



**И. В. Гетьман-Павлова**

# **Международное частное право**

*Краткий курс лекций*

4-е издание, переработанное и дополненное

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

**Москва • Юрайт • 2014**

УДК 34  
ББК 67.412.2я73  
Г44

*Автор:*

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

**Гетьман-Павлова, И. В.**  
Г44      Международное частное право : краткий курс лекций / И. В. Гетьман-Павлова. — 4-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2014. — 207 с. — Серия : Хочу все сдать!

ISBN 978-5-9916-3611-7

В издании в соответствии с Федеральным государственным образовательным стандартом высшего профессионального образования третьего поколения излагаются основные положения общего курса по международному частному праву (МЧП). В общей части рассматриваются вопросы теории МЧП — понятие, предмет, система, метод, источники, вопросы коллизионного права. В особенной части анализируются специальные институты и подотрасли МЧП. В отдельную часть выделены вопросы международного гражданского процесса и международного коммерческого арбитража.

*Для студентов, аспирантов и преподавателей юридических вузов и факультетов университетов, иных учебных заведений, специализирующихся в области международной коммерческой деятельности; для экономистов и юристов-практиков.*

УДК 34  
ББК 67.412.2я73

ISBN 978-5-9916-3611-7

© Гетьман-Павлова И. В., 2005  
© Гетьман-Павлова И. В., 2011, с изменениями  
© ООО «Издательство Юрайт», 2014

## Содержание

Принятые сокращения .....	6
<b>Тема 1. Понятие и система международного частного права .....</b>	<b>8</b>
1.1. Понятие и предмет МЧП .....	8
1.2. Соотношение МЧП с международным и национальным правом; место МЧП в правовой системе .....	9
1.3. Принципы МЧП .....	13
1.4. Нормативная структура МЧП .....	16
1.5. Методы регулирования в МЧП .....	18
1.6. Проблемы МЧП в сети Интернет .....	20
<b>Тема 2. Источники международного частного права .....</b>	<b>22</b>
2.1. Понятие и специфика источников МЧП .....	22
2.2. Национальное законодательство .....	23
2.3. Международный договор .....	27
2.4. Международный обычай и международное коммерческое право .....	28
2.5. Судебная и арбитражная практика; судебный прецедент .....	31
2.6. Доктрина права, аналогия права и закона, общие принципы права .....	33
2.7. Автономия воли субъектов частноправового отношения .....	35
<b>Тема 3. Коллизионное право .....</b>	<b>36</b>
3.1. Основные начала коллизионного права .....	36
3.2. Коллизионная норма, ее строение и особенности .....	38
3.3. Виды коллизионных норм .....	39
3.4. Интерлокальное, интерперсональное и интертемпоральное право .....	40
3.5. Основные типы коллизионных привязок .....	42
3.6. Закон автономии воли сторон .....	50
3.7. Закон наиболее тесной связи .....	51
3.8. Основные проблемы коллизионного права .....	53
3.9. Коллизионные привязки в интернет-отношениях .....	54
<b>Тема 4. Основы применения иностранного права .....</b>	<b>56</b>
4.1. Установление содержания иностранного права .....	56
4.2. Применение и толкование норм иностранного права .....	58
4.3. Квалификация коллизионной нормы .....	60
4.4. Теория отсылки .....	62
4.5. Коллизионная взаимность .....	63
4.6. Оговорка о публичном порядке .....	64
4.7. Институт императивных норм как разновидность защитной оговорки .....	65
<b>Тема 5. Право лиц (субъекты международного частного права) .....</b>	<b>67</b>
5.1. Физические лица .....	67
5.1.1. Правовой статус физического лица (индивида) .....	67
5.1.2. Личный закон индивида. Гражданская право- и дееспособность .....	69
5.1.3. Опекa и попечительство .....	72
5.2. Юридические лица .....	72
5.2.1. Национальность и личный закон юридических лиц .....	73
5.2.2. Правовой статус ТНК .....	74
5.2.3. Правовой статус офшорных компаний .....	75
5.2.4. Международные организации как субъекты МЧП .....	76
5.3. Государство в МЧП .....	78

5.3.1. Теории государственного иммунитета.....	79
5.3.2. Основные виды гражданских правоотношений с участием государства.....	81
5.3.3. Иммунитеты государства в законодательстве РФ.....	82
<b>Тема 6. Международное вещное право.....</b>	<b>84</b>
6.1. Коллизионные вопросы права собственности .....	84
6.2. Правовое регулирование иностранных инвестиций .....	86
6.3. Национализация в МЧП .....	88
<b>Тема 7. Международное договорное право .....</b>	<b>89</b>
7.1. Сделки международного характера. Международные коммерческие контракты.....	89
7.2. Коллизионные вопросы международного договорного права .....	90
7.3. Унификация международного контрактного права .....	93
7.4. Международный торговый обычай.....	94
7.5. Lex mercatoria в международном контрактном праве .....	97
7.6. Договор международной купли-продажи .....	98
7.7. Регулирование интернет-коммерции .....	100
<b>Тема 8. Международное транспортное право.....</b>	<b>102</b>
8.1. Общие положения международного транспортного права .....	102
8.2. Международные железнодорожные перевозки .....	103
8.3. Международные автомобильные перевозки .....	104
8.4. Международные воздушные перевозки .....	105
8.5. Международные морские перевозки .....	106
8.6. Отношения, связанные с риском мореплавания .....	108
8.7. Международные смешанные перевозки .....	109
<b>Тема 9. Международное частное валютное право .....</b>	<b>111</b>
9.1. Общие начала международного частного валютного права .....	111
9.2. Международные расчетные отношения .....	112
9.3. Международное вексельное право.....	113
9.4. Международное чековое право .....	114
9.5. Коллизионное регулирование в международном частном валютном праве .....	115
<b>Тема 10. Международное право интеллектуальной собственности.....</b>	<b>118</b>
10.1. Понятие и особенности интеллектуальной собственности .....	118
10.2. Авторские и смежные права .....	120
10.3. Право промышленной собственности.....	123
10.4. Коллизионное регулирование прав интеллектуальной собственности.....	125
10.5. Защита права интеллектуальной собственности в сети Интернет....	126
<b>Тема 11. Международное частное трудовое право .....</b>	<b>128</b>
11.1. Основные начала международного частного трудового права .....	128
11.2. Коллизионное регулирование в международном частном трудовом праве.....	129
11.3. Юридическая конструкция заемного труда.....	131
<b>Тема 12. Международное деликтное право.....</b>	<b>134</b>
12.1. Основные проблемы обязательств внедоговорного характера в МЧП .....	134
12.2. Общие принципы коллизионного регулирования внедоговорных обязательств.....	136
12.3. Интернет-деликты и борьба с ними .....	138

<b>Тема 13. Международное наследственное право</b> .....	<b>140</b>
13.1. Основные проблемы международного наследственного права .....	140
13.2. Коллизионное регулирование в международном наследственном праве .....	141
13.3. Международно-правовое регулирование наследственных отношений .....	144
13.4. Режим «выморочного» имущества.....	146
<b>Тема 14. Международное семейное право</b> .....	<b>148</b>
14.1. Основные проблемы международного семейного права.....	148
14.2. Заключение браков .....	149
14.3. Расторжение брака; общие последствия брака.....	151
14.4. Правоотношения между супругами.....	152
14.5. Правоотношения между родителями и детьми .....	154
14.6. Усыновление (удочерение), опека и попечительство над детьми.....	155
<b>Тема 15. Международный гражданский процесс</b> .....	<b>157</b>
15.1. Понятие МГП.....	157
15.2. Принцип «закон суда» в МГП .....	158
15.3. Источники МГП .....	160
15.4. Общие начала процессуального положения иностранных лиц .....	163
15.5. Правовое положение иностранного государства.....	165
15.6. Международная подсудность.....	167
15.7. Международная подсудность в интернет-спорах .....	170
15.8. Наличие процесса по тому же делу между теми же сторонами в иностранном суде .....	171
15.9. Судебные доказательства в МГП .....	172
15.10. Исполнение иностранных судебных поручений .....	174
15.11. Признание и принудительное исполнение иностранных судебных решений .....	177
<b>Тема 16. Международное нотариальное право</b> .....	<b>182</b>
16.1. Нотариальные действия в МЧП .....	182
16.2. Латинский нотариат.....	185
16.3. Процедуры подтверждения юридической силы иностранных документов .....	186
<b>Тема 17. Транснациональное банкротство (международное конкурсное право)</b> .....	<b>189</b>
17.1. Понятие и специфика транснационального банкротства .....	189
17.2. Особенности производства по делам о трансграничной несостоятельности .....	190
17.3. Международно-правовое регулирование трансграничной несостоятельности .....	192
<b>Тема 18. Международный коммерческий арбитраж</b> .....	<b>195</b>
18.1. Правовая природа МКА, его понятие и виды .....	195
18.2. Арбитражное соглашение .....	197
18.3. Право, применимое арбитражем .....	200
18.4. Признание и принудительное исполнение иностранных арбитражных решений .....	202
18.5. Правовое регулирование МКА .....	203
<b>Нормативные правовые акты Российской Федерации</b> .....	<b>208</b>
<b>Международно-правовые акты</b> .....	<b>208</b>

## Принятые сокращения

### *Нормативные правовые документы*

**Венская конвенция 1980 г.** — Конвенция о договорах международной купли-продажи товаров (1980 г.)

**Гагская конвенция 1986 г.** — Конвенция о праве, применимом к договорам международной купли-продажи товаров (1986 г.)

**Минская конвенция СНГ** — Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (1993 г.)

**Регламент «Рим I»** — Регламент (ЕС) № 593/2008 Европейского парламента и Совета о праве, подлежащем применению к договорным обязательствам («Рим I») (2008 г.).

**Конституция РФ** — Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.

**АПК РФ** — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ

**ГК РФ** — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ; часть вторая от 26.01.1996 № 14-ФЗ; часть третья от 26.11.2001 № 146-ФЗ; часть четвертая от 18.12.2006 № 230-ФЗ

**ГПК РФ** — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ

**КТМ РФ** — Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30.04.1999 № 81-ФЗ

**СК РФ** — Семейный кодекс Российской Федерации от 29.01.1995 № 223-ФЗ

**ТК РФ** — Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ

**Закон о МКА** — Закон РФ от 07.07.1993 № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже»

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

### *Прочие сокращения*

**ВОИС** — Всемирная организация интеллектуальной собственности

**ВТО** — Всемирная торговая организация

**ЕС** — Европейский Союз

**МБРР** — Международный банк реконструкции и развития

**МГП** — международный гражданский процесс

**МКА** — международный коммерческий арбитраж

**МОТ** — Международная организация труда

**МТП** — Международная торговая палата

**МЧП** — международное частное право

**ООН** — Организация Объединенных Наций

**ОЭСР** — Организация экономического сотрудничества и развития

**п.** — пункт (-ы)

**разд.** — раздел (-ы)

**РФ** — Российская Федерация

**СССР** — Союз Советских Социалистических Республик

**ст.** — статья (-и)

**США** — Соединенные Штаты Америки

**ТНК** — транснациональные корпорации

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

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

**ФРГ** — Федеративная Республика Германия

**ч.** — часть (-и)

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

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

## **Тема 1. ПОНЯТИЕ И СИСТЕМА МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА**

*Ануфриева, Л. П.* Соотношение международного публичного и международного частного права: правовые категории. — М., 2002.

*Богуславский, М. М.* Международное частное право : учебник. — М., 2011.

*Ерпылева, Н. Ю.* Международное частное право : учебник. — М., 2011.

*Звеков, В. П.* Международное частное право : учебник. — М., 2007.

*Луни, Л. А.* Курс международного частного права : в 3 т. — М., 2002.

Международное частное право : учебник / под ред. Г. К. Дмитриевой. — М., 2012.

Международное частное право : учебник / под ред. Н. И. Марышевой. — М., 2011.

Международное частное право: Иностранное законодательство / сост. А. Н. Жильцов, А. И. Муранов. М. : Статут, 2001.

### **1.1. Понятие и предмет МЧП**

Международные отношения в широком смысле слова — это совокупность межгосударственных, государственно-негосударственных (смешанных) и негосударственных отношений между физическими и юридическими лицами различных государств. Правовые вопросы международных негосударственных (и частично государственно-негосударственных) отношений — сфера действия МЧП.

МЧП — 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, когда:

1) субъект правоотношения — иностранное лицо (иностранное физическое лицо; иностранное или международное юридическое лицо, транснациональная корпорация, офшорная компания; международная организация; иностранное государство);

2) объект правоотношения находится за границей;

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

В российском законодательстве иностранный элемент в гражданском правоотношении определяет п. 1 ст. 1186 ГК РФ («... с участием граждан или иностранных юридических лиц либо гражданско-правовым отношениям, осложненным иным иностранным элементом, в том числе в случаях, когда объект гражданских прав находится за границей...»). Иностранные законы о МЧП, принятые в конце XX — начале XXI вв., в большинстве своем закрепляют общее, абстрактное понимание иностранного элемента: это связь частноправовых отношений с правовыми системами двух и более государств. В настоящее время иностранный элемент целесообразно понимать именно таким образом — как юридическую связь спорного отношения с порядками двух и более государств. Эта конструкция более точно, чем понятие «иностранный элемент», указывает на сферу действия МЧП.

МЧП в широком смысле представляет собой совокупность норм, регулирующих любые международные отношения частноправового характера (гражданские, семейные, валютные, процессуальные). Частноправовые отношения — это отношения, которые базируются на принципах юридического равенства, свободном волеизъявлении, имущественной самостоятельности и субъектами которых являются физические и юридические лица. В предмет МЧП входят вопросы применимого права и вопросы юрисдикции.

Отношения, входящие в сферу действия МЧП, являются международными, но это отношения между несuverенными равноправными субъектами. Международными их можно считать только постольку, поскольку они имеют транснациональную природу (выходят за рамки правовой системы одного государства).

Основное предназначение МЧП — регулирование отношений между частными субъектами, подчиненными законам различных государств, устранение коллизий между разнонациональными законами. Такая цель порождает главную специфику МЧП — узаконить и упорядочить применение в пределах национальной правовой системы норм права других государств.

Определение МЧП как совокупности норм, регулирующих частноправовые отношения с иностранным элементом, является привычным, устойчивым, обобщенным и условным. Нет необходимости отказываться от разработанной и привычной юридической терминологии, но следует учитывать и современные правовые новеллы.

Вывод: **предмет МЧП** — это отношения, связанные с правопорядком двух и более государств и возникающие между частными лицами по поводу реализации их имущественных и личных неимущественных прав.

## **1.2. Соотношение МЧП с международным и национальным правом; место МЧП в правовой системе**

Современная глобальная правовая система состоит из двух автономных нормативных систем — системы международного права и национально-правовой системы. Международное и национальное (внутригосударственное) право не изолированы друг от друга, а тесно связаны и взаимодействуют. Международное право налагает обязательства на государство; национальное право регулирует, каким образом эти обязательства будут выполнены.

Отношения сферы МЧП возникают в правовом пространстве двух и более государств и с этой точки зрения являются международными, а их регулирование основано на международном публичном праве. Однако несмотря на элементы «наднациональности» отношения сферы МЧП регулируются прежде всего в рамках национального правопорядка.

МЧП входит в национальную правовую систему, но занимает в ней специфическое место. Особый характер и парадоксальность МЧП выражены в самом термине — «национальное международное частное право». С первого взгляда эта терминология производит абсурдное

впечатление, — не может быть отрасли права, одновременно являющейся и национальной, и международной. Однако здесь нет ничего абсурдного, — речь идет о правовой системе, предназначенной регулировать международные отношения, возникающие в частной жизни.

Соотношение международного публичного и международного частного права:

1. Субъекты международного публичного права — это прежде всего государства. Международная правосубъектность всех остальных образований имеет вторичный характер и производна от правосубъектности государства. Перечень субъектов МЧП такой же, но основные субъекты МЧП — физические и юридические лица.

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

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. Основной источник 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. МЧП имеет прежде всего национальную сферу действия, — в каждом государстве действует собственное МЧП.

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

МЧП — специфическая часть национального права. Соотношение МЧП с другими нормативными комплексами национального права, регулирующими сходные отношения (имущественные и связанные с ними неимущественные отношения между частными лицами):

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). Все частные правоотношения с участием иностранных лиц, транснациональных корпораций, международных юридических лиц — сфера действия МЧП.

2. Объект регулирования национального права — «внутренние» (властные, диагональные, невластные отношения) характера. Объект регулирования в МЧП — невластные (частично диагональные) отношения, юридически связанные с правом двух и более государств.

3. Метод регулирования в национальном праве — материально-правовые (прямые) предписания. 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 автономией воли сторон.

5. Сфера действия национального права — национальная (территория данного государства). Это относится и к МЧП, но необходимо подчеркнуть существование регионального МЧП и процесс формирования универсального МЧП.

6. Ответственность в национальном праве, регулирующем частноправовые отношения (в том числе и в МЧП), имеет контрактный и деликтный характер.

На сегодняшний день в системе национального права в качестве самостоятельной подсистемы целесообразно выделить **систему МЧП** (МЧП в узком смысле, коллизионное право, транснациональное банкротство, международное нотариальное право, международный гражданский процесс, международный коммерческий арбитраж).

Первый элемент в системе МЧП — **международное частное право в узком смысле (собственно МЧП)**, которое представляет собой отрасль МЧП как системы права. Структура МЧП в узком смысле построена по пандектной системе, характерной для российского частного права. *Общая часть* включает основные теоретические категории (понятие, предмет, метод, источники). *Особенная часть* объединяет специальные (с точки зрения объекта регулирования) подотрасли:

- 1) право лиц (субъекты МЧП);
- 2) международное вещное право;
- 3) международное договорное право;
- 4) международное транспортное право;
- 5) международное частное валютное право;
- 6) международное право интеллектуальной собственности;
- 7) международное частное трудовое право;
- 8) международное деликтное право;
- 9) международное наследственное право;
- 10) международное семейное право.

Специальные подотрасли делятся на институты: например, международное транспортное право — международное частное морское право, право автомобильных перевозок, право железнодорожных перевозок, право воздушных перевозок, право смешанных перевозок.

**Коллизионное право** — центральная отрасль всей системы МЧП. Применение норм иностранного права — основная проблема МЧП, которая решается с помощью особого, неизвестного иным правовым системам юридического инструментария — коллизионных норм. Коллизионное право — самая объемная, сложная и важная часть МЧП. Коллизионные нормы обеспечивают взаимодействие правопорядков различных государств, международного правопорядка и системы международного права.

Основной массив коллизионных норм — это МЧП в узком смысле. Коллизионное право как отрасль системы МЧП состоит из *теории коллизионного права* («учение о коллизионных нормах») и *основ применения иностранного права*. Отдельный конгломерат коллизионных норм присутствует в каждой отрасли МЧП — в трансграничном банкротстве, международном гражданском процессе.

С точки зрения правоприменения, МЧП нельзя сравнить с какой-либо другой правовой системой, — только в МЧП возникает проблема применения иностранного права. Применение права другого государства, основанное на изначальном применении национальной коллизионной нормы, — это явление, свойственное только МЧП. Представляется целесообразным выделить совокупность норм, регулирующих этот процесс, в отдельную подотрасль коллизионного права (*основы применения иностранного права*). Ее институты:

- 1) квалификация правовых понятий;
- 2) применение права страны с множественностью правовых систем;
- 3) коллизионная взаимность;
- 4) институт обратной отсылки;
- 5) установление содержания иностранного права;
- 6) оговорка о публичном порядке в позитивном и негативном смысле.

**Международное конкурсное право (транснациональное банкротство, трансграничная несостоятельность)** — самостоятельная отрасль в системе МЧП. В нормативной структуре МЧП нормы, регулирующие международное конкурсное право, занимают особое место вследствие их материально-процессуальной природы. Некоторые национальные кодификации специально подчеркивают включение отношений сферы транснационального банкротства в предмет регулирования законодательства о МЧП.

**Международное нотариальное право** — это совокупность норм, регулирующих функционирование национальных нотариальных органов в сфере частноправовых отношений, связанных с правом двух и более государств. Нормы, регламентирующие нотариальную деятельность, имеют процессуальный характер. Пока рано говорить о международном нотариальном праве как о целостной совокупности норм. Потенциально, учитывая современные тенденции развития МЧП, можно предположить, что международное нотариальное право оформится в самостоятельную отрасль МЧП.

**Международный гражданский процесс (МГП)** — самостоятельная отрасль в системе МЧП. Процедура рассмотрения частноправовых споров, связанных с иностранным правопорядком, сопряжена с применением различных категорий МЧП: национальный режим, оговорка о публичном порядке. Материально-правовое регулирование невозможно без предварительного решения процессуальной и коллизионной проблем. Выбор национальной юрисдикции предопределяет не только процессуальный порядок рассмотрения спора, но и коллизионное регулирование соответствующих отношений. МЧП применяется,

в конечном счете, именно в правоприменительной практике. Это свидетельствует в пользу объединения МЧП и МГП и позволяет выделить МГП в качестве самостоятельной отрасли в системе МЧП.

**Международный коммерческий арбитраж (МКА)** — это отрасль МЧП как системы права. Нормы, регулирующие деятельность международного коммерческого арбитража, занимают в системе МЧП обособленное положение. МКА имеет смешанную (материально-процессуальную) природу, так же как нормы международного конкурсного права.

Во многих национальных кодификациях МЧП отсутствуют нормы, регулирующие коммерческий арбитраж. Деятельность МКА регламентируется на основе специальных законов (Китай, Россия, Швеция). Одновременно не меньшее число национальных законодателей включают вопросы МКА в единый закон о МЧП (Швейцария, Турция, Румыния). Такой путь представляется более эффективным, поскольку кодификация основных правил регулирования отношений, связанных с иностранным правопорядком, в одном акте облегчает и ускоряет процесс правоприменения.

### 1.3. Принципы МЧП

В МЧП, как и в любой иной отрасли или системе права, существуют общие и специальные принципы. Принципы МЧП — это обобщенные, в большой степени абстрактные юридические предписания, имеющие «сквозной» характер (регулирующие все отношения сферы МЧП).

**Основными (общими) принципами МЧП** можно считать определенные в п. 1с ст. 38 Статута Международного Суда (1945 г.) «общие принципы права, свойственные цивилизованным нациям». Общие принципы права представляют собой традиционные правовые постулаты, приемы юридической техники, некие юридические максимы, выработанные в юриспруденции Древнего Рима (закон не имеет обратной силы, закон последующий отменяет закон предыдущий).

Принципами МЧП выступают не все общие принципы права (например, принцип *nullum crimen nulla poena sine lege* вряд ли может быть отнесен к МЧП). Общие принципы права, непосредственно применяемые в МЧП, — нельзя передать другому больше прав, чем сам имеешь; принципы незлоупотребления правом и охраны приобретенных прав; бремя доказывания лежит на истце. Главные общие принципы МЧП — принцип *pacta sunt servanda* (договоры должны соблюдаться), принципы справедливости и доброй совести.

Общие принципы МЧП по сравнению с принципами других подсистем национального права обладают серьезной спецификой. Принципы МЧП, с одной стороны, связывает национальные правовые системы между собой, а с другой — юридически связывают международное и национальное право.

**Автономия воли участников правоотношения** — главный специальный принцип МЧП лежит в основе всех имущественных и связанных

с ними неимущественных правоотношений между частными лицами. Современная тенденция МЧП — максимально широкое применение автономии воли сторон (трудовые договоры, потребительские сделки).

**Принцип наиболее тесной связи** — специальный принцип МЧП, определяющий основополагающие начала правового регулирования частных отношений, связанных с иностранным правопорядком. Правом, объективно свойственным такому отношению, является право, имеющее с ним наиболее тесную связь. Коллизионные привязки отражают наиболее тесную связь правоотношения с конкретной правовой системой. Например, вещно-правовые отношения наиболее объективным образом связаны с правом места нахождения вещи. Эта объективная связь отражена в коллизионном принципе *lex rei sitae*.

**Принцип предоставления определенных режимов** — национального, специального (преференциальный или негативного), режима наибольшего благоприятствования. Национальный и специальный режимы в основном предоставляются иностранным физическим лицам; режим наибольшего благоприятствования — иностранным юридическим лицам. Преференциальный (особо льготный режим) предоставляется физическим (жители приграничных областей) и юридическим (наиболее крупные иностранные инвесторы) лицам.

*Национальный режим* — иностранные лица пользуются теми же правами и несут такие же обязанности, что и собственные лица государства пребывания (ст. 62 Конституции РФ). Однако конституционные нормы о предоставлении иностранцам национального режима сопровождаются многочисленными изъятиями, закрепленными в законах и подзаконных актах.

Основной режим в МЧП — *режим наибольшего благоприятствования*. Юридическое содержание принципа наибольшего благоприятствования — предоставление на территории данного государства равных прав всем иностранным лицам в определенной сфере деятельности на основе международного договора.

**Принцип взаимности.** Сущность взаимности — предоставление лицам иностранного государства определенных прав или определенного правового режима при условии, что лица страны, их предоставляющей, будут пользоваться аналогичными правами или правовым режимом в данном иностранном государстве. Основным источником взаимности — национальное законодательство.

Для МЧП наибольшее значение имеет деление взаимности на материальную и коллизионную. Проблемы коллизионной взаимности относятся к коллизионному праву. Материальная взаимность делится на собственно материальную (материальную в узком смысле) и формальную взаимность.

Материальная взаимность — иностранным лицам предоставляется та же сумма конкретных прав и правомочий, которыми национальные лица пользуются в соответствующем иностранном государстве. Формальная взаимность — иностранным лицам предоставляются все права и правомочия, вытекающие из местного законодательства. Материаль-

ная взаимность предоставляется в отдельных сферах — авторское право, право промышленной собственности, двойное налогообложение. По общему правилу предоставляется формальная взаимность.

**Принцип международной вежливости** — один из старейших институтов МЧП; в XVII в. международная вежливость (*comitas gentium*) являлась предпосылкой применения иностранного права. Проявление международной вежливости не презюмирует аналогичных ответных действий и не сопровождается требованием взаимности. Отказ от соблюдения международной вежливости не может расцениваться как недружественный акт, служить основанием для реторсий или репрессалий.

При отсутствии специального международного соглашения о правовой помощи государство вправе рассчитывать на оказание помощи на основе взаимности в порядке международной вежливости. Если государство без достаточных оснований отказывает другому государству в оказании правовой помощи, такой отказ представляет собой нарушение принципа международной вежливости.

Понятие международной вежливости связано с понятием взаимности, но это не тождественные категории. Взаимность представляет собой норму международно-правового обычая и одновременно — норму национального закона. Принцип международной вежливости — это международно-правовое обыкновение, не являющееся правовой нормой. Международную вежливость можно определить как взаимность, не закрепленную в договоре или законе.

**Принцип недискриминации.** Дискриминация — это нарушение или ограничение законных прав и интересов иностранных лиц на территории какого-либо государства. Принцип недискриминации означает, что лица какого-либо государства не могут быть поставлены в худшие условия, чем лица других государств. Каждое государство имеет право требовать от другого государства создания для его национальных лиц таких же условий, которыми пользуются лица других государств, т.е. условий, общих и одинаковых для всех.

**Право на реторсии.** Реторсии — правомерные ответные меры (ограничения) одного государства против другого, если на его территории нарушаются законные права и интересы физических и юридических лиц первого государства. Это правомерные принудительные действия государства, совершаемые в ответ на недружественный акт (дискриминация физических или юридических лиц).

Цель реторсий — добиться отмены дискриминационной политики, восстановить применение принципа взаимности в отношениях между соответствующими государствами. Меры, вводимые в качестве реторсий, должны быть пропорциональны (не обязательно тождественны) спровоцировавшему их деянию и прекращаться с момента восстановления первоначального состояния. Реторсию иногда именуют «обратной взаимностью».

В российском законодательстве нормы о реторсиях закреплены в ст. 1194 ГК РФ, п. 4 ст. 398 ГПК РФ, ч. 4 ст. 254 АПК РФ. Полномочиями по установлению реторсий наделено Правительство РФ.

#### 1.4. Нормативная структура МЧП

Нормативная структура МЧП отличается повышенной сложностью. Эту отрасль права составляют различные по своему характеру, природе и структуре нормы. Их можно классифицировать следующим образом: коллизионные (от лат. — *collisio* — столкновение, конфликт), материально-правовые нормы, материально-процессуальные и процессуальные нормы.

Центральная часть нормативной структуры МЧП — коллизионные нормы. Коллизионные нормы уникальны по своей природе. Их источники — национальное законодательство (внутренние коллизионные нормы) и международные договоры (унифицированные коллизионные нормы). Систему международных договоров, содержащих унифицированные коллизионные нормы, можно условно обозначить как комплекс конвенций о «применимом праве».

В нормативной структуре МЧП коллизионные нормы играют основополагающую роль. Эта отрасль права возникла и развивалась как коллизионное право. Понимание МЧП как коллизионного права сохранилось и в современном мире — американская доктрина «конфликтного» права, законодательство ряда государств (Швейцарии и Австрии), резолюции Института международного права.

Нормативная структура МЧП не исчерпывается коллизионными нормами. В состав МЧП входят материально-правовые нормы — международные (унифицированные) и национальные. Унифицированные материально-правовые нормы могут непосредственно применяться для регулирования частноправовых отношений, связанных с иностранным правопорядком. Однако «непосредственно» для регулирования внутригосударственных отношений могут применяться не все нормы международного права. Речь идет только о самоисполнимых нормах.

Самоисполнимые нормы международного права принимаются государствами, но адресованы национальным субъектам права, а не государству в целом. Такие нормы устанавливают конкретные права и обязанности непосредственных участников правоотношения — физических и юридических лиц, правоприменительных органов. Для имплементации самоисполнимых норм в национальное право не требуется вносить в него изменения, принимать специальные законодательные акты.

Конституция РФ провозгласила международное право частью российского права (ч. 4 ст. 15). В Конституции РФ закреплён принцип преимущественного применения международного права в случаях его противоречия с нормами национальных законов. Согласно п. 1 ст. 7 ГК РФ общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры РФ являются составной частью правовой системы Российской Федерации, а в соответствии с п. 2 ст. 7 ГК международные договоры РФ применяются к гражданско-правовым отношениям непосредственно.

Приоритетное применение к отношениям сферы МЧП унифицированных материально-правовых норм закреплено во многих на-

циональных законах. В ГК РФ предусмотрено (п. 3 ст. 1186): «Если международный договор Российской Федерации содержит материально-правовые нормы, подлежащие применению к соответствующему отношению, определение на основе коллизионных норм права, применимого к вопросам, полностью урегулированным такими материально-правовыми нормами, исключается».

После того как нормы международного права становятся частью национальной правовой системы, они сохраняют автономный, самостоятельный характер и отличаются от иных норм внутреннего права. Автономность и самостоятельность имплементированных международных норм объясняется тем, что они воплощают согласованную волю двух и более государств. Такие нормы государство не вправе отменить или изменить в одностороннем порядке. Толкование унифицированных норм должно осуществляться не по правилам толкования норм национального права, а в соответствии с положениями международного права.

Материально-правовые нормы национального права условно можно разделить на три группы:

1) общие нормы (ст. 11 ТК РФ) — регулируют весь спектр соответствующих отношений (как с иностранным элементом, так и без него);

2) «специальные национальные» нормы (ст. 31—33 Конституции РФ) — регулируют только отношения, не связанные с иностранным правопорядком;

3) «специальные иностранные» нормы (Федеральный закон от 09.07.1999 № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации») — регулируют определенные отношения, в обязательном порядке связанные с иностранным правопорядком.

Именно «специально иностранные» нормы входят в структуру МЧП. Эти нормы специально предназначены для регламентации отношений, возникающих в международной сфере. Во внутригосударственном праве «специальные иностранные» нормы образуют отдельную, самостоятельную нормативную группу. Особенность таких норм — особый предмет регулирования (только отношения, связанные с иностранным правопорядком) и особый специальный субъект (иностранцы либо лица местного права, вступающие в отношения, связанные с иностранным правопорядком).

Применение национальных материально-правовых норм для регулирования отношений, связанных с иностранным правопорядком, латентным (скрытым) образом «презюмирует» наличие одной стороны коллизионной привязки к праву страны суда. Эта скрытая (имплицитная) привязка адресована правоприменителю. «Специальные иностранные» нормы изначально предопределяют применение своего собственного права. Непосредственное использование национальных материальных норм без решения коллизионного вопроса возможно, если спор рассматривается в «родном» суде. Если спор рассматривается в суде иностранного государства, то применение материально-правовых норм права другого государства возможно после решения коллизионного вопроса в пользу применения права этого государства.

Утверждая тезис о включении унифицированных и национальных материально-правовых нормах в нормативную структуру МЧП, необходимо подчеркнуть, что речь идет не только о нормах «материального» права (гражданского, торгового, валютного, трудового), но и о процессуальных и материально-процессуальных нормах (закрепленных в международных договорах и национальных законах). Многие кодификации МЧП определяют, что сфера действия соответствующего закона охватывает не только вопросы применимого материального права, но и международный гражданский процесс, международный коммерческий арбитраж, конкурсное право, нотариальные действия (Швейцария, Румыния).

### 1.5. Методы регулирования в МЧП

**Метод правового регулирования** — это комплекс взаимосвязанных приемов и средств юридического воздействия на определенную область общественных отношений. В МЧП на регулирование одного и того же отношения претендуют несколько правовых систем и возникает коллизия законов. Наличие связи частного правоотношения с иностранным правовым порядком создает предпосылку для действия особого метода регулирования, позволяющего решить, право какого государства должно применяться.

*Общие* методы регулирования в сфере МЧП — методы децентрализации, свободы договорных отношений, равенства и автономии воли сторон. *Специальные* методы правового регулирования в МЧП — коллизионный и материально-правовой. Наименование специальных методов показывает их прямую связь с нормативной структурой МЧП. Коллизионный метод предполагает применение коллизионных норм. Материально-правовой метод основан на применении материально-правовых норм.

**Коллизионный метод** — это метод разрешения конфликтов законов разных государств. В МЧП есть понятие «коллодирующие» (сталкивающиеся) законы. Правовые системы различных государств по-разному регулируют одни и те же проблемы частного права. Для правильного разрешения гражданско-правового спора, связанного с иностранным правовым порядком, огромное значение имеет выбор законодательства. Юридически обоснованное решение вопроса о том, право какого государства должно регулировать данное отношение, облегчает процесс признания и принудительного исполнения иностранных судебных решений.

Коллизионный метод — отсылочный, косвенный, опосредованный метод. Суд производит выбор применимого права (разрешает коллизионный вопрос) и после этого применяет материально-правовые нормы избранной правовой системы. Правило поведения, модель разрешения спора образует сумма двух норм — коллизионной и материально-правовой, к которой отсылает коллизионная. В структуре коллизионной нормы заложен критерий выбора определенной национально-правовой системы.