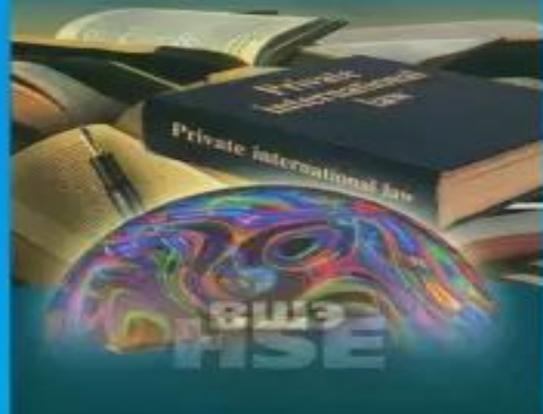


Н.Ю.Ерпылева

МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО





Тема 1. Понятие, предмет методы и система международного частного права. История науки международного частного права

Цель: анализ системы международного частного права

Задачи: Изучение основных теоретических положений о международном частном праве как отрасли национального права

Вопросы к обсуждению:

1. Понятие международного частного права.
2. Юридическая природа и особенности общественных отношений, составляющих предмет регулирования международного частного права. Варианты иностранных элементов в частных правоотношениях международного характера.
3. Метод и способы правового регулирования в международном частном праве.
4. Система международного частного права. Понятие унификации. Виды, назначение и правовая природа унифицированных норм. Способы и основные правила унификации.
5. Место международного частного права в общей системе права. Современные тенденции развития международного частного права.



1. Понятие международного частного права.

МЧП представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих гражданско-правовые отношения с иностранным элементом, а также трудовые, семейные и процессуальные отношения с участием иностранцев

Под иностранным элементом в гражданско-правовых отношениях, регулируемых МЧП понимается:

1) наличие иностранного физического или юридического лица, а иногда и иностранного государства, выступающего в качестве одной из сторон имущественного правоотношения. Так, контракт между двумя казахстанскими фирмами будет регулироваться гражданским законодательством РК, в то время как контракт, заключенный казахстанской и зарубежной фирмами подпадает под регулирование МЧП в силу иностранного элемента

) нахождение объекта (предмета) правоотношения, возникшего между двумя субъектами одной государственной принадлежности (например, между двумя отечественными фирмами), за пределами государства. К примеру, два казахстанских субъекта могут заключить контракт по поводу купли-продажи какого-либо объекта недвижимости, расположенного в другой стране

3) наличие юридического факта с которым связано возникновение, изменение или прекращение правоотношения, которое имело место за границей. Например, причинение вреда здоровью гражданина РК, имевшее место на территории республики подпадает под действие казахстанского законодательства, в то же время, если этот факт имеет место за рубежом, то подлежат применению нормы МЧП.

Соотношение МЧП, МПП и внутригосударственного права:

| | МПП | МЧП | ВГП |
|----------|--|---|---|
| Предмет | Межгосударственные отношения властного характера | Частноправовые отношения с иностранным элементом (невластные отношения межгосударственного характера) | Внутригосударственные отношения властного и невластного характера |
| Субъект | Государства ММПО | Государства МО ММПО и МНПО Физические лица Юридические лица | Физически и юридические лица, государственные органы |
| Источник | Международные договоры и обычаи | Национальное законодательство, международные обычаи и договоры | Национальное законодательство |
| Метод | Материально-правовой | Коллизионно-правовой и материально- | Материально-правовой |

**Для чего необходимо
международное частное
право ?**

Условия существования МЧП

1

Отношения с иностранным элементом затрагивают
правопорядки нескольких государств

Правовые системы государств разные по форме и
содержанию

Право государства регулирует отношения только на его
территории

МЧП

не есть международное
право,

ни частное право в смысле
гражданского, семейного
права,

ни сравнительное правоведение

Цель международного частного права

Определить право какого государства будет регулировать определенные частные отношения с иностранным элементом

Условия возникновения
международного частного права
как науки и как системы права

Основные подходы к проблемам МЧП:

1. Узкий подход:

- В МЧП включены только гражданско-правовые отношения с иностранным элементом;

2. Широкий подход:

- В МЧП включены институты других отраслей права, не носящих публично-правового характера (семейные, купля-продажа, финансовые расчеты, перевозки...).

Современный подход к проблеме МЧП: это совершенно самостоятельное правовое образование, имеющее свой предмет и методы регулирования, отличные от любых других правовых систем.

2. Методы МЧП:

- ▶ *Это совокупность конкретных приемов, способов и средств юридического воздействия, направленного на преодоление коллизии права разных государств.*
- ▶ **Коллизия права** - это обусловленная спецификой частноправового отношения, осложненного иностранным элементом, объективная возможность применения частного права двух и более государств к данному правоотношению.

| Коллизионно–правовой | Материально–правовой |
|---|---|
| Функция общего регулирования | Функция специального регулирования |
| Применимое право заранее неизвестно | Применимое право заранее известно |
| Содержит определенный критерий выбора национально–правовой системы в зависимости от связи конкретного отношения с правом того или иного государства | Существо правоотношения регулируется специально созданными унифицированными материально–правовыми нормами, закрепленными в международно–правовых актах или нормами прямого действия, содержащимися в национальном праве |
| Носит отсылочный характер | Разрешает вопрос по существу |
| Обеспечивает одностороннее регулирование | Обеспечивает многостороннее регулирование |

3. Нормативный состав МЧП:

- 1) Коллизионно-правовые нормы, содержащиеся в международных договорах (унифицированного характера), международных обычаях и внутригосударственном праве;
- 2) Материально-правовые нормы, содержащиеся в международных договорах (унифицированного характера), международных обычаях и национальном праве (нормы «прямого действия»);
- 3) Процессуально-правовые нормы, содержащиеся в международных договорах (унифицированного характера), обычаях и нац. законодательстве (МКА, МГП)

2. Международные институт по унификации частного права (УНИДРУА):

- ▶ Это международная межправительственная организация, осуществляющая подготовку нормативных актов МЧП;
- ▶ Находится в Риме (Италия);
- ▶ Был учрежден на основе Соглашения между Правительством Италии и Советом Лиги Наций от 3 октября 1925 г.;
- ▶ В 1940 г. Был отделен от Лиги Наций (новый Устав - 15 марта 1940 г.);
- ▶ Участвуют 61 государство (Россия - как правопреемница СССР);
- ▶ Занимается изучением средств гармонизации и сближения частного права государств или групп государств и подготовкой к принятию государствами унифицированного законодательства (содержащие единообразные нормы частного права);

ОРГАНЫ УНИДРУА:

- ▶ **Генеральная Ассамблея** (сессия 1 раз в год);
- ▶ **Президент**
- ▶ **Руководящий Совет** (состоит из Президента и членов от 16 до 21, созывается Президентом 1 раз в год)
- ▶ **Постоянный Комитет** (Президент и 5 членов на 5 лет, созывается Президентом 1 раз в год)
- ▶ **Административный Суд** (3 члена и 1 заместитель, избираются Генеральной Ассамблеей на 5 лет не из числа сотрудников Института)
- ▶ **Секретариат** (состоит из Генерального секретаря, двух его замов, имеющих различное гражданство на срок не более 5 лет с правом переназначения)
- ▶ **Библиотека** (возглавляется Генеральным секретарем)
- ▶ Официальный язык: итальянский, немецкий, английский, испанский и французский.

Древний мир

международное частное право не могло возникнуть в древности, так как между государствами и их народами существовали отношения, основанные на признании каждым из государств превосходства своего народа и его культуры над народом и культурой других (А.Н. Мандельштам, Ф.Ф. Мартенс, А. Пиленко)

«Индусы ставили иностранцев на общественной лестнице ниже слонов, лошадей и судра.

Евреи считали себя избранным народом и считали благоугодным делом истребление других народностей.

Египтяне избегали от любых отношений с иностранцами.

Греки считали иностранцев рожденных для рабства.

И политика Рима была направлена на подчинение иностранцев»

А.Н. Мандельштам

Особенности права государств древнего мира

- 1) закрепляло привилегированное положение подданных соответствующего государства в отношении иностранцев
- 2) охраняло права своих граждан, где бы они не находились (регулировало отношения на территории иностранных государств)

Рабовладельческий период

Принципы римского права

- 1) Все отношения между римскими гражданами, в том числе имевшие место за границей, всегда рассматривались по началам римского права – *jus civil*.
- 2) Иностранцы (*peregrine*) уравнивались с римскими гражданами, и поэтому судились по римскому праву. Что касается остальных иностранцев, то римские суды совершенно отказывали в правосудии тем из них, с которыми у римлян не было особых договоров.
- 3) Рассмотрение споров между римлянами и иностранцами, с которыми были особые договоры, в Риме существовал особый институт суда рекуператоров. Решение выносилось в таком случае не на основании *jus civil*, не на основании иностранного права, а на основании *juris gentium*.



Принципы римского права (продолжение)

- 4) Относительно некоторых юридических отношений римские суды применяли к иностранцам их отечественный закон. Таковы именно семейные отношения, имущественная правоспособность, наследование и взаимные обязательства между иностранными соотечественниками. Но при этом неизвестно, применялся ли отечественный закон ко всем дружественным иностранцам, или только к тем и ним, которые подчинились римлянам и вошли в разряд провинциалов.
- 5) Во всех тех случаях, которые по римскому праву предоставлялась автономия лиц, иностранцы были свободны в подчинении себя тому или другому праву.

Особенности права рабовладельческих государств (в римский период)

- 1) регулировало право на собственной территории, независимо от того, кто на ней находился,
- 2) регулировало отношения собственных граждан, где бы они ни находились

Особенности права рабовладельческих государств (после распада Римской империи)

- 1) право было направлено на подчинение иностранцев,
- 2) но в этот период был выработан принцип личного права (каждое племя, каждый народ имел свое право),
- 3) в некоторых странах были изданы особые уложения, которые имели силу в отношении всех жителей государства – как победителей, так и побежденных

Феодалный период

Особенности права феодалных государств

- 1) единственным материальным источником права была воля феодала,
- 2) отношения между людьми определялись уже не племенным происхождением, а служебной зависимостью
- 3) общественный порядок строился на землевладении, а человек рассматривался как придаток земли
- 4) сформировался принцип территориальной юрисдикции

Особенности права феодальных государств (продолжение)

5) Территориальная юрисдикция повлияла и на правовое положение иностранцев. Оно за некоторым исключением было приравнено к правовому положению местного населения.

Исключения из него допускались только в отношении монарха и всех непосредственных представителей государственной власти – послов, военных, а также в отношении военных кораблей

**Период распада
феодального строя (XIII в.)**

Особенности права в XIV- XV веках

- 1) целый ряд юридических отношений начинает обсуждаться по месту их совершения, возникновения или по личному праву лиц, их заключивших (теория смешанной юрисдикции – теория статутов)

Право в период абсолютизма

Особенности права в период абсолютизма

- 1) Жаном Боденом (1530-1596гг.) в качестве государственно-правового принципа был четко сформулирован принцип суверенитета
- 2) В XVII в. Была сформулирована идея политического суверенитета (полновластие и верховенство государства на его территории внутри его границ, и независимость государства на международной арене)

Особенности права в период абсолютизма (продолжение)

- 3) появились первые коллизии между законами государств
- 4) появились условия развитие между государствами отношений, построенных на принципах равенства и справедливости, и существование государств, за которыми было признано свойство суверенитета
- 5) утвердилось понятие государства, которое порождает конфликт между «личным статутом и территориальным законом»

Причины развития МЧП

1. Развитие отношений между государствами
2. Политико-юридическая конструкция понятия суверенитета
3. Политико-юридическая конструкция понятия государства
4. Отказ государства от суверенных прав регулирования определенных отношений на своей территории.

Способы отказа государства от некоторых суверенных прав

- 1) на основе коллизионных норм (прямой)
- 2) На основе материальных норм международных договоров (косвенный)

Предмет МЧП
(используемый для учебных
целей)

**частные отношения с
иностранным элементом**

ПРИНЦИПЫ ЧАСТНЫХ ОТНОШЕНИЙ

1. Юридическое равенство сторон
2. Добровольность вступления в отношения, как правило на основе договора

1 Между субъектами складываются властные полномочия (воля одного субъекта подчиняется воле другого субъекта – государства)

2 Правоотношения возникают в силу закона

Частные отношения,
регулируемые
частным правом РК

Гражданские отношения

Семейные отношения

Трудовые отношения



В международном
частном праве
существуют в том числе
следующие подотрасли

Международное
гражданское право

Международное
семейное
право

Международное
трудовое право

Международное
процессуальное
право

Международное гражданское право

```
graph TD; A[Международное гражданское право] --> B[Правовое положение субъектов]; A --> C[Вещное право]; A --> D[Обязательственное право]; A --> E[Деликтное право];
```

Правовое положение
субъектов

Вещное право

Обязательственное
право

Деликтное право

**КРИТЕРИЙ отличия отношений,
регулируемых МЧП от отношений,
регулируемых гражданским, семейным,
трудовым правом**

Иностраннѳй элемент

Субъект

Юридический факт

Объект

ИНОСТРАННЫЙ СУБЪЕКТ

Участник правоотношений,
имеющий постоянную
правовую связь с
иностранным государством
(физические и юридические
лица)

Иностранный объект

То, на что направлено отношение, имеющее место на территории иностранного государства

(имущество, трудовая деятельность и т.п.)

ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКТ

Действие или событие, которые
являются причиной
возникновения,
изменения или прекращения
международных частных
отношений

(заключение договора, заключение брака,
смерть лица)

Метод международного частного права

это совокупность конкретных приемов,
способов и средств юридического
воздействия, направленного на
преодоление коллизии права разных
государств

