



ТЕМА 2. Источники МЧП

1. Понятие и классификация источников МЧП
2. Российское законодательство по МЧП
3. Законодательство зарубежных стран
4. Роль международных организаций в МЧП
5. Обычай как источник МЧП. Судебная и арбитражная практика.

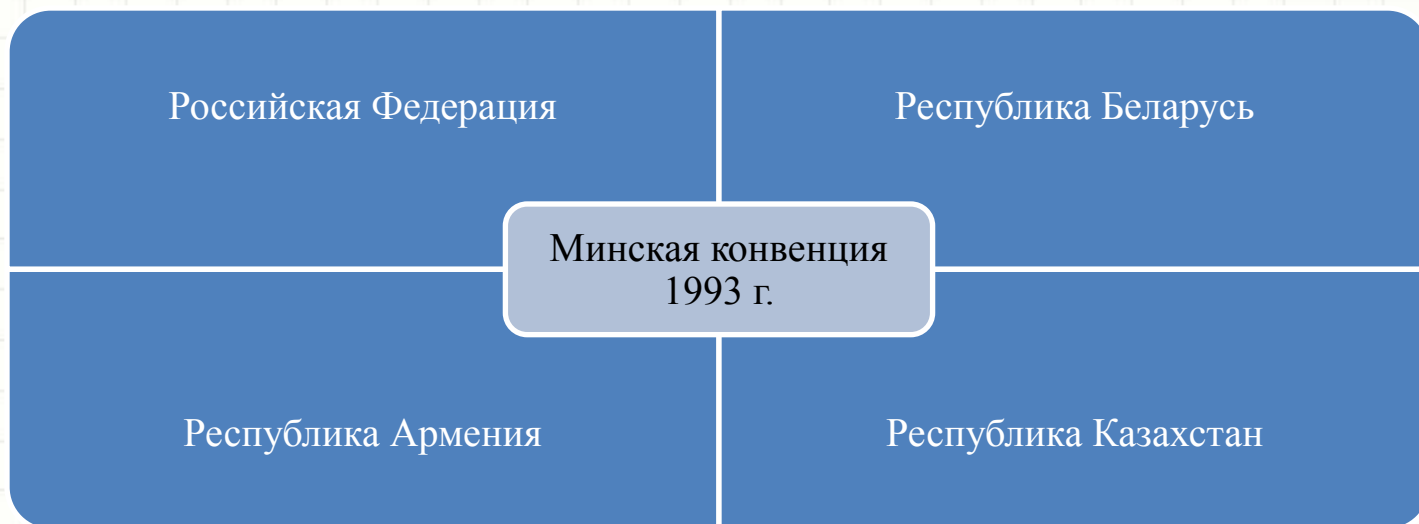
1. Понятие и классификация источников МЧП



П. 1 ст. 1186 ГК РФ:

Право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям, осложненным иностранным элементом, определяется на основании международных договоров Российской Федерации, Гражданского кодекса и др. законов, а также обычаев, признаваемых в РФ.

Ст. 2 ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»: международный договор – это международное соглашение, заключаемое РФ с иностранным государством, с международной организацией ..., в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе и в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования (Декларация, Пакт, Соглашение, Конвенция).



Приоритет МД над внутренним законодательством

ч. 4 ст. 15
Конституции

- Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Абз. 2 п. 2
ст. 7 ГК РФ

- Если международным договором РФ установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора.

Определение права, подлежащего применению к наследованию движимого имущества

Абз. 1 п. 1 ст. 1224 ГК РФ:
Отношения по наследованию
(движимого имущества)
определяются по праву страны, где
наследодатель имел последнее
место жительства, если иное не
предусмотрено настоящей статьей.

П. 1 ст. 39 Российско-Польского договора о
правовой помощи и правовых отношениях по
гражданским и уголовным делам:
применение к наследственным отношениям
законодательства государства, гражданином
которого был наследодатель в момент смерти

Правила применения международных договоров

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 года № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров»: суды обязаны применить норму МД, если:

1

- РФ дала согласие на его обязательность.
- Ст. 6 ФЗ «О международных договорах»: подписание договора; обмен документами, образующими договор; ратификация договора; утверждение договора; принятие договора; присоединение к договору; применение любого другого способа выражения согласия, о котором условились договаривающиеся стороны.

2

- Международный договор вступил в силу и стал обязательным

3

- Не требуется издания внутригосударственного акта

4

- Международный договор был официально опубликован в «Бюллетене международных договоров», «Собрании законодательства РФ», «Российской газете» и др.

- Ст. 1186. Порядок определения права
- Ст. 1187. Квалификация юридических понятий
- Ст. 1188. **Право иностранное законодательство по международному частному праву**
- Ст. 1189. Взаимность
- Ст. 1190. Обратная отсылка

- Ст. 1191. Установление содержания иностранного права
- Ст. 1192. Нормы непосредственного применения

Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 (всего лишь 15 коллизионных статей)

Гражданский кодекс РФ (Часть III. Раздел VI). 2002 (39 статей + 7 примечаний)

• Глава 67. Право, подлежащее применению при определении правового положения лиц

- Ст. 1195. Личный закон ФЛ
- Ст. 1196. Определение гражданской правоспособности ФЛ
- Ст. 1197. Определение гражданской дееспособности ФЛ
- Ст. 1198. Определение права ФЛ на имя
- Ст. 1199. Право к опеке и попечительству
- Ст. 1200. Право при признании ФЛ безвестно отсутствующим и при объявлении его умершим
- Ст. 1201. Определение возможности ФЛ заниматься предпринимательской деятельностью
- Ст. 1202. Личный закон ЮЛ
- Ст. 1203. Личный закон иностранной организации, не являющейся ЮЛ по иностранному праву
- Ст. 1204. Правовое положение иностранного государства

• Глава 68. Право, подлежащее применению к имущественным и личным неимущественным отношениям

- Ст. ст. 1205 – 1207. Вещные права
- Ст. 1208. Исковая давность
- Ст. 1209. Форма сделки

Семейный кодекс Российской Федерации

- Кодекс о браке и семье РСФСР 1969. Раздел V. Применение советского законодательства о браке и семье к иностранным гражданам и лицам без гражданства

- Семейный кодекс РФ 1996 г Раздел VII Применение семейного законодательства

Ст. 156. Заключение брака с иностранным элементом

гражданства

Ст. 157. Заключение брака в дипломатических представительствах и консульских учреждениях

Ст. 158. Признание браков, заключенных за рубежом

Ст. 159. Недействительность брака

Ст. 160. Расторжение брака

Ст. 161. Личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов

Ст. 162. Установление и оспаривание отцовства (материнства)

Ст. 163. Права и обязанности родителей и детей

Ст. 164. Алиментные обязательства совершеннолетних детей и других членов семьи

Ст. 165. Усыновление (удочерение)

Ст. 166. Установление содержания норм иностранного права

Ст. 167. Ограничение применения норм иностранного семейного права

Иные источники

Кодекс торгового мореплавания РФ 1999 г. Глава XXVI.
Применимое право.

Гражданский процессуальный кодекс. Раздел V. Производство по делам с участием иностранных лиц (Глава 43, 44)

Арбитражный процессуальный кодекс. Раздел V. Производство по делам с участием иностранных лиц (Глава 32, 33)

ФЗ «О правовом положении иностранных граждан и лиц без гражданства», ФЗ «О гражданстве Российской Федерации», Основы законодательства о нотариате

ФЗ «Об иностранных инвестициях в РФ», «О международном коммерческом арбитраже», «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности»

Роль международных организаций в МЧП



Организация объединенных наций



Содружество Независимых Государств

WORLD TRADE ORGANIZATION



Всемирная торговая организация



Международный валютный фонд



МОТ

ЕЭК

Евразийская
Экономическая
Комиссия

Евразийский экономический союз



ИНТЕРПОЛ



Европейский союз

Гаагская конференция по между-народному частному праву. Россия с 2001 г (Указ Президента РФ от 22.02.2001)

Конвенция о

Крученция за
врашод
ай

Крученция
ньюко
процес
савва

драсуми
нейв

Копаса
триодв

отмоне
псагда

воким
иностр

анных
официа

льных
лф070е

Конв
енци
я о
праве

прим
не
Конв
участ
енци
Кручен

енци
призн
анни
разво

ючен
Конв
судно
Франс

Я о
Кручен
призн
изии

анну
закоп
лф070е

еним
относ
итель

но
форм
гв

APOSTILLE

(Convention de la Haye du 5 octobre 1961)

1. Страна
Настоящий официальный документ
2. был подписан (фамилия)
3. выступающим в качестве
4. скреплен печатью / штампом (название учреждения)
.....
Удостоверено
5. в 6. (дата)
7. (название удостоверяющего органа)
8. за N
9. печать / штамп 10. подпись

Международный институт по унификации частного права (УНИДРУА) Россия Постановлением Правительства РФ от

20.10.95



INTERNATIONAL INSTITUTE FOR THE UNIFICATION OF PRIVATE LAW
INSTITUT INTERNATIONAL POUR L'UNIFICATION DU DROIT PRIVE

РФ участвует

Оттавская конвенция о
международном финансовом
лизинге 1988 г (Россия с 1998)

Не участвует

О единообразном законе по
международной купле-продаже товаров

О заключении договоров международной
купли-продажи товаров

Женевская конвенция о представительстве
в международной купле продаже товаров

Оттавская конвенция о международном
факторинге 1988

Комиссия ООН по праву международной торговли ЮНСИТРАЛ



1. Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.
2. Женевская конвенция о простом и переводном векселе 1930 г. (СССР с 1935)

1. Нью-Йоркская конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров 1974 г.
2. Нью-Йоркская конвенция о международных переводных и международных переводных векселях 1988 г.
3. Гамбургская конвенция о морской перевозке грузов 1978 г.
4. Женевская конвенция о чеках 1931 г.

Содружество Независимых Государств



Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности 1992 г.

Соглашение о порядке взаимного исполнения решений арбитражных, хозяйственных и экономических судов государств-участников СНГ 1998 г.

Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г.

Соглашение о сотрудничестве в области инвестиционной деятельности 1993 - 2002

Соглашение о защите прав инвесторов 1997 г.

Евразийская патентная конвенция 1995 г.

Иные международные договоры



Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС)

- Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 г. (СССР с 1965 г)
- Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 г (Россия с 1994)
- Мадридская конвенция о регистрации товарных знаков 1891 г (СССР с 1986 г)
- Договор о патентной кооперации 1979 (СССР с 1977 г)



Организация Объединённых Наций по вопросам образования, науки и культуры (ЮНЕСКО)

- Всемирная конвенция об авторском праве (СССР с 1971 г)

4. Обычай как источник МЧП

п. 1 ст. 5
ГК РФ

- Обычаем признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

п. 1 ст. 6
ГК РФ

- В случаях, когда гражданско-правовые отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулиющее сходные отношения (аналогия закона).

ст. 309
ГК РФ

- Обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

п. 1 ст. 1186
ГК РФ

- Право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных 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, определяется на основании международных договоров РФ, настоящего Кодекса, других законов и обычаев, признаваемых в РФ.

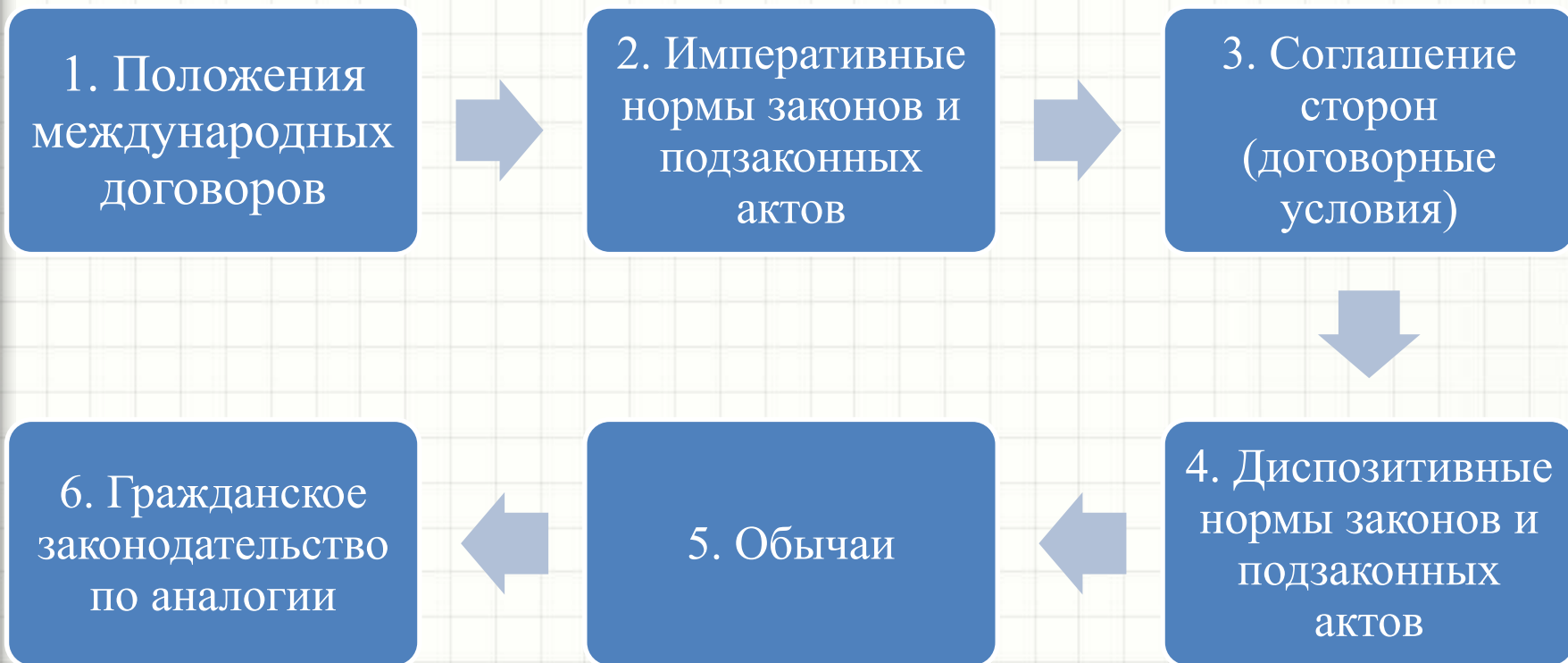
п. 3 ст. 28
Закона «О
МКА» 1993 г

- Во всех случаях третейский суд принимает решение в соответствии с условиями договора и с учетом торговых обычаев, применимых к данной сделке.

ГПК/
АПК

- П. 1 ст. 11 ГПК РФ: Суд обязан разрешать гражданские дела на основании Конституции РФ, МД РФ, ФКЗ, ФЗ, н-п а Президента РФ, н-п а Правительства РФ, н-п а федеральных органов госвласти, конституций (уставов), законов, иных н-п а органов государственной власти субъектов РФ, н-п а омсу. Суд разрешает гражданские дела, исходя из обычаев делового оборота в случаях, предусмотренных нормативными правовыми актами.
- П. 1 ст. 13 АПК РФ: Арбитражные суды рассматривают дела на основании Конституции РФ, МД РФ, ФКЗ, ФЗ, н-п а Президента РФ и н-п а Правительства РФ, н-п а федеральных органов исполнительной власти, конституций (уставов), законов и иных н-п а субъектов РФ, актов омсу. Арбитражные суды в случаях, предусмотренных федеральным законом, применяют обычаи делового оборота.

Последовательность применения обычаев (ст. 5, 6, п. 5 ст. 421 ГК РФ)



Разновидности обычаев

Международный обычай

- Свобода космического пространства
- Принципы в Уставе ООН 1945 г.
- Принципы в универсальных конвенциях в области защиты прав человека
- Назначение дуайена
- *Comitas gentii*

Международные торговые обычаи

- Йорк-Антверпенские правила об общей аварии
- ИНКОТЕРМС-2010
- Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов
- Унифицированные правила по инкассо
- Принципы УНИДРУА

Внутренние обычаи

- Ставить печать на договоре
- Не продавать товар, бывший в употреблении
- Отзыв доверенности у уволенного работника

Неписаные международные торговые обычаи

- Продажа древесины
- «немедленно по открытию навигации»
- Перевозить товар на палубе
- Экспертиза в независимой лаборатории

Неторговые обычаи

- Помолвка
- Свидетели на свадьбе
- 13-я зарплата

Судебная практика

Ст. 126 Конституции: Верховный Суд РФ является высшим судебным органом по гражданским делам, разрешению экономических споров, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам, образованным в соответствии с ФКЗ, осуществляет в предусмотренных федеральными законом процессуальных формах судебный надзор за деятельностью этих судов и дает разъяснения по вопросам судебной практики

Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 10 октября 2003 г. N 5 г.: «В целях обеспечения правильного и единообразного применения судами международного права при осуществлении правосудия Пленум Верховного Суда Российской Федерации постановляет дать следующие разъяснения»

Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда от 11 июня 1999 г. N 8: «В целях обеспечения правильного применения арбитражными судами положений АПК РФ о действии международно-договорных норм процессуального характера и разрешении дел с участием иностранных лиц Пленум ВАС РФ постановляет дать следующие разъяснения»

Примеры судебной практики

1

- Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 10 октября 2003 г. N 5 г. Москва «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации»

2

- Постановление Пленума Высшего арбитражного суда РФ от 11 июня 1999 г. N 8 «О действии международных договоров применительно к вопросам арбитражного процесса»

3

- Письмо Высшего арбитражного суда РФ от 16 августа 1995 г. N ОМ-230 «Перечень международных договоров и соглашений, в исполнении которых участвуют арбитражные суды России».

4

- Постановление Пленума Верховного суда РФ от 31 октября 1995 г. N 8 «О некоторых вопросах применения Конституции РФ при осуществлении правосудия»

5

- Обзор судебной практики Федерального арбитражного суда Московского округа по рассмотрению дел с участием иностранных лиц // Утвержден Постановлением Президиума Федерального арбитражного суда Московского округа от 26 мая 2000 г. N 12



ДОКТРИНА

