако при этом возникают вопросы обязательной доли в наследстве, защиты прав пережившего супруга и т.п. Естественно, что государство объективно заинтересовано в выборе наиболее удобных форм правового регулирования в виде единообразных коллизионных начал, которые позволили бы установить, обладал ли индивид самой возможностью выразить свою последнюю волю, отдавал ли он себе отчет в своих действиях, отвечал ли за свои поступки, словом, определить его завещательную дееспособность. В сущности, выбор такого правопорядка уже предопределен перечнем тех коллизионных принципов, согласно которым регламентируются наследственные отношения в целом. Отметим здесь прежде всего право той страны, в пределах которой наследодатель обрел последнее место жительства на момент составления завещания, а также правопорядок государства, гражданином которого наследодатель является.

Обращение к закону гражданства предусматривает различные варианты ответа на вопрос, когда осуществляется привязка наследственных правоотношений к этому закону (в момент кончины наследодателя или в период составления завещания). Приверженность первому варианту демонстрирует Кодекс международного частного права Туниса, вступивший в силу 1 марта 1999 г.268 Законодательство Испании, напротив, сохраняет возможность выбора права той страны, гражданством которой наследодатель обладал в момент составления завещания.

Любое завещательное распоряжение, если оно составлено дееспособным лицом и приобрело необходимую юридическую силу, должно отвечать ряду признаков. Основополагающей в этом плане является форма завещания. Проблема установления права, подлежащего применению в отношении формы завещания, отличается известной сложностью. С одной стороны, действует общее правило, в соответствии с которым статут, применимый к наследованию, в целом определяет и форму завещательного распоряжения. Вместе с тем завещание представляет собой особый вид односторонней гражданско-правовой сделки. Поэтому обращение к другому коллизионному принципу (закон той страны, где завещание было подписано) является вполне обоснованным. Эта коллизионная привязка известна судебной практике Великобритании, законодательной практике Литвы.

Природа завещательного распоряжения допускает и непосредственное волеизъявление лица по поводу выбора права. Во всяком случае, нельзя исключать ситуации, когда наследодатель может указать на необходимость применения того правопорядка, в котором он усматривает некие преимущества в силу происхождения, гражданства, этнических и культурных мотивов. Многие государства предусматривают множество вариантов выбора права, подлежащего применению к форме завещания.

Коллизионные принципы, посредством которых осуществляется определение права, наиболее компетентного для формы завещания, имеют значение и для его содержания. Последнее может включать в себя множество положений, вплоть до инструкций об очередности исполнения отдельных пунктов и назначения опекуна наследнику. Однако основу волеизъявления наследодателя составляют распоряжения завещателя о порядке распределения наследственной массы. В международной практике объективно сложились различные способы разрешения возникающих при этом коллизионных ситуаций. Так, можно не разделять наследственную массу на движимое и недвижимое имущество и руководствоваться коллизионной привязкой, общей для всех видов вещей.

Вместе с тем возможен и иной вариант, когда классификация наследственного имущества на движимое и недвижимое все-таки производится. В таком случае формируются условия для возникновения явления, которое нередко называют «расщеплением статута наследования». Речь идет не о «расщеплении» коллизионной привязки, а о различиях в коллизионно-правовом регулировании отношений по наследованию двух категорий объектов — движимых и недвижимых вещей и о дифференциации соответствующих правовых режимов для них1.

Подобная дифференциация осуществляется на основе двух разных самостоятельных коллизионных привязок: одна (применительно к движимым вещам) прикрепляет наследственное отношение к закону домицилия наследодателя, вторая (если имеет местонаследование недвижимого имущества) —к закону места нахождения вещи .

Если коллизионные правила различают движимое и недвижимое имущество, то вполне возможна ситуация, когда отказополучатель (лицо, в пользу которого наследник обязан исполнить некие обязательства по завещанию) практически ничем не отличается от наследников или избавлен от многих их функций (например, от обязанности представления отчета по прибылям, полученным наследодателем от использования наследуемой недвижимости в своих целях).

**51. Международные договоры как средство регулирования наследственныхотношений.**

Перечень международных соглашений по вопросам наследования открывает Конвенция о коллизии законов, касающихся формы завещательных распоряжений (совершена в Гааге 5 октября 1961 г.), которая фактически рассматривает все возможные виды коллизионных привязок, регламентирующих форму завещания. В зависимости от сложившейся ситуации Конвенция предполагает возможность применения законодательства той страны, либо гражданством которой лицо обладало к моменту составления завещания, либо где оно преимущественно проживало. Конвенция 1961 г. допускает, что и законодательство той страны, где постоянно находилось недвижимое имущество, выступающее предметом наследования, также может оказаться полезным при установлении компетентного правопорядка, хотя она предполагает и иные варианты выбора права. В частности, разрешается применение правопорядка той страны, с которой у лица имеется наиболее тесная связь.

Вашингтонская конвенция о единообразном законе о форме международного завещания от 26 октября 1973 г. Конвенция направлена на создание единообразных материально-правовых норм, устанавливающих форму завещания. Она содержит две группы требований для государств-участников. Во-первых, такое государство вносит в свое законодательство правила составления международного завещания, предусмотренные текстом Конвенции 1973 г. (Приложение 1), либо оно пользуется их переводом на официальный язык данной страны. Вашингтонская конвенция 1973 г. допускает внесение исправлений в правовые документы, чтобы обеспечить вступление в силу Приложения к Конвенции. Во-вторых, договаривающиеся государства обязаны создать институт уполномоченных лиц, которые будут действовать в отношении международного завещания.

За пределами государства функциями таких лиц облечены консульские и дипломатические представители.

Согласно Вашингтонской конвенции 1973 г. завещание должно быть собственноручно выполнено наследодателем и им же подписано. Наследодателю вменяется в обязанность сделать об этом заявление в присутствии двух свидетелей и уполномоченного лица. Свидетелям и уполномоченному лицу не обязательно что-либо знать о содержании завещания. В случае, если наследодатель не в состоянии подписать завещание, он оповещает об этом уполномоченное лицо (о чем делается запись в завещании) и указывает, кто подпишет документ от его имени. При этом наследодатель руководствуется правовыми предписаниями того государства, на территории которого действует это уполномоченное лицо (ст. 3—5)274.

Приведенное многостороннее соглашение является серьезной гарантией принципа свободы завещания. Оно создает условия для справедливой отмены или изменения уже совершенного завещания. Однако Вашингтонская конвенция зачастую не в состоянии разрешить те проблемы, которые возникают уже после вступления завещания в силу. Поэтому ее следует рассматривать в совокупности с другим документом — Гаагской конвенцией относительно международного управления имуществом умерших лиц от 2 октября 1973 г.

Гаагская конвенция 1973 г. предусматривает учреждение международного сертификата по установлению круга лиц, допущенных к управлению имуществом умершего. Такой сертификат составляется компетентным органом, как правило, судебной или административной инстанцией в государстве — месте обычного проживания умершего в соответствии со своим правом. Допускается также применение права той страны, гражданством которой умерший обладал. Для этого государство его гражданства и страна его проживания должны сделать совместное заявление. «Закон гражданства» применяется также в том случае, если индивид проживал в стране, выдавшей ему сертификат, не менее пяти лет непосредственно до кончины. Признание сертификата производится

путем простого оглашения. Возможна, правда, и иная форма признания, когда решение об этом принимает компетентный орган. Акт признания сертификата предоставляет его владельцу право при простом предъявлении принимать (равно как и добиваться принятия) любые защитные и срочные меры в отношении наследуемого имущества со дня вступления сертификата в силу и в течение всей процедуры его признания (ст.

10— И)275.

Как и в ситуации с Конвенций 1961 г., само наименование Гаагской конвенции 1973 г. указывает на те случаи, которые входят в сферу ее применения. Так, международный сертификат позволяет собирать информацию о составе наследственной массы, выявлять объем имущества, которым предстоит управлять, и способствует определению наиболее приемлемых цен при продаже имущества с целью ликвидации долгов наследодателя, установлению разумных ставок арендных платежей (если потребность в покрытии долга привела к необходимости сдачи имущества в аренду). Конвенция 1973 г. предоставляет владельцу сертификата право предъявлять иски, встречные требования в стране —месте выдачи сертификата о международном управлении.

Гаагская конвенция о праве, применимом к имуществу, распоряжение которым осуществляется на началах доверительной собственности, и о его признании от 1 июля 1985 г. предлагает несколько иной порядок установления права. Она обладает, пожалуй, наибольшим числом различных специфических деталей. Так, лицу, передающему наследуемое имущество (учредитель —settlor), рекомендуется самостоятельно избрать право и сформулировать мотивы своего выбора в специально подготовленном акте (ст. 6). Если выбор права не состоялся, то действуют предписания той правовой системы, с которой наследование доверительной собственности наиболее тесно связано. Для установления такой правовой связи Конвенция предлагает прибегнуть либо к законодательству той страны, на территории которой действует доверительный собственник наследуемого имущества (или группа таких собственников, объединенных в некое корпоративное образование), либо к законодательству государства, в пределах которого находится центр управления трастом, фондом и т. п. (ст. 7).

Перечень универсальных многосторонних соглашений, действующих в сфере наследования, завершает Конвенция о праве, подлежащем применениюкнаследованиюнедвижимого имущества (совершена в Гааге 1 августа 1989 г.). Этот документ мало отличается от Конвенции 1961 г. Он также предоставляет возможность выбора права наиболее тесной связи для регламентации правоотношений в сфере наследования недвижимого имущества. Юридическое оформление подобного выбора осуществляется посредством соответствующего заявления. Форма заявления и его содержание определяются по законам той страны, где оно составляется (ст. 3, 4, 5 Конвенции). Данная Конвенция разрешает и применение права другой страны, с которой у лица имеется наиболее тесная связь (ст. 5). Вместе с тем Конвенция от 1 августа 1989 г. предполагает, что применение законов государства, с которым лицо — участник правоотношений поддерживает реальную связь, возможно лишь

тогда, когда право этого государства не указывает, какими именнонормативными актами следует руководствоваться .

**52. Коллизионное регулирование наследования в российском международномчастном праве.**

Основой регулирования наследственного права в России будет разд. V ГК. В российском праве установлен национальный режим для наследников-иностранцев. Кстати, эта норма имеет императивный характер и может устранить возникновение коллизионного вопроса. На практике, однако, национальный режим предоставляется в ϲᴏᴏᴛʙᴇᴛϲᴛʙии с положениями международных договоров или при наличии взаимности (если нет международного договора)[.](http://xn--80aatn3b3a4e.xn--p1ai/) Из национального режима предусмотрены и определенные изъятия. В сфере наследственных отношений действует принцип материальной взаимности.  Наследственные права иностранцев в России и российских граждан за рубежом главным образом регламентируются в консульских конвенциях и договорах о правовой помощи. Изучим положения двусторонних договоров РФ о правовой помощи в сфере наследственных правоотношений.

1. Граждане одной стороны в области наследства полностью приравниваются к гражданам другой стороны, т. е. за иностранцами признается способность наследовать по закону и завещанию наравне с собственными гражданами; наследственное имущество переходит к наследникам-иностранцам на тех же условиях, кᴏᴛᴏᴩые применяются к собственным гражданам.

2. Налогообложение в области наследования по отношению к иностранцам осуществляется на тех же условиях, кᴏᴛᴏᴩыми пользуются собственные граждане. Наследственные суммы, причитающиеся иностранцам, беспрепятственно переводятся за границу при наличии взаимности.

3. Наследование граждан одной стороны на территории другой допустимо только в отношении тех видов имущества, кᴏᴛᴏᴩые по закону данного государства могут быть объектом наследования для его собственных граждан.

4. Объектом завещательного распоряжения на территории одной стороны гражданами другой стороны может быть все то, что по закону государства пребывания может быть объектом завещательного распоряжения ее собственных граждан.

5. Продление сроков для вступления в наследство по отношению к иностранцам осуществляется в судах одного государства на тех же основаниях, что и для местных граждан (в договорах с отдельными государствами[.](http://xn--80aatn3b3a4e.xn--p1ai/)

6. В договорах разрешается проблема, в компетенцию органов какого государства входит производство по делу о наследстве. Этот вопрос подлежит коллизионному регулированию на базе специальных привязок: а) при наследовании движимого имущества компетентно учреждение юстиции той страны, где наследодатель имел последнее постоянное местожительство; б) при наследовании недвижимости – учреждение юстиции той страны, где ϶ᴛᴏ имущество находится.

7. Установлена возможность раздельной компетенции по отношению к имуществу, находящемуся на территории одного из договаривающихся государств; наследование недвижимости регулируется правом ϶ᴛᴏго государства, а наследование движимых вещей – по закону другого договаривающегося государства, на территории кᴏᴛᴏᴩого постоянно проживал наследодатель или чьим гражданином он являлся на момент смерти.

8. Завещательная правоспособность гражданина определяется по личному закону наследодателя (гражданства или домицилия)[.](http://xn--80aatn3b3a4e.xn--p1ai/)

9. Форма завещания определяется правом страны, на территории кᴏᴛᴏᴩой наследодатель имел последнее место жительства.

10. Действительность завещания определяется правом места составления завещания.

11. Завещание признается действительным с позиции формы, если она ϲᴏᴏᴛʙᴇᴛϲᴛʙует требованиям: а) права государства, на территории кᴏᴛᴏᴩого завещание составлено; б) права государства, гражданином кᴏᴛᴏᴩого являлся наследодатель в момент смерти; в) права государства, на территории кᴏᴛᴏᴩого наследодатель был домицилирован в момент смерти или в момент составления завещания; г) права государства, на территории кᴏᴛᴏᴩого находится недвижимое имущество, если речь идет о наследовании такого имущества.

Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. для стран СНГ устанавливает «цепочку» коллизионных норм, регулирующих наследственный статут:

1. право наследования движимого имущества определяется законом той стороны, на территории кᴏᴛᴏᴩой наследодатель имел последнее постоянное место жительства;
2. право наследования недвижимого имущества определяется законом той стороны, на территории кᴏᴛᴏᴩой ϶ᴛᴏ имущество находится;
3. способность лица к составлению завещания и его отмене, форма завещания и его отмена определяются законом той стороны, на территории кᴏᴛᴏᴩой завещатель имел постоянное место жительства в момент составления завещания. Завещание или его отмена не могут быть признаны недействительными вследствие несоблюдения формы, если она ϲᴏᴏᴛʙᴇᴛϲᴛʙует требованиям закона места составления завещания.

Защита наследственных прав российских граждан за рубежом возложена на консулов и регулируется положениями консульских конвенций. Российские граждане имеют право на получение наследственного имущества, если наследование открывается за рубежом. Право наследования возникает на базе иностранного закона, ϲᴏᴏᴛʙᴇᴛϲᴛʙенно, российские граждане признаются наследниками по праву того государства, кᴏᴛᴏᴩое применяется к наследственному статуту.

Право российских граждан выступать наследниками определенной очереди при наследовании по закону и на получение наследственной доли в случае открытия наследства за границей определяется по закону иностранного государства и ни в какой степени не может зависеть от установлений российского законодательства. Российское право не содержит каких-либо ограничений для получения российскими гражданами наследственных сумм из-за границы.

Приведем основные положения консульских конвенций (с Великобританией, КНР, США, Швецией) в сфере наследственного права:

1. консул принимает меры для охраны имущества, оставшегося после смерти гражданина его страны. Движимое имущество передается консулу, с тем ɥᴛᴏбы он поступил с ним в ϲᴏᴏᴛʙᴇᴛϲᴛʙии со ϲʙᴏим национальным правом;
2. власти государства пребывания обязаны известить консула об открытии наследства в пользу гражданина государства аккредитования;
3. консул имеет право представлять интересы граждан ϲʙᴏего государства, претендующих на долю в наследственном имуществе в государстве пребывания;
4. консул будет законным представителем граждан ϲʙᴏего государства по вопросам наследования в судах и других органах государства пребывания

**56. Коллизионно-правовое регулирование заключения брака.**

С принятием в 1995 г. Семейного кодекса (СК РФ) МЧП РФ претерпело существенные изменения.

1. **Заключение брака на территории РФ.** Форма и порядок заключения брака определяются российским правом, а материальные условия вступления в брак – законом гражданства для граждан или законом постоянного места жительства для лиц без гражданства каждого из лиц, вступающих в брак.

2. **Заключение брака за границей.** Если один или два супруга в браке, заключенном за границей, являются гражданами РФ, то такой брак признается в России при условии соблюдения формы по месту заключения и материальных условий вступления в брак по российскому праву. Браки, заключенные за границей, между иностранными гражданами признаются в России и по форме, и по материальным условиям по праву государства места заключения брака.

3. **Заключение брака в дипломатическом, консульском учреждении РФ или иностранного государства.** Оба лица должны иметь национальность государства, назначившего посла или консула. Заключение таких браков определяется национальным правом государства, назначившего посла или консула, напр., консульским уставом, и правом государства, где требуется признание, а также консульским договором между этими государствами.

**57. Коллизионно-правовое регулирование расторжения брака.**

1. **Расторжение брака в РФ.** Брак между гражданами РФ и иностранцами, а также браки между иностранцами расторгаются по российскому праву. Граждане РФ, проживающие за ее пределами, могут расторгнуть брак с проживающим за границей супругом, независимо от его национальности, в российском суде.

2. **Расторжение брака за границей.** Расторжение брака между гражданами РФ, либо между гражданами РФ и иностранцами, совершенное за границей, признается в России.

3. **Расторжение брака в дипломатическом или консульском учреждении.** Возможно в тех случаях, когда расторжение брака допускается во внесудебном порядке.

**Личные неимущественные и имущественные отношения супругов.** Вопрос о выборе применимого права решается на основе территориального принципа. Если супруги имеют или имели общее место жительства, то коллизионной привязкой является закон государства общего места жительства/последнего совместного места жительства.

**Международное усыновление (удочерение).** При усыновлении на территории России ребенка, являющегося гражданином РФ, иностранцами применимое право определяется по личному закону усыновителя. Кроме того, должны быть учтены требования российского права, а также положения международных договоров по вопросам международного усыновления с участием РФ.

При международном усыновлении, когда национальность усыновителя и ребенка не совпадают, может потребоваться получение согласия компетентных органов государства гражданства ребенка. При усыновлении на территории России гражданами РФ ребенка – гражданина иностранного государства необходимо получить согласие компетентного органа государства, гражданином которого является ребенок.

**58. Коллизионно-правовое регулирование взаимоотношений между супругами и другими членами семьи.**

Важнейшую роль в урегулировании брачно‑семей‑ных отношений с иностранным элементом играют договоры о правовой помощи. В качестве примера возьмем **Конвенцию 1993 г. о правовой помощи и правовых взаимоотношениях государств – участников СНГ.** Нормы части третьей «Семейные дела» исходят из тех же коллизионных принципов, что и право РФ (ст. 26–28, 37).

Специфика правовых механизмов Конвенции – в разграничении компетенции государств‑участников. В основном компетенция распределяется на основе тех же правил, что и выбор применимого права (п. 6 ст. 27). Особым образом решается вопрос о компетенции в случае расторжения брака. Согласно п. 1 ст. 29 Конвенции, если оба супруга имеют гражданство государства‑участника, то компетентны учреждения этого государства, а если на момент подачи заявления оба супруга проживают на территории другого государства‑участника, то компетентны также учреждения этого государства. По п. 2 ст. 29 если один из супругов является гражданином одного государства‑участника, а второй – другого, то компетентны учреждения государства‑участника, на территории которого проживают оба супруга. Если же один из супругов проживает на территории одного государства‑участника, а второй – на территории другого, то компетентны учреждения обоих государств.

На практике большое содействие в разрешении сложных проблем в брачно‑семейных отношениях с иностранным элементом могут оказать консульские должностные лица. Они вправе исполнять обязанности регистратора актов гражданского состояния. Напр., ст. 42 Консульской конвенции между РФ и Республикой Беларусь 1996 г. предусматривает, что консульские должностные лица сторон могут осуществлять функции в отношении регистрации актов гражданского состояния, вести книги записей рождения и смерти граждан представляемого государства. Консульское совершение этих функций должно беспрепятственно признаваться в обоих государствах.

**64. Понятие международного гражданского процесса.**

**Международный гражданский процесс** – это процесс урегулирования споров по гражданско‑правовым отношениям с иностранным элементом в государственных судах.

Коллизионное регулирование определяет только материальное иностранное право. По процессуальным вопросам суд применимое право не выбирает, в этой области господствует **принцип «закон суда».** Тем не менее наряду с нормами национального процессуального права международный гражданский процесс определяется специфическими национально‑правовыми и международно‑правовыми механизмами. Причем из‑за господства принципа «закон суда» и неприменения коллизионного регулирования в отношении процессуальных вопросов МЧП чрезвычайно важное значение имеют международные договоры, устанавливающие отношения правовой помощи между государствами, обязывающие признавать документы и решения, выданные на территории государств‑участников, обеспечивающие распространение на иностранцев национального режима по процессуальным вопросам.

РФ связана рядом таких международных договоров. Они не только значительно упрощают многие процессуальные вопросы, но даже делают возможными многие процедуры. Назовем важнейшие из них:

• **Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам** от 1993 г, участниками которой являются Армения, Беларусь, Казахстан, РФ, Украина, Узбекистан, Таджикистан, Туркменистан, Кыргызстан, Молдова, Азербайджан, Грузия;

• **Гаагская конвенция об отмене необходимости легализации иностранных официальных документов 1961 г.,** участниками которой являются Австралия, Аргентина, Армения, Багамские острова, Беларусь, Бельгия, Босния и Герцеговина, Великобритания, Венгрия, Греция, Израиль, Ирландия, Италия, Кипр, Латвия, Литва, Люксембург, Македония, Мальта, Мексика, Нидерланды, Норвегия, Панама, Португалия, Сейшельские Острова, Словения, США, Турция, Финляндия, Франция, ФРГ, Хорватия, Чехия, Швейцария, Швеция, ЮАР, Япония и др.;

• **договоры о правовой помощи** с Испанией от 26.10.90, Алжиром от 23.02.82, Болгарией от 19.02.75, Венгрией от 15.07.58, Вьетнамом от 10.12.81, Грецией от 21.05.81, Ираком от 22.06.73, Италией от 25.01.79, Кипром от 19.01.84, Китаем от 19.06.92, КНДР от 16.12.57, Кубой от 28.11.84, Латвией от 03.02.93, Литвой от 21.07.92, Монголией от 23.09.88, Йеменом от 06.12.85, Польшей от 28.12.57, Румынией от 03.04.58, Тунисом от 26.06.84, Финляндией от 11.08.78, Чехословакией от 12.08.82, с государствами, ранее входившими в СФРЮ, от 24.02.62.

**К международному гражданскому процессу традиционно относятся следующие проблемы:** процессуальные права иностранцев; правовая помощь; международная подсудность; судебные поручения; признание, приведение в исполнение иностранных судебных решений; легализация документов для представления в иностранном государстве.

**65. Международная подсудность.**

Основное правило, которое используется для определения компетентного суда, – это **место, где ответчик преимущественно находится.**

По нормам **АПК** РФ выбор осуществляется в пользу отечественного суда, если есть какие‑либо факторы, свидетельствующие о связи дела с Россией. К ним относятся следующие **обстоятельства:** ответчик находится или проживает на территории РФ либо на территории РФ находится его имущество; орган управления, филиал или представительство иностранного лица находится на территории РФ; спор возник из договора, по которому исполнение должно иметь место или имело место на территории РФ; требование возникло из причинения вреда имуществу действием или иным обстоятельством, имевшим место на территории РФ, или при наступлении вреда на территории РФ; спор возник из неосновательного обогащения, имевшего место на территории РФ.

**ГПК** РФ исходит из общего правила «нахождения организации‑ответчика или места жительства гражданина‑ответчика на территории РФ». **Дополнительные правила** определения международной подсудности: нахождение в России места жительства ответчика по делу о взыскании алиментов, а также по делу об установлении отцовства; причинение вреда здоровью или имуществу на территории России; иск вытекает из неосновательного обогащения, которое имело место на территории России.

**По Конвенции СНГ** подсудность между государствами‑участниками распределяется также на основе места жительства ответчика. **Суды государств‑участников компетентны** также в случаях, когда на их территориях: осуществляется торговля, промышленная или иная хозяйственная деятельность предприятия (филиала) ответчика; исполнено или должно быть полностью или частично исполнено обязательство из договора, являющегося предметом спора.

**Пророгационные соглашения.** Возможность заключения соглашений об изменении подсудности предусмотрена АПК и ГПК РФ.

**Исключительная подсудность.**Исключительная подсудность арбитражным судам РФ предусмотрена **АПК** в отношении дел с участием иностранных лиц по спорам: в отношении находящегося в государственной собственности РФ имущества, в том числе по спорам, связанным с его приватизацией; предметом которых является недвижимое имущество, находящееся на территории РФ; о признании недействительными записей в государственных реестрах РФ.

Исключительная подсудность **по ГПК** РФ предусмотрена в отношении: прав на недвижимость, находящуюся в России; перевозок, в которых перевозчик находится на территории России; расторжения брака, если оба супруга имеют место жительства в России; установления факта, имеющего юридическое значение, если заявитель по данному делу имеет место жительства в России или факт имел или имеет место в России; усыновления (удочерения), ограничения дееспособности, признания недееспособным, если лицо, в отношении которого осуществляются соответствующие процедуры, является гражданином РФ.

**По Конвенции СНГ** исключительная подсудность признается за государством‑участником по месту нахождения недвижимости, а также по месту нахождения управления транспортной организации‑перевозчика.

**66. Процессуальное положение иностранных граждан.**

С юридической точки зрения иностранный гражданин – человек, чье процессуально-правовое положение определяется одновременно двумя законодательствами: российскими гражданскими процессуальными законами и законами другой стороны.

Юридический статус иностранцев в правосудии обусловлен следующими принципиальными началами:

национальным режимом (гражданской процессуальной формой) судопроизводства, то что именуется lexfore (закон местопребывания). Включение иностранного права (lexpatria – закон отечества) невелико и четко оговорено в нормативном порядке;

равенством всех лиц перед законом независимо от национальности, социального положения и вероисповедания. Те социальные и правовые льготы и привилегии, которыми эти лица были наделены на родине, в российском гражданском процессе не действуют;

единством процессуальных прав и обязанностей;

гарантированностью предоставляемых прав государством. Общая идея правового регулирования статуса иностранцев в судопроизводстве заключается в том, что они, как и апатриды, приравниваются к российским гражданам, т.е. наделяются теми же правами и обязанностями. Без всяких отличий им предоставлено право на обращение в суд за защитой нарушенных или оспоренных прав, и при этом неважно, живет иностранец в России или за границей. Суд вправе отказать иностранцу в принятии поданного заявления лишь в случаях, указанных в ст. 129 ГПК.

Итак, иностранцы в гражданских процессуальных правоотношениях приравнены к российским гражданам. Вместе с тем судопроизводство применительно к иностранным гражданам имеет некоторые особенности:

1. Международная подсудность гражданских дел с международными элементами (подробнее см. ниже).

2. Национальный язык судопроизводства.

3. Судебное представительство. Им может быть представительство консула страны, гражданином которой является иностранец.

4. Правовая легализация документов, изготовленных за границей. Суть ее заключается в свидетельствовании консульством подлинности подписей на конкретном документе с тем, чтобы не возникали сомнения в его действительности.

5. Иммунитет от гражданской юрисдикции, освобождающий определенную группу иностранцев от какой-либо гражданской процессуальной обязанности или гражданской ответственности.

**67. Исполнение поручений иностранных судов. Правовая помощь.**

Суды в Российской Федерации исполняют переданные им в порядке, установленном международным договором Российской Федерации или федеральным законом, поручения иностранных судов о совершении отдельных процессуальных действий (вручение извещений и других документов, получение объяснений сторон, показаний свидетелей, заключений экспертов, осмотр на месте и др.).

Судебное поручение должно быть составлено с обязательным включением следующих реквизитов:

А) названия органа власти, который направляет судебное поручение, и название органа, которому направляется данное поручение;

Б) информации о сторонах в данном судебном процессе и их представителях;

В) содержания судебного разбирательства, для целей разрешения которого направляется судебное поручение, с изложением сведений, необходимых для исполнения поручения;

Г) доказательства, для получения которого направляется данное поручение, или процессуальное действие, которое необходимо выполнить.

В соответствующих случаях поручение должно также содержать:

А) информацию о свидетелях и иных лицах, которых нужно допросить;

Б) вопросы, которые нужно поставить допрашиваемым лицам, или обстоятельства, о которых они должны быть допрошены;

В) документы или другое имущество, недвижимое или личное, подлежащие осмотру.

Судебное поручение составляется на языке запрашиваемого органа или сопровождается переводом на этот язык.

Если центральный орган сочтет, что просьба не соответствует положениям Конвенции о получении за границей доказательств по гражданским или торговым делам, он незамедлительно информирует об этом орган запрашивающего государства, который направил судебное поручение, изложив возражения, возникшие в связи с поручением.

Правовая помощь регулируется следующими международными актами:

- Европейская конвенция о взаимной правовой помощи по уголовным делам (Страсбург, 20 апреля 1989 г.) (с изм. и доп. от 17 марта 1978 г.);

- Дополнительный протокол к Европейской конвенции о взаимной правовой помощи по уголовным делам (Страсбург, 17 марта 1978 г.);

- Европейское соглашение о передаче заявлений о правовой помощи от 27 января 1977 г.;

- Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г.) (с изм. и доп. от 28 марта 1997 г.);

- и др.

**68. Признание и исполнение иностранных судебных решений.**

Решения иностранных судов, в том числе решения об утверждении мировых соглашений, признаются и исполняются в Российской Федерации, если это предусмотрено международным договором Российской Федерации.

Под Решениями иностранных судов понимаются решения по гражданским делам, за исключением дел по экономическим спорам и других дел, связанных с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, приговоры по делам в части возмещения ущерба, причиненного преступлением.

Решение иностранного суда может быть предъявлено к принудительному исполнению в течение трех лет со дня вступления в законную силу решения иностранного суда. Пропущенный по уважительной причине срок может быть восстановлен.

Ходатайство взыскателя о принудительном исполнении решения иностранного суда рассматривается верховным судом республики, краевым, областным судом, судом города федерального значения, судом автономной области или судом автономного округа по месту жительства или месту нахождения должника в Российской Федерации, а в случае если должник не имеет места жительства или места нахождения в Российской Федерации либо место его нахождения неизвестно, по месту нахождения его имущества.

Решения судов иностранных государств, принятые ими по спорам и иным делам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности (иностранные суды), решения третейских судов и международных коммерческих арбитражей, принятые ими на территориях иностранных государств по спорам и иным делам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности (иностранные арбитражные решения), признаются и приводятся в исполнение в Российской Федерации арбитражными судами, если признание и приведение в исполнение таких решений предусмотрено международным договором Российской Федерации и федеральным законом.

Вопросы признания и приведения в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения разрешаются арбитражным судом по заявлению стороны в споре, рассмотренном иностранным судом, или стороны третейского разбирательства.

**69. Понятие и правовая природа международного коммерческого арбитража.**

Международный коммерческий арбитраж представляет собой негосударственные, (третейские) коммерческие арбитражные суды, специально предназначенные для рассмотрения споров между участниками международных коммерческих сделок, сторонами по которым выступают лица разной государственной принадлежности (иностранные фирмы и организации). Эти органы следует также отличать от другого типа третейских судов, которые могут рассматривать споры между государствами - субъектами международного публичного права.

Наиболее существенным аспектом юридической природы арбитража является его негосударственный характер. Арбитраж - это третейский суд, компетентный рассматривать спор только в случае наличия арбитражного соглашения сторон, т.е. в случае явно выраженного согласия субъектов спора. Суд - это орган государственной судебной системы, наделенный компетенцией в силу прямого указания национального права, а не в силу частного соглашения.

В Международный коммерческий арбитраж могут по соглашению сторон передаваться:

- споры из договорных и других гражданско-правовых отношений, возникающие при осуществлении внешнеторговых и иных видов международных экономических связей, если коммерческое предприятие хотя бы одной из сторон находится за границей;

- споры предприятий с иностранными инвестициями и международных объединений и организаций, созданных на территории Российской Федерации, между собой, споры между их участниками, а равно их споры с другими субъектами права Российской Федерации.

Если сторона имеет более одного коммерческого предприятия (коммерческим предприятием считается то, которое имеет наибольшее отношение к арбитражному соглашению); если сторона не имеет коммерческого предприятия, принимается во внимание ее постоянное местожительство.

Арбитраж - любой арбитраж (третейский суд) независимо от того, образуется ли он специально для рассмотрения отдельного дела или осуществляется постоянно действующим арбитражным учреждением, в частности Международным коммерческим арбитражным судом или Морской арбитражной комиссией при Торгово-промышленной палате Российской Федерации.

**70. Международно–правовые основы международного коммерческого арбитража.**

Основные источники права, регулирующие вопросы МКА, - международные договоры и национальное законодательство.

Национальное законодательство в сфере МКА в основном имеет следующие формы:

o в общее законодательство об арбитраже включаются отдельные нормы или специальный раздел, посвященные вопросам МКА (Великобритания, Швеция);

o в гражданско-процессуальное законодательство включаются отдельные нормы или специальный раздел, посвященный МКА (Франция, ФРГ);

o действует специальный закон о МКА (Россия, Украина, Азербайджан);

o вопросы МКА регулируются общим актом кодификации МЧП (Швейцария, Румыния, Турция, Чехия).

В России в настоящее время действует Закон о МКА.

Единственный универсальный международный договор - это Нью-Йоркская конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (1958). В основном правовой статус МКА регулируется на региональном уровне: Европейская конвенция о внешнеторговом арбитраже (1961); Европейская конвенция о введении Единообразного закона об арбитраже (ETS № 56) (1966), Межамериканская конвенция о международном коммерческом арбитраже (1975).

В системе источников права, регулирующих деятельность МКА, необходимо отметить документы, включаемые в lexmercatoria: Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном коммерческом арбитраже (1985, ред. 2006), Типовой арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ (2010), Арбитражный регламент Европейской экономической комиссии ООН (1966).

Главный источник права в сфере МКА - автономия воли сторон, затрагивающая и материальные, и процессуальные аспекты арбитража.

**71. Арбитражное соглашение: понятие, виды, содержание.**

Арбитражное соглашение — это письменное соглашение сторон о передаче в Международный коммерческий арбитраж уже возникшего спора или спора, который может возникнуть между ними в будущем. Одним из основополагающих принципов МКА является принцип добровольности обращения к арбитражному разбирательству. Арбитраж может принять дело к своему производству только при наличии согласия сторон об этом.

Виды арбитражных соглашений:

1) *арбитражная оговорка* — это соглашение сторон договора, непосредственно включенное в его текст, об арбитражном разбирательстве споров, которые могут возникнуть из данного договора;

2) *третейская запись* — это отдельное от основного договора соглашение сторон об арбитражном разбирательстве уже возникшего спора;

3) *арбитражный договор* — это самостоятельное соглашение между сторонами об арбитражном разбирательстве споров, которые могут возникнуть в будущем в связи с данным договором или группой договоров, или в связи с совместной деятельностью в целом.

Автономность и юридическая самостоятельность арбитражного соглашения означает то, что недействительность договора не влечет за собой недействительность арбитражного соглашения, в каком бы виде оно не было заключено.

Из наличия арбитражного соглашения вытекают два процессуально-правовых последствия:

1) арбитражное соглашение обязательно для сторон и они не вправе уклониться от передачи спора в арбитраж, т.е. арбитражное соглашение лишает суд его юрисдикции;

2) арбитраж не должен выходить за рамки полномочий, возложенных на него сторонами соглашения.

Арбитражное соглашение должно быть заключено в письменной форме. Нью-Йоркская Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г. поясняет, что термин «письменное соглашение» включает арбитражную оговорку в договоре или арбитражное соглашение, подписанное сторонами в обмене письмами или телеграммами. Законом РФ «О международном коммерческом арбитраже» 1993 г. предусмотрены условия, при наличии которых соглашение считается заключенным в письменной форме:

1) соглашение содержится в документе, подписанном сторонами;

2) соглашение заключено путем обмена письмами, сообщениями по телетайпу, телеграфу или с использованием иных средств электронной связи, обеспечивающих фиксацию такого соглашения;

3) соглашение заключено путем обмена исковым заявлением и отзывом на иск, в которых одна из сторон утверждает о наличии соглашения, а другая против этого не возражает;

4) в договоре содержится ссылка на документ, содержащий арбитражную оговорку (например, на Арбитражный Регламент ЮНСИТРАЛ ), но при условии, что договор заключен в письменной форме и данная ссылка такова, что делает упомянутую оговорку частью договора.

Содержание арбитражного соглашения зависит от воли сторон: они сами определяют, из каких элементов оно будет состоять. Как правило, это:

1) выбор арбитражного способа рассмотрения спора и вида арбитража (с указанием конкретного арбитражного института, например, МКАС при ТПП РФ);

2) указание на Регламент (если выбран постоянно действующий арбитраж) или порядок проведения арбитражного разбирательства;

3) место проведения арбитража;

4) выбор языка арбитражного разбирательства;

5) число арбитров.

В практике часто используются типовые арбитражные оговорки, рекомендуемые постоянно действующими арбитражными учреждениями. МАС при ТПП РФ рекомендует включать в контракт арбитражную оговорку следующего содержания: «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 МКАС при ТПП РФ в соответствии с его Регламентом» .

**72. Исполнение иностранных арбитражных решений.**

В статье 11 ФЗ " Об исполнительном производстве" Порядок исполнения в Российской Федерации решений иностранных судов и арбитражей устанавливается соответствующими международными договорами Российской Федерации, процессуальным законодательством Российской Федерации и настоящим Федеральным законом, т.е.на основании:

1. Федеральный закон от 02.10.2007 N 229-ФЗ (ред. от 22.12.2014) "Об исполнительном производстве" (с изм. и доп., вступ. в силу с 22.01.2015) Статья 11. Исполнение решений иностранных судов и арбитражей.
2. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам" (Заключена в г. Минске 22.01.1993) (вступила в силу 19.05.1994, для Российской Федерации 10.12.1994)
3. Конвенция ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений" (Заключена  в г. Нью-Йорк 1958) (вместе со "Статусом Конвенции о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йорк, 10 июня 1958 года)" (по состоянию на 02.05.2014))
4. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ
5. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" от 24.07.2002 N 95-ФЗ

Правовую основу системы признания и исполнения решений международного коммерческого арбитража составляет Нью-Йоркская конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г. (далее – Конвенция), участниками которой на сегодняшний день являются 149 государств(по состоянию на май 2014), в том числе: Великобритания, Германия, Италия, Франция, Швейцария, Швеция, Канада, США, Япония, Российская Федерация. В соответствии со ст. I Конвенции арбитражное решение признается иностранным, если оно было вынесено «на территории государства иного, чем то государство, где испрашивается его признание и приведение в исполнение», а также если оно «не считается внутренним» решением в том государстве, где исполняется. Это положение относится в равной степени как к решениям институциональных арбитражей, так и арбитражей ad hoc.
Основные положения Нью-Йоркской конвенции сводятся к следующему:
- договаривающиеся государства признают арбитражные решения как обязательные и приводят их в исполнение в соответствии с процессуальными нормами той территории, где испрашивается признание и приведение в исполнение этих решений (ст. III);

- для признания и приведения в исполнение иностранного арбитражного решения заинтересованная сторона подает просьбу в компетентный орган государства, где испрашивается исполнение, совместно с которой подаются: а) должным образом заверенное подлинное арбитражное решение или должным образом его заверенная копия; б) подлинное арбитражное соглашение или должным образом заверенная его копия; в) перевод указанных документов на официальный язык страны, где испрашивается признание и приведение в исполнение решения (ст. IV);
- в признании и приведении в исполнение арбитражного решения может быть отказано по основаниям, предусмотренным ст. V Конвенции.Правовую базу признания и исполнения иностранных арбитражных решений в  России составляют Закон РФ от 7 июля 1993 г. № 5338-I «О международном коммерческом арбитраже», Арбитражный процессуальный кодекс РФ, а также Нью-Йоркская конвенция 1958 г. В соответствии со ст. 241 АПК РФ иностранные арбитражные решения «признаются и приводятся в исполнение в Российской Федерации арбитражными судами, если это предусмотрено международным договором РФ и федеральным законом».
В качестве компетентного органа, в который подается заявление о признании и приведении в исполнение иностранного арбитражного решения, ст. 242 АПК РФ предусматривается арбитражный суд субъекта Российской Федерации по месту нахождения или жительства должника либо, если они неизвестны, по месту нахождения его имущества.

**73. Международный коммерческий арбитраж в России.**

 МКАС— самостоятельное постоянно действующее арбитражное учреждение ([третейский суд](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A2%D1%80%D0%B5%D1%82%D0%B5%D0%B9%D1%81%D0%BA%D0%B8%D0%B9_%D1%81%D1%83%D0%B4)), являющееся частью правового института[международного коммерческого арбитража](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D0%B5%D0%B6%D0%B4%D1%83%D0%BD%D0%B0%D1%80%D0%BE%D0%B4%D0%BD%D1%8B%D0%B9_%D0%BA%D0%BE%D0%BC%D0%BC%D0%B5%D1%80%D1%87%D0%B5%D1%81%D0%BA%D0%B8%D0%B9_%D0%B0%D1%80%D0%B1%D0%B8%D1%82%D1%80%D0%B0%D0%B6). МКАС разрешает коммерческие споры международного характера и осуществляет свою деятельность в соответствии с [Законом «О международном коммерческом арбитраже»](http://www.tpprf-mkac.ru/ru/whatis/lawstatus/432--l---r)от 7 июля 1993 года и [Положением о МКАС](http://www.tpprf-mkac.ru/ru/whatis/lawstatus/435-2010-06-21-12-25-32), которое является Приложением 1 к указанному Закону.МКАС является преемником Внешнеторговой арбитражной комиссии, образованной при Всесоюзной торговой палате в 1932 году. МКАС является членом [Международной федерации коммерческих арбитражных институтов](https://ru.wikipedia.org/w/index.php?title=%D0%9C%D0%B5%D0%B6%D0%B4%D1%83%D0%BD%D0%B0%D1%80%D0%BE%D0%B4%D0%BD%D0%B0%D1%8F_%D1%84%D0%B5%D0%B4%D0%B5%D1%80%D0%B0%D1%86%D0%B8%D1%8F_%D0%BA%D0%BE%D0%BC%D0%BC%D0%B5%D1%80%D1%87%D0%B5%D1%81%D0%BA%D0%B8%D1%85_%D0%B0%D1%80%D0%B1%D0%B8%D1%82%D1%80%D0%B0%D0%B6%D0%BD%D1%8B%D1%85_%D0%B8%D0%BD%D1%81%D1%82%D0%B8%D1%82%D1%83%D1%82%D0%BE%D0%B2&action=edit&redlink=1) (МФКАИ).

Компетенция: в МКАС могут передаваться:

1. споры из договорных и иных гражданско-правовых отношений, возникающие при осуществлении внешнеторговых и иных видов международных экономических связей;
2. споры предприятий с иностранными инвестициями между собой, споры между их участниками, а также споры с другими субъектами права [Российской Федерации](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A0%D0%A4).

Гражданско-правовые отношения, споры из которых могут быть переданы на разрешение Международного коммерческого арбитражного суда, включают, в частности, отношения по купле-продаже (поставке) товаров, выполнению работ, оказанию услуг, обмену товарами и (или) услугами, перевозке грузов и пассажиров, торговому представительству и посредничеству, аренде (лизингу), научно-техническому обмену, обмену другими результатами творческой деятельности, сооружению промышленных и иных объектов, лицензионным операциям, инвестициям, кредитно-расчетным операциям, страхованию, совместному предпринимательству и другим формам промышленной и предпринимательской кооперации.

Арбитражная оговорка МКАС, рекомендуемая для включения в коммерческие контракты «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».

Торгово-промышленная палата Российской Федерации утверждает Регламент Международного коммерческого арбитражного суда.

Если нужны баллы на сайте http://www.twirpx.com, то пишите мне в личку http://www.twirpx.com/user/603607/

или http://vk.com/georgiyak47