

**МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ  
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

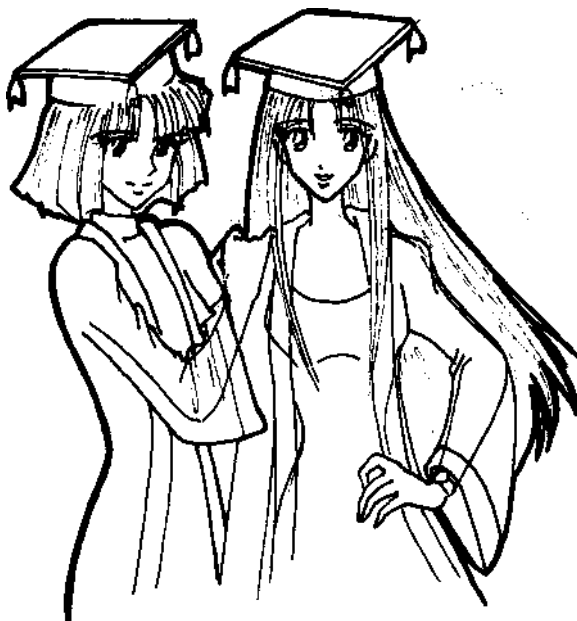
**Санкт-Петербургская академия  
управления и экономики**

**Юридический факультет  
Кафедра гражданского права и процесса**

**А.А. Кабанов**

## **МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО**

*Вопросы, ответы и словарь терминов*



Санкт-Петербург  
2008

**Кабанов А.А.** Международное частное право: Вопросы, ответы и словарь терминов. – СПб.: СПб АУиЭ, 2008. – 72 с.

Данная брошюра содержит ответы на основные вопросы, которые следует знать выпускникам юридических вузов, а также словарь основных терминов, применяемых в международном частном праве. Она предназначена для студентов юридических факультетов Санкт-Петербургской академии управления и экономики, Крестьянского государственного института и полезна для всех юристов, интересующихся вопросами международного частного права.

### **Рецензенты:**

**Кайнов В.И.**, доктор юридических наук, профессор  
(Санкт-Петербургский университет МВД России);

**Дзьоник В.Р.**, кандидат юридических наук, доцент  
(Крестьянский государственный университет им. Кирилла и Мефодия)



- © Кабанов А.А., 2008.
- © Ковалевская Ю.Л., рисунки, 2003.
- © Санкт-Петербургская академия управления и экономики, 2008.

*«Во всемирной истории  
происходит нечто фундаментальное»  
Френсис Фукуяма*

## **Введение**

В данной брошюре сделана попытка изложения огромного материала, опубликованного по международному частному праву как можно короче. Желая почитать об этом праве более подробно автор может порекомендовать последние учебные издания М.М. Богуславского, В.П. Звезкова, В.П. Панова, коллективов авторов под редакцией Г.К. Дмитриевой, под редакцией Н.И. Марышевой и многие другие. Кроме того, совершенно необходимо ознакомиться с VI разделом 3 части Гражданского кодекса Российской Федерации, с VII разделом Семейного кодекса Российской Федерации, Трудовым кодексом Российской Федерации (в части, касающейся иностранного элемента) и большим количеством международных документов, начиная с Всеобщей декларации прав человека.

Для того чтобы каждый из вопросов можно было рассмотреть целиком самостоятельно и независимо от других вопросов, часть информации в некоторых вопросах дублируется. Тем не менее, каждый вопрос изложен по возможности кратко, как ответ на экзамене. Кроме того, такое изложение материала позволяет пользоваться пособием как справочником. Этому же способствует включение в книгу словаря терминов.

Данная брошюра позволит быстро повторить изученный материал. Ради краткости изложения подстраничные ссылки на источники в брошюре не приводятся. Для ознакомления с нормативными правовыми актами можно посоветовать использование информационно-поисковых систем, таких, например, как «Гарант», «Консультант+» или «Кодекс».

### **1. Система международного частного права как правового массива, юридической науки и учебного курса**

Системой называется ограниченное множество взаимодействующих элементов. Естественно, что в основе системы международного частного права (так же как и любой иной системы права) лежит правовая норма – элемент системы права, являющийся в правовом смысле неделимым. Именно из правовых норм состоят части и разделы международного частного права как правового массива, юридической науки и учебной дисциплины. Известно, что норма права – общеобязательное правило поведения, являющееся мерой свободы и ответственности формально равных субъектов общественных отношений, как правило, обеспечивающееся принудительной силой государственной власти.

Нормы международного частного права характеризуются коллизиями, вызванными: 1) наличием иностранного субъекта; 2) тем, что объект, по поводу которого складываются правоотношения, находится на территории иностран-

ного по отношению к субъекту государства; 3) фактами, послужившими основанием для возникновения таких правоотношений, имевшими место в государстве, иностранном по отношению к субъекту права.

Все перечисленные элементы неразрывно взаимосвязаны и в совокупности образуют целостную систему. Классификация норм права отражает особенности его структуры, позволяет лучше понять этот социальный институт как сложное общественное образование и помогает осуществить переход к его трактовке как системы. Система права имеет объективный характер, т.к. отражает реально существующую систему общественных отношений и не может строиться по субъективному усмотрению. Она обуславливается экономическими, политическими, нравственными и иными общественными отношениями, историческим развитием и национальными особенностями. Кроме того, эта система рассматривается как единое целое, в котором нормы права согласованы между собой и не могут действовать изолировано друг от друга.

Система международного частного права как правовой массив включает в себя источники права (международные договоры, национальное законодательство, подзаконные нормативные акты, прецеденты арбитражных и третейских судов, обычаи гражданского и торгового оборота), юридические нормы, общие принципы, методы и способы регулирования споров, возникающих в частноправовых отношениях, осложнённых иностранным элементом, а также факты и события, порождающие международные частноправовые отношения.

Международное частное право как юридическая наука представляет собой систему взглядов учёных юристов на источники, принципы, методы и способы регулирования, факты и события, составляющие правовой массив международного частного права, образующую так называемую доктрину. В процессе научного изучения этих элементов осуществляется: 1) обобщение, выявление различий правового регулирования однотипных правовых споров в разных странах, а также 2) разработка рекомендаций по совершенствованию международных соглашений и национального законодательства с целью их унификации или, напротив, учёта национальных особенностей в случае, когда это служит интересам защиты прав и законных интересов людей.

Международное частное право как учебная дисциплина с точки зрения системного подхода предполагает изучение правового массива и доктрины с целью подготовки к применению норм права в повседневной жизни и деятельности. Основными компонентами системы международного частного права как учебной дисциплины являются общая и особенная часть. *Общая часть* включает в себя вопросы, имеющие общее значение для международного частного права в целом, в том числе источники, общие понятия и принципы, методы регулирования, а также правовое положение субъектов гражданско-правовых отношений с иностранным элементом. *Особенная часть* состоит из соответствующих разделов: 1) вещное право; 2) обязательственное право; 3) расчётные и кредитные отношения; 4) обязательства из правонарушений (деликтов); 5) авторское и патентное право; 6) семейное право; 7) наследственное право; 8) трудовые отношения; 9) международный гражданский процесс.

## 2. История развития международного частного права

Зарождение международного частного права обычно связывают с работами немецкого учёного юриста *Савиньи* о коллизиях законов. В дореволюционной русской литературе в области международного частного права наиболее известны труды Н.П. Иванова, Ф.Ф. Мартенса, А. Нольде и ряда других.

В 1859 году известный русский цивилист Д.И. Мейер изложил основные положения коллизионного права.

Первая работа, специально посвящённая международному частному праву, была издана в Казани в 1865 году. Это: «Основания частной международной юрисдикции» Н.П. Иванова. В этой книге решение вопроса о коллизии законов автор предлагал решать законодательной властью государства, а не судебной властью, хотя он не исключал возможность применения иностранного права путём толкования.

Систематическая разработка этих вопросов приводится в курсе Ф.Ф. Мартенса «Современное международное право цивилизованных народов» (т. 2. СПб., 1886. С. 285-377). В этой книге отмечается связанность суверенности государства с основными началами международного частного права, выработанными в процессе международного общения. В отличие от Мартенса, П.Е. Казанский помимо коллизионных норм относил к международному частному праву и нормы материального права. Вопросам международного гражданского права он посвятил Особенную часть своего учебника международного права, опубликованного в Одессе в 1904 г.

А. Нольде в своём «Очерке международного частного права» (1909) попытался дать свод «русских коллизионных норм». А.Н. Макаров в своей работе «Основные начала международного частного права» (М., 1924) под международным частным правом понимал «совокупность правовых норм, определяющих пространственные пределы действия разноместных гражданских законов».

В совместной работе И.С. Петерского и С.Б. Крылова «Международное частное право» (М., 1940) впервые сформулированы основные современные теоретические положения и заложены основы современной доктрины международного частного права.

## 3. Предмет международного частного права

Предметом международного частного права является регулирование гражданско-правовых отношений, осложнённых иностранным элементом. В отношениях такого рода возникает коллизия, по праву какой страны должна использоваться материально-правовая норма.

Одним и тем же термином «международное частное право» обозначаются и система норм (отрасль права) и отрасль правоправедения. Нынешнее название (private international law) впервые было предложено американским автором Дж. Стори в 1834 году.

В продолжающихся спорах некоторые авторы утверждают, что это – не

международное, а внутреннее право; другие – что это не частное право, а публичное; а третьи – что это вообще не право, а чисто технические правила о выборе законодательства. Тем не менее, это название является общепринятым.

Так же как гражданское, семейное и трудовое право, международное частное право регулирует имущественные и личные неимущественные отношения, основанные на принципе формального равенства. Кроме того – внешнеэкономические отношения. Напомним, что при этом рассматриваются те отношения, которые осложнены иностранным элементом.

#### **4. Природа и особенности общественных отношений, регулируемых международным частным правом. Понятие иностранного элемента**

В слово «международное» применительно к публичному и частному праву вкладывается разный смысл. В первом случае речь идёт об отношениях между государствами как особыми субъектами права, обладающими суверенитетом, а во втором – между лицами, принадлежащими к различным государствам, а также о правоотношениях, выходящих за рамки отдельной правовой системы и требующих выяснения, какой закон к ним применяется.

Из того факта, что предметом регулирования в международном частном праве являются отношения гражданско-правового характера, некоторые заключали, что международное частное право входит в состав гражданского, внутреннего права, а наука международного частного права является одной из гражданско-правовых наук. Тем более что, например, в Гражданском кодексе Российской Федерации раздел VI так и называется «Международное частное право» (ст.ст. 1186-1224).

Однако нормы международного частного права состоят из двух элементов: из определённых частей национально-правовых систем и определённой части международного публичного права. Таким образом, особенность международного частного права заключается в том, что оно регулирует особую группу общественных отношений, обладающих двойственным характером.

Правоотношения, входящие в область международного частного права, хотя и являются гражданскими, но представляют определённое своеобразие, совмещение частноправовых и международно-правовых начал, действующих совместно и неразрывно.

Согласно Конституции Российской Федерации (п. 4 ст. 15) и Гражданскому кодексу Российской Федерации (ст. 7), нормы международного права, признанные Россией (путём ратификации), становятся частью правовой системы России. Кроме того, они имеют приоритет перед национальным законодательством. Не существует единого для всей планеты международного частного права, а имеется их столько, сколько существует правовых систем.

Иностранном элементом в международных частноправовых отношениях может быть:

1) иностранный субъект (физическое или юридическое лицо, принадлежащее другому государству);

2) объект, по поводу которого складываются правоотношения, находящийся на территории иностранного по отношению к субъекту государства;

3) факты, послужившие основанием для возникновения таких правоотношений (например, в случае, когда два лица заключают сделку или оказываются между собой в деликтных отношениях на территории чужого для них государства, а также арбитражная оговорка в договоре).

## **5. Методы регулирования гражданско-правовых отношений с иностранным элементом**

В международном частном праве применяются два метода регулирования: коллизионный и материально-правовой.

**Коллизионный** метод регулирования предполагает, прежде всего, получение ответа на вопрос, какой из коллидирующих (сталкивающихся) законов подлежит применению – 1) действующий на территории страны, где находится суд, рассматривающий дело, или 2) иностранный закон, т.е. закон той страны, к которой относится иностранный элемент в рассматриваемом деле. Кроме того, допускается 3) применение законодательства третьей страны, если об этом прямо указано в договоре.

**Материально-правовой** метод включает в себя материально-правовые нормы международных соглашений, а также материально-правовые нормы внутреннего законодательства, специально регулирующие отношения с иностранным элементом. К таким нормам относятся, в частности, 1) нормы, регулирующие внешнеэкономическую деятельность; 2) нормы, определяющие положение предприятий с иностранными инвестициями; 3) нормы, касающиеся режима инвестиций, в инвестиционной деятельности российских организаций за рубежом; 4) нормы, определяющие статус российских граждан за рубежом; 5) нормы, определяющие права и обязанности иностранных граждан и организаций в России в сфере гражданского, торгового (в России торговое – предпринимательское – коммерческое право является частью гражданского), семейного, трудового и процессуального права. В этих нормах содержится прямое предписание, непосредственно определяющее права и обязанности участников правоотношений с иностранным элементом.

Роль материально-правовых норм международных соглашений постоянно растёт. К ним относятся унифицированные правила международного торгового права, принятые УНИДРУА принципы международных торговых контрактов, международные торговые термины Инкотермс-2000, модельные законы (например, Модельный гражданский кодекс СНГ), а также иные международные (как двухсторонние, так и многосторонние) соглашения.

## 6. Соотношение международного публичного и международного частного права: общие черты и отличия

Международное частное право тесно связано с международным публичным правом. Их объединяет:

- 1) наличие единых целей и задач регулирования;
- 2) наличие общих принципов;
- 3) в современных условиях имеет место тенденция к взаимопроникновению норм международного публичного и частного права;
- 4) изначально формулируемые в качестве публично-правовых, некоторые нормы преобразуются в частноправовую сферу.

Их основные различия:

по сфере регулирования отношений: международное публичное право имеет глобальную, межнациональную сферу действия, а международное частное право, как правило – национальную;

по основным субъектам: в международном публичном праве – государство, межгосударственные образования, организации и иные особые субъекты права, а в международном частном праве – физические и юридические лица (государства в частноправовых отношениях выступают в порядке исключения);

по основному методу регулирования: в международном публичном праве – метод дипломатических межгосударственных соглашений, а в международном частном праве – коллизийный и материально-правовой;

по источникам: в международном публичном праве – международный обычай и договор (дипломатическое соглашение), а в международном частном праве – ратифицированные международные договоры, национальное законодательство, подзаконные нормативные акты, судебная и арбитражная практика, а также торговые и гражданские обычаи;

по роду ответственности: в международном публичном праве – международно-правовая, а в международном частном праве – гражданско-правовая;

по объекту регулирования: в международном публичном праве – отношения властного характера между суверенами, а в международном частном праве – гражданско-правовые, как правило, диспозитивные отношения.

## 7. Значение международного частного права в современных условиях общественной жизни в России

Международное частное право неразрывно связано с расширением международного торгово-экономического, научно-технического и культурного сотрудничества. Его значение *возрастает* по мере углубления хозяйственных международных связей, развития новых организационных форм в различных областях делового международного сотрудничества. Если ранее международное частное право изучалось в основном только в специализированных высших учебных заведениях, готовящих кадры для Министерства иностранных дел, то теперь ситуация коренным образом изменилась. Международное частное право



входит в государственный образовательный стандарт для всех специальностей высшего юридического образования.

На развитие международного частного права оказывают влияние следующие **факторы** современной действительности:

интернационализация хозяйственной жизни и международное разделение труда;

усиление миграции населения вследствие войн, конфликтов, а также с целью трудоустройства и получения образования;

научно-технический прогресс (особенно компьютеризация и широкое распространение Интернета и мобильных телефонов);

гуманизация международных отношений и глобализация основных проблем человечества;

создание совместных предприятий, инвестиционные процессы.

## 8. Понятие и виды источников международного частного права

В юридической науке под источниками права понимаются формы, в которых выражены правовые нормы. Не является исключением и международное частное право. Тем не менее, оно имеет определённую специфику. Здесь большее значение придаётся первому из основных видов источников права, а именно, международным договорам и соглашениям, причём как двусторонним, так и многосторонним.

В международном частном праве выделяют **пять** основных видов источников права: 1) ратифицированные международные договоры; 2) внутреннее законодательство; 3) национальные нормативные акты органов исполнительной власти; 4) судебная и арбитражная практика; 5) обычаи гражданского и торгового оборота.

Согласно п. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации, *«Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью её правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора»*. Таким образом, в Конституции отдаётся приоритет ратифицированным Россией международным договорам и соглашениям по сравнению с национальным законодательством.

Основным отечественным источником права является закон. При этом с точки зрения юридической силы, кодифицированные и обычные законы, как правило, равноправны. С другой стороны, конституционные законы имеют приоритет перед другими законами. Кроме того, приоритет федеральных законов или законов субъектов Российской Федерации определяется закреплением в Конституции разграничения предметов ведения. Особо следует отметить раздел VI части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации: *«Международное частное право»*. Кроме того, согласно ст. 3 п. 2 абз. 2 указанного кодекса *«Нормы гражданского права, содержащиеся в других законах,*

*должны соответствовать настоящему Кодексу».*

Следует также иметь в виду, что нормы, касающиеся международного частного права, содержатся и в других **кодексах**, например, в «Семейном кодексе Российской Федерации», в «Трудовом кодексе Российской Федерации», кроме того, в **федеральных законах** «О государственной политике Российской Федерации в отношении соотечественников за рубежом», «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности», «О международном коммерческом арбитраже», «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации», «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации», «Об участии в международном информационном обмене», и многих других законов.

Ряд вопросов международного частного права урегулирован подзаконными нормативными актами. К ним, в частности, относятся Указы Президента Российской Федерации.

Некоторые учёные юристы считают, что суд в России не создаёт новых правовых норм, поэтому судебная практика, с их точки зрения, формально не является источником международного частного права. В то же время для толкования норм в процессе их применения значение судебной практики (а в области международного частного права – особенно арбитражной практики), несомненно. Кроме того, решения Конституционного суда Российской Федерации могут признать некоторые нормы законов неконституционными и рекомендовать Федеральному Собранию их изменение.

Статья 12 Инкотермс-2000 *«Обычай порта или конкретной торговли»* непосредственно определяет их (обычай) как источник права в международной торговле. Национальное законодательство в аналогичных случаях также прямо указывает на необходимость обращения к обычаям как источникам права, в том числе и международного частного права (в Гражданском кодексе Российской Федерации ссылки на обычаи содержатся в 38 статьях: 5, 6, 19, 221, 309, 311, 312, 314, 315, 316, 406, 421, 427, 431, 438, 451, 452, 459, 474, 478, 508, 510, 513, 722, 724, 836, 848, 862, 863, 867, 874, 891, 985, 992, 998, 1006, 1186 и 1211).

## **9. Международный договор как источник международного частного права**

В международном частном праве выделяют пять основных видов источников права: 1) ратифицированные международные договоры; 2) внутреннее законодательство; 3) национальные нормативные акты органов исполнительной власти; 4) судебная и арбитражная практика; 5) обычай.

Генеральная Ассамблея ООН по инициативе Венгрии рассмотрела *«меры, которые должны быть приняты для прогрессивного развития в области международного частного права, в особенности с целью содействия развитию международной торговли»*. В результате в 1966 году был создан специальный орган — Комиссия ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ). В состав комиссии входят 36 государств, в том числе Россия, которая как право-

преемник СССР принимает в её работе активное участие.

Как отмечено в резолюции Генеральной Ассамблеи ООН от 17 декабря 1966 г., задача комиссии состоит в том, чтобы содействовать *«прогрессивному согласованию и унификации правил международной торговли»*. На комиссию, в частности, возложены: 1) подготовка новых международных конвенций, типовых и единообразных законов в области права международной торговли; 2) содействие кодификации международных торговых обычаев; 3) сбор и распространение информации в этой области.

В качестве первоочередных задач комиссия определила следующие темы из своей программы работы: международная купля-продажа товаров, международные платежи, коммерческий арбитраж. На основе подготовленных проектов был принят ряд конвенций. К их числу относятся: Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров (Вена 11.04.1980), Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров (Нью-Йорк 14.05.1974), Конвенция ООН о морской перевозке грузов (Гамбург 01.03.1978), а также Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ (15.12.1976) и Согласительный регламент ЮНСИТРАЛ (04.12.1980).

## **10. Российское и зарубежное законодательство по международному частному праву как источник международного частного права**

В международном частном праве выделяют пять основных видов источников права: 1) ратифицированные международные договоры; 2) внутреннее законодательство; 3) национальные нормативные акты органов исполнительной власти; 4) судебная и арбитражная практика; 5) обычай.

Важнейшим источником в области международного частного права России является Конституция Российской Федерации 1993 г. Ряд положений Конституции касается международного права и международных договоров (п. 4 ст. 15 о добросовестном выполнении обязательств, общепризнанных принципов и норм международного права, п. 1 ст. 17 о международных нормах, относящихся к правам человека). В Конституции Российской Федерации содержатся положения о том, что Российская Федерация гарантирует своим гражданам защиту и покровительство за её пределами, о правах и обязанностях иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации (п. 2 ст. 61).

Раздел VI «Международное частное право» (ст.ст. 1186-1224) Гражданского кодекса Российской Федерации (3 часть принята 26.11.2001. – № 147-ФЗ), очевидно, является одним из основных отечественных источников международного частного права. Кроме того, Закон о гражданстве Российской Федерации содержит, в частности, правила о сохранении гражданства России при заключении и расторжении брака (ст. 64), о возможности двойного гражданства (ст. 3), о гражданстве детей (ст. 11, 13, 16, 17, 25-31) и другие положения.

Большое значение для международного частного права имеют федеральные законы Российской Федерации №115-ФЗ от 25.06.2002 «О правовом

положении иностранных граждан в Российской Федерации)<sup>1</sup> (с посл. изм. от 04.12.2007 № 328-ФЗ) и № 99-ФЗ от 24.05.1999 «О государственной политике Российской Федерации в отношении соотечественников за рубежом» (с посл. изм. от 18.07.2006 № 121-ФЗ).

Отдельные правила, относящиеся к области международного частного права, содержатся также в «Воздушном кодексе Российской Федерации» от 19.03.1997 № 60-ФЗ (с посл. изм. от 04.12.2007 № 331-ФЗ), «Кодексе торгового мореплавания Российской Федерации» от 30.04.1999 № 81-ФЗ (с посл. изм. от 06.12.2007 №333-ФЗ) и других нормативных правовых актах.

В зарубежном законодательстве вопросам международного частного права посвящены отдельные нормы гражданских и торговых кодексов (уложений). Так, например, абз. 2 ст. 3 Французского гражданского кодекса содержит норму о том, что недвижимость, даже принадлежащая иностранцам, подчиняется французским законам, а его ст. 11 определяет, что *«иностранец пользуется во Франции такими же гражданскими правами, как те гражданские права, которые предоставлены или будут предоставлены французам по договорам с государством, к которому принадлежит этот иностранец»*, т.е. на условиях взаимности. Вторая книга Французского торгового кодекса «О морской торговле», также как и четвертая книга Германского торгового уложения «Морская торговля» в основном касаются именно международной торговли. Коллизионное право при решении вопроса о том, право какой страны применяется в том или ином конкретном случае, даёт отсылку не к коллизионному, а только к материальному национальному праву. Однако если коллизионные нормы российского законодательства отсылают к национальному праву другой страны, а в той стране указанные отношения не регулируются правом, то нет оснований отказываться от их регулирования российским правом.

## **11. Подзаконные нормативные правовые акты как источник международного частного права**

В международном частном праве выделяют пять основных видов источников права: 1) ратифицированные международные договоры; 2) внутреннее законодательство; 3) национальные подзаконные нормативные акты; 4) судебная и арбитражная практика; 5) обычаи.

К подзаконным нормативным правовым актам в России относятся Указы Президента Российской Федерации, Постановления Правительства Российской Федерации, а также нормативные правовые акты министерств и ведомств. В частности: Указ Президента Российской Федерации от 02.05.2006 г. № 448 «О Представительстве Российской Федерации при Международной морской организации и Представительстве Российской Федерации при Международной организации гражданской авиации» и постановления Правительства Россий-

---

<sup>1</sup> СЗ РФ от 29.07.2002 №30, ст. 3032.

ской Федерации, например, Постановление Правительства Российской Федерации от 31.10.1996 № 1299 «О порядке проведения конкурсов и аукционов при продаже квот при введении количественных ограничений и лицензирования экспорта и импорта товаров (работ, услуг) в Российской Федерации» (с посл. изм. от 09.06.2005 № 364).

## **12. Обычай как источник международного частного права**

В международном частном праве выделяют пять основных видов источников права: 1) ратифицированные международные договоры; 2) внутреннее законодательство; 3) национальные нормативные акты органов исполнительной власти; 4) судебная и арбитражная практика; 5) обычаи.

**Обычай** - это правила, которые сложились давно, систематически применяются, хотя и нигде не зафиксированы. Этим обычаем отличается от нормы закона. Обычаи, в основе которых лежат принципы суверенитета и равенства государств, обязательны для всех стран; что же касается других обычаев (например, заключения сделки только в письменном виде, или завещания в простой олеографической форме), то они обязательны для того или иного государства в случае, если они им в какой-либо форме признаны. Кроме международно-правовых обычаев имеются торговые обычаи, которые широко применяются странами в международной торговле, особенно в области торгового мореплавания. То, что в России обычаи также признаются в качестве источника международного частного права, нашло своё отражение, в частности, в следующем: постоянный арбитражный орган - Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате Российской Федерации при разрешении споров учитывает обычаи. Принятые в международной торговой практике обычаи применяются этим арбитражным судом: 1) в тех случаях, когда это обусловлено в договоре, из которого возник спор; 2) когда к обычаям отсылает норма права, подлежащего применению к спорному правоотношению; 3) если применение обычая основывается на положениях международного договора, действующего в отношениях между государствами, к которым принадлежат стороны в споре. Кроме того, 4) в арбитражной практике торговые обычаи применяются и в случаях, когда в нормах права не содержится необходимых указаний, а обращение к обычаю вытекает из самого характера условия, относящегося к спору.

## **13. Проблема кодификации международного частного права**

В настоящее время нормы международного частного права не кодифицированы. Коллизионные нормы имеют особую конструкцию. Теоретические положения международного частного права имеют определённые сложности, предполагают знание общего международного права, национального гражданского, семейного, трудового права, гражданского процесса, а также ряда других

отраслей. Международное частное право отличается от других отраслей значительным объемом нормативно-правового материала, его динамичностью, сравнительно частым обновлением правовых актов национально-правового и международно-правового характера. Тем не менее, попытки кодификации отдельных разделов международного частного права имеют место. При этом имеется в виду создание государственных единообразных материальных норм гражданского, семейного и трудового права, которые в России кодифицированы в виде:

- 1) Гражданского кодекса Российской Федерации (части 1, 2, 3 и 4);
- 2) Семейного кодекса Российской Федерации (в частности, раздел VII посвящён применению семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства);
- 3) Трудового кодекса Российской Федерации (в ст. 11 и 215);
- 4) Отдельных норм международного частного права, содержащихся в других кодексах Российской Федерации. В частности, можно назвать «Воздушный кодекс Российской Федерации» от 19.03.1997 № 60-ФЗ (с посл. изм. от 04.12.2007 № 331-ФЗ), «Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации» от 30.04.1999 № 81-ФЗ (с посл. изм. от 06.12.2007 №333-ФЗ), «Налоговый кодекс Российской Федерации» - ч. 1 от 31.07.1998 № 146-ФЗ, ч. 2 от 05.08.2000 № 117-ФЗ (с посл. изм. от 06.12.2007 № 333-ФЗ) и др.

Кроме того, различными государствами, в том числе и Россией, создаются единообразные коллизионные нормы путём принятия международных договоров. К ним относятся: Конвенция ООН «О договорах международной купли-продажи товаров» (Вена, 11.04.1980), «Международные правила толкования торговых терминов Инкотермс-2000», «Гаможенная конвенция о международной перевозке грузов с применением книжки МДП (Конвенция МДП)» (14.11.1975), «Международная Конвенция о Гармонизированной системе описания и кодирования товаров» (14.06.1983 с поправкой от 24.06.1986) и других, а также двусторонних и многосторонних (СНГ) договоров о правовой помощи по гражданским и семейным делам.

#### 14. Понятие коллизионной нормы, её структурные элементы

Основной проблемой международного частного права является коллизия. Коллизионный вопрос заключается в том, что необходимо решить, какой из двух коллидирующих (сталкивающихся) законов подлежит применению – 1) действующий на территории, где находится суд, рассматривающий дело, **или** 2) иностранный закон, то есть закон той страны, к которой относится иностранный элемент в рассматриваемом деле. Кроме того, допускается 3) применение законодательства третьей страны, если об этом прямо указано в договоре.

**«Коллизия»** - латинское слово, означающее столкновение. Этот термин носит условный характер. Речь идёт о коллизии законов и необходимости выбора между ними для решения вопроса о применении права той или иной страны к правоотношению с иностранным элементом. Коллизионная проблема

типична, прежде всего, для международного частного права. Если в других отраслях права вопросы коллизии законов имеют второстепенное, подчинённое значение, то здесь именно коллизионная проблема и её устранение составляют основное содержание этой правовой отрасли, что, отразилось в ряде стран и в её названии. Коллизия может быть устранена путём использования так называемых коллизионных норм, указывающих, какой закон подлежит применению в том или ином случае.

**Коллизионная норма** - это норма, определяющая, право какого государства должно быть применено к соответствующему правоотношению. Поскольку коллизионная норма - это норма отсылочного характера, то ею нельзя руководствоваться без материально-правовых норм, то есть норм законодательства, которые решают вопрос по существу. С другой стороны, хотя коллизионная норма указывает лишь, законы какой страны должны быть применены, её нельзя рассматривать как имеющую те же функции, что выполняет справочное бюро в аэропорту, сообщающее пассажирам, в какой кассе они могут купить билет и где осуществляется посадка в самолёт. Вместе с материально-правовой нормой, к которой она отсылает, коллизионная норма выражает правило поведения для участников гражданского или торгового оборота.

Элементами любой коллизионной нормы являются её объём и привязка. В объёме говорится о соответствующем правоотношении, к которому она применима, а привязка – это указание на право той или иной страны, которое подлежит применению к данному виду отношений.

## 15. Виды коллизионных норм

Коллизионная норма может иметь либо императивный (обязательный), либо диспозитивный (договорный) характер. Диспозитивный характер имеют все коллизионные нормы, установленные в отношении применения права к правам и обязанностям сторон по таким внешнеэкономическим сделкам, как договоры купли-продажи, имущественного найма, лицензионный договор, договоры хранения, комиссии, поручения, перевозки, транспортной экспедиции, страхования, кредитный договор, договор дарения, договор поручительства, договор залога и т.п.

В процессе применения коллизионной нормы возникает проблема квалификации юридических понятий, используемых в самой формулировке коллизионной нормы (её объёма и привязки). Эти понятия («домицилий», «форма сделки», «движимое и недвижимое имущество» и т.д.) в праве различных государств по своему содержанию не совпадают. Так, например, согласно Гражданскому кодексу Российской Федерации морские суда, самолёты и космические объекты относятся к недвижимости в отличие от многих зарубежных стран.

В практике международной торговли большие трудности возникают из-за различного понимания того, что является местом заключения контракта. В английском праве это место определяется по месту отправки акцепта («теория

почтового ящика»), а в большинстве других стран - по месту получения акцепта, т.е. по месту отправления оферты.

Элементами любой коллизионной нормы являются её объём и привязка. Виды (или типы) коллизионных привязок: закон гражданства лица; закон места жительства лица; закон места нахождения вещи; закон места заключения сделки; закон места нахождения продавца; закон флага и некоторые другие.

## 16. Типы коллизионных привязок

Каждая коллизионная норма состоит из двух частей. Первая её часть называется объёмом коллизионной нормы. В этой части коллизионной нормы говорится о соответствующем правоотношении, к которому она применима. Вторая часть коллизионной нормы носит условное название коллизионной привязки, т.е. указания на закон той или иной страны, который подлежит применению к данному виду отношений. Приведём пример коллизионной нормы, взятой из законодательства, действующего в России: Устный договор во внешнеэкономических сделках Российской Федерации не имеет юридической силы.

### Типы коллизионных привязок:

- закон гражданства лица (*lex patriae*) - при регулировании отношений с участием граждан;

- закон места жительства физического лица (*lex domi-cilii*)

- закон места нахождения вещи (*lex rei sitae*) - прав собственности, в наследственном праве;

- закон места заключения сделки (*lex loci contractus*).

В области внешней торговли применяются и другие коллизионные привязки, прежде всего закон места нахождения продавца. Такая привязка содержится в отношении договора купли-продажи.

В области торгового мореплавания применяется в ряде случаев закон флага (*lex flagi*).

Кроме того, в некоторых случаях применяется право, с которым правоотношения «наиболее тесно связаны».

## 17. Применение коллизионных норм. Обратная отсылка. Оговорка о публичном порядке

Нашему законодательству известны как односторонние, так и двусторонние коллизионные нормы. Односторонняя коллизионная норма указывает лишь на применение отечественного закона. Например, согласно п. 3. Ст. 1197 ГК РФ «*Признание в Российской Федерации физического лица недееспособным или ограниченно дееспособным подчиняется российскому праву*». В России имеет место полная недееспособность в возрасте до 6 лет, дееспособность малолетних в возрасте от 6 до 14 лет, ограниченная дееспособность в возрасте от 14 до 18 лет и полная дееспособность начиная с 18 лет.



Двусторонние коллизионные нормы указывают на пределы применения как отечественного, так и иностранного права. Примером двусторонней коллизионной нормы может служить правило ст. 1115 Гражданского кодекса Российской Федерации:

Место открытия наследства

*Местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя (см. Ст. 20 ГК РФ).*

*Если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории Российской Федерации, неизвестно или находится за её пределами, местом открытия наследства в Российской Федерации признаётся место нахождения такого наследственного имущества. Если такое наследственное имущество находится в разных местах, местом открытия наследства является место нахождения входящих в его состав недвижимого имущества или наиболее ценной части недвижимого имущества, а при отсутствии недвижимого имущества - место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части. Ценность имущества определяется исходя из его рыночной стоимости.*

Статья 20. Место жительства гражданина

*1. Местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает.*

*2. Местом жительства несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет, или граждан, находящихся под опекой, признаётся место жительства их законных представителей - родителей, усыновителей или опекунов.*

Один из самых сложных вопросов применения коллизионных норм - это вопрос об обратной отсылке. Иностранное право применяется в России во всех случаях, когда коллизионные нормы отсылают к нему. Однако если российский закон отсылает к иностранному, а иностранный закон не регулирует этих отношений, то нет оснований отказываться от применения российского закона.

Согласно ст. 1193 Гражданского кодекса Российской Федерации:

Оговорка о публичном порядке

*«Норма иностранного права, подлежащая применению в соответствии с правилами настоящего раздела, в исключительных случаях не применяется, когда последствия её применения явно противоречили бы основам правопорядка (публичному порядку) Российской Федерации. 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 Российской Федерации».*

Суды используют оговорку о публичном порядке с целью ограничения, а иногда и полного отрицания применения иностранного права. Определение пределов применения этой оговорки во многих государствах полностью предоставляется судейскому усмотрению.

## 18. Особенности толкования норм международного частного права

Толкование материально-правовых предписаний международного частного права осуществляется согласно международному праву и международным обычаям. Материально-правовые нормы подлежат также толкованию по праву соответствующего государства.

Особенности толкования коллизионных норм заключаются в том, что в некоторых случаях оно должно производиться в соответствии с требованиями международных договоров, а в других случаях в соответствии с национальным законодательством той или иной страны. Российскому законодательству известны как односторонние, так и двусторонние нормы.

Односторонняя коллизионная норма указывает лишь на применение отечественного закона (например, согласно ст. 1209 ГК РФ *«Форма сделки в отношении недвижимого имущества подчиняется праву страны, где находится это имущество, а в отношении недвижимого имущества, которое внесено в государственный реестр в Российской Федерации, российскому праву»*).

Двусторонние коллизионные нормы указывают на пределы применения как отечественного, так и иностранного права (например, согласно 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 двусторонних нормах выражен принцип, устанавливающий, право какого государства подлежит применению к конкретному виду частноправовых отношений с иностранным элементом.

## 19. Понятие и виды субъектов международного частного права. Правосубъектность

Субъекты международного частного права выступают в качестве участников частноправовых отношений. Субъектами международного частного права являются физические лица, юридические лица, а также государства и международные организации как особые субъекты права в случае их участия в частноправовых правоотношениях. При этом следует иметь в виду, что физические и юридические лица – это несuverенные субъекты, а государства и международные организации – суверенные. Государство не является юридическим лицом, т.к. в своих законах само определяет свой статус. Вследствие наличия у государства своего суверенитета сделки с государством всегда подвержены повышенному риску. В некоторых случаях государство имеет возможность частично отказаться от своего суверенитета, но такой отказ должен быть заранее указан в соответствующем законе или в договоре. К договору между госу-

дарством и физическим или юридическим лицом применяется внутреннее право этого государства. В гражданских отношениях государство участвует на равных условиях с другими участниками правоотношений. Иммунитет государства в частноправовых отношениях имеет место 1) от предварительного обеспечения иска, 2) от принудительного исполнения решения суда, 3) иммунитет государственной собственности, 4) судебный и 5) другие виды иммунитета на основе суверенитета.

**Правосубъектность** участников международных частноправовых отношений, также как и в любых иных, включает в себя *правоспособность* и *дееспособность*.

Гражданская **правоспособность** иностранных граждан, апатридов и беженцев предполагает способность:

- 1) владеть имуществом на правах собственности (кроме владения землёй);
- 2) **заниматься** предпринимательством и другой деятельностью;
- 3) иметь авторские права и ряд других прав.

**Дееспособность** (т.е. способность своими деяниями приобретать права и обязанности) дополнительно к перечисленному выше, предполагает *сделкоспособность*, т.е. способность совершать сделки, избирать место жительства, наследовать имущество, создавать товарищества, общества и др., а также *деликтоспособность*, т.е. способность нести не только уголовную, административную, но и гражданско-правовую ответственность за правонарушения и нарушения договоров.

В разных странах условия и сроки возникновения гражданской правоспособности и дееспособности различны. Также различается и возраст приобретения дееспособности и деликтоспособности. По российскому законодательству правоспособность возникает в момент рождения (по германскому – «с окончанием рождения» - § 1 Германского гражданского уложения) и прекращается смертью. Кроме того, частичная правоспособность, в частности, право наследования, возникает уже в момент зачатия (п. 1 ст. 1116 Гражданского кодекса Российской Федерации), но при условии, что ребёнок родится живым. Аналогичное право известно и французскому законодательству (ст. 725 Гражданского кодекса Франции).

Что касается дееспособности, в России имеет место полная недееспособность в возрасте до 6 лет, дееспособность малолетних в возрасте от 6 до 14 лет, ограниченная дееспособность в возрасте от 14 до 18 лет и полная дееспособность начиная с 18 лет. Несовершеннолетние граждане по законодательству иных стран считаются либо полностью недееспособными, либо ограниченно дееспособными. Дееспособность малолетних в большинстве зарубежных стран не предусмотрена. Так, в Англии все граждане в возрасте до 18 лет считаются ограниченно дееспособными. В Германии ребёнок в возрасте до 7 лет – абсолютно недееспособен, а в возрасте от 7 до 18 лет - ограниченно дееспособен.

Правоспособность юридических лиц начинается в момент окончания их регистрации, а прекращается в момент регистрации факта их ликвидации.

## 20. Взаимность и реторсия в международном частном праве

В России признаются права, возникающие на основе иностранного законодательства. Во всех этих случаях следует говорить о взаимности в широком смысле. Доктрина международного частного права понимает взаимность и в более узком смысле, а именно, как взаимное предоставление определённого режима (национального, наибольшего благоприятствования, недискриминации и др.) или каких-либо прав иностранным гражданам и иностранным юридическим лицам.

Сущность взаимности состоит в предоставлении физическим и юридическим лицам иностранного государства определённых прав только при условии, что физические и юридические лица предоставляющего их государства будут пользоваться аналогичными правами в данном иностранном государстве. Поскольку и в законодательстве разных государств, и в терминологии, и в принципах, и в методах правового регулирования имеются значительные различия, в отношении взаимности возникают определённые сложности. Они состоят в следующем. В международном частном праве обычно различают два вида взаимности: «материальную» и «формальную». Термины эти чисто условные. Под «*материальной*» взаимностью понимается предоставление физическим и юридическим лицам иностранного государства той же суммы конкретных прав или полномочий, которыми пользуются отечественные граждане в данном иностранном государстве. При «*формальной*» взаимности иностранным физическим и юридическим лицам предоставляются правомочия, вытекающие из местного закона. Они могут быть поставлены в одинаковое положение с местными гражданами и юридическими лицами. Взаимность в российской практике в области международного частного права понимается главным образом как «формальная», а не как «материальная».

В связи с взаимностью возникает вопрос о реторсии, то есть о применении ответных ограничений. Если одно государство принимает меры, наносящие неосновательный в порядке дискриминации ущерб интересам другого государства или его граждан, то это последнее вправе принять ответные ограничительные меры. Целью таких мер является обычно достижение отмены ограничений, установленных первым государством, т.е. реторсия носит временный характер.

Взаимность и реторсия определены в статьях 1189 и 1194 Гражданского кодекса Российской Федерации соответственно:

### ***Статья 1189. Взаимность***

*1. 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.*

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

### **Статья 1194. Реторсии**

*Правительством Российской Федерации 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.*

## **21. Физические лица как субъекты международного частного права. Определение личного статуса (гражданство, домицилий)**

Субъектами международного частного права являются физические лица, юридические лица. Кроме того, ими могут быть такие **особые** субъекты права, как государства и международные организации. В отношении физических лиц нормами международного частного права регулируются имущественные, личные неимущественные, семейные, трудовые и процессуальные права иностранцев (как иностранных граждан, апатридов и беженцев в Российской Федерации, так и российских граждан за рубежом). Иностранец подчиняется как бы двум правовым порядкам: и отечественному, и государства, в котором он находится. В этой двойственности состоит своеобразие положения иностранца по международному частному праву.

Основополагающее значение для определения правового положения иностранцев в любой стране имеют общепризнанные международные принципы и нормы о правах и свободах человека. Они содержатся в следующих правовых актах:

- 1) Всеобщей декларации прав человека (принята на третьей сессии Генеральной ассамблеи ООН 10.12.1948);
- 2) Международном пакте об гражданских и политических правах (Нью-Йорк, 19.12.1966);
- 3) Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах (Нью-Йорк, 19.12.1966);
- 4) Конвенции о правах ребёнка (Нью-Йорк, 19.12.1989);
- 5) Декларации МОТ (Международной организации труда) об основополагающих принципах и правах в сфере труда (Женева, 19.06.1998);
- 6) ряде других.

Право иностранцев представляет собой комплекс материально-правовых норм, определяющих специальный статус иностранцев. В узком смысле – это нормы в основном административно-правового характера, касающиеся отличий правового статуса иностранцев от правового статуса отечественных граждан. В широком смысле – это комплекс всех норм, определяющих статус иностранца в любом отношении: как устанавливающих отличия, так и признающих равный режим с отечественными гражданами. В России право иностранцев не считается самостоятельной отраслью в системе права.

Согласно ст. 1195 Гражданского кодекса Российской Федерации, личным законом физического лица является:

- право страны, гражданство которой оно имеет;
- в случае двойного гражданства наряду с российским гражданством - российское право;
- при наличии нескольких иностранных гражданств, а также для лица без гражданства – право страны, где он имеет место жительства (домицилий);
- беженца – право страны, предоставившей ему убежище.

## **22. Правовое положение иностранных граждан в России**

Согласно абз. 4 п. 1 ст. 2 Гражданского кодекса Российской Федерации, *«правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом»*. Приведённое положение закона закрепляет предоставление иностранцам национального режима. В силу этого иностранцы пользуются в Российской Федерации, как правило, такой же гражданской правоспособностью, как и российские граждане. Это означает, что гражданская правоспособность иностранца в России определяется в принципе российским законодательством, а не личным законом иностранца. Применение к иностранцам личного закона, в частности закона государства, гражданином которого он является, допускается лишь при наличии соответствующих правил международного договора, ратифицированного Российской Федерацией.

Предоставление иностранцу гражданской правоспособности наравне с гражданами России, как правило, не требует, чтобы иностранец обязательно имел место жительства в Российской Федерации (Федеральный закон от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации»).

Иностранные граждане на территории России имеют право:

- 1) владеть имуществом на праве собственности;
- 2) иметь авторские права;
- 3) совершать сделки;
- 4) заниматься предпринимательской деятельностью;
- 5) наследовать имущество;
- 6) избирать место жительства;
- 7) создавать самостоятельно или совместно с другими лицами товарищества, общества и др.

Им предоставляется национальный режим за некоторыми изъятиями. В частности, иностранцы в России не могут:

- 1) избирать и быть избранными в органы государственной власти и управления;
- 2) входить в состав экипажей морских и воздушных судов Российской Федерации;
- 3) заниматься морскими промыслами во внутренних морских водах и в экономической зоне Российской Федерации;

4) занимать должности судьи, прокурора, следователя, нотариуса, военнослужащего (за исключением – по контракту на некоторых должностях с ноября 2003 г.<sup>1</sup>), служащего органов внутренних дел и т.п.;

5) вести разведку и разработку ресурсов континентального шельфа Российской Федерации;

6) быть собственником земли и пользователем недр в отношении ряда полезных ископаемых.

Имеется также ряд иных аналогичных ограничений.

### 23. Правовое положение российских граждан за рубежом

Правовое положение российских граждан за рубежом определяется как российским законодательством, так и законодательными актами страны пребывания. Большое значение при этом имеют положения международных договоров Российской Федерации с иностранными государствами. Предоставление на основе взаимности определённого режима, в частности реторсии, преследует цель предотвращения дискриминации российских граждан за рубежом.

Согласно п. 2 ст. 61 Конституции Российской Федерации, *«Российская Федерация гарантирует своим гражданам защиту и покровительство за её пределами»*. Российский консул обязан принимать меры к тому, чтобы граждане России пользовались в стране пребывания в полном объёме всеми правами, предоставленными им законодательством этой страны, международными договорами и международными обычаями. Вследствие того, что в России любой гражданин имеет право частной собственности, то всякая попытка ограничить имущественные права российских граждан и лишить их законной защиты в зарубежных странах не может рассматриваться иначе, как дискриминация. Кроме того, поскольку объём прав собственника определяется, как правило, законодательством места нахождения вещи, российский гражданин может осуществлять все правомочия, которые установлены иностранным законом, и пользоваться защитой со стороны местных органов власти.

Консульский устав СССР от 29.10.1976, действующий в настоящее время в России, как в государстве-правопреемнике, устанавливает, что *«консул обязан принимать меры к тому, чтобы юридические лица и граждане СССР пользовались в полном объёме всеми правами, предоставленными им законодательством государства пребывания и международными договорами, участниками которых являются СССР или союзная республика и государство пребывания, а также международными обычаями»* (ст. 23). Согласно ст. 24 *«консул обязан принимать меры для восстановления нарушенных прав юридических лиц и граждан СССР»*.

<sup>1</sup> Федеральный закон от 11.11.2003, № 141-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» (в т.ч. в Федеральный закон от 28.03.1998. № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе»).

## 24. Юридические лица как субъекты международного частного права. Определение «национальности» юридического лица

В современных условиях хозяйствования деятельность юридических лиц всё чаще выходит за пределы одного государства. В экономической литературе обычно выделяют несколько групп международных монополий:

1) национальные общества, тресты, компании, имеющие за рубежом филиалы или дочерние общества. Речь идёт о монополиях, национальных по капиталу, но международных по сфере деятельности. К ним относятся: «Дженерал моторз» (США), «Фолькваген» (Германия), «Филипс» (Нидерланды), «Бритиш Петролеум» (Великобритания), «Нестле» (Швейцария) и т.п.;

2) тресты и концерны, международные не только по сфере деятельности, но и по капиталу. К ним относятся: нефтяной англо-голландский концерн «Ройял датч-Шелл», германо-бельгийский трест фотохимических товаров «Агфа-Геверт» и др. Общим для первых двух групп является то, что они созданы как юридические лица одного государства;

3) картели и синдикаты, объединения производственного и научно-технического характера, юридическими лицами не являющиеся;

4) смешанные общества, капитал которых принадлежит юридическим лицам или гражданам различных государств. Международными юридическими лицами называют те юридические лица, которые созданы в силу международного договора, например, Международный банк реконструкции и развития (МБРР), либо на основании внутреннего закона одного из государств, принятого в соответствии с международным договором, например, Банк международных расчётов (БМР).

Личный закон юридического лица определяется его национальностью. Термин «национальность» в международном частном праве применяется к юридическим лицам условно, в ином смысле, чем в отношении к гражданам. Под национальностью юридического лица понимается его принадлежность к определённому государству.

В праве Великобритании и США, также как и в России, основным критерием определения национальности юридического лица является место его учреждения, т.е. закон государства, в котором оно создано и где утверждён его устав. Англичане называют такой порядок законом инкорпорации. В континентальной Европе (в частности, во Франции и Германии) основным является критерий места нахождения юридического лица, под которым понимается то место, где находится его правление (основной офис). В Италии национальность юридического лица в основном определяется по месту его деятельности.

В ряде случаев перечисленные выше критерии определения национальности юридического лица отбрасываются как формальные, а для определения подлинной принадлежности капитала используется так называемая «теория контроля», по которой выявляется, кто в действительности обладает контрольным пакетом акций и тем самым фактически контролирует деятельность юридического лица. Происхождение этой теории связано с событиями мировых войн, когда для предупреждения нарушения законодательства о «враждебных



иностранцах» устанавливались владельцы капиталов юридических лиц. Так, например, во время II мировой войны в Англии была запрещена деятельность международной корпорации, основанной на германском капитале.

## 25. Иностранные юридические лица в России

Правовое положение иностранных юридических лиц в России определяется как правилами российского законодательства, так и положениями международных договоров России.

Действующее российское законодательство исходит из того, что гражданская правоспособность иностранных юридических лиц определяется по праву страны, где они учреждены. Это соответствует многосторонней Конвенции о правовой помощи стран СНГ от 22.12.1993, согласно которой *правоспособность юридического лица определяется законодательством государства, по законам которого оно было учреждено*.

Под юридическими лицами всегда подразумеваются юридические лица, учреждённые по российским законам и имеющие место пребывания на территории России. Участие иностранного капитала в совместных предприятиях, учреждённых в Российской Федерации, не меняет их правоспособность, поскольку все они являются юридическими лицами права России.

Какими правами пользуются иностранные юридические лица в России и других странах СНГ? Иностранные предприятия и организации могут без особого разрешения совершать в Российской Федерации сделки по внешней торговле и по связанным с ней расчётным, страховым и иным операциям с российскими предприятиями, организациями и учреждениями. Иностранные юридические лица имеют право на судебную защиту своих прав. Разрешение на открытие представительства Российской Федерации выдавалось: 1) иностранным фирмам, известным на мировом рынке; 2) положительно зарекомендовавшим себя в качестве партнеров наших организаций по сотрудничеству в различных сферах; 3) заключившим с российскими фирмами крупномасштабные сделки; 4) осуществляющим промышленную кооперацию с российскими предприятиями и организациями; 5) заключившим с российскими организациями наиболее важные соглашения о научно-техническом сотрудничестве.

Деятельность представительства прекращается: 1) с истечением срока разрешения; 2) прекращением деятельности фирмы; 3) прекращением действия межправительственного соглашения, на основании которого было открыто представительство; 4) по решению самой фирмы, а также 5) по решению соответствующего министерства и ведомства, при котором было аккредитовано представительство (в случае нарушения представительством условий его деятельности).

По новому Федеральному закону от 09.07.1999 № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» (с посл. изм. от 26.06.2007 № 118-ФЗ) иностранным инвестором может быть не только юридическое или

физическое лицо иностранного государства, но и организация, не являющаяся юридическим лицом, если она по закону государства, в котором учреждена, имеет право осуществлять инвестиции (ст. 2). Указанный закон регулирует лишь прямые инвестиции, точнее приоритетные инвестиционные проекты.

## **26. Правовое положение российских юридических лиц за границей**

Современная правовая база, определяющая условия участия российских инвесторов в деятельности за рубежом, далека от совершенства и состоит в основном из подзаконных актов. Вывоз капитала за границу осуществляется в разрешительном (лицензионном) порядке. Регистрация российских инвестиций за рубежом осуществляется государственной регистрационной палатой при Министерстве экономики Российской Федерации.

Российские юридические лица следуют за рубежом положениям международных договоров, включая договоры о поощрении и взаимной защите капиталовложений, сотрудничестве, правовой помощи, избежании двойного налогообложения и т.п. Такие юридические лица вправе создавать филиалы и представительства.

Предприятие, за которым имущество закреплено собственником этого имущества на праве полного хозяйственного ведения, является юридическим лицом и осуществляет в отношении этого имущества права и обязанности собственника. В России основную оперативную работу по экспорту и импорту ведут внешнеэкономические объединения, другие объединения и предприятия, в том числе и полностью или частично принадлежащие государству. Поскольку подобное объединение или предприятие - это самостоятельное юридическое лицо и государство не принимает на себя ответственности по его обязательствам, оно, в отличие от торгового представительства России, не пользуется иммунитетами. Особый режим предоставляется имуществу иностранного государства и в области налогообложения. Это закреплено как во внутреннем законодательстве государств, так и в различных международных соглашениях.

## **27. Правовые формы совместной хозяйственной деятельности.**

### **Правовое положение предприятий с иностранными инвестициями по российскому законодательству**

Организационные формы совместной деятельности отличаются большим разнообразием. Однако общим для них, как правило, является то, что происходит объединение российских и иностранных лиц и капиталов, принадлежащих участникам из различных стран; осуществляется совместное управление с целью достижения определённого результата; имеет место совместное несение рисков и убытков.

Одной из возможных организационно-правовых форм является консорциум. Обычно во внешнеэкономической сфере консорциумы создавались на

договорной основе для реализации, как правило, крупномасштабных проектов, которые требуют объединения усилий нескольких организаций. На практике, а также в силу постановлений правительства об отдельных консорциумах применяются два вида консорциумов.

1) *Консорциумы, создаваемые для отношений с иностранными партнерами временного характера.* В международной практике известны два вида таких консорциумов: закрытый и открытый.

2) *Консорциумы, создаваемые для внешнеторговой деятельности на длительный период времени.* Примером такого консорциума является так называемый Советский внешнеэкономический консорциум, который был создан специально в области советско-американских экономических отношений.

Совместные предприятия, созданные в Российской Федерации, являются юридическими лицами российского права. Однако их правовой режим отличается от режима обычных юридических лиц, что обусловливается наличием в соответствующих правоотношениях ряда иностранных элементов.

## **28. Государство как субъект имущественных отношений. Иммунитет государства**

Развитие международного сотрудничества в области экономики, производства, торговли, науки и культуры приводит к тому, что государство вступает в самые различные имущественные правоотношения с другими государствами, а также с международными организациями, юридическими лицами и отдельными гражданами других государств. При этом обычно различают два вида правоотношений, в которых участвуют государства. Во-первых, правоотношения, возникающие между государствами, а также между государством и международными организациями (по экономическому и научно-техническому сотрудничеству, кредитные и т.д.). Эти отношения регулируются исключительно нормами международного публичного права. Во-вторых, правоотношения, в которых государство выступает в качестве только одной стороны; другой стороной в этих правоотношениях могут быть иностранные юридические лица, международные хозяйственные (не межгосударственные) организации и отдельные граждане. Эти отношения регулируются нормами международного частного права.

Государство может выступать стороной в соответствующих правоотношениях при выпуске им займов, облигации которых продаются иностранным гражданам. Российское государство само выступает субъектом имущественных отношений при строительстве здания для посольства за границей, аренде земельного участка или найме жилого дома. Во всех случаях эти сделки заключаются торговым представительством России или посольством Российской Федерации от имени государства.

За границей находятся различные категории имущества, входящие в состав государственной собственности. Это - имущество государства, торгового представительства и других органов Российского государства и вклады Цен-

трального банка России и Внешэкономбанка, экспортные товары, временно находящиеся за границей морские суда, самолёты и т.д.

Собственность государства находится в особом положении, она пользуется иммунитетом. Иммунитет собственности государства заключается в особом режиме такой собственности, обусловленном особым положением субъекта права собственности - суверенного государства. Иммунитет собственности государства, находящейся за границей, сводится к тому, что это имущество не может быть объектом насильственных мер со стороны того государства, где указанное имущество находится. Собственность государства пользуется неприкосновенностью.

Иммунитет государства основывается на том, что оно обладает суверенитетом, и что все государства равны. Это начало международного права выражено в следующем изречении: «*Par in parem non habet imperium*» («Равный не имеет власти над равным»).

В теории и практике государств обычно различают *несколько видов иммунитета*: судебный; от предварительного обеспечения иска; от принудительного исполнения решения и некоторые другие. Иммунитет, которым пользуется собственность иностранного государства, делает недопустимым: 1) предъявление исков непосредственно к такой собственности (исков *in rem* в англо-американском праве); 2) наложение ареста на собственность для обеспечения любого предъявляемого к иностранному государству иска, связанного или не связанного с такой собственностью; 3) принудительное исполнение решения суда, вынесенного в отношении такой собственности иностранного государства.

Судебный иммунитет заключается в неподсудности одного государства судам другого государства. Без согласия государства оно не может быть привлечено к суду другого государства. Причём не имеет значения, в связи с чем или по какому вопросу государство намереваются привлечь к суду.

Иммунитет от предварительного обеспечения иска состоит в следующем: нельзя в порядке предварительного обеспечения иска принимать без согласия государства какие-либо принудительные меры в отношении его имущества.

Под иммунитетом от исполнения решения понимается запрет осуществления принудительного исполнения решения, вынесенного против государства без согласия этого государства.

Вступая в гражданско-правовые отношения с иностранной компанией, государство может дать в заключаемой им сделке согласие на предъявление к нему исков в суде, а также на применение к нему мер по предварительному обеспечению иска или же в отношении принудительного исполнения.

## **29. Международные организации как субъекты международного частного права**

Международные организации, так же как и государства являются суверенными субъектами права. Они также пользуются иммунитетами:

- от предварительного обеспечения иска;
- от принудительного исполнения решения суда;
- судебный, фискальный и другие.

К международным организациям по вопросам международного частного права относятся:

1. Гаагские конференции по международному частному праву.
2. Всемирная торговая организация (ВТО).
3. Комиссия ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ).
4. Конференция ООН по торговле и развитию (ЮНКТАД).
5. Международный институт по унификации частного права в Риме (УНИДРУА).
6. Международная торговая палата в Париже.
7. Международный экономический комитет (МЭК) Содружества Независимых Государств (СНГ).
8. Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС).
9. Международный союз для охраны литературных и художественных произведений.
10. Международное бюро интеллектуальной собственности.
11. Международный центр по урегулированию инвестиционных споров (МЦУИС).
12. Многостороннее агентство по гарантиям инвестиций (МИГА).
13. Международное агентство по страхованию иностранных инвестиций в Российской Федерации от некоммерческих рисков.
14. Международный центр патентной документации (ИНПАДОК) и др.

### **30. Правовой режим движимого и недвижимого имущества**

Согласно ст. 1205 Гражданского кодекса Российской Федерации (*о праве, подлежащем применению к вещным правам*):

1. Содержание права собственности и иных вещных прав на недвижимое и движимое имущество, их осуществление и защита определяются по праву страны, где это имущество находится.

2. Принадлежность имущества к недвижимым или движимым вещам определяется по праву страны, где это имущество находится.

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, послужившие основанием для возникновения либо прекращения права собственности и иных вещных прав, если иное не предусмотрено законом.

Возникновение права собственности и иных вещных прав на имущество в силу приобретательной давности определяется по праву страны, где имущество находилось в момент окончания срока приобретательной давности.

Согласно ст. 1213 ГК РФ в отношении недвижимого имущества применяется следующая норма:

1. 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 находится недвижимое имущество.

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

В законодательстве зарубежных стран проводится различие между правом на движимое и недвижимое имущество. В отношении недвижимости, как правило, действует закон места её нахождения.

### **31. Управление государственной и частной собственностью за рубежом**

Большое значение имеет признание права собственности государства на его имущество, находящееся за рубежом. При этом одно государство вынуждено мириться с тем, что на его территории имеется собственность другого государства. Во многих странах проводится различие между правом на движимое и недвижимое имущество. Особенно жёстко принцип регулирования недвижимости национальным законодательством проявляется в отношении земельных участков. Более сложным является положение с движимым имуществом. В отношении движимого имущества считается общепризнанным, что если в каком-либо государстве движимая вещь правомерно перешла в собственность определённого лица, то при изменении места её нахождения право собственности на вещь сохраняется за её собственником. Т.е. признаётся право собственности на вещь, приобретённую за границей.

Кроме того, обычно признаётся, что объём прав собственника определяется законом места нахождения вещи. При этом в некоторых случаях применяется закон места нахождения вещи, в других случаях – личный закон собственника. Возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав на имущество определяются по праву страны, где оно находилось в момент, когда имело место обстоятельство, послужившее основанием для возникновения либо прекращения права собственности. Что касается воздушных, морских и речных судов, а также космических объектов, подлежащих регистрации, то в их отношении применяется право страны, где они были зарегистрированы.

Управление государственной и частной собственностью за рубежом имеет существенные различия. Речь идёт, прежде всего, об имущественном иммунитете. Принцип иммунитета нельзя, однако, рассматривать как отказ в правосудии. Иск к государству может быть предъявлен в его собственных судах, а в судах другой страны – лишь с его согласия. Если же такого согласия нет, то истец вправе обратиться к собственному государству с просьбой о вступлении в

дипломатические переговоры по предмету спора.

Органы государства управляют принадлежащим государству имуществом, в том числе находящимся за границей, на праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления (гл. 19 ГК РФ).

Собственник имущества, находящегося в хозяйственном ведении вправе контролировать сохранность этого имущества, а также получать часть прибыли от такого использования. Такое имущество нельзя продавать, сдавать в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный капитал или иным образом распоряжаться без согласия собственника, т.е. государства.

Право оперативного управления предполагает использование имущества только по его назначению. В противном случае собственник вправе изъять его. Отчуждение такого имущества также осуществляется исключительно с согласия его собственника (государства), а доходы, получаемые от его использования, распределяются и используются по воле собственника.

Имущество, находящееся в хозяйственном ведении или оперативном управлении, не может быть передано в доверительное управление. Всё имущество, используемое на праве хозяйственного ведения и оперативного управления, пользуется государственным иммунитетом.

Споры, возникающие в отношении государственной собственности между различными государствами, решаются не правовыми, а дипломатическими способами. Согласие государства на рассмотрение предъявленного к нему иска в суде другого государства или иной отказ от суверенитета должен быть явно выражен дипломатическим путём или иным образом (например, записан в договоре). В случаях, когда торговое представительство осуществляет внешнеэкономическую деятельность, оно действует от имени государства, не является юридическим лицом и пользуется государственным суверенитетом. Однако в случаях, когда служащий торгового представительства приобретает имущество для себя или для своих личных коммерческих целей, он не пользуется государственным суверенитетом и отвечает по своим обязательствам как частное лицо.

## **32. Правовое регулирование иностранных инвестиций**

В большинстве развитых зарубежных стран (Великобритания, Германия, США, Франция, Япония) нет специальных законов об иностранных инвестициях. К ним применяется общее законодательство, регулирующее хозяйственную деятельность, а также антитрестовское, налоговое, валютное, банковское и т.п. законодательство. Специальные законы об инвестициях принимались, как правило, в государствах Азии, Африки и Латинской Америки, в социалистических странах, в нынешних странах СНГ. Основными многосторонними конвенциями в этой области являются Сеульская конвенция об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций 1985 г. и Вашингтонская конвенция об урегулировании инвестиционных споров между государствами и лицами других государств 1965 г. Каждое государство уста-

навливает определённый порядок допуска иностранного капитала.

В ряде стран действует разрешительная система (Индия, Латинская Америка, Россия), в других – свободный доступ капитала. Разрешительная система позволяет легче контролировать деятельность иностранного инвестора, но создаёт возможности для коррупции административного аппарата.

Правовое положение иностранных инвестиций в развивающихся странах отличается большим разнообразием. В отношении иностранных инвестиций политика этих стран характеризуется колебаниями и изменениями. Недостаток собственных ресурсов вынуждает развивающиеся страны обращаться к иностранным инвесторам, но условия предоставления инвестиций часто идут вразрез их национальным интересам. Правовой режим иностранной собственности определяется, прежде всего, внутренним законодательством. Причём эти нормы применяют не коллизионный, а прямой материально-правовой метод регулирования.

Для ограничения иностранных капиталовложений используется установление особого государственного контроля за допуском иностранного капитала к разработке недр и естественных богатств, недопущение иностранного капитала в некоторые отрасли хозяйства, установление обязательной доли участия национального капитала, использование части прибылей иностранных предприятий для внутренних нужд развивающейся страны, а также определение концессионной политики.

Инвестиционные законы предусматривают обычно несколько режимов для иностранных инвестиций, причём особо привилегированный режим устанавливается для предприятий, требующих крупных капиталовложений и создаваемых в приоритетных отраслях экономики. При этом обычно предоставляются следующие льготы:

освобождение от таможенных пошлин при ввозе оборудования и сырья, необходимого для строительства и деятельности предприятий;  
полное или частичное освобождение в течение определённого срока от налога на прибыль;

беспшлинный вывоз готовой продукции;

право полного или частичного перевода прибыли за границу;

предоставление гарантий на случай национализации и т.п.

В Российской Федерации регулирование иностранных инвестиций осуществляется Законом «Об иностранных инвестициях» от 9.06.1999 № 160-ФЗ (с посл. изм. от 26.06.2007 № 118-ФЗ). Согласно ст. 2 этого Закона ***иностранная инвестиция*** – это вложение иностранного капитала в объект предпринимательской деятельности на территории Российской Федерации в виде объектов гражданских прав, принадлежащих иностранному инвестору, если такие объекты гражданских прав не изъяты из оборота или не ограничены в обороте в Российской Федерации в соответствии с федеральными законами, в том числе денег, ценных бумаг (в иностранной валюте и валюте Российской Федерации), иного имущества, имущественных прав, имеющих денежную оценку, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальную собственность), а также услуг и информации.



### **33. Национализация и приватизация в международном частном праве**

Под термином «национализация» понимается огосударствление, т.е. изъятие имущества, находящегося в частной собственности, и передача его в собственность государства. В результате национализации в собственность государства переходят иногда целые отрасли экономики. Национализацию следует отличать от экспроприации как меры по безвозмездному изъятию отдельных объектов в собственность государства, а также от конфискации как меры наказания в индивидуальном порядке. Характер национализации зависит от её целей и от того, кто её проводит. Социалистическая национализация в 1917-1920 годах в России означала, что право частной собственности на национализированное имущество было ликвидировано и возникло новое, принципиально иное по содержанию право социалистической собственности.

В процессе борьбы освободившихся от колониальной зависимости народов национализация решала различные задачи и проводилась разными путями. В некоторых случаях национализировалась лишь собственность, принадлежавшая иностранному капиталу, в других – затрагивался и местный капитал. В развитых западных странах также проводилась национализация. Однако в этом случае, как правило, на основе предварительной и полной компенсации изымаемой собственности, причём не по балансовой стоимости, а по рыночной цене.

Право на национализацию и приватизацию вытекает из общепризнанного принципа международного права – суверенитета государства. Каждое государство вправе самостоятельно устанавливать свою политическую и экономическую систему, устанавливать содержание и характер права собственности, порядок её приобретения, перехода и утраты. Это право подтверждено и в ряде резолюций ООН. Международное публичное право не регулирует отношения собственности, возникающие между государством и частными лицами. Условия проведения национализации определяются не международным, а внутренним правом государства. При этом с точки зрения международного частного права важно выявление наиболее характерных черт национализации.

Во-первых, всякий акт национализации – это акт государственной власти. Во-вторых, это – социально-экономическая мера общего характера, а не мера наказания конкретных лиц. В третьих, национализация затрагивает отношения собственности вне зависимости от того, кому эта собственность принадлежит (отечественным или иностранным лицам). В четвёртых, каждое государство определяет, должна ли выплачиваться иностранцам компенсация за национализированную собственность, а если должна, то, в каком размере (полная или частичная).

Государство как сторона в договоре о взаимной защите инвестиций может принять на себя обязательства не осуществлять меры по принудительному изъятию капиталовложений. Ясно, что такое признание принципа компенсации не имеет обратной силы и не может быть распространено на национализацию, проведённую до принятия таких соглашений. Законы о национализации имеют экстерриториальное значение, т.е. должны признаваться и за пределами госу-

дарства. Экстерриториальность национализации признаётся во всём мире.

Приватизацией называется процесс, противоположный национализации. Согласно ст. 217 ГК РФ «Приватизация государственного и муниципального имущества», *имущество, находящееся в государственной или муниципальной собственности, может быть передано его собственником в собственность граждан и юридических лиц в порядке, предусмотренном законами о приватизации государственного и муниципального имущества. При приватизации государственного и муниципального имущества, предусмотренные Гражданским Кодексом Российской Федерации положения, регулирующие порядок приобретения и прекращения права собственности, применяются, если законами о приватизации не предусмотрено иное.*

Согласно ст. 1 (Понятие приватизации государственного и муниципального имущества) Федерального закона Российской Федерации от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества»<sup>1</sup>, *под приватизацией государственного и муниципального имущества понимается возмездное отчуждение имущества, находящегося в собственности Российской Федерации (далее - федеральное имущество), субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, в собственность физических лиц (или) юридических лиц.*

### 34. Источники права внешнеэкономической деятельности

Под внешнеэкономической деятельностью понимается внешнеторговая, инвестиционная и иная деятельность, включая производственную кооперацию, в области международного обмена товарами, информацией, работами, услугами, результатами интеллектуальной деятельности, в том числе исключительными правами на них (интеллектуальная собственность). Такая деятельность может быть коммерческой, если направлена на получение прибыли, и некоммерческой, например, гуманитарная помощь.

Внешнеэкономическая деятельность является разновидностью межгосударственного сотрудничества в области торговли, экономики, науки, культуры, туризма и т.п. Внешнеэкономические сделки регулируются на основе принципа автономии воли сторон.

Для регулирования предпринимательских отношений в области международного и межгосударственного сотрудничества используется более узкое понятие «внешнеторговая деятельность», которая обособливается от более общей категории внешнеэкономической деятельности. **Основным источником** регулирования торговых сделок является «Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров» (Вена 11.04.1980). Она применяется к договорам купли-продажи товаров между сторонами, коммерческие предприятия которых находятся в разных государствах, когда эти государства являются договаривающимися сторонами, или когда, согласно нормам международного

<sup>1</sup> С посл. изм. от 01.12.2007 № 318-ФЗ.

частного права, применимо право договаривающегося государства.

Конвенция не применяется к продаже товаров для личного, семейного или домашнего использования, за исключением случаев, когда продавец не знал, что товар приобретается для такого использования; кроме того, к продаже с аукциона, в порядке исполнительного производства, в отношении фондовых бумаг, акций, обеспечительных бумаг, оборотных документов и денег, судов водного и воздушного транспорта и электроэнергии.

Исключением является также поставка покупателем значительной части материалов, необходимых для изготовления товаров, а также, если обязанности стороны, поставляющей товары, заключаются в основном в выполнении работы или в предоставлении услуг.

Другим источником права внешнеэкономической деятельности является внутреннее законодательство. В частности, коллизионно-правовое регулирование внешнеэкономических сделок в Российской Федерации включает в себя:

- установление формы сделок;
- порядок их признания;
- доверенность на заключение сделок;
- порядок отмены и признания недействительными договора, заключённого с превышением полномочий;
- пределы автономии воли сторон;
- урегулирование вопросов обратной силы действия принципа автономии воли;
- регулирование вопросов выбора применимого права при отсутствии волеизъявления сторон в содержании самой сделки;
- выбор применимого права к отдельным видам сделок;
- форму внешнеэкономических сделок, которая подчиняется российскому праву, если хотя бы одна из сторон этой сделки является российским физическим или юридическим лицом (обязательна письменная форма).

Внешнеэкономическая деятельность субъектов федерации в основном регулируется Федеральным законом от 04.01.1999 №4-ФЗ «О координации международных и внешнеэкономических связей субъектов Российской Федерации».

### **35. Правила толкования торговых терминов — Инкотермс**

Правовое регулирование отношений сторон в договорах международной купли-продажи осуществляется четырьмя основными методами:

- 1) Венской Конвенцией ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г., в которой участвуют 62 государства (по состоянию на 08.07.2003), в том числе Россия;
- 2) национальным законодательством по взаимно согласованному выбору продавца и покупателя или на основании коллизионных норм;
- 3) торговыми обычаями, если они не противоречат законодательству или договору;

4) правилами, разрабатываемыми авторитетными международными организациями.

Среди правовых средств регулирования отношений сторон по договору международной купли-продажи особое место занимают Правила толкования международных торговых терминов, известные под наименованием Инкотермс (*«Incoterms»*). Большое значение для толкования торговых терминов имеют также торговые обычаи. Их основными чертами являются при этом 1) определенность содержания, 2) единообразный характер, и 3) общепризнанность. Именно на их основе и разработаны международные правила толкования торговых терминов. Первая попытка создания международного органа для объединения торговых палат была предпринята в 1905 году в г. Льеже (Бельгия). Затем в 1914 году в Париже этот Международный Конгресс принял устав, предполагающий создание постоянного органа. В 1919 году в Атлантик-Сити было принято решение о создании Международной торговой палаты, и в 1920 году в Париже был принят устав этой организации.

Основной целью Инкотермс является обобщение коммерческой практики, согласование наиболее распространенных ключевых понятий и обеспечение их использования в виде общепринятых и не допускающих неодинакового понимания терминов. В 1936 году были приняты первые Правила толкования международных коммерческих терминов – Инкотермс. Последующие редакции (1953, 1967, 1976, 1980 и 1990 гг.) отражали потребность дальнейшего обобщения коммерческой практики. В них получили отражение и изменения в технике взаимоотношения сторон, связанные, прежде всего, с обеспечением доставки от продавца к покупателю, включая выполнение таможенных формальностей, страховых рисков и т.д. При этом обычай применяется как правовая норма, применимость же обыкновения базируется на том, что оно считается входящим в состав волеизъявления сторон по договору.

В комментарии к Инкотермс 2000 (п. 4.) настоятельно рекомендуется включать в договор указания на «Инкотермс 2000» для уточнения применения именно данной редакции, с тем, чтобы избежать применения предыдущих редакций, и недопонимания сторонами конкретного содержания того или иного термина.

Инкотермс предназначен для урегулирования юридических и коммерческих вопросов, которые не нашли отражения в «Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров» и не всегда одинаково понимаются в разных странах и в различных портах.

Среди коммерческих вопросов, урегулированных в данном документе, следует отметить распределение обязанностей сторон по перевозке и страхованию товара, по обеспечению надлежащей упаковки товара, выполнению погрузочно-разгрузочных работ, а также распределение обязанностей по выполнению таможенных формальностей, необходимых для вывоза и ввоза.

Юридические вопросы затрагивают, прежде всего: 1) определение выполнения продавцом его обязанности по передаче товара, 2) момента перехода с продавца на покупателя риска случайной гибели или случайного повреждения товара, 3) распределение обязанностей сторон по получению экспортных и

импортных лицензий.

За рамками Инкотермс остались правила перехода права собственности с продавца на покупателя, последствия невыполнения сторонами обязательств, включая вопросы о форс-мажорных обстоятельствах (обстоятельствах непреодолимой силы).

Инкотермс 2000 (публикация Международной торговой палаты 1999 г. № 560) включают правила толкования 13 торговых терминов. Также как и в Инкотермс 1990, они разделены на 4 группы:

группа **E** включает только один термин EXW – франко завод;

группа **F** включает три термина: FCA – франко перевозчик, FAS свободно вдоль борта судна, порт отгрузки и FOB - свободно на борту, порт отгрузки;

группа **C** включает четыре термина: CFR – стоимость и фрахт, порт назначения, CIF – стоимость, страхование, фрахт, порт назначения, CPT – перевозка оплачена до, пункт назначения, и CIP – перевозка и страхование оплачены до, пункт назначения;

группа **D** – включает пять терминов: DAF – поставка на границе, DES – поставка с судна, порт назначения, DEQ - поставка с причала, порт назначения, DDU – поставка без оплаты пошлин, пункт назначения, и DDP – поставка с оплатой пошлин, пункт назначения.

Наиболее важными новеллами новой редакции являются следующие: в термине FAS на продавца возлагаются обязанности выполнения таможенных формальностей, необходимых для вывоза (ранее это входило в обязанности покупателя); в термине FCA уточнена обязанность продавца по погрузке товара на поданное покупателем перевозочное средство, а также обязанность покупателя по разгрузке товара; в термин DAF внесено уточнение о том, чтобы по просьбе покупателя, за его счёт и на его риск продавец мог заключить договор перевозки до конечного пункта назначения; в термине DEQ на покупателя возлагаются обязанности выполнения таможенных формальностей, необходимых для вывоза (ранее это входило в обязанности продавца). Кроме того, подчёркивается значение выполнения таможенных обязанностей в полном объёме, а в ряд терминов внесено уточнение «если потребуется». Характерно, что только по условиям терминов группы D обязанность продавца по передаче товара перемещается в страну назначения. По остальным группам терминов продавец выполняет свою обязанность по передаче товара в собственной стране.

### **36. Принципы государственного регулирования внешнеэкономической деятельности Российской Федерации**

Согласно Федеральному закону от 18.06.1999 № 183-ФЗ «Об экспортном контроле» (с посл. изм. от 01.12.2007 № 318-ФЗ), ст. 1, *внешнеэкономическая деятельность - внешнеторговая, инвестиционная и иная деятельность, включая производственную кооперацию, в области международного обмена товарами, информацией, работами, услугами, результатами интеллектуаль-*

ной деятельности (правами на них).

Иная внешнеэкономическая деятельность: туризм, связь, НИР, лизинг, факторинг, кооперация, совместная деятельность, хранение, дарение, кредит и т.д.

Принципы государственного регулирования внешнеторговой деятельности Российской Федерации сформулированы в ст. 4 Федерального закона «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» от 08.12.2003 № 164-ФЗ (с посл. изм. от 02.02.2006 № 19-ФЗ):

1) защита государством прав и законных интересов участников внешнеторговой деятельности, а также прав и законных интересов российских производителей и потребителей товаров и услуг;

2) равенство и недискриминация участников внешнеторговой деятельности, если иное не предусмотрено федеральным законом;

3) единство таможенной территории Российской Федерации;

4) взаимность в отношении другого государства (группы государств);

5) обеспечение выполнения обязательств Российской Федерации по международным договорам Российской Федерации и осуществление возникающих из этих договоров прав Российской Федерации;

6) выбор мер государственного регулирования внешнеторговой деятельности, являющихся не более обременительными для участников внешнеторговой деятельности, чем необходимо для обеспечения эффективного достижения целей, для осуществления которых предполагается применить меры государственного регулирования внешнеторговой деятельности;

7) гласность в разработке, принятии и применении мер государственного регулирования внешнеторговой деятельности;

8) обоснованность и объективность применения мер государственного регулирования внешнеторговой деятельности;

9) исключение неоправданного вмешательства государства или его органов во внешнеторговую деятельность и нанесения ущерба участникам внешнеторговой деятельности и экономике Российской Федерации;

10) обеспечение обороны страны и безопасности государства;

11) обеспечение права на обжалование в судебном или ином установленном законом порядке незаконных действий (бездействия) государственных органов и их должностных лиц, а также права на оспаривание нормативных правовых актов Российской Федерации, ущемляющих право участника внешнеторговой деятельности на осуществление внешнеторговой деятельности;

12) единство системы государственного регулирования внешнеторговой деятельности;

13) единство применения методов государственного регулирования внешнеторговой деятельности на всей территории Российской Федерации.

Принципы регулирования инвестиционной деятельности были предложены Мировым Банком в 1992 году. Они включают в себя 4 раздела: 1) допуск иностранных инвестиций на территории государства; 2) режим иностранных инвестиций; 3) национализация и реквизиция; 4) разрешение инвестиционных споров. В частности, ст. 1.3 указанных Принципов устанавливает, что «никакое

*положение настоящих Принципов не должно толковаться таким образом, чтобы иностранным инвестициям предоставлялся более привилегированный режим, чем национальным».*

### **37. Принципы международных коммерческих договоров**

Основными принципами международных коммерческих договоров являются следующие: 1) принцип автономии воли сторон; 2) принцип наибольшего благоприятствования; 3) принцип недискриминации; 4) принцип национального режима; 5) принцип преференциального режима; а также 6) принцип взаимности (взаимной выгоды), в том числе материальной, формальной и реторсии.

Исходным принципом российского законодательства при определении права, подлежащего применению к правам и обязанностям сторон по внешне-экономической сделке, является *принцип автономии воли сторон*. Стороны могут сами избрать право, подлежащее применению к заключённой ими сделке, как при совершении сделки, так и путём заключения международного соглашения, то есть, иными словами, они могут договориться о применении права к сделке позднее. Однако не по всем договорам допускается свобода выбора права сторонами.

Арбитражная оговорка – самостоятельный договор. Он имеет обратную силу с начала основного договора, и действует тогда, когда основной договор признан ничтожным, т.е. не порождающим юридических последствий.

В России допускается свободный выбор закона любого государства по соглашению участников сделки. Принцип локализации договора не применяется. При этом стороны могут избрать только правопорядок, действующий в определённой стране, а не какие-либо общие начала права и справедливости. При отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве применяется право страны, где учреждена, имеет место жительства или основное место деятельности сторона, являющаяся: продавцом; хранителем; кредитором; дарителем; поручителем; страховщиком и т.д.

*Принцип наибольшего благоприятствования* заключается в обязанности государства предоставлять государству-партнёру, его физическим и юридическим лицам льготные условия, которые действуют или могут быть введены для физических и юридических лиц любой другой страны.

*Принцип недискриминации* состоит в праве государства, его физических и юридических лиц на предоставление им со стороны государства-партнёра общих условий, которые не хуже условий для других стран, или обязанность государства не ухудшать для лиц другой страны общих для всех иностранцев условий.

*Принцип национального режима* предусматривает в торговых соглашениях правила, в соответствии с которыми физические и юридические лица иностранного государства полностью приравниваются в своих правах и обязанностях к национальным субъектам, своим гражданам.

*Принцип преференциального режима*, применяемый развитыми странами в отношении развивающихся, предполагает торговые льготы (дополнительные по отношению к режиму наибольшего благоприятствования) в отношении налоговых пошлин и других сборов, действующих между государствами.

*Принцип взаимности*, взаимной выгоды основывается на предоставлении в договорах иностранцам комплекса прав, аналогичных правам своих физических и юридических лиц, а также справедливое распределение выгод и обязательств. Различают следующие **три вида взаимности**:

- *материальная*. Предполагает предоставление иностранным лицам таких прав, которыми пользуются лица Российской Федерации в данной (договаривающейся) стране;

- *формальная*. Предполагает предоставление иностранным лицам прав, которые вытекают из местного закона, наравне с местными жителями;

- *реторсии*. Этот принцип заключается в том, что в случае принятия иностранным государством мер, нарушающих права российских граждан, экономические интересы России, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований и иных лиц, а также при невыполнении им договорных обязательств Российская Федерация вправе вводить ответные меры в области внешнеторговой деятельности.

### **38. Понятие и виды внешнеэкономических сделок**

К внешнеэкономическим сделкам наша доктрина относит сделки, в которых хотя бы одна из сторон является иностранным гражданином, лицом без гражданства, иностранным юридическим лицом, иностранным государством или международной организацией и содержанием которых являются операции по ввозу из-за границы товаров или по вывозу товаров за границу либо какие-нибудь подсобные операции, связанные с вывозом или ввозом товаров, кроме того, инвестиционные сделки, а также иные сделки с участием иностранного элемента. Наиболее широко распространённым видом внешнеэкономических сделок является договор внешнеэкономической купли-продажи.

В современных условиях наряду с куплей-продажей товаров всё большее значение приобретают договоры (контракты) по оказанию всякого рода услуг, проведению работ, оказанию технического содействия в строительстве предприятий, созданию промышленных комплексов и осуществлению других проектов, сотрудничеству в производстве отдельных видов оборудования, проведению совместных научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ, лицензионные договоры об использовании изобретений и других научно-технических достижений.

Закключая договор, стороны могут установить, каким законодательством он должен регулироваться. Стороны имеют право сделать этот выбор в силу автономии воли сторон. Эта автономия состоит в том, что стороны имеют право устанавливать содержание договора по своему усмотрению.

Внеэкономические сделки, так же как и любые иные, могут быть од-



носторонними, для совершения которых достаточно воли одной стороны, либо двух- и многосторонними, представляющими собой соглашения двух или нескольких лиц (физических или юридических) об установлении, изменении или прекращении гражданских прав. Характерным для внешнеэкономических сделок является наличие иностранного элемента и экономической заинтересованности сторон.

По форме различают устные и письменные сделки. Согласно ст. 1209 ч. 2 Гражданского кодекса Российской Федерации *«Форма внешнеэкономической сделки, хотя бы одной из сторон которой является российское юридическое лицо, подчиняется независимо от места совершения этой сделки российскому праву. Это правило применяется и в случаях, когда хотя бы одной из сторон такой сделки выступает осуществляющее предпринимательскую деятельность физическое лицо, личным законом которого в соответствии со статьёй 1195 настоящего Кодекса является российское право»*.

### **39. Право на участие в договорах**

Согласно ст. 10 Федерального закона «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» от 08.12.2003 № 164-ФЗ (с посл. изм. от 02.02.2006 № 19-ФЗ) *любые российские лица и иностранные лица обладают правом осуществления внешнеторговой деятельности. Это право может быть ограничено в случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации, настоящим Федеральным законом и другими Федеральными законами.*

К таким лицам относятся юридические лица, созданные в соответствии с законодательством Российской Федерации, имеющие постоянное место нахождения на её территории, а также физические лица, имеющие постоянное или преимущественное место жительства на территории Российской Федерации и зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей. Кроме того, участниками внешнеторговой деятельности являются также иностранные лица: юридические лица и организации в иной правовой форме, гражданская правоспособность которых определяется по праву иностранного государства, в котором они учреждены; физические лица - иностранные граждане, гражданская правоспособность и дееспособность которых определяются по праву иностранного государства, гражданами которого они являются; а также лица без гражданства, гражданская дееспособность которых определяется по праву иностранного государства, в котором эти лица имеют постоянное место жительства.

Согласно ст. 11 указанного закона, *Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования осуществляют внешнеторговую деятельность только в случаях, установленных федеральными законами.*

#### 40. Порядок заключения договоров

Порядок заключения договоров международной купли-продажи товаров определяется частью II Конвенции ООН «О договорах международной купли-продажи товаров» 1980 г. В частности, в ст. 14 даётся определение *оферты* – предложения о заключении договора, адресованное одному или нескольким конкретным лицам, если оно достаточно определённо выражает намерение оферента считать себя связанным в случае акцепта. В ст. 18 указанной Конвенции приводится определение *акцепта* – заявление или иное поведение адресата оферты, выражающего согласие с офертой. Причём молчание или бездействие сами по себе не являются акцептом.

Предложение (оферта) считается достаточно определённым, если в нём обозначен товар и прямо или косвенно устанавливается количество и цена либо предусматривается порядок их определения. Предложение неопределённому кругу лиц рассматривается лишь как приглашение делать оферты. Оферта вступает в силу, когда она получена адресатом. Она (даже в случае, когда является безотзывной) может быть отменена, если сообщение об отмене получено адресатом оферты раньше, чем сама оферта или одновременно с ней. Оферта утрачивает силу также при получении оферентом сообщения об её отклонении.

Акцепт вступает в силу в момент, когда указанное согласие получено оферентом. Акцепт не имеет силы, если оферент не получает его в разумный срок или в срок, указанный оферентом. Устная оферта должна быть акцептована немедленно, если из обстоятельств дела не следует иное.

Ответ на оферту, который имеет целью служить акцептом, но содержит дополнения, ограничения или иные изменения, является отклонением оферты и представляет собой встречную оферту. Это справедливо в случае существенных изменений, касающихся цены, платежа, качества и количества товара, места и срока поставки, а также объёма ответственности одной из сторон.

#### 41. Форма, структура, язык и наименование договоров

К применению права в отношении *формы* внешнеэкономических сделок в российском законодательстве проявляется особый подход. Действующее законодательство исходит из правила, согласно которому форма внешнеэкономических сделок, в которых участниками являются российские организации, всегда определяется только по российскому праву. Принятый порядок подписания внешнеторговых сделок двумя лицами подлежит применению лишь в случаях, предусмотренных учредительными документами (уставами, положениями) соответствующих российских участников внешнеторговых сделок. В остальных случаях – достаточно одной подписи.

Форма и срок действия доверенности определяются по праву страны, где выдана доверенность. Однако доверенность не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы, если последняя удовлетворяет требованиям российского права.

Российское право признаёт только письменную форму договоров, хотя ст. 11 Конвенции ООН о международной купле-продаже товаров предполагает, что письменная форма не требуется. Однако согласно ст. 12 и ст. 96 указанной Конвенции Российская Федерация при её подписании указала на эту оговорку.

По *структуре* договор содержит *существенные, обычные и случайные* условия. Существенные условия являются необходимыми и достаточными для его заключения. К ним относятся условия о предмете договора, прямо названные в законе или иных правовых актах как существенные для данного вида договоров, а также все условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Обычными условиями договора являются условия, которые автоматически вступают в действие в момент заключения договора. К ним относятся примерные условия, разработанные для договоров соответствующего вида и опубликованные в печати, а также обычаи делового оборота. Случайные условия изменяют или дополняют обычные условия. Эти условия приобретают юридическую силу лишь в случае их включения в текст договора.

Согласно Венской Конвенции о праве международных договоров 1969 года (ст. 33 п. 1.) в случае, когда аутентичность текста договора была установлена на двух или нескольких языках, его текст на каждом языке имеет одинаковую силу, если договором не предусматривается или участники не условились, что в случае расхождения между этими текстами преимущественную силу будет иметь какой-либо один определённый текст. Согласно п. 2 той же статьи вариант договора на языке, ином, чем те, на которых была установлена аутентичность текста, считается аутентичным только в том случае, если это предусмотрено договором или если об этом условились участники договора.

Термин (а) п. 1 ст. 2 указанной конвенции по вопросу наименования договора определяет, что «**договор**» означает *международное соглашение, заключенное между государствами в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится ли такое соглашение в одном документе, в двух или нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования*. Это положение справедливо не только для публичного, но и для частного права. Что касается международного частного права, то, согласно Конвенции ООН «О договорах международной купли-продажи товаров», письменная форма договора не обязательна, за исключением тех государств, национальное законодательство которых требует обязательной письменной формы для договоров купли-продажи, о чём должна быть обязательная оговорка этого государства при присоединении к конвенции. Такая оговорка со стороны Российской Федерации имеется.

## 42. Международные торговые расчёты

Международные расчёты представляют собой систему регулирования платежей по денежным требованиям и обязательствам, возникающим между государствами, организациями и гражданами, находящимися на территории

разных стран, на основе экономических, политических, научно-технических, культурных и иных отношений.

Международные платёжные соглашения обычно предусматривают осуществление расчётов российских организаций с зарубежными фирмами в свободно конвертируемой валюте. Форма расчётов указывается в самих внешне-торговых сделках. Расчёты осуществляются посредством *аккредитива* и в порядке *инкассо*.

**Аккредитив** — это *поручение банку произвести платежи за счёт специально выделенных для этого сумм против предусмотренных документов*. Международная торговая палата разработала Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов (действуют в редакции 1983 г.).

При другой форме расчётов - в порядке **инкассо** - уполномоченная на получение платежа организация даёт обслуживающему её банку инкассовое *поручение*, с тем, *чтобы банк* через своего иностранного корреспондента *получил причитающийся платёж* или акцепт векселя или иного платёжного документа. При такой форме расчётов применяются Унифицированные правила по инкассо, разработанные Международной торговой палатой.

Понятие аккредитив происходит от лат. *accred* - доверительный, *accredo* – доверяю, и означает денежное обязательство банка, выдаваемое по поручению покупателя в пользу продавца, на основе которого при выполнении определённых условий и при наличии документов, указанных в этом обязательстве, банк проводит платёж. Банк-эмитент по заявлению покупателя открывает аккредитив, в котором даны условия и перечень документов, необходимых для перевода денежных средств на расчётный счёт продавца. Исполняющий банк (банк-поставщик) контролирует выполнение указанных требований, а при полном их выполнении зачисляет на расчётный счёт указанную в контракте сумму.

Аккредитив как расчётный инструмент может быть предназначен для расчётов только с одним продавцом. Срок действия и порядок ведения денежных операций устанавливаются договором между сторонами. В нём обычно указываются наименование банка-эмитента, вид аккредитива, способ его исполнения, способ извещения продавца об открытии аккредитива, полный перечень и характеристика документов, представляемых продавцом в банк для получения денежных средств, сроки представления документов и требования к их оформлению, а также другие условия, устанавливаемые в индивидуальном порядке. Аккредитив обычно используется, когда частным лицам или компаниям - владельцам счёта в одном городе время от времени необходимы денежные средства в другом городе или за рубежом. В этом случае клиент через свой банк открывает аккредитив в иногороднем отделении или банке-корреспонденте, т.е. просит банк произвести платежи за его счёт или за счёт депонируемых на отдельном счёте денег клиента в пользу того или иного лица.

Существуют **разновидности аккредитива**: безотзывные и отзывные, подтверждённые и неподтверждённые, револьверный аккредитив, покрытые и непокрытые аккредитивы.

*Отзывный* аккредитив может быть изменён или аннулирован бан-

ком-эмитентом в любой момент без предварительного уведомления бенефициара. В связи с этим в международной практике в основном применяются *безотзывные* аккредитивы, которые не могут быть аннулированы или изменены без согласия заинтересованных сторон. В аккредитиве должно ясно указываться, является ли он отзывным или безотзывным. При отсутствии такого указания аккредитив будет считаться безотзывным.

*Подтверждённые* аккредитивы имеют дополнительную гарантию другого банка, который берёт на себя обязательство оплачивать все расчётные документы в случае, если банк-эмитент по тем или иным причинам откажется совершить платёж. *Неподтверждённый* аккредитив такой гарантии не имеет.

*Револьверный* (возобновляемый) аккредитив используется в расчётах за постоянные краткие поставки, осуществляемые обычно по графику, зафиксированному в контракте. Он предусматривает автоматическое восстановление суммы аккредитива через определённый промежуток времени по мере его использования или же восстановление аккредитива до первоначальной суммы после каждого использования.

При открытии *покрытых* аккредитивов банк-эмитент предварительно предоставляет в распоряжение исполняющего банка денежные средства на срок действия своих обязательств с условием возможного использования этих средств для выплат по аккредитиву. Денежное покрытие может предоставляться посредством кредитования счёта исполняющего банка в банке-эмитенте или в третьем банке, а также предоставления исполняющему банку права дебетования ведущегося у него счёта банка-эмитента на сумму аккредитива в момент его получения на исполнение. Банк-эмитент для обеспечения денежного покрытия может открыть в исполняющем банке депозитный счёт.

*Непокрытый* аккредитив фактически представляет собой отсроченный платёж, когда деньги исполняющему банку переводятся не сразу, а по мере исполнения или по окончании действия аккредитива. Исполняющий банк, выполняя аккредитив, тем самым предоставляет кредит банку-эмитенту. Отдельная разновидность аккредитива – аккредитив с «красной оговоркой». С его помощью исполняющий банк может выдавать продавцу авансы до определённой суммы. Открывая такой аккредитив, банк-эмитент обязуется возместить исполняющему банку сумму выплаченных авансов, даже если отгрузка после этого не была совершена. Однако банки работают на таких условиях крайне редко, т.к. этот вид аккредитива расценивается как необеспеченный кредит.

**Инкассо** называется банковская операция, посредством которой банк по поручению своего клиента получает на основании расчётных документов причитающиеся ему денежные средства от предприятий, объединений, организаций, учреждений за отгруженные в их адрес товарно-материальные ценности и оказанные услуги и зачисляет эти средства на его счёт в банке.

По характеру документов инкассо делится на *чистое* (инкассо переводных и простых векселей, чеков и других платёжных документов) и *документарное* или *срочное* (инкассо коммерческих документов – счетов, различных сертификатов, отгрузочных и страховых документов и т.д.). С точки зрения внешнеторговых расчётов наибольший интерес представляет инкассо товарных

документов, т.е. документарное, при котором экспортёр, отгрузив товар, оформляет необходимую документацию и передаёт её в банк на инкассо. При этом экспортёр даёт банку точные инструкции о том, когда предъявлять документы для платежа, передаются ли они импортеру против платежа или акцепта тратты, как должен поступить банк в том случае, если импортер откажется выкупить документы или дать акцепт и другие необходимые инструкции. Банк экспортера пересылает документы своему корреспонденту, и тот передаёт их импортеру, выполняя все условия, указанные экспортером в инкассовом поручении.

Банки выполняют при этом лишь посреднические функции, т.е. не проверяют полученные документы и действуют только в пределах условий, поставленных клиентом, и не несут ответственности за оплату.

Банки взимают комиссионные за выполнение инкассо. Порядок совершения инкассо регламентируется унифицированными правилами, изданными Международной Торговой Палатой, их придерживается большинство коммерческих банков мира.

### 43. Международные неторговые расчёты

В области кредитно-расчётных отношений распространение получили такие ценные бумаги, как *вексель* и *чек*. Векселями оформляются задолженность импортера при коммерческом кредите и отношения между банками при предоставлении банковских кредитов. Различают *два вида векселей: простые и переводные*. Широко распространены переводные векселя, выставяемые импортером товара на банк и индентованные последним (тем самым банк принимает на себя безусловное обязательство платежа). Такие векселя выполняют роль международного платёжного средства. Форма векселя определяется законом страны, где он выставлен (выписан).

В 1930 году на Женевской конференции были приняты конвенции об унификации вексельного права, согласно которым государства, присоединившиеся к ним, обязались на своей территории в качестве национального ввести Единообразный вексельный закон (ЕВЗ). Зарубежные государства по отношению к этому закону принято делить на 4 группы: 1) страны, официально присоединившиеся к Женевской конвенции и во исполнение её издавшие национальные законы, воспроизводящие ЕВЗ на национальных языках (напр., Австрия, Бельгия, Франция, Германия, Греция, Дания, Италия, Монако, Нидерланды, Норвегия, Португалия, СССР (*Россия, как правопреемник*), Финляндия, Швеция, Швейцария, Япония), а также не присоединившиеся, но издавшие на основе ЕВЗ свои национальные законы (напр., Аргентина, Гондурас, Ирак, Исландия, Индонезия, Тунис, Турция); 2) страны, имеющие в основе вексельных законов английский закон о векселях 1882 года (Англия, Австралия, Израиль, Индия, Новая Зеландия, Пакистан, США, Уганда и др.); 3) страны, вексельные законы которых основаны на старом французском вексельном праве (Доминиканская Республика, Иордания, Иран, Люксембург и др.); и 4) страны,

вексельное право которых значительно отличается от выше перечисленных (напр., Мексика и Чили). Такое положение усложняет коллизионные вопросы международного частного права, касающиеся вексельных расчётов.

Согласно Единообразному вексельному закону простой вексель содержит:

- 1) наименование «вексель», включённое в самый текст и выраженное на том языке, на котором этот документ составлен;
- 2) простое и ничем не обусловленное обещание уплатить определённую сумму;
- 3) указание срока платежа;
- 4) указание места, в котором должен быть совершён платёж;
- 5) наименование того, кому или приказу кого платёж должен быть совершён;
- 6) указание даты и места составления векселя;
- 7) подпись того, кто выдает документ (векселедатель).

В дополнение к перечисленным реквизитам переводный вексель содержит:

- 8) наименование того, кто должен платить (плательщика).

В отличие от векселей, которые могут выставляться практически на любое лицо, чеки выполняют функцию платежа и выставляются только на банк. Чековое законодательство также весьма различно в разных странах. В Англии чековое обращение регулируется упомянутым законом о векселях 1882 года. Многие страны имеют унифицированное законодательство в соответствии с Женевской чековой конвенцией 1931 года (напр., Бельгия, Бразилия, Германия, Италия, Франция, Швейцария). Ряд стран имеют своё уникальное законодательство, в том числе и Россия. Чек в континентальной Европе является ценной бумагой, а в Англии и США – оборотным документом. Он содержит приказ банку оплатить определённую сумму по предъявлении чека к оплате.

#### **44. Международные морские перевозки. Фрахт, чартер. Перевозочные документы**

Наиболее сложно решаются правовые вопросы при международных морских перевозках. Это объясняется как разнообразием самих отношений в данной области, так и различным характером источников правового регулирования. В законодательстве многих государств обычно не содержится коллизионных норм, предусматривающих, право какой страны подлежит применению к отношениям по морской перевозке грузов. Эти вопросы решаются судебной практикой. В судах Великобритании и Франции (в соответствии с французским законодательством) применяется закон флага судна, а в судах ФРГ предпочтение отдаётся закону места назначения груза.

По Кодексу торгового мореплавания Российской Федерации (КТМ РФ) от 30.04.1999 №81-ФЗ (с посл. изм. от 06.12.2007 № 333-ФЗ), в отличие от Кодекса торгового мореплавания СССР 1968 года права и обязанности сторон по догово-

вору морской перевозки грузов, договору морской перевозки пассажиров, а также по договорам фрахтования на время, морской буксировки и морского страхования **не** определяются по закону места заключения договора. Они теперь регулируются российским правом.

В марте 1978 года на конференции в Гамбурге была принята Конвенция ООН о морской перевозке грузов, которая не ратифицирована Российской Федерацией. По ней наиболее прогрессивной формой доставки грузов морем являются регулярные, или линейные, перевозки, которые обычно осуществляются на основании соглашений об организации постоянных морских линий.

Морские перевозки могут также осуществляться по чартеру. В этом случае для перевозки груза предоставляются: все судно, его часть или определённые помещения. По своему содержанию морской чартер представляет собой сложный договор, в который включается до 60 различных условий (предоставление груза, порядок его подачи, расчёты по фрахту и т.д.).

*Чартер* – это краткосрочный договор аренды на срок от 1 дня до 1 года. Для сравнения, хайринг – 1-3 года и лизинг – свыше 3 лет.

*Фрахт* - плата владельцу транспортных средств (в основном морских) за предоставленные им услуги по перевозке пассажиров или грузов, а также – в зависимости от условий договора – плата за погрузку, выгрузку и укладку грузов. Плательщиком чаще всего выступает фрахтователь, т.е. лицо, заключившее договор о перевозке с владельцем транспортных средств (фрахтовщиком). Обычно фрахт оплачивается по завершении перевозки (например, фрахт, уплаченный в пункте назначения). При линейных перевозках ценой транспортных услуг являются транспортные тарифы, действующие в течение определённого времени и устанавливаемые, как правило, судовладельцами.

Формула исчисления фрахта:

$\Phi = K \times \Gamma$ , где  $\Phi$  - фрахт,  $\Gamma$  - количество груза,  $K$  - или фрахтовая ставка, или транспортный тариф (в зависимости от вида перевозок - трамповых или линейных).

Если заранее трудно определить общее количество груза, подлежащего перевозке, вместо фрахтовой ставки в договоре указывается сумма оплаты за один рейс.

При условиях тайм-чартера фрахт исчисляется в соответствии с арендной ставкой. Такие ставки устанавливаются либо за тонну полной грузоподъёмности судна в месяц, либо за использование судна в сутки.

При морской перевозке пассажира заключение договора удостоверяется билетом, а сдача пассажиром багажа - багажной квитанцией. При перевозке грузов оформляются чартеры, коносаменты, морские накладные и иные перевозочные документы.

Согласно ст. 115 КТМ РФ: *1. Договор морской перевозки груза должен быть заключён в письменной форме. 2. Наличие и содержание договора морской перевозки груза могут подтверждаться чартером, коносаментом или другими письменными доказательствами.*



#### **45. Особенности международных железнодорожных перевозок. Права, обязанности, ответственность сторон договора международной перевозки. Перевозочные документы**

В 1980 году на конференции по пересмотру Бернских конвенций было принято новое Соглашение о международных железнодорожных перевозках (КОТИФ), которое объединяет международно-правовые нормы Бернских конвенций и Дополнительного соглашения 1966 года в едином основном соглашении. К нему имеются два приложения (А и В), содержащие нормы гражданско-правового характера об условиях международных железнодорожных перевозок. Приложение А, определяющее условия перевозок пассажиров, получило наименование Единые правила МПК. Приложение В содержит условия перевозок грузов, оно названо Единые правила МГК.

Единые правила МГК действуют только в отношении перевозок по определённым железнодорожным линиям, перечень которых устанавливают участники соглашения. Ставки провозных платежей определяются национальными и международными тарифами. Предусмотрены предельные сроки доставки грузов. Эти правила предусматривают, что причинённые просрочкой в доставке убытки возмещаются грузовладельцу в пределах трёхкратных провозных платежей.

Социалистическими странами Европы и Азии были заключены две многосторонние транспортные конвенции: Соглашение о международном грузовом сообщении (СМГС) и Соглашение о международном пассажирском сообщении (СМПС). Хотя СССР не являлся участником Бернских конвенций и КОТИФ, их положения, служебные инструкции и другие нормативные документы применялись и продолжают применяться при перевозках наших внешнеторговых грузов в страны Западной Европы и из этих стран в Россию.

Несохранность груза должна быть подтверждена коммерческим актом. При просрочке в доставке железная дорога уплачивает штраф в определённом проценте от провозной платы. Иски к железным дорогам предъявляются в суде, после предварительно направленной перевозчику претензии.

#### **46. Международные автомобильные перевозки. Таможенная конвенция 1975 г. о международной перевозке грузов с применением книжки МДП**

Правила дорожного движения установлены Конвенцией о дорожном движении и Протоколом о дорожных знаках и сигналах от 19.09.1949 (ныне действует редакция 1968 г., вступившая в силу в 1977 г.). Российская Федерация участвует в этих соглашениях. Действует также «Таможенная конвенция о международной перевозке грузов с применением книжки МДП (Конвенция МДП)» (14.11.1975). Российская Федерация - её участник.

Условия договора международной автомобильной перевозки грузов между европейскими странами определяются Конвенцией о договоре международ-

ной дорожной перевозки грузов (сокращённо - ЦМР) от 19.05.1956. В конвенции участвует большинство европейских государств. СССР присоединился к ней в 1983 году, и с 1 августа 1986 г. перевозки грузов советским автомобильным транспортом регулируются этой конвенцией. Россия как правопреемник СССР участвует в этой конвенции.

При автомобильных перевозках существенное значение имеет создание гарантий при причинении вреда третьим лицам автотранспортными средствами, являющимися источником повышенной опасности. Это достигается посредством введения обязательного страхования гражданской ответственности, что предусматривается как внутренним законодательством, так и рядом международных соглашений. Во многих двусторонних соглашениях об организации автомобильного сообщения предусматривается обязательное страхование гражданской ответственности при международных автомобильных перевозках.

#### **47. Международные воздушные перевозки. Коммерческие права в международном воздушном праве**

Международные воздушные перевозки регулируются Варшавской конвенцией 1929 года для унификации некоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок. Она дополнена Гаагским протоколом 1933 года. Россия (правопреемник СССР) – участник конвенции (с 1934 г.) и протокола (с 1957 г.).

Действие Варшавской конвенции распространяется на воздушные перевозки между участвующими в ней странами, а также на перевозки, в которых место отправления и место назначения находятся на территории одного и того же государства-участника, а остановка предусмотрена на территории другого государства, хотя бы и не участвующего в конвенции. В конвенции определены основные требования к перевозочным документам, права отправителя на распоряжение грузом в пути следования, порядок выдачи груза в пункте назначения, ответственность перевозчика перед пассажирами и грузовладельцем.

Согласно Варшавской конвенции, ответственность перевозчика основана на вине, которая презюмируется, то есть, от пострадавшего не требуется доказательство вины перевозчика.

Поскольку Варшавская конвенция оставила открытыми вопросы о порядке определения размера возмещения (в пределах установленного его максимума) и о круге лиц, имеющих право на возмещение в случае гибели пассажиров, они решаются в судах каждого государства в соответствии с национальным законодательством и сложившейся в данном государстве судебной практикой.

#### **48. Лицензионные договоры**

В целях реализации Федерального закона «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» от 08.12.2003 № 164-ФЗ (с посл.

изм. от 02.02.2006 № 19-ФЗ) порядок квотирования и лицензирования внешне-торговой деятельности определён Постановлением Правительства РФ от 09.06.2005. № 364 «Об утверждении положений о лицензировании в сфере внешней торговли товарами и о формировании и ведении федерального банка выданных лицензий».

**Квотированием** называется введение количественных ограничений экспорта и импорта в соответствии с решением Правительства Российской Федерации. Квоты размещаются посредством их продажи на конкурсе или на аукционе участникам внешне-торговой деятельности. **Лицензирование** – это выдача лицензий в области внешне-торговой деятельности в пределах квот. Лицензия является официальным документом, который разрешает осуществление экспортных или импортных операций в течение установленного срока и является основанием для проведения таможенного оформления лицензируемых товаров (работ, услуг) в Российской Федерации. Лицензии оформляются на каждый вид товара в соответствии с товарной номенклатурой независимо от количества наименований товаров, включённых в контракт (договор).

#### **49. Международно-правовое регулирование коллизионных вопросов наследственного права**

Согласно ст. 1224 Гражданского кодекса Российской Федерации, *«Право, подлежащее применению к отношениям по наследованию»*

*1. Отношения по наследованию определяются по праву страны, где наследодатель имел последнее место жительства, если иное не предусмотрено настоящей статьей.*

*Наследование недвижимого имущества определяется по праву страны, где находится это имущество, а наследование недвижимого имущества, которое внесено в государственный реестр в Российской Федерации, - по российскому праву.*

*2. Способность лица к составлению и отмене завещания, в том числе в отношении недвижимого имущества, а также форма такого завещания или акта его отмены определяются по праву страны, где завещатель имел место жительства в момент составления такого завещания или акта. Однако завещание или его отмена не могут быть признаны недействительными вследствие несоблюдения формы, если она удовлетворяет требованиям права места составления завещания или акта его отмены либо требованиям рос-сийского права.*

Особый интерес представляет международно-правовое регулирование выморочного имущества. Имущество, которое остается после смерти лица при отсутствии наследников, называется выморочным. Оно признается таковым, если у умершего гражданина нет наследников по закону и по каким-либо причинам не было составлено завещание, или завещание составлено, но оно было признано недействительным.

По российским законам в этих случаях имущество переходит к государ-

ству как наследнику. В некоторых странах, в частности в США, Франции, Австрии, существует другой подход: государство получает это имущество по так называемому праву оккупации, то есть, поскольку это имущество является бесхозным, оно должно перейти к государству.

Вопрос о судьбе выморочного имущества решается в договорах о правовой помощи, заключённых с рядом государств. Согласно этим договорам, выморочное движимое имущество передается государству, гражданином которого к моменту смерти являлся наследодатель, а выморочное недвижимое имущество переходит в собственность государства, на территории которого оно находится.

## 50. Источники международного трудового права

Основными источниками международного трудового права являются:

1. Устав Международной Организации Труда, изменённый на конференции МОТ в Монреале в октябре 1946 года и вошедший в силу в 1948 году (с изм. от 22.06.1962, 4.06.1986).

2. Декларация МОТ об основополагающих принципах и правах в сфере труда (Женева, 19 июня 1998 г.)

3. Трёхсторонняя декларация принципов, касающихся многонациональных корпораций и социальной политики (принятая Административным советом Международного бюро труда на его 204-й сессии) (Женева, 17.11.1977), с поправками 279-й сессии (Женева, ноябрь 2000 г.).

4. Конвенция Международной Организации Труда № 87 о свободе ассоциации и защите права на организацию (Сан-Франциско, 09.07.1948).

5. Конвенция Международной Организации Труда № 111 о дискриминации в области труда и занятий (Женева, 25.06.1958).

6. Конвенция Международной Организации Труда № 122 о политике в области занятости (Женева, 09.07.1964).

7. Конвенция Международной Организации Труда № 138 о минимальном возрасте для приёма на работу (Женева, 26.06.1973).

8. Конвенция Международной Организации Труда № 182 о запрещении и немедленных мерах по искоренению наихудших форм детского труда (Женева, 17.06.1999), а также другие конвенции МОТ.

9. Конституция Российской Федерации. Ст. 37.

10. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001. № 197-ФЗ (с посл. изм. от 01.12.2007 № 309-ФЗ).

11. Федеральный закон от 25.07.2002. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» (с посл. изм. от 04.12.2007 № 328-ФЗ).

12. Указы Президента Российской Федерации.

13. Постановления Правительства и другие подзаконные нормативные акты.

14. Судебные прецеденты.

15. Конституции и иные основополагающие нормативные акты субъектов Федерации.

16. Уставы предприятий, учреждений, организаций, а также их формуляры по вопросам трудоустройства.

17. Трудовые договоры (коллективные и индивидуальные).

18. Обычай.

## **51. Понятие международных трудовых отношений. Коллизионные вопросы в области трудовых отношений**

Трудовая деятельность иностранцев допускается в Российской Федерации на основании трудового договора иностранца с российским предприятием или организацией в соответствии с положениями российского трудового законодательства (иностранец поступает на работу в учреждение или предприятие и заключает трудовой договор на неопределённый срок либо заключает трудовой договор о работе в Российской Федерации на срок, указанный в договоре). Законодательством установлены система лицензирования привлечения некоренной рабочей силы и система выдачи разрешений на работу иностранных граждан, въезжающих в Россию. Эта система позволяет защитить российских граждан от безработицы. На иностранцев распространяются все общие положения трудового законодательства, касающиеся заключения и расторжения трудового договора, заработной платы, рабочего времени, времени отдыха и т.д. Работающие на российских предприятиях и в учреждениях иностранцы подчиняются тем же правилам трудового распорядка, что и российские граждане. Отсюда следует, что иностранцы, работающие на российских предприятиях и в учреждениях, обязаны соблюдать трудовую дисциплину.

Коллизии, возникающие в области трудовых отношений с иностранным элементом, в проекте закона «О международном частном праве» предлагалось решать следующим образом:

к трудовым отношениям применяется право страны, в которой выполняется работа;

трудовые отношения работника на водном и воздушном транспорте подчинены праву страны, под флагом которой транспортное средство используется;

если работа выполняется лицом, командированным за границу, к нему применяется российское право.

## **52. Трудовые права иностранцев по российскому законодательству**

На иностранцев полностью распространяются положения законодательства об охране труда, обеспечивающие рабочим и служащим безопасность для жизни и здоровья, постановления, запрещающие сверхурочные работы, и другие правила трудового законодательства.

Права иностранцев на социальное и пенсионное обеспечение защищаются

российским или иностранным правом в зависимости от того, какое право выгоднее работнику. Однако такое право возникает только для работников, принятых на постоянную работу, и работающих свыше определённого срока (года).

Договоры, заключённые Российской Федерацией с другими странами, и предусматривающие участие граждан этих стран в строительстве и монтаже предприятий и совместном освоении сырьевых ресурсов, сооружении совместных объектов (нефтепроводов, газопроводов и др.), регулируют также и трудовые отношения.

Определённой спецификой обладают условия труда иностранных граждан, работающих в находящихся на территории России международных организациях. Эти условия определяются международными соглашениями и внутренними правилами соответствующих организаций. В свою очередь, указанные правила предусматривают в одних случаях применение законодательства места выполнения работы, то есть российского законодательства, а в других - страны работника-иностранца.

### **53. Международно-правовые основы коммерческого арбитража**

Экономические споры могут рассматриваться не только арбитражными судами и судами общей юрисдикции, но и третейскими судами. Последние не осуществляют правосудия, не являются органами судебной власти. И, тем не менее, третейские суды могут разрешать споры, возникающие в процессе предпринимательской деятельности, и обеспечивать защиту и восстановление нарушенных прав и интересов предпринимателя. Третейскими называют негосударственные самодетельные суды, избираемые самими участниками правоотношения для разрешения возникшего между ними спора. Ориентированные на разрешение внешнеэкономических споров третейские суды получили название международного коммерческого арбитража.

Наиболее известными и авторитетными арбитражами являются Арбитражный институт торговой палаты города Стокгольма (Швеция), Международный арбитражный суд торговой палаты в Париже (Франция), Лондонский Международный Третейский суд (Англия), Международный арбитражный суд федеральной палаты экономики в Вене (Австрия).

В России действует Международный коммерческий арбитражный суд (МКАС) при Торгово-промышленной палате (ТПП) Российской Федерации в Москве, Морская арбитражная комиссия (МАК) при ТПП РФ, а также другие арбитражи в основном при региональных торгово-промышленных палатах. Порядок учреждения и деятельности международных коммерческих арбитражных судов предусмотрен Законом РФ от 07.06.1993 № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже». В случае если решения международных коммерческих арбитражных судов не исполняются добровольно, они приводятся в исполнение через государственные суды в порядке, предусмотренном Конвенцией о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йоркская конвенция) 1958 г., участником которой является Российская Федерация.

#### 54. Виды коммерческих арбитражей. Соотношение коммерческого арбитража и государственного судопроизводства

Под третейским (арбитражным) судом понимается суд, избранный сторонами для разрешения спора между ними. Состав суда определяется сторонами. В отличие от общего (государственного) суда, обращение к третейскому суду происходит на основании соглашения сторон. Для организаций и фирм, ведущих торговые и иные операции, рассмотрение споров в порядке международного арбитража имеет существенные преимущества по сравнению с обычным судебным порядком. Преимущества эти состоят, прежде всего, в непродолжительности, по сравнению с обычными судами, срока рассмотрения дел, в том, что решения арбитража не подлежат обжалованию, а также в относительной дешевизне по сравнению с государственными судами.

Третейские суды, рассматривающие споры в области торговых и иных экономических отношений, возникающих между организациями и фирмами различных государств, следует отличать от третейских судов, которые могут рассматривать споры между государствами как субъектами международного права. Вместе с тем третейские (арбитражные) суды, рассматривающие споры только по правоотношениям с иностранным элементом, следует отличать от системы арбитражных судов, разрешающих в Российской Федерации и в других странах споры главным образом между хозяйственными организациями внутри страны. В отношении третейских (арбитражных) судов, специально предназначенных для рассмотрения споров с иностранными организациями и фирмами, обычно применяется понятие международного коммерческого арбитража.

Для передачи спора на разрешение третейского суда требуется так называемое третейское, или арбитражное, соглашение. Это – соглашение сторон о том, что споры, которые уже возникли или возникнут в будущем между сторонами, будут переданы ими на рассмотрение третейского суда. Такое соглашение может быть включено в договор, например в контракт о купле-продаже товаров.

Особенностью арбитражного соглашения (так называемой арбитражной оговорки) является то, что оно обязательно для сторон и уклониться от передачи спора арбитражу они не могут. Обычный суд, как правило, не вправе ни отменить арбитражное соглашение, ни пересмотреть по существу решение арбитража.

Для развития национального законодательства в области арбитража существенное значение имеет Типовой закон о международном торговом арбитраже, принятый в 1986 году Комиссией ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ). На основе этого Типового закона уже приняты национальные нормативные правовые акты в Канаде (для отдельных провинций), Австралии, Нигерии, на Кипре, в Латвии и других странах. Закон Российской Федерации о международном коммерческом арбитраже также основан на Типовом законе ЮНСИТРАЛ.

В международной практике известны два вида третейских судов: так называемые изолированные (*ad hoc* – по случаю) и постоянно действующие.

Изолированный третейский суд создаётся сторонами специально для рассмотрения данного конкретного спора. Стороны сами определяют порядок создания третейского суда и правила рассмотрения в нём дела. После вынесения решения по делу такой суд прекращает своё существование.

В отличие от изолированных третейских судов, постоянно действующие третейские суды создаются при различных организациях и ассоциациях, торгово-промышленных и торговых палатах.

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

Постоянно действующими арбитражными организациями в России являются Международный коммерческий арбитражный суд (МКАС) (до 1987 г. он назывался Внешнеторговой арбитражной комиссией - ВТАК) и Морская арбитражная комиссия (МАК). Оба арбитража состоят при Торгово-промышленной палате (ТПП) Российской Федерации и представляют собой общественные (а не государственные) арбитражные организации.

## **55. Режим наибольшего благоприятствования**

Режим наибольшего благоприятствования - один из основных принципов торговых договоров, заключаемых с иностранными государствами. При этом иностранцы пользуются максимумом тех прав, которые предоставлены лицам любого другого государства. Этим объясняется само выражение «наибольшее благоприятствование». Указанный принцип состоит в том, что иностранным юридическим и физическим лицам в торговле, мореплавании или в иных областях деятельности предоставляется такой же режим, какой предоставляется или будет предоставляться в будущем юридическим и физическим лицам любой третьей страны. Так, режим в области торговли, мореплавания, правового положения иностранных организаций, применяемый к одному иностранному государству, с которым заключен торговый договор, будет применяться и к любому другому государству, с которым также заключен торговый договор на основе принципа наибольшего благоприятствования. Таким образом, в силу этого принципа создаются равные условия для всех иностранных государств, их организаций и фирм в отношении тех вопросов торговли, которые предусмотрены торговым договором.

Принцип наибольшего благоприятствования отличается от принципа недискриминации. Если в силу принципа недискриминации каждое государство имеет право требовать от других государств условий таких же, какими пользуются все государства, то есть общих и Одинаковых для всех, то в силу принципа наибольшего благоприятствования создаются наиболее привилегированные, благоприятные условия.



## 56. Национальный режим

В силу национального режима иностранным гражданам и юридическим лицам предоставляется такой же режим, какой предоставляется отечественным гражданам и юридическим лицам. Поскольку на иностранных физических и юридических лиц распространяются те права и преимущества, которыми в данной стране пользуются местные физические и юридические лица, все они ставятся в равное положение. В отличие национального режима при режиме наибольшего благоприятствования в равное положение ставятся иностранные организации и иностранные граждане между собой. Национальный режим может применяться и в отношении хозяйственной деятельности иностранных лиц, и в отношении товаров иностранного производства.

Предоставление национального режима предусматривается также в отношении свободного доступа иностранных юридических лиц и граждан в суды. Национальный режим применяется в договорах о правовой помощи, социальном обеспечении (судебная защита, предоставление трудовых и иных прав на основе национального режима). По отдельным вопросам, например в отношении доступа в суды, национальный режим предусмотрен в договорах о торговом мореплавании.

При определении общего правового статуса иностранных граждан в Российской Федерации основным является принцип национального режима. Согласно Конституции Российской Федерации, лица, не являющиеся гражданами России и законно находящиеся на её территории, пользуются правами граждан России (ст. 37).

## 57. Вопросы собственности в международных отношениях

В современных международных отношениях проблемы, касающиеся собственности, многообразны. В традиционных курсах международного частного права стран Запада раздел о праве собственности сводится, как правило, исключительно к изложению коллизионных вопросов. Кроме того, в законодательстве многих государств проводится различие между правом на недвижимое имущество и правом на движимое имущество. В отношении недвижимости законодательство, судебная практика и доктрина большинства зарубежных государств придерживаются принципа, согласно которому право собственности на недвижимость регулируется законом места нахождения недвижимости. Этот закон определяет и содержание права собственности на недвижимость, и форму и условия перехода прав на неё.

Сложнее - положение с движимым имуществом. Сюда обычно относят права требования, ценные бумаги, транспортные средства, личные вещи и др. В отношении этой категории имущества в различных государствах по-разному решается вопрос о значении закона места нахождения вещи.

В доктринах международного частного права разных стран имеют место различные точки зрения на то, закон какой страны регулирует переход права

собственности, если вещь приобретается не в том государстве, где она находится. В одних странах применяется закон места нахождения вещи, в других - личный закон собственника.

В действующем в России законодательстве имеется несколько коллизионных норм, касающихся права собственности. Основное правило содержится в ст. 1205 Гражданского кодекса Российской Федерации «*Общие положения о праве, подлежащем применению к вещным правам*». В этой статье закреплён ряд положений. Во-первых, установлено, что «*содержание права собственности и иных вещных прав на недвижимое и движимое имущество, их осуществление и защита определяются по праву страны, где это имущество находится*» (ч. 1). Во-вторых, предусматривается, что «*принадлежность имущества к недвижимым или движимым вещам определяется по праву страны, где это имущество находится*» (ч. 2).

Статья 1206 Гражданского кодекса Российской Федерации «*Право, подлежащее применению к возникновению и прекращению вещных прав*» определяет:

*1. 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, послужившие основанием для возникновения либо прекращения права собственности и иных вещных прав, если иное не предусмотрено законом.*

*2. Возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав по сделке, заключаемой в отношении находящегося в пути движимого имущества, определяются по праву страны, из которой это имущество отправлено, если иное не предусмотрено законом.*

*3. Возникновение права собственности и иных вещных прав на имущество в силу приобретательной давности определяется по праву страны, где имущество находилось в момент окончания срока приобретательной давности.*

Таким образом, в России закон места нахождения вещи признается исходным коллизионным началом для решения вопросов права собственности. Закон места нахождения вещи определяет, прежде всего, какие вещные права возможны вообще и каково их содержание.

## **58. Международные конвенции по договорам внешнеторговой купли-продажи**

В Вене в 1980 году была принята Конвенция ООН «О договорах международной купли-продажи товаров», которая ратифицирована большинством стран.

Конвенция содержит правила по всем основным вопросам договоров международной купли-продажи товаров. Она состоит из четырёх частей: «Сфера применения и общие положения», «Заключение договора», «Купля-продажа товаров» и «Заключительные положения».

Конвенция 1980 года не содержит коллизионных норм, хотя и исходит из

того, что по вопросам, в ней не урегулированным, подлежит применению право, определяемое на основании коллизионных норм.

В 1974 году была заключена Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров. Она была разработана ЮНСИТРАЛ по предложению делегации ЧССР и регулирует один из важнейших вопросов, связанных с осуществлением прав сторон по сделке международной купли-продажи товаров. В этой конвенции устанавливается единый для всех договоров международной купли-продажи срок исковой давности - 4 года.

На чрезвычайной сессии Гаагской конференции международного частного права в 1985 году была выработана Конвенция о праве, применимом к договорам международной купли-продажи товаров. Эта Конвенция может применяться к любой купле-продаже движимых вещей, «имеющей международный характер». Под сделкой, обладающей таким характером, понимается, прежде всего, договор, стороны которого (коммерческие предприятия) находятся в разных государствах.

При заключении и исполнении договоров купли-продажи, особенно связанных с морской перевозкой товаров, большую роль играют обычаи торгового оборота.

## **59. Компенсационные соглашения**

В области торгово-экономических отношений России с промышленно развитыми государствами Запада в последние годы особое значение приобрели так называемые компенсационные соглашения. На основе этих соглашений осуществляется реализация крупномасштабных проектов. Под компенсационным соглашением долгосрочного действия о реализации крупномасштабных проектов понимаются соглашения на крупные суммы, заключаемые на длительные сроки с фирмой или группой фирм о закупке (как правило, на условиях предоставления долгосрочного банковского или фирменного кредита) машин, оборудования, лицензий, материалов и других товаров. Эти объекты приобретаются для строительства нового предприятия, полностью принадлежащего нашему государству, или же для разработки природных ископаемых с погашением кредита поставками части продукции, изготовляемой или добываемой на таких предприятиях, с возможностью, однако, поставок подобной или иной продукции с других предприятий, если это вызывается специфическим характером соглашения или необходимостью обеспечения наиболее выгодных условий погашения кредита.

Компенсационные соглашения имеют гражданско-правовой характер и относятся к сфере международного частного права, несмотря на то, что они тесно связаны с межправительственными соглашениями. При этом основными правовыми документами являются генеральные соглашения, которые подразделяются на две группы: 1) генеральные соглашения первой группы заключаются правительством или иным органом государственного управления; 2) генеральные соглашения второй группы заключаются внешнеэкономическим

объединением, действующим как от своего имени, так и по уполномочию ряда других всероссийских объединений.

## 60. Концессионные соглашения

Под концессионным понимается договор, в соответствии с которым государство на возмездной и срочной основе предоставляет иностранному инвестору исключительное право на осуществление некоторой деятельности и передает иностранному инвестору право собственности на продукцию или доход, полученный в результате такой деятельности. Согласно положениям российского законодательства и практике его применения, государство предоставляет по таким соглашениям иностранным инвесторам права либо на поиск и освоение природных ресурсов на территории России, либо на ведение отдельных видов хозяйственной деятельности, являющихся монополией государства, либо на долгосрочную аренду имущества, являющегося государственной собственностью, но не переданного в полное хозяйственное ведение или оперативное управление предприятиям, учреждениям и организациям Российской Федерации.

Срок действия концессионного договора определяется в зависимости от характера и условий концессии, но не может быть более 50 лет. Одностороннее изменение условий концессионного договора не допускается, если иное не оговорено в самом договоре.

## Словарь терминов

**Аваль** – вексельное поручение, в силу которого лицо (авалист), совершившее поручение, принимает ответственность за выполнение обязательства каким-либо из обязанных по векселю лиц – акцептантом, векселедателем, индоссантом. Оформляется гарантийной надписью на векселе или на дополнительном листе (аллонж).

**Акцепт** – ответ (согласие) на предложение (оферту) заключить договор.

**Автономия воли** – свобода волеизъявления, чаще всего реализующаяся в свободе договора (свободе заключать договор и свободе выполнять или не выполнять его).

**Акцептант** – лицо, дающее акцепт, либо лицо, принявшее на себя обязательство уплатить по предъявленному счету, векселю.

**Аллонж** – дополнительный лист бумаги, прикрепленный к векселю, на котором совершаются передаточные надписи, если на оборотной стороне векселя они не умещаются, на аллонже может быть также совершен аваль.

**Апатрид** – лицо без гражданства. Подчиняется законам страны пребывания, но его правоспособность ограничена, и он не пользуется правами гражданина иного государства как иностранец.

**Арбитражная оговорка** – положение (пункт) договора, определяющий, какой

третейский (или арбитражный) суд будет рассматривать спор между его участниками. Будучи включена в договор позднее его подписания, имеет обратную силу с момента подписания договора. Тем не менее, является самостоятельным договором, т.е. при объявлении ничтожным основного договора, сохраняет свою юридическую силу.

**Беженец** – лицо, не являющееся гражданином и в силу обоснованных опасений стать жертвой преследований по признаку расы, вероисповедания, гражданства, национальности или политических убеждений и не может или не желает вернуться в страну прежнего местожительства.

**Бипатрид** – лицо с двойным или множественным гражданством.

**Векселедатель** – лицо, выпустившее в обращение бездокументарный вексель, обязательство уплаты по которому учтено (зафиксировано) оператором счетов.

**Векселедержатель** – владелец векселя, имеющий право на получение указанной в нем суммы денег.

**Вексельный регресс** – право обратного требования со стороны индоссанта, оплатившего опротестованный вексель, к предыдущим индоссантам и векселедателю, которые несут по векселю солидарную ответственность.

**Вексель** – ничем не обусловленное обязательство векселедателя (простой вексель) либо иного указанного в векселе плательщика (переводной вексель) выплатить при наступлении предусмотренного срока полученные займы денежные суммы. Долговая, ордерная, именная, обращаемая, неэмиссионная ценная бумага, существующая исключительно в документарной форме.

**Взаимость материальная** – иностранец пользуется в стране такими правами, как граждане этой страны в той стране, гражданство которой имеет этот иностранец.

**Взаимость формальная** – иностранцы приравниваются в правах к гражданам, за некоторыми изъятиями.

**Грационные дни** – предусмотренные вексельным законодательством ряда стран льготные дни, на которые удлиняется срок платежа, обозначенный на векселе. Английское законодательство устанавливает 3 грационных дня, Женевская вексельная конвенция 1930 года грационные дни не предусматривает.

**Дееспособность** – способность физического лица (гражданина, иностранца, апатрида, беженца) приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия. Возраст наступления дееспособности в Англии, Германии, России, Франции – 18 лет, в Швейцарии – 20 лет, в разных штатах США – от 18 до 21 года. В России дееспособность за юридическим лицом не признается (см. Гражданский Кодекс Российской Федерации).

**Диспозитивный метод** – метод правового регулирования, основанный на свободе, частной инициативе и равенстве субъектов правоотношений. Действие нормы закона носит субсидиарный характер.

**Долевая ответственность** – ответственность нескольких должников по одному

обязательству, при которой каждый отвечает только за свою долю, при выполнении своей части обязательства освобождается от ответственности перед кредитором (в отличие от совместной, в том числе солидарной, ответственности).

**Домицилий (домициль)** – основное место проживания физического лица. Может относиться и к юридическому лицу. Различают домициль происхождения (в Великобритании – это домициль отца), домициль в силу закона (у жены по домицилю мужа) и домициль выбора (например при желании построить дом в другой стране с целью проживания в нем).

**Иммунитет государства** – вытекает из государственного суверенитета и состоит в том, что в силу равенства всех государств одно государство не может осуществлять власть в отношении другого государства. Включает в себя судебный (имущество государства не может быть предметом иска), от принудительного исполнения решения суда, от предварительного обеспечения иска, иммунитет государственной собственности (от наложения ареста на эту собственность).

**Императивный метод** – метод правового регулирования, основанный на повелении, настоятельном требовании, не допускающем иного толкования.

**Индоссамент** – передаточная надпись на ценной бумаге, векселе, чеке, коносаменте и т.п., удостоверяющая переход прав по этому документу к другому лицу.

**Индоссант** – лицо, совершающее передаточную надпись на страховом полисе, коносаменте и других товарораспорядительных и денежных документах (векселе чеке).

**Индоссат** – тот, в чью пользу делается передаточная надпись на векселе или чеке.

**Инкассо** – операции с документами, осуществляемые банками на основании полученных инструкций для получения акцепта и/или платежа в зависимости от случая; выдача коммерческих документов против акцепта и/или платежа в зависимости от случая; выдача документов на других условиях. Обязательно с инкассовым поручением, содержащим полные и точные инструкции о порядке операций с документами.

**Иностраннный элемент** – субъект, объект или юридический факт иностранного происхождения.

**ИНПАДОК** – Международный центр патентной документации.

**Институции Юстиниана** – учебник частного права в Древнем Риме.

**Источники права** – способы сущностного выражения норм права (в отличие от форм права – их внешнего выражения). Акты компетентных государственных органов, устанавливающие нормы права, внешние формы правотворческой деятельности государства, посредством которой они становятся обязательными к исполнению. Кроме того, обычаи, судебные прецеденты, нормативные договоры (например, коллективный договор между администрацией и работниками организации).

**Коллизивная норма** – норма, указывающая, право какого государства должно быть применено к частноправовому отношению с иностранным эле-

ментом.

**Коллизионная привязка** – указание, право какой страны применимо к конкретному правоотношению: закон гражданства; закон места жительства; закон места нахождения вещи; закон места заключения сделки; закон места нахождения продавца; закон флага; право, с которым правоотношения наиболее тесно связаны.

**Коллизия** – столкновение, расхождение законов (систем права). Решается путем выбора нормативного акта, который следует применить к рассматриваемому случаю. При расхождении между общим и специальным актами преимущество отдается специальному.

**Конклюдентные действия** – действия лица, выражающие его волю установить правоотношение (например, совершить сделку), но не в форме устного или письменного волеизъявления, а поведением, по которому можно сделать заключение о таком намерении.

**Консорциум** – группа независимых компаний или финансовых организаций, которые заключают договор о совместной работе над определенным проектом.

**Куртаж** – вознаграждение брокеру за посредничество при совершении биржевой сделки. Обычно в промиях к сумме сделки. Уплачивается как продавцом, так и покупателем.

**Материально-правовой метод** – включает в себя материально-правовые нормы международных соглашений или внутреннего законодательства, специально регулирующие отношения с иностранным элементом.

**МИГА** – Многостороннее агентство по гарантиям инвестиций.

**МЦУИС** – Международный центр по урегулированию инвестиционных споров.

**Обратная отсылка** – Иностранное право применяется в России, когда коллизионные нормы отсылают к нему. Однако если российский закон отсылает к иностранному, а иностранный закон не регулирует этих отношений, то нет оснований отказываться от применения российского закона.

**Объект права** – материальные и нематериальные блага, действия или воздержание от действий, по поводу которых субъекты права вступают в определенные правоотношения.

**Оговорка о публичном порядке** – норма иностранного права, подлежащая применению в соответствии с коллизионной нормой, в исключительных случаях не применяется, когда последствия ее применения явно противоречили бы основам правопорядка (публичному порядку) Российской Федерации.

**Оферта** – адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, который примет это предложение.

**Пандекты** – (греч., по латыни – дигесты) – систематизированный сборник отрывков из работ самых ранних римских юристов. К V веку нашей эры Дигесты состояли из 50 книг и содержали более 9000 отрывков из 2000

работ 39 авторов. Представляют собой энциклопедию римской юриспруденции.

**Платательщик** – лицо, которому должно быть сделано представление согласно инкассовому поручению. Лицо (например, банк), которому векселедатель на основе заключенного между ними договора поручения, может поручить произвести платеж по векселю.

**Право оперативного управления** – включает в себя правомочия, аналогично праву собственности (владение, пользование и распоряжение)

**Правоспособность** – способность иметь гражданские права и нести обязанности (признается в равной мере за всеми субъектами права – и физическими и юридическими лицами). Возникает в момент рождения и прекращается смертью человека (физической или юридической – объявлением умершим по судебному решению), а для юридического лица – возникает при записи в реестр юридических лиц и прекращается записью факта его ликвидации в реестре юридических лиц).

**Пролонгация** – продление срока действия (договора или векселя).

**Ратификация** – утверждение высшими органами власти международного договора. В России – принимаются Государственной Думой, затем рассматриваются Советом Федерации и подписываются Президентом.

**Регресс** – обратное требование о возмещении уплаченной суммы, предъявленное одним лицом к другому обязанному лицу. Применяется при вексельном протесте. Обратное требование о возврате уплаченной суммы, предъявляемое регрессантом к регрессату (регрессный иск).

**Ремитент** – первый векселедержатель (обозначенный в качестве получателя в самом векселе). Лицо, в пользу которого выписана тратта.

**Реторсия** – ответное ограничение в отношении имущественных и личных неимущественных прав граждан и юридических лиц тех государств, в которых имеются ограничения прав российских граждан и юридических лиц. Устанавливается Правительством временно, вплоть до отмены таких ограничений (дискриминация) в том государстве.

**Совместная (не солидарная) ответственность** – чаще всего возникает при неделимости обязательства, а также при семейном подряде. Аналогично солидарной ответственности все должники остаются обязанными до полного возвращения долга, однако регрессного права требования одного из должников при выполнении им обязательства в полном объеме, не возникает.

**Солидарная ответственность** – такая совместная ответственность нескольких должников, при которой все должники остаются обязанными до полного возвращения долга. Исполнение долга одним из них освобождает их всех от исполнения кредитору, а исполнивший обязательство имеет право требования к остальным должникам в равных долях, за вычетом его доли. Неуплаченное одним из содолжников тому, который исполнил обязательство, падает в равной доле на него и на остальных содолжников.

**Субсидиарная ответственность** – дополнительная ответственность, которую несет лицо в соответствии с законом, иными правовыми актами или усло-



виями обязательства по отношению к ответственности другого лица, являющегося основным должником. Субсидиарный должник при предъявлении к нему требования кредитора, обязан предупредить об этом основного должника, а если ему предъявлен иск, привлечь основного должника к участию в деле. Не исключено, что у основного должника имеются встречные требования к кредитору.

**Субъект права** – лицо физическое или юридическое, обладающее по закону способностью иметь и осуществлять права и юридические обязанности. Характеризуется правовым статусом.

**Трассант** – векселедатель тратты. Отвечает за акцепт и платеж по векселю. Подпись трассанта является обязательным реквизитом тратты.

**Трассат** – плательщик по тратте.

**Тратта** – переводный вексель. Плательщиком по нему обычно является не векселедатель, а третье лицо-акцептант (обычно – банк), который путём акцепта принимает на себя безусловное обязательство осуществить плату.

**УНИДРУА** – Международный институт по унификации частного права в Риме.

**Форс-мажор** – возникновение чрезвычайных и неотвратимых обстоятельств, результатом которых является невыполнение условий договора. При этом одна сторона невольно становится причинителем убытка другой стороне. Подразделяется на «непреодолимую силу» (носит объективный характер – возможно предусмотреть, но невозможно предотвратить) и юридический форс-мажор (конкретное воплощение приобретает в формулировке форс-мажора в договоре).

**ЮНКАД** – Конференция ООН по торговле и развитию.

**ЮНСИТРАЛ** – Комиссия ООН по праву международной торговли.

## Заключение

Краткое руководство по вопросам международного частного права содержит основные вопросы и ответы на них. Сам выбор вопросов, да и многие ответы могут быть изложены иначе. Предложенный вариант представляется вполне целесообразным. Тем не менее, автор будет признателен за любые замечания, как по структуре, так и по содержанию данной брошюры.

Использованные в брошюре нормативные правовые акты выверены по информационно-справочной системе «Гарант» по состоянию на 1 июля 2006 г.

По каждому из рассматриваемых вопросов любой студент мог бы написать реферат объёмом более 10 страниц, курсовую работу более 20 страниц, и даже диплом около 100 страниц. Не исключено, что по ряду излагаемых в данной брошюре вопросов можно написать диссертацию. С другой стороны на некоторые из вопросов можно дать более короткие ответы. Но для более короткого изложения надо знать больше. За более короткие варианты ответов автор будет благодарен.

### Литература

1. Гражданский Кодекс РФ. Часть 3. (Федеральный Закон от 26 ноября 2001 г.).
2. Богатырев А.Г. Инвестиционное право: Учебное пособие. – М.: Российское право, 1992.
3. Богуславский М.М. Международное частное право. Учебник. – М.: Юристъ, 2006.
4. Васильчикова Н.А. Международный гражданский процесс: теория, практика: Монография. – СПб.: СПбУ МВД России, 2002.
5. Вилкова Н.Г. Договорное право в международном обороте. – М.: Статут, 2004.
6. Виноградова Е.А. Третейский суд в России. – М.: БЕК, 1993.
7. Глазырин В.В. Труд иностранцев в России: Правовое положение иностранных граждан в трудовых отношениях в России. – М.: Юрид. дом Юстицинформ, 1997.
8. Дробязкина И.В. Международный гражданский процесс: проблемы и перспективы. – СПб.: Юрид. центр Пресс, 2005.
9. Звеков В.П. Международное частное право: Курс лекций. – М.: НОРМА, 2001.
10. Кабанов А.А. Международное частное право: Вопросы и ответы. – СПб., 2004.
11. Каламкарян Р.А. Принцип добросовестности в современном международном праве. – М., 1991.
12. Комментарии к ИНКОТЕРМС. – СПб.: Закон и бизнес, 1998.
13. Кох Х., Магнус У., Винклер фон Моренфельс П. Международное частное право и сравнительное правоповедение / Пер. с нем. Ю.М. Юмашева. – М.: Междунар. отношения, 2003.
14. Кудашкин В.В. Правовое регулирование международных частных отношений. – СПб.: Юрид. центр Пресс, 2004.
15. Лазарев С.Л. Международный арбитраж. М., 1991.
16. Лазарев Л.В., Марышева Н.И., Пантелеева И.В. Иностранцы граждане (правовое положение). – М.: Российское право, 1992.
17. Международное коммерческое право: учебное пособие / РАН ИГП СПб. фил.; ред. В.Ф. Попондопуло. – 2-е изд., стер. – М.: Омега-Л, 2006.
18. Международное частное право: Учеб. пособие. / Под ред. Г.К. Дмитриевой. – М.: ПБОЮЛ Гриженко Е.М., 2001.
19. Панов В.П. Международное частное право: схемы, документы. Учебное пособие. – М.: Право и закон. 1996.
20. Правовая поддержка иностранных инвестиций. – М.: Альпина Бизнес Букс, 2006.
21. Розенберг М.Г. Контракты международной купли-продажи. Современная практика заключения. Разрешение споров. – М., 1996.
22. Розенберг М.Г. Международная купля-продажа товаров. – М., 1995.
23. Садиков О.Н. Международное частное право: Учебник. – М.: БЕК, 1993.

24. Садиков О.Н. Правовое регулирование международных перевозок. – М., 1981.
25. Синюков В.А. Вопросы международной подсудности в международном частном праве. – Пенза: ПГПУ, 1999.
26. Скаридов А.С. Международное частное право. – СПб., 1998.
27. Толстых В.Л. Международное частное право: коллизионное регулирование. – СПб.: Юрид. центр Пресс, 2004.
28. Топорнин Б.Н. Европейские сообщества: право и институты. – М., 1992.
29. Тынель А., Функ Я., Хвалей В. Курс международного торгового права. – 2-е изд. – Минск: Амалфея, 2000.
30. Шинкарецкая Г.Г. Международная судебная процедура. – М., 1992.
31. Функ Я.И. Право международной торговли: договоры международной купли-продажи товаров и международного торгового посредничества: в 3-х кн. – Минск: Дикта, 2005.

## Содержание

<b>Введение</b> .....	<b>3</b>
1. Система международного частного права как правового массива, юридической науки и учебного курса. ....	3
2. История развития международного частного права .....	5
3. Предмет Международного частного права .....	5
4. Природа и особенности общественных отношений, регулируемых международным частным правом. Понятие иностранного элемента .....	6
5. Методы регулирования гражданско-правовых отношений с иностранным элементом .....	7
6. Соотношение международного публичного и международного частного права: общие черты и отличия .....	8
7. Значение международного частного права в современных условиях общественной жизни в России .....	8
8. Понятие и виды источников международного частного права .....	9
9. Международный договор как источник международного частного права .....	10
10. Российское и зарубежное законодательство по международному частному праву как источник международного частного права ....	11
11. Подзаконные нормативные правовые акты как источник международного частного права .....	12
12. Обычаи как источник международного частного права .....	13
13. Проблема кодификации международного частного права .....	13
14. Понятие коллизионной нормы, ее структурные элементы .....	14
15. Виды коллизионных норм .....	15

16. Типы коллизионных привязок . . . . .	16
17. Применение коллизионных норм. Обратная отсылка. Оговорка о публичном порядке . . . . .	16
18. Особенности толкования норм международного частного права . . .	18
19. Понятие и виды субъектов международного частного права. Правосубъектность . . . . .	18
20. Взаимность и реторсия в международном частном праве . . . . .	20
21. Физические лица, как субъекты международного частного права. Определение личного статуса (гражданство, domicilio) . . . . .	21
22. Правовое положение иностранных граждан в России . . . . .	22
23. Правовое положение российских граждан за рубежом . . . . .	23
24. Юридические лица как субъекты международного частного права. Определение «национальности» юридического лица . . . . .	24
25. Иностранные юридические лица в России . . . . .	25
26. Правовое положение российских юридических лиц за границей . . .	26
27. Правовые формы совместной хозяйственной деятельности. Правовое положение предприятий с иностранными инвестициями по российскому законодательству . . . . .	26
28. Государство как субъект имущественных отношений. Иммунитет государства . . . . .	27
29. Международные организации как субъекты международного частного права . . . . .	28
30. Правовой режим движимого и недвижимого имущества . . . . .	29
31. Управление государственной и частной собственностью за рубежом . . . . .	30
32. Правовое регулирование иностранных инвестиций . . . . .	31
33. Национализация и приватизация в международном частном праве .	33

34. Источники права внешнеэкономической деятельности . . . . .	34
35. Правила толкования торговых терминов — ИНКОТЕРМС . . . . .	35
36. Принципы государственного регулирования внешнеэкономической деятельности Российской Федерации . . . . .	37
37. Принципы международных коммерческих договоров . . . . .	39
38. Понятие и виды внешнеэкономических сделок . . . . .	40
39. Право на участие в договорах . . . . .	41
40. Порядок заключения договоров . . . . .	42
41. Форма, структура, язык и наименование договоров . . . . .	42
42. Международные торговые расчёты . . . . .	43
43. Международные неторговые расчёты . . . . .	46
44. Международные морские перевозки. Фрахт, чартер. Перевозочные документы . . . . .	47
45. Особенности международных железнодорожных перевозок. Права, обязанности, ответственность сторон договора международной перевозки. Перевозочные документы . . . . .	49
46. Международные автомобильные перевозки. Таможенная конвенция 1975 г. о международной перевозке грузов с применением книжки МДП . . . . .	49
47. Международные воздушные перевозки. Коммерческие права в международном воздушном праве . . . . .	50
48. Лицензионные договоры . . . . .	50
49. Международно-правовое регулирование коллизионных вопросов наследственного права . . . . .	51
50. Источники международного трудового права . . . . .	52
51. Понятие международных трудовых отношений. Коллизионные вопросы в области трудовых отношений . . . . .	53

52. Трудовые права иностранцев по российскому законодательству . . .	53
53. Международно-правовые основы коммерческого арбитража . . . . .	54
54. Виды коммерческих арбитражей. Соотношение коммерческого арбитража и государственного судопроизводства . . . . .	55
55. Режим наибольшего благоприятствования . . . . .	56
56. Национальный режим . . . . .	57
57. Вопросы собственности в международных отношениях . . . . .	57
58. Международные конвенции о договорах внешнеторговой купли-продажи . . . . .	58
59. Компенсационные соглашения . . . . .	59
60. Концессионные соглашения . . . . .	60
<b>Словарь терминов . . . . .</b>	<b>60</b>
<b>Заключение . . . . .</b>	<b>65</b>
<b>Литература . . . . .</b>	<b>66</b>

**Андрей Александрович Кабанов,**

кандидат юридических наук, доцент

e-mail: *akabanov@inbox.ru*



## **Международное частное право**

### **Вопросы, ответы и словарь терминов**

Студентка Института управления и экономики

**Юлия Леонидовна Ковалевская**

### **Рисунки**

Печатается в авторской редакции

---

Подписано в печать и свет 05.01.2008. Тираж 100 экз.  
Объем 4,5 п.л. Формат 60x80 1/16. Печать офсетная. Цена договорная.

---

Отпечатано в ООО «Копи-Р»  
СПб., ул. Пестеля, д. 11. Тел.: 272-30-36.