



ВЫСШАЯ ШКОЛА ЭКОНОМИКИ  
НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

**И. В. Гетьман-Павлова**

# **МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО**

УЧЕБНИК  
ДЛЯ АКАДЕМИЧЕСКОГО БАКАЛАВРИАТА

2-е издание, переработанное и дополненное

*Рекомендовано Учебно-методическим отделом  
высшего образования в качестве учебника для студентов  
высших учебных заведений, обучающихся  
по юридическим направлениям и специальностям*

**Книга доступна в электронной библиотечной системе  
[biblio-online.ru](http://biblio-online.ru)**

**Москва ■ Юрайт ■ 2015**

УДК 341.9  
ББК 67.412.2я73  
Г44

**Автор:**

**Гетьман-Павлова Ирина Викторовна** — кандидат юридических наук, доцент кафедры международного частного права факультета права Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики».

**Рецензенты:**

Ученый совет факультета права Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики»;

*Могилевский С. Д.* — доктор юридических наук, профессор, декан юридического факультета им. М. М. Сперанского Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации.

**Гетьман-Павлова, И. В.**

Г44

Международное частное право : учебник для академического бакалавриата / И. В. Гетьман-Павлова. — 2-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2015. — 541 с. — Серия : Бакалавр. Академический курс.

ISBN 978-5-9916-4453-2

В учебнике в соответствии с Федеральным государственным образовательным стандартом высшего образования четвертого поколения и методическими требованиями, предъявляемыми к учебным изданиям, излагаются основные положения общего курса по международному частному праву. В Общей части рассматриваются вопросы теории международного частного права — понятие, предмет, система, метод, источники. Основное внимание уделено вопросам коллизионного права и специфике правоприменения в международном частном праве.

В Особенной части анализируются специальные институты и подотрасли международного частного права — международное вещное право, международное договорное право, международное частное транспортное право, международное частное валютное право, международное частное трудовое право, международное право интеллектуальной собственности, международное деликтное право, международное наследственное право, международное семейное право. В отдельную часть выделены вопросы международного гражданского процесса и международного коммерческого арбитража. В качестве самостоятельных тем рассматриваются проблемы транснационального банкротства (международного конкурсного права) и международное нотариальное право.

*Для студентов бакалавриата и специалитета юридических факультетов и вузов, специализирующихся в области международной коммерческой деятельности.*

УДК 341.9  
ББК 67.412.2я73

© Гетьман-Павлова И. В., 2011  
© Гетьман-Павлова И. В., 2013,  
с изменениями

ISBN 978-5-9916-4453-2

© ООО «Издательство Юрайт», 2015

# Оглавление

Принятые сокращения .....	9
Предисловие .....	13

## Раздел I ОБЩАЯ ЧАСТЬ

<b>Глава 1. Понятие и система международного частного права.....</b>	<b>16</b>
1.1. Понятие и предмет международного частного права .....	16
1.2. Место международного частного права в правовой системе .....	22
1.3. Принципы международного частного права.....	31
1.4. Нормативная структура международного частного права.....	36
1.5. Методы регулирования в международном частном праве.....	41
<i>Контрольные вопросы</i> .....	44
<b>Глава 2. Источники международного частного права ....</b>	<b>45</b>
2.1. Понятие и специфика источников международного частного права .....	45
2.2. Национальное законодательство .....	48
2.3. Международный договор.....	56
2.4. Международный обычай .....	59
2.5. Международное коммерческое право (lex mercatoria).....	61
2.6. Судебная и арбитражная практика; судебный прецедент .....	65
2.7. Доктрина права. Аналогия права и закона. Общие принципы права цивилизованных народов. Автономия воли субъектов частноправового отношения.....	68
2.8. Унификация и гармонизация норм международного частного права.....	73
<i>Контрольные вопросы</i> .....	76
<b>Глава 3. Коллизионное право .....</b>	<b>77</b>
3.1. Основные начала коллизионного права.....	77
3.2. Коллизионная норма, ее строение и особенности .....	81
3.3. Виды коллизионных норм.....	84

3.4. Интерлокальное право .....	88
3.5. Интерперсональное и интертемпоральное право .....	90
3.6. Основные типы коллизионных привязок.....	93
3.6.1. Личный закон физического лица (lex personalis).....	94
3.6.2. Личный закон юридического лица (lex societatis).....	96
3.6.3. Закон места нахождения вещи (lex rei sitae) .....	99
3.6.4. Закон страны продавца (lex venditoris) .....	101
3.6.5. Закон места совершения акта (lex loci actus).....	102
3.6.6. Закон места совершения правонарушения (lex loci delicti commisi) .....	107
3.6.7. Закон валюты платежа и закон валюты долга (lex monetae) .....	111
3.6.8. Закон суда (lex fori) .....	113
3.6.9. Закон флага (lex flagi, lex banderae).....	115
3.7. Закон автономии воли сторон (закон, избранный сторонами правоотношения, оговорка о применимом праве — lex voluntatis).....	116
3.8. Закон наиболее тесной связи (the law of the real connection) .....	119
3.9. Основные проблемы коллизионного права .....	123
3.10. Коллизионное регулирование интернет-отношений ...	127
<i>Контрольные вопросы</i> .....	134
<b>Глава 4. Основы применения иностранного права .....</b>	<b>136</b>
4.1. Установление содержания иностранного права.....	136
4.2. Применение и толкование норм иностранного права ...	141
4.3. Квалификация коллизионной нормы .....	146
4.4. Теория отсылок в международном частном праве .....	153
4.5. Коллизионная взаимность .....	156
4.6. Оговорка о публичном порядке .....	158
4.7. Институт императивных норм как разновидность защитной оговорки .....	162
4.8. Обход закона в международном частном праве .....	165
<i>Контрольные вопросы</i> .....	166

## Раздел II ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

<b>Глава 5. Право лиц (субъекты международного частного права) .....</b>	<b>168</b>
5.1. Физические лица в международном частном праве .....	168
5.1.1. Правовой статус физического лица (индивида) .....	168
5.1.2. Личный закон индивида .....	173
5.1.3. Гражданская правоспособность физических лиц .....	175
5.1.4. Гражданская дееспособность физического лица.....	178
5.1.5. Опекa и попечительство в международном частном праве .....	181
5.2. Юридические лица в международном частном праве....	183

5.2.1. Национальность юридических лиц.....	183
5.2.2. Деятельность иностранных юридических лиц.....	186
5.2.3. Специфика правового статуса транснациональных компаний.....	188
5.3. Государство в международном частном праве.....	191
5.3.1. Правовой статус государства в международном частном праве.....	191
5.3.2. Теории государственного иммунитета.....	193
5.3.3. Иммунитет собственности государства. Коллизионный иммунитет.....	196
5.3.4. Иммунитеты государства в законодательстве Российской Федерации.....	198
5.4. Международные организации в международном частном праве.....	201
5.4.1. Международные организации как субъекты международного частного права.....	201
5.4.2. Коллизионное регулирование частноправовых отношений международных организаций.....	202
<i>Контрольные вопросы</i> .....	207
<b>Глава 6. Международное вещное право.....</b>	<b>208</b>
6.1. Вещные права в национальном и международном праве.....	208
6.2. Коллизионные вопросы права собственности.....	211
6.3. Правовое регулирование иностранных инвестиций.....	216
6.4. Национализация в международном частном праве.....	220
<i>Контрольные вопросы</i> .....	221
<b>Глава 7. Международное договорное право.....</b>	<b>222</b>
7.1. Сделки международного характера. Международные коммерческие контракты.....	222
7.2. Коллизионные вопросы международного договорного права.....	224
7.3. Коллизионные вопросы формального статуса сделок международного характера.....	228
7.4. Унификация правового регулирования международных коммерческих контрактов.....	230
7.5. Международный торговый обычай.....	232
7.6. Lex mercatoria в правовом регулировании международных коммерческих контрактов.....	237
7.7. Договор международной купли-продажи товаров.....	240
7.8. Правовое регулирование интернет-коммерции.....	244
<i>Контрольные вопросы</i> .....	247
<b>Глава 8. Международное частное транспортное право.....</b>	<b>248</b>
8.1. Общие положения международного частного транспортного права.....	248
8.2. Международные железнодорожные перевозки.....	251
8.3. Международные автомобильные перевозки.....	253

8.4. Международные воздушные перевозки .....	255
8.5. Международные морские перевозки .....	259
8.6. Отношения, связанные с риском мореплавания .....	263
8.7. Законодательство Российской Федерации в области торгового судоходства и мореплавания .....	267
8.8. Международные смешанные перевозки .....	270
<i>Контрольные вопросы</i> .....	273
<b>Глава 9. Международное частное валютное право .....</b>	<b>274</b>
9.1. Общие начала международного частного валютного права .....	274
9.2. Риски в международных валютных отношениях .....	278
9.3. Международные расчетные отношения .....	282
9.4. Международное вексельное право .....	284
9.5. Международное чековое право .....	287
9.6. Коллизионное регулирование в международном частном валютном праве .....	289
<i>Контрольные вопросы</i> .....	296
<b>Глава 10. Международное право интеллектуальной собственности .....</b>	<b>297</b>
10.1. Понятие и особенности интеллектуальной собственности .....	297
10.2. Авторские и смежные права в международном частном праве .....	304
10.3. Защита авторских и смежных прав в сети Интернет ...	310
10.4. Промышленная собственность в международном частном праве .....	313
10.5. Защита объектов права промышленной собственности в сети Интернет .....	318
10.6. Коллизионное регулирование прав интеллектуальной собственности .....	321
<i>Контрольные вопросы</i> .....	325
<b>Глава 11. Международное частное трудовое право .....</b>	<b>326</b>
11.1. Основные начала международного частного трудового права .....	326
11.2. Коллизионное регулирование в международном частном трудовом праве .....	327
11.3. Трудовые отношения, связанные с иностранным правопорядком, по законодательству Российской Федерации .....	332
<i>Контрольные вопросы</i> .....	334
<b>Глава 12. Международное деликтное право .....</b>	<b>335</b>
12.1. Основные проблемы обязательств внедоговорного характера в международном частном праве .....	335
12.2. Общие принципы коллизионного регулирования внедоговорных обязательств .....	340

12.3. Коллизионное регулирование отдельных обязательств внедоговорного характера .....	346
12.4. Коллизионное регулирование внедоговорных обязательств в Российской Федерации.....	349
<i>Контрольные вопросы</i> .....	351
<b>Глава 13. Международное наследственное право .....</b>	<b>352</b>
13.1. Основные проблемы международного наследственного права.....	352
13.2. Коллизионное регулирование в международном наследственном праве.....	357
13.3. Коллизионное регулирование наследования движимого и недвижимого имущества .....	364
13.4. Международно-правовое регулирование наследственных отношений .....	366
13.5. Коллизионное регулирование наследственных правоотношений в российском законодательстве.....	371
13.6. Режим «выморочного» имущества в международном частном праве .....	374
<i>Контрольные вопросы</i> .....	377
<b>Глава 14. Международное семейное право .....</b>	<b>378</b>
14.1. Основные проблемы международного семейного права .....	378
14.2. Заключение и расторжение браков.....	381
14.3. Правоотношения между супругами .....	391
14.4. Правоотношения между родителями и детьми.....	396
14.5. Усыновление (удочерение), опека и попечительство над детьми .....	401
<i>Контрольные вопросы</i> .....	405

### Раздел III ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ И МАТЕРИАЛЬНО-ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ОТРАСЛИ В СИСТЕМЕ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

<b>Глава 15. Международный гражданский процесс .....</b>	<b>408</b>
15.1. Понятие и источники международного гражданского процесса.....	408
15.2. Принцип «закон суда» в международном гражданском процессе .....	417
15.3. Международная подсудность .....	422
15.4. Статус иностранных лиц в международном гражданском процессе .....	432
15.5. Правовое положение иностранного государства в международном гражданском процессе.....	436
15.6. Принцип контролируемой множественности процессов.....	441

---

15.7. Доказательства в международном гражданском процессе .....	444
15.8. Исполнение иностранных судебных поручений.....	446
15.9. Признание и принудительное исполнение иностранных судебных решений .....	452
<i>Контрольные вопросы</i> .....	461
<b>Глава 16. Международное нотариальное право .....</b>	<b>462</b>
16.1. Нотариальные действия в международном частном праве .....	462
16.2. Латинский нотариат.....	469
16.3. Процедуры подтверждения юридической силы иностранных документов .....	472
<i>Контрольные вопросы</i> .....	477
<b>Глава 17. Транснациональное банкротство (международное конкурсное право) .....</b>	<b>478</b>
17.1. Понятие и специфика транснационального банкротства (трансграничной несостоятельности) .....	478
17.2. Коллизионные проблемы трансграничной несостоятельности .....	481
17.3. Национально-правовое регулирование отношений трансграничного банкротства.....	483
17.4. Международно-правовое регулирование трансграничной несостоятельности .....	490
<i>Контрольные вопросы</i> .....	494
<b>Глава 18. Международный коммерческий арбитраж ...</b>	<b>495</b>
18.1. Правовая природа международного коммерческого арбитража, его понятие и виды.....	495
18.2. Арбитражное соглашение.....	499
18.3. Право, применимое арбитражем.....	510
18.4. Признание и принудительное исполнение иностранных арбитражных решений.....	514
18.5. Национально-правовое регулирование международного коммерческого арбитража.....	519
18.6. Международно-правовое регулирование международного коммерческого арбитража.....	526
<i>Контрольные вопросы</i> .....	531
<b>Приложения.....</b>	<b>532</b>
<b>Литература .....</b>	<b>535</b>



# Принятые сокращения

## 1. Международные документы

**Вашингтонская конвенция 1965 г.** — Конвенция об урегулировании инвестиционных споров между государствами и физическими или юридическими лицами других государств (ИКСИД/ICSID) от 18 марта 1965 г.

**Венская конвенция 1980 г.** — Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров от 11 апреля 1980 г.

**Гагская конвенция 1986 г.** — Конвенция о праве, применимом к договорам международной купли-продажи товаров от 22 декабря 1986 г.

**Конвенция СНГ 1993 г.** — Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г.

**Римская конвенция 1980 г.** — Конвенции о праве, применимом к договорным обязательствам от 19 июня 1980 г.

## 2. Нормативные правовые акты Российской Федерации

**Конституция РФ** — Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30 декабря 2008 г. № 6-ФКЗ и № 7-ФКЗ)

**АПК РФ** — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ

**ГК РФ** — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ; часть вторая от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ; часть третья от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ; часть четвертая от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ

**ГПК РФ** — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ

**КТМ РФ** — Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30 апреля 1999 г. № 81-ФЗ

**НК РФ** — Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ; часть вторая от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ

**СК РФ** — Семейный кодекс Российской Федерации от 29 января 1995 г. № 223-ФЗ

**ТК РФ** — Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ

**УК РФ** — Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ

**УПК РФ** — Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ

**Закон о МКА** — Закон Российской Федерации от 7 июля 1993 г. № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже»

### 3. Нормативные документы зарубежных стран

**ЕТК США** — Единообразный торговый кодекс США 1962 г.

**ФГК** — Французский гражданский кодекс 1804 г. (Кодекс Наполеона)

**ГГУ** — Германское гражданское уложение 1896 г.

**ВЗ ГГУ** — Вводный закон к Германскому гражданскому уложению 1896 г.

**ВЗ к ГК Бразилии** — Вводный закон к Гражданскому кодексу Бразилии 1942 г.

**Закон ОАЭ** — Закон Объединенных Арабских Эмиратов № 5 о гражданских сделках 1985 г.

**Кодекс Буркина-Фасо** — Кодекс Буркина-Фасо о лицах и семье 1989 г.

**Кодекс МЧП Турции** — Турецкий кодекс 2007 г. о международном частном праве и международном гражданском процессе

**Ордонанс Мадагаскара** — Ордонанс Мадагаскара относительно общих положений внутреннего права и международного частного права 1962 г.

**Закон о МЧП Италии** — Закон о реформе итальянской системы международного частного права 1995 г.

**Закон о МЧП Румынии** — Закон Румынии применительно к регулированию отношений международного частного права 1992 г.

**Закон о МЧП Китая** — Закон Китайской Народной Республики о применении права к транснациональным гражданско-правовым отношениям 2010 г.

**Закон о МЧП Таиланда** — Закон Таиланда о конфликте законов 1938 г.

**Закон о МЧП Тайваня** — Закон Республики Китай на Тайване о применении права к транснациональным гражданским делам 2010 г.

**Закон о МЧП Ю. Кореи** — Закон Южной Кореи № 6465 о коллизиях законов 2001 г.

**Закон о МЧП Японии** — Закон Японии об общих правилах применения законов, Закон № 10 от 1898 г. (заново озаглавленный и измененный 21 июня 2006 г.)

#### 4. Международные организации

**ВТО** — Всемирная торговая организация

**ИКАО** — Международная организация гражданской авиации

**МБРР** — Международный банк реконструкции и развития

**МВФ** — Международный валютный фонд

**МОТ** — Международная организация труда

**МТП** — Международная торговая палата

**ООН** — Организация Объединенных Наций

**ОЭСР** — Организация экономического сотрудничества и развития

**УНИДРУА** — Международный институт по унификации частного права

**ФАТФ** — Группа разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег

**ЮНКТАД** — Конференция Организации Объединенных Наций по торговле и развитию

**ЮНСИТРАЛ** — Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли

#### 5. Органы государственной власти Российской Федерации

**ВАС РФ** — Высший Арбитражный Суд Российской Федерации

**ВС РФ** – Верховный Суд Российской Федерации

**КС РФ** – Конституционный Суд Российской Федерации

**МИД России** – Министерство иностранных дел Российской Федерации

**Минюст России** – Министерство юстиции Российской Федерации

**Росархив** – Федеральное архивное агентство

**Росреестр** – Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии

## 6. Прочие сокращения

**абз.** – абзац

**ВВП** – валовой внутренний продукт

**г.** – год (город)

**гл.** – глава

**ГК** – гражданский кодекс

**ГПК** – гражданский процессуальный кодекс

**ЕС** – Европейский Союз

**ЕЭС** – Европейское экономическое сообщество

**ЕАСТ** – Европейская ассоциация свободной торговли

**Закон о МЧП** – Закон о международном частном праве

**кн.** – книга

**МГП** – международный гражданский процесс

**МКА** – международный коммерческий арбитраж

**МЧП** – международное частное право

**ОАЭ** – Объединенные Арабские Эмираты

**п.** – пункт

**подраз.** – подраздел

**разд.** – раздел

**ст.** – статья

**ТНК** – транснациональные корпорации

**ТПП** – Торгово-промышленная палата

**утв.** – утвержденный

## Предисловие

Предлагаемый учебник представляет собой изложение общего курса международного частного права. Изучение данного предмета предусмотрено в бакалавриате юридических и экономических вузов, факультетов университетов. Учебник предназначен для студентов-бакалавров и юристов-практиков, занимающихся вопросами международных частных отношений.

Цель освоения курса «Международное частное право» — подготовка специалиста к решению целого ряда профессиональных задач:

- правотворческой деятельности: разработке нормативных правовых актов;
- правоприменительной деятельности: обоснованию и принятию решений, совершению действий, связанных с реализацией правовых норм; составлению юридических документов;
- правоохранительной деятельности: защите прав и законных интересов граждан и юридических лиц;
- экспертно-консультационной деятельности: осуществлению правовой экспертизы нормативных правовых актов.

В результате освоения курса «Международное частное право» студент должен:

### ***знать***

- российское и иностранное национальное законодательство, регулирующие имущественные и личные неимущественные отношения между частными лицами, связанные с иностранным правопорядком, а также международно-правовые документы по частному праву;

### ***уметь***

- использовать полученные знания на практике и на государственном экзамене по дисциплинам специализации «Международное частное право»;

### ***обладать навыками***

- работы с нормативными правовыми актами национального и международного характера, судебной-арбитражной

практикой, научной литературой и аналитическими материалами;

***быть компетентным***

- осознавать социальную значимость своей будущей профессии; обладать высоким уровнем профессионального правосознания.

Учебник включает три раздела, объединяющие 18 тем.

В разд. I «Общая часть» рассматриваются вопросы теории МЧП — понятие, предмет, система, метод, источники. Основное внимание уделено вопросам коллизионного права и специфике правоприменения в МЧП.

В разд. II «Особенная часть» анализируются специальные институты и подотрасли МЧП — право лиц, международное вещное право, международное договорное право, международное частное транспортное право, международное частное валютное право, международное право интеллектуальной собственности, международное деликтное право, международное наследственное право, международное семейное право.

В разд. III «Процессуальные и материально-процессуальные отрасли в системе международного частного права» исследуются вопросы МГП и МКА, проблемы трансграничного банкротства (международное конкурсное право) и международного нотариального права.

# Раздел I

## ОБЩАЯ ЧАСТЬ



# Глава 1

## ПОНЯТИЕ И СИСТЕМА МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

---

В результате освоения данной главы студент должен:

**знать**

- понятие и предмет МЧП;
- соотношение МЧП с международным и национальным правом;

• место МЧП в правовой системе;

• общие и специальные принципы МЧП;

• нормативную структуру МЧП;

• методы регулирования в МЧП;

**уметь**

- использовать полученные знания в учебном процессе и в практической деятельности;

**владеть**

- навыками работы с российскими и иностранными нормативными правовыми актами, документами международно-правового характера, научной литературой и аналитическими материалами.
- 

### 1.1. Понятие и предмет международного частного права

**Международные отношения** — это совокупность межгосударственных, государственно-негосударственных и негосударственных отношений между лицами — представителями различных государств. Правовые вопросы межгосударственного (и частично государственно-негосударственного) общения входят в сферу регулирования международного публичного права. Правовые вопросы негосударственных (и частично государственно-негосударственных) отношений — сфера действия международного частного права. МЧП направлено на упорядочение частноправовых (невластных) отношений — международных отношений между несuverенными равноправными субъектами. Международными их можно считать лишь постольку, поскольку



они имеют транснациональную природу (выходят за рамки правовой системы одного государства).

Основатель современной науки МЧП и автор самого термина — судья Верховного суда США Джозеф Стори. В 1834 г. была издана его книга «Комментарий к коллизии законов», где был впервые употреблен термин «международное частное право». С середины XIX в. этот термин стал применяться в европейской правовой доктрине. В российскую юридическую литературу его в 1865 г. ввел русский ученый Н. П. Иванов.

В настоящее время термин «международное частное право» является общепризнанным. В англо-американской доктрине МЧП называют «конфликтным или коллизионным правом». В законодательстве многих государств понятия «международное частное право» и «коллизионное право» также употребляются как тождественные — ст. 27 ГК Египта 1948 г.: «В случае отсылки к иностранному закону должны быть применены [его] внутренние положения, за исключением положений международного частного права» (т.е. коллизионных норм).

**Международное частное право** — это совокупность норм, предназначенных для регламентации частноправовых отношений, возникающих в сфере международного общения. Традиционно предметом регулирования МЧП считаются частноправовые отношения,отягощенные иностранным элементом, который может проявляться в трех вариантах:

1) субъект правоотношения — иностранное лицо (иностранное физическое лицо; иностранное или международное юридическое лицо; международная организация; иностранное государство);

2) объект правоотношения находится за границей;

3) юридический факт, с которым связано правоотношение, возник за границей.

Приведенное определение не является общепризнанным: ни в науке, ни в национальном законодательстве, ни в международно-правовых актах не существует единой точки зрения относительно предмета МЧП, понятия иностранного элемента, места МЧП в глобальной правовой системе.

В современной доктрине права можно выделить две основные позиции относительно определения предмета МЧП:

а) **МЧП в узком смысле** — это совокупность норм, регулирующих собственно гражданско-правовые отношения с иностранным элементом;

б) **МЧП в широком смысле** — совокупность норм, регулирующих любые международные отношения частного характера (гражданские, торговые, семейные, трудовые, валютные, земельные, процессуальные). Основное место занимают гражданско-правовые и торговые отношения. В определенной мере отношения частного характера являются семейно-брачные, трудовые, земельные, валютные, таможенные, т.е. любые имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения между частными субъектами права<sup>1</sup>.

Национальные кодификации МЧП, как правило, содержат законодательное определение его предмета. Закон Грузии 1998 г. о международном частном праве определяет, какой правовой порядок применяется при наличии фактических обстоятельств дела, связанного с правом иностранного государства, и нормы процессуального права, применяемые при производстве по такому делу.

Национальные кодификации МЧП XXI в. определяют сферу его действия самым общим образом: компетенция местных судов в международной сфере, определение применимого права и условия действия на территории государства иностранных судебных решений и других официальных документов (кодексы МЧП Бельгии 2004 г., Болгарии 2005 г., Турции 2007 г.).

Понятие «иностраный элемент» ввел в юридический оборот русский ученый М. И. Брун<sup>2</sup>. Национальные законодательства по-разному определяют это понятие. Кодекс МЧП Туниса 1998 г. устанавливает: «Является международным правоотношение, связанное, по крайней мере, посредством одного из его определяющих элементов, с одним или несколькими правовыми порядками, иными, чем тунисский правовой порядок».

В российском законодательстве иностранный элемент в гражданском правоотношении определяет п. 1 ст. 1186 ГК РФ («право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям с участием граждан или иностранных юридических лиц либо гражданско-правовым отноше-

<sup>1</sup> Международное частное право : учебник / под ред. Г. К. Дмитриевой. М., 2012.

<sup>2</sup> Брун М. И. Введение в международное частное право. Пг., 1915.

ниям, осложненным иным иностранным элементом, в том числе в случаях, когда объект гражданских прав находится за границей...»). В качестве иностранных субъектов не названы иностранное государство и международная организация; юридический факт, возникший за границей, не выделен в качестве одного из вариантов иностранного элемента. Возможно, законодатель намеренно отказался от исчерпывающего перечня вариантов проявления иностранного элемента и предпочел формулировку — «осложненным иным иностранным элементом».

Присутствие иностранного элемента в правоотношении может принимать различные формы, классифицировать которые затруднительно ввиду их многообразия. Иностранные законы о МЧП, принятые в конце XX — начале XXI в., в большинстве своем закрепляют абстрактное понимание иностранного элемента как связь частноправовых отношений с правовыми системами двух и более государств. В Кодексе МЧП Болгарии закреплено, что частноправовые отношения с международным элементом регламентируются правом государства, с которым они имеют наиболее тесную связь.

Полагаем, что следует в полной мере признать правоту Л. П. Ануфриевой: трудно найти другую такую же область права и правопедения, в которой при внешней устойчивости наименования и привычности его использования имелись бы столь разноречивые представления, и где отсутствовало бы единодушие практически по всем вопросам<sup>1</sup>.

Для определения основных характеристик МЧП можно взять на вооружение остроумное и меткое высказывание М. И. Бруна о том, что по своей юридической природе «международное частное право на самом деле не является ни международным, ни частным»<sup>2</sup>.

Основное предназначение МЧП — регулирование отношений между частными субъектами, подчиненными законам различных государств, устранение коллизий между разнонациональными законами, создание единообразных подходов для регламентации частноправовых отношений. Главная цель МЧП, порождающая его специфику, — узакон-

<sup>1</sup> Ануфриева Л. П. Соотношение международного публичного и международного частного права (сравнительное исследование правовых категорий) : дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2004.

<sup>2</sup> Брун М. И. Международное частное право: Курс, читанный в Московском коммерческом институте, 1910/11. М., 1911.

нить и упорядочить применение в пределах национальной правовой системы норм права других государств.

Традиционно принято деление национальной правовой системы на публичное и частное право. Критерии этого деления условны. В публичном праве присутствуют элементы частного. Например, нормы таможенного права, регулирующие деятельность таможенного брокера или таможенного перевозчика; нормы земельного права, регулирующие права частных лиц на приобретение земельных участков. Публичные нормы с частнопроводным эффектом можно обнаружить в большинстве отраслей национального «публичного права». Большинство публичных норм с частнопроводным эффектом — это нормы административного права<sup>1</sup>.

«Традиционные» отрасли частного права (семейное и трудовое) представляют собой конгломерат публично-правовых и частнопроводных предписаний. Нормы трудового права о расторжении трудового договора по инициативе администрации имеют публично-правовой характер. Нормы, регулирующие определенные семейные отношения (определение места проживания супругов), также являются публично-правовыми. То же самое можно сказать о нормативной структуре предпринимательского, банковского или акционерного права.

Все нормы подобного рода имеют общую черту — они регулируют невластные отношения, отношения между частными субъектами права, возникающие в процессе реализации их имущественных и личных неимущественных прав и интересов.

Современные национальные законодательства придерживаются концепции МЧП в широком смысле — во многих законах не употребляется термин «частнопроводные отношения». Закон Эстонии о МЧП 2002 г. «применяется в случаях, когда правоотношение соприкасается с правом более чем одного государства». Такой подход позволяет более полно регулировать любые отношения, возникающие между частными субъектами права в процессе транснационального общения. Не столь важно, в какой именно сфере возникают те или иные правоотношения; важно, что они являются отношениями между частными лицами по поводу реализации их имущественных и личных неимущественных интересов.

<sup>1</sup> Луниц Л. А. Курс международного частного права. В 3 т. М., 2002.

Законодательство многих государств отказалось от употребления конструкции «иностранный элемент». Закон Австрии о МЧП 1978 г. устанавливает, что «обстоятельства дела, соприкасающиеся с границей, рассматриваются в частнопроводном отношении согласно тому правопорядку, с которым у них присутствует наиболее прочная связь».

Одна из самых серьезных проблем современной правовой реальности — регулирование частнопроводных отношений в сети Интернет. Использование Интернета априорно порождает возникновение правоотношений с иностранным элементом, поскольку Сеть имеет международный, глобальный характер и на практике фактически невозможно определить, какой из их структурных элементов связан с иностранным правопорядком. Эту связь можно установить только посредством анализа фактических обстоятельств дела, т.е. путем исследования всей совокупности юридических фактов.

Подводя итог, можно сказать, что:

1) наиболее эффективной и адекватной современной реальной действительности представляется концепция широкого понимания МЧП;

2) частнопроводные отношения в МЧП — это отношения между частными, несuverенными субъектами права, возникающие в международном пространстве;

3) предмет МЧП — любые отношения между частными лицами независимо от их предметной сферы действия (гражданско-правовые, семейные, трудовые, процессуальные, валютные, таможенные);

4) частнопроводные отношения возникают по поводу реализации имущественных и связанных с ними неимущественных прав и интересов частных лиц;

5) понятие «иностранный элемент» следует рассматривать не с точки зрения структурных элементов правоотношения, а как наличие его реальной юридической связи с двумя и более правовыми системами;

6) основное значение в МЧП имеют вопросы применимого права и международного гражданского процесса.

Нет необходимости отказываться от разработанной и привычной юридической терминологии для определения предмета МЧП, но следует учитывать и современные правовые новеллы. **Предмет МЧП** можно определить как отношения, связанные с правопорядком двух и более госу-

дарств и возникающие между частными лицами по поводу реализации их имущественных и личных неимущественных прав.

## 1.2. Место международного частного права в правовой системе

Международное частное право «колеблется между территориальной сущностью внутригосударственного права и универсальностью международного публичного права»<sup>1</sup>: затрагивает правовое регулирование отношений, которые имеют международный характер, но при этом подчиняются национальным законам отдельных государств.

Проблема соотношения международного публичного, национального и международного частного права — одна из самых сложных.

Современная глобальная правовая система состоит из двух самостоятельных, автономных нормативных систем — системы международного права и национально-правовых систем. Международное и национальное (внутригосударственное) право не изолированы друг от друга, а тесно связаны, взаимозависимы и взаимодействуют.

Несмотря на элементы «наднациональности и универсальности» отношения, входящие в сферу действия МЧП, регулируются, прежде всего, в рамках национального правового порядка. Ни в одном государстве не существует специального закона «о международном гуманитарном праве» или «о международном космическом праве», но во многих государствах действуют законы «о международном частном праве». Трудно привести пример национального уголовного кодекса, содержащего раздел «Международное уголовное право», но привести примеры национальных кодификаций гражданского права, содержащих раздел «Международное частное право», не сложно.

Международное частное право является частью национально-правовой системы (российское МЧП, французское МЧП). Термин «международное» применительно к международному публичному и международному частному праву употребляется в различных смыслах. «В первом случае термин “международное” понимается как “межгосударствен-

<sup>1</sup> *Kalensky P. Trends of private international law. Prague, 1971.*

ное”, а во втором — “международное” в смысле регулирования отношений с иностранным элементом»<sup>1</sup>.

В решениях международных правоприменительных органов МЧП квалифицируется как часть национального права<sup>2</sup>.

Международное частное право входит в национальные правовые системы, но занимает в них специфическое место. Особый характер и парадоксальность МЧП выражены в самом термине — «национальное международное частное право», на первый взгляд производящем странное впечатление, поскольку отрасли права, одновременно являющейся и национальной, и международной, быть не может. Однако здесь нет ничего странного: речь идет о правовой системе, предназначенной регулировать международные отношения, возникающие в частной жизни.

Парадоксальность МЧП выражается и в том, что одним из его основных источников выступает международное публичное право. Принято говорить о двойственном характере норм и источников МЧП. Это, пожалуй, единственная отрасль национального права, в которой международное публичное право выступает как непосредственный источник и имеет прямое действие.

Соотношение международного публичного и международного частного права заключается в следующем:

1. Субъектами международного публичного права являются, прежде всего, государства. Международная правосубъектность всех остальных субъектов имеет вторичный характер и производна от правосубъектности государства. При аналогичном субъектном составе основными субъектами МЧП являются физические и юридические лица; государства выступают в международных частноправовых отношениях как лица частного права.

2. Объект регулирования международного публичного права — межгосударственные (властные) отношения. Объект регулирования МЧП — частноправовые (невластные) отношения, связанные с правом порядком двух и более государств.

<sup>1</sup> *Перетерский И. С., Крылов С. Б.* Международное частное право. М., 1940.

<sup>2</sup> См.: решения Международного Суда ООН по делам о применении Гаагской конвенции об опеке над несовершеннолетними 1902 г. («Нидерланды против Швеции» 1958 г. и «Барселона» («Бельгия против Испании» 1962 г.)).

3. Метод регулирования в международном публичном праве имеет координационный, согласительный характер. Это метод согласования воли государств. Основные методы регулирования в МЧП — децентрализация и автономия воли, направленные на преодоление коллизий национальных правовых систем.

4. Источники международного публичного права — международные договоры и обычаи, общие принципы права цивилизованных народов, резолюции и рекомендации международных организаций, акты международных конференций. Основным источником МЧП — национальное законодательство; международно-правовые акты регулируют отношения сферы МЧП после их имплементации в национальное право.

5. Сфера действия международного публичного права имеет глобальный характер. Существует универсальное (общее) и локальное международное право. МЧП имеет прежде всего национальную сферу действия — в каждом государстве действует собственное МЧП. Одновременно существует региональное МЧП (Кодекс Бустаманте (Кодекс международного частного права от 20 февраля 1928 г.), право ЕС), нормы которого имеют международно-правовую природу.

6. Ответственность в международном публичном праве имеет международно-правовой характер. Ответственность в МЧП наступает по нормам национального права, имеет деликтный или контрактный характер.

Международное частное право — специфическая часть национального права. С другими нормативными комплексами национального права, регулирующими сходные отношения (имущественные и связанные с ними неимущественные отношения между частными лицами), МЧП соотносится следующим образом.

1. Субъекты национального права — физические и юридические лица, образования без статуса юридического лица, государство, его органы. Субъекты МЧП — национальные и иностранные частные лица (в том числе иностранное государство и его органы), транснациональные корпорации, международные юридические лица.

2. Объект регулирования национального права — отношения «внутреннего» характера (властные, диагональные, невластные). Объект регулирования в МЧП — невластные



(частично диагональные) отношения, юридически связанные с правом двух и более государств.

3. Метод регулирования в национальном праве — издание материально-правовых (прямых) предписаний. Основным методом МЧП — применение коллизионных норм.

4. Источники национального права — национальное законодательство, международное право, судебная практика и доктрина, аналогия права и закона, общие принципы права. Перечень источников МЧП следует дополнить принципом автономии воли сторон.

5. Сфера действия национального права — территория конкретного государства. Это относится и к МЧП. Следует подчеркнуть, что наряду с существованием регионального МЧП идет процесс формирования универсального МЧП.

6. Ответственность в национальном праве, регулирующем частноправовые отношения (в том числе в МЧП), возникает как в связи с нарушением контрактных обязательств, так и вследствие причинения вреда.

В отечественной доктрине принято говорить о делении системы национального права на две подсистемы (две «суперотрасли») — публичное и частное право. Сегодня, на наш взгляд, к этому делению следует подходить более осторожно, поскольку современная национальная правовая система неизмеримо сложнее и демонстрирует следующие тенденции:

- формирование «комплексных», «смешанных» (предпринимательское, акционерное, банковское) отраслей национального права;
- формирование в составе публично-правовых отраслей совокупности норм, регулирующих частноправовые отношения (таможенное право — институт «таможенных договоров»);
- «публицизацию» частноправовых отношений: рост публично-правовой составляющей в регулировании отношений между частными лицами (семейное, трудовое право).

Любая отрасль публичного права имеет в своем составе частноправовые категории, а любая отрасль частного права обладает элементами «публичности». Любая целостная совокупность норм (в том числе МЧП) «отличается смешанным характером — отчасти публичным, отчасти частным»<sup>1</sup>.

<sup>1</sup> Шершеневич Г. Ф. Общая теория права. М., 1911.