

**ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ
УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ОРЕНБУРГСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ АГРАРНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»**

**Методические рекомендации для
самостоятельной работы обучающихся по дисциплине**

Б3.Б.18 Международное частное право

Направление подготовки (специальность) Юриспруденция

Профиль образовательной программы уголовно-правовой

Форма обучения: заочная

СОДЕРЖАНИЕ

1. Организация самостоятельной работы.....	3
2. Методические рекомендации по выполнению контрольной работы.....	5
2.1 Порядок выполнения контрольной работы.....	5
2.2 Требования к оформлению контрольной работы.....	6
2.3 Задания для контрольной работы по вариантам.....	7
3. Методические рекомендации по самостоятельному изучению вопросов.....	11
4. Методические рекомендации по подготовке к занятиям.....	36
4.1 Практическое занятие 1. Коллизионное право.....	36
4.2 Практическое занятие 2. Физические лица как субъекты международного частного права.....	37
4.3 Практическое занятие 3. Иностранные инвестиции в международном частном праве.....	37
4.4 Практическое занятие 4. Международное контрактное право.....	38
4.5 Практическое занятие 5. Международное частное валютное право.....	38
4.6 Практическое занятие 6. Право интеллектуальной собственности.....	38
4.7 Практическое занятие 7. Международное семейное право.....	38
4.8 Практическое занятие 8. Международное наследственное право.....	39
4.9 Практическое занятие 9. Международный гражданский процесс.....	39
4.10 Практическое занятие 10. Международный коммерческий арбитраж.....	40

1. ОРГАНИЗАЦИЯ САМОСТОЯТЕЛЬНОЙ РАБОТЫ

1.1. Организационно-методические данные дисциплины

№ п.п.	Наименование темы	Общий объем часов по видам самостоятельной работы				
		подготовка контрольной работы	подготовка реферата/эссе	индивидуальные домашние задания (ИДЗ)	самостоятельное изучение вопросов (СИВ)	подготовка к занятиям (ПкЗ)
1	2	3	4	5	6	7
1.	Понятие международного частного права				4	
2.	Источники международного частного права				6	
3.	Источники международного частного права				6	
4.	Коллизионное право				4	2
5.	Коллизионное право				4	
6.	Особенности правоприменения в международном частном праве				8	
7.	Физические лица как субъекты международного частного права				4	2
8.	Юридические лица в международном частном праве				8	
9.	Юридические лица в международном частном праве				8	
10.	Государство как субъект международного частного права				8	
11.	Вопросы собственности в международных отношениях					
12.	Иностранные инвестиции в международном частном праве					2
13.	Иностранные инвестиции в международном частном праве				6	
14.	Международное контрактное право					2
15.	Международное контрактное право				8	

16.	Международное контрактное право				6	
17.	Страхование в международной торговле				4	
18.	Страхование в международной торговле				4	
19.	Международное транспортное право					
20.	Международное транспортное право				6	
21.	Международное транспортное право				6	
22.	Международное частное валютное право					2
23.	Международное частное валютное право				8	
24.	Право интеллектуальной собственности					2
25.	Право интеллектуальной собственности				4	
26.	Международное семейное право					2
27.	Международное наследственное право					2
28.	Международное наследственное право				4	
29.	Международное трудовое право				8	
30.	Коллизионные вопросы в области деликтных обязательств				4	
31.	Коллизионные вопросы в области деликтных обязательств				4	
32.	Международный гражданский процесс					2
33.	Международный гражданский процесс				1	
34.	Международный гражданский процесс				1	
35.	Международный гражданский процесс				2	

36.	Международный коммерческий арбитраж					2
37.	Международный коммерческий арбитраж				1	
38.	Международный коммерческий арбитраж				1	
39.	Международный коммерческий арбитраж				2	
40.	Наследственные, трудовые отношения, международный гражданский и арбитражный процесс	15				
41.	ИТОГО:				144	20

2. МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО ВЫПОЛНЕНИЮ КОНТРОЛЬНОЙ РАБОТЫ

2.1 Порядок выполнения контрольной работы

Контрольная работа по дисциплине «Международное частное право» представляет собой выполнение студентом в письменном виде задания в форме теоретических вопросов и практических заданий (задач) и проверку преподавателем умения студента самостоятельно работать над определенной темой учебной дисциплины.

Выполнение контрольной работы студентами заочной формы обучения является одним из важных видов самостоятельной работы, которая позволяет студенту подробно изучить отдельные вопросы в рамках различных тем данной учебной дисциплины, вырабатывает навыки анализа нормативных актов и научной литературы.

Анализ вопросов теоретического характера в ходе выполнения контрольной работы позволяет студенту получить представление о структуре отдельных институтов дисциплины «Международное частное право». Для ее выполнения может привлекаться нормативный, научный, учебный, статистический и другой материал.

Выполнение практических заданий (составление аналитических таблиц, схем и др.) позволяет студенту ознакомиться с современными проблемами в рамках изучаемой темы, а также заставляет его анализировать, соотносить, обобщать необходимый материал, делать самостоятельные выводы, содействует формированию собственной позиции автора.

Решение задач способствует развитию у студента навыков работы с правовыми актами; анализа различных правовых явлений, юридических норм и правовых отношений, являющихся объектами профессиональной деятельности; анализа правоприменительной практики; разрешения правовых проблем и коллизий; применения иностранного права при разрешении конкретных ситуаций.

Студент выбирает вариант контрольной работы, соответствующий предлагаемому преподавателем перечню вариантов контрольных работ, который определяется по первой букве фамилии студента.

Перед написанием контрольной работы студентам необходимо изучить тему, предложенную преподавателем, в соответствующих главах учебников по международному частному праву. Затем ознакомиться с дополнительной литературой: научными статьями по соответствующей теме, разделами монографий.

После изучения литературы студент должен иметь представление об основных положениях теоретических вопросов, актуальных проблемах, путях их преодоления. Ответы в тексте контрольной работы студент должен излагать собственными словами, ссылаясь на различные позиции ученых и статьи нормативно-правовых актов. После изложения теоретического вопроса студенты должны сделать самостоятельный вывод по нему.

2.2 Требования к оформлению контрольной работы

Контрольная работа начинается с титульного листа, затем излагается содержание. Не допускается самостоятельное изменение плана студентом или написание работы по иному варианту. На титульном листе указываются: наименование учебного заведения, факультета и кафедры, вид работы, наименование дисциплины, вариант, тема, фамилия и инициалы студента, форма обучения, курс.

В каждом варианте контрольной работы предусмотрены теоретические вопросы и практические задания (задачи), которые выполняются в письменном (печатном) виде.

Раскрывая содержание отдельного вопроса, следует излагать лишь основные положения нормативных правовых актов, точек зрения ученых по определенным проблемам, подкрепляя ответ ссылками на выдержки из монографий, статей, учебников.

Контрольная работа предполагает также решение задачи, которое должно быть последовательным, полным, с анализом всех приведенных в задаче обстоятельств. При решении задач необходимо делать ссылки на соответствующую литературу (мнения и позиции авторов) и нормативные источники.

Сноски оформляются следующим образом:

¹ *Конвенция Организации Объединенных Наций о договорах международной купли-продажи товаров. Вена, 11 апреля 1980 г. СССР присоединился к Конвенции 23 мая 1990 г. Вступила в силу для СССР с 1 сентября 1991 г. // Вестник ВАС РФ, 1994. № 1.*

² *Гетьман-Павлова И.В. Международное частное право: учебник. М.: Норма, 2011. С. 389.*

³ *Костина О.В., Шевченко О.Р. Обратная отсылка в теории международного частного права // Научные ведомости Белгородского государственного университета. Серия: Философия. Социология. Право, 2011. № 2 (97). С. 12.*

Оформление контрольной работы осуществляется в соответствии со следующими правилами. Текст контрольной работы печатается на стандартных листах формата А4 или пишется в тетради (с согласия преподавателя). Машинописный текст печатается на одной стороне листа.

Каждый лист должен быть пронумерован. Нумерация страниц сквозная, в верхней части листа, по середине. Первая страница (титульный лист) не нумеруется. Каждая страница должна содержать поля: левое – 3 см, правое – 1,5 см, верхнее и нижнее – 2 см. Контрольная работа печатается шрифтом Times New Roman, через полуторный интервал, размер шрифта – 14 кегль. Все листы контрольной работы должны быть сброшюрованы.

Каждая структурная часть контрольной работы: содержание, основная часть: отдельные вопросы, выполнение практического задания, решение задачи, список использованных источников начинаются с новой страницы.

В конце работы приводится список использованных источников, который должен включать международные и внутригосударственные нормативные акты, судебную практику, учебные издания, научные статьи. Список представляется в указанной последовательности. При написании контрольной работы рекомендуется использовать не менее 10 источников.

На последней странице контрольной работы студент ставит дату ее написания и свою подпись.

Контрольная работа оформляется надлежащим образом и сдается за 10 дней до начала экзаменационной сессии на кафедру, где регистрируется лаборантом.

В случае, когда в тексте контрольной работы выявлены серьезные недостатки и ошибки, контрольная работа возвращается студенту на доработку.

Повторно работа рецензируется в том случае, когда к вновь написанной (доработанной) работе приложена написанная ранее контрольная работа с рецензией.

Студенты, которые не представили в указанный срок контрольную работу, или контрольная работа которых была не зачтена, не допускаются к сдаче экзамена по курсу «Международное частное право».

2.3 Задания для контрольной работы по вариантам

Вариант 1 (А-Б)

Тема: Понятие международного частного права

1. Принципы международного частного права.
2. Место международного частного права в общей системе права.

Практические задания:

1. Составить сравнительную таблицу «Соотношение международного частного и международного публичного права» (по различным основаниям).
2. Привести примеры международных частноправовых отношений, в которых иностранный элемент представляет собой:
 - объект правоотношения;
 - юридический факт, являющийся основанием возникновения, изменения или прекращения правоотношения;
 - субъект правоотношения.

Вариант 2 (В-Г)

Тема: Источники международного частного права

1. Законодательство зарубежных стран как источник международного частного права.
2. Доктрина в международном частном праве.

Практические задания:

1. Дайте характеристику материальным источникам современного российского международного частного права и опишите тенденции их развития.
2. Проведите анализ источников международного частного права России и США.

Вариант 3 (Д-Е)

Тема: Применение иностранного права

1. Основания применения иностранного права.
2. Порядок установления содержания иностранной правовой нормы.

Практические задания:

1. Из российского гражданского законодательства приведите примеры следующих коллизионных норм:
 - односторонней;
 - двусторонней;
 - альтернативной.
2. Решите задачу:
Американский держатель акций получает доход, находясь в Германии. По праву США гражданин США должен платить налог на данный доход в США. По немецкому праву резидент Германии должен платить налог в Германии. Есть ли в данной ситуации конфликт законов, и если да, то каким образом он должен быть решен?

Вариант 4 (Ж-З)

Тема: Субъекты международного частного права

1. Личный закон физического лица и национальный режим

2. Оффшорные компании

Практические задания:

1. Решите задачу:

Гражданин России Иванов заключил договор купли-продажи земельного участка на территории иностранного государства. Однако после заключения договора стало известно, что в данном иностранном государстве земельные участки изъяты из гражданского оборота и находятся в исключительной собственности государства.

Законодательство какого государства будет применяться в данной ситуации? И каким образом определяется правоспособность Иванова? Будет ли признано за Ивановым право собственности на приобретенный земельный участок?

Вариант 5 (И-К)

Тема: Право собственности в международном частном праве

1. Вещный статут.

2. Национализация в международном частном праве.

Практические задания:

1. Решите задачу:

В связи с ликвидацией фирмы США ее филиал, находящийся в г. Оренбурге, получил уведомление о необходимости предпринять меры по оценке имущества, производству расчетов с дебиторами и кредиторами и других действиях. Поскольку документами, регламентирующими деятельность филиала, эти вопросы не были урегулированы, перед руководством филиала встал вопрос о том, законодательством какого государства следует руководствоваться.

Определите применимое право в данной ситуации.

Вариант 6 (Л-М)

Тема: Иностранные инвестиции в международном частном праве

1. Виды трансграничной инвестиционной деятельности.

2. Международные договоры о защите прав иностранных инвесторов и разрешения инвестиционных споров.

Практические задания:

1. Решите задачу:

Учредители предприятия с иностранными инвестициями включили в устав предприятия следующие положения:

- организационно-правовая форма – общество с ограниченной ответственностью;
- уставный фонд – 20 миллионов рублей;
- доля иностранного инвестора – 40% уставного фонда;
- вклады в уставный фонд вносятся учредителями имуществом, оценка которого производится по соглашению сторон;
- формирование уставного фонда осуществляется в течение одного года с момента государственной регистрации предприятия;
- общее собрание участников является высшим органом управления в обществе и праве принимать к рассмотрению любые вопросы, касающиеся деятельности общества;
- директор (единоличный исполнительный орган) избирается советом директоров общества.

Соответствуют ли действующему законодательству данные положения устава создаваемого предприятия с иностранными инвестициями?

Вариант 7 (Н-О)

Тема: Договорные обязательства в международном частном праве

1. Обязательственный статут и сфера его применения.

2. Электронная торговля.

Практические задания:

1. Решите задачу:

В договоре купли-продажи, где продавец - американская компания, а покупатель - российская организация, стороны сослались на право штата Калифорния (США) как на применимое к их отношениям. Российская организация просрочила оплату товара на шесть месяцев. Спор рассматривается российским судом.

Право какого государства применяется к отношениям сторон: право США в целом или право данного штата? Если право штата Калифорния не установлено в ходе процесса, возможно ли применение права другого штата? Требуется ли суду проверять компетенцию властей штата в сфере гражданского законодательства?

Вариант 8 (П-Р)**Тема: Международное транспортное право**

1. Понятие и предмет международного транспортного права.

2. Договор международной смешанной перевозки грузов.

Практические задания:

1. Решите задачу:

По маршруту Москва-Токио с остановкой в Хабаровске для дозаправки осуществлял перелет самолет российской авиакомпании. Перевозимый груз застрахован не был. Из-за неисправности шасси самолет потерпел аварию в аэропорте города Хабаровска, в результате чего экипажу удалось спастись, но груз был уничтожен.

В соответствии с какими нормами права грузовладелец должен предъявить к перевозчику свои требования о возмещении убытков?

Вариант 9 (С-Т)**Тема: Международное частное валютное право**

1. Понятие и предмет международного частного валютного права.

2. Аккредитив как форма международных расчетов.

Практические задания:

1. Решите задачу:

Британская компания «Хитон» в качестве оплаты оказанных консалтинговых услуг приняла чек от российской организации ООО «Ювелир». Чек был выписан на территории России в городе Оренбурге и содержал указание на то, что по истечении 30-ти дней со дня его составления на указанную в нем сумму начисляются проценты в размере 17 % годовых. Оплата чека могла осуществляться в любом из филиалов банка, в котором открыт счет чекодателя. Через 60 дней после получения чека компания «Хитон» предъявила чек к оплате, но на счете ООО «Ювелир» оказалась только сумма чека. Британская сторона предъявила в Арбитражный суд Оренбургской области иск о взыскании процентов, неполученных ей на основании чека. Каким образом арбитражный суд должен разрешить спор?

Вариант 10 (У-Ф)**Тема: Право интеллектуальной собственности**

1. Объекты международно-правовой охраны авторского права.

2. Охрана прав на средства индивидуализации в сети Интернет.

Практические задания:

1. Составьте проект лицензионного соглашения о передаче прав на пользование товарным знаком, в котором лицензиаром выступает американская фирма, а лицензиатом – российская организация.

Вариант 11 (Х-Ц)**Тема: Международное семейное право**

1. Консульские браки и разводы.
2. Международное усыновление.

Практические задания:

1. Решите задачу:

Российская гражданка, находясь на отдыхе в Марокко, вступила в брак с гражданином этой страны, который уже состоял в браке.

Будет ли данный брак признан в России, если законодательство Марокко допускает полигамные браки? Обоснуйте свой ответ.

Вариант 12 (Ч-Ш)

Тема: Международное наследственное право

1. Наследование выморочного имущества.
2. Наследование и завещание: коллизионные аспекты.

Практические задания:

1. Решите задачу:

Гражданин Италии Б. постоянно проживал в России. После смерти Б. осталось движимое и недвижимое имущество, которое находилось как в России (квартира в городе Курске, мебель, автомобиль, гараж), так и в Италии (денежные средства на счете в банке, дом и домашние постройки в Риме).

Определите право, применимое к наследованию, учитывая, что завещание составлено не было.

Вариант 13 (Щ-Э)

Тема: Международный гражданский процесс

1. Международная подсудность по гражданским делам. Конкуренция юрисдикций.
2. Легализация иностранных документов и апостиль.

Практические задания:

1. Решите задачу:

В арбитражный суд города Москвы с иском к российской компании обратилась испанская фирма. В ходе подготовки дела к судебному разбирательству судья потребовал от испанской стороны предоставить документы, подтверждающие ее статус как юридического лица, зарегистрированного в соответствии с правом Испании. При этом судья не указал, какие именно документы необходимо предоставить.

Испанская фирма в предварительном судебном заседании в доказательство ее правоспособности попросила приобщить к материалам дела копии устава организации и выписки из торгового реестра.

Как должен поступить арбитражный суд? Достаточно ли представленных документов для определения статуса испанской фирмы как юридического лица?

Вариант 14 (Ю-Я)

Тема: Международный коммерческий арбитраж

1. Императивные нормы и публичный порядок в практике международного коммерческого арбитража.
2. Международный коммерческий арбитраж в России.

Практические задания:

1. Решите задачу:

Между российской и канадской компаниями заключен договор международной купли-продажи. Российская организация обратилась в международный коммерческий арбитраж ввиду неисполнения канадской стороной условий заключенного договора.

Международный коммерческий арбитраж принял дело к рассмотрению. Однако в первом заседании было установлено, что заключенное между сторонами арбитражное соглашение ответчик не подписал. В своих устных объяснениях по делу ответчик не возражал против

рассмотрения спора международным коммерческим арбитражем.
Имеет ли право международный коммерческий арбитраж продолжить рассмотрение дела?
Каковы требования к форме арбитражного соглашения?

3. МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО САМОСТОЯТЕЛЬНОМУ ИЗУЧЕНИЮ ВОПРОСОВ

3.1 Нормативная структура международного частного права

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Нормативная структура МЧП отличается повышенной сложностью. Эту отрасль права составляют различные по своему характеру, природе и структуре нормы. Их можно классифицировать следующим образом: коллизионные (от лат. collision – столкновение, конфликт) и материально-правовые нормы.

2. Коллизионные (отсылочные) нормы уникальны по своей природе и встречаются только в МЧП. Ни в одной другой отрасли права нет даже аналога подобных норм. Их источники – национальное законодательство (внутренние коллизионные нормы) и международные договоры (унифицированные или договорные коллизионные нормы). Систему международных договоров, содержащих унифицированные коллизионные нормы, можно условно обозначить как комплекс конвенций о «применимом праве». Унифицированные коллизионные нормы имеют исключительно договорное происхождение (обычных международных коллизионных норм не существует).

3.2 Соотношение международного частного и международного публичного права

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Различие между международным публичным и международным частным правом может быть проведено по следующим основаниям:

- по содержанию регулируемых отношений общественные отношения, регулируемые международным публичным правом, носят межгосударственный характер. Отличительной их особенностью является специфическое качество, присущее их основному субъекту (государству), – суверенитет. Международное частное право регулирует отношения, складывающиеся между иностранными физическими и юридическими лицами, между физическими и юридическими лицами и иностранным государством в неполитической сфере;

- по субъектам отношений – основными субъектами международного публичного права являются государства, а основными субъектами международного частного права выступают физические и юридические лица;

- по источникам – источниками международного публичного права являются международные договоры, международно-правовые обычаи, акты международных организаций и акты международных конференций, в то время как источники международного частного права – внутреннее законодательство каждого государства, международные договоры, международно-правовые обычаи и судебные прецеденты;

- в состав международного частного права входят нормы двух видов: материально-правовые (непосредственно устанавливающие права и обязанности) и коллизионные (отсылающие к национальному праву конкретного государства);

- порядок рассмотрения споров – в международном публичном праве споры разрешаются либо на государственном уровне (межгосударственные споры), либо в специализированных органах по защите прав человека (споры, касающиеся нарушений в области прав человека);

- международное частное право, в отличие от международного публичного права и национально-правовых систем, не составляет особую правовую систему. Правовые

нормы, регулирующие международные немежгосударственные невластные отношения, являющиеся объектом международного частного права, по своему источнику находятся как в национальном праве различных государств, так и в международном публичном праве.

3.3 Общая характеристика и виды источников международного частного права

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Источниками международного частного права являются акты компетентных органов, устанавливающие или санкционирующие нормы международного частного права.

2. Основных видов источников в международном частном праве четыре: 1) международные договоры; 2) внутреннее законодательство; 3) судебная и арбитражная практика; 4) обычаи.

3.4 Международный договор как источник международного частного права

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Под международными договорами понимаются соглашения, заключенные между государствами. Это могут быть многосторонние и двусторонние конвенции. Многосторонние конвенции могут быть универсальными и региональными. Универсальные договоры заключаются государствами, принадлежащими к различным регионам земного шара, к различным социально-политическим и правовым системам, например, Венская конвенция ООН «О договорах международной купли-продажи товаров» 1980 г. Под региональными соглашениями обычно понимаются соглашения, которые приняты и действуют в пределах одного региона, как правило, в рамках региональной интеграционной группировки государств (Европейский Союз, Содружество Независимых Государств и др.), например, Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г.

2. Существенное значение имеет деление договоров на самоисполняемые и несамоисполняемые. Нормы самоисполняемых договоров в силу их детальной проработанности и завершенности могут применяться для регулирования соответствующих отношений без каких-либо конкретизирующих и дополняющих их норм.

Несамоисполняемый договор, даже если государство санкционирует применение его правил внутри страны, требует для исполнения акта внутригосударственного нормотворчества, конкретизирующего положения соответствующего документа.

3.5 Внутригосударственные акты России как источник международного частного права

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. По своей юридической силе внутринациональные источники МЧП можно подразделить на несколько групп:

1. Конституция РФ 1993 г.;
2. Федеральные законы и законы:
 - раздел VI части 3 Гражданского кодекса Российской Федерации,
 - разд. VII Семейного кодекса Российской Федерации,
 - Гражданско-процессуальный кодекс Российской Федерации,
 - Арбитражно-процессуальный кодекс Российской Федерации,
 - Налоговый кодекс Российской Федерации,
 - Федеральный закон от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации»,
 - Федеральный закон от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» и др.;

3. Обычай.

3.6 Источники зарубежного международного частного права

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. За рубежом источником МЧП признается также доктрина, сложенная в работах таких известных ученых в области МЧП, как американцы Дж. Стори, Д. Биль, англичанин А. Дайси.

2. МЧП — это та область права, которая в очень большой степени «питается» результатами доктринальных исследований и концептуальных находок, а потому здесь нет жесткого противопоставления науки и практики. Объясняется это такими объективными причинами, как неполное законодательное регулирование, огромное разнообразие ситуаций, изменения социальных и политических реалий, которые судья всегда может адекватно воспринять

3.7 Обычай. Негосударственное регулирование

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. В международном праве под обычаем понимается сложившееся на практике правило поведения, за которым признается юридическая сила.

В Гражданском кодексе РФ обычаи (в ГК применен термин «обычаи делового оборота») фактически признаны вспомогательным источником права. Под обычаем делового оборота признается, согласно ст. 5 ГК, «сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе».

2. От обычаев следует отличать обыкновения, складывающиеся в практике торговых сделок и определяющие детали этих сделок. С торговыми обыкновениями приходится сталкиваться в области морских перевозок. Они складываются, например, в портах. Обыкновения могут регулировать взаимоотношения сторон только в тех случаях, когда стороны в той или иной форме признали необходимым применение обыкновений какого-либо морского порта.

3.8 Судебный прецедент и судебная практика, доктрина в международном частном праве

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Под судебным прецедентом обычно понимается ранее вынесенное решение суда, обоснование которого признается обязательным при рассмотрении судами той же или низших инстанций последующих дел аналогичного характера. Такая система действует в большинстве стран так называемой англо-американской системы права.

В современной российской правовой доктрине неоднократно возникали предложения о признании судебных решений источником права. Однако в действующем законодательстве нормативный характер признается лишь в отношении выносимых Конституционным Судом постановлений в процессе толкования права, и такие постановления, затрагивающие область международного частного права, уже принимались.

Таким образом, хотя судебная практика не является источником права в России, ее значение для толкования норм в процессе их применения в области международного частного права, особенно государственными арбитражными судами, несомненно.

2. В современном праве, в том числе и международном, доктрина, под которой понимается мнение ученых, не рассматривается в качестве источника международного частного права. Коллективное мнение наиболее авторитетных юристов из различных стран находит свое выражение в документах таких международных общественных организаций, как Ассоциация международного права и Институт международного права.

3.9 Обратная отсылка и отсылка к законодательству третьего государства

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Возникновение обратной отсылки является следствием национальной природы коллизионного права: различное содержание национальных коллизионных норм приводит к тому, что иностранное право, избранное на основании отечественной коллизионной нормы, отсылает обратно или к праву третьего государства. Обратная отсылка — это результат столкновения, коллизии коллизионных норм разных государств (сокращенно — коллизии коллизий).

Коллизии коллизионных норм могут быть двух видов: положительные коллизии и отрицательные коллизии.

2. В России любое указание на право или систему права какого-либо государства должно рассматриваться как отсылающее к материальному праву, а не к его коллизионным нормам.

3.10 Обход закона в международном частном праве

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Иногда возникает необходимость в обходе законов одного государства и подчинении законам другого государства.

В рамках традиционного коллизионного метода регулирования под этим понятием обычно понимается намеренное и искусственное создание лицом коллизионной привязки гражданско-правового отношения к какой-либо определенной национальной правовой системе, и создание тем самым коллизии законов с целью вызвать применение одного национального закона и избежать применения другого. При этом такой национальный закон, применения которого добиваются, является в каком-либо отношении более благоприятным для заинтересованного лица, чем тот, применения которого это лицо путем создания коллизионной привязки стремится избежать.

2. Есть государства, в которых «обход закона» юридически запрещен. Обычно в законодательстве устанавливается положение об обходе закона. В законодательстве РФ такого запрета на «обход закона» нет.

3.11 Проблемы, связанные с применением иностранного права

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. В процессе применения иностранного права отечественные суды и другие правоприменительные органы неизбежно столкнутся с рядом специфических проблем. Среди них: общий подход к пониманию иностранного права, установление содержания и толкование иностранного права, ограничения применения иностранного права и др. Конечно, и при применении отечественного права к частноправовым отношениям, осложненным иностранным элементом, также могут возникнуть какие-то дополнительные проблемы. Например, когда отношение окажется подчиненным праву разных государств: сделка в целом подчинена российскому праву на основе закона страны продавца, а последствия неуплаты долга должны определяться по швейцарскому праву, применение которого предусмотрели стороны на основе «автономии воли», исходя из того, что платеж должен быть осуществлен в швейцарском банке. В этом случае возникает проблема адаптации российского и швейцарского права при совместном их применении. Но, в конечном итоге и здесь дополнительная проблема возникла в связи с применением иностранного права.

3.12 Установление содержания иностранного права

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. В современных условиях после перехода нашего государства от, по существу, закрытого к открытому обществу, когда резко возрос объем гражданско-правовых отношений с иностранным элементом, когда не только суд, но и другие государственные

органы должны применять иностранное право не только в силу действия принципа автономии воли сторон, но и в силу коллизионных норм, установленных внутренним законодательством или международным договором, вопрос об установлении содержания иностранного права из чисто теоретической категории стал переходить в проблему практического характера.

2. Перед судами, рассматривающими споры в области международного частного права, возникает непростая проблема - установить содержание иностранного права. Иностранное право подлежит применению не только в силу отсылки к нему коллизионных норм, но и в других случаях (определение статуса иностранного лица - стороны в процессе, полномочий представителя такого лица и др.). Кроме того, иностранное право применяется не только третейскими судами, судами общей юрисдикции, арбитражными судами, но и другими государственными органами (нотариат, загс и т.д.). В ст. 166 СК РФ говорится об установлении содержания норм иностранного права судом или загсами. Согласно действующему в России законодательству суды применяют иностранное право в случаях, предусмотренных законом и международным договором.

3.13 Применение и толкование иностранного права

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Включение в ГК РФ ст. 1191 "Установление содержания норм иностранного права" имеет принципиальное значение. В п. 1 этой статьи предусмотрено следующее:

"При применении иностранного права суд устанавливает содержание его норм в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве".

Из этого положения ГК РФ, а также из ГПК РФ (п. 5 ст. 11) и АПК РФ 2002 г. (п. 5 ст. 13) следует, что судья обязан применять в соответствующих случаях нормы иностранного права. Однако правило такого рода легче сформулировать в законе, чем применить на практике.

В суде любой страны применение иностранного права связано с большими трудностями, поскольку судей нельзя обязать знать право другого государства.

3.14 Основные доктрины определения личного статуса

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Личный закон физического лица в зависимости от принадлежности государства к определенной правовой системе понимается в двух вариантах.

Закон гражданства (*lex patriae*) - правовой статус лица определяется законодательством того государства, чье гражданство это лицо имеет. Данный коллизионный принцип имеет экстерриториальный характер - государство стремится подчинить своей юрисдикции всех своих граждан независимо от их места нахождения. Понимание личного закона как закона гражданства свойственно большинству стран континентального права (Франция, Бельгия, Испания, Германия, Япония). "Правоспособность физического лица определяется по праву государства, гражданином которого оно является" (ст. 5 ГК Греции (1946)).

Закон domicile (*lex domicilii* - закон места жительства) - правовой статус лица определяется по законодательству государства, на территории которого данное лицо проживает. Этот коллизионный принцип имеет территориальный характер, - государство подчиняет своей юрисдикции всех лиц, находящихся на его территории независимо от их гражданства. Понимание личного закона как закона domicile свойственно в основном государствам общего права (США, Великобритания, Исландия). "Статус и дееспособность физического лица регулируются правом его domicile" (ст. 3083 ГК Квебека). Эта коллизионная привязка закреплена и в праве многих континентальных стран (Швейцария, Норвегия, Дания).

2. В современном праве наблюдается стремление государств к максимальному расширению их юрисдикции: в большинстве правовых систем при определении личного закона индивида применяется сочетание законов гражданства и domicile.

Единообразного понимания личного закона нет даже на региональном уровне: в Латинской Америке одни государства придерживаются принципа гражданства (Куба, Коста-Рика, Гондурас, Гаити), другие - принципа domicile (Аргентина, Бразилия, Гватемала). В Кодексе Бустаманте зафиксировано: "Каждое из государств-участников будет применять в качестве личного закона закон domicile, или закон гражданства, или те законы, которые уже приняты или будут приняты в его внутреннем законодательстве" (ст. 7).

3.15 Правовое положение отдельных категорий иностранных лиц (беженцы, соотечественники за рубежом)

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Правовое положение беженцев в России определяется Конвенцией о статусе беженцев 1951 г. и Протоколом, касающимся статуса беженцев, 1967 г., а также Федеральным законом от 19 февраля 1993 г. "О беженцах" (в ред. от 7 ноября 2000 г.). Под беженцем в Законе "О беженцах" понимается лицо, которое не является российским гражданином и которое в силу вполне обоснованных опасений стать жертвой преследований по признаку расы, вероисповедания, гражданства, национальности, принадлежности к определенной социальной группе или политических убеждений находится вне страны своей гражданской принадлежности и не может или не желает пользоваться защитой этой страны вследствие таких опасений либо, не имея определенного гражданства и находясь вне страны своего прежнего обычного места жительства в результате подобных событий, не может или не желает вернуться в нее вследствие таких опасений.

2. Новым для российского законодательства является правило п. 6 ст. 1195 ГК РФ, согласно которому личным законом беженца считается право страны, предоставившей ему убежище. Как отмечалось в комментариях (Н.И. Марышева), необходимость особого регулирования личного статуса беженцев была вызвана значительными перемещениями населения и особенностями статуса таких лиц, оказавшихся в России. С учетом особого статуса беженцев п. 6 ст. 1195 предусматривает, что их личным законом является право страны, предоставившей им убежище.

3. Соотечественниками являются лица, родившиеся в одном государстве, проживающие либо проживавшие в нем и обладающие признаками общности языка, религии, культурного наследия, традиций и обычаев, а также потомки указанных лиц по прямой нисходящей линии.

Соотечественники за рубежом – граждане РФ, постоянно проживающие за пределами РФ; лица, состоявшие в гражданстве СССР, проживающие в государствах, входивших в СССР; выходцы (эмигранты) из Российского государства, РСФСР, СССР и РФ. Лица, имеющие двойное гражданство, одно из которых российское, не могут быть ограничены в правах и свободах и не освобождаются от обязанностей, вытекающих из гражданства РФ. В то же время дискриминация граждан РФ, проживающих за рубежом, может быть основанием для пересмотра политики РФ в отношении иностранного государства, в котором такая дискриминация имеет место.

3.16 Правовое положение иностранных юридических лиц, их филиалов и представительств в Российской Федерации

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. В вопросе правового положения иностранных юридических лиц на территории России отечественный правопорядок исходит из закрепленного в Гражданском кодексе, в федеральном законе «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» от 9 июля

1999 г., а ранее — в законе РСФСР «Об иностранных инвестициях в РСФСР» от 4 июля 1991 г. и других актах для юридических лиц — иностранных инвесторов принципа национального режима: «Правовой режим деятельности иностранных инвесторов и использования полученной от инвестиций прибыли не может быть менее благоприятным, чем правовой режим деятельности и использования полученной от инвестиций прибыли, предоставленный российским инвесторам за изъятиями, устанавливаемыми федеральными законами (ст. 4)».

В связи с данным крайне важно уточнить, что речь идет именно о фиксировании принципа национального режима, т.е. уравнивании в правах иностранных и отечественных субъектов права, а не режиме наибольшего благоприятствования, и подчеркнуть, что, несмотря на чисто внешнюю схожесть формулировок данного Закона или в некоторых случаях международных договоров с последним режимом, не следует заблуждаться в отношении квалификации.

3.17 Правовой статус международных хозяйственных объединений

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Международная хозяйственная организация - это самостоятельный вид институционных образований и самостоятельный субъект международного права. Наиболее важным признаком МХО является то, что такая организация создается и ликвидируется на основании международного договора, иными словами, в соответствии с нормами международного права. В то же время ее членами, как правило, выступают не государства, а назначаемые государствами национальные хозяйственные организации. Сама МХО представляет собой самостоятельное образование с правами юридического лица и осуществляет собственную хозяйственную деятельность, не сводимую ни к деятельности ее отдельного участника, ни к сумме дел всех ее компаний-участников. Из принципиально важных признаков МХО также надо отметить то, что данные образования не обладают международной договорной правоспособностью. В отношении деятельности МХО надо добавить, что порой эти организации могут выполнять координационную функцию в отношении своих участников. Законодательство страны регистрации распространяется на МХО с изъятиями, установленными учредительными документами.

3.18 Основные доктрины определения личного статуса иностранных юридических лиц

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Закон какой страны будет рассматриваться в качестве личного закона, определяется так называемой национальностью юридического лица. Речь идет об установлении принадлежности юридического лица к определенному государству.

2. Вопрос о критериях определения «национальности» юридических лиц решается по-разному в различных государствах.

Критерий инкорпорации. В праве Великобритании, США и других государств англо-американской системы права, в Скандинавских странах господствующим критерием для определения «национальности» юридического лица является место его учреждения, т.е. закон того государства, где юридическое лицо создано и где утвержден его устав.

Критерий местонахождения. В континентальных государствах Западной Европы применяются другие принципы определения «национальности» юридического лица. Господствующая тенденция сводится к тому, что в качестве критерия для установления «национальности» юридического лица применяют закон места его нахождения. Под местом нахождения юридического лица понимается то место, где находится его центр управления (совет директоров, правление и т.д.). Такой принцип принят, в частности, во Франции, ФРГ, Австрии, Швейцарии, Польше, Литве, Латвии, Эстонии, Испании.

Критерий места деятельности. Этот критерий получил применение в практике развивающихся стран. Под местом деятельности понимается обычно основное место производственной деятельности (правление может находиться в одной стране, а разработка недр, например, осуществляться в другой).

«Теория контроля». Когда нужно установить, кому в действительности принадлежит юридическое лицо, кто его контролирует, используется «теория контроля».

3.19 Международные организации в международном частном праве

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Рассматривая вопрос о правовом статусе международных (прежде всего межправительственных, межгосударственных) организаций в международном частном праве, следует подчеркнуть, что конструкция международно-правового договора как основа деятельности так называемых международных юридических лиц весьма характерна именно для международных институций, поскольку они создаются подобным образом и являются органами сотрудничества государств или его координации.

Международно-правовое соглашение конституирует учредительный акт международной организации, которая существует и действует в области международного публичного права. Вместе с тем международная организация не может осуществлять своей международно-правовой деятельности без того, чтобы не быть субъектом хозяйственного оборота — она должна получать от государства пребывания и находящихся под его суверенитетом субъектов услуги связи, энергоснабжения, пользоваться почтовыми, телеграфными, телефонными, железнодорожными, космическими и прочими объектами и предприятиями, равно как и многими другими благами и институтами в своей повседневной жизни.

2. Для того чтобы существовать в гражданско-правовых отношениях, международные организации наделяются правами юридического лица. Его образование санкционируется соответствующим правопорядком.

3.20 Офшорные компании

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Офшорная компания - это юридическое лицо, зарегистрированное в специфическом территориальном образовании - офшорной зоне, наделенное специальным налоговым статусом (льготный режим налогообложения, статус "нерезидента" или "льготный налоговый статус резидента"). Офшорной компании предоставляется льготный административный режим и обеспечивается конфиденциальность сведений о собственниках компании. Регистрация офшорной компании позволяет минимизировать налоги, увеличить доход, облегчить ведение бизнеса, застраховать себя от возможных рисков, связанных с политической или экономической нестабильностью.

2. Личный статут компании - законодательство офшорной зоны, однако офшорные субъекты ведут свою коммерческую деятельность за пределами офшорной юрисдикции. Льготы в отношении деятельности таких компаний не касаются их личного статута, а только дополняют правовое регулирование. Простейшая схема офшорных операций основана на универсальном принципе налогового законодательства: обязательному налогообложению подлежат те доходы и то имущество, источник которых находится на территории данного государства. Если источник находится за рубежом, он может исключаться из сферы налоговой ответственности в конкретном государстве.

3. Наиболее удобная форма организации офшорных предприятий - акционерное общество. Чаще всего для офшорных предприятий избираются формы, предусматривающие ограниченную ответственность владельцев в объеме их доли в капитале фирмы. Суд может не признать ограничение ответственности, если компания была зарегистрирована специально для уклонения от законных требований кредиторов.

3.21 Трансграничная несостоятельность

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. В доктрине используются термины: международные, многонациональные, экстерриториальные, трансграничные банкротства, трансграничная и транснациональная несостоятельность, трансграничное производство. Наиболее точным представляется термин "трансграничная несостоятельность (банкротство)" - территориальный характер процедур в рамках национальной правовой системы имеет эффект за границей.

2. Поскольку отношения в связи с несостоятельностью - это прежде всего частные имущественные отношения, можно утверждать, что проблемы транснационального банкротства входят в сферу действия МЧП. Эта точка зрения находит подтверждение в современном национальном законодательстве - Закон о конкурсном производстве Испании (2003) содержит разд. IX "Правила международного частного права", в Румынии принят Закон о международном частном праве в области банкротства (2002), в Швейцарии, Бельгии и Чехии вопросы транснационального банкротства включены в акты комплексной автономной кодификации МЧП.

3. Особый характер норм законодательства о несостоятельности порождает проблему - куда следует включить транснациональное банкротство: в собственно МЧП или в МГП. Система МЧП включает коллизионные, материальные и процессуальные нормы, объединенные по единому признаку, - наличие связи с иностранным правовым порядком. МГП представляет собой самостоятельную отрасль в системе МЧП. Представляется возможным включить в систему норм МЧП и совокупность материально-процессуальных норм, регулирующих трансграничную несостоятельность (cross-border insolvency). Трансграничная несостоятельность (международное конкурсное право) - самостоятельная отрасль МЧП в широком смысле слова.

3.22 Особенности правового положения государства как субъекта международного частного права

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Международное сотрудничество многообразно по формам, сферам осуществления, реализуется различными видами субъектов, среди которых выступают и государства. Причем нередко последние не только выступают в качестве субъектов властных отношений, т.е. межгосударственных отношений публично-правового характера, регулируемых международным правом, но и вступают в гражданско-правовые отношения имущественного либо неимущественного порядка, являющиеся международными частноправовыми отношениями и подпадающие под действие международного частного права.

2. В отличие от физических и юридических лиц («полноправных» субъектов МЧП), государство, как уже было отмечено, будет субъектом МЧП только при участии с другой стороны в сделке физического или юридического лица (или организации, не являющейся юридическим лицом).

3.23 Виды иммунитета государства и их правовое регулирование

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Основа иммунитета государства одна - суверенитет государства не позволяет применять в отношении государства какие-либо принудительные меры.

В теории и практике государств обычно различают несколько видов иммунитета:

- судебный;
- от предварительного обеспечения иска;
- от принудительного исполнения решения.

Судебный иммунитет заключается в неподсудности одного государства судам другого государства. Без согласия государства оно не может быть привлечено к суду другого государства.

Иммунитет от предварительного обеспечения иска состоит в следующем: нельзя в порядке предварительного обеспечения иска принимать без согласия государства какие-либо принудительные меры в отношении его имущества.

Под иммунитетом от принудительного исполнения решения понимается следующее: без согласия государства нельзя осуществить принудительное исполнение решения, вынесенного против государства.

2. В юридической доктрине обычно рассматриваются две концепции иммунитета государства - абсолютного и ограниченного. Концепция абсолютного иммунитета исходит из того, что: а) иски к иностранному государству не могут рассматриваться без его согласия в судах другого государства; б) в порядке обеспечения иска имущество какого-либо государства не может быть подвергнуто принудительным мерам со стороны другого государства; в) недопустимо обращение мер принудительного исполнения на имущество государства без его согласия.

Согласно концепции ограниченного иммунитета, иностранное государство, его органы, а также их собственность пользуются иммунитетом только тогда, когда государство осуществляет суверенные функции.

3.24 Природа и содержание юрисдикционного иммунитета государства

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Для определения сферы действия государственного иммунитета необходимо определить, что понимается под "государством" для целей иммунитета. Вопрос достаточно спорный, особенно в отношении субъектов федерации. В Проекте конвенции "Юрисдикционные иммунитеты государств и их собственности" составные части федеративного государства были включены в понятие "государство" и как таковые пользовались иммунитетом. Как уже было сказано, ряд статей проекта были возвращены Комиссии для пересмотра, в том числе и статья о понятии "государство". В редакции 1999 г. понятие "государство" для целей иммунитета означает:

- 1) государство и его органы управления;
- 2) учреждения и иные образования в той мере, в какой они правомочны действовать в осуществлении государственной власти; представители государства, действующие в этом качестве;
- 3) составные части федеративного государства и политические подразделения унитарного государства, которые правомочны предпринимать действия в осуществлении государственной власти.

Из сказанного ясно, что иммунитет распространяется на государство в целом и на его правительственные органы. То же относится к иным учреждениям, но только в той мере, в какой они правомочны осуществлять государственную власть. На официальных представителей государства иммунитет распространяется, если они действуют в этом качестве. Наконец, статус субъектов федерации уравнивается со статусом политических подразделений унитарного государства. Это соответствует и Федеральному закону от 4 января 1999 г. "О координации международных и внешнеэкономических связей субъектов Российской Федерации". Вместе с тем государство может в конкретном случае уполномочить власти субъекта федерации выступать как его орган от имени федерации. И в таком случае на их действия иммунитет будет распространяться.

3.25 Международные механизмы защиты прав иностранных инвесторов и разрешения инвестиционных споров

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Международно-правовое регулирование инвестиционных отношений осуществляется путем заключения государствами и другими субъектами международного права международных договоров.

2. По кругу участников такие международные договоры можно разделить на три группы:

- многосторонние международные договоры, основной целью которых является защита иностранных инвестиций на межгосударственном уровне (например, Конвенция о порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами 1965 г.; Конвенция об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций 1985 г.);
- региональные международные договоры (например, соглашения стран СНГ);
- двусторонние соглашения (здесь можно говорить как о соглашениях между государствами по вопросам защиты иностранных инвестиций, устранению двойного налогообложения, так и соглашениях между государствами и международными организациями — МБРР, ЕБРР, ЕС).

3.26 Инвестиционные договоры

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Во внутреннем законодательстве не только России, но и других стран СНГ проявляется тенденция перехода от принятия специальных законов об иностранных инвестициях (законов о концессионных договорах с иностранными лицами и иных аналогичных актов) к принятию законодательных актов об инвестициях вообще. В этом проявляется стремление к поощрению капиталовложений в реальные сектора экономики независимо от происхождения этих инвестиций.

2. С принятием в России в 1999 г. новых законов об иностранных инвестициях и об инвестиционной деятельности произошло сближение этих законодательных актов. Специальным действующим законом в РФ является Федеральный закон от 9 июля 1999 г. «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации». Он определяет основные гарантии прав иностранных инвесторов, его характерной особенностью является множество отсылочных норм, под которыми понимаются отсылки к другим законодательным и иным нормативным актам.

3.27 Правовой режим свободных (особых) экономических и офшорных зон

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Свободные экономические зоны - обособленная территория государства, на которой для решения конкретных экономических задач путем совместного предпринимательства с иностранными инвесторами созданы особые условия хозяйствования.

2. Все СЭЗ можно условно разделить на три вида: свободные промышленные зоны; внешнеторговые (свободные таможенные зоны и порты, включая зоны экспортного производства, транзитные зоны); функциональные или отраслевые (технопарки, технополисы, туристические, страховые, банковские зоны и др.).

Деятельность СЭЗ регулируется не только национальным законодательством, но и международными договорами. В настоящее время СЭЗ является дополнительным рычагом в деле привлечения иностранных инвестиций.

3.28 Коллизионное регулирование договорных обязательств

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Общая генеральная коллизионная привязка договорных обязательств в МЧП - автономия воли сторон - самая гибкая формула прикрепления, применение которой в максимальной степени соответствует общему принципу свободы договора.

В основном законодательство предусматривает право неограниченного выбора применимого закона сторонами. Законы некоторых государств (США, Скандинавские страны) устанавливают "разумные" пределы автономии воли. Для ограничения пределов

автономии воли используется доктрина "локализации" (общее ограничение свободы выбора права).

2. В теории права существует понятие "самодостаточный контракт", т.е. договор, исчерпывающе регулирующий все отношения сторон. Все спорные ситуации, которые возникают при выполнении этого договора, могут быть урегулированы на основе положений самого договора без обращения к нормам какого-либо права. На практике составить абсолютно независимый от национального права договор невозможно в силу существования императивных норм национального законодательства, которые не могут быть изменены договорным регулированием¹. К таким нормам относятся положения о сроке исковой давности, требования к форме сделки, возможность снижения судом неустойки в случае ее несоразмерности последствиям нарушения обязательства, правила о защите прав потребителей.

3.29 Обязательственный статут и сфера его применения

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Под обязательственным статутом в международном частном праве понимается право, подлежащее применению к обязательственным отношениям, возникающим как в силу односторонних сделок, так и в силу заключенных сторонами договоров.

2. Если стороны выбрали право, подлежащее применению к договору (на основании принципа автономии воли), или же при отсутствии выбора сторонами такое право определено судом или иным органом путем использования коллизионных норм, то тем самым установлен "обязательственный статут".

Однако мало установить обязательственный статут, надо определить сферу его применения. Ранее в России этот вопрос не был определен законом. В части третьей ГК РФ впервые в законодательстве РФ этот пробел восполнен, что в литературе (Г.К. Дмитриева) было оценено как одно из достоинств части третьей.

3.30 Автономия воли

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Принцип автономии воли сторон получил широкое распространение в международной практике, поскольку ни в одном договоре невозможно предусмотреть все ситуации, которые могут возникнуть в ходе его исполнения. Именно поэтому стороны должны иметь возможность осуществить выбор права. Однако сама эта возможность должна допускаться правом соответствующих государств, в которых находятся предприятия сторон, или же международным договором соответствующих государств. Современная тенденция к признанию действия этого принципа нашла проявление в Римской конвенции о праве, применимом к договорным обязательствам, заключенной в 1980 г. странами Европейского сообщества (Конвенция вступила в силу с 1 апреля 1991 г.).

2. Согласно Римской конвенции выбор права сторонами должен быть прямо выражен в условиях договора или в обстоятельствах дела или определенно следовать из них. Если стороны не определили в договоре, какое право подлежит применению, то, согласно Конвенции, допускается возможность учесть молчаливую волю сторон, так называемые конклюдентные действия (возможность применить этот принцип и в границах (пределах) его применения, установленных законом).

3.31 Закон наиболее тесной связи

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Принцип тесной связи является новеллой современной кодификации российского международного частного права (МЧП). Законодательно он закреплен в п. 2 ст. 1186 ГК РФ, которым определено, что если невозможно определить право, подлежащее применению на основании международных договоров Российской

Федерации, настоящего Кодекса, других законов (пункт 2 статьи 3) и обычаев, признаваемых в Российской Федерации, то применяется право страны, с которой гражданско-правовое отношение, осложненное иностранным элементом, наиболее тесно связано (так называемый принцип тесной связи - Proper Law).

2. В литературе было высказано мнение о вспомогательном характере указанного принципа. Так, М.М. Богуславский отмечает: "...коллизийное правило, содержащееся в п. 2 ст. 1186... является резервным, вспомогательным".

3.32 Договор трансграничного подряда

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Во внешнеэкономических связях договором подряда (международный подряд) обычно оформляются внешнеэкономические сделки, связанные с выполнением каких-либо строительных, геолого-разведочных, проектно-изыскательских, монтажных, консультационных и информационных услуг в сфере научной организации производства (консалтинговые услуги) и других видов работ. По договору подряда подрядчик обязуется выполнить за свой риск определенную работу по заданию заказчика из его или своих материалов, а заказчик обязуется принять и оплатить выполненную работу. Это наиболее распространенное определение договора подряда, применяемого во внешнеэкономических связях. Оно в целом соответствует и общим положениям договора о подряде, установленным ГК РФ (ст. 702-705). Однако отношения сторон по осуществлению работ и их оформление договором подряда во внешнеэкономической деятельности имеют некоторые особенности.

2. Отношения по международному подряду регулируются нормами национального права (главным образом коллизийными и гражданско-правовыми), нормами международных договоров и обычаями международного делового оборота, сложившимися в сфере подрядных отношений.

3.33 Обычаи международной торговли. Lex mercatoria

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Одной из особенностей регулирования отношений в сфере международной торговли является широкое распространение обычаев международной торговли, под которыми понимаются единообразные устойчивые правила, сложившиеся в практике, но не имеющие обязательной юридической силы.

2. В зависимости от их значимости, уровня применения выделяют три группы подобных правил.

Первая группа включает: правила общего характера, наиболее значимые; правила, которые могут применяться к любым видам внешнеэкономических сделок. Их, собственно, и называют обычаям.

Вторая группа — правила, применяемые в отдельных областях международного делового сотрудничества, в торговом обмене определенными группами товаров. Их часто называют обыкновениями.

Третья группа — заведенный порядок. Это обычные правила, сложившиеся между конкретными партнерами в определенной сфере международного предпринимательства.

3. В западной литературе широко обсуждается доктрина, согласно которой международные коммерческие контракты регулируются особой нормативной системой, называемой транснациональным коммерческим правом или современным *lex mercatoria*, которое представляет собой своеобразный свод универсальных, т. е. применяемых повсеместно, обычных, сложившихся в практике правил, не связанных с государствами.

3.34 Электронная торговля

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. М.М. Богуславский рассматривает электронную торговлю, как особую форму совершения сделок, которая предусматривает использование электронных коммуникационных сетей и не оказывает влияния на правовую природу сделок.[5] С одной стороны, данное утверждение вполне справедливо для традиционных коммерческих институтов, с другой – такая позиция не учитывает возможную трансформацию отношений, следствием которой становится неопределённость правового регулирования (например покупка «виртуальной собственности»).

2. Представляется, что под электронной торговлей следует понимать осуществление предпринимательской деятельности в части или полностью с помощью программного или аппаратного обеспечения. Электронная коммерция должна рассматриваться как особая форма сделок, регулируемая не только национальным или международным правом, но и программным кодом. Такая трактовка, в частности, соответствует высказыванию о том, что с внедрением электронных средств коммуникации электронная коммерция должна пониматься шире, указывая на «особую сферу коммерческой деятельности».

3.35 Применимое право к отношениям по страхованию

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Порядок и условия страхования не регулируются международными соглашениями. Его регулирование осуществляется на основе национального законодательства, как правило, законодательства страны страховщика.

В России согласно ст. 1211 ГК РФ «1. Если иное не предусмотрено настоящим Кодексом или другим законом, при отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве к договору применяется право страны, где на момент заключения договора находится место жительства или основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора.

2. Стороной, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора, признается сторона, являющаяся, в частности: страховщиком - в договоре страхования.

3.36 Условия договора страхования и порядок его заключения

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. К существенным условиям договора имущественного страхования относятся:

- объект страхования;
- страховой случай;
- размер страховой суммы;
- срок действия договора.

2. На практике договор страхования заключается путем заполнения страхователем типового бланка заявления по стандартной форме, разработанной страховщиком. Подтверждением заключения договора страхования является полис, в котором указываются стороны договора, описание страхового риска, характеристика условий страхования.

3.37 Договор страхования и международные торговые обыкновения

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Обязанности по договору страхования предусматривают термины CIF и CIP согласно ИНКОТЕРМС-2010, в соответствии с которыми продавец обязан страховать товар в пользу покупателя.

2. Согласно ст. 940 ГК РФ «Страховщик при заключении договора страхования вправе применять разработанные им или объединением страховщиков стандартные формы договора (страхового полиса) по отдельным видам страхования».

3.38 Договор страхования и перевозка

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Основные риски в международной торговле связаны с транспортировкой товаров, поэтому основное значение имеет транспортное страхование. Объектами транспортного страхования являются:

- груз-карго;
- транспортное средство - каско;
- фрахт.

2. В международной торговле перевозки осуществляются в основном морским транспортом, поэтому морскому страхованию уделяется особое внимание. Основные требования к договору морского страхования содержатся в главе XII Кодекса торгового мореплавания (КТМ), которая регулирует взаимоотношения между сторонами договора.

Объектом морского страхования может быть имущественный интерес, связанный с торговым мореплаванием: судно, в том числе находящееся в постройке, груз, фрахт, плата за проезд, арендная плата, прибыль, ожидаемая от груза, заработная плата и иные виды вознаграждения капитана и других лиц судового экипажа, а также риск, принятый на себя страховщиком (перестрахование).

Договор страхования должен иметь только письменную форму. В этой связи страховщик обязан выдать страхователю документ (полис, страховой сертификат и т.п.). Договор морского страхования грузов заключается на основании письменного заявления страхователя.

3.39 Понятие и предмет международного транспортного права

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. На рубеже XX и XXI вв. тенденции интернационализации производства, а также расширения международной сферы обмена товаров вызвали к жизни проблему пространственного разрыва, с одной стороны, между стадиями производства, а с другой – между производителями и потребителями товарной массы. Решение этой проблемы напрямую зависит от степени развитости международных перевозок. Именно этот вид деятельности имеет одной из своих целей обслуживание внешнеэкономической деятельности.

Другая его цель заключается в транспортном обеспечении существенно расширяющегося международного туристического бизнеса, активизирующихся деловых зарубежных поездок, т.е. в удовлетворении потребности граждан в международных перевозках.

2. Международные перевозки пассажиров и грузов – весьма сложный вид услуг, обладающий многоаспектными специфическими свойствами. Их принципиальным отличием от внутренних перевозок является то, что международные перевозки осуществляются по территории нескольких государств. В связи с этим существенно усложняется характер возникающих транспортных правоотношений.

Именно особенности международных перевозок, связанные с перемещением грузов и людей по территории не одного государства, установление для их осуществления надежных и постоянно функционирующих транснациональных связей, использование различных видов транспорта и эксплуатация международных транспортных артерий потребовали подробного нормативно-правового регулирования указанных разнообразных транспортных отношений.

3.40 Договор международной воздушной перевозки грузов и пассажиров

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. В отличие от других видов транспорта в перевозках на воздушном транспорте первое место занимают пассажиры. Воздушный транспорт широко используется для перевозки срочных, скоропортящихся ценных и других грузов, багажа и почты.

2. Перед другими видами транспорта авиационный имеет определенные преимущества. К наиболее важным из них относятся: высокая скорость движения пассажиров и грузов; сокращение пути, что оказывает существенное влияние на экономию времени по доставке пассажиров и грузов; быстрота организации воздушного сообщения; высокая маневренность и приспособляемость авиатранспорта к различным объектам перевозок, к их сезонным колебаниям.

3. Международные воздушные перевозки регламентируются в основном Конвенцией о Международной гражданской авиации 1944 г., Конвенцией для унификации некоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок 1929 г. (Варшавская конвенция), двусторонними договорами РФ и национальным законодательством государств.

Конвенция 1944 г. выделяет следующие виды воздушных сообщений: регулярные, нерегулярные, каботажные.

3.41 Договор международной автомобильной перевозки грузов и пассажиров

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. При осуществлении внешнеторговых перевозок автомобильный транспорт имеет определенные преимущества перед другими видами транспорта: маневренность, доставка грузов «от двери до двери»; срочность и регулярность доставки; доставка может быть организована по системе «just in time» (точно в срок); упаковка (требуется в меньших объемах или не требуется вовсе).

2. Основными договорами, регламентирующими международные автомобильные перевозки, являются Конвенция о договоре международной дорожной перевозки грузов (КДПГ) 1956 г., Конвенция о дорожном движении 1971 г., Таможенная конвенция о международной перевозке грузов с применением книжки МДП 1975 г., Европейское соглашение о международной дорожной перевозке опасных грузов (ДОПОГ) 1957 г.

Конвенция КДПГ предусматривает, что договор перевозки груза автотранспортом должен быть подтвержден накладной на перевозку груза.

3.42 Договор международной смешанной перевозки грузов

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Международная смешанная перевозка означает перевозку грузов по меньшей мере двумя разными видами транспорта на основании договора смешанной перевозки из места в одной стране, где грузы поступают в ведение оператора смешанной перевозки, до обусловленного места доставки в другой стране.

Главным организатором смешанной перевозки груза является оператор, выполняющий функции экспедитора и перевозчика. Оператором является любое лицо, которое от собственного имени или через другое действующее от его имени лицо заключает договор смешанной перевозки и выступает как сторона договора, а не как агент, или от имени грузоотправителя или перевозчиков, участвующих в операциях смешанной перевозки, и принимает на себя ответственность за исполнение договора.

2. Основными международно-правовыми документами, определяющими права и обязанности сторон по смешанной перевозке грузов, являются Соглашение о международном прямом смешанном железнодорожно-водном грузовом сообщении (МЖВС) 1959 г., Конвенцией ООН о международных смешанных перевозках грузов 1980 г., Унифицированные правила о документе смешанной перевозки МТП 1973 г., а также соответствующие проформы документов БИМКО, МТП, ФИАТА и других международных неправительственных организаций.

Из перечисленных документов наибольшее применение имеет Конвенция ООН о международных смешанных перевозках грузов 1980 г. Согласно ее ст. 3 если заключен договор смешанной перевозки и он подпадает под действие данной Конвенции, то положения последней имеют обязательную силу для такого договора.

3.43 Международный лизинг

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Сам термин «лизинг» (англ. leasing, производное от lease - аренда) означает долгосрочную аренду машин, оборудования, транспортных средств и других объектов производственного назначения. В учебной литературе отмечалось, что в международной договорной практике финансовый лизинг сложился как особая разновидность института аренды. В законодательстве отдельных стран он также традиционно рассматривается как особый вид аренды, представляющий собой коммерческую деятельность по приобретению за свой счет (либо за счет кредитных средств) имущества одним лицом (лизингодателем) с целью его передачи в аренду другому лицу (лизингополучателю) и извлечения доходов от этой деятельности в виде получения арендных платежей.

2. Особенность договора лизинга состоит в том, что лизингодатель (в роли которого нередко выступают коммерческие банки, инвестиционные фонды, страховые компании, а также специализированные лизинговые компании) передает имущество, специально приобретенное по договору купли-продажи, в пользование лизингополучателю, сам его не используя. Это позволяет рассматривать лизинг не только как разновидность аренды, но и как своеобразную форму долгосрочного кредитования («инвестирования»), при которой лизингополучатель погашает «кредитные средства» (т.е. денежные средства, затраченные на закупку оборудования) путем регулярной выплаты лизингодателю в согласованном между ними размере арендных платежей. Сумма этих платежей складывается из стоимости оборудования (как правило, соответствующей его полной амортизации), расходов лизингодателя, связанных с приобретением оборудования (например, в случае пользования кредитными средствами), а также суммы, составляющей непосредственно прибыль лизингодателя.

3.44 Международный факторинг

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Сущность международного факторинга заключается в том, что финансовая корпорация (называемая фактором) соглашается освободить экспортера от финансового бремени экспортной сделки, в особенности от взимания покупной цены, причитающейся от зарубежных покупателей, с тем чтобы экспортер смог сосредоточиться на своей прямой деятельности по продаже и маркетингу своих товаров.

Вывоз, включающий отправку товаров, документация и передача транспортных документов совершаются экспортером (продавцом), но осуществление кредитования в согласованных пределах составляет обязанность фактора.

2. Международный факторинг:

- упрощает получение наличных денег в ходе экспортных операций;
- если кредитование (как элемент, содержащийся в большинстве экспортных сделок) совершается на безоборотной основе, предоставляет защиту от безнадежных долгов.

Виды международного факторинга: раскрытый и нераскрытый факторинг.

3.45 Международный форфейтинг

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Форфейтинг будет разновидностью факторинга. Факторинг в основном используется для обслуживания сделок, связанных с потребительскими товарами, а форфейтинг – связанных с машинами и оборудованием. Период оплаты обязательств покупателем по факторингу составляет 3–6 месяцев, а по форфейтингу – 0,5–5 лет. Фактор не берет на себя никаких рисков по сделке, а форфейт берет на себя все риски. Размер дисконта по факторингу – 10–12 %, а по форфейтингу – 25–30 %. Фактор не имеет права передавать денежные обязательства третьим лицам, а у форфейта есть такое право.

3.46 Банковские гарантии по международным контрактным обязательствам

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Процесс унификации правового регулирования гарантийных операций во многом объясняется высоким уровнем абстрактности, однотипности и массовости данных операций. Именно поэтому, несмотря на существование различных внутригосударственных норм, важнейшим источником регулирования института банковской гарантии являются обычные нормы международного банковского права, содержащиеся в Унифицированных правилах, сформулированных Международной торговой палатой. Они, как известно, не имеют прямой юридической силы, это лишь неофициальная кодификация обычаев, обобщение практики регулирования международных банковских отношений. Юридическую силу имеют сами нормы, содержащиеся в документах МТП. В случае банковской гарантии использование норм, сформулированных в Унифицированных правилах МТП, требует прямого указания на их применение в тексте гарантии. В зависимости от механизма платежа по гарантии в международной практике выделяют две большие группы гарантий:

- условные (договорные) гарантии;
- гарантии по требованию.

3.47 Охрана прав на объекты промышленной собственности

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Основным способом преодоления территориального характера права промышленной собственности и его охраны за пределами государства возникновения является заключение международных соглашений. Международная охрана промышленной собственности осуществляется на двустороннем, региональном и универсальном уровнях. В унификации права промышленной собственности большую роль играют международные организации: Парижский союз, ВОИС, ИНПАДОК. Последним выработан типовой международный патент.

2. Первым универсальным договором в этой области является Парижская конвенция об охране промышленной собственности 1883 г. Государства – участники Конвенции образовали Парижский союз для защиты промышленной собственности. Конвенция не вводит международного патента, который, будучи выдан в одном государстве, действовал бы во всех остальных государствах-участниках. Точно так же не вводится и международный товарный знак. Условия регистрации товарных знаков определяются национальным законодательством. Регистрация товарного знака в одном государстве не имеет экстерриториального действия.

3.48 Договоры о распоряжении исключительными правами

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Исключительное право на товарный знак в отношении всех или части товаров, для которых он зарегистрирован, может быть передано правообладателем другому юридическому лицу или осуществляющему предпринимательскую деятельность физическому лицу по договору о передаче исключительного права на товарный знак (договору об уступке товарного знака).

Право на использование товарного знака может быть предоставлено правообладателем (лицензиаром) по лицензионному договору другому юридическому лицу или осуществляющему предпринимательскую деятельность физическому лицу в отношении всех или части товаров, для которых он зарегистрирован.

2. Лицензионный договор должен содержать условие о том, что качество товаров лицензиата будет не ниже качества товаров лицензиара и что лицензиар будет осуществлять контроль за выполнением этого условия. Так же как и лицензионный договор на использование запатентованного в России изобретения, договор об уступке товарного знака и лицензионный договор должны быть зарегистрированы.

Особой разновидностью лицензионного договора является договор франчайзинга. В международной практике такой договор используется для создания и функционирования в различных странах магазинов, ресторанов, гостиниц и иных предприятий, расширения сети рынков сбыта товаров и услуг под фирмой и с использованием товарного знака правообладателя (например, Макдональдс, Пицца Хат, отель Хилтон и др.).

3.49 Наследование выморочного имущества

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Выморочное имущество – это имущество, которое осталось после смерти лица, не оставившего наследников ни по закону, ни по завещанию. Материальное наследственное право практически всех государств в данном случае устанавливает – такое имущество поступает в казну (ст. 1151 ГК). Однако в праве разных государств объяснение права государства на наследование такого имущества принципиально различно.

1. Концепция перехода выморочного имущества в собственность государства как бесхозяйного имущества (Франция, Австрия, США). Приобретение имущества как бесхозяйного имеет первоначальный, а не производный характер, следовательно, выморочное имущество переходит государству свободным от каких-либо обременений и долгов. Наследственные права государства здесь возникают по «праву оккупации».

2. Концепция перехода выморочного имущества в собственность государства по праву наследования (Российская Федерация, ФРГ, Испания, Швейцария, государства Восточной Европы, страны СНГ и Балтии). Обоснование этой концепции – определение наследования как универсального правопреемства. В данном случае имеет место ответственность государства по долгам наследодателя, поскольку приобретение имущества по праву наследования – это производный способ перехода права собственности.

2. Практически общепризнанно, что судьба выморочного имущества определяется правом того государства, на чьей территории имущество находится, и зависит от того, какой концепции перехода выморочного имущества придерживается данное государство. Следует также отметить различия правовых режимов при наследовании движимого и недвижимого выморочного имущества. Даже если государство придерживается концепции перехода по праву наследования, недвижимость в любом случае становится собственностью того государства, на чьей территории она находится. Движимые вещи либо передаются государству гражданства умершего, либо поступают в казну государства их места нахождения.

3.50 Регулирование наследственных отношений международными договорами Российской Федерации

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Защита наследственных прав российских граждан за рубежом возложена на консулов и регулируется положениями консульских конвенций. Российские граждане имеют право на получение наследственного имущества, если наследование открывается за рубежом. Право наследования возникает на основе иностранного закона, соответственно, российские граждане признаются наследниками по праву того государства, которое применяется к наследственному статусу.

2. Право российских граждан выступать наследниками определенной очереди при наследовании по закону и на получение наследственной доли в случае открытия наследства за границей определяется по закону иностранного государства и ни в какой степени не может зависеть от установлений российского законодательства. Российское право не содержит каких-либо ограничений для получения российскими гражданами наследственных сумм из-за границы.

3.51 Коллизионно-правовое регулирование международных трудовых отношений

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. К отношениям гражданско-правового характера в широком смысле слова, подпадающим под действие МЧП, относятся и трудовые отношения с иностранным элементом, но только в той мере, в какой их правовая регламентация осуществляется с использованием категорий гражданского права (контрактные обязательства, право– и дееспособность, возмещение ущерба, исковая давность).

Активное вмешательство государства в регулирование трудовых отношений предопределяет ограничение действия коллизионных норм, т. е. ограничение в итоге применения иностранного права.

2. Коллизионное регулирование трудовых отношений предполагает применение общих категорий коллизионного права (но с существенными оговорками). Поскольку трудовой контракт – это договор, то к нему достаточно широко применяется автономия воли как генеральная коллизионная привязка всех договорных обязательств. Законодательство большинства государств предусматривает возможность соглашения сторон о применимом праве при заключении трудового контракта как любого гражданско-правового договора. Однако далеко не все вопросы контракта могут регулироваться автономией воли сторон. Самое существенное ее ограничение – необходимость соблюдения императивных норм трудового законодательства и страны места работы, и страны места заключения трудового контракта, и государства гражданства работника.

3.52 Трудовые права иностранцев. Порядок привлечения и использования в России иностранной рабочей силы

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Исходное начало регулирования труда иностранцев в Российской Федерации – это норма Конституции о равном праве на труд. В сфере трудовых отношений установлено применение принципа национального режима (но с широкими изъятиями). Анализ положений российского права позволяет утверждать, что приоритетными правами на труд на территории РФ обладают именно российские граждане. Аналогичное положение имеется практически во всех трудовых законах других государств. ТК не содержит специальных правил труда для иностранцев, не регулирует особенности их правового положения в сфере трудового права. Эти проблемы регламентируются в специальных федеральных законах, которые определяют и категории иностранных физических лиц, и особые категории иностранных работников на территории РФ. Трудовые договоры с иностранцами могут иметь только срочный характер. Любые трудовые отношения с участием иностранцев на территории РФ регулируются в соответствии с российским правом (ст. 11 ТК).

2. В ТК в принципе отсутствует регулирование трудовых правоотношений с иностранным элементом. В российском законодательстве нет ни одной коллизионной нормы, которая непосредственно относилась бы к сфере действия МЧП. К трудовым отношениям с иностранным элементом подлежит применению по аналогии гражданское законодательство (ст. 1210, 1211 ГК).

3.53 Международно-правовое регулирование трудовых отношений

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Всеобщая декларация прав человека 1948 г. признает за каждым человеком право на труд, на свободный выбор работы, на справедливые и благоприятные условия труда и на защиту от безработицы (ст. 23).

Государства —участники Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах 1966 г. признают право на труд, которое включает право каждого человека на получение возможности заработать себе на жизнь трудом, который он

свободно выбирает или на который он свободно соглашается, и предпримут надлежащие шаги к обеспечению этого права (ст. 6).

2. Международная организация труда (МОТ) является одной из старейших специализированных учреждений ООН. Российская Федерация участвует в 47 конвенциях МОТ.

Конвенция 1949 г. «О трудящихся-мигрантах» устанавливает, что государство — член МОТ, участвующее в данной Конвенции, обязуется предоставлять без дискриминации по признаку национальности, расы, религии или пола иммигрантам, законно пребывающим на его территории, условия не менее благоприятные, чем те, которыми пользуются его собственные граждане в отношении таких вопросов, как заработная плата, рабочее время, сверхурочные работы и т. д.

Ряд вопросов, касающихся условий труда, закреплен в Конвенциях «О прекращении трудовых отношений» 1982 г., «Об оплачиваемых отпусках» 1970 г., «О равноправии граждан страны и иностранцев и лиц без гражданства в области социального обеспечения», «О сохранении прав в области социального обеспечения» 1982 г., «О свободе ассоциаций и защите права на организацию» 1948 г.

3.54 Регулирование трудовых отношений в загранучреждениях и международных организациях

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Трудовые отношения между межправительственной организацией и ее персоналом независимо от категории и гражданства регулируются исключительно положениями и правилами о персонале и не подпадают под сферу действия норм национального (внутригосударственного) трудового права.

2. Положение о персонале ООН регулирует процедуру назначения служащих на неограниченный и ограниченный срок работы. Это положение (в редакции на 1 марта 1998 г.) определяет основные условия службы, а также основные права, обязанности и обязательства сотрудников Секретариата ООН. Документ представляет собой общие принципы кадровой политики по вопросам укомплектования штатов и управления Секретариатом. Генеральный секретарь в качестве главного административного должностного лица устанавливает и проводит в жизнь такие правила о персонале, отвечающие этим принципам, которые он считает необходимым.

Положения о персонале международных организаций закрепляют права, обязанности и основные условия труда лиц, работающих по найму на постоянной или временной основе. Все члены персонала организаций являются международными гражданскими служащими. Ответственность их носит международный характер.

3.55 Коллизионно-правовое регулирование обязательств из причинения вреда в России и за рубежом

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Генеральная общая коллизионная норма деликтных обязательств в российском праве — это применение права страны места совершения вредоносного действия или бездействия (п. 1 ст. 1219 ГК). Закон места совершения деликта безусловно применяется во всех случаях, независимо от того, совершено ли правонарушение на территории РФ или за границей. Возможно и применение права места наступления вредоносных последствий, если деликвент предвидел или должен был предвидеть наступление вредных последствий именно на территории этого государства. Российский законодатель учитывает современные тенденции коллизионного регулирования деликтных отношений (п. 2, 3 ст. 1219 ГК): предусмотрено применение личного закона сторон (при их общем гражданстве или общем domicilio) и закона суда (но только по договоренности между сторонами).

2. Деликтный статут правоотношения определен в ст. 1220 ГК: способность лица нести ответственность за причиненный вред; ответственность лица, не являющегося непосредственным деликвентом; основания ответственности, ее ограничения и освобождения от нее; способы, объем и размер возмещения вреда. Предусмотрена специальная коллизионная привязка для решения вопросов деликт-тоспособности иностранцев на основании права, подлежащего применению к деликтному обязательству в целом, а не на основании коллизионного принципа личного закона (ст. 1220 ГК).

3.56 Специальные случаи деликтной ответственности в международных договорах России

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Международно-правовой режим возмещения вреда обладает особой спецификой. Это наглядно демонстрируют нормы Конвенции об ущербе, причиненном иностранными воздушными судами на поверхности Земли, 1952 г. и Международной конвенции о гражданской ответственности за ущерб от загрязнения моря нефтью 1969 г., предусматривающие: 1) ограничение объема компенсации; 2) преобладание унифицированных материально-правовых норм; 3) установление объективной (абсолютной) ответственности деликвента; 4) введение системы мер обеспечительного характера; 5) определение «потолка» ответственности. Конвенции устанавливают более строгие основания ответственности, чем ответственность по принципу вины. Освобождение от ответственности возможно только при действии обстоятельств, подпадающих под понятие непреодолимой силы.

2. Особой сложностью отличается проблема возмещения вреда, связанного с загрязнением окружающей среды, либо аварией на АЭС, поскольку вредоносные последствия деяния, совершенного на территории одного государства, распространяются на территорию других. Существуют многосторонние соглашения в этих областях: Парижская конвенция об ответственности в отношении третьих лиц в области атомной энергетики 1960 г., Брюссельское соглашение об ответственности владельцев атомных судов 1962 г., Венское соглашение о гражданско-правовой ответственности за ядерный ущерб 1963 г.

3.57 Коллизионные вопросы обязательств из неосновательного обогащения

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Неосновательное обогащение - приобретение или сбережение имущества лицом, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество за счет другого.

В круг коллизионных вопросов входят:

1. стороны обязательства из неосновательного обогащения. Ими являются потерпевший и приобретатель, в качестве которых могут выступать любые субъекты правоотношений.

2. основания возникновения обязательства, которыми могут быть неосновательное приобретение имущества либо неосновательное сбережение имущества. И то, и другое могут являться результатом поведения приобретателя имущества, самого потерпевшего, третьих лиц либо произойти помимо их воли.

2. В соответствии с этой теорией российское право устанавливает, что к обязательствам, возникшим вследствие неосновательного обогащения (ст. 1223 ГК), применяется право страны, где обогащение имело место. Возможна и автономии воли сторон, ограниченная правом выбора закона страны суда. Кроме того, применяется право существа отношения (п. 2 ст. 1223 ГК). К сожалению, российский законодатель не дает определения понятия «право существа отношения». К обязательствам, возникшим вследствие недобросовестной конкуренции, применяется право страны, рынок которой затронут такой конкуренцией (ст. 1222 ГК).

3.58 Коллизионные вопросы защиты прав потребителя

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Основные особенности в этой области определения применимого права можно свести к следующим: во-первых, часто в этих случаях место изготовления продукции или предоставления услуг не совпадает с местом наступления последствий недоброкачества изделия (например, медикамента); во-вторых, может применяться право, применение которого предусмотрено в отношениях между производителем и покупателем (по договору купли-продажи товаров).

2. В отношении ответственности за вред, причиненный вследствие недостатков товара, в 1973 г. была заключена Гаагская конвенция о праве, подлежащем применению к ответственности за вред, причиненный товаром (действует для Франции, Норвегии, Нидерландов, Испании, Финляндии и некоторых других государств). Россия в этой Конвенции не участвует. Кроме того, в Страсбурге в 1977 г. было заключено Европейское соглашение, содержащее материально-правовые нормы в этой области.

При определении права, подлежащего применению, Конвенция 1973 г. перечисляет ряд факторов, установление которых поможет определить тот правопорядок, который будет служить «собственно правом деликта». Право государства обычного местонахождения потерпевшего будет надлежащим, если таковое одновременно является либо местом основной деятельности изготовителя, причинившего вред товару, либо местом приобретения потерпевшим товара. В случаях, когда подобного совпадения нет, применяется принцип закона места причинения вреда, если в данной стране потерпевший имеет свое обычное место жительства, либо причинитель вреда - место основной деятельности, либо продукт приобретен потребителем (ст. 4). В ситуациях, когда и это не имеет места, применяется право страны, в которой ведет свою обычную деловую активность лицо, несущее ответственность за продукт, если потерпевший не предпочтет основать свое требование на законе места причинения вреда (ст. 6). Наряду с этим независимо от применимого права будут учитываться требования, относящиеся к правомерному распространению продукта, законодательства той страны, где имел хождение товар (ст. 9).

3.59 Правила определения подсудности дел с участием иностранных лиц в ГПК РФ, АПК РФ и международных договорах РФ

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Правовая регламентация вопросов международной подсудности в Российской Федерации осуществляется нормами международных договоров РФ, гражданского процессуального и арбитражного законодательства. В каждой из этих групп можно выделить нормы о договорной, исключительной и альтернативной подсудности.

Договорная подсудность означает, что по соглашению сторон конкретное дело может быть отнесено к юрисдикции иностранного государства, хотя по закону страны суда оно подсудно местному суду, или, наоборот, дело, которое по закону места нахождения суда подсудно иностранному суду, может быть в силу соглашения отнесено к компетенции местного суда. Соглашение об изменении подсудности стороны могут заключить до принятия дела судом.

Подсудность дел с участием иностранных лиц, отнесенная к исключительной, не может быть изменена по соглашению сторон.

Соглашения сторон, устанавливающие выбор суда, называются пророгационными соглашениями.

Соглашения такого рода известны в договорной практике нашего государства. В торговых договорах обычно устанавливается, что споры по сделкам, заключенным нашим торгпредством за границей, подлежат местной юрисдикции. В юридической науке отмечается, что при споре по сделке, которая по российскому законодательству может быть отнесена к сделкам внешней торговли, стороны могут избрать путем соглашения

любую подсудность, точно так же, как на основе принципа автономии воли сторон российское законодательство допускает, что по соглашению сторон может быть применено иностранное материальное право.

Исключительная подсудность означает установление подсудности спора суду определенного государства (с исключением его подсудности судам иных государств). Специфическое воздействие международной исключительной подсудности проявляется при признании судебных решений. Решение иностранного суда по делу, отнесенному к исключительной подсудности российского суда, не может быть исполнено на территории Российской Федерации.

К исключительной подсудности судов в Российской Федерации ст. 403 ГПК РФ относит: дела о праве на недвижимое имущество, находящиеся на территории Российской Федерации; дела по спорам, возникающим из договоров перевозки, если перевозчики находятся на территории Российской Федерации; дела о расторжении брака российских граждан с иностранными гражданами или лицами без гражданства, если оба супруга имеют место жительства в Российской Федерации; дела особого производства (ст. 26, 27, 30 ГПК РФ).

По делам с участием иностранных лиц возможно применение правил альтернативной подсудности, предусмотренной ст. 29 ГПК РФ. Альтернативная подсудность представляет собой право выбора между судами своего и иностранного государства (например, по делам о расторжении брака компетентным является или суд государства, гражданами которого являются супруги в момент подачи заявления, или суд государства, на территории которого проживали супруги в момент подачи заявления).

3.60 Особенности рассмотрения государственными арбитражными судами дел с участием иностранных лиц

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Дела с участием иностранных лиц рассматриваются арбитражным судом по правилам АПК РФ с особенностями, предусмотренными АПК РФ, если международным договором Российской Федерации не предусмотрено иное.

2. Дела с участием иностранных лиц, если эти лица или их органы управления, филиалы, представительства либо их представители, уполномоченные на ведение дела, находятся или проживают на территории Российской Федерации, рассматриваются в сроки, установленные АПК РФ.

3. В случаях, если иностранные лица, участвующие в деле, рассматриваемом арбитражным судом в Российской Федерации, находятся или проживают вне пределов Российской Федерации, такие лица извещаются о судебном разбирательстве определением арбитражного суда путем направления поручения в учреждение юстиции или другой компетентный орган иностранного государства. В этих случаях срок рассмотрения дела продлевается арбитражным судом на срок, установленный договором о правовой помощи для направления поручений в учреждение юстиции или другой компетентный орган иностранного государства, а при отсутствии в договоре такого срока или при отсутствии указанного договора не более чем на шесть месяцев.

3.61 Виды международного коммерческого арбитража

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Институционный, или постоянно действующий, арбитраж создается при национальных торговых (торгово-промышленных) палатах, биржах, ассоциациях, союзах. Основа функционирования – специальный национальный закон и принятый на его основе регламент такого МКА. Арбитражное разбирательство основано на процедуре, установленной в регламенте. Есть список постоянных арбитров, из которых стороны сами выбирают арбитров. Этот вид МКА наиболее предпочтителен при разбирательстве сложных дел, связанных с запутанными и трудноразрешимыми разногласиями,

проблемами по применению права. В настоящее время в мире функционирует более 100 институциональных арбитражей, действующих в различных государствах (Арбитражный институт Стокгольмской торговой палаты, Американская арбитражная ассоциация, Лондонский международный третейский суд и др.)

2. Изолированный (разовый) арбитраж, или арбитраж *ad hoc*, создается сторонами для рассмотрения конкретного дела. После окончания разбирательства и вынесения решения он прекращает свое существование. Стороны выбирают место проведения арбитража, сами устанавливают правила избрания арбитров и арбитражную процедуру. Изолированный арбитраж основан на практически неограниченной автономии воли сторон в выборе процедуры рассмотрения спора. Возможны детальное согласование процедуры, ее регламентация на основе регламентов институциональных арбитражей или типовых регламентов, разработанных международными организациями. Стороны вправе договориться о внесении любых изменений в регламент. Изолированный арбитраж – это наиболее эффективное средство разбирательства споров, связанных с фактическими обстоятельствами, например проверкой качества товаров, определением их цены.

3.62 Взаимоотношения международного коммерческого арбитража и государственных судов

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Процессуально-правовым последствием арбитражного соглашения является исключение юрисдикции государственного суда. В доктрине отмечается дерогационный эффект арбитражного соглашения, который означает исключение споров, охватываемых арбитражным соглашением, из юрисдикции государственных судов. В случае обращения одной из спорящих сторон в суд в нарушение арбитражного соглашения суд обязан отказаться от рассмотрения спора, признав себя некомпетентным. Арбитражное соглашение обязательно для сторон, и они не могут уклониться от передачи спора в арбитраж. Таким образом, арбитражное соглашение лишает суд его юрисдикции (ст. 134, 135 ГПК РФ; ст. 148 АПК РФ). Государственный суд не вправе ни отменить, ни пересмотреть арбитражное решение по существу.

2. В данном случае используется формула об отводе государственного суда по неподсудности. Виды некомпетентности государственного суда:

- абсолютная некомпетентность - суд по своей инициативе должен признать себя некомпетентным и отказать в возбуждении судопроизводства в случае обращения в суд при наличии действительного арбитражного соглашения (Китай, Венгрия, Чехия);

- относительная некомпетентность - суд признает себя некомпетентным только при заявлении отвода. Если ответчик не представляет в суд возражений против судебного рассмотрения спора, это расценивается как молчаливое признание компетенции государственного суда и отказ от арбитражного соглашения (Великобритания, ФРГ, Россия).

3. Государственный суд связан соглашением сторон о третейском разбирательстве дела (т.е. соглашением сторон о подсудности) и о возможности рассмотрения дела по существу. Одновременно везде действует принцип эстоппеля - стороны теряют право ссылаться на прежнее соглашение (арбитражное соглашение), если молчаливо соглашаются на изменение подсудности и рассмотрение дела в государственном суде.

3.63 Международный коммерческий арбитраж за рубежом

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. В большинстве государств мира функционируют национальные международные коммерческие арбитражи: Польша - с 1949 г., Болгария - с 1952 г., Чехия - с 1952 г., Венгрия - с 1953 г., Китай - с 1954 г., Южная Корея - с 1956 г. Для развития национальных законов в области арбитража и обеспечения разнообразия в выборе арбитражной процедуры многие государства используют рекомендации Типового закона о

международном торговом арбитраже ЮНСИТРАЛ. Типовой закон является основой национального законодательства об арбитраже Австралии, Германии, Гватемалы, Египта, Индии, Канады, Кипра, Мексики, Туниса, Финляндии.

2. Один из самых авторитетных немецких арбитражных судов - Арбитражный суд общества членов биржи ценных бумаг в Гамбурге.

Арбитражный институт Стокгольмской торговой палаты (действует с 1917 г.) - институционный МКА Швеции, один из наиболее авторитетных МКА в мире. В 1999 г. вступил в силу Закон об арбитражном разбирательстве. В шведском законодательстве компетенция МКА установлена в самом общем виде: гражданско-правовые споры договорного характера. Арбитрами могут быть назначены граждане любого государства. Императивное требование к арбитрам - быть независимыми и беспристрастными. Арбитражный институт может отозвать назначенного арбитра, если он недобросовестно выполняет свои обязанности.

3.64 Процедура рассмотрения спора в международном коммерческом арбитраже

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности.

1. Разбирательство дел в МКАС осуществляется по правилам его регламента. Стороны вправе сами согласовать процедуру ведения разбирательства. Регламент Международного коммерческого арбитражного суда при Торгово-промышленной палате Российской Федерации принят Торгово-промышленной палатой РФ 1 мая 1995 г.

Число арбитров (судей) в составе третейского суда определяется сторонами по своему усмотрению, а если стороны не определяют этого числа, то назначаются три арбитра. Процедура назначения может быть согласована сторонами. При арбитраже с тремя арбитрами каждая сторона назначает одного арбитра, а два назначенных таким образом — назначают третьего.

2. Своеобразной особенностью деятельности третейского суда является предоставленная ему законом возможность самому судить о своей компетенции, трактуя арбитражную оговорку (т.е. соглашение о передаче спора на рассмотрение третейского суда) по заявлению спорящей стороны.

Процедура ведения разбирательства в арбитраже, при условии соблюдения Закона «О международном коммерческом арбитраже», определяется по договоренности сторон. В отсутствие соглашения сторон третейский суд ведет его так, как считает нужным. По договоренности сторон решается и вопрос о языке (языках), который будет использоваться в ходе разбирательства. Стороны по договоренности устанавливают сроки, в течение которых истец должен заявить об обстоятельствах, подтверждающих его исковые требования, о спорных вопросах и требуемом удовлетворении, а ответчик — о своих возражениях. Если стороны не договорились об этом, то любая из них может изменять или дополнять свои исковые требования и возражения по делу в ходе разбирательства, если только третейский суд не сочтет нецелесообразным допускать их ввиду допущенной задержки.

4. МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО ПОДГОТОВКЕ К ЗАНЯТИЯМ

4.1 Практическое занятие 1. Коллизионное право

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты.

1. При подготовке к вопросам необходимо акцентировать внимание на ключевых моментах и на более сложных из них для лучшего запоминания. При изучении данной

темы студент должен освоить следующие понятия: коллизия, коллизионная норма, объем, привязка, тип коллизионной привязки.

2. Необходимо акцентировать внимание на изучении элементов коллизионной нормы, специфике ее применения, видах коллизионных норм на основании различных подходов для классификации (классификация в зависимости от природы возникновения коллизионной нормы; по форме коллизионной привязки; по форме выражения воли законодателя; в зависимости от характера связи между альтернативами), анализе основных типов коллизионных привязок: личный закон, закон страны продавца, закон суда и т.д.

4.2 Практическое занятие 2. Физические лица как субъекты международного частного права

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты.

1. При подготовке к вопросам необходимо акцентировать внимание на ключевых моментах и на более сложных из них для лучшего запоминания. При изучении данной темы студент должен освоить следующие понятия: иностранный гражданин, лицо без гражданства (апатрид), лицо с двойным гражданством (бипатрид), беженец, соотечественники за рубежом, личный закон.

2. Международное частное право обращается к вопросам правового статуса физических лиц в двух взаимосвязанных аспектах: правовое положение иностранцев в России, правовое положение российских граждан за рубежом, которые там считаются иностранцами. Исторически личный закон сложился и применяется в двух формах: закон места жительства – означает применение права страны, на территории которой лицо проживает; закон гражданства – означает применение права страны, гражданином которой лицо является. В связи с этим необходимо тщательно изучить порядок определения право- дееспособности иностранных лиц в Российской Федерации на основе анализа норм российского законодательства.

4.3 Практическое занятие 3. Иностранные инвестиции в международном частном праве

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты.

1. При подготовке к вопросам необходимо акцентировать внимание на ключевых моментах и на более сложных из них для лучшего запоминания. При изучении данной темы студент должен освоить следующие понятия: иностранные инвестиции, прямые инвестиции, портфельные инвестиции, гарантии иностранным инвесторам, льготы иностранным инвесторам.

2. Начать подготовку к занятию необходимо с изучения положений Федерального закона от 9 июля 1999 г. «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации». Он определяет основные гарантии прав иностранных инвесторов на инвестиции и получаемые от них доходы и прибыль, условия предпринимательской деятельности иностранных инвесторов на территории Российской Федерации. В преамбуле к Закону написано, что он направлен на привлечение и эффективное использование в экономике Российской Федерации иностранных материальных и финансовых ресурсов, передовой техники и технологии, управленческого опыта, обеспечение стабильности условий деятельности иностранных инвесторов и соблюдение соответствия правового режима иностранных инвестиций нормам международного права и международной практике инвестиционного сотрудничества.

4.4 Практическое занятие 4. Международное контрактное право

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты.

1. При подготовке к вопросам необходимо акцентировать внимание на ключевых моментах и на более сложных из них для лучшего запоминания. При изучении данной темы студент должен освоить следующие понятия: международное контрактное право, внешнеэкономическая сделка.

2. Необходимо акцентировать внимание на изучении особенностей правового регулирования внешнеэкономических сделок. Если сделка международная внешнеэкономическая, то она связана с правом разных государств и возникает проблема выбора права одного из них, нормы которого будут применены.

4.5 Практическое занятие 5. Международное частное валютное право

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты.

1. При подготовке к вопросам необходимо акцентировать внимание на ключевых моментах и на более сложных из них для лучшего запоминания. При изучении данной темы студент должен освоить следующие понятия: международные расчеты, аккредитив, инкассо, банковский перевод, вексель, чек.

2. Необходимо акцентировать внимание на анализе нормативных положений международных конвенций и Гражданского кодекса РФ по вопросам осуществления международных расчетов, изучении процедуры осуществления (схемы) всех видов международных расчетов, рекомендованных к изучению.

4.6 Практическое занятие 6. Право интеллектуальной собственности

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты.

1. При подготовке к вопросам необходимо акцентировать внимание на ключевых моментах и на более сложных из них для лучшего запоминания. При изучении данной темы студент должен освоить следующие понятия: интеллектуальная собственность, авторское право, смежные права, патентное право (право промышленной собственности).

2. Государства, желая внести вклад в лучшее взаимопонимание и сотрудничество между государствами в интересах их взаимной выгоды на основе уважения суверенитета и равенства, стремясь в целях поощрения творческой деятельности содействовать охране интеллектуальной собственности во всем мире, модернизировать и сделать более эффективной администрацию союзов, образованных в области охраны промышленной собственности и в области охраны литературных и художественных произведений, при полном уважении самостоятельности каждого из союзов, подписали Конвенцию, учреждающую Всемирную организацию интеллектуальной собственности (Стокгольм, 14 июля 1967 г.).

3. Необходимо акцентировать внимание на анализе нормативных положений международных конвенций, посвященных защите авторского права и смежных прав (Всемирная конвенция об авторском праве от 6 сентября 1952 г. исходит из принципа национального режима. Она содержит немного материально-правовых норм и практически во всех вопросах отсылает к внутреннему законодательству. Следовательно, стране, присоединяясь к данной Конвенции, практически не требуется изменять внутреннее законодательство).

4.7 Практическое занятие 7. Международное семейное право

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты.

1. При подготовке к вопросам необходимо акцентировать внимание на ключевых моментах и на более сложных из них для лучшего запоминания. При изучении данной темы студент должен освоить следующие понятия: консульские браки, консульские разводы.

2. В различных странах к регулированию семейно-брачных отношений подходят с разных точек зрения. Это объясняется различными правовыми системами, национальными особенностями, традициями. Так, в некоторых странах допускается многоженство, относительно регистрации брака в разных правовых системах разные подходы – одни признают регистрацию только в государственных органах, а другие – церковные браки, третьи признают браки, заключенные как в государственных органах, так и в церкви. Есть страны, где положение женщин и мужчин различно. Так же различно и правовое регулирование. В международном частном праве данная отрасль регулируется коллизионными нормами, которые отсылают к праву отдельных стран.

На территории России действует Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ, в нем регулируются вопросы применения семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства. Необходимо акцентировать внимание на изучении нормативных положений Конвенции ООН «О правах ребенка» 1989 г. и Семейного кодекса РФ.

3. Акцентировать внимание на порядке и условиях заключения и расторжения браков между иностранцами, а также порядке признания браков на территории различных государств, изучении понятия и порядка осуществления международного усыновления, анализе современного состояния данного вопроса.

4.8 Практическое занятие 8. Международное наследственное право

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты.

1. При подготовке к вопросам необходимо акцентировать внимание на ключевых моментах и на более сложных из них для лучшего запоминания. При изучении данной темы студент должен освоить следующие понятия: наследование по закону, наследование по завещанию, выморочное имущество.

2. Необходимо акцентировать внимание на изучении коллизионных аспектов наследования по закону и по завещанию, особенностей правового регулирования наследственных отношений в России и за рубежом, анализе норм Гражданского кодекса РФ по вопросам наследования.

3. В связи с многочисленными переселениями в прошлом, распадом государств в настоящее время возникают вопросы наследования между гражданами различных стран.

Правовое регулирование данных вопросов в настоящее время осуществляется посредством внутренних законов страны и ряда международных договоров. Основную роль в регулировании данной сферы отношений все же играют конвенции. Вопросы наследования подробно рассмотрены в Минской конвенции 1993 г.

В вопросах наследования обычно иностранным гражданам предоставляется национальный режим.

4.9 Практическое занятие 9. Международный гражданский процесс

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты.

1. При подготовке к вопросам необходимо акцентировать внимание на ключевых моментах и на более сложных из них для лучшего запоминания. При изучении данной темы студент должен освоить следующие понятия: международный гражданский процесс, международная подсудность, конкуренция юрисдикций, процессуальная правосубъектность, апостиль.

2. Необходимо акцентировать внимание на изучении гражданско-процессуальных прав иностранных лиц в России и российских лиц за рубежом. В соответствии с ч. 3 ст. 62 Конституции Российской Федерации иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами России, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором Российской Федерации.

4.10 Практическое занятие 10. Международный коммерческий арбитраж

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты.

1. При подготовке к вопросам необходимо акцентировать внимание на ключевых моментах и на более сложных из них для лучшего запоминания. При изучении данной темы студент должен освоить следующие понятия: международный коммерческий арбитраж, постоянно-действующий арбитраж, арбитраж ad-hoc, арбитражное соглашение, арбитражная оговорка, арбитражный договор, третейская запись, публичный порядок, арбитражное решение.

2. Необходимо акцентировать внимание на умении проводить различия между видами арбитражных соглашений.

3. Анализу подлежат нормы ГПК РФ, АПК РФ, ФЗ «О третейских судах в РФ» 2002 г., ФЗ «О международном коммерческом арбитраже» 1993 г.