

Общие понятия
международного
частного права.
Коллизионные
нормы

Коллизионный и материально-правовой методы регулирования

Отечественная доктрина исходит из того, что международному частному праву свойственны свои специфические приемы и средства регулирования прав и обязанностей участников гражданских правоотношений международного характера. Речь идет о сочетании и взаимодействии двух методов: **коллизионного и материально-правового**. Именно первому методу международное частное право обязано своим возникновением и дальнейшим развитием.

«Коллизия» - латинское слово, означающее столкновение. Термин носит условный характер, образно говорят о коллизии законов и необходимости выбора между ними для объяснения хода рассуждений суда или иного лица, которые должны решить вопрос о применении права к правоотношению с иностранным элементом. Коллизионная проблема - проблема выбора права, подлежащего применению тому или иному правоотношению,- типична для международного частного права. Если в других отраслях права вопросы коллизии законов имеют второстепенное, подчиненное значение, то здесь именно коллизионная проблема и ее устранение составляют основное содержание этой правовой отрасли, что отразилось, как известно, в том, что в ряде стран ее называют коллизионным правом.

Коллизия может быть устранена путем использования так называемых коллизионных норм, указывающих право, какого государства подлежит применению в том или ином случае. Необходимость коллизионных норм вызывается тем, что правовые системы государств отличаются друг от друга.

Коллизионные нормы

Назначение коллизионных норм - разрешить коллизию конкурирующих двух или более правовых систем и подчинить отношение с иностранным элементом тому правопорядку, который наиболее соответствует существу такого отношения или наиболее тесно связано с ним.

Коллизионная норма - это норма, определяющая право, какого государства должно быть применено к соответствующему правоотношению, то есть норма отсылочного характера, которой можно руководствоваться только вместе с какими-либо материально-правовыми нормами, к которым она отсылает, - нормам законодательства, решающими вопрос по существу. Вместе с материально-правовой нормой, к которой она отсылает, коллизионная норма выражает определенное правило поведения для участников правоотношения.

Виды коллизионных норм

По форме коллизионной привязки различают:

- односторонние (привязка односторонней коллизионной нормы ограничивается лишь одним «направлением», чаще всего указывая пределы применения судом «своего» права.
- двусторонние коллизионные нормы (привязка двусторонней коллизионной нормы обозначает пределы применения, как права страны суда, так и иностранного права)

По способу регулирования:

- императивные (обязательные);
- диспозитивные (когда стороны могут договориться об ином принципе применения права к отношениям между ними).

Типы коллизионных привязок

1. Личный закон физических лиц (*lex personalis*). Эта привязка применяется при регулировании отношений с участием граждан, иностранцев, лиц без гражданства в отношении определения их право- и дееспособности, личных прав неимущественного характера (имя, честь, достоинство). Известны две основные разновидности этого типа коллизионной привязки;
- а) национальный закон, или закон гражданства лица (*lex patriae*). В данном случае коллизионная норма оговаривает необходимость применения закона того государства, гражданином которого является соответствующее физическое лицо;
 - б) закон местожительства лица (*lex domicilii*) предусматривает применение закона страны, на территории которой данное физическое лицо имеет оседлость.

2. Личный закон юридического лица (*lex societatis*). Данная коллизионная привязка определяет национальность (государственную принадлежность) юридического лица тремя способами: (а) по закону места нахождения административного центра (правления) организации — Германия, Италия, Франция, Швейцария и др.;) б) по закону места учреждения (регистрации устава) организации — Великобритания, Венгрия, Польша, США и т. д.; в) по закону места осуществления основной хозяйственной деятельности юридического лица - в ряде развивающихся стран.

3. Закон места нахождения вещи (*lex rei sitae*). Указанная коллизионная привязка чаще всего применяется при решении вопросов, связанных с правом собственности, а также в наследственном праве.

4. Закон места совершения акта (*lex loci actus*). Данная коллизионная привязка применяется в случае, когда стороны не выбрали применимое право, а также в иных случаях, предусмотренных законодательством.

Среди ее основных разновидностей данного типа коллизионной привязки являются следующие:

- а) закон места совершения договора (*lex loci contractus*);
- б) привязка, устанавливающая форму акта гражданско-правового характера и отсылающая к закону места его совершения (*locus regit actum*);
- в) закон места исполнения обязательства (*lex loci solutionis*);
- г) закон места причинения вреда (*lex loci delicti commissi*);
- д) закон места совершения брака (*lex loci celebrationis*).

5. Закон места заключения договора (*lex loci contractus*) и закон места исполнения договора (*lex loci solutionis*);
6. Закон страны места выполнения работы (*lex loci laboris*);
7. Закон места совершения правонарушения (*lex loci delicti commissi*);
8. Закон места заключения брака (*lex loci celebrationis*);
9. Закон флага (*lex flagi*);
10. Закон, регулирующий существо отношения (*lex causae*);
11. Закон страны суда, разрешающего спор (*lex fori*);
12. Закон, избранный арбитрами (*lex arbitri*);
13. Закон места нахождения суда, осуществляющего конкурсное производство (*lex fori concursus*).
14. Закон страны продавца (*lex venditoris*).

Оговорка о публичном порядке

Применение иностранного права на территории другого государства может быть ограничено путем использования оговорки о публичном порядке. Суть заключается в том, что иностранное право, к которому отсылает коллизионная норма, может быть не применено, если такое применение противоречило бы публичному порядку данного государства.

Действующее законодательство Республики Беларусь допускает возможность неприменения иностранного права по соображениям публичного порядка. Например, иностранный закон устанавливает ограничения правоспособности в зависимости от национальных или расовых признаков, устанавливает власть мужа над женой и т.п., то такие нормы иностранного права не подлежат применению на территории Республики Беларусь.

Оговорка о публичном порядке направлена на ограничение в предусмотренных законом случаях действия иностранных норм как материального, так и процессуального права.

Взаимность и реторсия

Под взаимностью в международном частном праве понимается:

- применение иностранного права при условии, что в аналогичной ситуации будет применяться право Республики Беларусь;
- предоставление иностранным физическим и юридическим лицам в Республике Беларусь таких прав, какими обладают белорусские юридические лица и граждане Республики Беларусь в соответствующем иностранном государстве;
- исполнение иностранных судебных поручений при условии, что в соответствующем иностранным государстве исполняются белорусские судебные поручения;
- исполнение иностранных судебных решений при условии, что в соответствующем иностранном государстве будут исполняться решения белорусских судов.

Виды взаимности

1. Материальная;
2. Формальная.

Материальная взаимность заключается в предоставлении иностранным физическим и юридическим лицам конкретного набора прав, которыми пользуются в данном иностранном государстве отечественные граждане и предприятия. В случае формальной взаимности речь идет не об уравнении конкретного набора прав частных субъектов, а о тождественности предоставляемых им правовых режимов: 1) национального (такой же режим, который предоставляется отечественным субъектам права); 2) наибольшего благоприятствования (не менее благоприятный, чем для субъектов из третьих стран); 3) специального, предоставляемого договором.

К примеру, в Республике Беларусь суд применяет иностранное право независимо от того, применяется ли в соответствующем иностранном государстве к аналогичным отношениям право Республики Беларусь, за исключением случаев, когда применение иностранного права на началах взаимности предусмотрено законодательством Республики Беларусь. Если применение иностранного права зависит от взаимности, предполагается, что она существует (ст. 1098 ГК).

В тех случаях, когда государство совершает действия, направленные на необоснованное ограничение прав и законных интересов граждан и юридических лиц другой страны, последняя может принять ответные ограничительные меры, которые в международном праве принято именовать реторсией.

Целью применения реторсии является восстановление принципа взаимности в отношениях соответствующих государств. Поэтому меры, используемые в качестве реторсии, должны быть пропорциональны вызвавшему их акту и прекращаться с момента восстановления прежнего положения. Возможность реторсии предусмотрена ст. 1102 ГК Республики Беларусь.

Установление содержания иностранного права

Иностранное право может применяться на основе национального права и в соответствии с нормами международного права.

На территории Республики Беларусь иностранное право применяется судами общей юрисдикции, экономическими судами, другими государственными органами (нотариатом, загсом и т. д.).

В соответствии со ст. 1095 Гражданского кодекса Республики Беларусь «при применении иностранного права суд или иной государственный орган устанавливает содержание его норм в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве».

Имеются различные способы установления содержания норм иностранного права. К ним, в частности, согласно ст. 1095 Гражданского кодекса Республики Беларусь относятся следующие:

- обращение за содействием и разъяснениями норм иностранного права к Министерству юстиции Республики Беларусь и иным компетентным органам;
- привлечение в качестве экспертов соответствующих специалистов.

При применении иностранного права суд может воспользоваться помощью дипломатических и консульских представительств за рубежом.

Нарушение или неправильное применение судом норм иностранного права является основанием для отмены (изменения) судебного решения в кассационном либо надзорном порядке.