

Оглавление

Список сокращений	9
--------------------------------	---

Глава I

Понятие международного частного права

§ 1. Понятие и предмет международного частного права	16
§ 2. Методы международного частного права	23
§ 3. Система международного частного права	27
§ 4. Из истории становления и развития международного частного права	31
§ 5. «Санкции» и международное частное право	45
§ 6. Контрсанкционные меры	61

Глава II

Источники международного частного права

§ 1. Общая характеристика источников международного частного права	84
§ 2. Нормативные акты России	86
§ 3. Международные договоры	88
§ 4. Обычаи и обыкновения	107
§ 5. Принципы УНИДРУА. Принципы Европейского договорного права. Гаагские принципы	119
§ 6. Источники зарубежного международного частного права	126
§ 7. Роль международных организаций в унификации международного частного права	134

Глава III

Коллизионное право

§ 1. Понятие, структура и виды коллизионных норм. Понятие коллизионного права	138
§ 2. Основные типы коллизионных привязок	143
§ 3. Обратная отсылка и отсылка к праву третьего государства	152
§ 4. Проблема квалификации	159
§ 5. Предварительный (побочный) коллизионный вопрос	166
§ 6. Обход закона	168

Глава IV

Применение иностранного права

§ 1. Основания применения иностранного права	174
§ 2. Экстерриториальное действие правовых норм	176
§ 3. Порядок установления содержания иностранного права	181

§ 4. Ограничения в применении иностранного права (сверхимперативные нормы, публичный порядок, взаимность)	194
---	-----

Глава V

Субъекты международного частного права

§ 1. Физические лица	217
§ 2. Правовой статус иностранных граждан	224
§ 3. Иностранные юридические лица	231
§ 4. Филиалы и представительства иностранных юридических лиц	247
§ 5. Международные хозяйственные объединения	251
§ 6. Правовые режимы иностранных физических и юридических лиц. Реторсии	255
§ 7. Государство	264
§ 8. Международные организации	291

Глава VI

Вещное право

§ 1. Материально-правовое регулирование отношений собственности	308
§ 2. Коллизионные вопросы вещных прав	312
§ 3. Национализация	318
§ 4. Правовой режим собственности Российской Федерации и российских лиц за рубежом	325
§ 5. Правовой режим трастов. Признание зарубежных трастов	332

Глава VII

Правовой режим иностранных инвестиций

§ 1. Понятие иностранных инвестиций. Гарантии и льготы инвесторам	351
§ 2. Коммерческие организации с иностранными инвестициями	363
§ 3. Международные механизмы защиты прав иностранных инвесторов и разрешения инвестиционных споров	365
§ 4. Соглашения о разделе продукции и концессионные соглашения	383
§ 5. Свободные (особые) экономические зоны	392
§ 6. Офшорные зоны	398

Глава VIII

Правовое регулирование договорных отношений

§ 1. Методы регулирования договорных отношений	418
§ 2. Коллизионно-правовое регулирование договорных отношений в зарубежных странах	428
§ 3. Коллизионно-правовое регулирование договорных отношений в России	434

§ 4. <i>Lex mercatoria</i>	464
§ 5. Обязательственный статут договора	472
§ 6. Регулирование договорных отношений с участием потребителей	484

Глава IX

Контракт международной купли-продажи товаров

§ 1. Право, применимое к контрактам международной купли- продажи товаров	494
§ 2. Венская конвенция о договорах международной купли- продажи товаров 1980 г.	496
§ 3. Общие условия поставок	519
§ 4. Бартерные договоры	526
§ 5. Обычаи и обыкновения в области международной поставки	529

Глава X

Международные расчетные сделки

§ 1. Общие положения о международных расчетах	539
§ 2. Аккредитив	546
§ 3. Инкассо	562
§ 4. Банковский перевод	565

Глава XI

Договор международной перевозки грузов и пассажиров

§ 1. Общая характеристика договоров международной перевозки	570
§ 2. Договор международной морской перевозки	577
§ 3. Договор международной воздушной перевозки	595
§ 4. Договор международной автомобильной перевозки	613
§ 5. Договор международной железнодорожной перевозки	627
§ 6. Договор международной смешанной перевозки	641

Глава XII

Отдельные виды договорных обязательств

§ 1. Договор страхования	652
§ 2. Договор международного финансового лизинга	661
§ 3. Дистрибьюторский договор	673
§ 4. Договор международного факторинга	680
§ 5. Договор международного подряда	689
§ 6. Договоры коммерческого представительства и посредничества	701
§ 7. Договор займа и кредитный договор	718
§ 8. Договор возмездного оказания услуг	726
§ 9. Корпоративные соглашения	730
§ 10. Обеспечение исполнения договорных обязательств	753

Глава XIII**Правовой режим ценных бумаг**

- | | |
|--|-----|
| § 1. Общие положения о применимом праве к ценным бумагам | 779 |
| § 2. Вексель и чек | 789 |
| § 3. Иностранные и международные эмиссионные ценные бумаги | 800 |

Глава XIV**Правовой режим конфиденциальной информации, персональных данных и локализации данных**

- | | |
|--|-----|
| § 1. Правовой режим конфиденциальной информации | 809 |
| § 2. Правовой режим персональных данных | 816 |
| § 3. Об обязательном хранении информации на территории России (требование локализации) | 830 |

Глава XV**Правовое регулирование отношений интеллектуальной собственности**

- | | |
|--|-----|
| § 1. Территориальный характер прав на объекты интеллектуальной собственности | 841 |
| § 2. Охрана авторских прав | 849 |
| § 3. Охрана смежных прав | 860 |
| § 4. Охрана прав на объекты промышленной собственности | 868 |
| § 5. Договоры о распоряжении исключительными правами | 883 |
| § 6. Договор международного франчайзинга | 890 |

Глава XVI**Внедоговорные обязательства**

- | | |
|--|-----|
| § 1. Коллизионно-правовое регулирование деликтных обязательств в зарубежных странах | 905 |
| § 2. Коллизионно-правовое регулирование деликтных обязательств в России | 911 |
| § 3. Специальные случаи деликтной ответственности в международных договорах | 915 |
| § 4. Обязательства из неосновательного обогащения | 921 |
| § 5. Обязательства из недобросовестной конкуренции и недобросовестного ведения переговоров | 922 |

Глава XVII**Наследственное право**

- | | |
|---|-----|
| § 1. Методы регулирования наследственных отношений | 925 |
| § 2. Коллизионные вопросы наследования по закону | 934 |
| § 3. Коллизионные вопросы наследования по завещанию | 939 |
| § 4. Наследование выморочного имущества | 943 |
| § 5. Международно-правовое регулирование наследственных отношений | 945 |
| § 6. Планирование наследования в международной практике ... | 949 |

Глава XVIII**Международное семейное право**

- | | |
|---|-----|
| § 1. Особенности регулирования семейных отношений | 954 |
| § 2. Заключение брака. Признание браков. Консульские браки ... | 960 |
| § 3. Расторжение брака. Признание разводов. Консульские
разводы | 970 |
| § 4. Имущественные отношения между супругами. Алиментные
обязательства | 975 |
| § 5. Международное усыновление | 982 |

Глава XIX**Международное частное трудовое право**

- | | |
|---|------|
| § 1. Коллизионно-правовое регулирование международных
трудовых отношений | 990 |
| § 2. Трудовые права иностранцев в России | 996 |
| § 3. Регулирование трудовых отношений международными
соглашениями РФ | 998 |
| § 4. Трудовые отношения в загранучреждениях и международных
организациях | 999 |
| § 5. Социальное обеспечение | 1002 |

Глава XX**Международный гражданский процесс**

- | | |
|--|------|
| § 1. Понятие международного гражданского процесса | 1006 |
| § 2. Гражданско-процессуальные права иностранных лиц
в России и российских лиц за рубежом | 1008 |
| § 3. Международная подсудность по гражданским делам | 1010 |
| § 4. Правила определения международной подсудности в России ... | 1016 |
| § 5. Пророгационное соглашение | 1026 |
| § 6. Особенности рассмотрения судами дел с участием
иностранцев | 1035 |
| § 7. Исполнение иностранных судебных поручений | 1043 |
| § 8. Признание и исполнение иностранных судебных решений | 1049 |
| § 9. Легализация иностранных документов и апостиль | 1075 |

Глава XXI**Международный коммерческий арбитраж**

- | | |
|---|------|
| § 1. Понятие международного коммерческого арбитража | 1082 |
| § 2. Компетенция международного коммерческого арбитража | 1092 |
| § 3. Способы заключения арбитражного соглашения и пределы
его действия. Независимость арбитражной оговорки | 1108 |
| § 4. Процедура рассмотрения спора в арбитраже | 1118 |
| § 5. Применимое право в практике арбитража | 1127 |
| § 6. Методы установления применимого права арбитражем | 1137 |
| § 7. Императивные нормы и публичный порядок в практике
арбитража | 1148 |

§ 8. Характер арбитражного решения. Отмена арбитражного решения	1155
§ 9. Признание и исполнение иностранных арбитражных решений	1162
§ 10. Альтернативные способы разрешения споров	1169

Список сокращений

Международные и национальные организации, государственные органы

ААА	– Американская арбитражная ассоциация (США)
Арбитраж МТП	– Международный арбитражный суд при Международной торговой палате (Франция, Париж)
ВАС РФ	– Высший Арбитражный Суд Российской Федерации
ВОИС	– Всемирная организация интеллектуальной собственности
ВС РФ	– Верховный Суд Российской Федерации
ВТАК	– Внешнеторговая арбитражная комиссия при Торгово-промышленной палате СССР
ВТО	– Всемирная торговая организация (Женева, Швейцария)
ЕС	– Европейский союз
Гонконгский арбитраж	– Гонконгский международный арбитражный центр (НКІАС)
ЛМТС	– Лондонский международный третейский суд (Великобритания)
МАГИ	– Многостороннее агентство по гарантиям инвестиций (Вашингтон, США)
МАК	– Морская арбитражная комиссия при Торгово-промышленной палате Российской Федерации
Минцифры РФ	– Министерство цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации
МКАС	– Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате Российской Федерации
МТП	– Международная торговая палата (Франция, Париж)
МВФ	– Международный валютный фонд
МЦУИС	– Международный центр по урегулированию инвестиционных споров (Вашингтон, США)
ОЭСР	– Организация экономического сотрудничества и развития
ППТС	– Постоянная палата третейского суда (Гаага, Нидерланды)
Роскомнадзор	– Федеральная служба по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций
Роспатент	– Федеральная служба по интеллектуальной собственности

Стокгольмский арбитраж	– Арбитражный институт Торговой палаты города Стокгольма
ТПП РФ (СССР)	– Торгово-промышленная палата Российской Федерации (СССР)
УНИДРУА	– Международный институт по унификации частного права (Италия, Рим)
ФАС ВВО	– Федеральный арбитражный суд Волго-Вятского округа
ФАС ВСО	– Федеральный арбитражный суд Восточно-Сибирского округа
ФАС МО	– Федеральный арбитражный суд Московского округа
ФАС ПО	– Федеральный арбитражный суд Поволжского округа
ФАС СЗО	– Федеральный арбитражный суд Северо-Западного округа
ФАС СКО	– Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа
ФАС УО	– Федеральный арбитражный суд Уральского округа
ФАС ЦО	– Федеральный арбитражный суд Центрального округа
ФАТФ	– Группа разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег
ФСБ РФ	– Федеральная служба безопасности Российской Федерации
ФСТЭК	– Федеральная служба по техническому и экспортному контролю
ЦБ РФ	– Центральный банк Российской Федерации (Банк России)
ЮНСИТРАЛ	– Комиссия ООН по праву международной торговли (Вена, Австрия)
ЮНКТАД	– Конференция ООН по торговле и развитию (Женева, Швейцария)
G20	– страны «Большой двадцатки»

Нормативные акты и международные документы

АПК РФ	– Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации
Брюссель I	– Регламент (ЕС) № 44/2001 о юрисдикции, признании и принудительном исполнении решений по гражданским и торговым делам 2000 г.
Брюссель I (пересмотренный)	– Регламент (ЕС) № 1215/2012 о юрисдикции, признании и принудительном исполнении решений по гражданским и торговым делам (в новой редакции) 2012 г.

- Брюссель II** — Регламент (ЕС) № 2201/2003 о юрисдикции, признании и принудительном исполнении решений по семейным делам 2005 г.
- Варшавская конвенция** — Варшавская конвенция для унификации некоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок, 1929 г. (в ред. Протокола 1955 г.)
- Венская конвенция** — Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.
- ВК РФ** — Воздушный кодекс Российской Федерации
- ГАТТ** — Генеральное соглашение по торговле и тарифам 1994 г.
- ГАТС** — Генеральное соглашение по торговле услугами 1994 г.
- Гаагские правила** — Брюссельская конвенция об унификации некоторых правил о коносаменте 1924 г.
- Гаагские принципы** — Гаагские принципы о выборе права, применимого к международным контрактам, 2015 г.
- Гамбургские правила ГГУ** — Конвенция ООН о морской перевозке грузов 1978 г.
- ГК РФ** — Гражданское Гражданское уложение
- ГПК РФ** — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации
- ЕТК США** — Единообразный торговый кодекс США
- ИНКОТЕРМС** — Международные правила толкования торговых терминов
- Киевское соглашение** — Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности, 1992 г.
- Кишиневская конвенция** — Конвенция СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 2002 г.
- КоАП РФ** — Кодекс об административных правонарушениях Российской Федерации
- Конвенция о ПДн** — Конвенция о защите прав физических лиц при автоматизированной обработке персональных данных 1981 г.
- КОТИФ** — Конвенция о международных железнодорожных перевозках 1980 г.
- КТМ РФ** — Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации
- Минская конвенция** — Конвенция СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г.
- Монреальская конвенция** — Монреальская конвенция для унификации некоторых правил международных воздушных перевозок 1999 г.
- НК РФ** — Налоговый кодекс Российской Федерации
- Нью-Йоркская конвенция** — Конвенция ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г.

- Основы 1991 г.** – Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 г.
- Парижская конвенция** – Парижская конвенция об охране промышленной собственности 1883 г. (в ред. 1967 г.)
- Правила Гаага-Висби** – Брюссельская конвенция об унификации некоторых правил о коносаменте 1924 г., измененная Протоколом 1968 г.
- Принципы ЕДП** – Принципы Европейского договорного права
- Принципы ТТП** – Принципы транснационального гражданского процесса (ред. 2004 г.)
- Принципы УНИДРУА** – Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА (ред. 2016 г.)
- Рим I** – Регламент (ЕС) № 593/2008 Европейского парламента и Совета о праве, применимом к договорным обязательствам, 2008 г.
- Рим II** – Регламент (ЕС) № 864/2007 о праве, применимом к внедоговорным обязательствам, 2007 г.
- Рим III** – Регламент (ЕС) № 1259/2010 о праве, применимом к разводам и юрисдикции в отношении разводов, 2010 г.
- Римская конвенция** – Конвенция о праве, применимом к договорным обязательствам, 1980 г.
- Роттердамские правила** – Конвенция ООН о договорах полностью или частично морской международной перевозки грузов 2009 г.
- СК РФ** – Семейный кодекс Российской Федерации
- СМГС** – Соглашение о международном грузовом сообщении 1950 г.
- СМПС** – Соглашение о международном пассажирском сообщении 1950 г.
- СПЗК** – Соглашение о поощрении и взаимной защите капиталовложений
- СИДН** – Соглашение об избежании двойного налогообложения
- ТРИПС** – Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности 1994 г.
- УЖТ РФ** – Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации 2003 г.
- Указ Президента РФ № 79** – Указ Президента РФ от 28.02.2022 № 79 «О применении специальных экономических мер в связи с недружественными действиями США и примкнувших к ним иностранных государств и международных организаций»
- Указ Президента РФ № 81** – Указ Президента РФ от 01.03.2022 № 81 «О дополнительных временных мерах экономического характера по обеспечению финансовой стабильности РФ»

Указ Президента РФ № 95	– Указ Президента РФ от 05.03.2022 № 95 «О временном порядке исполнения обязательств перед некоторыми иностранными кредиторами»
Указ Президента РФ № 126	– Указ Президента РФ от 18.03.2022 № 126 «О дополнительных временных мерах экономического характера по обеспечению финансовой стабильности РФ в сфере валютного регулирования»
Указ Президента РФ № 302	– Указ Президента РФ от 25.04.2023 № 302 «О временном управлении некоторым имуществом»
Указ Президента РФ № 416	– Указ Президента РФ от 30.06.2022 № 416 «О применении специальных экономических мер в топливно-энергетической сфере в связи с действиями недружественных государств и международных организаций»
Указ Президента РФ № 520	– Указ Президента РФ от 05.08.2022 № 520 «О применении специальных экономических мер в финансовой и топливно-энергетической сферах в связи с недружественными действиями некоторых иностранных государств и международных организаций»
Указ Президента РФ № 618	– Указ Президента РФ от 08.09.2022 № 618 (с изм. от 15.10.2022) «Об особом порядке осуществления (исполнения) отдельных видов сделок (операций) между некоторыми лицами»
Указ Президента РФ № 844	– Указ Президента РФ от 08.11.2023 № 844 «О дополнительных временных мерах экономического характера, связанных с обращением иностранных ценных бумаг»
ФГК	– Французский Гражданский кодекс
ФЗ	– Федеральный закон
ФКЗ	– Федеральный конституционный закон
ЦИВ-КОТИФ	– Единые правила перевозки пассажиров
ЦИМ-КОТИФ	– Единые правила перевозки грузов
ЦМР	– Женевская конвенция о договоре международной перевозки грузов по дорогам 1956 г.
РСТ	– Договор о патентной кооперации 1970 г.
BEPS	– (<i>Base Erosion and Profit Shifting</i>) – План действий ОЭСР/G20 по борьбе с размыванием налогооблагаемой базы и выводением прибыли из-под налогообложения
CRS	– (<i>Common Reporting Standard</i>) – стандарт автоматического обмена финансовой информацией по налоговым делам
CRS MCAA	– Многостороннее соглашение об автоматическом обмене финансовой информацией между компетентными органами 2014 г.
GDPR	– Общий Регламент ЕС о защите персональных данных
Restatement	– Свод законов о конфликте законов (США)

- UCP-500** — (*Uniform Custom and Practice for Documentary Credits*) — Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов (публикация МТП № 500, 1993 г.)
- UCP-600** — (*Uniform Custom and Practice for Documentary Credits*) — Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов (публикация МТП № 600, 2007 г.)
- URC-522** — (*Uniform Rules for Collections*) — Унифицированные правила по инкассо (публикация МТП № 522, 1995 г.)

Источники опубликования

- МЖМП** — Московский журнал международного права
- РЕМП** — Российский ежегодник международного права
- СЗ РФ** — Собрание законодательства Российской Федерации
- СЕМП** — Советский ежегодник международного права
- СПС «Гарант»** — Справочная правовая система «Гарант»
- СПС «Консультант Плюс»** — Справочная правовая система «КонсультантПлюс»

Арбитражная практика

- Арбитражная практика МКАС за 1996–1997 гг.** — Арбитражная практика за 1996–1997 гг. / сост. М.Г. Розенберг. М.: Статут, 1998.
- Арбитражная практика МКАС за 1998 г.** — Арбитражная практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ за 1998 г. / сост. М.Г. Розенберг. М.: Статут, 1999.
- Практика МКАС за 1999–2000 гг.** — Практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ за 1999–2000 гг. / сост. М.Г. Розенберг. М.: Статут, 2002.
- Практика МКАС за 2003 г.** — Практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ за 2003 г. / сост. М.Г. Розенберг. М.: Статут, 2004.
- Практика МКАС за 2004 г.** — Практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ за 2004 г. / сост. М.Г. Розенберг. М.: Статут, 2005.
- Практика МКАС за 2005 г.** — Практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ за 2005 г. / сост. М.Г. Розенберг. М.: Статут, 2006.
- Практика МКАС за 2006 г.** — Практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ за 2006 г. / сост. М.Г. Розенберг. М.: Статут, 2008.
- Практика МКАС за 2007–2008 гг.** — Практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ за 2007–2008 гг. / сост. М.Г. Розенберг. М.: Статут, 2010.

- Практика МКАС за 2004–2016 гг.** – Практика МКАС при ТПП РФ: 2004–2016. К 85-летию МКАС / науч. ред. и сост. А.Н. Жильцов, А.И. Муранов. М.: Ассоциация исследователей международного частного и сравнительного права, 2017.

Прочие сокращения

- ЕГРЮЛ** – Единый государственный реестр юридических лиц
КИК – контролируемая иностранная компания
МК – международная компания
ОЭЗ – Особая экономическая зона
ЦДАУ – постоянно действующее арбитражное учреждение
ПДн – персональные данные
СЭЗ – Свободная экономическая зона
СВО – Специальная военная операция
ЦОД – Центр обработки данных
ПРО – первичное публичное размещение акций на бирже
ЛЛС – компания с ограниченной ответственностью

Понятие международного частного права

§ 1. Понятие и предмет международного частного права

В современных условиях гражданско-правовые, семейные, трудовые отношения выходят за пределы территории одного государства. Субъективные права участников, возникшие в одних государствах, в интересах развития международной торговли и культурного обмена должны признаваться в других. Регламентацией этих отношений занимается *международное частное право* — комплекс правовых норм, регулирующих гражданские, трудовые, семейные отношения, имеющие международный характер («отношения, осложненные иностранным элементом»).

Термин «международное частное право» предложил в 1834 г. американский юрист, член Верховного суда США и профессор Гарвардской школы права Джозеф Стори (*J. Story*) в работе «Комментарии о конфликте законов». В 40-х гг. XIX в. этот термин был заимствован немецкими, затем французскими, итальянскими и другими учеными¹. «*Международным*» данная область права именуется потому, что отношения, ею регулируемые, выходят за пределы юрисдикции одного государства. «*Частным*» это право является потому, что отношения носят частноправовой характер. К частному праву по традиции относят гражданское, семейное и трудовое право. Соответственно, международное частное право регулирует гражданские, семейные, трудовые отношения с участием иностранных граждан и юридических лиц, а иногда иностранного государства и международных организаций. Другое название данной дисциплины — «коллизийное право» или «конфликтное право», поскольку основой данного права являются коллизийные нормы, а основной метод регулирования — коллизийный.

М.И. Брун утверждал: «Международное частное право не есть международное право, но и не есть частное право». Оно есть «совокупность

¹ См.: *Paane Л.* Международное частное право: пер. с нем. М., 1960. С. 19. В России термин «международное частное право» впервые ввел в научный оборот в 1865 г. Н.П. Иванов в своей работе «Основания частной международной юрисдикции».

правил, определяющих, который из двух или нескольких разноместных законов должен быть применен ... — совокупность коллизионных норм»¹. М. Вольф также отмечает, что «международное частное право в настоящее время является не международным правом, но правом национальным (внутренним)», и этот термин используется повсюду, «поскольку никто не нашел лучшего названия...»²

В числе прочего международное частное право исследует вопросы *применения иностранного права* на территории страны. В соответствии с доктриной суверенитета каждое государство само устанавливает «правила игры» для своих физических и юридических лиц. Когда под юрисдикцию государства попадает иностранное физическое или юридическое лицо, национальное государственное регулирование распространяется и на такое лицо. В силу норм международного права и взаимной вежливости государства не предпринимают негативных действий по отношению к иностранцам. Более того, государства признают за иностранными лицами определенные права, возникшие у них на основании норм права другого государства. При этом государство признает лишь *частные права*, или права, основанные на нормах частного права: гражданские, семейные, трудовые. Признание за иностранными лицами их прав, возникших на основании иностранного закона, есть частный случай допущения действия на территории государства иностранных норм права.

Так, английский автор Дж. Морис задается вопросом: «Что является причиной для существования коллизионных норм? Почему мы должны отходить от применения норм нашего собственного права и применять нормы другой правовой системы?» По мнению автора, «теоретически возможно, что английские суды будут рассматривать дела только между английскими лицами. Однако это будет несправедливым не только по отношению к иностранцам, но и по отношению к английским лицам. Так, англичанин, заключивший контракт с шотландцем, не будет способен принудительно исполнить его в Англии; а если иностранные суды примут за основу тот же принцип, контракт не сможет быть принудительно исполнен в любой стране мира. Вполне возможно, что английские суды будут всегда применять только английское право. Однако это опять будет несправедливым как по отношению к иностранцам, так и по отношению к английским лицам. Например, если двое англичан заключают брак во Франции в соответствии с формальностями, предусмо-

¹ Цит. по: *Брун М.И.* Международное частное право. Лекции М.И. Бруна, читанные в 1908—1909 акад. году // Золотой фонд российской науки международного права. Т. II. М.: Международные отношения, 2009. С. 108, 112, 338.

² Цит. по: *Вольф М.* Международное частное право: пер. с англ. М.: Госюр-издат, 1948. С. 25.

тренными французским правом, но не в соответствии с требованиями, предписываемыми английским правом, английский суд, применяя английское право в данном случае, должен был бы рассматривать стороны как лиц, не состоящих в браке, а их детей в качестве незаконнорожденных. Наконец, было бы вполне возможным для английских судов хотя и открыть свои двери для иностранцев и быть готовыми для применения иностранного права в соответствующих случаях, но отказывать в признании или исполнении иностранных судебных решений. Однако и в этом случае это было бы несправедливым как по отношению к иностранцам, так и в отношении английских лиц. Например, если развод был получен в иностранном государстве, а после этого одна из сторон вновь вступила в брак в Англии, такое лицо могло бы быть обвинено в многобрачии. Или если англичанин предъявил иск к иностранцу в иностранном государстве за нарушение контракта или причинение вреда и получил решение в свою пользу, он мог бы обнаружить, что ответчик перевел свои активы в Англию, и был бы вынужден начинать процесс вновь для защиты своих прав»¹.

Предметом международного частного права являются частно-правовые отношения международного характера или *отношения с иностранным элементом*. Принято выделять три вида иностранного элемента в составе отношения, регулируемого нормами международного частного права:

1) субъект отношения — иностранное физическое или юридическое лицо, а в отдельных случаях — иностранное государство или международная организация. Например, брак, заключенный в России между гражданкой России и иностранцем; договор купли-продажи, заключенный между иностранной фирмой и российской организацией, и т. д.;

2) объект отношения — имущество, находящееся за рубежом. Например, наследственное имущество находится за рубежом, в то время как наследодатель и наследники проживают в России;

3) юридический факт, имевший место за границей. Например, причинение вреда российскому лицу имело место за рубежом или за рубежом была совершена сделка, открылось наследство, был заключен брак, выполнялась работа и т. п.²

С принятием Кодекса торгового мореплавания (КТМ РФ), а также части третьей Гражданского кодекса РФ (ГК РФ) категория «иностраннный элемент» превратилась из теоретической в правовую.

¹ Цит. по: *Morris J. The Conflict of Laws. Fourth ed. (by D.VcClean). L.: Sweet&Maxwell Ltd., 1993. P. 4.*

² Юридический факт не упомянут в ст. 1186 ГК РФ. Это упущение восполнено в п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О применении норм МЧП судами РФ» от 09.07.2019 № 24.

В частности, согласно ст. 1186 ГК РФ «право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо гражданско-правовым отношениям, *осложненным иным иностранным элементом*, в том числе в случаях, когда объект гражданских прав находится за границей, определяется на основании международных договоров РФ, настоящего Кодекса, других законов (п. 2 ст. 3) и обычаев, признаваемых в РФ». В ст. 414 КТМ РФ сказано: «Право, подлежащее применению к отношениям, возникающим из торгового мореплавания с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо *осложненным иностранным элементом*, в том числе если объект гражданских прав находится за пределами РФ, определяется в соответствии с международными договорами РФ, настоящим Кодексом, другими законами и признаваемыми в РФ обычаями торгового мореплавания». Таким образом, категория «отношения, осложненные иностранным элементом» в условиях современной российской практики носит нормативный характер, поскольку закреплена в ст. 1186 ГК РФ, ст. 414 КТМ РФ.

Гражданские, трудовые, семейные отношения с иностранным (международным) элементом можно определить как разновидность отношений, регулируемых гражданским, семейным, трудовым законодательством, а также нормами международного права, сторонами в которых являются иностранные физические и юридические лица, иностранные государства, международные организации, а также иные гражданские, семейные, трудовые отношения, регулирование которых связано с обращением к иностранным правовым системам.

Указанное определение основано на делении частных отношений на внутренние и внешние. Первые осуществляются в рамках юрисдикции одного государства, регулируются исключительно его внутренним (в некоторых случаях международным) правом и не связаны с иностранными правовыми порядками. Вторые так или иначе связаны с иностранным или международным правом в силу участия в них субъектов права иностранных государств, нахождения имущества на территории иностранного государства, наличия юридического факта за рубежом (иностраный элемент), а также участия в частноправовом отношении международных организаций (международный элемент). Основная часть такого рода отношений подпадает под определение «отношения, регулируемые гражданским законодательством» (ст. 2 ГК РФ), поскольку они основываются на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников и осуществляются на территории РФ.

Развернутую характеристику отношений с иностранным элементом дал Л.А. Лунц. По его мнению, «наличие иностранного элемента

в гражданско-правовом отношении может выразиться либо в том, что субъектом такого отношения является иностранный гражданин или иностранное юридическое лицо; либо в том, что объектом отношения является вещь, находящаяся за границей; либо в том, что юридические факты, с которыми связаны возникновение, изменение или прекращение правоотношений, имеют место за границей (например, договор или правонарушение совершены за границей...)»¹

Таким образом, Л.А. Лунц говорил об иностранном элементе в гражданском *правоотношении*. Такой подход является преобладающим в отечественной доктрине международного частного права, однако он не согласуется с теорией гражданского права, в соответствии с которой элементами правоотношения выступают субъект, объект и содержание (т. е. права и обязанности участников)². Юридические же факты в литературе по гражданскому праву принято рассматривать отдельно от элементов правоотношения. Некоторые авторы относят их к числу предпосылок наряду с правовыми нормами и правосубъектностью³.

В отечественной доктрине международного частного права распространена точка зрения, что международное частное право регулирует *гражданские правоотношения*⁴. Представляется, что точнее было бы говорить об *отношениях* с иностранным элементом, но не *правоотношениях*: последние представляют собой уже подвергнутые правовому регулированию общественные отношения. Следует согласиться с точкой зрения А.А. Рубанова, который, опираясь на работы С.Ф. Кечекьяна, Р.О. Халфиной и других теоретиков права, подверг критике распространенную в доктрине советского международного частного права категорию «правоотношение с иностранным элементом», поскольку «правоотношение можно трактовать как результат урегулированности общественного отношения нормами права, но не как объект регламентации этих норм». Рассуждая о предмете международного частного права, автор предпочитает говорить об «имущественных отношениях, обладающих иностранной характеристикой». Справедливо и другое замечание А.А. Рубанова — о том, что структура правоотношения не может вместить какие-либо иностранные элементы: «...иностраннные характеристики не являются элементами имущественного отношения, не входят в его структуру,

¹ Лунц Л.А. Курс международного частного права: в 3 т. М.: Спарк, 2002. С. 26–27.

² См.: Иоффе О.С. Правоотношение по советскому гражданскому праву. Л.: Изд-во ЛГУ, 1949. С. 43.

³ См.: Толстой Ю.К. К теории правоотношения. Л.: Изд-во ЛГУ, 1959. С. 3; Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве. М., 1958. С. 58; Корецкий В.В. Гражданское право и гражданские правоотношения в СССР. М.: Юрид. лит., 1984. С. 95.

⁴ См., например: Международное частное право: учебник / отв. ред. Г.К. Дмитриева. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2010. С. 10.

а лишь указывают на внешние связи с другими общественными отношениями». Таким образом, «концепция “гражданского правоотношения с иностранным элементом”... серьезно деформирует понятие правоотношения», поскольку «ее сторонники исходят из расширенного представления о структуре правоотношения»¹.

Поэтому нельзя согласиться с редакцией ст. 1186 ГК РФ, в которой идет речь о праве, подлежащем применению «к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо гражданско-правовым отношениям, осложненным иным иностранным элементом...» Данная формулировка расходится с изложенными выше основами теории права и гражданского права. Напротив, редакция ст. 414 КТМ РФ является верной, поскольку в ней говорится о праве, подлежащем применению к *отношениям*, возникающим из торгового мореплавания с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо осложненным иностранным элементом...»

Хотя международное частное право в известном смысле – интернациональная наука, его понимание в различных странах неодинаково. Само название этой дисциплины «**международное частное право**» часто вносит путаницу в сознание лиц, незнакомых с этим предметом или только приступивших к его изучению. Если говорить об источниках, то право это по большей части национальное (большинство коллизионных норм имеет национальное происхождение). Здесь остается только процитировать М.И. Бруна: «Как нет единого всемирного гражданского права, а существуют отдельные гражданские правовые порядки, так нет и единого международного частного права. Сколько территорий, столько и систем коллизионных норм, столько и “международных частных прав”; неуклюжесть названия предмета в этом пункте особенно ярка, но от факта уйти нельзя: существует французское международное частное право, русское и даже остзейское международное частное право»².

Во всех странах к предмету этой дисциплины относят решение коллизионных вопросов, то есть вопросов о том, право какого государства подлежит применению к отношению, осложненному иностранным элементом. Таким образом, коллизионное право – это основная, главная часть международного частного права конкретного государства. В частности, английская доктрина относит к международному частному праву вопросы юрисдикции, применения иностранного

¹ См.: Рубанов А.А. Вопросы теории правоотношения в международном частном праве // XXVI съезд КПСС и проблемы гражданского и трудового права, гражданского процесса. М., 1982. С. 87–88, 91; Имущественные отношения в международном частном праве // Правоведение. 1982. № 6. С. 32.

² Брун М.И. Введение в международное частное право. Пг., 1915. С. 12.

права и признания и исполнения иностранных судебных решений. Аналогичного подхода придерживаются американские авторы¹.

Английский автор Дж. Морис отмечает: «Коллизионное право (*Conflict of Laws*) — это часть частного права государства, которая регулирует отношения с иностранным элементом. Под “иностраным элементом” имеется в виду связь с какой-либо системой права — иной, чем английское право. Такая связь может существовать, если, например, контракт был заключен или исполнен в зарубежном государстве, или потому, что там был совершен деликт, или потому, что там находится собственность, или потому, что стороны не являются английскими лицами». Перед английскими судами возникают следующие вопросы: во-первых, имеет ли английский суд юрисдикцию для разрешения конкретного дела? Во-вторых, какое право он должен применить? В-третьих, будет ли английский суд признавать или исполнять иностранное судебное решение? Право каждого современного государства содержит нормы, регулирующие указанные вопросы, именуемые коллизионными нормами. Английские коллизионные нормы отличаются от тех, которые приняты во многих странах континентальной Европы, в одном важном аспекте — в Англии вопросы юрисдикции часто превалируют над вопросами выбора права. Иными словами, если вопрос о юрисдикции (английского или иностранного суда) решается удовлетворительно, то вопрос о выборе применимого права не возникает².

Помимо собственно коллизионного права к предмету международного частного права — например во Франции и Македонии — относят также вопросы приобретения и утраты гражданства. В России, в противоположность зарубежной доктрине³, в курсе международного частного права рассматриваются вопросы материально-правового регулирования частноправовых отношений средствами международных договоров (таких как Венская конвенция о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г., международные транспортные конвенции).

Важно отметить и то обстоятельство, что в отличие от материального права международное частное право (если рассматривать его как право коллизионное) не решает проблему по существу, а лишь определяет применимое право для разрешения спора. Как отмечает К. Липштейн, «международное частное право... не имеет материального содержания. Оно не предлагает немедленного решения пробле-

¹ См.: *Symeonides S., Perdue W., Mehren A. Conflict of Laws: American, Comparative, International. Cases and Materials. 2nd ed. Thomson West Group, 2003. P. 1–3.*

² См.: *Morris J. Op. cit. P. 3.*

³ См., в частности: *Вольф М. Указ. соч. С. 22–23.*

мы по конкретному спору, а действует опосредованно (косвенно). Оно лишь указывает на правовую систему, нормы которой подлежат применению для разрешения конкретного вопроса. Это методика, а не система материальных норм»¹. В случае если применимым признается иностранное право, то в курсе международного частного права изучаются вопросы установления содержания соответствующего иностранного права.

§ 2. Методы международного частного права

Регулирование международных частнопрововых отношений может осуществляться путем применения к таким отношениям единообразных норм, специально для этого созданных. Это так называемый *прямой*, или *материально-правовой*, метод. Идеальной была бы ситуация, когда государства создали бы общие нормы, применимые ко всем гражданско-правовым, семейным, трудовым отношениям с иностранным элементом, регулирующие все возникающие вопросы (например, путем принятия мирового или европейского гражданского кодексов). Однако на сегодняшний момент мировое сообщество достаточно далеко от практической реализации таких идей². Процесс создания единых материальных правил осуществляется лишь в отдельных областях международной торговли (международная купля-продажа, лизинг, факторинг, перевозки, отчасти расчеты), в то время как практически затронуты унификацией материально-правовые нормы в области вещных, трудовых, семейных, наследственных отношений. Кроме того, действующие конвенции регулируют далеко не все вопросы, поэтому у суда возникает необходимость субсидиарного применения к соответствующему отношению национального законодательства. Множество конвенций, открытых для подписания, так и не вступают в силу по причине недостаточного числа ратификационных грамот, а если и вступают в силу, то насчитывают незначительное число государств-участников.

¹ *Lipstein K.* Principles of the Conflict of Laws. National and International. Martinus Nijhoff Publishers, The Hague, 1981. P. 2. По словам Дж. Кегель, международное частное право «нацелено на поиск лучшего *пространственного* решения... в то время как материальное право нацелено на поиск лучшего *материального* решения». См.: *Kegel G.* Paternal Home and Dream Home: Traditional Conflict of Laws and the American Reforms // American Journal of Comparative Law. 1979. P. 27.

² Стоит отметить, что в рамках Европейского союза идет процесс работы над проектом Европейского Гражданского кодекса (подробнее см. § 4 гл. II наст. учебника).

Материально-правовой метод регулирования применяется также на национальном уровне путем принятия государствами нормативных актов, специально направленных на регулирование отношений с иностранным элементом. Например, в России приняты ФЗ «Об иностранных инвестициях в РФ» 1999 г., ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в РФ» 2002 г. и некоторые другие.

Поскольку частноправовое отношение выходит за рамки юрисдикции одного государства, возникает ситуация, при которой на его регулирование претендуют два и более национальных правопорядка. Такая ситуация именуется коллизией (от лат. «столкновение») разнонациональных законов. Решение коллизионной проблемы состоит в выборе в качестве регулятора какого-либо национального права, что, собственно, и составляет основную задачу международного частного права. Метод регулирования отношения посредством поиска применимого к нему национального права (выбора национального закона) именуется *коллизионным*.

В науке, однако, имеются высказывания другого порядка относительно того, имеет ли место в данном случае действительное «столкновение» иностранных законов. Так, известный американский автор Дж. Стори отмечал, что наименование «коллизионное право» («conflict of laws») не является полностью удовлетворительным. Он приводит в качестве примера дело, в котором американский суд приходит к выводу, что применимым к сделке должно быть французское право, поскольку сделка была заключена во Франции, и что французское право безусловно отлично от права США. «В такой ситуации, как эта, — пишет Дж. Стори, — очевидно, что не существует никакой *коллизии законов*. Существует различие между французским правом и американским правом, и имеется вопрос — какую из этих правовых систем применить в данном случае? Однако сам по себе этот вопрос предполагает, что только одно право может быть применено и [следовательно] не может быть никакой коллизии между правом, которое применяется в данном деле, и тем, которое не применяется. Вопрос о том, какая из двух правовых систем должна применяться, не может быть по-настоящему назван коллизией законов»¹.

Израильский профессор А. Левонтин говорит по этому поводу: «Фактически в данном случае не существует “коллизии” (“коллизия”, быть может, существует в сознании судьи, перед тем как он решит, какое право применять, — но такая “коллизия” или, скорее, сомнение существует перед принятием *всякого* решения) и все, что требуется от суда, — это решить, какой из двух законов применять. [...] Эти вопросы правильнее было бы именовать не “вопросами коллизий законов”, а “вопросами

¹ См.: *Story J. Conflict of Laws*. 8th ed. by Begelow, 1883. P. 38 (цит. по: *Levontin A.V. Choice of Law and Conflict of Laws*. Leyden: A.W. Sijthoff International Publishing Company B.V., 1976. P. 1).

выбора права”, а соответствующие нормы для решения проблемы выбора должны именоваться “нормы о выборе права” (“rules for choice of law”)¹.

В зарубежной (особенно американской) литературе распространено деление всех коллизий на истинные, или действительные (“true conflict”), и мнимые, или ложные (“false conflict”). К действительным коллизиям относятся ситуации, когда к отношению могут быть применены два разнонациональных закона, которые ведут к различному результату. Мнимая коллизия – это когда применение любой из конкурирующих правовых систем ведет к одному и тому же результату. Иными словами, в ситуациях мнимого конфликта выбор права с помощью коллизийной нормы является чисто техническим действием, поскольку независимо от того, будет ли признано применимым право государства А или право государства В, результат будет одинаковым.

Выбор применимого национального законодательства осуществляется с помощью *коллизийной нормы*. В отличие от материальных норм коллизийные нормы не содержат информации о правах и обязанностях сторон, они лишь указывают на то, право какого государства подлежит применению. Например, отношения по наследованию определяются по праву страны, где наследодатель имел последнее место жительства. Единой общеобязательной для всех государств системы коллизийных норм не существует, и каждое государство руководствуется теми коллизийными нормами, которые содержатся в его праве, а также в обязательных для государства международных соглашениях. В российском законодательстве коллизийные нормы находятся в разделе VI ГК РФ, разделе VII Семейного кодекса РФ (СК РФ), гл. XXVI КТМ РФ. Выбор применимого национального права для регулирования конкретного гражданского отношения, то есть решение коллизийной проблемы, традиционно составляет основную задачу международного частного права.

Именно выбор применимого национального права (т. е. решение так называемого «коллизийного вопроса»), согласно устоявшейся традиции, составляет основу регулирования гражданских отношений с иностранным элементом. «В условиях международного гражданского и торгового оборота, – писал Л.А. Лунц, – коллизийный вопрос неизбежно ставится по всякому правоотношению с иностранным элементом, поскольку в данной области не достигнута международная унификация законов различных стран», при отсутствии которой «неизбежно возникает коллизия законов и необходимость применения коллизийной нормы»².

¹ См.: *Levontin A.V.* Op. cit. P. 2.

² *Лунц Л.А.* Курс международного частного права. Общая часть. М.: Госюриздат, 1959. С. 25.