

Источники МЧП

Лекция 1 тема 2

Цель:

- Установить, в каких источниках содержатся нормы международного частного права

ЗАДАЧИ

1. Понятие и виды источников МЧП
2. Источники МЧП России
3. Законодательство МЧП России
4. Законодательство МЧП зарубежных стран
5. Международные договоры как источник МЧП
6. Обычаи как источник МЧП

1. Понятие источника МЧП

- Источники МЧП – это формы, в которых содержатся нормы международного частного права.

Виды источников МЧП (вообще)

- **Международный договор**
- **Нормативно-правовой акт**
- **Правовой обычай**
- **Судебный прецедент**
- **Правовая доктрина**

Международный договор в МЧП

- Международные договоры в МЧП – это соглашения государств, затрагивающие регулирование трансграничных частноправовых отношений.

- Конвенция ООН «О договорах международной купли-продажи товаров» 1980 г.
- Европейская конвенция «Об иммунитете государств» 1972 г.
- Конвенция УНИДРУА «О международном факторинге» 1988 г.

Нормативно-правой акт в МЧП

- Нормативно-правовой акт в МЧП – это документ, принятый законодательными органами государства в специальном порядке и содержащий нормы для регулирования трансграничных частноправовых отношений

ФЗ Австрии «О международном частном праве» 1978 г.
Указ Венгрии «О международном частном праве» 1979
Гражданский кодекс РФ – раздел VI «Международное частное право» 2001
Гражданский кодекс Вьетнама 1995 г.
Вводный кодекс к Германскому гражданскому уложению 1986 г.
Закон Польши «Международное частное право» 2011 г.

Правовой обычай в МЧП

- Правовой обычай – это санкционированный государством обычай, регулирующий трансграничные частноправовые отношения

Конвенция ООН «О договорах международной купли-продажи товаров» 1980 г. в ст. 9 п.2. содержит норму, которая санкционирует применение обычаев к договорным отношениям:

«При отсутствии договоренности об ином считается, что стороны подразумевали применение к их договору ... обычая...»

Судебный прецедент МЧП

- это решение по трансграничному частноправовому делу вышестоящего суда, имеющее решающее значение для нижестоящих судов при рассмотрении ими

аналогичных дел в дальнейшем.

Решения суда штата Иллинойс по делам Kravens v. Algonquin Township, 1973 и Alvis v. Ribar, 1981.

содержат правила по регулированию встречной вины в трансграничных частноправовых отношениях.

Доктрина в МЧП

- это высказывания ученых, признанные на официальном, государственном или международном уровне

ст. 2047 ГК Перу. «Право, применимое для регулирования отношений, связанных с иностранными правовыми системами, определяется в соответствии с международными договорами..., согласно нормам настоящей Книги... Дополнительно являются применимыми принципы и критерии, провозглашенные доктриной международного частного права»

Концепция двойственности источников МЧП

Международные договоры × Национальных законов

- 1. Международные соглашения в сфере МЧП являются самостоятельным источником МЧП.
- 2. Международные соглашения в сфере МЧП являются источником МЧП опосредованно через национальное право, так как они становятся частью национального права после ратификации.

2. Источники МЧП РФ

П.1 ст. 1186 ГК
РФ

- **Право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям..., осложненным иностранным элементом, определяется на основании международных договоров Российской Федерации, настоящего Кодекса, других законов (пункт 2 статьи 3) и обычаев, признаваемых в Российской Федерации.**

Источники МЧП России

1. Международные договоры, ратифицированные РФ
2. **Законодательство:**
3. Обычаи



Международные договоры как источник МЧП РФ

- **Соглашение государств СНГ «О порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности» от 20 марта 1992 года (Киев)**
- Конвенция СНГ «О правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам» от 22 января 1993 г. (Минск)
- Конвенция ООН «О договорах международной купли-продажи товаров» от 11.04.1980

Законодательство МЧП РФ

! Особенность – отсутствует отдельный специальный закон или кодекс по МЧП, законодательство по МЧП рассредоточено в нескольких кодексах и законах.

Структура законодательства МЧП РФ:

1. Конституция РФ
2. Кодексы РФ
3. Федеральные законы РФ

Обычаи как источник МЧП РФ

П.2 ст. 258 КТМ РФ

В случаях, если это предусмотрено соглашением сторон, а также в случаях неполноты подлежащего применению закона при определении рода аварии, определении размеров общеаварийных убытков и их распределении применяются **Йорк-Антверпенские правила об общей аварии и другие международные обычаи торгового мореплавания.**

3. Законодательство РФ по МЧП

Особенность – отсутствует отдельный специальный закон или кодекс по МЧП, законодательство по МЧП рассредоточено в нескольких кодексах и законах.

Структура законодательства МЧП РФ:

1. Конституция РФ
2. Кодексы РФ
3. Федеральные законы РФ

Конституция РФ

- П. 3 Ст. 62 К РФ
- 3. Иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором Российской Федерации.

Кодексы РФ

- ГК РФ - часть 3 раздел 6 - «Международное частное право»
- СК РФ – раздел 7 – «Применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства»
- Кодекс торгового мореплавания РФ (КТМ) – гл. 26 – «Применимое право»
- ГПК РФ – раздел 5
- АПК РФ – гл. 31-33

Федеральные законы:

Федеральный закон от 1999 N 160-ФЗ

"Об иностранных инвестициях в Российской Федерации« (ст. 2, 3)

Закон «О международном коммерческом арбитраже» от 1993 г. (ст. 28 абз.2)

4. Законодательство МЧП ЗС

Три варианта законодательства по МЧП

1 вариант – спец. Закон или Кодекс об МЧП
(Польша, Чехия, Австрия, Венгрия),

2 вариант – нормы МЧП включены в другие
кодексы

(Германия, Япония, Россия)

3 вариант – нормы МЧП включены в другие
НПА

(Франция, Великобритания, США)

5. Международные договоры

- Международные договоры в МЧП – это соглашения государств, регулирующие трансграничные частноправовые отношения.

Особенности:

- Их создателями являются государства
- Они адресованы физическим и юридическим лицам
- Регулируют трансграничные частноправовые отношения
- Являются самоисполнимыми
- После ратификации становятся частью национального МЧП соответствующего государства

Классификация 1.

По содержанию международные договоры в сфере МЧП делятся на два вида:

- Содержащие унифицированные **коллизионные** нормы (Кодекс Бустаманте 1928 г.)
- Содержащие унифицированные **материальные** нормы (Конвенция ООН «О договорах международной купли-продажи 1980 г.)

Классификация2

по охвату стран:

- **Универсальные – открытые для подписания всеми странами** (Конвенция ООН «О договорах международной купли-продажи 1980 г.)
- **Региональные – заключаемые между странами конкретного географического региона** (СНГ, ЕВРОПА, Южная Америка) (Кодекс Бустаманте 1928 г.)
- **Двусторонние – заключаемые между двумя государствами** (Договор о правовой помощи между Россией и Аргентиной 2000 г.)

6. Обычай как источник МЧП

- Обычай – правило поведения, сложившееся в результате многократного повторения
- Правовой обычай – обычай, санкционированный государством, (т.е. правило поведения, сложившееся в результате многократного повторения и санкционированное государством)
- Санкционирование обычая – это указание в норме права, что для регулирования этих отношений применяется обычай

П. 1 ст. 1186 ГК РФ

- Право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям..., осложненным иностранным элементом, определяется **на основании международных договоров Российской Федерации, настоящего Кодекса, других законов (пункт 2 статьи 3) и обычаев, признаваемых в Российской Федерации.**

ВАЖНО!

- 1) В п. 1 ст. 1186 содержится перечисление источников, которые должны содержать нормы для «определения применимого права».
- 2) Нормы, содержащие указание на «применимое право» - это коллизионные нормы
- 3) Следовательно, обычаи, упоминаемые в ст. 1186, это обычаи, которые должны содержать коллизионные нормы

Обычаев в МЧП нет?

- В трудах современных ученых **не** приводятся примеры обычаев, содержащих **коллизионные** нормы для определения права, применимого к трансграничным частноправовым отношениям. Возможно, что такие обычаи не сложились.

Обычаи в МЧП есть!

- В трудах современных ученых приводятся примеры обычаев, содержащих **материальные нормы** для непосредственного регулирования частноправовых отношений

Йорк-Антверпенские правила об общей аварии 1994 – сборник обычаев торгового мореплавания

ИНКОТЕРМС 2000, 2010– сборник международных торговых обычаев

Для применения обычаев в МЧП необходимо специальное указание в: а) М/н договоре; б) в законе; в) в соглашении сторон

- 1) Конвенция ООН «О договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.» - в п.2 ст. 9*
- 2) Кодекс торгового мореплавания РФ - в п. 2 ст. 258*
- 3) Формулировка в соглашении сторон «стороны договорились использовать для регулирования своих отношений ИНКОТЕРМС 2000»*

ВЫВОД

Основными источниками МЧП являются, международные договоры, нормативно-правовые акты и обычаи, в каждом государстве складывается своя собственная система источников МЧП. Основные нормы по МЧП в РФ содержатся в ГК, СК и КТМ.

К ПЗ № 2

- 1) Готовим вопросы, рассмотренные на лекции
- 2) Дополнительно самостоятельно готовим вопрос
 - 17. Место *lex mercatoria* в регулировании трансграничных отношений. Участие невластных субъектов в их формировании.
- 3) Материал учебника Дмитриевой : глава 2.