

Ознакомиться с лекцией по теме «Коллизионное право»

Понятие, структура и виды коллизионных норм

Коллизионная норма – правило выбора нормы права государства, применимого к конкретному правоотношению. В отличие от материально-правовой нормы коллизионная норма не определяет содержание прав и обязанностей субъектов, а указывает на применимое право государства к данному отношению. Коллизионные нормы носят также отсылочный характер и позволяют преодолеть юридические коллизии национально-правовых систем. Отсылочный характер коллизионных норм указывает на специфику порядка их применения. При регулировании отношений, к которым отсылается субъект правоотношений коллизионные нормы используются совместно с материально-правовыми. Благодаря отсылочному характеру является уникальной и структура коллизионной нормы. В отличие от обычной правовой нормы, в которой трехчленная структура (гипотеза -указывает круг лиц, которым адресована норма, диспозиция-правило поведения, санкция-мера принуждения) в структуре коллизионной нормы выделяют два элемента: объем и привязку. Объем – определяет перечень правоотношений, подлежащих правовой регламентации. Привязка – указание на применимое право государства к конкретному правоотношению. В качестве примера коллизионной нормы можно привести п.1 ст.160 СК РФ. В этой статье объемом будет расторжение брака между гражданами России и иностранными гражданами, между иностранцами на территории России, а привязкой - указание на законодательство, в соответствии с которым данный юридический факт будет установлен. Каждому объему коллизионной нормы соответствует своя коллизионная привязка. Коллизионная привязка коллизионной нормы служит неким ориентиром, помогающим отыскать применимое право к правоотношениям. Указанный «ориентир» представляют собой некие правила, именуемые формулами прикрепления.

Система коллизионных привязок (формул прикрепления)

Основными типами коллизионных привязок, содержащихся в коллизионных нормах, являются следующие.

Личный закон физического лица - коллизионный принцип, указывающий на право страны, к которой это лицо принадлежит. С помощью личного закона физического лица также определяется правовой статус физического лица в семейных, наследственных и трудовых правоотношениях. Проанализировав п.1 ст.1195, п.1 ст.1224 ГК РФ, ст.399 ГПК РФ, п.1 ст.162 СК РФ, можно сделать вывод, что личный закон определяется исходя из привязки к закону страны, в которой лицо имеет постоянное место жительства, и привязки к закону страны, гражданством которой это лицо обладает. Таким образом, в России используется смешанная система, что соответствует современной практике регулирования международных невластных отношений.

Личный закон юридического лица (ст.1202 ГК РФ) - коллизионная привязка, используемая при определении правового статуса юридического лица и указывающая на право страны, в соответствии с которым оно учреждено. С помощью личного закона юридического лица определяется правоспособность юридического лица, условия, при которых оно может прекратить свою деятельность и т. д. Кроме того, личный закон юридического лица отражает его правовую связь с определенным государством. Данная правовая связь в отличие от личного закона физического лица имеет несколько критериев. Во-первых, критерий инкорпорации, регистрации и учреждения. Такого критерия придерживаются Россия, Австралия, Чехия, США и т. д. Во-вторых, критерий оседлости или места пребывания административного центра. Этот критерий имеет место в законодательстве Италии, Франции, Швейцарии, Украины и т. д. В-третьих, критерий места осуществления деятельности (напр., Алжир).

Закон, избранный сторонами правоотношения (автономии воли сторон) – право страны, которое вправе выбрать стороны для урегулирования отношений, возникающих преимущественно из сделок. Право страны, которое стороны выбрали для урегулирования отношений позволяет урегулировать следующие вопросы: порядок заключения договора и приведения договора в исполнение, основания для признания договора недействительным, права и обязанности сторон по сделке, меры ответственности за неисполнение договора, основания и порядок прекращения обязательств по сделке. В доктрине сущность закона автономии воли сторон раскрывается в трех аспектах. Согласно первому, закон автономии воли сторон используется как институт для разрешения коллизий законов по международным сделкам. В соответствии с другим аспектом закон автономии воли следует из свободы договора, что исключает применение к регулированию отношений между участниками сделки императивных норм. В соответствии с третьим аспектом, закон автономии воли автономия воли - способ регулирования правовых отношений с иностранным элементом. Несмотря на отсутствие единообразных доктринальных подходов к раскрытию сущности и места закона автономии воли в правовой системе того или иного государства, данная привязка занимает одно из важных мест в национальных системах МЧП. В России закон, избранный сторонами правоотношения закреплен в ст.1210 ГК РФ. В силу данной нормы стороны по соглашению выбирают применимое право к их правам и обязанностям. Такое соглашение должно быть прямо выражено или вытекать из условий договора. При этом, если выбор применимого права совершен сторонами после заключения договора, то он имеет обратную силу и будет являться действительным только при отсутствии ущерба для прав третьих лиц.

Вместе с тем автономия воли сторон может быть ограничена или полностью исключена. Так, согласно ст. 161 СК РФ при заключении брачного договора супруги могут выбрать законодательство того государства, в котором они имеют совместное место жительства. При отсутствии совместного места жительства супруги вправе выбрать законодательство того государства,

которое применимо к их правам и обязанностям из брачного договора. Из приведенной статьи семейного кодекса следует, что в России применительно к брачному договору автономия воли ограничена случаем, когда супруги совместно не проживают. В соответствии с п. 1 ст. 1224 ГК РФ, отношения по наследованию определяются по праву страны, где наследодатель имел последнее место жительства. В данном примере автономия воли сторон исключена полностью.

Закон места нахождения вещи - коллизионная привязка при определении применимого правопорядка в вещных и наследственных правоотношениях. Указанная привязка включает в себя принцип коллизионного регулирования – закон места нахождения вещи, что позволяет ответить на ряд важных вопросов: какой круг вещей является предметом права собственности, каков порядок и основания возникновения права собственности на вещь, каков объем правомочий собственника, какие существуют способы защиты права. Примером данной коллизионной привязки является положение п.2 ст.1205 ГК РФ и абз. 2 п. 1 ст. 1224 ГК РФ.

Закон места совершения акта – собирательный коллизионный принцип, включающий в себя несколько коллизионных привязок:

- закон места совершения сделки,
- закон места исполнения обязательства,
- закон места заключения брака,
- закон места причинения вреда,
- закон места исполнения работы,

Закон места заключения сделки связывает регулирование отношений с правом того государства, где заключена сделка. В настоящее время ввиду того, что множество гражданско-правовых договоров в международной сфере заключается с помощью технических средств, удельный вес применения этой привязки снизился. Законодательство и практика множества стран расходится в решении вопроса об определении места заключения сделки. Во всех странах по-разному определяется место заключения сделки. В одних странах местом заключения сделки является место отправки акцептантом акцепта (напр., США, Англия, Индия), в других местом заключения сделки является место отправки оферентом предложения (напр. Япония), в странах континентальной Европы, включая Россию моментом заключения договора является получение оферентом акцепта.

Закон места исполнения обязательства связывает регулирование отношений с правопорядком той страны, в которой осуществляется исполнение обязательств по договору. Подчинение договора закону места исполнения обязательств порождает у разных сторон разногласия по вопросам исполнения договора. К примеру, исполнением продавца по договору международной купли-продажи товаров является отправка товара из его страны или страны-изготовителя, а совершение платежа и принятие товара, осуществляющееся в государстве покупателя. Таким образом, в силу данного принципа один и тот же договор должен был бы подчиняться по крайней мере двум различным правопорядкам. Такое явление считается одним из

негативных факторов, связанных с действием коллизионно-правового метода регулирования общественных отношений. Данный критерий очень часто используется в США. В России суть данной привязки сводится к тому, что к отношениям по сделке применяется право той страны, на территории которого она должна быть исполнена (напр., п. 4 ст. 1211 ГК РФ).

Закон места совершения брака – специальный коллизионный принцип, используемый при определении применимого правопорядка в семейных правоотношениях. Из наименования привязки следует, что отношения по заключению брака подчиняются правопорядку того государства, на территории которого заключен брак. Установленные в силу этой привязки право может распространяться как на форму брака, так и на материальные условия его заключения. В настоящее время в МЧП данный коллизионный принцип имеет преимущественно суженную сферу применения. Примером данной привязки в России является установленное в п.1 ст.156 Семейного кодекса РФ правило, касающееся формы и порядка заключения брака на территории России.

Закон места причинения вреда - привязка из правоотношений внедоговорного характера, в основе которых положен юридический факт причинения вреда физическим и юридическим лицам, а также их имуществу. В основе этой привязки положено правило, в силу которого к отношениям из деликта применимо право того государства, на территории которого был причинен вред. Таким образом, в силу этого принципа деликтные отношения будут подчиняться соответствующим правопорядку той страны, в которой вред имел место быть. Вместе с тем, на практике и законодательстве государств остается не решенным вопрос, связанный с определением места причинения вреда. В одних странах (Италия, Греция и т.д.) место причинения вреда – место совершения правонарушения, в других (США, Франция) место причинения вреда - место наступления вредоносного эффекта, в-третьих Чехия) – возмещение вреда из деликта определяется правом места возникновения вреда и правом той страны, в которой произошел деликт. В Российской Федерации к отношениям из деликта, возникающих вследствие причинения вреда, применяется право той страны, где имело место действие, послужившее основанием для требования о возмещении вреда. Исходя из положения ст. 1219 ГК РФ, эта норма носит двусторонний характер, что выражено в следующем: если деликт имел место на территории РФ, то будет применимо Российское право, если деликт, имел место за границей, то на территории России будет применимо иностранное право.

По деликтным обязательствам граждан РФ, применим общий правопорядок Российской Федерации. На это же указывает многосторонняя Конвенция стран СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенная 22.01.1993г. в г. Минск, в которой закреплены два основных положения, свойственных национальному праву договаривающихся сторон: привязка к закону места причинения вреда и закону гражданства, если оба лица являются гражданами одного и того же договаривающегося государства.

На основании права, подлежащего применению к обязательствам из деликта, имеется возможность определить лицо, ответственное за причиненный вред и возложить на него ответственность, установить основания наложения и освобождения от ответственности, объем и размер возмещения вреда, способы возмещения вреда.

Закон места исполнения работы – специальная коллизионная привязка, используемая для решения коллизий законов в трудовой сфере. В соответствии с этим коллизионным принципом к трудовым отношениям применяется право страны по месту нахождения предприятия, в котором работает трудящийся. Данная коллизионная привязка используется во всех странах, содержащих нормы, регулирующие трудовые отношения с участием иностранных граждан. В действующем законодательстве России данная коллизионная привязка не закреплена, но прослеживается в двусторонних договорах о правовой помощи, заключенных СССР (Российской Федерацией) с другими государствами (напр., соглашения об условиях командирования специалистов для оказания технической помощи и технического содействия).

Закон страны продавца — это категория, свойственная регулированию отношений между продавцом и покупателем по сделке купли-продажи. На основании этого принципа к отношениям, возникающим из договора купли-продажи, применяется право той страны, в которой одна из сторон в сделке выступает продавцом. В России данный принцип характеризуется как обязательственный статут. При невозможности определить исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора, применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан» (ст. 1255 ГК РФ). В других странах закон страны продавца характеризуется как неделимый статут, что означает применение правопорядка к отношениям в целом и регулирование вопросов существа обязательства. Подход, по применению данной привязки только к договору купли-продажи является достаточно узким. В широком смысле закон страны продавца означает применение права страны, где находится сторона по сделке. При этом речь идет о любой сделке, а не только о договоре купли-продажи. В таком виде указанная привязка закреплена в Регламенте Рим I и современном национальном законодательстве ряда государств (п. 1 ст. 1125 ГК Беларуси, п. 1 ст. 1113 ГК Казахстана).

Закон страны суда – суд, рассматривающий спор с иностранным элементом, применяет только право своей страны. Это правило применимо в отношении процессуальной процедуры рассмотрения спора, но не касается решения вопросов, связанных с материальным правом. Первостепенное значение эта привязка имеет на начальной стадии, касающейся юридической квалификации правового явления. Суд прежде, чем применить право для разрешения спора дает этой привязке собственное толкование. Указанное толкование судом осуществляется путем обращения к собственному праву и праву той страны, правопорядок которой применим к спору. Одним из видов данного принципа является «закон страны арбитража». Под ним следует понимать закон страны постоянно действующего арбитража и закон страны, в котором проводится арбитраж. В России закон страны суда закреплён в

действующем законодательстве (напр., ст. 424 КТМ РФ) и двусторонних договорах (напр., ст.26 заключенного 16.09.1996 г. договора между Польшей и Россией о правовой помощи и правовых отношениях).

Закон флага (судна) - коллизионный принцип, используемый в отношениях по перевозке, вещно-правовых и деликтных отношениях. Данный принцип означает, что к указанным отношениям применяется право той страны, под флагом которой эксплуатируется воздушный, водный и космический объекты. В некоторых случаях закон флага используется к закону места совершения акта. С помощью закона флага можно ответить на следующие вопросы: какова компетенция капитана (командира судна) и членов экипажа, каковы права кредиторов после продажи судна, в чем заключаются вещные и обеспечительные права на судно, какова особенность морской ипотеки, договора найма членов экипажа и ответственность судовладельца, каковы требования к форме регистрации акта, на основании которого возникают вещные и обеспечительные права на судно. В России привязка «закон флага» установлена в Кодексе торгового мореплавания (ст. ст. 415-417, ст. 426)

Закон, с которым правоотношение наиболее тесно связано – право той страны, которое выберут стороны для регулирования частно-правовых отношений. Данный коллизионный принцип является субсидиарный, а не генеральный (основной): если в соответствии с предписаниями по установлению соответствующего закона, не удастся определить надлежащий правопорядок, то применяется право, наиболее тесно связанное с данными отношениями. Указанная привязка применяется преимущественно в договорных отношениях, изредка во внедоговорных и брачно-семейных отношениях. В МЧП данная формула прикрепления получила закрепление в Римской конвенции о праве применимом к договорным обязательствам от 19.06.1980 г. Россия не является участником данной конвенции, но ее положения учитываются при принятии национальных нормативно-правовых актов. К примеру, положения пунктов 1-3 ст. 1211, п.1 ст.1217 ГК РФ дублируют положения ст.4 Римской конвенции, в соответствии с которой, при отсутствии соглашения сторон, применяется право того государства, с которым договор наиболее тесно связан. Указанным правом считается, право той страны, на территории которой лицо, осуществляющее исполнение договора имеет место жительства или основное место ведения деятельности, в том числе коммерческой. Лицом, осуществляющим исполнение договора, является сторона сделки (например, продавец в договоре купли-продажи, подрядчик в договоре подряда). К примеру, правило этой привязки по договору купли – продажи выражается в следующем: характерным исполнением будет поставка товара продавцом, а применимым правом - правопорядок страны продавца.

Закон валюты платежа – регулирует вопросы, возникающие по денежным обязательствам. Данная формула прикрепления является общепризнанной и связана с правопорядком того государства, в валюте которого заключен договор. Использование иностранной валюты для

установления суммы долга не означает отсылку к иностранному праву, но применимо для определения валютного статута правоотношения. Данная привязка связана с принципом номинализма: содержание денежного обязательства в определенной валюте неизменно по своей сумме, невзирая на курсовую разницу и покупательную способность денег. В России закон валюты платежа отрицается.

Ввиду наличия разнообразных доктринальных подходов, практики и законодательства большинства государств, коллизионные нормы можно классифицировать по критериям на следующие виды:

- по форме закрепления или происхождению: национальные и международные (унифицированные);
- по форме коллизионной привязки: односторонние и двусторонние;
- по способу регулирования отношений и содержащихся в норме предписаний: императивные, диспозитивные и альтернативные;
- по степени нормативной конкретизации: генеральные и субсидиарные.

Национальные коллизионные нормы – нормы, которые создаются каждым государством самостоятельно и включаются в состав национального права (напр., раздел VI ГК РФ, разд. VII СК РФ, разд. V ГПК РФ).

Международные (унифицированные) коллизионные нормы – нормы, образуемые в результате процесса унификации права разных государств по их согласованной воле. Необходимость в создании таких норм возникает, в связи с урегулированием коллизионных вопросов по сходным правоотношениям в разных государствах. Формой унификации являются заключенные между государствами международные договоры, в силу которых, участвующие в них стороны обязуются применять установленные единообразные коллизионные нормы (напр., Конвенция стран СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22.01.1993г.)

Главная отличительная особенность унифицированных коллизионных норм от национальных проявляется в сфере действия и порядке применения. Сфера действия международных коллизионных норм значительно шире и затрагивает по крайней мере всех участников международных договоров, в то же время сфера действия национальных коллизионных норм – одно государство. Другое существенное отличие выражается в особенностях правоприменительной практики и действиях правоприменительных органов. Вместе с тем совместное применение международных (унифицированных) и национальных коллизионных норм не приводит к двойственности источников международного частного права, поскольку в обратном случае будет пренебрежение нормами международных договоров в пользу национального законодательства. Система норм международного частного права по своему характеру является национальной ввиду того, что нормы международных договоров имплементируются во внутригосударственную систему законодательства только после их ратификации.

Односторонние коллизионные нормы – это нормы, привязка которых прямо указывает право государства, материальное право которого применимо к отношениям. В России односторонняя коллизионная норма прослеживается

во многих нормативных актах. Приведу лишь некоторые примеры (п.2 ст.1209 ГК РФ, п.2 ст.1213 ГК РФ, ч.3 ст.399 ГПК РФ). В п.2 ст.1209 ГК РФ установлено, что к форме внешнеэкономической сделки, совершенной с участием хотя бы одной из сторон - Российского юридического лица, применимо Российское право. Объём – форма внешнеэкономической сделки, а привязка – подчинение российскому праву. В соответствии с п.2 ст.1213 ГК РФ, к договорам в отношении недвижимого имущества и всё то, что связано с землей, применимо российское право. Согласно положению ч. 3 ст. 399 ГПК РФ, личным законом иностранного гражданина, имеющего место жительства в России, считается российское право.

Двусторонние коллизионные нормы – нормы, привязка которых устанавливает общий порядок определения применимого права без указания права конкретного государства. При выборе соответствующего правопорядка важную роль играет наличие множества коллизионных формул прикрепления (напр., личный закон физического лица, место нахождения вещи, место совершения деликта и т. д.). В качестве примера двусторонней коллизионной нормы в России можно привести п. 1. ст. 1205 ГК РФ. В этой статье двусторонний характер привязки выражается в том, что к имущественным отношениям применимо как право страны суда, так и право иностранного государства, то есть выбор права ставится в зависимость от места нахождения имущества.

Императивные коллизионные нормы – нормы, которые содержат строгие и категорические предписания по выбору права, то есть единственный возможный вариант применения материальных норм. Принятие данной коллизионной нормы во многом способствовала тенденция развития международных невластных отношений, которая была направлена на ограничение автономии воли сторон. На современном этапе развития России одним из первых национальных правовых источников, в котором была закреплена императивная коллизионная норма является Семейный кодекс. К примеру, в нём в п.4 ст.156 СК РФ установлено положение следующего содержания: «Условия заключения брака лицом без гражданства на территории Российской Федерации определяются по законодательству того государства, в котором это лицо постоянно проживает». С принятием ч.3 ГК РФ, на национальном уровне значительно больше стало закреплено явно выраженных императивных коллизионных норм. К примеру, в соответствии со ст.1208 ГК РФ, исковая давность определяется правом той страны, которое применимо к соответствующему отношению.

Диспозитивные коллизионные нормы – нормы, которые позволяют участникам правоотношения возможность отступить от общего правила, или заменить его другим правилом. В отличие от императивных норм, диспозитивные коллизионные нормы преимущественно применяются к обязательствам в правоотношениях и действуют в том случае, если стороны своим соглашением не установили иного правила. Диспозитивность проявляется в таких формулировках, как «иное не предусмотрено соглашением сторон», «стороны договора могут». К примеру, данные

формулировки установлены в Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22.01.1993 г. (ст.41), Гражданском Кодексе РФ (ст. ст.1204, 1213, 1222).

Альтернативные (кумулятивные) коллизионные нормы – нормы, которые содержат несколько правил выбора компетентного правопорядка. Такой выбор осуществляется с учетом условий и круга регулируемых отношений. Альтернативные нормы не содержат строго обязательные правила предписания, не являются императивными и по своей сути являются разновидностью диспозитивных норм. Кумулятивные нормы сконструированы таким образом, что их коллизионные привязки позволяют сторонам осуществлять выбор подлежащего применению права. Примером альтернативной коллизионной нормы являются положения п.1 ст.1209, ст.1221 ГК РФ, п.2 ст.1224 ГК РФ, в соответствии с которыми сторонам предоставляется выбор права из предложенных вариантов: закон места совершения сделки и Российское право.

По характеру связи между альтернативными привязками, альтернативные нормы делятся на простые и сложные.

Простые альтернативные нормы – нормы, в которой любая привязка может быть применима к правоотношениям. Например, в соответствии с п.1 ст.1221 ГК РФ, у потерпевшего по требованиям из возмещения ущерба, в результате недостатка оказанной услуги или выполненной работы, имеется выбор права страны, применимого к данным отношениям: право страны, где выполнена работа, либо право страны по месту жительства или месту деятельности потерпевшего, либо право страны по месту жительства или месту деятельности причинителя вреда.

Сложные альтернативные нормы – нормы, в которой все дополнительные привязки подчинены основной привязке, формулирующей общее правило о выборе компетентного правопорядка. Дополнительные привязки применяются только в случае невозможности применения основной. Примером сложной альтернативной нормы является положение п.1 ст.1209 ГК РФ. В данном примере основным правилом будет являться право страны места совершения сделки, а дополнительным – российское право.

Генеральная коллизионная норма – норма, в которой содержится общее правило выбора права к правоотношению. Примером генеральной коллизионной нормы является положение ст. 1210 ГК РФ, в силу которого стороны договора по соглашению между собой могут выбрать применимое право к их правам и обязанностям по внешнеэкономической сделке. В дальнейшем выбранное сторонами это право будет главным коллизионным правилом, которое подлежит преимущественному применению при регулировании отношений по сделке.

Субсидиарная коллизионная норма - норма, закрепляющая несколько правил выбора права, тесно связанных с главным. Так, в ст. 1211 ГК РФ сформулированы следующие коллизионные правила выбора права стороной сделки: закон места жительства и основного места деятельности

Вопросы для самоконтроля:

1. Понятие, структура и виды коллизионных норм
2. Система коллизионных привязок

Задания для подготовки к практическому занятию

1. Работа с источниками.

Найдите в разделе VI «Международное частное право» ГК РФ и разделе VII Семейного кодекса РФ примеры коллизионных норм в соответствии со следующими классификациями:

- а) односторонние и двусторонние;
- б) простые и сложные (сложные альтернативные, сложные кумулятивные, множественные нормы),
- в) императивные и диспозитивные,
- г) основные и дополнительные (субсидиарные),
- д) общие и специальные.

В каждом примере объясните, почему норма является коллизионной, какой классификации она соответствует, каков критерий этого деления и его правовое значение.

Определить объем и привязку в ст.ст. 1199, 1221, 1224 ГК РФ.

Приведите на примеры из судебной практики, в которых нормы иностранного права не подлежат применению с оговоркой о нарушении публичного порядка

2. Раскрыть содержание категорий:

- коллизии законов,
- коллизионная норма,
- формула прикрепления

3. Решить задачу.

ИП Сидорчук И.В., являясь гражданином Казахстана приобрел в России 2 пары брюк. Ввиду того, что брюки оказались бракованными, обратился в суд за защитой своего нарушенного права. Определите применимое право по настоящему спору.

4. Подготовить реферат по одной из предложенных тем:

Понятие и виды коллизий

Понятие и виды коллизионных норм.

Коллизионные привязки