Дисциплина: Международное частное право.

Лекционный материал для студентов 4 курса ДО ЮИ. (гр. 066-1, 066-2)

Тема 1. Понятие международного частного права как отрасли права и его место в правовой системе Российской Федерации.

Вопросы.

1. Предмет МЧП
2. Национальный характер МЧП. Система МЧП РФ
3. Критерии наличия в частном правоотношении «иностранного элемента»
4. Субъекты отношений, регулируемых МЧП

Вопрос 1.

Предмет МЧП

Вопрос о месте МЧП в системе российского права является дискуссионным.

Так, существует мнение, что нормы МЧП относятся к международному общему праву. Однако хотя международное частное право регулирует сферу международных отношений, но непубличных, складывающихся между государствами, как это имеет место в международном публичном праве, а возникающих в частной жизни.

Также некоторые правоведы считают, что МЧП – это подотрасль гражданского права. Однако более распространенной является точка зрения, в соответствии с которой МЧП признается самостоятельной отраслью российской права, которой присуще свои предмет и метод регулирования (коллизионный).

Однако общепризнанного определения предмета МЧП в юридической науке нет. При этом существуют доктринальные положения, на которых базируются сложившиеся представления о предмете МЧП.

Поскольку эта отрасль относится к группе частноправовых отраслей, ее предметом являются отношения, складывающиеся в частной жизни между частными лицами, отношения в частноправовой сфере: стороны, субъекты не обладают властными полномочиями по отношению к другой стороне.

Однако частные отношения регулируются нормами и других отраслей частного права (гражданского, семейного, торгового права). Таким образом указание на частный характер отношений еще не позволяет выявить специфику предмета МЧП и отграничить данную отрасль от других частноправовых отраслей. Это позволяет сделать указание на другой признак предмета МЧП.

В связи с этим в правовой доктрине признано, что предметом регулирования в МЧП являются частные отношения, складывающиеся в международной жизни, или как их еще называют международные частные отношения. Традиционно в учебной литературе дается и более подробная характеристика предмета МЧП: основанные на автономности и равном правовом положении субъектов имущественные, личные неимущественные отношения (например, возникающие в сфере охраны интеллектуальной собственности), а также семейные, трудовые отношения с участием в этих отношениях «международного» или «иностранного элемента».

Таким образом, МЧП конкретного государства регулирует такие отношения, которые, не будучи осложненными иностранным элементом, регулировались бы нормами других отраслей частного права соответствующего государства, а именно – гражданского, семейного, трудового права. Лишь наличие иностранного элемента позволяет отнести соответствующее частное отношение к предмету регулирования МЧП.

Отношения, складывающиеся в международной жизни, регулируются не только МЧП, но и международным публичным правом. Но МПП в отличие от МЧП регулирует межгосударственные властные отношения, т.е. отношения между публичными суверенами, но не отношения между частными лицами. При этом МЧП регулирует и международные экономические отношения, но именно такие, которые складываются между государствами, международными экономическими организациями, и эти отношения (международные экономические) составляют предмет особого института МПП, который именуется международным экономическим правом. Международное экономическое право – это не МЧП. Но в части международного экономического права МПП тесно связано с МЧП.

Эту связь можно показать на следующем примере.

Если заключается межгосударственное соглашение, например, между РФ и какой-либо страной об экономическом или торговом сотрудничестве, то из этого соглашения возникают межгосударственные отношения, регулируемые международным публичным правом. В последующем на основании и во исполнение этого соглашения частные лица могут заключать частноправовые сделки, подпадающие под регулирование уже международного частного права.

В качестве вывода можно заключить, что:

предмет МЧП характеризуется сочетанием двух признаков:

1) частноправовой характер отношений;

2) международный характер этих отношений, то есть осложненность правоотношения «иностранным элементом».

В рамках этого вопроса необходимо также подчеркнуть значимость МЧП для регулирования частных отношений. Она определяется кругом вопросов, подлежащих разрешению именно на основе норм МЧП.

Например, если заключен договор купли-продажи, осложненный иностранным элементом (договор международной купли-продажи товаров), то при разрешении спора из этого договорного обязательства возникают определенные вопросы, которые бы не возникли, если бы правоотношение не выходило за рамки одной правовой системы.

 К числу этих вопросов относятся следующие:

1. о международной подсудности;
2. о выборе применимого права (компетентного правопорядка);
3. о применимой системе источников правового регулирования (международные договоры, обычаи, национальное законодательство);
4. вопросы признания и исполнения иностранного судебного или арбитражного решения.

На все эти вопросы дает ответ МЧП, в том числе международное гражданское процессуальное право.

Вопрос об отнесении международного гражданского процесса к международному частному праву является дискуссионным в доктрине. Некоторые правоведы отвечают на этот вопрос положительно. Другие придерживаются противоположной точки зрения.

Во всяком случае в учебной литературе по МЧП всегда содержатся разделы, посвященные международному гражданскому процессу и международному коммерческому арбитражу. И это вполне объяснимо: реализация норм МЧП требует специальных процессуальных процедур, обусловленных особенностями разрешения дел с иностранным элементом.

Но независимо от широты трактовки предмета МЧП теми или иными правоведами к области международного гражданского процесса относятся следующие основные вопросы:

1. о процессуальном положении иностранных лиц в сфере гражданского судопроизводства;
2. о международной подсудности по частным делам;
3. о порядке установления содержания иностранного права;
4. Об исполнении поручений иностранных учреждений юстиции;
5. о признании и исполнении иностранных судебных решений и арбитражей.

Вопрос 2.

 Национальный характер МЧП. Система МЧП РФ.

Само название МЧП может привести к выводу, что это некое наднациональное право, общее, единое для разных государств право, входящее в состав международного права в широком смысле. Какой смысл вкладывается в термин «международное» применительно к МЧП?

Здесь термин «международное» имеет иное содержание по сравнению с этим термином применительно в МПП. МПП характеризуется как международное общее право, поскольку регулирует отношения между государствами, а МЧП квалифицируется как международное в том смысле, что оно регулирует отношения между частными лицами, принадлежащими к различным государствам.

МЧП регулирует частные отношения, которые выходят за границы и сферу юрисдикции одного государства и, соответственно, за границы отдельной национальной правовой системы. Именно в этом смысле оно является международным.

Международный характер МЧП можно выразить по-другому: МЧП регулирует частные отношения, «пересекающие» государственные границы, или, что то же самое, трансграничные частные отношения.

МЧП регулирует такие частные отношения, которые через те или иные элементы правоотношения связаны одновременно с правовыми системами разных государств. Такие отношения всегда прежде всего требуют ответа на вопрос, права какого государства применимо к соответствующему отношению.

Помимо того, что МЧП – международное право, оно имеет национальный характер.

Правовые нормы, регулирующие международные частные отношения, существуют в любой правовой системе, поэтому МЧП – это часть внутреннего национального права любого государства и часть национальной правовой системы государства. В каждом государстве существует свое МЧП, его нормы содержатся в особых источниках. В этом и заключается национальный характер МЧП: в каждом государстве существуют свои правовые нормы, рассчитанные на регулирование частных отношений с «иностранным элементом». Единого МЧП не существует. В связи с этим содержание МЧП каждого из государств, во всяком случае в значительной части, существенно отличается от МЧП других государств.

Каждое государство применяет в области регулирования частных отношений с иностранным элементом не одни и те же нормы МЧП, которые были бы общими для государств, а свои национальные правовые нормы, отличные от МЧП других стран. Исключение составляют нормы международных договоров, имеющие унифицированный характер, и общепризнанные принципы и нормы международного права.

Так, заключая международные договоры в области частных отношений, государства-участники договора впоследствии применяют содержащиеся в этих договорах нормы, общие для этих государств, и в этой части, в части норм международных договоров МЧП едино для нескольких государств.

Национальный характер МЧП отличает его от МПП: МЧП в каждом государстве свое (в этом и состоит национальный характер), а МПП едино для государств, поскольку действует как право мирового сообщества, и основной источник здесь – международный договор. В МЧП международный договор также выступает в качестве источника, но нельзя утверждать, что он – основной источник МЧП.

Система МЧП РФ

 МЧП России базируется на принципах пандектной системы права, что предполагает наличие общей и особенной частей. Общая часть содержит нормы и институты, которые распространяют свое действие на все категории частных отношений с «иностранным элементом». Особенная часть содержит нормы и правовые институты, регулирующие определенные, отдельные категории отношений. В особенную часть входят такие правовые институты как международное вещное право, обязательство из договоров «с иностранным элементом», в т.ч. международная купля-продажа, международные расчеты, международные перевозки; международные внедоговорные обязательства; наследственное право и другие правовые институты.

Вопрос 3.

Критерии наличия в частном правоотношении «иностранного элемента»

В учебной и монографической литературе по МЧП традиционно подчеркивается, что отношения, регулируемые нормами данной отрасли, осложнены иностранным элементом. Действительно если суд рассматривает спор из частного правоотношения с «международным элементом», то правоприменитель сталкивается с дополнительными проблемами и вопросами, которых бы не существовало, если бы правоотношение не выходило за рамки одной национальной правовой системы.

О наличии «иностранного элемента» в гражданском правоотношении может свидетельствовать следующее:

1) участие в частном отношении субъекта (стороны), являющихся по своей государственной принадлежности иностранным субъектом (иностранной стороной). Это может быть гражданин иностранного государства, иностранное юридическое лицо или, в некоторых случаях, иностранное государство. Но не только «иностранный субъект» может свидетельствовать о наличии в правоотношении «иностранного элемента».

2) Следующим признаком такой осложненности является нахождение за границей (в иностранном государстве) объекта, в связи с которым или по поводу которого возникает соответствующее правоотношение. Правоотношение квалифицируется как правоотношение с иностранным элементом, даже если все его участники принадлежат к одному государству. В данном контексте примером может выступать наследственное правоотношение. Его объект – наследственное имущество, наследственная масса. Наследство открывается на имущество, находящееся за границей, при этом потенциальные наследники имеют гражданство другого государства (государств) и проживают в этом иностранном государстве (государствах). Аналогичный случай: имущество переходит по праву наследования к иностранному государству.

3) Юридический факт, являющийся основанием возникновения, изменения или прекращения правоотношения, имеет или имел место за границей (в иностранном государстве). Например: смерть лица, причинение вреда, заключение договора.

Достаточно одного из этих признаков, чтобы правоотношение считалось осложненным «иностранным элементом». Как бы ни были разнообразны правоотношения с «иностранным элементом», этими тремя признаками охватываются все ситуации осложненности правоотношения «иностранным элементом». В теории МЧП традиционно указывается на эти три критерия в настоящее время на признаки осложненности правоотношения «иностранным элементом» указывает норма п. 1 ст. 1186 ГК РФ. В ней говорится о применении права к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц, а также осложненным иным иностранным элементом, в том числе в случаях, когда объект гражданских прав находится за границей.

Вопрос 4.

Субъекты отношений, регулируемых МЧП

В отношениях, регулируемых МЧП, могут участвовать прежде всего физические и юридические лица (компании, корпорации).

Их можно отнести к типичным субъектам МЧП, поскольку именно они в подавляющем большинстве случаев участвуют в международных частных отношениях.

Наряду с ними к субъектам МЧП, но уже нетипичным относятся государства и международные организации. В подавляющем большинстве случаев отношения с участием этих двух категорий субъектов регулируются нормами международного публичного права. Но когда они выступают в качестве стороны международных, но при этом не публичных, то есть частных отношений, такие отношения регулируются МЧП.

Особый интерес представляет государство как своеобразный субъект международных частных отношений (субъект МЧП).

Случаи, когда и государство как таковое становится субъектом соответствующих отношений для МЧП не являются типичными.

Кроме того государство как таковое может быть участником отношений, регулируемых МЧП, только при условии, если другой стороной такого правоотношения выступает сугубо частное лицо (физическое или юридическое лицо). В МЧП не может быть такого положения, когда все участники правоотношения – государства. Если все субъекты правоотношения – государства, то оно регулируется МПП.

В этих отношениях государство действует не как публичный субъект и носитель суверенной власти, а, условно говоря, как частное лицо. Но государство полностью отождествлять с частным лицом нельзя. Здесь уместным представляется вопрос: что означает для государства участвовать в правоотношении как частное лицо? Это означает следующее: в таких отношениях на месте государства могло бы выступать какое-либо частное лицо в отличие от случаев, когда государство выступает как носитель суверенной власти. Здесь на месте государства не может выступать частное лицо.

При участии государства в рассматриваемых правоотношениях оно обладает юридическими качествами, которые отсутствуют у частных лиц. Главное из этих качеств – иммунитет государства и его собственности. Иммунитет – право государства на освобождение от юрисдикции другого государства или государств, то есть правом на неприменение к нему принудительных мер со стороны судебных, административных и иных органов другого государства. Иммунитет состоит из нескольких взаимосвязанных элементов:

1) судебный иммунитет государства – неподсудность государства суду иностранного государства; государство не может быть привлечено в иностранный суд без его согласия;

2) иммунитет от применения мер по предварительному обеспечению иска;

3) иммунитет от принудительного исполнения иностранного судебного решения.

Эти три элемента составляют юрисдикционный иммунитет государства.

4) иммунитет собственности государства – неприкосновенность государственной собственности, находящейся на территории иностранного государства;

5) иммунитет сделок государства: если возникает спор из правоотношения, в котором участвует государство, и государство дало согласие на разрешение этого спора в иностранном суде, то по делу подлежит применению материальное право этого государства.

Круг международных частных правоотношений, в которых может участвовать государство, довольно обширен.

- Государство может размещать государственные заемные обязательства в иностранных государствах, и они приобретаются иностранными частными лицами.

- Государство может заключать концессионные договоры с иностранными частными лицами (предоставлять концессии);

- Государство может являться субъектом внешнеэкономической сделки (именно государство, а не государственные организации);

- Государство может являться субъектом наследственного правопреемства как по завещанию, так и при отсутствии такового, если наследство открывается за границей;

- Государство может быть субъектом деликтного обязательства (обязательства вследствие причинения вреда) как в качестве потерпевшего, так и причинителя вреда;

- Государство может выступать субъектом различного рода инвестиционных соглашений (соглашений о разделе продукции и др.).

При федеративном устройстве государства субъектами МЧП выступают субъекты Федерации, а также муниципальные образования.