

МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО

ЗАЧЕТНАЯ КНИЖКА

семестр 20___ / ___ учебного года

ПЕРВЫЙ

ТЕОРЕТИЧЕСКИЙ КУРС

№ п/п	Наименование дисциплины	Кол. часов	Фамилия преподавателя	Экзам. нап. оценки	Дата сдачи	Подпись экзаменатор
1	Международное частное право	70	Петренко А.		18.05.10	Зачет
2						
3						
4						
5						
6						
7						
8						
9						
10						

Шпаргалки

ЗАЧЕТ

Павел Юрьевич Смирнов
Международное частное
право. Шпаргалки
Серия «Зачет»

Текст предоставлен правообладателем

http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=592445

*Международное частное право. [Шпаргалки] / сост. П.Ю. Смирнов.:
АСТ, Сова; Москва, Санкт-Петербург; 2011
ISBN 978-5-17-068303-1, 978-5-226-02592-1*

Аннотация

В книге кратко изложены ответы на основные вопросы темы «Международное частное право». Издание поможет систематизировать знания, полученные на лекциях и семинарах, подготовиться к сдаче экзамена или зачета. Пособие адресовано студентам высших и средних образовательных учреждений, а также всем, интересующимся данной тематикой.

Содержание

1. Место международного частного права в системе юридических дисциплин	5
2. Предмет международного частного права	8
3. Общественные отношения в международном частном праве	10
4. Международное право и международное частное право	12
5. Содержание международного частного права	14
6. Природа норм международного частного права	16
7. Российская доктрина международного частного права	18
8. Система международного частного права	20
9. Источники международного частного права: понятие, сущность	22
10. Виды источников международного частного права	24
11. Международные договоры РФ как источник международного частного права	26
12. Международные договоры как основной источник международного частного права	28
13. Гаагская конференция по международному частному праву	30

П.Ю. Смирнов

Международное частное право. Шпаргалки

1. Место международного частного права в системе юридических дисциплин

Как самостоятельная юридическая наука международное частное право (МЧП) возникло относительно недавно. Основоположителем МЧП считается Джозеф Стори, который в 1884 г. выпустил книгу под названием «Комментарий к коллизии законов», применил комплексный анализ к сложившимся в международном праве ситуациям и впервые использовал сам термин «международное частное право» (private international Law).

МЧП возникло и сложилось из-за наличия в мире около двухсот правовых систем внутреннего законодательства, регулирующих одни и те же общественные отношения. Если кроме национальных субъектов права (физических и юридических лиц конкретного государства) в правоотношении участвует «иностранный элемент», требуется дополнитель-

ное правовое регулирование, создание системы специальных норм, учитывающих международный характер правоотношений. Этой системой и является самостоятельная отрасль права – международное частное право.

МЧП предполагает знание гражданского права, гражданского процесса, семейного, конституционного и других отраслей права.

МЧП взаимодействует с международным правом и правовыми системами своего государства, гражданским и торговым правом, включает право собственности, обязательственное право, деликтные обязательства, авторское и патентное право, семейное, наследственное, трудовое право, регулирование международных перевозок, расчетов, международный гражданский процесс, коммерческий арбитраж и т. д.

Исходные начала международного частного и международного публичного права едины. Правовая связь между ними проявляется в двойственности унифицированных норм международных договоров, предназначенных для регулирования имущественных отношений с иностранным элементом, и в том, что в международном частном праве используются общие начала международного публичного права (принципы суверенитета государств, невмешательства во внутренние дела, принцип недискриминации). Согласно МЧП государства должны соблюдать как свои договорные обязательства, так и нормы и принципы международного

права.

2. Предмет международного частного права

Международное частное право является совокупностью правовых норм национальной правовой системы и международных норм, регулирующих гражданские, семейные, трудовые и иные личные неимущественные и имущественные отношения между гражданами, юридическими лицами, государствами и международными организациями. *Предметом МЧП являются* отношения, имеющие частноправовой характер, но в то же время выходящие за границы правомочности отдельного государства.

Субъектами этих отношений являются граждане разных государств, лица без гражданства, юридические лица. МЧП рассматривает отношения гражданско-правового характера, возникающие в международной жизни. Поскольку предмет регулирования в МЧП являются гражданско-правовые отношения, структурно МЧП относится к внутренней правовой системе каждого государства. Но как отрасль правоведения МЧП носит комплексный характер: разработка вопросов международного частного права не может существовать без связи с изучением проблем общего международного права.

МЧП не существует в изоляции, оно тесно связано с меж-

дународным правом и другими юридическими дисциплинами. На развитие международного частного права оказывают влияние основные факторы современной действительности: интернационализация хозяйственной жизни, усиление миграции населения, научно-технический прогресс.

Основные тенденции развития международного частного права:

1. Стремление к унификации правовых норм путем принятия международных договоров и типовых законов.
2. Расширение сферы регулирования МЧП (космическая деятельность, средства связи и др.).
3. Появление коллизий между нормами международных договоров в области МЧП.
4. Совершенствование и кодификация норм МЧП на национальном уровне.
5. Научно-техническое развитие.
6. Возрастание роли принципа автономии воли сторон, переход к более гибким нормам коллизионного права.

В ряде случаев и международное частное право, и международное публичное право регулируют общий комплекс одних и тех же отношений, но с использованием своих специфических для каждой из этих систем методов.

3. Общественные отношения в международном частном праве

Международные отношения условно можно разделить на две основные группы: межгосударственные отношения и немежгосударственные отношения.

Межгосударственные отношения регулируются международным публичным правом. *Немежгосударственные* подпадают под действие международного частного права.

Если кроме национальных субъектов права в правоотношении участвует «иностранный элемент», требуется дополнительное правовое регулирование. Субъектами отношений в МЧП являются: 1) физические лица; 2) юридические лица; 3) сами государства (в некоторых случаях).

Общественные отношения, которые рассматривает МЧП, имеют следующие характеристики: 1) носят частный характер; 2) в то же время им придается международное значение. Это отношения, возникающие между гражданами одного государства и властными структурами другого, взаимоотношения между гражданами разных государств, взаимоотношения между юридическими и физическими лицами или юридическими лицами разных стран. Эти взаимоотношения не имеют властного характера, не совершаются на государственном уровне, то есть являются частными отношениями.

Специфика МЧП состоит в том, что, несмотря на различия в правовых системах государств, именно МЧП с помощью коллизионных норм выявляет, право какого государства подлежит применению в соответствующих случаях.

Особенностью регулируемых отношений является присутствие в них так называемого иностранного элемента. *«Иностранным элементом» в МЧП являются:* 1) субъект, имеющий иностранную принадлежность (гражданство, место жительства – относительно физических лиц; «национальную принадлежность» – относительно юридических лиц); 2) объект, находящийся на территории иностранного государства; 3) юридический факт, имевший или имеющий место за границей.

МЧП распространяется на вопросы гражданского права, торгового права, авторского права, трудового права, семейного права. МЧП определяет право и дееспособность иностранных физических лиц и юридических лиц, вопросы иммунитета; отношения по внешнеторговым соглашениям; права авторов на произведения, изданные за границей; трудовую и социальный статус лиц, находящихся на территории иностранного государства, и т. д.

4. Международное право и международное частное право

Как международное право, так и международное частное право в широком смысле регулируют международные отношения. Можно говорить, что МЧП является частным случаем международного права. МЧП можно рассматривать как совокупность норм, регулирующих гражданско-правовые отношения (между физическими и юридическими лицами различных государств, на уровне международных неправительственных организаций), имеющие международный характер, в то же время регулирование МЧП не противоречит принципам международного публичного права (МПП).

МПП и МЧП различают по основаниям:

1) по предмету (например, когда предметом регулирования выступают частные правоотношения, субъектами этих правоотношений могут выступать и сами государства, а предметом МПП являются только публичные межгосударственные отношения);

2) по субъектам (субъектами МПП являются государства, международные организации; субъектами МЧП являются граждане и организации);

3) по источникам (основным источником МПП являются международные договоры, основными источниками МЧП

кроме международных договоров является национальное законодательство).

Наиболее значимым отличием МЧП от МПП является то, что МПП служит для регламентации взаимоотношений государств между собой, МПП определяет их взаимные обязательства, способы взаимодействия и прочее, создавая для реализации этих целей в рамках международного права особые международные организации.

Субъектами отношений в МПП становятся сами государства, международные организации, членами которых являются эти государства, а МЧП направлено на регулирование общественных отношений, имеющих цивилистический характер, то есть относящихся к разным отраслям внутригосударственного права: как гражданского (семейное, трудовое, торговое, земельное, хозяйственное), так и относящегося к сфере международного хозяйственного оборота.

Субъектами отношений в МЧП являются физические и юридические лица, в некоторых случаях – государства. Специфическим отличием рассматриваемых отношений является наличие в них «иностранного элемента», то есть физического или юридического лица, имеющего принадлежность к другому государству, объекта, расположенного на территории иностранного государства; юридического факта, свершившегося за границей.

5. Содержание международного частного права

Нормы МЧП регулируют гражданско-правовые, семейные и трудовые отношения с иностранным, или международным, элементом, в то же время регулирование гражданско-правовых отношений между лицами двух государств связано с общим состоянием внешнеполитических отношений между этими государствами.

Под действие МЧП подпадают три группы имущественных отношений:

- 1) такие, субъектом которых выступает сторона, по своему характеру являющаяся иностранной (граждане, организации, иногда государства);
- 2) такие, участники которых принадлежат к одному государству, но объект (например, наследственное имущество), в связи с которым возникают соответствующие отношения, находится за границей;
- 3) такие, возникновение, изменение или прекращение которых связано с юридическим фактом, имеющим место за границей (причинение вреда, заключение договора, смерть и т. д.).

Особенность регулирования гражданской правовой отношений с «иностранном элементом» состоит в том, что

нормы МЧП иногда не содержат прямого предписания для решения того или иного вопроса. Нормы лишь указывают, какое законодательство требуется применить (коллизийные нормы). В МЧП включаются все нормы, регулирующие гражданско-правовые отношения с «иностранным элементом», но определяющее значение имеет сам характер отношений, предмет регулирования, а не метод регулирования.

Нормы МЧП направлены на унификацию частного права в области международной торговли (основная сфера применения), в областях научно-технического и культурного сотрудничества, морских, железнодорожных и воздушных перевозок. В состав МЧП входят как коллизийные, так и материальноправовые нормы, регулирующие гражданско-правовые отношения, возникающие в областях международного экономического, научно-технического и культурного сотрудничества, а также нормы, определяющие гражданские, семейные, трудовые и процессуальные права иностранцев.

6. Природа норм международного частного права

В целом природа норм МЧП связана с международным характером рассматриваемых МЧП общественных отношений. Международное публичное право устанавливает правоотношения между государствами (*inter nations, inter gentes*), и в этом смысле является международным. Международное частное право устанавливает правоотношения между лицами, принадлежащими к различным государствам, выходящие за рамки отдельной правовой системы, то есть требующие выяснения, какой закон к ним применяется, и в этом его международный характер.

Нормы МЧП входят в состав международного права, но относятся к внутреннему праву, так как МЧП регулирует особую группу общественных отношений, обладающих двойственным характером и не обладающих «собственной» системой права. Эти правоотношения, хотя и являются гражданскими, совмещают гражданско-правовые и международно-правовые начала, действующие совместно и неразрывно.

Нормы международных договоров в результате трансформации становятся нормами внутреннего права и переходят в разряд норм МЧП. Трансформация производится при-

нятием внутреннего закона или другого нормативного акта, нередко – международного договора. После трансформации нормы сохраняют автономное положение во внутренней правовой системе каждого государства, подписавшего международный договор.

В наши дни, несмотря на тенденцию повышения роли международного договора в вопросе правового регулирования, внутреннее законодательство продолжает оставаться одним из наиболее существенных источников правового регулирования. По этой причине каждое государство (за исключением случаев использования унифицированных норм международных договоров и общих начал международного права) применяет в области регулирования гражданско-правовых отношений с «иностранным элементом» не одни и те же нормы международного частного права, общие для всех государств, а различные нормы, опирающиеся на принятое в стране право. Но с более тесным взаимодействием государств между собой происходит постоянная унификация норм МЧП.

7. Российская доктрина международного частного права

В России целью норм МЧП является правовое обеспечение международных экономических, научно-технических и культурных связей, установление правового положения иностранцев в РФ, соответствующего правам человека, определенным международными пактами. Россия опирается на положения Заключительного акта и других документов Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе, которые направлены на обеспечение каждым государством в пределах его территории прав человека и основных свобод лицам, подлежащим его юрисдикции, на обеспечение эффективной юридической помощи гражданам других государств-участников, временно находящимся на их территории, а также на обеспечение возможности заключения браков между гражданами различных государств.

Действия Российского государства в МЧП обусловлены закрепленными в Конституции РФ принципами:

- 1) соблюдения, признания и уважения суверенитета и суверенного равенства всех стран;
- 2) отказа от применения силы или угрозы силой;
- 3) нерушимости границ, территориальной целостности государств;

- 4) мирного урегулирования споров;
- 5) невмешательства во внутренние дела;
- 6) уважения прав и свобод человека, включая права национальных меньшинств;
- 7) добросовестного выполнения обязательств и других общепризнанных принципов и норм международного права.

Нормы внутреннего законодательства, относящиеся к МЧП, в том числе и коллизионные нормы, носят общий характер, не делая различий применительно к разным зарубежным правовым системам.

На современном этапе перед МЧП стоят следующие задачи:

- 1) совершенствование правового обеспечения интеграционных процессов по унификации и сближению правовых норм разных стран;
- 2) содействие применению более глубоких форм сотрудничества;
- 3) защита прав и интересов иностранных инвесторов в РФ и инвестиционной деятельности РФ за рубежом;
- 4) расширение гарантий прав иностранцев в РФ в различных областях (трудового, семейного права, судебной защиты);
- 5) обеспечение защиты имущественных прав и законных интересов граждан, организаций и фирм РФ за рубежом.

8. Система международного частного права

Предметом МЧП является регулирование гражданско-правовых отношений с иностранным элементом. МЧП может быть условно разделено на две части – Общую и Особенную. В *Общей части* рассматриваются вопросы, имеющие значение для международного частного права в целом: предмет, источники международного частного права, ряд общих понятий и принципов, в том числе методов регулирования, понятие коллизионных норм, их строение, виды, толкование, квалификация, обратная отсылка, оговорка в публичном порядке, обход закона, понятие национального режима и режима наибольшего благоприятствования, принципа взаимности и других принципов международного частного права; правовое положение субъектов гражданско-правовых отношений с иностранным элементом, государства как особого субъекта таких отношений, иностранных юридических лиц и иностранных граждан и т. п.

Особенная часть состоит из следующих разделов: 1) право собственности; 2) обязательственное право и, прежде всего, договор купли-продажи товаров и договор перевозки; 3) кредитные и расчетные отношения; 4) обязательства из правонарушений; 5) авторское и патентное право; б) семейное

право; 7) наследственное право; 8) трудовые отношения; 9) международный гражданский процесс.

Внимание в МЧП уделено внешнеэкономическим сделкам, международному кредитованию, защите интеллектуальной собственности, международному судопроизводству, в том числе международному судебному арбитражу.

Особое место в МЧП занимают вопросы международно-правового регулирования имущественных отношений в области торгового мореплавания, железнодорожных, воздушных и автомобильных перевозок.

В Гражданском кодексе РФ международному частному праву отведено две главы: раздел 7, гл. 74 «Общие положения» и гл. 75 «Коллизионные нормы». Доскональное знание вопросов МЧП необходимо не только дипломатам и сотрудникам органов внешних сношений РФ, но и юристам, работающим на предприятиях и в фирмах различных форм собственности, в различных областях хозяйства, организациях и учреждениях культуры, работникам суда, прокуратуры, нотариата, загсов, других государственных органов.

9. Источники международного частного права: понятие, сущность

Источниками права в МЧП являются формы выражения права, или правовые акты, принимаемые соответствующими органами с соблюдением определенной процедуры.

Понятие источника включает:

- 1) внешнюю форму, то есть способ выражения содержания правовой нормы;
- 2) конструктивный элемент, дающий норме качество правовой;
- 3) властную обеспеченность формы выражения права, то есть существование государственно-правовых гарантий применения и соблюдения данного акта правотворчества.

Источники международного частного права отличаются от прочих источников международного права некоторыми особенностями, они имеют:

- 1) двойственный характер (с одной стороны, к источникам относятся международные договоры, обычаи, а с другой – нормы национального законодательства, судебной практики и обычаи отдельной страны), что приводит к сочетанию в МЧП международного и внутригосударственного правового регулирования;
- 2) неодинаковое значение, которое вменяется одним и тем

же источникам в разных странах, что связано с национальным законодательством и интегрированностью государства в международные отношения.

Источниками МЧП служат международные договоры, международные обычаи, общепризнанные нормы и принципы международного права, национальное законодательство, обычаи, судебные прецеденты.

Первые три источника относятся к международным, последние три – к внутригосударственным. Однако такая двойственность источников не дает возможности разделения МЧП на две части, поскольку предметом регулирования в обоих случаях являются одни и те же отношения, то есть гражданско-правовые отношения международного характера.

В развитых странах существует тенденция к максимальному сближению МЧП и национального законодательства, в менее развитых перевешивает национальное законодательство, ужесточающее отношение к иностранцам или собственности иностранцев. По этому факту можно судить о «цивилизованности» того или иного государства, о соблюдении в нем прав человека. Существует ряд стран, в которых незнание иностранцами местного законодательства приводит их к многолетнему заключению или смертной казни.

10. Виды источников международного частного права

Основные источники МЧП можно разделить на четыре вида: 1) международные договоры; 2) внутреннее законодательство; 3) судебная и арбитражная практика; 4) обычаи.

Применение этих видов источников международного частного права в разных государствах неодинаково. В одной и той же стране в зависимости от того, о каких правоотношениях идет речь, применяются нормы, содержащиеся в различных источниках. Международно-правовая норма применяется только в результате ее трансформации, то есть преобразования в норму внутригосударственного права. Пути трансформации следующие: ратификация, издание актов о применении международного договора или издание иного внутригосударственного акта. Но даже после их трансформации международно-правовые нормы сохраняют автономный характер по отношению ко всей системе права данной страны.

Увеличение количества заключаемых международных конвенций и расширение охвата регулируемых ими вопросов привели к тому, что *в некоторых областях основным источником международного частного права стал международный договор.* Эта тенденция характерна для экономи-

ческого и научно-технического сотрудничества, регулирования железнодорожных, воздушных, автомобильных перевозок, авторского и патентного права.

Но каждая страна выбирает сама, на какие приоритеты будет ориентироваться. При большой вовлеченности в международные отношения государство вынуждено отдавать предпочтение международным договорам, при меньшей вовлеченности превалировать будет внутригосударственное законодательство.

В Российской Федерации согласно Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. В случае если предусмотренные законом РФ международным договором правила входят в противоречие с МЧП, то применяются правила международного договора. Аналогичное правило распространяется на принципы и нормы Конституции РФ, Основы законодательства о браке и семье РФ, Основы гражданского судопроизводства РФ, ряд других законодательных актов, имеющих отношение к области международного частного права.

11. Международные договоры РФ как источник международного частного права

РФ является правопреемницей СССР, поэтому не утратили силы многосторонние и двусторонние договоры СССР с другими странами об оказании правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам. Это договоры с Албанией, Болгарией, Венгрией, ГДР, Кубой, КНДР, МНР, Польшей, Румынией, Чехословакией, Вьетнамом и Югославией, которые по истечении срока действия своевременно пролонгировались. Целью договоров является обеспечение взаимного признания и соблюдения имущественных и личных прав граждан одного государства на территории другого.

Договоры о правовой помощи нашей страной были подписаны с Ираком, Алжиром, Тунисом, Сирией, Народной Демократической Республикой Йемен, Финляндией, Италией, Грецией, Кипром. Двусторонние соглашения по вопросам гражданского процесса СССР имел с Австрией; соглашения об исполнении судебных поручений – с США, Францией, Бельгией, ФРГ; соглашения о социальном обеспечении, содержащие правила о трудовых правах граждан, пенсионном обеспечении, – с Болгарией, Венгрией, ГДР, Монголией, Чехословакией и Румынией.

СССР заключал консульские конвенции с Болгарией, Венгрией, ГДР, Вьетнамом, КНР, КНДР, Кубой, Монголией, Польшей, Румынией, Чехословакией, Югославией, Индией, Ираком, Гвинеей-Бисау, Анголой, Сирией, Мозамбиком, Эфиопией, Мексикой, ФРГ, Австрией, США, Великобританией, Францией, Финляндией, Японией, Италией, Швецией, Бельгией, Грецией и другими западными странами. С Францией и Австрией были заключены соглашения о правовой охране промышленной собственности. С Болгарией, Венгрией, ГДР, Кубой, Польшей, Чехословакией, Австрией и Швецией – соглашения о взаимной охране авторских прав.

Важным источником МЧП являются *торговые договоры* (о торговле, торговле и мореплавании), которые устанавливают общий режим, применяемый в торговле РФ с соответствующим иностранным государством. Торговые договоры Россия имеет с большинством стран мира. Со многими странами (США, Великобританией, Финляндией, Швецией, Норвегией, Австрией, ФРГ и др.) подписаны соглашения об избежании двойного налогообложения. С Великобританией, ФРГ, Финляндией, Францией, Бельгией, Нидерландами, Канадой, Китаем, Испанией, Италией, Австрией, Турцией, Кореей, Швейцарией и т. д. заключены соглашения о взаимной защите капиталовложений.

12. Международные договоры как основной источник международного частного права

Международные договоры по законодательству РФ имеют приоритет над внутренним государственным законодательством. Международные договоры устанавливают общие нормы МЧП, то есть материальные нормы, обязательные для всех участвующих в договоре государств, которые предупреждают возникновение коллизий между законами этих государств либо содержат правила разрешения этих коллизий (коллизионные нормы).

Международное частное право руководствуется *двумя видами международных договоров*: одни договоры устанавливают режим торговли, другие – гражданско-правовые отношения, вытекающие из внешнеэкономических контрактов. *Международные договоры бывают* диспозитивные и императивные, самоисполнимые и несамоисполнимые. Международные договоры и обычаи выступают источниками норм, регулирующих отношения между национально-правовыми субъектами различных государств или одной страны, если их действие этой страной признано.

С санкционированием внутригосударственным правом применения правил международных договоров для регули-

рования общественных отношений появляется проблема самоисполнимых и несамоисполнимых договоров.

Самоисполнимыми чаще являются договоры, регулирующие отношения между национально-правовыми субъектами различной государственной принадлежности, то есть источники МЧП. Нормы самоисполнимых договоров могут применяться для регулирования общественных отношений без конкретизирующих и дополняющих их норм, поскольку имеют детальную проработку. *Несамоисполнимый* договор требует для исполнения наличия акта внутригосударственного нормотворчества, конкретизирующего или истолковывающего положения данного документа, для него характерны коллизионные нормы.

В международных договорах чаще всего содержатся материально-правовые нормы, использующие метод прямого регулирования, но иногда предпочтение отдается коллизионному методу (Венская конвенция 1980-х годов, Нью-Йоркская конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений, об исковой давности, московская конвенция, общие условия поставок Совета экономической взаимопомощи – ОУП СЭВ и др.). Во внутригосударственном законодательстве многих стран содержатся специальные положения о МЧП.

13. Гагская конференция по международному частному праву

Гагская конференция по МЧП занимается разработкой проектов конвенций в области международного частного права. Первая сессия была созвана правительством Нидерландов в Гааге в 1893 г. В ней участвовали 13 европейских государств, включая Россию. Всего состоялось 15 обычных сессий Гагской конференции и 2 внеочередные, был принят ряд проектов соглашений в области МЧП.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

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

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