

ТЕМА 3. КОЛЛИЗИОННЫЕ НОРМЫ И ОСОБЕННОСТИ ИХ ПРИМЕНЕНИЯ

1. Понятие и структура коллизионной нормы.
2. Типы коллизионных привязок.
3. Толкование и применение коллизионных норм.

1. Понятие и структура коллизионной нормы

Основу международного частного права составляют **коллизионные нормы**.

Коллизия – латинское слово, означающее «столкновение». Коллизионная норма не дает прямого ответа на вопрос, какие права и обязанности возникают у субъектов того или иного правоотношения. Она лишь указывает на право, подлежащее применению к данному правоотношению, осложненному иностранным элементом. Коллизионная норма по общему правилу носит отсылочный характер, она применяется только вместе с теми нормами материального права, к которым отсылает.

Коллизионная норма – это норма, определяющая, право какого государства должно быть применено к конкретному правоотношению, осложненному иностранным элементом.

В национальном праве каждого государства существует своя система коллизионных норм. Коллизионные нормы содержатся и в международных договорах.

Коллизионная норма по своей структуре состоит из двух элементов – **объема и привязки**. Первый ее элемент (объем) говорит о правоотношении, к которому применяется та или иная норма права. Второй элемент коллизионной нормы (привязка) указывает на закон, подлежащий применению к данному правоотношению.

В международном частном праве различают следующие виды коллизионных норм:

- односторонние, двусторонние;
- императивные, диспозитивные.

Односторонней коллизионной нормой называется норма, привязка которой точно указывает на применение определенной правовой системы (белорусской, польской и т. д.) к данному правоотношению.

Двусторонней коллизионной нормой называется норма, привязка которой конкретно не указывает, какой правопорядок должен регулировать данное правоотношение. Эта коллизионная норма лишь формулирует общее правило, руководствуясь которым можно выбрать применимое право.

Императивные коллизионные нормы – это нормы, которые содержат обязательные предписания, касающиеся выбора права, подлежащего применению к данному правоотношению. Эти предписания не могут быть изменены по усмотрению сторон.

Диспозитивные коллизионные нормы – это нормы, которые закрепляют правила выбора права для регулирования конкретного правоотношения.

2. Типы коллизионных привязок

Типы коллизионных привязок – это наиболее типичные, максимально обобщенные правила, используемые для построения коллизионных норм.

В литературе по международному частному праву выделяются следующие типы коллизионных привязок:

1. **Личный закон физического лица** (*lex personalis*). Эта коллизионная привязка применяется для решения вопросов правоспособности и дееспособности физических лиц в сфере семейного права, наследственного права и т. д. На практике реализуется в двух вариантах:

закон гражданства (*lex patria*), т. е. закон государства, к которому данное лицо принадлежит по своему гражданству;

закон домицилия (*lex domicilii*), или закон местожительства, т. е. закон государства, на территории которого данное лицо постоянно проживает.

2. Закон национальности юридического лица (*lex societaris*). Данная коллизионная привязка определяет национальность (государственную принадлежность) юридического лица.

В настоящее время для определения национальности юридического лица используются три основных критерия – оседлости, инкорпорации и центра эксплуатации:

а) критерий оседлости (закон места нахождения административного центра организации) - Италия, Франция, ФРГ, Швейцария и др. Данный критерий означает, что личным статусом юридического лица является закон той страны, в которой находится его центр правления (совет директоров, правление, иные исполнительные и распорядительные органы);

б) критерий инкорпорации (закон места учреждения организации) – Великобритания, Венгрия, Польша, США и т.д. Этот критерий означает, что компания подлежит правопорядку той страны, в которой она учреждена;

в) критерий центра эксплуатации (закон места осуществления деятельности организации) – в ряде развивающихся стран. Указанный критерий означает, что юридическое лицо в качестве личного закона имеет статус той страны, в которой ведет свою производственную деятельность.

В Республике Беларусь гражданская правоспособность иностранного юридического лица определяется по закону страны, где учреждено такое юридическое лицо (п.1 ст.1112 Гражданского кодекса Республики Беларусь).

3. Закон места нахождения вещи (*lex rei sitae*). Указанная коллизионная привязка чаще всего применяется при решении вопросов, связанных с правом собственности, а также в наследственном праве. В Республике Беларусь право собственности на вещь по общему правилу определяется по праву страны, где эта вещь находится (п.2 ст.1119 Гражданского кодекса Республики Беларусь).

4. Закон автономии воли (*lex voluntatis*). Эта коллизионная привязка означает, что в договорных обязательствах может применяться закон, избранный лицами, совершающими сделку. Закон автономии воли закреплен в **ст.1124 Гражданского кодекса**: «Стороны договора могут при заключении договора или в последующем избрать по соглашению между собой право, которое подлежит применению к их правам и обязанностям по этому договору, если это не противоречит законодательству».

5. **Закон места совершения акта** (*lex loci actus*). Применяется в случае, когда стороны не выбрали применимое право, а также в иных случаях, предусмотренных законодательством.

Эта привязка в процессе применения может иметь несколько разновидностей:

- закон места заключения договора;
- закон места совершения сделки;
- закон места исполнения обязательства;
- закон места заключения брака и др.

В республике Беларусь примером применения закона места совершения акта является, в частности норма **ст.1116 Гражданского кодекса**: «Форма сделки подчиняется праву места ее совершения».

6. **Закон страны продавца** (*lex venditoris*). Обычно применяется по внешнеторговым сделкам: применяется право страны, где учреждена, имеет место жительства или основное место деятельности сторона-продавец.

Закон страны продавца закреплен в ряде международных конвенций. В частности, в **Гаагской конвенции 1955 г. о праве, применимом к международной купле-продаже движимых материальных вещей**, содержится общее правило, согласно которому продажа товаров регулируется внутренним правом страны, являющейся местом постоянного проживания продавца в момент получения им заказа.

7. Закон страны суда (*lex fori*). Сводится к следующему: суд или иной юрисдикционный орган, рассматривая дело с иностранным элементом, должен руководствоваться правом своей страны, обязан применять свои (национальные) процессуальные нормы.

8. Закон флага (*lex flagi*). Данная коллизионная привязка применяется для решения коллизионных вопросов в сфере торгового мореплавания и означает применения на морском судне права того государства, в котором зарегистрировано данное морское судно.

Законом флага регулируются право собственности и другие вещные права на судно, правовое положение членов экипажа, права на имущество, находящееся на затонувшем в открытом море судне, пределы имущественной ответственности судовладельца и другие права.

В современном международном частном праве применяются и некоторые другие типы коллизионных привязок:

9. **Закон места причинения вреда** (*lex loci delicti commissi*). Обычно применяется по деликтным обязательствам.

10. **Закон места заключения брака** (*lex loci celebrationis*).

11. **Закон места осуществления трудовой деятельности** (*lex loci laboris*).

12. **Закон страны арбитража** (*lex arbitrii*).

13. **Закон наиболее тесной связи** (*proper law*), которое означает применение права того государства, с которым данное правоотношение наиболее тесно связано.

14. **Закон валют долга** (*lex monetae*).

3. Толкование и применения коллизионных норм

Коллизионная норма, как и любая правовая норма, в процессе ее применения подлежит *толкованию*. Дело в том, что правовые категории, употребляемые в объеме или привязке коллизионных норм, не всегда одинаково понимаются во внутригосударственных правовых системах различных стран.

В толковании нуждаются такие юридические термины, содержащиеся в коллизионных нормах, как «домицилий», «форма сделки», «движимое и недвижимое имущество», «исковая давность» и др. Дело в том, что они не всегда имеют одинаковое юридическое содержание в правовых системах различных государств.

От правильного *применения* коллизионных норм зависит эффективность защиты субъективных прав участников гражданских правоотношений.

Проблема квалификации тех или иных правовых понятий, содержащихся в коллизионной норме, решается судом или иным юрисдикционным органом.

В Республике Беларусь нормы иностранного права применяются судом в случаях, когда белорусские коллизионные нормы отсылают к иностранному праву. Нарушение судом иностранного права в этих странах может служить основанием к отмене судебного решения по делу в апелляционном либо надзорном порядке.

Суд на основе коллизионной нормы, признав необходимость применения иностранного права (первичная квалификация), неизбежно сталкивается с необходимостью толкования иностранного права (вторичная квалификация).

Выделяют следующие основные способы данной квалификации:

- по праву страны суда (*lex fori*) и
- по применяемому праву (*lex causae*).

В первом случае судья осуществляет квалификацию в соответствии со своим – правом, правом страны суда.

Во втором случае иностранное право должно применяться так, как это принято в стране его происхождения.

В Республике Беларусь при применении иностранного права суд или иной государственный орган устанавливает содержание его норм в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве. В целях установления содержания норм иностранного права суд может обратиться в установленном порядке за содействием и разъяснением к Министерству юстиции, иным компетентным государственным органам Республики Беларусь, в том числе находящимся за границей, либо привлечь экспертов.

Если содержание норм иностранного права, несмотря на предпринятые в разумные сроки меры, не установлено, применяется право Республики Беларусь (п.4 ст.1095 Гражданского кодекса Республики Беларусь).

В настоящее время наибольшее распространение в международном частном праве получила доктрина М. Вольфа, в соответствии с которой норма иностранного права, подлежащая применению, должна трактоваться судом, исходя из правовых понятий национальной правовой системы, к которой она принадлежит.

Кроме того, толкование коллизионных норм международного договора должно осуществляться в соответствии с условиями договора и международным правом.