

## Лекция 1.

### Понятие, предмет и система МЧП.

Вопрос о понятии и предмете то международного частного права может быть разрешен исходя из природы регулируемых отношений, с учетом соответствующих методов регулирования.

Рассмотрим следующие два примера. Пример 1. Гражданка России, находящаяся в Испании, заключила брак с гражданином Испании. Данное правоотношение осложнено «иностранным элементом». Для того, чтобы брак был признан в последствии юридически действительным на территории Алжира, и на территории России, при решении вопросов, касающихся условий вступления в брак, формы и порядка заключения брака необходимо применить такую правовую систему, которая бы учитывала наличие в правоотношении «иностранный элемент». В данном примере «иностранный элемент» связан с субъектом: он проявляется в разногражданстве сторон.

Применяя только законодательство Испании, без учета того, что в данном правоотношении затрагиваются интересы гражданки России, впоследствии может оказаться, что в России такой брак, заключенный без учета норм семейного кодекса РФ будет признан недействительным. Это обусловлено тем, что в национальном законодательстве каждого государства содержатся императивные нормы, устанавливающие определенные правила для регулирования конкретных правоотношений, не допуская вмешательства в них иностранной правовой системы.

Правовая система каждого государства учитывает и отражает материально-нравственное состояние своего собственного населения, особенности социального, психологического и материально-бытового уклада жизни в стране. В области брачно-семейных отношений, как ни в одной другой области, в правовом регулировании заключения и расторжения брака, отношения между супругами, между родителями и детьми, сосредоточены уходящие корнями в национальные традиции моральные нормы, «переросшие» потом в правовые, нарушение которых влечет за собой правовую ответственность. Именно поэтому, прежде чем применить материальные нормы, регулирующие заключение брака между гражданкой России и гражданином Испании, вначале следует решить вопрос о применимой правовой системе.

Государство, в одностороннем порядке «формируя» свою собственную национальную правовую систему, не может не учитывать ситуаций, в которых, как и в приведенном примере, присутствует «иностранный элемент».

В противном случае игнорирование международного характера в правоотношении создаст угрозу для защиты прав своих граждан в иностранном государстве.

Пример 2. Гражданин Франции не выходит на работу на российском предприятии ЗАО «Мострансгаз» 14 июля, ссылаясь на то, что дата 14 июля является национальным праздником его страны – Днем взятия Бастилии. Учитывая, что российские граждане отдыхают 12 июня – День России, - он считает, что имеет право быть освобожденным от работы 14 июля.

С точки зрения работодателя, невыход на работу гражданина Франции должен быть квалифицирован как прогул. Обосновывая свою позицию, работодатель сослался на то обстоятельство, что работа на российском предприятии регулируется нормами трудового законодательства, которое не включает 14 июля в число «нерабочих» дней.

В свою очередь, французский специалист построил свою защиту, указывая, что при регулировании трудовых отношений следует учитывать правовую систему его «личного закона», т.е. законодательства США.

Не предвешая вопрос о том, какое право будет выбрано для регулирования рассмотренных в двух примерах правоотношений, акцентируем внимание на главном, объединяющим ситуации: в обоих примерах отношения осложнены «иностранном элементом».

Только те отношения, которые имеют международный характер – осложнены «иностранном элементом» – и подпадают в сферу действия МЧП.

Наличие иностранного элемента – обязательное условие для применения норм международного частного права в правовой литературе указывается особенно, что иностранный элемент может выступать в виде:

а) субъекта, обладающего иностранным гражданством. Это может быть иностранное физическое или юридическое лицо.

Однако не всегда наличие иностранного субъекта будет свидетельством возникновения частнопровых отношений. Например, иностранный турист, покупая товар в магазине на территории РФ, вступает во внутренние гражданско-правовые отношения, регулируемые российским гражданским правом.

б) объекта, находящегося за границей. Например, за рубежом необходимо арендовать землю, помещение для представительства какого-либо юридического лица; наследственная масса, одним из наследников которой является российский гражданин, находятся за границей;

в) юридического факта, происходящего за границей. Например, в иностранных территориальных водах столкнулись два судна, в результате чего причинен материальный ущерб российскому пароходству.

Существенное значение для понимания предмета международного частного права имеет вопрос о характере регулируемых отношений. По этому вопросу нет единообразия ни в отечественной, ни в иностранной литературе.

Очерчивая круг вопросов, регулируемых международным частным правом, следует исходить из наличия иностранного элемента в правоотношении. А этот элемент может принимать в правоотношении самый разнообразный характер. При этом важно, что международное частное право начинает действовать в цивилистической сфере. МЧП не будет регулировать отношения, не имеющие гражданско-правовую природу. Эта область включает прежде всего внешнеэкономические сделки, наследственные, семейные, деликтные, авторские и другие гражданско-правовые отношения.

Остановимся более подробно на тех сферах жизнедеятельности, в которых наиболее часто требуется «вмешательство» норм МЧП. Например, гражданин Болгарии, проживая на территории Болгарии, обращается с иском о принятии наследства в районный суд РФ по месту нахождения дома, принадлежавшего на праве собственности его матери. Первый вопрос, который предстоит решить суду РФ, - это определить подсудность. Руководствуясь ГПК РФ, судья должен принять иск к своему производству, поскольку споры данной категории рассматриваются по месту нахождения недвижимости.

Второй вопрос касается выбора правовой системы «компетентной» решить дело. На стадии решения второго вопроса как раз и начинается действие МЧП: применяются нормы, содержащие правила выбора права. Такие нормы могут быть закреплены как в национальных законах, так и в международных договорах. Прежде всего, в систему приоритета международных правовых норм перед аналогичными внутригосударственными, следует обращаться к международным нормам. В случаях, когда соответствующие международные договоры отсутствуют, применяются национальные нормы, закрепляющие правила выбора применимого права.

Другой сферой деятельности МЧП является область, где преимущественно вступают в правоотношения физические лица – это область деликтных правоотношений, возникающих в связи с причинением вреда.

Правоотношения, которые возникают вследствие причинения вреда, не получили международного правового регулирования, за исключением случаев причинения вреда на транспорте. В большинстве ситуаций, когда речь идет о возмещении вреда, определяются посредством применения национальных коллизионных норм. Эти нормы в каждой правовой системе содержат разные правила.

До сих пор среди ученых нет единства по поводу определения границ сферы действия МЧП. Однако, определяя предмет МЧП отечественные и зарубежные исследователи сходятся в акценте на гражданско-правовые, точнее, частно-правовые общественные отношения.

Характеризуя МЧП, обычно подчеркивают особенность, связанную с его системой. Наличие в международном частном праве двух разновидностей с точки зрения природы норм на протяжении многих лет является поводом для дискуссии о системной принадлежности международного частного права. Разная национальность субъектов международного частного права сближает международное частное право с международным публичным правом, а их реальный характер совпадает с характером субъектов внутригосударственного права. При этом даже те нормы национального права, которые специально принимаются для регулирования отношений с иностранным элементом, остаются в системе соответствующего внутригосударственного права.

Однако уже неоднократно предпринимались попытки объединить эти нормы воедино. Так, в указанных попытках все больше исследователей склоняется к использованию в отношении международного частного права таких конструкций, как полисистемный комплекс или межсистемное правовое образование. Как пишет А.Г. Богатырев, «международное частное право... можно рассматривать как особое межсистемное образование, стоящее между самостоятельными и автономными системами права (национального права и международного права)...». В исследовании взаимодействия определенных частей международного и национального права, Б.И. Нефедов предлагает новую правовую категорию - межсистемные надотраслевые образования, к которой по определению относится международное частное право.

Обращение к общей теории права подтверждает, что оснований говорить о международном частном праве как отдельной системе (отдельной от системы международного права и системы национального права) недостаточно. С позиции этой науки понятие системы «означает, что право представляет некое целостное образование, состоящее из множества элементов, находящихся между собой в определенной связи (соподчинении, координации, функциональной зависимости и т.д.). ... Объективно складывающаяся между отдельными нормами (или группами норм) связь

придает им определенное структурное единство. ... Единство и обособленность (дифференцированность) являются необходимыми условиями системной организации права» .

Нормы международного частного права, закрепленные в разных национальных правовых системах, не связаны друг с другом и, следовательно, не образуют единства. В каждой национальной системе права эти нормы увязаны с другими (подчинены общим принципам, согласованы, например, с точки зрения характера и объема предоставляемых прав) в единую систему, т.е. выступают элементами данной системы. Как пишет Л.П. Ануфриева, «адекватной характеристикой структурного статуса МЧП является квалификация его как подсистемы внутригосударственного (национального) права .

Таким образом, комплекс «Международное частное право» имеет смысл только как условная конструкция, дающая представление об источниках международного частного права. Не вызывает сомнения системный характер международного частного права, когда оно рассматривается как отрасль национального права. Однако определение международного частного права как подсистемы национального права не является полным ответом на вопрос о его квалификации, поскольку оставляет без внимания нормы, регулирующие частные отношения международного характера, которые создаются методом международного публичного права. Как таковое международное частное право имеет собственную нормативную систему, т.е. представляет собой множество национальных нормативных систем, которые в совокупности нормативной системой не являются.

#### Список использованной литературы

Ануфриева Л.П. Международное частное право. В 3-х т. Т.1. Общая часть: учебник. М., 2000 г.

Богуславский М.М. Международное частное право. М., 2000.

Дмитриева Г.К. Международное частное право. Учебник. М., 2001.

Дж. Чешир., П. Норт. Международное частное право. М., 1982 г.

Звеков В.П., Международное частное право, курс лекций. М. 1999.

Иссад М.М. Международное частное право. М., 1984.

Лунц Л.А. Международное частное право. М. , 1970.

Международное частное право: современные проблемы. М. 1999.

Платонов. Международное частное право. Учебное пособие. М., 2001.

