

Е. Н. Романенкова



МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО

Краткий курс

- Применение коллизионных норм
- Правовое положение иностранцев в РФ и российских граждан за рубежом
- Правовой статус международных организаций
- Правовое регулирование иностранных инвестиций
- Договор международной купли-продажи товаров
- Правовое регулирование брачно-семейных отношений в международном частном праве и др.



• ПРОСПЕКТ •

Евгения Николаевна Романенкова
Международное частное право.
Краткий курс. Учебное пособие

http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=21538882

Издательство ООО "Проспект"; 2014

ISBN 9785392164721

Аннотация

Учебное пособие, подготовленное в виде кратких вопросов и ответов, охватывает все основные темы курса «Международное частное право», включаемые в билеты для экзаменов, зачетов, семинаров. Для студентов, аспирантов и преподавателей юридических факультетов и вузов.

Содержание

1. ПОНЯТИЕ И ПРЕДМЕТ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА	6
2. СИСТЕМА МЧП	9
3. МЕТОД МЧП	11
4. ИСТОЧНИКИ МЧП	14
5. УНИФИКАЦИЯ В МЧП	17
6. ГАРМОНИЗАЦИЯ В МЧП	20
7. ПРИНЦИПЫ МЧП	23
8. ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА КОЛЛИЗИОННОЙ НОРМЫ	26
9. ВИДЫ КОЛЛИЗИОННЫХ НОРМ	29
10. ТОЛКОВАНИЕ КОЛЛИЗИОННОЙ НОРМЫ И РАЗРЕШЕНИЕ «КОНФЛИКТА КВАЛИФИКАЦИЙ»	32
11. ПРИМЕНЕНИЕ КОЛЛИЗИОННЫХ НОРМ	35
12. ПРИМЕНЕНИЕ ИНОСТРАННОГО ПРАВА	38
13. ПРАВОСПОСОБНОСТЬ ФИЗИЧЕСКИХ ЛИЦ В МЧП	41
14. ДЕЕСПОСОБНОСТЬ ФИЗИЧЕСКИХ ЛИЦ В МЧП	44
15. ОПЕКА И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВО В МЧП	47
16. БЕЗВЕСТНОЕ ОТСУТСТВИЕ И ОБЪЯВЛЕНИЕ ЛИЦА УМЕРШИМ В МЧП	50

17. ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ИНОСТРАНЦЕВ В РФ	53
18. ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ РОССИЙСКИХ ГРАЖДАН ЗА РУБЕЖОМ	56
19. ОСНОВЫ ПРАВОВОГО ПОЛОЖЕНИЯ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ В МЧП	58
20. «НАЦИОНАЛЬНОСТЬ» И «ЛИЧНЫЙ ЗАКОН» ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА	61
21. ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ИНОСТРАННЫХ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ В РФ	63
Конец ознакомительного фрагмента.	64

**Евгения Николаевна
Романенкова
Международное
частное право
Краткий курс
*Учебное пособие***



[битая ссылка] ebooks@prospekt.org

1. ПОНЯТИЕ И ПРЕДМЕТ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

Международное частное право (МЧП) – это отрасль права, регулирующая гражданско-правовые отношения, возникающие в международном обороте.

МЧП является составной частью национального права и функционирует во внутригосударственной системе права наряду с другими отраслями права: гражданским, семейным, трудовым и т. д.

Термин «МЧП» впервые употребил американский юрист Джозеф Стори в 1834 г., а в отечественной науке – Н. П. Иванов в 1865 г.

МЧП опосредует отношения, возникающие в области международного гражданского оборота.

В сферу регулирования МЧП входят отношения, связанные с правовым положением иностранных физических и юридических лиц, затрагивающие вопросы собственности, иностранных инвестиций, внешнеэкономических сделок, кредитно-расчетных операций, интеллектуальной собственности, наследования, деликтов, трудовые и брачно-семейные отношения, международный гражданский процесс, международный коммерческий арбитраж и др.

Специфической чертой отношений в сфере МЧП является наличие в них так называемого иностранного элемента.

Иностранный элемент может проявляться в *субъекте правоотношения* (например, договор перевозки, заключенный между российской и немецкой компаниями), в *объекте правоотношения* (например, кредитные отношения российской компании с американским банком), в *юридическом факте* (например, оформление вклада в швейцарском банке).

Таким образом, **предметом регулирования** МЧП являются частноправовые отношения, в состав которых входит иностранный элемент.

В общем виде отношения, регулируемые нормами МЧП, можно разделить на **две группы**:

- 1) *экономические* (отношения, связанные с ведением бизнеса);
- 2) *отношения, связанные с имущественными и личными неимущественными правами физического лица – гражданина иностранного государства* (например, семейные, трудовые).

Современная наука о праве рассматривает МЧП в следующих значениях:

- 1) как самостоятельную отрасль права (МЧП регулирует частноправовые отношения с участием иностранного элемента);
- 2) как комплексную отрасль законодательства (МЧП

включает в себя нормы различных отраслей права, регулирующих частноправовые отношения с участием иностранного элемента (гражданского, семейного, трудового и других отраслей);

3) как подотрасль международного права (МЧП и международное публичное право объединены в единую подотрасль международного права);

4) как совокупность коллизионных норм (МЧП представляет собой свод правил о выборе правовых норм той или иной страны в целях регулирования правоотношений, осложненных иностранным элементом);

5) как наука (МЧП динамично развивается, адаптируя современные научные взгляды под нужды правоприменения);

6) как учебная дисциплина (основываясь на теоретическом фундаменте, позволяет познать основные понятия и закономерности, необходимые для овладения знаниями о науке МЧП).

2. СИСТЕМА МЧП

Систему МЧП как учебной дисциплины и отрасли права составляют Общая и Особенная части. Некоторые ученые (Г. К. Дмитриева) выделяют также в качестве отдельной составной части системы МЧП международный гражданский процесс.

Общая часть включает вопросы, имеющие общее методологическое значение для МЧП в целом.

В ее состав входит исследование основополагающих понятий и принципов, таких как предмет, метод регулирования, источники, режимы, нормы, которыми оперирует МЧП, а также анализ правового положения субъектов частноправовых отношений, включающих иностранный элемент, в том числе государство, иностранцев и иностранных юридических лиц и т. д.

Особенная часть рассматривает право собственности, обязательственное право, деликтные обязательства, расчетно-кредитные отношения, авторское, патентное, семейное, наследственное право, трудовые отношения.

Международный гражданский процесс рассматривает вопросы процессуального положения сторон, иностранных граждан и лиц без гражданства, юридических лиц иностранного государства, вопросы подсудности частных дел с иностранным элементом, исполнения иностранных судебных

поручений, признания и исполнения иностранных судебных решений.

Международный коммерческий арбитраж занимает особое место в системе МЧП. Данный элемент носит комплексный характер, так как совокупность регламентирующих его норм относится как к материально-правовым, так и к процессуально-правовым нормам.

Доктринально **система МЧП** характеризуется как структура взаимосвязанных элементов, включающих:

общепризнанные принципы МЧП (например, принцип международной вежливости, принцип национального режима и режима наибольшего благоприятствования, принцип взаимности, принцип реторсии);

нормы МЧП (например, коллизионные, сверхимперативные нормы);

институты МЧП (например, международные перевозки, кредитно-расчетные отношения, наследование, трудовые отношения).

3. МЕТОД МЧП

МЧП использует особые приемы и способы для регулирования правоотношений в международной сфере, т. е. особый метод правового регулирования.

Метод МЧП – это совокупность конкретных приемов, способов и средств юридического воздействия, направленного на преодоление коллизии права разных государств (Г. К. Дмитриева).

Специфика метода МЧП состоит в наличии иностранного элемента в гражданских правоотношениях.

Для устранения коллизии используются следующие **методы**.

I. Коллизионно-правовой метод – это воздействие на соответствующие общественные отношения, являющиеся объектом МЧП, посредством коллизионных норм, осуществляющих выбор юрисдикции (правопорядка) и отсылающих регулирование отношения к материальному праву определенного государства либо международному договору (Л. П. Ануфриева). По мнению многих ученых, данный метод является главным и исторически первым методом регулирования в МЧП.

Для решения коллизионной проблемы применяются национальные нормы права определенного государства, компетентные для решения конкретного вопроса и содержащие

предписание о том, право какого государства необходимо применить.

Коллизионно-правовой способ разрешения коллизионной проблемы осуществляется **в двух формах:**

1) *национальной* (государство в своем национальном праве устанавливает так называемые правовые нормы «прямого» действия, т. е. материальные частноправовые нормы, регламентирующие гражданские правоотношения, включающие иностранный элемент);

2) *международной* (использование унифицированных коллизионных норм, содержащихся в международных договорах).

II. Материально-правовой метод основан на унификации норм гражданского частного права разных государств.

Для решения коллизионной проблемы применяются единые правовые нормы, содержащиеся в унифицированных правовых актах, включающих материальные нормы гражданского права, – в многосторонних международных договорах, регулирующих различные сферы частного права (например, Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров (1980 г.).

Материально-правовой способ разрешения коллизионной проблемы осуществляется **в двух формах:**

1) унификация национальных гражданско-правовых норм;

2) материально-правовое регулирование посредством на-

ционально-правовых норм прямого действия.

4. ИСТОЧНИКИ МЧП

Источник права – это способ внешнего выражения норм права, закрепляющих государственную волю в соответствующем правовом предписании, санкционированном государством.

Особенности источника МЧП:

- выражает объективные условия жизни общества;
- нормативно закрепляет государственную волю;
- имеет общеобязательный характер;
- содержит коллизионные нормы.

Источники МЧП носят двойственный характер: с одной стороны, МЧП представляет собой отрасль национального права, а с другой стороны, регулирует международные гражданские правоотношения, где международное право выступает самостоятельным источником МЧП.

Термин «источник» понимается в теории МЧП двояко:

- 1) в широком смысле, где под источником имеются в виду условия материальной жизни человеческого общества, которые и порождают право;
- 2) в узком смысле под источником понимают различные формы, в которых субъекты международного права закрепляют согласованные правила собственного поведения в ходе общения между собой (международные договоры и международно-правовые обычаи).

Выделяют следующие **виды** источников МЧП:

1) *международные договоры Российской Федерации (РФ) и общепризнанные принципы и нормы международного права* (согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ являются составной частью правовой системы РФ; в соответствии со ст. 2 ФЗ «О международных договорах РФ» **международный договор РФ** означает международное соглашение, заключенное РФ с иностранным государством (или государствами) либо с международной организацией в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования).

2) *международный обычай* (правило поведения, сложившееся в результате неоднократного применения в международных отношениях и не предусмотренное в международных договорах и нормативно-правовых актах; источником МЧП в РФ являются обычаи, признаваемые на территории РФ, например, Инкотермс-2010).

3) *внутреннее законодательство* (национальные законы и подзаконные и иные нормативные акты, например, Гражданский кодекс РФ, австрийский Закон о международном частном праве).

4) *судебная и арбитражная практика* (решения судов высших инстанций, которые могут формулировать новые нормы права; в РФ судебная и арбитражная практика не счи-

тается источником права).

В качестве источников МЧП российское законодательство признает национальное право, международные договоры и обычаи, аналогию права и закона.

5. УНИФИКАЦИЯ В МЧП

Цель унификации (У) – в устранении различий в правовом регулировании отдельных правопорядков путем создания единообразных материальных норм, которые могут быть применимы для регламентации гражданско-правовых международных отношений.

У в МЧП – это процесс создания единообразных норм в национальном праве отдельных государств.

Вопросами У занимаются следующие **международные организации**: Всемирная торговая организация (ВТО), Международный институт по унификации частного права (УНИДРУА), Гаагские конференции по МЧП, Международная торговая палата, Конференция ООН по торговле и развитию (ЮНКТАД), Комиссия ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) и др.

Данные организации проводят работу по созданию международных договоров, регулирующих различные сферы международного частноправового взаимодействия государств.

Результатом У является создание единообразных коллизионных норм для регулирования отношений в сфере общих интересов нескольких государств. Например, Гаагская конвенция о праве, применимом к договору международной купли-продажи товаров (1986 г.), Бернские конвенции

о международных железнодорожных перевозках (1980 г.).

У в МЧП реализуется на двух уровнях:

1) *в международном праве* (между заинтересованными государствами заключается международный договор, призванный регулировать определенные отношения);

2) *во внутригосударственном праве* (придание нормам международного договора юридической силы в национальном праве).

Выделяют следующие виды У:

1) *по виду правовых отношений, охватываемых У*: У права собственности, наследственного, интеллектуального, транспортного права и т. д.;

2) *по видам международных договоров*: универсальная У (многосторонние международные договоры), региональная У (международные договоры, подписанные ограниченным кругом государств) и двусторонняя У (двусторонние международные договоры);

3) *по способу правового регулирования международных отношений*: У коллизионных норм (например, Гагская конвенция о праве, применимом к договорам международной купли-продажи товаров (1986 г.), У материальных норм (например, Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров (1980 г.) и смешанная У (международный договор унифицирует и коллизионные, и материальные нормы, например, Всемирная конвенция об авторском праве (1952 г.).

Характеристика унифицированных материально-правовых норм:

1) являются *lex specialis* (специальными) в составе соответствующей отрасли национального права;

2) входят в состав международного частного права (например, нормы Венской конвенции о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.);

3) устраняют сам источник возникновения коллизии и, соответственно, необходимость ее регулирования по вопросам, которые регламентируются унифицированными нормами.

6. ГАРМОНИЗАЦИЯ В МЧП

Гармонизация (Г) права – это процесс сближения национальных правопорядков, целью которого является уменьшение и устранение различий между ними.

Г осуществляется и за пределами унификации права, поэтому представляет собой более широкое понятие, чем унификация.

В процессе Г, в отличие от унификации, отсутствует договорный режим создания международных обязательств для участников внешнеэкономических отношений.

Виды Г:

- 1) *стихийная* (например, при колонизации, в результате войн);
- 2) *целенаправленная* (например, рецепция, т. е. одностороннее заимствование одним государством у другого правовых норм);
- 3) *односторонняя* (когда право одного государства воспринимает и использует в своей правовой системе опыт других более развитых государств);
- 4) *взаимная* (когда заинтересованные государства в процессе сотрудничества предпринимают действия к сближению права);
- 5) *осуществляемая с использованием внутригосударственных средств* (когда государство включает в свою пра-

вовую систему нормы иностранного права);

б) *осуществляемая с использованием международно-правовых механизмов* (происходит с участием международных организаций, результатом такой Г может являться создание модельных и типовых законов, например, типовой закон ЮНСИТРАЛ «Об электронной торговле» (1996 г.).

Г служит цели развития национального права, но нормы, включенные в право отдельного государства в результате Г, не решают коллизионного вопроса, в отличие от унифицированных материальных норм, которые снимают коллизионную проблему и применяются непосредственно наряду с другими нормами национального права.

Вопросами Г и унификации права занимается, например, такая международная организация, как Евразийское экономическое сообщество (ЕврАзЭС), объединившее в своем составе Республику Беларусь, Республику Казахстан, Кыргызскую Республику, Российскую Федерацию и Республику Таджикистан. Одной из целей ее создания является деятельность, направленная на сближение национально-правового регулирования государств-участников, формулирование и введение единых норм права, применимого на территории стран – членов ЕврАзЭС.

В рамках ЕврАзЭС проводятся значительные сравнительно-правовые исследования, на основе которых принимаются конкретные рекомендации по вопросам Г и унификации права. Примерами таких актов являются рекомендации по

унификации и гармонизации законодательства государств – членов ЕврАзЭС в сфере противодействия монополистической деятельности и развития конкуренции, по гармонизации законодательства государств – членов ЕврАзЭС о биржах и биржевой деятельности и др.

7. ПРИНЦИПЫ МЧП

Принципы МЧП – это основные начала, базовые понятия, используемые в МЧП.

Можно выделить следующие принципы МЧП.

1. *Национальный режим* – предоставление иностранным физическим и юридическим лицам того же объема прав и обязанностей, что и отечественным, за исключениями, закрепленными в национальном праве. Данный принцип может содержаться как во внутригосударственном праве, так и в международном договоре. В РФ он закреплен в ст. 62 Конституции РФ и в ряде других правовых актов.

2. *Режим наибольшего благоприятствования* – предоставление иностранным физическим и юридическим лицам, а также лицам без гражданства того же объема прав, преференций и льгот, который имеют субъекты третьего государства. Данный принцип может быть установлен только в международном договоре.

3. *Взаимность* – предоставление субъектам одного договаривающегося государства такого же объема прав и обязанностей, который предоставлен субъектам другого договаривающегося государства.

Виды взаимности: *формальная* (предоставление иностранным субъектам такого же объема прав и обязанностей, который имеют субъекты данного государства) и *материаль-*

ная (предоставление иностранным субъектам такого же объема прав и обязанностей, который предоставлен им в своем государстве).

4. *Реторсии* – ответные действия одного государства на введение другим государством специальных ограничений прав для субъектов первого государства. В РФ решение о введении ответных мер принимается Правительством РФ.

5. *Международная вежливость* (*comitas gentium* – лат.) – в XVII в. в голландском праве являлась условием применения иностранного права на территории каждого государства на основе взаимности. В современном МЧП практически не используется, так как является неопределенным и дает возможность легко исключить применение иностранного права.

Современные правоведы (Р. М. Ходыкин) также выделяют так называемые коллизионные принципы в МЧП или принципы формирования содержания коллизионных норм в МЧП.

Специфика коллизионных принципов состоит в следующем:

- 1) носят универсальный характер, т. е. основой их применения должен быть анализ различных правопорядков;
- 2) направлены на локализацию отношений сторон в том правопорядке, который наилучшим образом обеспечит реализацию прав и законных интересов всех сторон правоотношения.

Можно выделить следующие три коллизионных принципа:

па:

- 1) защиты прав человека;
- 2) наиболее тесной связи;
- 3) стремления к унификации.

8. ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА КОЛЛИЗИОННОЙ НОРМЫ

Применение коллизионной нормы (КН) является основным способом разрешения коллизионной проблемы.

КН (*collisia, collision* – лат.) – это норма, указывающая право, которое должно быть применено к данному международному гражданскому правоотношению, т. е. определяющая конкретный правопорядок, компетентный для разрешения коллизионного вопроса.

КН – это основа для решения коллизионного вопроса, фундамент МЧП.

КН представляет собой норму общего, абстрактного, отсылочного характера, которая не содержит материальной модели поведения, не устанавливает прав и обязанностей сторон, а только на основе заложенного в этой норме объективного критерия определяет, право какого государства должно регулировать соответствующие отношения (И. В. Гетьман-Павлова).

Необходимость существования КН обусловлена различием правовых систем, поскольку одни и те же частноправовые отношения по-разному разрешаются в разных государствах.

КН в совокупности образует коллизионное право, которое является подсистемой МЧП, составляет институт его Общей

части, имеет национальный характер, так как в правопорядке каждого государства есть свое собственное коллизионное право.

КН действует совместно с материально-правовой нормой, является отсылочной нормой, так как не содержит правила, по которому можно урегулировать возникшую проблему, а отправляет либо к материальной норме компетентного правопорядка, либо к международному договору.

Структура КН включает два элемента:

- 1) *объем* – определяет вид и содержание гражданского правоотношения, к которому применима данная норма;
- 2) *привязка* – определяет правопорядок, подлежащий применению к данному правоотношению.

Объем соответствует определенной области правового регулирования, например, договорные обязательства, наследственные правоотношения.

Коллизионную привязку часто именуют «формулой прикрепления».

Приведем **примеры** коллизионных привязок:

- личный закон физического лица (*lex personalis*), включает закон гражданства лица (*lex patriae*) и закон места жительства лица (*lex domicilii*) (ст. 1195 ГК РФ, ст. 156 СК РФ);
- личный закон юридического лица (*lex societatis*) (ст. 1202 ГК РФ);
- закон места нахождения вещи (*lex rei sitae*) (ст. 1205 ГК РФ);

- закон места совершения акта (*lex loci actus*) (ст. 1209 ГК РФ);
- закон места совершения правонарушения (*lex loci delicti commissi*) (ст. 1219 ГК РФ);
- закон, избранный арбитрами (*lex arbitri*) (абз. 2 п. 1 ст. 1186 ГК РФ).

9. ВИДЫ КОЛЛИЗИОННЫХ НОРМ

Коллизионные нормы (КН) подразделяются на **виды** в зависимости от критерия, положенного в основу классификации.

По форме коллизионной привязки выделяют:

1) *односторонние КН* (привязка такой нормы прямо указывает право какого государства подлежит применению, обычно указывается одно, чаще национальное право, например, польская коллизионная норма указывает на применение польского права);

2) *двусторонние КН* (не определяют право конкретного государства, а предусматривают в качестве выбора применение как отечественного, так и иностранного права).

По форме предписания выделяют:

1) *императивные КН* (категорическая норма, содержащая властное предписание законодателя о применении только одного определенного права, отступление от которого недопустимо, например, ст. 1205 ГК РФ);

2) *альтернативные КН* (имеют несколько коллизионных привязок и предоставляют право выбора одной из них, например, абз. 1 п. 1 ст. 1209 ГК РФ);

3) *диспозитивные КН* (предоставляют свободу усмотре-

ния в части выбора применимого к отношению права, опираясь на принцип автономии воли сторон, например, ст. 1210 ГК РФ).

По правовой форме выделяют:

- 1) *внутригосударственные КН* (содержатся в национальном праве, например, раздел VI ч. 3 ГК РФ);
- 2) *договорные КН* (содержатся в международных договорах, например, Гагская конвенция 1986 г. о праве, применимом к договору международной купли-продажи товаров).

По объему правового регулирования выделяют:

- 1) *общие КН* (содержат норму общего характера, например, гражданская дееспособность физического лица определяется по его личному закону);
- 2) *специальные КН* (норма, действующая в определенных случаях, например, гражданская дееспособность иностранного гражданина определяется по закону гражданства либо domicilia).

Современные авторы также делят все КН на:

- 1) **кумулятивные** (содержат привязки, подлежащие одновременному применению путем наложения (от лат. *cumulatio* – «накопление»), т. е. правоприменитель обращается к нескольким правовым системам для решения коллизионного вопроса, например, в ст. 1209 ГК РФ установлено, что сделка, совершенная за границей, не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы,

если соблюдены требования российского права) и **альтернативные** (нормы, содержащие привязки, которые можно равноценно применять). Выбор в одном случае принадлежит носителям требования, а в другом – суду. Традиционным примером альтернативной привязки является ст. 1221 ГК РФ «Право, подлежащее применению к ответственности за вред, причиненный вследствие недостатков товара, работы или услуги». Ее применение предусматривает, что потерпевший при предъявлении требования о возмещении вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы или услуги, может выбрать любую из трех альтернатив применимого права;

2) **двусторонние** (дают возможность выбора применимого права) и **односторонние** (нормы, которые прямо называют подлежащее применению материальное право);

3) **гибкие** (например, п. 5 ст. 1211 ГК РФ: «К договору, содержащему элементы различных договоров, применяется право страны, с которой этот договор, рассматриваемый в целом, наиболее тесно связан») и **жесткие** (например, п. 1 ст. 1205 ГК РФ: «Содержание права собственности определяется по праву страны, где это имущество находится»).

10. ТОЛКОВАНИЕ КОЛЛИЗИОННОЙ НОРМЫ И РАЗРЕШЕНИЕ «КОНФЛИКТА КВАЛИФИКАЦИЙ»

Толкование КН направлено на уяснение ее смысла и особенностей применения, а также на определение используемых в ней юридических терминов и понятий.

Юридические термины и понятия (например, «форма сделки», «движимое и недвижимое имущество», «дееспособность») содержатся как в объеме, так и в привязке КН и часто имеют разные определения в разных правовых системах.

От единообразного и правильного толкования данных понятий зависит результативность квалификации (К) и применения конкретной КН, а значит, и успешное решение коллизионного вопроса.

Проблему несовпадения по смыслу юридических терминов в разных правопорядках в МЧП называют **«конфликтом квалификаций»**.

Выделяют **первичную** и **вторичную** К.

При *первичной* К суд для рассмотрения дела использует понятия собственного права и проводит К на основе *lege fori*.

Данная теория предписывает правоприменителю на стадии первичной квалификации руководствоваться только своими представлениями о праве, воспринимая обстоятельства дела своим правосознанием.

Если по решению суда к рассматриваемому отношению применимо иностранное право, то все последующие квалификации будут основываться на понятиях, определяемых на основе определенного судом иностранного права (*вторичная К*).

Вторичная К подчиняется закону, которое регулирует отношение по существу (*lege causae*). В данном случае правоприменитель, обратившись к иностранному правопорядку, должен рассмотреть возникший вопрос с точки зрения «чужого» права.

Сторонники **теории автономной К** (разработал немецкий коллизιονист Э. Рабель) предлагают искать решение проблемы толкования коллизιονной нормы не посредством выбора между **lege fori** и **lege causae**, а путем сравнения категорий и конструкций, которые в них используются, с тем чтобы на основе совпадений и сходств на базисе проведенного сравнительно-правового анализа создать особую, «автономную» квалификацию, наилучшим образом приспособленную для целей регулирования трансграничных отношений.

Регулирование проблем К в МЧП РФ осуществляется в соответствии со ст. 1187 ГК РФ, т. е. при определении пра-

ва, подлежащего применению, толкование юридических понятий осуществляется в соответствии с российским правом, если иное не предусмотрено законом. В качестве исключения в определенных случаях в п. 2 данной статьи предусмотрена возможность осуществления К на основе иностранного права.

Существуют следующие **теории разрешения конфликта К:**

- 1) *К по закону суда;*
- 2) *К по праву существа отношения* (по праву того государства, с которым отношение наиболее тесно связано);
- 3) *теория автономной К* (внутригосударственная КН связывает отечественное право с иностранным, и объем КН должен использовать правовые понятия, общие для всех правовых порядков, правовые понятия коллизионной привязки должны толковаться в соответствии с законом суда).

11. ПРИМЕНЕНИЕ КОЛЛИЗИОННЫХ НОРМ

Применение коллизионных норм (КН) на практике сталкивается с определенными **проблемами**, которые связаны с ограничениями действия КН, среди них выделяют следующие:

1) *обратная отсылка и отсылка к праву третьей страны:*

- возникновение обратной отсылки связано с применением иностранного права, предписанного примененной КН, когда необходимо решить вопрос о том, какой объем регулирования использовать: все иностранное право в целом, включая и его КН, или только материально-правовые нормы данного правопорядка;

- в РФ в соответствии со ст. 1190 ГК РФ любая отсылка к иностранному праву должна рассматриваться как отсылка к материальному, а не к коллизионному праву соответствующей страны. Исключение из этого общего правила допускается в отношении правового положения физического лица, когда обратная отсылка иностранного права может приниматься в случаях отсылки к российскому праву;

2) *оговорка о публичном порядке:*

- позволяет ограничить применение норм иностранного

права, к которым отсылает КН, что приводит к ограничению действия национальной КН;

- в результате применения данной оговорки иностранное право, определенное с помощью внутригосударственной КН, не может быть применено, если такое применение противоречит публичному порядку данной страны;
- содержится в праве всех стран, имеет разные, но схожие по смыслу определения, например, «публичные интересы КНР» в Китае, «международный публичный порядок» в США, «основы правопорядка» в РФ;

3) *применение императивных норм:*

- императивные нормы в МЧП – особая группа императивных норм национального законодательства, применение которых не может быть исключено по договоренности сторон или путем применения КН;
- применение иностранного права может быть ограничено в силу действия императивных норм.

В МЧП особое действие на применение КН оказывают так называемые **сверхимперативные нормы** – нормы, ограничивающие не только автономию воли сторон, но и результат выбора права в соответствии с КН, т. е. подлежащие применению для разрешения конкретного дела независимо от того, каким правом регулируется правоотношение.

Применение сверхимперативных норм не зависит ни от соглашения сторон о выборе права, ни от КН страны суда.

В РФ вопрос о применении таких норм решен в ст. 1192

ГК РФ, согласно которой данные нормы должны применяться независимо от подлежащего применению права, т. е. применение таких норм является обязанностью суда. Сверхимперативные нормы другой страны «суд может принять во внимание», если сочтет, что для этого есть основания, установленные в законе;

4) «расщепление» (от фр. *deresage*) привязки КН:

- определяется как применение различных правовых систем к разным элементам одной и той же сделки (например, применение различных правовых систем к различным частям одного и того же договора, когда стороны договорились о таком применении);

- в РФ действует правило, согласно которому к договору, содержащему элементы различных договоров, применяется, если иное не вытекает из закона, условий или существа договора либо совокупности обстоятельств дела, право страны, с которой этот договор, рассматриваемый в целом, наиболее тесно связан (п. 5 ст. 1211 ГК РФ).

12. ПРИМЕНЕНИЕ ИНОСТРАННОГО ПРАВА

После решения коллизионного вопроса и выбора применимого права возникает необходимость применения избранного права.

Если избранное право является иностранным, то субъект правоприменения сталкивается с проблемой определения общих понятий иностранного права, его толкования и особенностей применения.

В разных правовых системах существует **различие в понимании иностранного права**. Так, в *континентальной правовой системе* иностранное право понимается так же, как и отечественная правовая система, т. е. как совокупность норм, обязательных к применению, а *англо-американское право* воспринимает иностранное право как фактическое обстоятельство, подлежащее доказыванию в общем порядке.

В РФ суд осуществляет применение иностранного права во исполнение своих правоприменительных функций, т. е. **ex officio (по должности)** для определения нормативно-правовой базы судебного решения.

Таким образом, согласно п. 1 ст. 1191 ГК РФ, если суд применяет иностранное право, то он должен применять не только иностранные законы, но учитывать обычаи, судебную

практику (судебные прецеденты) в тех пределах, в каких они признаются источниками права в этих государствах. Вместе с тем в абз. 3 п. 2 ст. 1191 ГК РФ предусмотрено положение о том, что по требованиям, связанным с осуществлением сторонами предпринимательской деятельности, бремя доказывания содержания норм иностранного права может быть возложено судом на стороны. Решение вопроса эффективности применения иностранного права и установления содержания его норм зависит от того, как распределены обязанности по установлению содержания иностранного права между сторонами и судом.

Здесь возможны следующие варианты распределения указанных обязанностей:

- 1) законодатель относит установление содержания иностранного права к обязанности суда (стороны могут оказывать в этом содействие суду);
- 2) бремя доказывания содержания норм иностранного права возлагается на стороны (например, по английскому праву по общему правилу применение иностранного права осуществляется по инициативе сторон, при этом заинтересованная сторона вынуждена принимать бремя установления содержания норм иностранного права на себя);
- 3) возможно сочетание указанных вариантов (наиболее распространен на практике).

Для установления содержания иностранного права могут применяться следующие **способы**:

1) обращение за разъяснениями к государственным и негосударственным компетентным органам и организациям в стране суда (например, к Министерству юстиции РФ);

2) обращение к иностранным организациям и органам другой страны;

3) обращение к экспертам за соответствующими правовыми заключениями;

4) обращение к сторонам спора с целью уяснения содержания норм иностранного права, подлежащих применению.

С 13 мая 1991 г. РФ является участницей Европейской конвенции об информации относительно иностранного законодательства.

Конвенция предусматривает, что договаривающиеся стороны обязуются предоставлять друг другу в соответствии с ее положениями информацию относительно своего законодательства и процедур в гражданской и коммерческой сфере, а также относительно их судебной системы.

13. ПРАВОСПОСОБНОСТЬ ФИЗИЧЕСКИХ ЛИЦ В МЧП

В МЧП физические лица являются субъектами большого числа гражданско-правовых отношений.

Выделяют следующие **категории** физических лиц:

1) *иностранные граждане* (лица, имеющие особую правовую связь с определенным государством, т. е. обладающие гражданством);

2) *бинатриды* (лица, имеющие правовую связь с двумя и более государствами);

3) *анатриды* (лица, не имеющие правовой связи ни с одним государством);

4) *беженцы* (лица, вынужденно покинувшие свое государство и получившие убежище в другом государстве).

Гражданская правоспособность физических лиц – это способность индивида иметь права и обязанности.

Правовое положение иностранных граждан характеризуется **двойным подчинением**: праву государства места пребывания и праву того государства, гражданство которого они имеют.

Правоспособность иностранного гражданина рассматривается в МЧП **в двух аспектах**:

1) *на основе отсылки к личному закону лица* (правоспо-

способность, определяемая национальным (родным) правопорядком);

2) на основе принципа национального режима (обладание правоспособностью, определенной в государстве пребывания).

Во многих государствах иностранцы уравниваются в правах с местным населением.

В качестве общего правила установлено, что лица, постоянно или временно пребывающие на территории иностранного государства, обязаны соблюдать его законы и подчиняться местному правопорядку.

Исключение из этого правила составляют отдельные вопросы правового статуса данных лиц, которые регулируются их личным законом.

Личный закон иностранного гражданина – это право государства, гражданином которого он является.

Личный закон (*lex personalis*) существует **в двух видах:**

- 1) закон гражданства (*lex nationalis*);
- 2) закон местожительства (*lex domicilii*).

В РФ понятие личного закона определено в ст. 1195 ГК РФ.

Личным законом лиц с двойным гражданством, одно из которых – российское, является российское право.

Личный закон апатрида определяется на основе признака домицилия (п. 5 ст. 1195 ГК РФ).

Личным законом беженца является право страны убежи-

ща (п. 6 ст. 1195 ГК РФ).

Правовое положение иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации определяется следующими нормативными актами:

- Конституцией Российской Федерации;
- международными договорами;
- ФЗ от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» и иными федеральными законами.

Иностранные граждане пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом (ст. 4 ФЗ № 115).

Таким образом, иностранным гражданам и лицам без гражданства по общему правилу предоставляется национальный режим, за некоторыми исключениями (например, они не имеют права избирать и быть избранными в федеральные органы государственной власти, органы государственной власти субъектов РФ, а также участвовать в референдуме РФ и референдумах субъектов РФ).

14. ДЕЕСПОСОБНОСТЬ ФИЗИЧЕСКИХ ЛИЦ В МЧП

Дееспособность физического лица – это способность своими действиями приобретать гражданские права и обязанности.

В большинстве правовых порядков определено, что дееспособным в полном объеме гражданин становится по достижению совершеннолетия, т. е. установленного законом возраста, например, в 18 лет во Франции, в 20 лет в Швейцарии.

В МЧП гражданская дееспособность физического лица определяется его личным законом.

Определение дееспособности иностранных физических лиц в основном связывается с законом гражданства, а лиц без гражданства – с правом той страны, на территории которой они постоянно или преимущественно находятся.

Иностранные граждане, находящиеся на территории РФ, обладают широкими правами и несут разнообразные обязанности практически во всех сферах общественной жизни. Большинство российских норм распространяют свое действие и на иностранцев, меньшая их часть – специально созданы для иностранцев.

Постоянно проживающие на территории РФ иностранные граждане обладают практически теми же правами и обязан-

ностями в социально-культурной и экономической сфере, как и граждане РФ.

Ограничения прав иностранных граждан, находящихся на территории РФ, связаны с невозможностью осуществлять такие права из-за отсутствия у них гражданства РФ (например, иностранцы не могут быть призваны на воинскую службу в РФ, занимать определенные должности).

Согласно ст. 1197 ГК РФ признание физического лица недееспособным или ограниченно дееспособным подчинено в РФ российскому праву.

Ограничение дееспособности физических лиц производится исключительно в судебном порядке.

Основания ограничения дееспособности в праве разных государств имеют существенные различия (например, в США или Великобритании лицо, признанное по закону какого-либо иностранного государства ограниченным в дееспособности как расточитель, будет считаться полностью дееспособным, поскольку общее право не знает такого института).

Основаниями ограничения дееспособности в российском праве (ст. 29, 30 ГК РФ) являются:

- психическое расстройство;
- злоупотребление алкоголем и наркотиками, которое может поставить семью соответствующего лица в тяжелое материальное положение.

По общему правилу индивид может быть признан полно-

стью недееспособным или ограниченно дееспособным только у себя на родине в соответствии со своим личным законом.

Важную роль в регулировании правового положения иностранных физических лиц играют **договоры о правовой помощи**, где определяется их право- и дееспособность. Например, Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам стран СНГ (1993 г.).

15. ОПЕКА И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВО В МЧП

Опека (О) и попечительство (П) тесно связаны с институтом дееспособности.

Правовое регулирование большинства стран в данной области во многом похоже.

Согласно ст. 32 ГК РФ О устанавливается над малолетними и недееспособными гражданами.

Согласно ст. 33 ГК РФ П устанавливается над несовершеннолетними и ограниченно дееспособными гражданами, а также может быть установлено в отношении тех граждан, которые физически неспособны осуществлять весь объем прав и нести обязанности (например, слепые).

Цель О и П – охрана интересов опекаемых и подопечных.

Опекун лично совершает сделки от имени подопечного, а попечитель лично не совершает сделок от имени подопечного, но дает согласие на их совершение.

Условия назначения и прекращения О, как правило, регулируются законом страны гражданства опекаемого.

При решении вопроса о том, обязано ли данное лицо принять на себя обязанности по О, применяется право страны гражданства опекуна.

Правоотношения между опекуном и подопечным опреде-

ляются законом государства, органы которого назначили О.

К вопросам определения таких отношений относятся прежде всего вопросы представительства опекуна. Право представительства опекуна (попечителя) распространяется, в принципе, и за пределы государства, органы которого назначили О.

В РФ согласно ст. 1199 ГК РФ установление и отмена О и П производятся в соответствии с личным законом опекаемого или подопечного, а установление обязанности принять О или П производится в соответствии с личным законом опекуна или попечителя.

Личный закон опекуна (попечителя) применяется для установления его обязанности принять О (П).

Закон компетентного учреждения определяет отношения между опекуном (попечителем) и опекаемым (подопечным).

Если опекаемый или подопечный имеют место жительства в РФ, то применяется российское право, если оно наиболее для них благоприятно.

Право многих государств (например, Германии, Италии, Австрии) по вопросам О и П имеет отсылку к **личному закону**.

В некоторых договорах о правовой помощи, равно как и в Минской (1993 г.), и Кишиневской (2002 г.) конвенциях, предусмотрена возможность назначения опекуном или попечителем иностранного гражданина при условии, что он проживает на территории, где будет осуществляться О или П.

Российское право такого ограничения не содержит.

16. БЕЗВЕСТНОЕ ОТСУТСТВИЕ И ОБЪЯВЛЕНИЕ ЛИЦА УМЕРШИМ В МЧП

Принцип объявления лица безвестно отсутствующим или умершим признается не всеми странами.

В тех же государствах, в праве которых содержится регулирование данного вопроса, материальные нормы существенно различаются в определении условий и сроков объявления лиц без вести пропавшими, юридических последствий безвестного отсутствия и т. д.

Правовое регулирование рассматриваемой проблемы в одних государствах (ФРГ) основывается на **специальных законах**, в других государствах (Россия) действуют **отдельные нормы**.

Институты безвестного отсутствия и объявления лица умершим существенно различаются в современных правовых системах. Как отмечает Л. П. Ануфриева, «право Великобритании и США вообще не знает института объявления лица безвестно отсутствующим».

В праве Англии и США, Франции, Алжира и других не содержится нормативных правил для решения вопроса об объявлении лица безвестно отсутствующим. Судебное решение, которое может состояться по такому делу, будет имеет зна-

чение только для данного дела, а не для всех последующих схожих дел.

Коллизионные вопросы неизвестного отсутствия и объявления лица умершим разрешаются на основе личного закона физического лица (по закону гражданства или по закону постоянного места жительства).

В соответствии со ст. 1200 ГК РФ признание в РФ физического лица безвестно отсутствующим и объявление умершим подчиняются российскому праву. Данная норма является односторонней и не решает вопроса о признании лица безвестно отсутствующим или умершим, принятом в иностранном государстве.

Двусторонняя норма, регулирующая данный вопрос, имеется, например, в ст. 13 Закона о МЧП Эстонии (2002 г.). **Нормативное регулирование** признания лиц безвестно отсутствующими содержит двусторонние договоры о правовой помощи, например, договор о правовой помощи, заключенный между Россией и Польшей (1996 г.), а также Конвенция о правовых отношениях и правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам стран СНГ (1993 г.).

Например, ст. 25 Минской конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. устанавливает, что учреждения юстиции каждой из договаривающихся сторон могут признать гражданина другой договаривающейся стороны и иное лицо, проживавшее на ее территории, безвестно отсутствующим

или умершим, а также установить факт его смерти по ходатайству проживающих на ее территории заинтересованных лиц, права и интересы которых основаны на законодательстве этой договаривающейся стороны.

17. ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ИНОСТРАНЦЕВ В РФ

Правовой статус иностранных физических лиц в РФ базируется на **принципе национального режима** и коллизийной привязке **личного закона физического лица**. Согласно ст. 1195 ГК РФ личным законом физического лица считается право страны, гражданство которой это лицо имеет.

В отношении правового положения иностранцев в РФ действуют следующие **коллизионные привязки**:

- личным законом лица является российское право, если наряду с российским гражданством он имеет и иностранное гражданство;
- личным законом иностранного лица является российское право, если он имеет место жительства в РФ;
- если лицо имеет несколько иностранных гражданств, личным законом является право страны, в которой это лицо имеет место жительства;
- личным законом лица без гражданства является право страны, в которой это лицо имеет место жительства;
- личным законом беженца является право страны, предоставившей ему убежище.

По общему правилу иностранцы в РФ пользуются таким

же объемом прав и свобод и несут такие же обязанности, что и граждане РФ, т. е. в отношении них устанавливается **национальный режим**.

В отношении иностранцев также действует **принцип недискриминации**, означающий, что иностранные граждане в РФ и лица без гражданства, проживающие в РФ, равны перед законом, независимо от происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношения к религии, рода и характера занятий и других обстоятельств.

Однако осуществление ими своих прав не должно причинять вред гражданам РФ, государству РФ и другим лицам.

Правовое положение иностранцев в РФ различается в зависимости от длительности их пребывания на территории РФ. Иностранный гражданин, постоянно проживающий в РФ, в социально-культурной сфере (образование, медицина, обеспечение жильем, трудоустройство) имеет практически тот же объем прав и возможностей, что и российский гражданин. Иностранный гражданин, временно пребывающий в РФ, имеет ограниченный набор прав по сравнению с постоянно проживающим иностранцем.

Например, временно проживающий в РФ иностранный гражданин не вправе по собственному желанию изменять место своего проживания в пределах субъекта РФ, на территории которого ему разрешено временное проживание, или избирать место своего проживания вне пределов указанного

субъекта РФ.

Законодательством РФ установлены следующие **исключения** из национального режима, предоставленного иностранцам в РФ:

1) *касающиеся избирательных прав* (не имеют права избирать и быть избранными в федеральные органы государственной власти и субъектов РФ, участвовать в референдумах РФ и субъектов РФ);

2) *касающиеся трудовой деятельности* (необходимо разрешение на работу, не могут занимать определенные должности, нахождение на которых требует наличия гражданства РФ, например, находиться на муниципальной службе);

3) *касающиеся свободы передвижения* (запрещено посещение территорий, организаций и объектов, для въезда на которые в соответствии с федеральными законами требуется специальное разрешение);

4) *иностранцы не могут быть призваны на военную службу*.

В случае установления иностранным государством ограничений прав и свобод в отношении российских граждан, РФ может воспользоваться **правом реторсии**, т. е. установить ответные ограничения в отношении граждан тех государств, в которых имеют место специальные ограничения прав и свобод граждан РФ.

18. ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ РОССИЙСКИХ ГРАЖДАН ЗА РУБЕЖОМ

Для отечественного права российские граждане являются соотечественниками, которые имеют право на получение социальной, правовой и политической помощи.

В соответствии с ч. 2 ст. 61 Конституции РФ Российская Федерация гарантирует своим гражданам защиту и покровительство за ее пределами.

Значительную роль здесь играет **помощь посольства и консульства**, на которые законодателем возложены следующие **задачи**:

1) защита в стране пребывания прав и интересов российских граждан и российских юридических лиц с учетом законодательства страны пребывания;

2) следить за тем, чтобы российские граждане пользовались в полном объеме всеми правами, предоставленными им законодательством страны пребывания и международными договорами, участниками которых являются РФ и страна пребывания, а также международными обычаями;

3) осуществление некоторых нотариальных действий (например, удостоверение сделок, свидетельство верности копий документов и др.);

4) осуществление государственной регистрации актов гражданского состояния (например, рождения, заключения брака и др.);

5) осуществление представительства интересов российского гражданина в органах иностранного государства при применении определенных правовых процедур (например, при уголовном преследовании).

Объем помощи консульства определяется законодательством страны пребывания нашего соотечественника и двусторонними соглашениями, заключенными между РФ и страной пребывания российского гражданина, предметом которых являются гарантии прав наших граждан, находящихся за границей.

Россияне, находящиеся за границей, являются иностранными гражданами для принимающего их государства и обладают тем объемом прав, который предоставлен им как российским правом, так и законами того государства, на территории которого они находятся.

Значительная роль в обеспечении гарантий законных интересов российских граждан за границей принадлежит **международным договорам**, заключенным РФ с иностранными государствами, например, договоры о правовой помощи, Конвенция СНГ о правах и основных свободах человека (1995 г.).

19. ОСНОВЫ ПРАВОВОГО ПОЛОЖЕНИЯ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ В МЧП

Юридическое лицо (ЮЛ) является самостоятельным субъектом права и в рамках МЧП так же, как и физические лица, вступает в отношения, осложненные иностранным элементом.

Современные рыночные отношения характеризуются расширением экономического взаимодействия их субъектов, усложнением бизнес-связей, предусматривающих ведение хозяйственного дела одновременно на территориях разных государств и усложнение корпоративной структуры бизнеса. В результате складываются сложные гражданско-правовые международные отношения, в которых участвуют ЮЛ, созданные по праву разных государств и ведущие свою деятельность в государстве, отличном от страны, где такие ЮЛ зарегистрированы.

Понятие ЮЛ имеет нормативное определение не во всех правовых системах. По общему правилу признается, что ЮЛ создается в определенном законодательством порядке, имеет имущество, права и имущественные обязанности, самостоятельно (от своего имени) выступает в гражданских правоотношениях и хозяйственном обороте, отвечает по обяза-

тельствам из договоров и деликтов.

ЮЛ могут делиться на субъекты публичного и частного права в зависимости от природы акта, на основании которого оно создано. ЮЛ частного права создаются преимущественно в нормативно-явочном порядке. Они учитываются в торговых реестрах или получают специальное разрешение от компетентных органов.

Основанием для создания ЮЛ – субъекта публичного права может быть соответствующий нормативно-правовой акт.

Для целей уяснения правового статуса ЮЛ имеет значение деление ЮЛ, действующих на определенной территории, на отечественных и иностранных.

Как отмечают современные исследователи (Л. П. Ануфриева), фактически на иностранное ЮЛ в МЧП воздействуют **две регулирующие системы**:

- 1) система национального права государства, считающегося для данного ЮЛ «своим»;
- 2) правовая система государства, на территории которого оно действует или предполагает действовать (территориальный закон).

При этом в ряде случаев особое значение могут иметь также и нормы соответствующих многосторонних или двусторонних международных договоров, в которых участвуют рассматриваемые государства.

После определения принадлежности ЮЛ к конкретному

государству переходят к изучению материально-правовых норм, регулирующих правовое положение данного ЮЛ.

При осуществлении деятельности на территории иностранного государства необходимо решение следующих вопросов:

- 1) о признании правосубъектности иностранного ЮЛ (обычно признается на основании двусторонних договоров);
- 2) о допуске ЮЛ к осуществлению хозяйственной деятельности на территории данного государства и об условиях такой деятельности (решается законодательством этого государства) (М. М. Богуславский).

20. «НАЦИОНАЛЬНОСТЬ» И «ЛИЧНЫЙ ЗАКОН» ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

Специфика правового статуса и деятельности юридических лиц (ЮЛ) в МЧП определяется их государственной принадлежностью (**национальностью**) и личным законом (**личным статутом**) ЮЛ.

Данные понятия взаимосвязаны: национальность устанавливает основу личного статута ЮЛ, а личный закон, как коллизионная норма, определяет национальность ЮЛ.

Национальность ЮЛ определяется как принадлежность данного ЮЛ к конкретному государству и определяется по праву суда, рассматривающего соответствующее дело.

Национальность ЮЛ определяется **для решения следующих задач:**

- 1) для определения государства, которое может предоставить ему дипломатическую защиту;
- 2) для определения возможности применения к нему национального режима, предусмотренного международными договорами.

В МЧП выделяют следующие **теории** для определения национальности:

- 1) *теория инкорпорации* (национальность ЮЛ определя-

ется по месту его учреждения, т. е. по праву той страны, где оно зарегистрировано и где утвержден его устав; отсылка к законодательству страны инкорпорации закреплена как необходимый коллизионный принцип для определения личного статуса юридического лица; распространена в англо-американской системе права, Канаде, Китае);

2) *теория оседлости* (эффективного местопребывания) (национальность ЮЛ определяется по месту расположения главных органов его управления; распространена во Франции, ФРГ, Японии);

3) *теория центра эксплуатации* (места осуществления основной деятельности) (национальность ЮЛ определяется по праву той страны, где осуществляется основная хозяйственная деятельность ЮЛ; характерна для развивающихся стран (например, Индия);

4) *теория контроля* (национальность ЮЛ определяется по месту нахождения, гражданству его учредителя; характерна для периода войн).

В практической деятельности возможно сочетание различных теорий для цели решения вопросов, связанных с деятельностью ЮЛ. Это выражается в подписании государствами двусторонних соглашений, регулирующих вопросы торговли и налогообложения. **Личный закон** ЮЛ определяет правовое положение ЮЛ, т. е. является ли данная организация ЮЛ, какова его организационно-правовая форма, правоспособность, сделкоспособность и т. д.

21. ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ИНОСТРАННЫХ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ В РФ

Правовой основой деятельности иностранных юридических лиц (ЮЛ) в РФ являются законодательство РФ и международные договоры РФ.

Национальная принадлежность ЮЛ в РФ определяется по теории инкорпорации. Данное положение закреплено в п. 1 ст. 1202

ГК РФ, согласно которому личным законом ЮЛ считается право страны, где учреждено ЮЛ.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

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

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