

Лекция 2.



Зарождение и развитие доктрины международного частного права

лекция для студентов 3 курса отделения
«международное право»

Зарождение и развитие доктрины международного частного права

1. МЧП Древнего мира
2. МЧП в Средние века
3. Итальянская теория статутов 13-15 в.в.
 - 3.1. Школа глоссаторов
 - 3.2. Школа постглоссаторов
4. Французская доктрина 16 в.
5. Голландская теория статутов 17 в.
6. Французская доктрина 18 в.
7. Германская школа 19 в.
8. Итальянская национальная теория 19 в.
9. Англо-американская территориальная доктрина.

1. МЧП Древнего мира

- Зачатки норм МЧП в обычаях междуплеменного права:
 - экзогамии (принцип внеплеменных браков)
 - мены
 - гостеприимства.
- Особенности:
 -  урегулирование коллизионных проблем являлось политическим вопросом;
 -  как правило, применимое право - закон суда

1. МЧП Древнего мира: правовой статус иностранцев

- Гуго Гроций («Три книги о войне и мире», 1625): «не все израильские законы имели универсальное применение к иностранцам (постоянно проживающие и временно пребывающие)»



1. МЧП Древнего мира

«Один суд должен быть у вас, как для пришельца, так и для туземца»

«Вот вам устав Пасхи, никакой иноплеменник не должен есть ее»

- Библия
Книга Левит
24:22

- Библия
Книга Исход
12:43

1. МЧП Древнего мира

Древний Египет

- иностранным купцам позволялось выбирать судей, в том числе и судей своей национальности, для рассмотрения торговых споров в соответствии с иностранным правом
- Эпоха Птолемеев. Текст папируса с содержанием эдиктов 120-118 г.г. до н.э.: египтяне имели право обращаться с иском к грекам в египетские суды по спорам, вытекающим из договоров на египетском языке - Подразумеваемый выбор применимого права посредством выбора языка договора
- Автономия воли сторон договора

1. МЧП Древнего мира

Вавилон

- Законы Хамурапи – Торговый кодекс экстерриториального действия

1. МЧП Древнего мира

Древняя Греция

- Специальная юрисдикция для иностранцев-резидентов (магистраты)
- Возможность применения *lex loci contractus* при различном домициле и национальности сторон или домициля ответчика
- Договорная юрисдикция и автономия воли

1. МЧП Древнего мира

Древний Рим

- формирование *jus gentium* (истоки материально-правового метода правового регулирования МЧП, транснационального права)
- Статус лица определял личный закон

2. МЧП в Средние века

- юридический партикуляризм
- принцип территориальности
- корпоративность общества
- правовой плюрализм
- специальная юрисдикция: особая система торговых и профессиональных судов
- признаки экстерриториальности права (действие купеческих привилегий в странах контрагентов)
- развитие принципа недискриминации, взаимности, режима наибольшего благоприятствования.
- возникновение *Lex mercatoria*

2. Киевская Русь

- Договор князя Олега с греками 911 г.
- «Русская правда»
- Договор Новгорода с Готским Берегом 12 в.

3. МЧП в Средние века



Итальянская теория статутов 13 – 15 вв.

- Зарождение МЧП. Предпосылки (интенсификация торговых отношений между государствами и различия в содержании гражданского права д. государств)
- Бурный рост экономического и культурного значения городов-государств (Венеции, Болоньи, Генуи, Пизы)
- Изменения в сословном составе
- Независимая внешняя политика
- Кодификация местных обычаев + распоряжения местных властей – статуты
- Римское право - абсолютное право





3. Итальянская теория статутов 13 – 15 вв. (Болонский университет)



3. Итальянская теория статутов 13 – 15 вв.

- **Глоссирование** – краткие комментарии, выводы профессурой на основании римских текстов.
- Ирнерий 1050-1130 г.г. (Болонский университет 1088 г, привилегия 1158 г. Фридриха I)
-  Глосса Аккурсия 1228 г.
-  Магистр Алдрик 1170-1200
- Отказ от возможности применения естественного права (права справедливости), тщательное изучение источников римского права, придание ему статуса «высшей истины», попытка применить его к решению коллизии посредством вольного толкования («каучуковое платье» 😊)
- фрагментарное разрешение кол¹⁴лизионных вопросов


3. Итальянская теория статутов 13 – 15 вв.

- Течение **постглоссаторов** или комментаторов (Бартол (1314-1357) и Бальд (1327-1400))
 - Естественное право имеет приоритет над правом ПОЗИТИВНЫМ
-  Впервые постановка коллизионной проблемы
-  необходимо создать классификацию материальных норм гражданского права по определенным категориям и для каждой категории установить свой коллизионный принцип
-  стремление выработать единые коллизионные принципы (lex personalis в отношении наследования, Lex rei sitae в отношении перехода прав на недвижимое имущество, Lex loci contractus comissi – в договорных правоотношениях) (+)
-  Схоластический подход (-)

4. МЧП в Средние века

Французская доктрина 16 в.

■ Шарль Дюмулен (1500-1566)




- родоначальник теории «автономии воли» в договорах (явно выраженной и подразумеваемой)
-  деление кутюмов на реальные (действующие для всех лиц на д.территории) и персональные (действующие на лиц независимо от их местонахождения)
- универсализм носит автономный характер, ограничен территорией Франции.

4. Французская доктрина 16 в.

- **Д'Аржантрэ (1519-1590)**
 - Попытка определить общие принципы для преодоления коллизии (идея Бартола)
 - против идеи универсализма, делит статуты на реальные и персональные
 - реальные статуты имеют территориальный характер (закон местонахождения вещи определяет права собственности на нее,
 - персональные статуты действуют повсеместно (закон местожительства лица регулирует его право- и дееспособность)
 - В вопросах наследования отвергал принцип единого коллизионного принципа: наследование недвижимости подчиняется реальному статуту - закону местонахождения вещи, даже если вся остальная наследственная масса подчиняется персональному статуту – кутюму местожительства наследодателя


5. Голландская теория статутов 17 в.


■ Ульрик Губер и Иоганнес Вут

-  законы (статуты) провинции носят строго территориальный характер и обязательны для всех лиц, находящихся на ее территории, не имеют действия вне ее границ
-  Признание действия иностранных законов возможно только в силу принципа международной вежливости – *comitas gentium*
-  Каждое государство вправе определять в своих правовых актах, в какой мере оно будет признавать действие иностранных законов, т.е. впервые выдвигается тезис о «национальности» коллизионных норм

6. Французская доктрина 18 в.

- Буйе (1673-1746)

-  примат персонального статута: закон местожительства определяет право- и дееспособность лица




-  территориальный принцип применяется в отношении законов благоустройства и безопасности и недвижимости

7. Германская школа 19 в.



- **Фридрих Карл фон Савиньи**
(1779-1861)

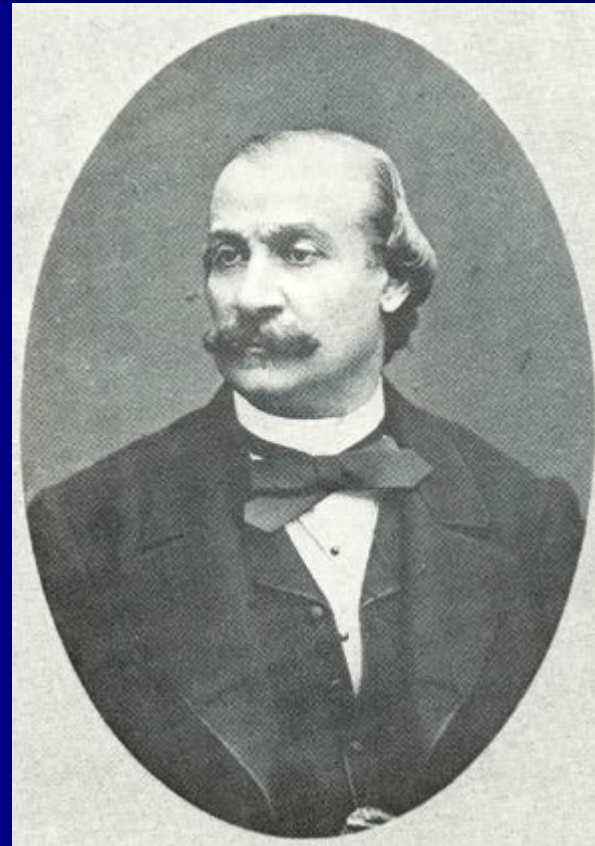


7. Германская школа 19 в.

- Коллизионная проблема сводится к локализации правоотношений в пространстве – каждое отношение тяготеет к определенному месту по своей природе. Для каждого правоотношения необходимо отыскать его правопорядок, которому это правоотношение будет подчиняться («оседлость правоотношения»)
-  Воля сторон – первичная основа для решения коллизий. Принцип автономии воли сторон ограничивается только публичным порядком и императивными нормами государства
-  отрицает презумпцию в пользу закона суда
-  по обязательствам из договоров – презумпция места исполнения обязательства.

8. Итальянская национальная теория 19 в. (Паскуале Станислао Манчини (1817-1888))

- внутри собственного государства индивид имеет неотъемлемые права личной свободы и сохраняет их вне своего государства, т.е. не подчиняется юрисдикции иностранного государства (экстерриториальное действие закона национальности)
- Национальность - принадлежность к определенной этнической группе, объединенной общим языком, историческими и культурными традициями. Позднее - гражданство, подданство
-  действие национального закона ограничивается лишь публичным порядком страны пребывания лица
-  идеи восприняты в ИГК, ГГУ, ЯГК, Гаагских конвенциях по МЧП 1902-1905 г.г.



9. Англо-американская территориальная доктрина

- раннее объединение материального гражданского права в common law в связи с завоеванием Англии норманнами и образованием королевской власти уже в 11 в.
- единство рынка - единство права, внешний торговый оборот регулировался иностранными кутюмами, единство материального права не создавало межобластных и международных коллизий, нет необходимости в развитии системы коллизионных норм
- купеческие суды для рассмотрения ярмарочных споров, в которых применялись французские и итальянские кутюмы. Этот дуализм сглаживался постепенным включением кутюмов в общее право

9. Англо-американская территориальная доктрина

- Джозеф Стори
- территориальный принцип
- ✉ государство применяет собственное право, но может признавать субъективные права, основанные на иностранном законе
- ✉ иностранное право рассматривается как факт, который стороны должны доказать, суд не обязан знать иностранного права
- ✉ широкая концепция гражданско-процессуальных отношений, с целью сузить возможность применения иностранного права, т.к. суд может применять только **отечественные** процессуальные нормы, но не иностранные

