Обратная отсылка

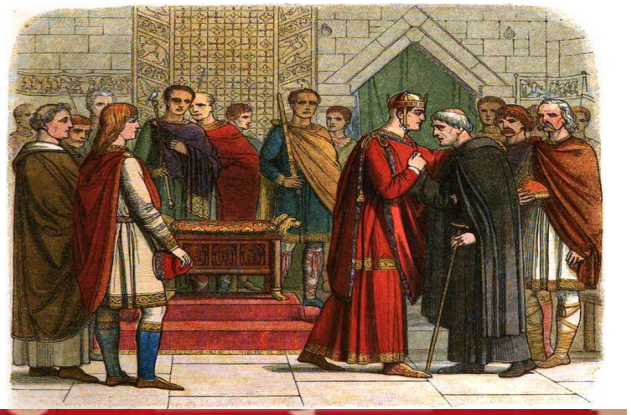
Понятие

- «Обратная отсылка» является собирательным термином, который включает в себя и отсылку к праву третьего государства
- Проблема обратной отсылки впервые стала обсуждаться после решения французского суда 1878 г., в котором она и была применена (на фр. «renvoi»)
- Однако данная проблема была поднята значительно раньше (хотела и не носила названия «обратной отсылки») в английском суде в 1841 г.

Судебная практика

Дело, рассмотренное в английском суде:

- В 1829 г. в Бельгии умер английский гражданин Руан (в Бельгии он проживал последние годы своей жизни)
- После него остались завещательные распоряжения, не отвечающие требованиям бельгийского законодательства, но были действительны с точки зрения английского



Судебная практика

В судебном заседании рассматривался вопрос о действительности судебного завещания

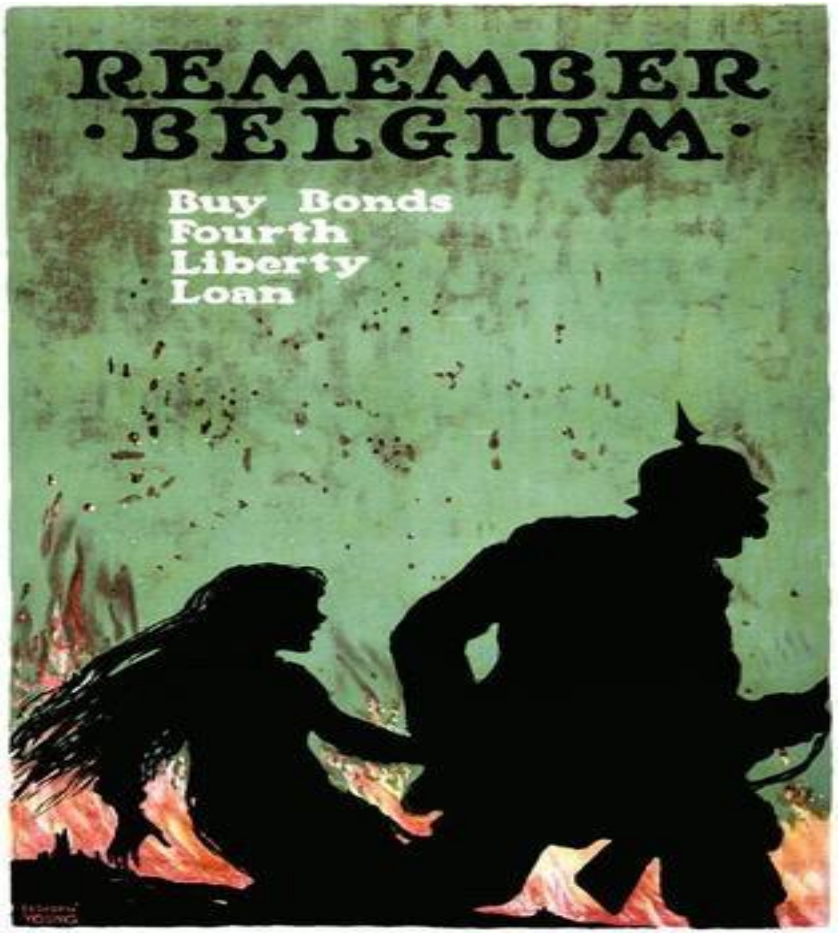
- По английскому праву судьба наследства должна была определяться по законам, действующим в стране, где умерший домицилирован в момент смерти, т.е. по бельгийскому праву
- По бельгийскому праву завещание было недействительно

www.alamy.com - A67YNB

Судебная практика

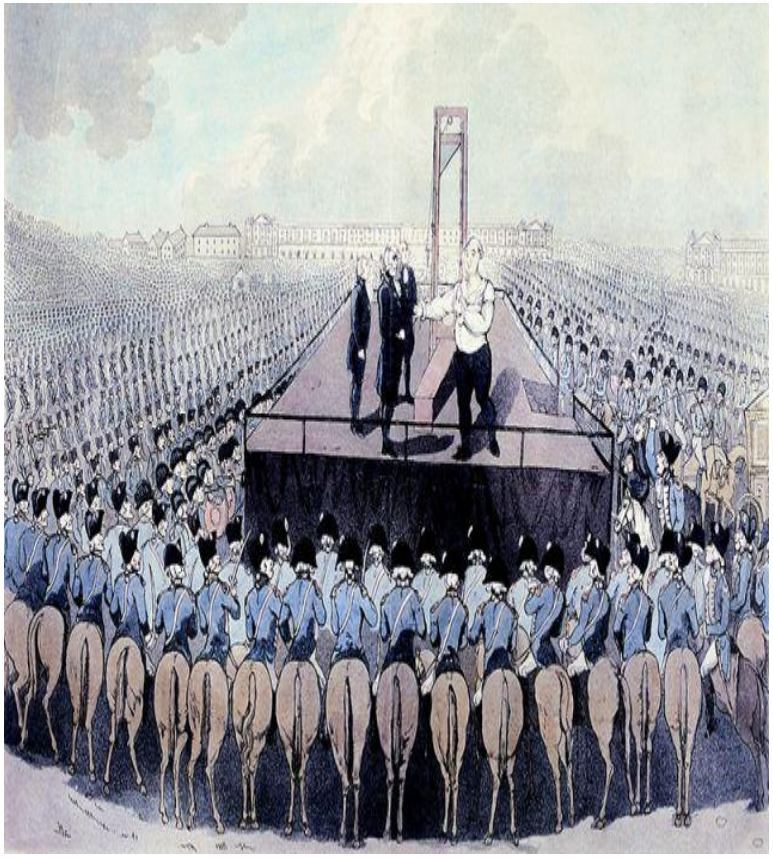
Однако в бельгийском праве имелась коллизионная норма, согласно которой завещание должно рассматриваться по национальному закон умершего, т. е. по английскому праву.

- Судьи Бельгии и Англии рассуждали следующим образом: английский судья должен разрешить дело так, если бы он заседал в Бельгии, а бельгийский судья применял бы английский закон.
- В итоге английский судья применил английское право, и завещание было признано



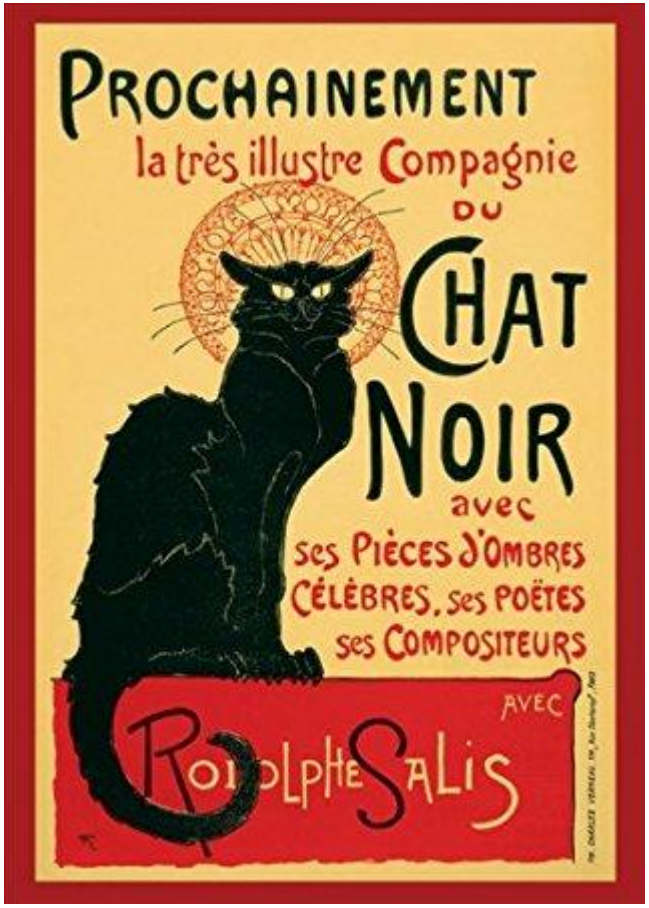
Судебная практика

- В 1878 г. во Франции также возник наследственный спор. Умер баварский подданный Форго. Он являлся внебрачным сыном баварского подданого, который всю жизнь прожил во Франции.
- После себя он оставил вклады во французских банках. Завещания не было.
- Претендентами на имущество были баварские родственники



Судебная практика

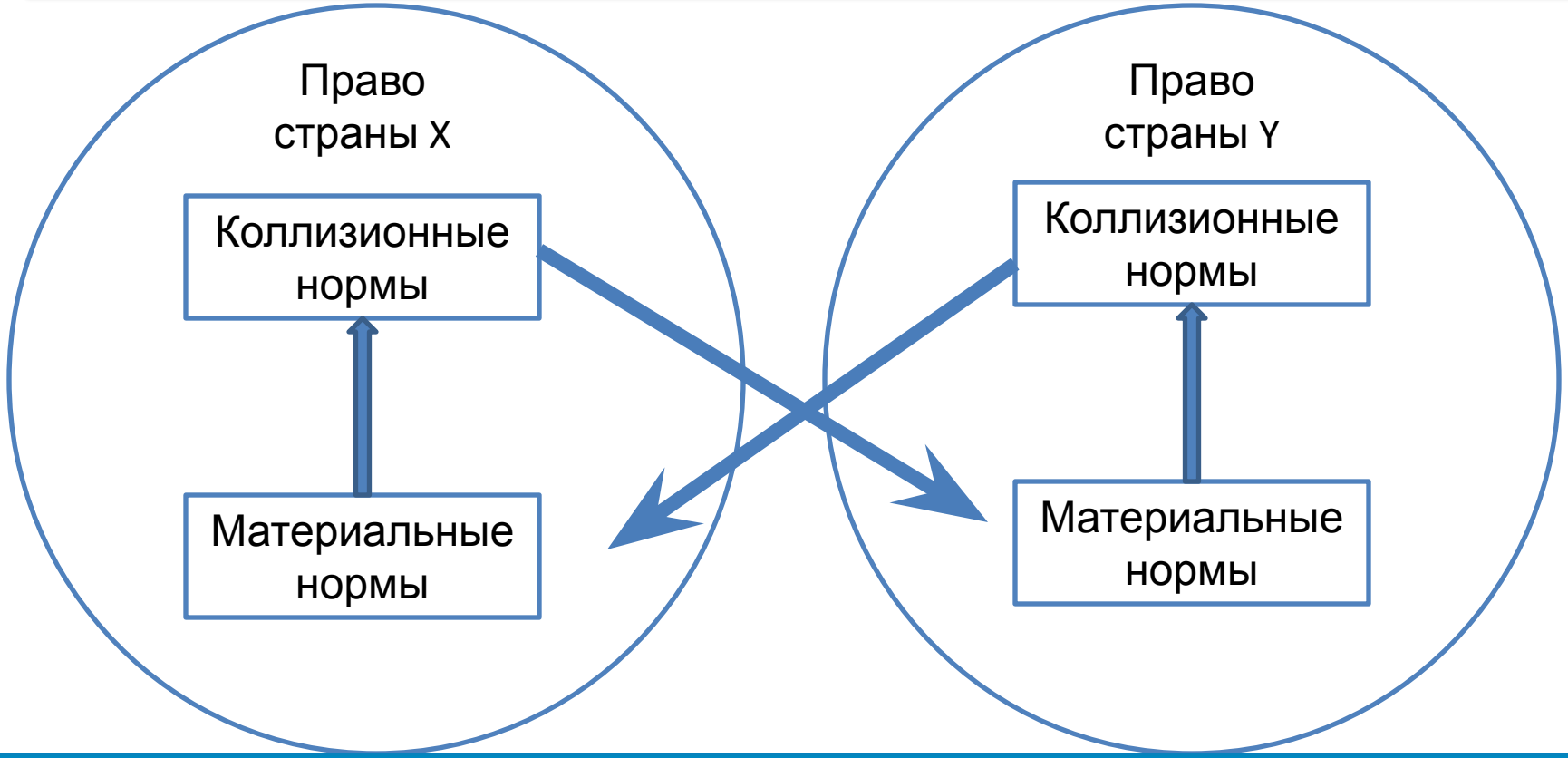
- Согласно французскому праву наследование движимого имущества определяется по национальному закону, т. е. баварскому. Баварское право признавало наследование после внебрачных детей, следовательно, иск баварских родственников должен был быть



Судебная практика

- Прокурор же потребовал применения французского права, соответственно, имущество переходило французскому государству.
- Кассационный суд Франции постановил следующее: французская коллизионная норма отсылает к баварскому праву, а баварская норма отсылает к французскому праву (по месту домицилия): произошла обратная отсылка.
- Французский суд принял обратную отсылку, и права баварских родственников не были признаны.

Определение



Определение

- Мы видим, что возникновение обратной отсылки является следствием национальной природы коллизионного права.
- Соответственно, «обратная отсылка» - это ситуация, при которой коллизионная норма одной правовой системы в качестве применимой указывает на другую правовую систему, а коллизионная норма последней — на исходную правовую систему.

Отношение к обратной отсылке

ПРИЗНАНИЕ ОБРАТНОЙ ОТСЫЛКИ

Применять национальное право, которое первоначально указало на компетенцию иностранного правопорядка

НЕПРИЗНАНИЕ ОБРАТНОЙ ОТСЫЛКИ

Применять иностранное материальное право без учета коллизионных норм

Международные источники

- Римская конвенции о праве, применимом к договорным обязательствам 1980 г.,
- Гаагская конвенция о праве, применимом к договорам родной купли-продажи

Обратная отсылка в России

Гражданский кодекс РФ, статья 1190

Отсылка к иностранному праву рассматривается как отсылка к материальному праву, а не коллизионному

Непризнание обратной отсылки

Международный опыт применения обратной отсылки

Практика Германии позволяет использовать обратную отсылку. Немецкие коллизионные нормы отсылают к иностранному правопорядку в целом, т.е. и к его международному частному праву, если это не противоречит смыслу соответствующей немецкой коллизионной норме. (ст. 4 Вводного закона к ГГУ)

Указ 1979 г. № 13 о международном частном праве Венгрии исходит из возможности принятия обратной отсылки только в случаях, когда иностранное право отсылает к венгерскому закону

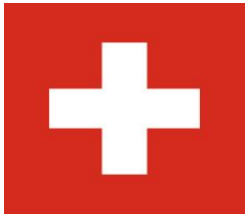
Международный опыт применения обратной отсылки

Английский Закон о международном частном праве 1995 г. исключает отсылку применительно к коллизионному регулированию деликтных обязательств, применение же концепции к договорам устранено Законом 1990 г., которым в английское право введены правила Римской конвенции 1980 г. (исключает обратную отсылку)

Международный опыт применения обратной отсылки

Гражданским кодексом Испании 1889 г. применение обратной отсылки санкционируется, но не допускается отсылка дальнейшая: «отсылка к иностранному праву понимается как осуществленная к его материальному закону без учета повторной отсылки, которую его коллизионные нормы могут делать к другому закону, не являющемуся испанским»

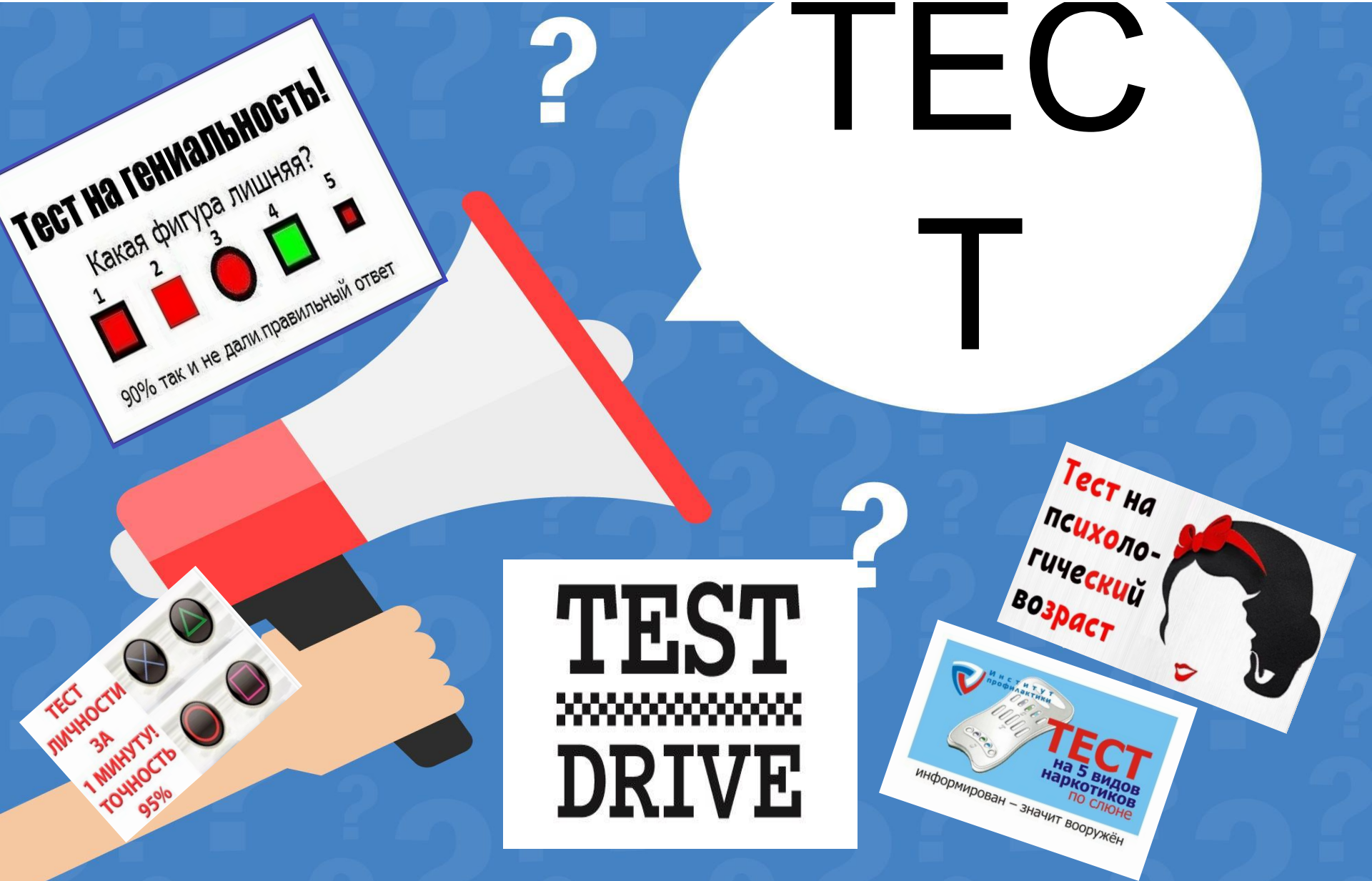
Международный опыт применения обратной отсылки



Наиболее развернутым образом представлено регулирование по рассматриваемому вопросу в швейцарском Федеральном законе о международном частном праве, вступившем в силу в 1989 г.

- Во-первых, отсылка швейцарского Закона к иностранному праву охватывает все положения, которые в соответствии с этим правом подлежат применению к обстоятельствам дела (ст. 13).
- Во-вторых, если применимое право предусматривает отсылку к швейцарскому праву или к другому иностранному праву, то такая отсылка принимается во внимание, поскольку она предусматривается данным Законом. Например, этот Закон предусматривает отсылку к швейцарскому праву в вопросах личного и семейного статуса (п. 2 ст. 14)

Психологические **тесты** онлайн, бесплатно и без регистрации на все случаи жизни!



Когда допускается обратная отсылка в Российской Федерации в качестве исключения из общего правила?

- При определении правового положения юр. лица
- При определении места совершения сделки;
- При определении правового положения физического лица
- При определении места наступления вреда в деликтных отношениях.

You are goddamn right

FATAL ERROR

Любая отсылка к иностранному праву в соответствии с международным частным правом Российской Федерации по общему правилу должна рассматриваться как отсылка:

- К коллизионным нормам
- К материальному праву
- К материальному праву и коллизионным нормам

You are goddamn right

FATAL ERROR

Проблема обратной отсылки на данный момент отрицается многими государствами по причине:

- Неприменения обратной отсылки
- Применения обратной отсылки только к материальному праву
- Всеобщего применения обратной отсылки как к материальному, так и коллизионному праву
- Применения принципа наиболее тесной связи при установлении применимого права

You are goddamn right

FATAL ERROR

Регламенты Рим I и Рим II:

- Отвергают принятие обратной отсылки
- Принимают только отсылку к материальному праву
- Принимают обратную отсылку в полной мере
- Не регулируют данный вопрос

You are goddamn right

FATAL ERROR

На данный момент в теории преобладают следующие варианты решения проблемы обратной отсылки:

- Прямое применение иностранного материального права
- Принятие обратной отсылки
- Принятие обратной отсылки, применение иностранного закона с учётом иностранной практики и доктрины
- Полное игнорирование обратной отсылки

You are goddamn right

FATAL ERROR

Выберите государства, в которых применение обратной отсылки связано с определённым принципиальным условием (например, применяется только к определению правового статуса физического лица)

Россия

Италия

Австрия

Греция

Чехия

You are goddamn right

FATAL ERROR

Поздравляем

Небольшая и несложная задачка

Согласно части 1 статьи 63 Закона Эстонии от 27 марта 2002 г. «О международном частном праве» к усыновлению применяется право государства места жительства усыновителя. В силу пункта 1 статьи 165 Семейного кодекса РФ к усыновлению применяется законодательство государства, гражданином которого является усыновитель.

На основании какого права вы разрешили бы дело если по велению судьбы или везению оказались бы на месте российского судьи, если речь идет об усыновлении гражданином Эстонии, проживающим в Москве, ребенка имеющего российское гражданство.

Вторая задача, вряд ли мы бы до нее успели по времени, но если вдруг успели, то тогда придется испытать муки и решить ее

Российское юридическое лицо обратилось в МКАС с требованием к японской фирме об оплате поставленного по контракту товара. Ответчиком был заявлен встречный иск о признании контракта недействительным, т.к. он был заключен представителем японской компании по недействительной доверенности.

Вас уволили с должности российского судьи и теперь вы арбитр МКАС, определите применимое право к доверенности или к контракту? Каким образом будет определяться соответствующее право?