

Лекция_ Международное частное право как отрасль права. Место в системе правовых отраслей. Предмет, метод, принципы

Международное общение, международный оборот – это совокупность межгосударственных отношений и отношений между физическими и юридическими лицами различных государств. Правовые вопросы межгосударственного общения входят в сферу действия международного публичного права (далее - МПП). Что же касается правовых вопросов отношений между физическими и юридическими лицами, то их следует относить к сфере действия международного частного права (далее - МЧП). Именно отрасль международного частного права, имеет непосредственное огромное значение при создании благоприятного правового поля для развития трансграничных частноправовых отношений.

Международное частное право возникло и сложилось в силу объективного существования в мире около двухсот правовых систем внутреннего законодательства, каждая из которых по-своему регулирует одни и те же общественные отношения. В тех случаях, когда помимо национальных субъектов права - физических и юридических лиц одного государства - в правоотношении участвует «иностраный элемент», появляется необходимость в дополнительном правовом регулировании. Понятие «иностраный элемент» является одним из центральных понятий международного частного права. Данное понятие содержится в законах о международном частном праве Венгрии, Румынии, Турции, в Гражданском кодексе канадской провинции Квебек. Хотя данный термин и считается доктриной достаточно условным, однако, по мнению специалистов, именно он «хотя и недостаточно адекватно, но достаточно полно в самом общем виде выражает своеобразие тех отношений, которые регламентируются международным частным правом».

Игнорирование иностранной правовой системы и подчинение отношений только внутреннему законодательству не может обеспечивать объективного, адекватного конкретным жизненным обстоятельствам, правового регулирования. Поэтому кроме «чисто» национальных отраслей права, регулирующих отношения, не выходящие за пределы юрисдикции одного государства, стало необходимым создание системы специальных норм, учитывающих международный характер правоотношений. Такой системой и стала самостоятельная отрасль права - международное частное право.

Сегодня на интенсивное развитие международного частного права оказывает влияние целый ряд объективных факторов современной действительности.

Во-первых, это интернационализация хозяйственной жизни, которую сегодня, зачастую неверно отождествляют с терминами «глобализация» и «интеграция». На самом же деле речь идет, прежде всего, об интернационализации частных компаний и уже как следствии, основанной на этой интернационализации интеграции мировой экономики. Интернационализация хозяйственной жизни это основа или источник интеграции. Интенсификация развития международных экономических связей и хозяйственной деятельности привели к появлению новых форм и видов юридических лиц, интегрированных бизнес-структур, деятельность которых распространяется за пределы границ одного государства. Наиболее ярким примером описанных явлений на сегодняшний день является развитие процесса многонациональной интеграции Европейского Союза. Интернационализация представляет собой процесс расширения сферы деятельности государства за его пределами, непосредственным проявлением которой в хозяйственной сфере является широкое развитие разностороннего экономического и научно-технического сотрудничества. Объективный процесс интернационализации современного мирового хозяйства требует и

качественно нового уровня правового обеспечения многосторонних экономических отношений.

Во-вторых, это резкое усиление миграции населения вследствие глобализации и интеграции мирового сообщества, регионализации, войн, различных конфликтов, политических и национальных причин, а также с целью трудоустройства, получения образования и т.д.

В-третьих, научно-технический прогресс, с одной стороны, благодаря достижениям в области коммуникаций, транспорта и связи сблизил континенты и страны и тем самым облегчил общечеловеческое общение: развитие радио, телевидения, видеотехники, использование спутников для вещания сделали возможным транснациональное использование информационных данных, достижений науки, техники и культуры, а успехи в освоении космоса - коммерциализацию космоса; с другой стороны, отрицательные последствия научно-технического прогресса, загрязнения окружающей среды не могут быть ограничены пределами территории какого-либо одного государства. И, конечно, как часть правовой надстройки МЧП находится под воздействием правовой культуры, правовых традиций современного общества, что наиболее ярко проявляется в англо-говорящем мире, где сохраняет свое значение прецедентное право и превалируют вопросы определения юрисдикции суда, хотя интеграционные процессы (как, например, в Великобритании) привели к повышению роли статутного права.

Понятие - международное частное право установилось давно. В формальном отношении термин «МЧП» насчитывает более 150 лет, так как впервые он был предложен членом американского Верховного суда Джозефом Стори в 1834 г. в его работе «Комментарий коллизионного права», а затем он получил распространение и в Европе. Ни отечественная, ни зарубежная доктрины не определились еще с четкой дефиницией данного понятия. Само название «международное частное право» в мире является спорным, в российском праве, однако, оно наиболее употребительно. Л.А. Лунц допускает применение этого условного обозначения «на тех же

основаниях, на которых сохраняются некоторые другие термины, например, термины «гражданское право», «гражданский процесс», также имеющие для нас условный характер». Действительно, сочетание слов «международное» и «частное» вызывает недоумение. Непосвященный, скорее всего, будет задаваться вопросом, предполагает российский ученый конца XIX начала XX в. М.И. Брун, - «не есть ли это право, которое предписывает одновременно или приказывает одно и то же и государствам, и частным лицам»? Но как такое возможно? Недоумение его может еще усилиться от того, что международное частное право не есть ни международное право, ни частное право. Название «международное частное право» конечно, не имеет единого смысла и поэтому с давних пор встречало противников во всех странах. Оно все же лучше сложившегося о нем мнения, ибо речь здесь идет о частном праве и добавление «международное» имеет в виду не источник коллизионных норм, а их предмет. Между тем наука международного частного права, возникновение которой вместе с самим ее обозначением также датируется XIX веком, «оказывается тесно связанной с теми или иными особенностями понимания коллизионных норм, прежде всего в двух ведущих правовых системах - англосаксонской и романо-германской».

В отечественной науке рассматриваемый термин введен в оборот в 1865 году представителем казанской школы Н.П. Ивановым в работе «Основания частной международной юрисдикции» (1865 г.). Надо сказать, что почти все авторы фундаментальных отечественных трудов по МЧП упоминают огромный вклад юридического факультета Казанского университета в развитие русской цивилистики под руководством Д.И. Мейера. Однако, не вызывает возражений тот факт, что все же первая основательно-детальная и оригинальная разработка предмета и основных вопросов МЧП связана с именем великого представителя науки международного права XIX века Ф.Ф. Мартенса. Ученым впервые была проведена четкая граница между международным публичным и международным частным правом.

Конечно, нельзя отрицать тесную связь между международным частным правом и международным публичным правом. Эта связь проявляется, прежде всего, тогда, когда в качестве источника МЧП применяются нормы, изначально сформулированные как правила международного договора, а затем трансформированные в нормы внутреннего законодательства. МЧП как совокупность норм, регулирующих гражданско-правовые отношения, имеющие международный характер, не должно противоречить общепризнанным принципам международного публичного права (МПП). Связь между МЧП и МПП проявляется и в используемых обеими отраслями целого ряда общих публично-правовых начал.

Что же касается отличий, позволивших определить упомянутую четкую грань между двумя отраслями права, то в качестве основополагающих можно выделить следующие три:

Первое отличие МЧП от МПП кроется в самом содержании регулируемых отношений. В МПП главное место занимают политические взаимоотношения государства, тогда как МЧП регулирует частноправовые отношения, которые имеют международный характер.

Второе отличие – субъекты отношений. Основными субъектами международного права являются государства, как независимые друг от друга члены международного общества государств; международное право связывает государства в их межгосударственных отношениях, оно есть объективное право для государства, действующего вовне. В МЧП же основным субъектом является не государство (хотя государство и может выступать в этом качестве), а отдельные лица – физические и юридические.

В качестве третьего отличия следует выделить роль международного договора как основного источника регулирования отношений в МПП. В одних государствах договоры входят в состав правовой системы данной страны, и они должны применяться непосредственно и имеют приоритет. В других – они могут применяться лишь после того, как это будет в

определенной форме санкционировано государством. В МЧП международные договоры также имеют большое значение, но не приоритетное; более типичными являются такие источники как законодательство, судебная и арбитражная практика

МЧП имеет и другие отличия от МПП, обусловленные, в конечном счете, неодинаковым характером предмета регулирования (разный порядок рассмотрения споров, применение санкций в случае нарушения прав и т.д.).

Международное частное право - это единственная отрасль права, предназначенная для юридической регламентации гражданских (в широком смысле слова, т.е. цивилистических, частноправовых) отношений, возникающих в сфере международного общения. И хотя, основные начала международного публичного права (главным образом, его общепризнанные принципы и нормы) имеют непосредственное действие и в МЧП, все же МЧП наиболее тесно связано с национальным частным правом - гражданским, торговым, семейным и трудовым.

Международное частное право представляет собой самостоятельную, комплексную отрасль права, объединяющую нормы международного и национального права и регулиующую международные гражданские отношения.

Как видно из определения предмет этой относительно молодой отрасли права составляют отношения частноправовые, ноотягощенные иностранным элементом. Термин «иностраннй элемент» является определяющим и представляет собой ключевую характеристику тех правоотношений, которые составляют предмет международного частного права.

Итак, речь идет о гражданско-правовых отношениях, но отношениях, понимаемых в широком смысле и выходящих за пределы одного государства.

То обстоятельство, что международное частное право изучает гражданско-правовые отношения, вовсе не означает, что оно является лишь частью гражданского права. «Специфическим отличием гражданско-

правовых отношений, включаемых в МЧП, является то обстоятельство, что МЧП изучает лишь особую группу гражданско-правовых отношений, которые имеют международный характер». При этом указывается на необходимость дифференциации содержания термина «международный» в рассматриваемых отраслях права. Международный в контексте МЧП означает лежащий в международной сфере, что не совпадает с его значением, которое он имеет в международном публичном праве, а именно - межгосударственный.

Таким образом, понятие «гражданско-правовые» отношения в МЧП имеет особое значение. Они не ограничиваются только имущественными и связанными с ними неимущественными отношениями, но распространяются также на отношения, регулируемые нормами семейного, трудового, вещного, обязательственного и процессуального права. Кроме того, нормы МЧП регулируют и отношения, возникающие в ходе международного экономического и научно-технического сотрудничества. В условиях международной жизни эти отношения как бы пересекают государственные границы, образуя ситуации, когда субъективные права их участников, возникающие под действием национального законодательства по одну сторону границы, реализуются и (или) нуждаются в защите по другую ее сторону. В случае отказа принять такие права и - как следствие - применить иностранный закон, под действием которого они возникли, возможность беспрепятственного, безущербного осуществления международного общения, международных контактов ставится под угрозу. Подобное, к сожалению, случается. Например, заключенные браки, оказываются «хромающими», не пользующимися правовой защитой за пределами страны, где они были оформлены. Очевидно, что такие ситуации опасны для самих участников отношений и для общества в целом.

Существует три варианта проявления международного характера или, так называемого «иностранного элемента» в рассматриваемых правоотношениях – он присутствует всегда, это:

Субъект правоотношения – иностранное лицо, иностранец (иностранный гражданин, апатрид, бипатрид, беженец; иностранное юридическое лицо, предприятие с иностранными инвестициями, международное юридическое лицо, ТНК; международные межправительственные и неправительственные организации; иностранное государство);

Объект правоотношения – как правило находится за границей;

Юридический факт (жизненное обстоятельство), с которым связано правоотношение, имеет место за границей.

В российском законодательстве иностранный элемент в гражданском правоотношении определяет п.1 ст.1186 ГК РФ. В этом определении, Однако, как указано в теории права многими исследователями, много пробелов. Так в качестве иностранного субъекта не названы: иностранное государство; международная организация; юридический факт, имевший место за границей.

Правда, в ст. 1186 ГК РФ упоминается и о возможности осложнения «...иным иностранным элементом». Эта фраза, по всей видимости, призвана восполнить указанные пробелы, но вследствие своего неопределенного характера может привести и к расширительному толкованию правовой нормы.

На сегодняшний день ни отечественная, ни зарубежная доктрина не демонстрирует единства по поводу определения границ сферы действия МЧП. Существуют мнения о том, что международное частное право простирается в частности, в валютной, налоговой, финансовой сферах - то есть в тех сферах, которые традиционно включали административно-правовые, а не гражданско-правовые отношения. Не вдаваясь в полемику по этому поводу, следует отметить, что подобные «разночтения» свидетельствуют об эволюции вопроса, касающегося сферы действия МЧП.

В правовой литературе определения МЧП даются в зависимости от того, как понимается предмет этой области в правовой реальности. Например, Л.А. Лунц писал: «МЧП как отрасль права и отрасль правоведения есть область отношений гражданско-правового характера в указанном широком смысле слова, возникающих в международной жизни». Еще один представитель отечественной доктрины в области МЧП С.Н.Лебедев, в свою очередь, подчеркивает гражданско-правовую природу отношений, как основного критерия для определения отраслевой или системной принадлежности рассматриваемой совокупности норм: «исходя из гражданско-правовой природы отношений, регулируемых МЧП, и учитывая особенности как самих отношений, так и методы их регулирования, в частности, международно-договорное происхождение значительного числа источников с вытекающими отсюда последствиями, представляется более верным, что МЧП следует рассматривать как особую отрасль цивилистического по своему содержанию характера». Определяя предмет МЧП, как отечественные, так и зарубежные ученые акцентируют внимание на гражданско-правовых, точнее, частноправовых, регулируемых им общественных отношений. Так, М. Иссад, сопоставляя МЧП и международное публичное право как право, регулирующее отношения между государствами, указывает, что «нормы международного правопорядка, которые адресованы частным лицам, физическим и юридическим, объединены под названием «Международное частное право». Затем ученый уточняет: «Международное частное право, таким образом, предстает как проекция с необходимыми изменениями внутреннего права на международную плоскость».

Г.К. Матвеев, определяя понятие МЧП «как совокупность коллизионных норм, регулирующих прикрепление к определенной правовой системе гражданских (семейных, трудовых и прочих цивилистических) правоотношений, осложненных иностранным элементом», к сожалению, не уточняет, о каких же именно «прочих цивилистических отношениях» следует

вести речь. Какие еще отношения, помимо, собственно, гражданско-правовых, семейных и трудовых, надлежит включить в объект регулирования МЧП. В этом плане конкретизировать соответствующие позиции упомянутых специалистов помогают периодические научные публикации в сфере МЧП и научные исследования в доктрине права.

По мнению профессора Кузнецова М.Н., МЧП - это «совокупность национальных и международных норм, регулирующих возникающие в ходе международного общения разнообразные имущественные, личные неимущественные, а также трудовые, семейные и процессуальные отношения между гражданами и юридическими лицами, а также их отношения указанного характера с государствами и международными организациями».

Каждое из приведенных выше определений имеет полное право быть задействовано в учебном процессе познания студентами основ международного частного права. Каждое из них, безусловно, достойно, но является более или менее точным в зависимости от складывающегося правоотношения и его субъектного состава.

Нельзя не согласиться с тем, что «частное право... не просто одна из отраслей, а самобытная, в высшей степени, своеобразная правовая сфера... Как рыночное хозяйство невозможно без персонифицированной частной собственности, точно также сама частная собственность, предпринимательство, экономическая свобода, да и вообще свобода в обществе невозможны без частного права».

Основная специфика МЧП видится как раз в том, что это отрасль национального права, одна из частноправовых отраслей права любого государства (российское МЧП, французское МЧП и т.д.). Оно входит в систему национального частного права наряду с гражданским, торговым, коммерческим, семейным и трудовым. Термин «международное» имеет здесь иной характер, чем в международном публичном праве, – он означает только одно: в гражданском правоотношении есть иностранный элемент (при этом

не имеет никакого значения, один или несколько и какой именно вариант иностранного элемента).

Особый характер его норм выражен в самом термине – «внутригосударственное международное частное право». Речь идет о правовой системе, предназначенной регулировать международные отношения негосударственного характера (возникающие в частной жизни). МЧП единственная отрасль национального права, в которой международное публичное право выступает как непосредственный источник и имеет прямое действие. Именно поэтому к МЧП вполне применимо определение – «гибрид в юриспруденции».

Основополагающими или общими принципами международного частного права можно считать определенные в п. «с» ст. 38 Статута Международного Суда ООН «общие принципы права, свойственные цивилизованным нациям». Статут Международного Суда был разработан на конференции в Думбар-тон-Оксе (1944 год), в Комитете юристов в Вашингтоне и на конференции в Сан-Франциско 1945 года. Согласно Статуту, подписанному 26.06.1945 г. и вступившему в силу 24.10.1945г., Международный Суд является главным судебным органом ООН.

Под общими принципами права подразумеваются общепризнанные правовые постулаты, приемы юридической техники, «юридические максимы», выработанные еще юристами Древнего Рима. Что же касается общих принципов права, применяемых непосредственно в МЧП, то к ним относятся, в первую очередь, следующие: нельзя передать другому больше прав, чем сам имеешь; принципы справедливости и доброй совести; принципы незлоупотребления правом и охраны приобретенных прав и др.

Под «цивилизованными нациями» следует понимать те государства, чьи правовые системы основаны на рецепированном (принятом, основанном) римском праве. Главным общим принципом МЧП, как впрочем, и национального гражданского, и международного публичного права, является принцип «*pacta sunt servanda*» - «договоры должны соблюдаться».

К специальным принципам международного частного права традиционно относят:

Автономию воли участников правоотношения. Это основной специальный принцип МЧП (как и любой другой отрасли национального частного права) - принцип свободы договоров; свобода иметь субъективные права или отказаться от них; свобода обращаться в государственные органы за их защитой или терпеть нарушения своих прав.

Автономия воли, как институт международного частного права, обеспечивает сторонам гражданского правоотношения уникальную возможность самостоятельно выбрать не только применимое национальное право, которое в конечном итоге определит их права и обязанности, но и различные правовые системы. Кроме того возможность выбора у сторон появляется и между источниками права в рамках одной правовой системы.

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

Принцип взаимности. В МЧП выделяют два вида взаимности – материальную и коллизионную. Проблемы коллизионной взаимности относятся к коллизионному праву. Материальная взаимность в свою очередь также делится на два вида. Во-первых, это собственно материальная взаимность, при которой иностранным лицам предоставляется та же сумма конкретных прав и правомочий, которыми национальные лица пользуются в соответствующем иностранном государстве. И, во-вторых, это формальная взаимность, наделяющая иностранных лиц всеми правами и правомочиями, вытекающими из местного законодательства. По общему правилу

предоставляется именно формальная взаимность, но в отдельных сферах – авторское и изобретательское право, избежание двойного налогообложения – принято предоставлять материальную взаимность.

Принцип недискриминации. Общепризнанной нормой международного частного права всех государств является абсолютная недопустимость дискриминации в частноправовых отношениях. Последняя представляет собой нарушение или ограничение законных прав и интересов иностранных лиц на территории какого-либо государства.

Право на реторсии. Реторсиями признаются правомерные ответные меры ограничительного характера одного государства против другого, если на его территории нарушаются законные права и интересы физических и юридических лиц первого государства. Целью реторсий положения ст. 1194 ГК РФ признают отмену дискриминационной политики.

По мнению М.М. Богуславского «возможность введения ответных ограничений непосредственно связана с реализацией в области МЧП принципа взаимности. Это объясняется тем, что хотя требование взаимности не установлено в отношении применения иностранного права, принцип взаимности применяется в отдельных определенных законом случаях определения гражданско-правового положения иностранных физических или юридических лиц». Основная задача МЧП – разрешение коллизии между двумя правовыми порядками, повлияло на формирование его нормативной структуры, которая, как следствие, отличается повышенной сложностью. Эту отрасль права составляют совершенно различные по своему характеру, природе и структуре нормы.

Их можно проклассифицировать следующим образом: коллизионные (от лат. – *collisio* – столкновение, конфликт), указывающие право какого государства должно быть применено к данному правоотношению, т.е. содержащие отсылку к праву какого-либо государства и материально-правовые нормы, непосредственно регулирующие гражданско-правовые отношения международного характера.

Центральную часть составляют именно коллизионные или отсылочные нормы. Коллизионные нормы уникальны по своей природе и встречаются только в МЧП. Ни в одной другой отрасли права нет даже аналога подобных норм. Их источники – национальное законодательство – внутренние коллизионные нормы и международные договоры – унифицированные или договорные коллизионные нормы.

В настоящее время общепризнанно, что нормативная структура МЧП не исчерпывается только коллизионными нормами. В состав МЧП входят и материально-правовые нормы – международные унифицированные и национальные.

Значение унифицированных материально-правовых норм все более возрастает, сегодня им отведено важное место в нормативной структуре МЧП. Основной формой достижения унификации материально-правового регулирования отношений в области МЧП продолжает оставаться заключение международных договоров. Как правило, все они являются итогом многолетней напряженной работы международных организаций; и конференций и отражают найденный баланс интересов различных государств в соответствующих вопросах. Унифицированные международные договоры, составляют ныне наиболее динамично развивающуюся его часть. Унификация касается различных отношений в сфере международного частного права. Наиболее высокую степень унификации права, особенно материального, достигла, пожалуй, в области внешнеэкономических отношений. Следует добавить, что истоки этого метода берут свое начало в сфере международной торговли. Именно эта область международных частноправовых отношений менее всего поддавалась национальному правовому регулированию. Можно сказать, что появление материально-правового метода было опосредовано стремлением участников международного общения обойти разноречивые положения национального законодательства отдельных стран и создать систему единообразных нормативных предписаний, предназначенных для непосредственного

регулирования внешнеэкономических отношений. Постепенно материально-правовой метод регулирования распространился и на другие институты международного частного права, включая международный гражданский процесс.

Основные источники унифицированных материально-правовых норм – международные договоры. Но не только. Унификация норм международного частного права возможна также посредством утверждения международно-правовых обычаев, вырабатываемых на основе широкой и единообразной практики международного сотрудничества. Следует также упомянуть и о международном коммерческом праве. В качестве неправовых или вспомогательных унифицированных норм, оказывающих воздействие на регулирование рассматриваемых отношений, следует перечислить рекомендации межправительственных и неправительственных международных организаций и ассоциаций. Например, Арбитражный регламент Комиссии ООН по праву международной торговли 1976 г., публикации Международной торговой палаты в Париже или типовые договоры на поставку готовых изделий, разрабатываемые различными международными торговыми ассоциациями), а также международные обыкновения.

Унифицированные материально-правовые нормы имеют публично-правовой характер (они создаются государствами – властными субъектами) и представляют собой конечный результат процесса согласования воли двух и более государств. Унифицированные материально-правовые нормы могут применяться для регулирования частноправовых отношений с иностранным элементом (ст. 7 ГК РФ). Для этого они должны быть имплементированы во внутреннее законодательство. Имплементация от (англ. impleo — наполняю, исполняю) представляет собой фактическую реализацию международных обязательств на внутригосударственном уровне.

Имплементация осуществляется путем трансформации международно-правовых норм в национальные законы и подзаконные акты, посредством

последующего издания определенных внутренних правовых актов, вводящих нормы договора в национальную правовую систему. В ряде государств ратифицированные международные договоры автоматически становятся частью национального законодательства. Так, в РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Частью 4 главной трансформационной нормы РФ - ст. 15 Конституции установлен примат международного договора. Таким образом, если международным договором РФ предусмотрены правила, противоречащие закону, то приоритет остается за нормами международного договора. О примате международного права при регулировании частноправовых отношений с иностранным элементом свидетельствуют и положения ряда других законодательных актов РФ, среди них ст.7 ГК РФ, ст.10 ТК РФ, ст.6 СК РФ, ст.11 ГПК РФ, ст.13 АПК РФ. Принцип преимущественного применения международного права в случаях его противоречия с нормами национальных законов действует сегодня в законодательстве большинства государств.

Однако даже после того, как нормы международного права становятся частью национальной правовой системы, они сохраняют автономный, самостоятельный характер и отличаются от иных норм внутреннего права. Автономность и самостоятельность имплементированных международных норм в национальной правовой системе объясняется тем, что они не являются творением одного законодателя, а созданы в процессе международного нормотворчества и воплощают согласованную волю двух и более государств. Такие нормы государство не вправе отменить или изменить в одностороннем порядке, для этого оно должно сначала прекратить свое участие в соответствующем международном соглашении.

Яркими примерами унификации материально-правовых норм являются Конвенция ООН 1988 о международных переводных и международных простых векселях, Бернская конвенция 1886 г. об охране литературной и

художественной собственности, Европейская конвенция 1961 г. «О внешнеторговом арбитраже» и т.д.

Однако унификация права может обеспечиваться и использованием других приемов и осуществляться не только в виде создания единообразного регулирования материально-правовых норм. Существует также унификация коллизионных норм, примерами которой могут служить первые Гаагские конвенции в области брачно-семейных отношений, Женевская конвенция товаров, Римская конвенция 1980 г. о праве, применимом к договорным обязательствам, заключенная странами ЕС и др. Кроме того, юристы выделяют смешанную унификацию. Под последней принято понимать создание в одном унифицирующем акте единообразных коллизионных и материально-правовых норм. Примерами смешанной унификации в МЧП являются Общие условия поставок товаров хозяйствами, организациями стран-членов СЭВ 1968/1988 г.г., Конвенция о праве 1985 г. применимом к доверенностям и их подтверждению, Конвенция ООН 1991 г. Об ответственности операторов транспортных терминалов в международной торговле и др.

Толкование унифицированных норм должно осуществляться не по правилам толкования норм национального права, а в соответствии с положениями международного права, закрепленными в Венской конвенции о праве международных договоров 23 мая 1969 г.

Кроме унифицированных материально-правовых норм частью нормативной структуры МЧП являются и материально-правовые нормы национального права.

Материально-правовые нормы национального права МЧП можно условно разделить на три группы:

общие нормы – регулируют любые правоотношения, как имеющие в своем составе иностранный элемент, так и не имеющие такого элемента (например ст.11 ТК РФ);

«специально национальные» нормы - регулируют отношения только между гражданами данного государства на его территории, т.е. отношения, неотягощенные иностранным элементом (ст.33 Конституции РФ);

«специально иностранные» нормы – регулируют только определенные отношения, в обязательном порядке отягощенные иностранным элементом (п.4 ст.124 СК РФ). Из всех внутригосударственных материально-правовых норм именно «специально иностранных» и входят в структуру МЧП. Обращение к составляющим нормативной структуры МЧП позволяет сделать вывод о том, что отечественную юридическую науку международное частное право следует понимать через совокупность коллизионно-правового и материально-правового аспектов. Сегодня господствующей доктринальной позицией является взгляд, согласно которому содержание международного частного права много шире содержания коллизионного права. Таким образом, международное частное право представляется как состоящее из коллизионных и материально-правовых норм. Отсюда и особенность международного частного права, которая предполагает помимо общих методов регулирования отношений в сфере МЧП, таких как метод децентрализации и автономии воли сторон, присущих любой другой отрасли национального частного права и сочетание специальных методов регулирования. Это так называемые специальные методы правового регулирования - материально-правовой и коллизионный метод.

Специальные методы МЧП не противостоят друг другу, а взаимодействуют и сочетаются друг с другом. Коллизионный метод связан с преодолением коллизий в законодательстве различных государств и предполагает применение коллизионных норм, как внутренних, так и унифицированных. Материально-правовой метод предполагает наличие единообразного регулирования частно-правовых отношений с иностранным элементом в разных государствах и основан на применении материально-правовых норм, прежде всего, унифицированных, международных.

Коллизионный метод – это метод разрешения конфликтов законов разных государств. Коллизионный метод – это отсылочный, косвенный метод, основанный на применении коллизионных норм. Суд, прежде всего, производит выбор применимого права, то есть разрешает коллизионный вопрос и только после этого применяет материально-правовые нормы избранной правовой системы. Можно говорить о внутреннем способе коллизионного метода, осуществляемого при помощи норм национального коллизионного права и унифицированном способе, посредством применения норм международных договоров «о применимом праве» и коллизионных норм комплексных международных соглашений. Коллизионный метод считается первичным и основополагающим в МЧП, поскольку основа самого МЧП – это именно коллизионные нормы.

Основоположниками данной позиции в российской науке международного частного права являются В.М. Корецкий, С.Б. Крылов, И.С. Перетерский, Л.А. Лунц.

Материально-правовой метод или метод прямых предписаний основан на применении материальных норм, непосредственно регламентирующих права и обязанности сторон, формулирующих модель поведения. Этот метод является прямым – правило поведения непосредственно и конкретно сформулировано в материально-правовой норме. Источники материального метода – международное право и национальные законы, специально посвященные регулированию частноправовых отношений с иностранным элементом.

В российском законодательстве установлен примат унифицированного материально-правового метода над коллизионным (п.3 ст.1186 и п.6 ст.1211 ГК РФ). Коллизионный метод играет субсидиарную роль, – он применяется при отсутствии прямых материально-правовых предписаний. Однако при разрешении частноправовых споров с иностранным элементом в практике судов и арбитражей продолжает доминировать коллизионный метод регулирования. Это объясняется тем, что большинство государств в

основном признает и исполняет на своей территории решения иностранных судов, если такие решения основаны на национальном праве данного государства. Иначе говоря, иностранный суд при решении вопроса о применимом праве избирает именно право того государства, на чьей территории судебное решение должно быть признано и исполнено.

Что касается системы МЧП, то общепризнано, что международное частное право, как учебная дисциплина и наука состоит из двух частей - Общей и Особенной. «В Общей части рассматриваются вопросы, которые имеют значение для международного частного права в целом, вопросы, которые могут быть, так сказать, вынесены за скобки при анализе норм и институтов, составляющих содержание отдельных тем Особенной части». В рамках Общей части рассматриваются общие понятия и принципы, источники международного частного права, вопросы правового положения субъектов гражданско-правовых отношений с иностранным элементом, государства как особого субъекта таких отношений, иностранных юридических лиц и иностранных граждан.

Особенная часть, как правило, включает следующие разделы: право собственности; обязательственное право; кредитные и расчетные отношения; деликтные обязательства; право интеллектуальной собственности; семейное право; наследственное право; трудовые отношения; международное гражданское процессуальное право, в том числе третейское разбирательство.

Отдельные авторы не относят процессуальные нормы к категории норм международного частного права, поскольку суд (в данном случае имеются в виду только государственные суды) - это орган государства, и отношения суда со сторонами - это отношения публично-правового характера. По мнению М.М.Богуславского «в современных условиях все более существенное значение приобретает принцип состязательности и принцип господства сторон в споре (они часто определяют подсудность, играют значительную роль в представлении доказательств). В международных договорах о правовой помощи одновременно регулируются вопросы

применения права к соответствующим отношениям (коллизийные вопросы) и вопросы подсудности, т.е. определения того, суд какого государства будет рассматривать спор». Ученый объясняет это тем, что на практике в случае возникновения спора между сторонами определению применимого права всегда предшествует решение процессуальных вопросов, и прежде всего вопроса о подсудности. В этом, по мнению автора, и проявляются связи коллизийных и процессуальных норм в данной сфере. Такая связь, на которую обращает внимание М.М. Богуславский проявляется в практике обращения к третейскому суду как органу для рассмотрения спора. «В этом случае властные отношения вообще отходят на второй план, поскольку орган для рассмотрения спора и, соответственно, порядок рассмотрения избираются сторонами».

Вопросы для практической работы:

1. Источники в МЧП: общая характеристика и виды.
2. Правовой статус субъектов в МЧП.
3. Общая характеристика коллизийного права.
4. Основные типы коллизийных привязок.

Задание для экзаменационной работы!

Каждый студент выбирает вариант, согласно последней цифре в зачетной книжке! На титульном листе указывать выходные данные полностью и разумеется номер зачетной книжки. В состав задания входит письменный полный ответ на вопрос+решение задачи! Оформление стандартное, согласно требованиям! Готовые работы студент загружает в ЛК, работы также могут дублироваться на почту – kafedragpuf@mail.ru с пометкой – для Бянкиной А.М. Однако, от загрузки в ЛК это не освобождает!

Работы должны быть загружены не позднее дня, предшествующего дате экзамена!!! Раньше загружать также можно.

Возникающие вопросы также можно задать по адресу kafedragpuf@mail.ru

Вариант «0»

- В каких случаях и при каких обстоятельствах используется привязка – закон наиболее тесной связи? (полный развернутый ответ на вопрос!)

- Решить задачу:

Супруги Морган (США), продав за 30 тыс. долларов небольшой дом в тате Юта, решили приобрести дом за 400 тысяч долларов в престижном районе Вашингтона Потомак (на границе со штатом Вирджиния) в два этажа с двумя спальнями, двумя гаражами, бассейном и участком земли площадью 0,2 акра. Продавец предупредил покупателей, что дом находится в залоге (ипотеке). Залогодержатель – ипотечный банк – не возражал против продажи дома.

- а) К какому виду прав относится право собственности и право залога жилого дома?
- б) Может ли быть продан объект права собственности, находящийся в залоге?
- в) Как называется вещное право, в том числе право залога, которое «следует за вещью»?
- г) Сохраняет ли ипотечный банк свое залоговое право на жилой дом, приобретенный супругами Морган?

Вариант «1»

- В каких случаях и при каких обстоятельствах используется привязка – закон существа отношения? (полный развернутый ответ на вопрос!)

- Решить задачу:

Господин Шмидт (ФРГ) предъявил в суде иск к акционерному обществу «Порцеллан АГ» с требованием запретить производство фарфоровых изделий, в том числе электроизоляторов, так как оно загрязняет его участок земли и наносит вред выращиванию кукурузы на этом участке. По просьбе

ответчика суд назначил экспертизу, которая констатировала, что негативные воздействия на участок г-на Шмидта, вызываемые использованием АО «Порцеллан АГ» своего участка, порождены принятым в данной местности (т.е. обычным) использованием данного участка и что они не могут быть предотвращены мерами, хозяйственно доступными пользователям типа «Порцеллан АГ». на этом основании суд отказал в иске гражданину Шмидту.

а) Вправе ли собственник земельного участка в ФРГ требовать устранения существенного отрицательного воздействия на него со стороны владельца другого участка?

б) При каких условиях собственник не вправе запретить подобное воздействие

в) Обоснованно ли решение суда?

Вариант «2»

- В каких случаях и при каких обстоятельствах используется привязка – закон места нахождения учреждения? (полный развернутый ответ на вопрос!)

-Решить задачу:

Изобретатель Джонсон (США) предъявил иск к издательству «М. Press» о выплате лицензионного вознаграждения за изобретение, описанное в опубликованной издательством книге Джонсона «Техника XXI» века. Возражая против иска, издательство пояснило, что. во-первых, исключительное право на изобретение, в том числе право на лицензионное вознаграждение порождает только патент на изобретение, выданный Патентным ведомством США. Во-вторых, согласно закону об авторском праве США 1976 г., авторское право на книгу не распространяется на описанное в ней изобретение.

а) Объектом какого права является литературное произведение?

б) Охраняется ли авторским правом изобретение, описанное в книге?

в) Обоснованна ли позиция издательства?

Вариант «3»

- В каких случаях и при каких обстоятельствах используется привязка – закон «вещи в пути»? (полный развернутый ответ на вопрос!)

-Решите задачу:

В Патентное ведомство ФРГ была подана заявка на изобретение «Конструкция арочного моста». В выдаче патента на изобретение было отказано по мотиву отсутствия изобретательского уровня. при рассмотрении жалобы заявителя в Патентном суде было установлено, что патент на тождественное изобретение был выдан в Японии полгода назад.

- а) Соответствует ли заявленное техническое решение требованиям новизны?
- б) Надо ли устанавливать изобретательский уровень при отсутствии новизны, если «да», то на каком основании?
- в) обосновано ли решение Патентного ведомства?
- г) какое решение должен принять Патентный суд ФРГ?

Вариант «4»

- В каких случаях и при каких обстоятельствах используется судебный иммунитет государства? (полный развернутый ответ на вопрос!)

- Решить задачу:

Госпожа Хартунг (ФРГ) решила заключить брак с господином Альбрехтом. Орган, ведающий регистрацией браков, отказал в регистрации данного брака на том основании, что с момента расторжения предыдущего брака госпожи Хартунг прошло всего 12 месяцев.

- а) Является ли расторжение брака общим препятствием для заключения нового брака по праву зарубежных стран, в том числе ФРГ?
- б) Предусматривает ли право ФРГ запрет разведенным женщинам вступать в новый брак и если да, то при каких условиях?
- в) обоснован ли отказ в регистрации брака?

Вариант «5»

- Использование «теории почтового ящика» в МЧП: значение, применение, обстоятельства, последствия. (полный развернутый ответ на вопрос!)

- Решите задачу:

Госпожа Дени (Франция), имея высшее экономическое образование, отказалась от предложенной ей высокооплачиваемой должности по сбыту продукции в одной из фирм. на замечание мужа о том, что из-за ее отказа они лишились возможности оплатить сыну расходы на получение высшего образования, госпожа Дени заявила, что по закону все бремя имущественного содержания семьи лежит на муже.

- а) Обязан ли муж содержать свою жену по праву зарубежных стран?
- б) Предусматривает ли французское законодательство участие жены в содержании семьи? законодательство иных государств?

Вариант «6»

- Конкуренция юрисдикций государств и порождаемые ею проблемы в МЧП. - (полный развернутый ответ на вопрос!)

- Решите задачу:

Госпожа Франсон (Франция) заключила договор купли-продажи жилого дома с господином Дормье. Отец госпожи Франсон, полагавший, что договор заключен на условиях, не выгодных для его дочери, обратился в суд с иском о признании договора недействительным. При этом он пояснил, что его дочь не достигла возраста совершеннолетия. Возражая против иска, господин Дормье заявил, что госпожа Франсон уже состоит в браке и согласно Французскому гражданскому кодексу является полностью дееспособной.

- а) Является ли госпожа Франсон полностью дееспособной?
- б) Верна ли позиция господина Дормье?

- в) Освобождается ли из-под родительской власти и становится ли в силу этого полностью дееспособным несовершеннолетний гражданин, вступивший в брак в установленном ФГК порядке?
- г) какое решение должен принять суд в данном случае?

Вариант «7»

- При каких обстоятельствах и каким образом используется привязка - закон места исполнения сделки? (полный развернутый ответ на вопрос!)

Решите задачу:

Акционерное общество «Металлокерамика АГ» (ФРГ) заключило договор с предпринимателем (владельцем авторемонтного предприятия) Карлом Бергеном договор на сервисное обслуживание автомобилей, принадлежащих АО. В установленный договором срок АО не оплатило счета господина Бергена. Его претензия была АО отклонена по мотивам изменения обществом сроков оплаты услуг предпринимателя. Одностороннее изменение одного из условий договора АО объяснило наличием у него, как у более мощной в экономическом отношении стороны договора, преимущественных прав как в установлении, так и в изменении условий договора.

- а) Какие отношения возникли между АО и господином Бергеном (имущественные, неимущественные)?
- б) Каков метод регулирования отношений между частными лицами?
- в) Имеет ли АО юридические преимущества в договоре?
- г) Обоснована ли позиция АО?

Вариант «8»

- Особенности гражданской правосубъектности иностранных граждан. (полный развернутый ответ на вопрос!)

-Решите задачу:

В 1998 году супруги О,Коннор (Ирландия) обратились с ходатайством в суд о расторжении их брака. Суд отклонил их ходатайство, ссылаясь на многочисленные высказывания служителей католической церкви, резко осуждающие развод как институт, девальвирующий семейные ценности, грозящий падением морали, стимулирующий распространение наркомании, проституции и преступности.

- а) Допускается ли в зарубежных странах развод в качестве основания к расторжению брака?
- б) Имеются ли в настоящее время страны, в которых не допускается развод?
- в) Допускается ли развод по законодательству Ирландии?
- г) Обоснован ли отказ суда?

Вариант «9»

- Что такое «коллизия коллизий»? (полный развернутый ответ на вопрос!)

-Решите задачу:

В Патентное ведомство ФРГ была подана заявка на изобретение «Конструкция арочного моста». В выдаче патента на изобретение было отказано по мотиву отсутствия изобретательского уровня. при рассмотрении жалобы заявителя в Патентном суде было установлено, что патент на тождественное изобретение был выдан в Японии полгода назад.

- а) Соответствует ли заявленное техническое решение требованиям новизны?
- б) Надо ли устанавливать изобретательский уровень при отсутствии новизны, если «да», то на каком основании?
- в) обосновано ли решение Патентного ведомства?
- г) какое решение должен принять Патентный суд ФРГ?