

Тема 4 Проблемы
применения коллизионных
норм и норм иностранного
права

План

- 1) Применение коллизионных норм
- 2) Применение норм иностранного права

1 Применение коллизионных норм

1 шаг

Определение являются ли
отношения частными

(например, вопросы гражданства могут в
разных государствах относиться как
частным, так и публичным отношениям)

2 шаг

Определение имеется ли в
отношения иностранный
элемент

(субъект, объект и юридический
факт)

3 шаг

Квалификация возникших
отношений

(к какому виду отношений относятся
отношения)

4 шаг

Установление имеется ли международный договор, который содержит материальные нормы, которыми полностью регулируются возникшие отношения

Ст. 1186 (ч.3) ГК РФ

Если международный договор РФ 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

Наличие международных
договоров
с материальными нормами

Есть

Нет

Определяется
применимое право

5 шаг

Установление факта:
воспользовались ли
стороны гражданско-
правового договора
«автономией воли»

Статья 1210. Выбор права сторонами договора

Стороны договора могут при заключении договора или в последующем выбрать по соглашению между собой право, которое подлежит применению к их правам и обязанностям по этому договору. Выбранное сторонами право применяется к возникновению и прекращению права собственности и иных вещных прав на движимое имущество без ущерба для прав третьих лиц

Реализация возможности,
предоставленной
«автономией воли»

```
graph TD; A[Реализация возможности, предоставленной «автономией воли»] --> B[Есть]; A --> C[Нет]; C --> D[Определяется применимое право на основе коллизионных норм];
```

Есть

Нет

Определяется
применимое право
на основе коллизионных
норм

7 шаг

Подбор соответствующей
коллизийной нормы

(при толковании норм используются
понятия российского права)

Ст. 1187 ГК РФ

При определении права,
подлежащего применению,
толкование юридических понятий
осуществляется в соответствии с
российским правом, если иное не
предусмотрено законом

Определение
применимого права
на основе коллизионных
норм

```
graph TD; A[Определение применимого права на основе коллизионных норм] --> B[российское]; A --> C[иностранное]; C --> D[ ];
```

российское

иностранное

Какие нормы
иностранного права
должны быть применены?

```
graph TD; A[Какие нормы иностранного права должны быть применены?] --> B[МАТЕРИАЛЬНЫЕ]; A --> C[КОЛЛИЗИОННЫЕ]; C --> D[ ];
```

МАТЕРИАЛЬНЫЕ

КОЛЛИЗИОННЫЕ

Проблема обратной отсылки

ПРИНИМАЕТСЯ

НЕ ПРИМЕНЯЕТСЯ

ПРИМЕНЯЕТСЯ В ОТДЕЛЬНЫХ
СЛУЧАЯХ

Ст. 1190 (ч.1) ГК РФ


Любая отсылка к иностранному праву в соответствии с правилами настоящего раздела должна рассматриваться как отсылка к материальному, а не к коллизионному праву соответствующей страны, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 2 настоящей статьи

ИСКЛЮЧЕНИЯ,
предусмотренные ч.2
ст. 1190 ГК РФ

- 1) При определении личного закона физического лица
- 2) При определении правоспособности физического лица
- 3) При определении дееспособности физического лица

ИСКЛЮЧЕНИЯ,
предусмотренные ч.2
ст. 1190 ГК РФ

- 4) При определении права на имя
- 5) При определении права к опеке и попечительству
- 6) При определении права к признанию физического лица безвестно отсутствующим и при объявлении физического лица умершим



2) Применение норм иностранного права

Принцип взаимности (ст.1189 ГК РФ)

Иностранное право подлежит применению в РФ независимо от того, применяется ли в соответствующем иностранном государстве к отношениям такого рода российское право, за исключением случаев, когда применение иностранного права на началах **ВЗАИМНОСТИ** предусмотрено **ЗАКОНОМ**.

В РФ на основе взаимности
признаются браки,
заключенные иностранцами
в консульствах своих
государств

Применение права с множественностью правовых систем (ст.1188 ГК РФ)

В случае, когда подлежит
применению право страны, в
которой действуют несколько
правовых систем, применяется
правовая система, определяемая
в соответствии с правом этой
страны

Виды множественности правовых систем

- 1) Интерлокальная
- 2) Интерперсональная

Правовая система
КНР

Континентальный
Китай
(Mainland)

Гонконг

Макао

Тайвань



Правовая система РФ



Множественность
подсистем

Субъекты Российской
Федерации

**Если невозможно
определить в соответствии
с правом этой страны,
какая из правовых систем
подлежит применению,
применяется правовая
система, с которой
отношение наиболее тесно
связано**

Установление содержания норм иностранного права (ст.1191 ГК РФ)

- 1) Способы, предусмотрены
законодательством РФ
- 2) Способы, предусмотрены
международными договорами

**Если содержание норм
иностранного права,
несмотря на
предпринятые меры, в
разумные сроки не
установлено,
применяется российское
право**

По внешнеэкономическим
спорам – бремя
установления содержания
норм иностранного права
возлагается на спорящие
стороны

Ограничения
применения
норм иностранного
права

```
graph TD; A([Ограничения применения норм иностранного права]) --> B([Публичный порядок РФ]); A --> C([Реторсии]); A --> D([Применение императивных норм]);
```

Публичный
порядок РФ

Применение
императивных
норм

Реторсии

**Норма иностранного права,
подлежащая применению в
соответствии с правилами
настоящего раздела, в
исключительных случаях не
применяется, когда
последствия ее применения
явно противоречили бы
основам правопорядка
(публичному порядку) РФ
(ст.1193 ГК РФ)**

Не являются основанием для отказа применения иностранного права

- 1) отличие правовой, экономической, политической системы государства;
- 2) Отличие содержание норм иностранного права

Оговорка о публичном порядке -

это способ ограничения действия иностранного права на территории государства ограничивающий применение иностранного права либо субъективных прав, возникающих под воздействием норм иностранного права, в тех случаях, когда такое **применение или признание** противоречит так называемому публичному порядку

Публичный порядок РФ

- 1) Принципы, закрепленные в Конституции РФ
- 2) Общепринятые нормы морали

Определение судебной коллегии по
гражданским делам Верховного Суда РФ в
своем от 25 сентября 1998 года

"Под "публичным порядком РФ"
понимаются основы общественного
строения российского государства.
Оговорка о публичном порядке
возможна лишь в тех **отдельных**
случаях, когда **применение**
иностранного закона могло бы породить
результат, недопустимый с точки
зрения российского правосознания"

Верховный Суд США

ссылка на публичный порядок может быть сделана только в случае, когда "исполнение нарушит самые основные принципы морали и справедливости государства, в котором предполагается исполнение»

Применение императивных норм (ст.1192 ГК РФ)

(Супер) Императивные нормы права РФ ввиду их особого значения, применяются независимо от подлежащего применению права

«Обход закона»

Применимое право может определяться сторонами искусственно, с тем, чтобы создать благоприятный правовой режим для реализации соответствующих правоотношений, содержащих иностранный элемент (льготный порядок учреждения юридического лица, заключения договора, расторжения брака и т.д.)

«Обход закона»

«своего»

иностранного

Ст.1191 ГК РФ Применение императивных норм

1. Правила настоящего раздела не затрагивают действие тех императивных норм законодательства Российской Федерации, которые вследствие указания в самих императивных нормах или ввиду их особого значения, в том числе для обеспечения прав и охраняемых законом интересов участников гражданского оборота, регулируют соответствующие отношения независимо от подлежащего применению права.

Ст.1191 Применение императивных норм

2. При применении права какой-либо страны согласно правилам настоящего раздела суд может принять во внимание императивные нормы права другой страны, имеющей тесную связь с отношением, если согласно праву этой страны такие нормы должны регулировать соответствующие отношения независимо от подлежащего применению права. При этом суд должен учитывать назначение и характер таких норм, а также последствия их применения или неприменения

Особенности института применения норм

1. круг сверхимперативных норм национальным правом четко не определяется и отсутствуют ясные критерии (иногда речь идет об общих принципах, применяемых по усмотрению суда)
2. для многих правоотношений с иностранным элементом создается смешанный правовой режим: они могут быть подчинены праву нескольких государств.

РЕТОРСИИ (ст.1194 ГК РФ)

Правительством РФ могут быть установлены **ответные** ограничения в отношении имущественных и личных неимущественных прав граждан и юридических лиц тех государств, в которых имеются специальные ограничения имущественных и личных неимущественных прав российских граждан и юридических лиц.