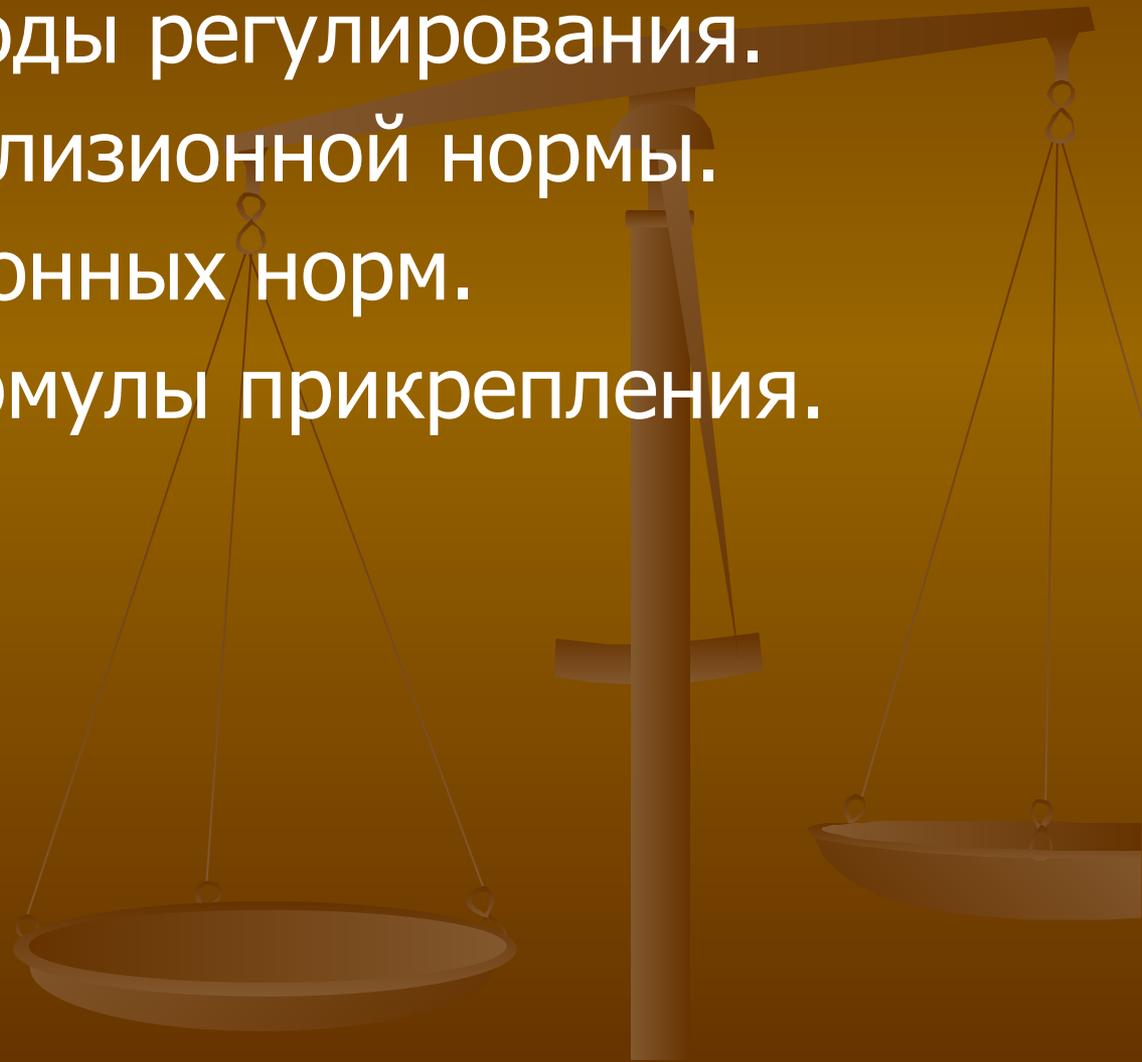


Тема 3. КОЛЛИЗИОННЫЕ НОРМЫ.

1. Коллизионный и материально-правовой методы регулирования.
2. Структура коллизионной нормы.
3. Виды коллизионных норм.
4. Основные формулы прикрепления.



1. Методы регулирования МЧП

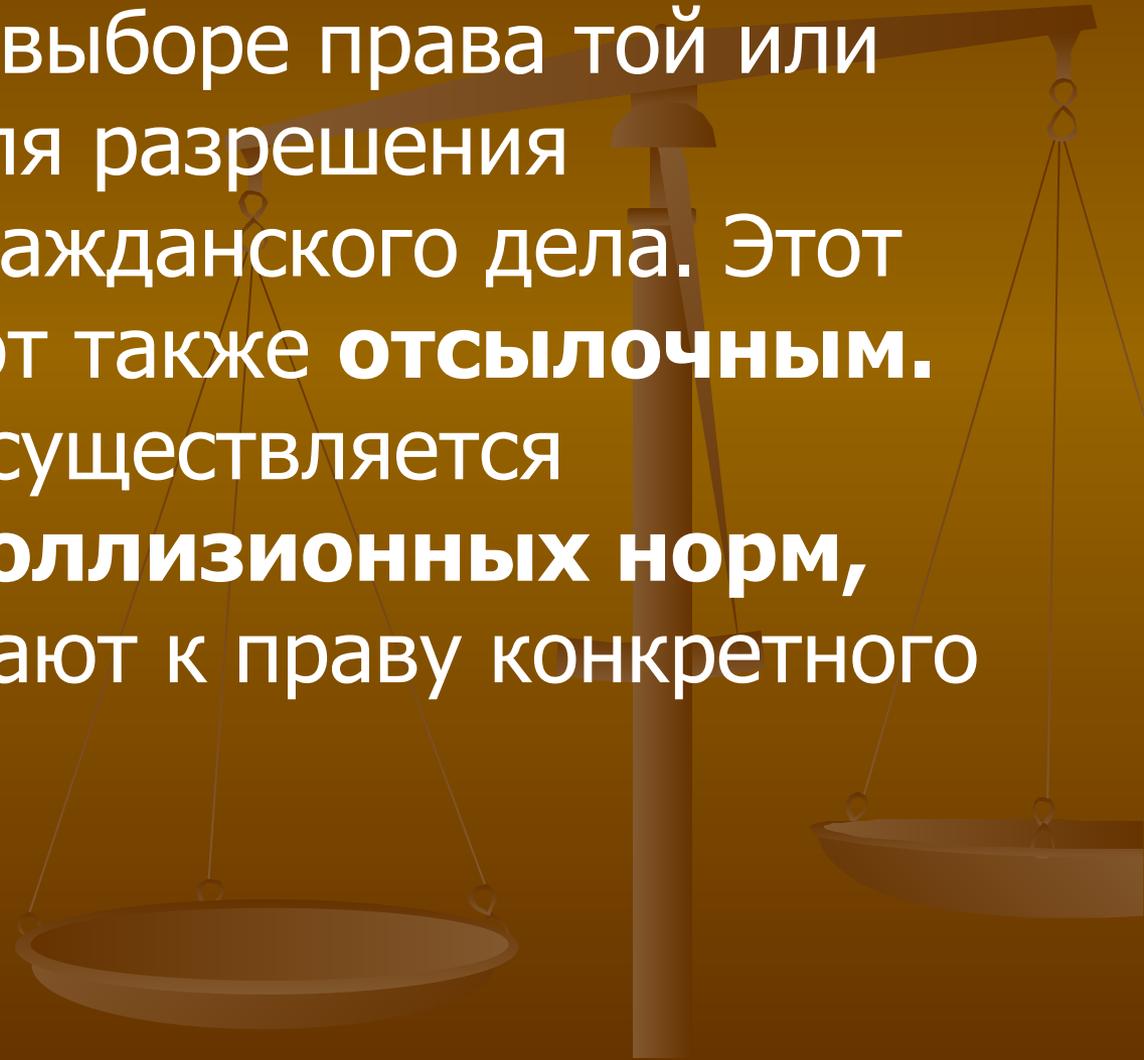
Материально-правовой

- Национально-правовая форма
- Международно-правовая форма

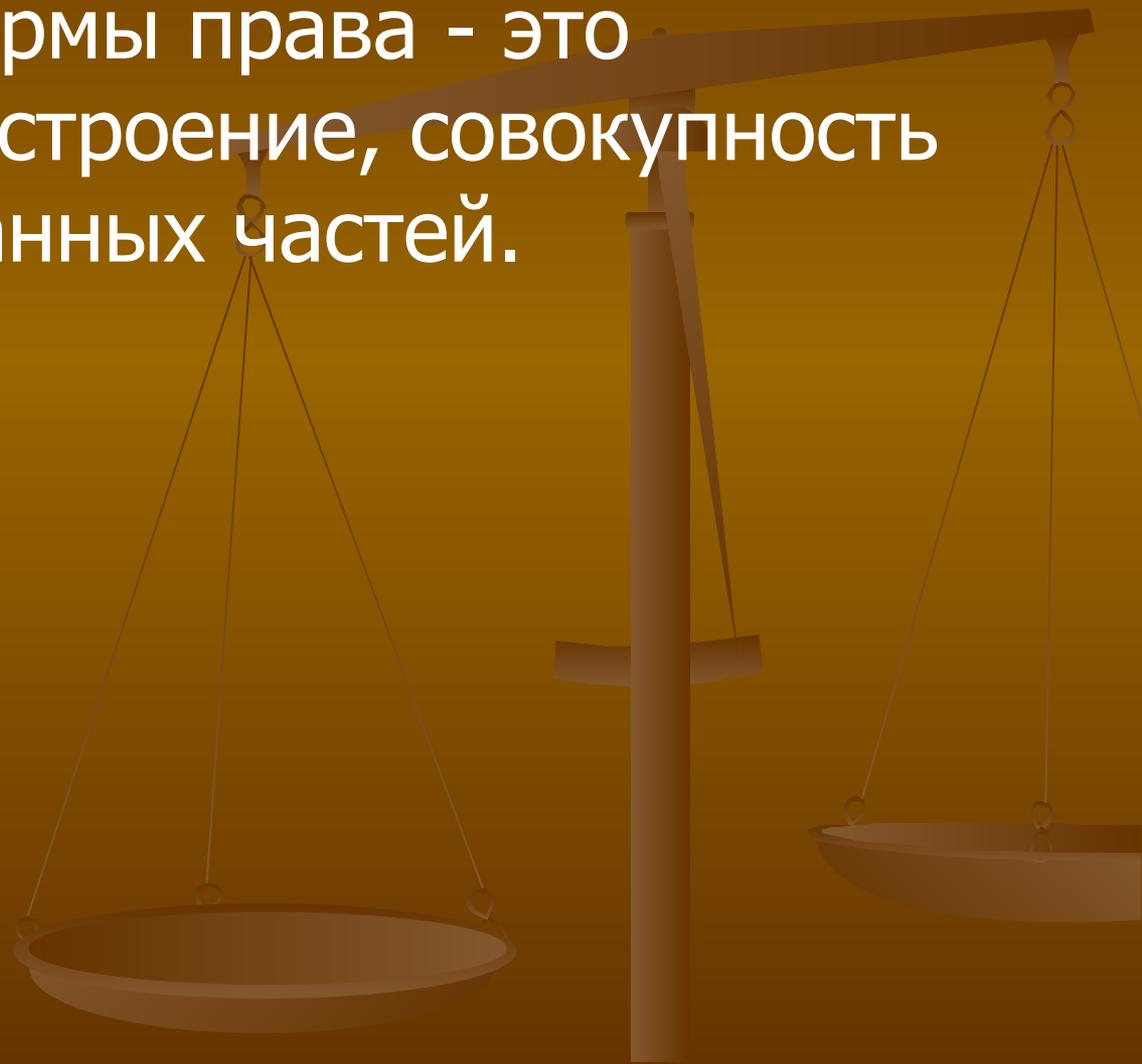
Коллизионно-правовой

- Национально-правовая форма
- Международно-правовая форма

- **Коллизионно-правовой метод** - это такой метод, сущность которого заключается в выборе права той или иной страны для разрешения конкретного гражданского дела. Этот метод называют также **отсылочным**. Выбор права осуществляется посредством **коллизионных норм**, которые отсылают к праву конкретного государства.



2. Структура нормы права - это внутреннее ее строение, совокупность ее взаимосвязанных частей.



Коллизионная норма — это норма, определяющая, право какого государства должно быть применено к соответствующему правоотношению.

Объем – это указание на вид правоотношения с иностранным элементом

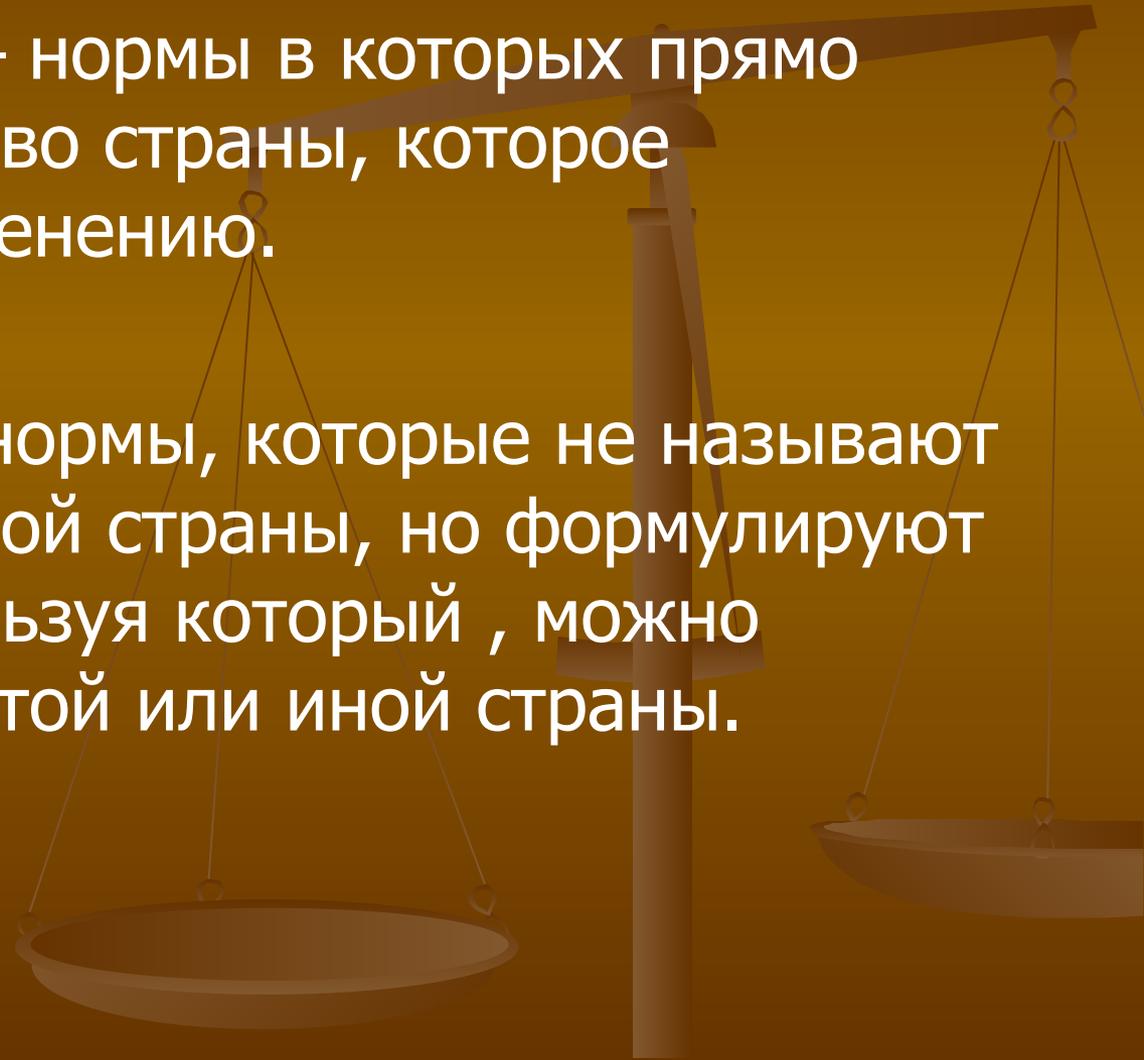
Привязка – это указание на право, подлежащее применению к данному правоотношению

3. Классификация коллизионных норм:

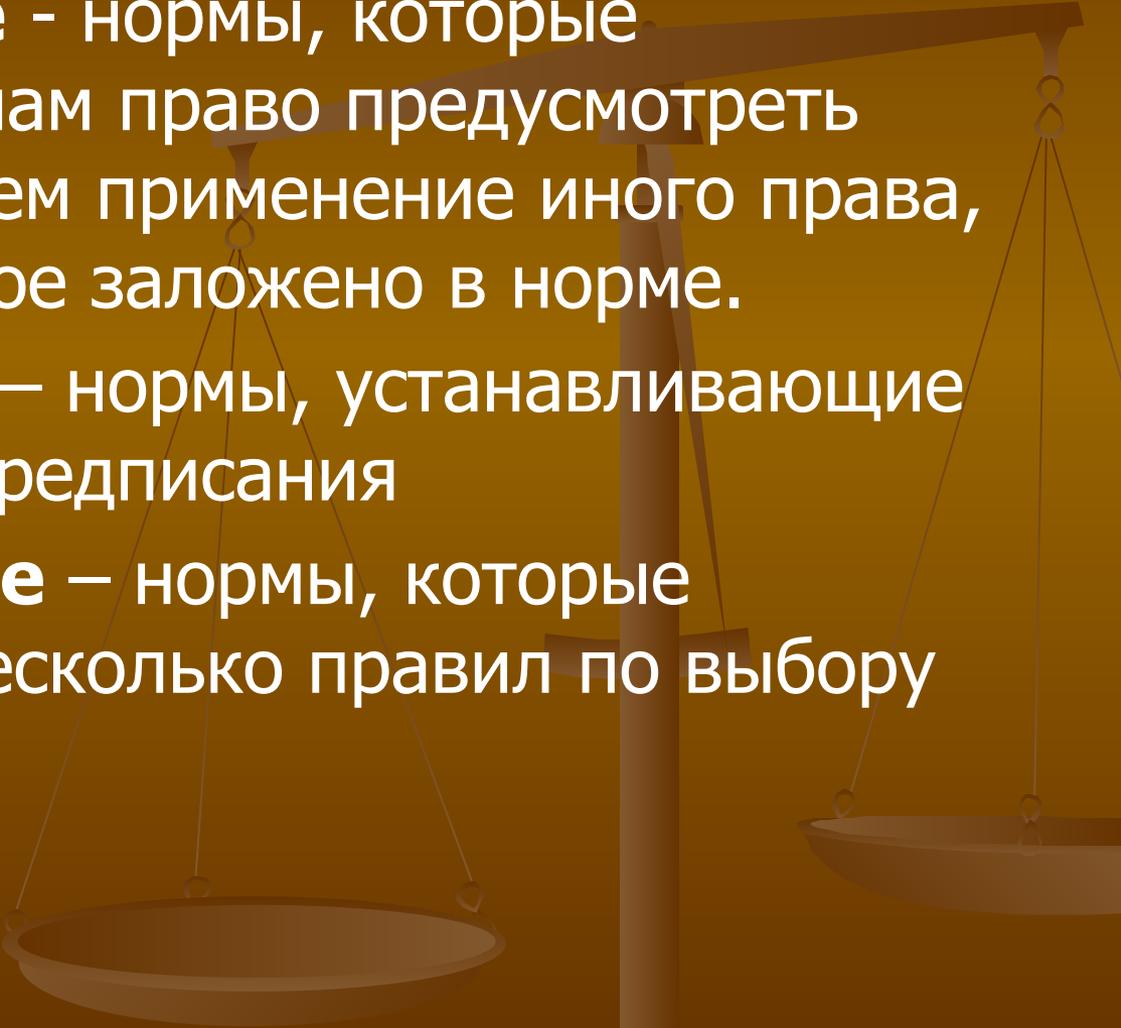
1. По форме коллизионной привязки:

Односторонние – нормы в которых прямо называется право страны, которое подлежит применению.

Двусторонние – нормы, которые не называют право конкретной страны, но формулируют принцип, используя который, можно выбрать право той или иной страны.



2. По способу регулирования:

- **Диспозитивные** - нормы, которые оставляют сторонам право предусмотреть своим соглашением применение иного права, нежели то, которое заложено в норме.
 - **Императивные** – нормы, устанавливающие категорические предписания
 - **Альтернативные** – нормы, которые устанавливают несколько правил по выбору права
- 

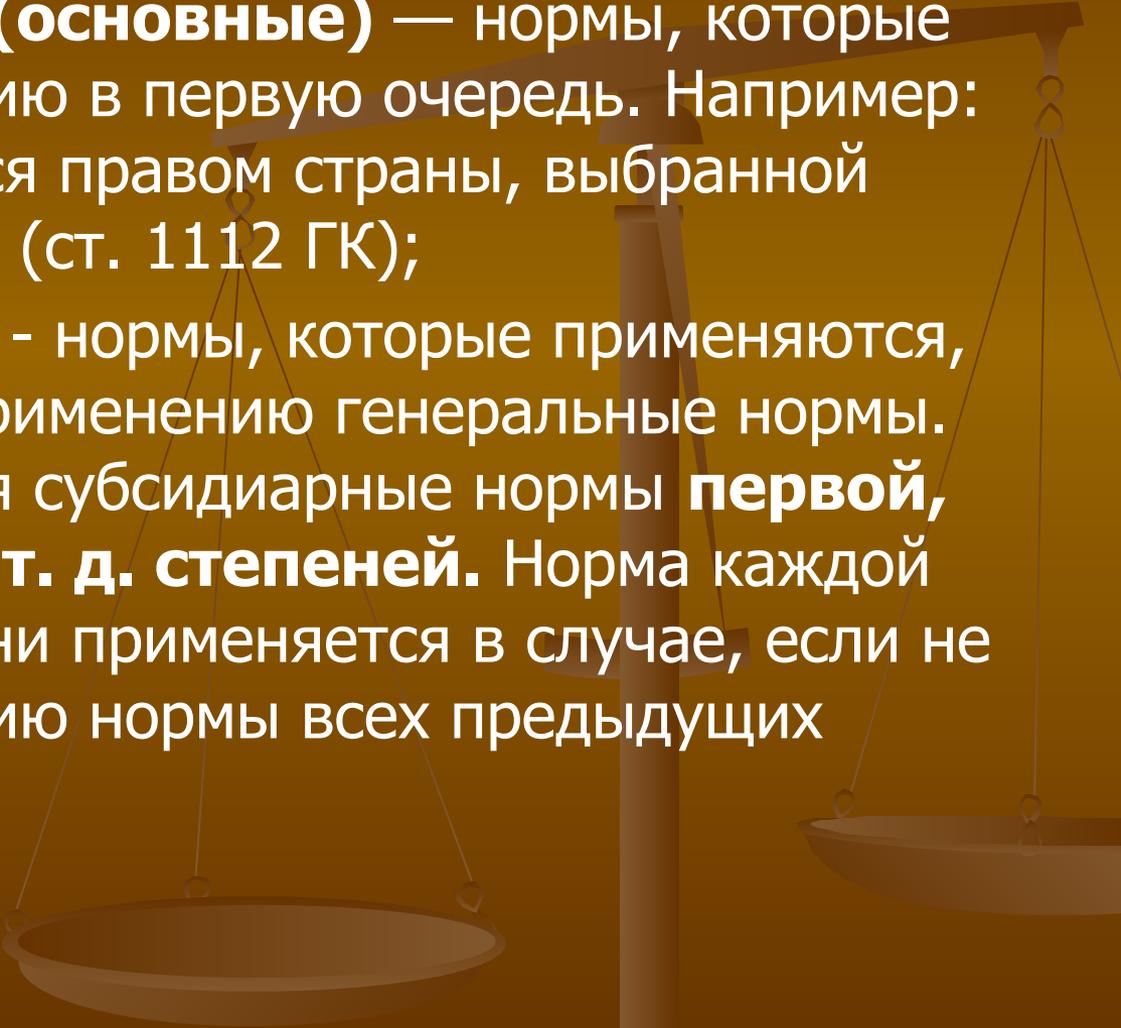
Различаются два варианта альтернативной нормы:

- последовательность выбора применения той или иной привязки **определяется законом**. Например, форма сделки подчиняется месту ее совершения. Однако сделка, совершенная за границей, не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы, если соблюдены требования права Республики Казахстан.
- последовательность выбора привязки **определяется одним из участников правоотношения**. Альтернативность нормы может быть связана и с предоставлением права одной из сторон решать, какую норму применять.

Различие между этими двумя вариантами альтернативных норм

- **Простая** альтернативная коллизионная норма - в ней все альтернативные привязки равнозначны, любая из них может быть применена, обычно они соединяется союзом «или». **Сложная** альтернативная коллизионная норма - в ней альтернативные привязки соподчинены между собой.

По последовательности применения:

- **а) генеральные (основные)** — нормы, которые подлежат применению в первую очередь. Например: договор регулируется правом страны, выбранной соглашением сторон (ст. 1112 ГК);
 - **б) субсидиарные** - нормы, которые применяются, если не подлежат применению генеральные нормы. Причем различаются субсидиарные нормы **первой, второй, третьей и т. д. степеней**. Норма каждой последующей степени применяется в случае, если не подлежат применению нормы всех предыдущих степеней.
- 

4. Формулы прикрепления

1. Личный закон физического лица (lex personalis).

Применяются два варианта:

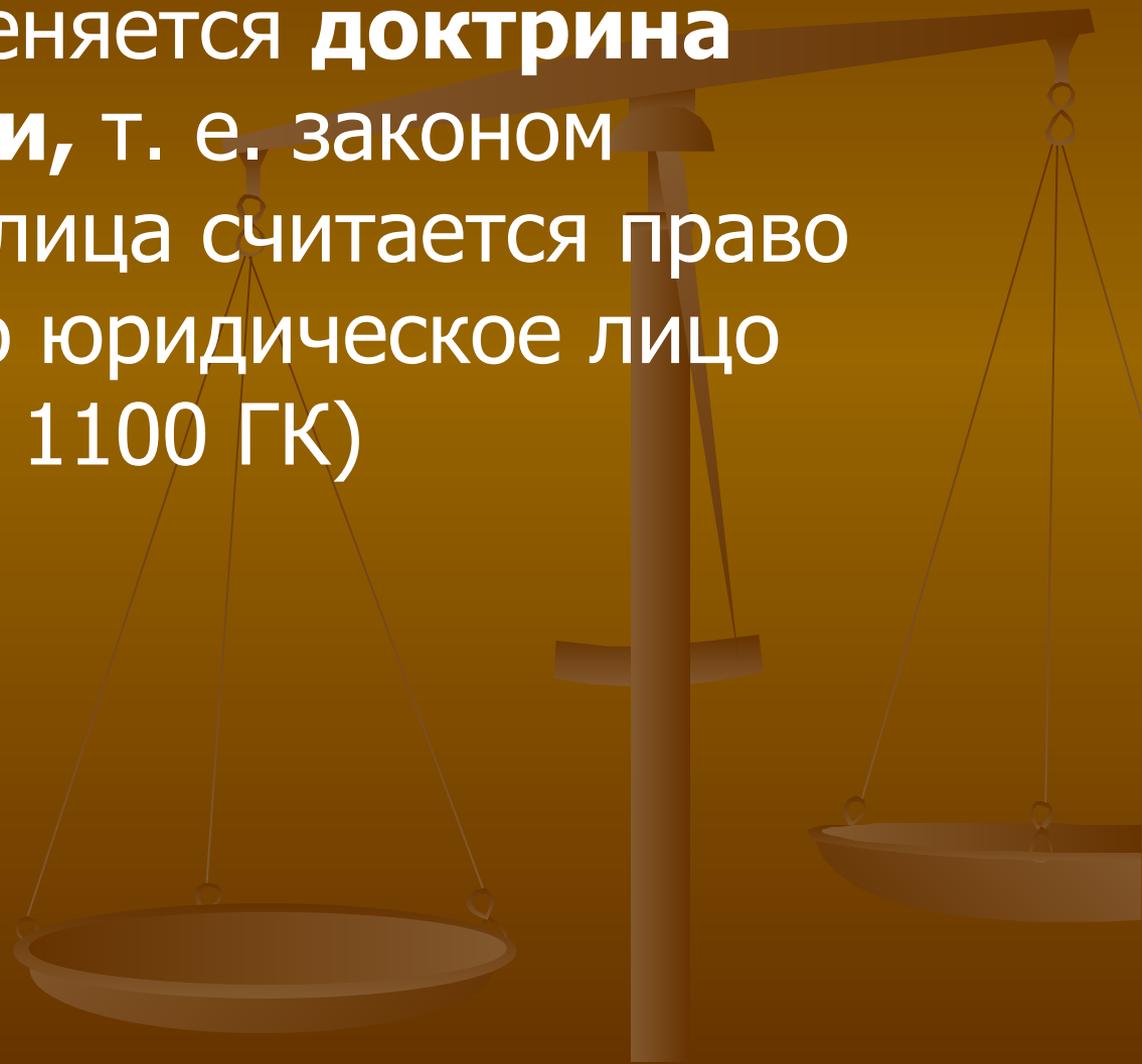
а) национальный закон или закон гражданства (lex nationalis, lex patriae). По ГК РК - это основной личный закон физического лица (п. 1 ст. 1094 ГК);

б) закон места жительства (lex domicilii). По ГК РК применяется к лицам без гражданства (п. 2 ст. 1094 ГК), к отношениям по наследованию (ст. 1121 ГК).

2) Закон юридического лица (lex societatis) означает применение права того государства, которому принадлежит юридическое лицо (национальность юридического лица). Доктрины для определения национальности юридического лица:



- По ГК РК применяется **доктрина инкорпорации**, т. е. законом юридического лица считается право страны, где это юридическое лицо учреждено (ст. 1100 ГК)



Закон, избранный сторонами гражданского правоотношения (lex voluntatis). В частности, договор регулируется правом страны, выбранным соглашением сторон (ст. 1112 ГК).

Закон места нахождения вещи (lex rei sitae). Применяется к вещным правам (ст. 1107 ГК), к наследованию недвижимого имущества (ст. 1123 ГК)

Закон места совершения акта (lex loci actus). Этот закон выражается по-разному в различных сферах его применения и подразделяется на:

Форма сделки подчиняется закону места совершения акта (*locus regit formam actum* — место совершения акта определяет его форму). Это правило закреплено в п. 1 ст. 1104 ГК РК.

Закон места причинения вреда (*lex loci delicti commissi*).

Закон места совершения брака (*lex loci celebrationis*).

Закон места исполнения договора (*lex loci solutionis*). Применяется к приемке исполнения по договору (п. 5 ст. 1113 ГК);

Закон места совершения договора (*lex loci contractus*). Применяется редко из-за сложности определения места заключения внешнеторгового договора. В ГК РК применяется закон места совершения сделки, следовательно, он применяется и к договорам. Гражданская дееспособность физического лица в отношении сделок определяется по праву страны места совершения сделок (п. 3 ст. 1095 ГК);

Закон места работы (*lex loci laboris*). Применяется в международном трудовом праве.

Закон места осуществления деятельности (*lex loci activitatis*). Применяется как альтернативная привязка к право- и дееспособности индивидуального предпринимателя (п. 4 ст. 1095 ГК).

Закон страны продавца (*lex venditoris*). Применяется в контрактном праве, если соглашением сторон применимое право не было выбрано (п. 1 ст. 1113 ГК).

Закон, с которым правоотношение наиболее тесно связано. Так как это правило наиболее тесно связано с контрактным правом, его часто называют Law of the contract, Proper law of the contract. В п.4 ст. 1113 ГК закрепляется: «При невозможности определить исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора, применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан».

Закон суда (lex fori).

Закон страны, где рассматривается спор. Например, признание физического лица недееспособным или ограниченно дееспособным (п. 5 ст. 1095 ГК), признание физического лица безвестно отсутствующим и объявление его умершим (ст. 1096 ГК), защита вещных прав (п. 1 ст. 1111 ГК).

- **закон страны арбитража (lex arbitri).** Под ним можно понимать как закон страны институционального арбитража, так и закон страны, где проводится арбитраж.
- Вместо lex fori судьи нередко используют **закон наибольшей выгоды (lex benignitatis)**. При решении вопроса о применимом праве судья должен руководствоваться тем, которое является более благоприятным для статуса лица, действительности состояния или правоотношения.

Закон флага (lex flagi)
означает право
государства, флаг которого
несет судно. Применяется
главным образом в
торговом мореплавании