

- **1. Физические лица как субъекты МЧП. Личный закон физического лица: понятие и сфера применения. Правовое регулирование статуса иностранцев в РФ.**
-
- **2. Юридические лица как субъекты МЧП. Личный закон юридического лица. Правовое регулирование статуса иностранного юридического лица в РФ.**
-
- **3. Государство как субъект МЧП. Теории государственного иммунитета Иммунитеты государства в законодательстве РФ.**
-

- Начиная с рассматриваемой темы перед тем, как знакомиться с содержанием правового механизма регулирования отдельного направления частноправовых отношений в трансграничном пространстве, следует задаться двумя основными вопросами:
- **1.** что является предметом правового регулирования в рассматриваемой теме и соответственно, его целью;
- **2.** какой из двух методов правового регулирования международного частного права (коллизионный или материально-правовой) и почему, должен применяться в качестве доминирующего при регулировании **правового статуса** субъектов частноправовых отношений в трансграничном пространстве.



- Для обоснования предмета и метода рассматриваемого направления необходимо исходить из следующего:
- -**субъекты** гражданско-правовых отношений в международном частном праве – это иностранный элемент, то есть тот самый фактор, который усложняет отношения, являющиеся предметом правового регулирования;
- -**основные положения** гражданско-правового института «Субъекты права», то есть общие для всех правопорядков правовые позиции, касающиеся субъекта права в гражданских правоотношениях, обобщенно выражаются в правовом положении физических и юридических лиц,
- -особенности общих правовых позиций, касающиеся субъекта права в трансграничных гражданских правоотношениях, обусловлены тем, что субъекты права (и физические и юридические лица) - **представители иного, чем национальный, правопорядка.**
-

- Объективная необходимость доминирования коллизионного метода обуславливается (определяется) тем, что метод установления **правового статуса** должен быть подчинен принципу наиболее тесной связи, требованию которого в наибольшей степени отвечает именно коллизионная норма, позволяющая в качестве применимого права выбрать право страны, с которой у субъекта, физического и юридического лица, существует тесная правовая связь.
- Доминирование коллизионного метода правового регулирования означает, что для установления статуса субъекта права, и физического, и юридического лица, применяются **НОРМЫ национального законодательства.**

- **Физическое лицо как субъект частноправовых отношений может быть иностранным элементом, осложняющим правовое регулирование названных отношений**
- **В международном частном праве определены следующие категории физических лиц:**
- **Иностранные граждане – лица, имеющие юридическую связь с каким-либо государством**
- **Бипатриды – лица, имеющие правовую связь с двумя или несколькими государствами**
- **Апатриды – лица, не имеющие юридической связи ни с каким государством**
- **Беженцы – лица, вынужденные лишиться гражданства в силу необходимости, по не зависящим от них причинам, покинуть территорию своего государства, и получившие убежище на территории другого государства.**

- **ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО СТАТУСА ИНОСТРАННЫХ ФИЗИЧЕСКИХ ЛИЦ В МЧП:**
- **1. «Многоликость»** : правовой статус и гражданина иностранного государства, и гражданина нескольких государств, безгражданского лица;
- **2. Значительная зависимость** от правового подчинения ;
- правовое положение иностранных граждан **ОПРЕДЕЛЯЕТСЯ** двойным *правовым* подчинением – подчинение праву **СВОЕГО** государства и праву **СТРАНЫ ПРЕБЫВАНИЯ**. В большинстве стран двойное гражданство допускается национальным законодательством; приобретение второго гражданства не лишает физическое лицо его первого (иного) гражданства;
- *правовое положение безгражданских лиц определяется правом страны, предоставившей убежище*
- **3. ограничение** правового положения иностранных физических лиц **сферой имущественных и личных неимущественных отношений**, основанных на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников».

- **Статья 1195. Личный закон физического лица**
- **1.** Личным законом физического лица считается право страны, гражданство которой это лицо имеет.
- **2.** Если лицо наряду с российским гражданством имеет и иностранное гражданство, его личным законом является российское право.
- **3.** Если иностранный гражданин имеет место жительства в Российской Федерации, его личным законом является российское право.
- **4.** При наличии у лица нескольких иностранных гражданств личным законом считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства.
- **5.** Личным законом лица без гражданства считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства.
- **6.** Личным законом беженца считается право страны, предоставившей ему убежище.



- **ЛИЧНЫЙ (национальный) ЗАКОН** физического лица означает **право** того государства, с которым у физического лица есть устойчивая правовая связь
- **Личный (национальный)** закон субъекта права регулирует вопросы его **ЛИЧНОГО** статуса:
- правоспособность
- дееспособность (общую и специальную)
- личные неимущественные права (**право на имя, честь, достоинство, деловую репутацию**)
- опеку и попечительство
- брачно-семейные отношения
- наследственные отношения
- признание безвестно отсутствующим или умершим
- Отнесение этих вопросов к личному закону является общепризнанным в мировой практике.

● **Гражданская правоспособность физического лица определяется его личным законом.** При этом иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации гражданской правоспособностью наравне с российскими гражданами, кроме случаев, установленных законом. **(Ст.1196 ГК РФ)**

● **Гражданская дееспособность физического лица определяется его личным законом.** (ч.1 ст.1197 ГК РФ)

●

Исключения из общего правила об определении дееспособности физического лица его **личным законом**, установленные в законодательстве России:

- **1.**если физическое лицо **не обладает гражданской дееспособностью по своему личному закону**, но является дееспособным по праву места совершения сделки, оно не вправе ссылаться на отсутствие у него дееспособности, за исключением случаев, когда будет доказано, что другая сторона знала или заведомо должна была знать об отсутствии дееспособности (**п. 2 ст. 1197 ГК РФ**);
- **2.**способность лица к составлению и отмене завещания **определяются по праву страны, где завещатель имел место жительства в момент составления такого завещания или акта (п. 2 ст. 1224 ГК РФ)**;
- **3.**способность лица нести ответственность за причиненный вред **определяется по праву, подлежащему применению к обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда (ст. ст. 1219, 1220 ГК РФ)**.
- **4.**Лицо, не являющееся на основе личного закона процессуально дееспособным, может быть на территории Российской Федерации **признано процессуально дееспособным, если оно в соответствии с российским правом обладает процессуальной дееспособностью.**
- **(ч. 5 ст. 399 ГПК РФ)**

- **Права физического лица на имя, его использование и защиту определяются его личным законом, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом или другими законами (ст.1198 ГК РФ)**
- **Опека или попечительство над несовершеннолетними, недееспособными или ограниченными в дееспособности совершеннолетними лицами устанавливается и отменяется по личному закону лица, в отношении которого устанавливается либо отменяется опека или попечительство.**
- **Обязанность опекуна (попечителя) принять опеку (попечительство) определяется по личному закону лица, назначаемого опекуном (попечителем).**
- **Отношения между опекуном (попечителем) и лицом, находящимся под опекой (попечительством), определяются по праву страны, учреждение которой назначило опекуна (попечителя). Однако когда лицо, находящееся под опекой (попечительством), имеет место жительства в Российской Федерации, применяется российское право, если оно более благоприятно для этого лица ст.1199 ГК РФ)**

- **Статья 1201.** Право, подлежащее применению при определении возможности физического лица заниматься предпринимательской деятельностью
- **Право** физического лица заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица в качестве индивидуального предпринимателя определяется по праву **страны,** где такое физическое лицо **зарегистрировано** в качестве индивидуального предпринимателя. Если это правило не может быть применено ввиду отсутствия обязательной регистрации, **применяется право страны основного места осуществления предпринимательской деятельности.**

-
- **Признание в Российской Федерации физического лица безвестно отсутствующим и объявление физического лица умершим подчиняются российскому праву (ст. 1200 ГК РФ)**

- **За ПРЕДЕЛАМИ регулирования нормами МЧП правового положения иностранцев остаются отношения, не связанные с имущественными и личными неимущественными отношениями:**
- **порядок приобретения гражданства,**
- **порядок въезда и выезда,**
- **право избирать и быть избранным,**
- **налоговые, финансовые, валютные вопросы и др., являющиеся компетенцией МПП.**
- **Эти вопросы не решаются в МЧП, но их выделение за пределы правового регулирования МЧП не устраняет их органической связи с частноправовыми отношениями, в которые вступают иностранные физические лица: в реальной практике без решения означенных вопросов публичного права невозможно решить вопросы частноправового характера.**
-

- **Личный закон физического лица** сложился и применяется в двух видах в зависимости от формы правовой связи физического лица с государством:
- **1.закон местожительства** – **lex domicilii** – означает применение права страны, на территории которой лицо проживает
- **2.закон гражданства** – **lex patriae** – означает применение права страны, гражданином которой является лицо
- **Основа такого деления два критерия:**
территориальный, подчиняющий *всех, кто находится на территории данного государства и*
экстерриториальный, подчиняющий праву *данного государства всех своих граждан, НЕЗАВИСИМО от места их нахождения.*

- При определении **ДОМИЦИЛИЯ** в праве Великобритании и странах британского содружества проводится различие между ДОМИЦИЛИЕМ ПРОИСХОЖДЕНИЯ или домицилием по месту рождения (**domicil of origin**) и ДОМИЦИЛИЕМ ПРИОБРЕТЕННЫМ или избранным (**domicil of choice**).
- Домицилий происхождения лица определяется по домицилию одного из родителей в момент его рождения (в большинстве случаев наследуется от отца).
- Домицилий приобретенный – это домицилий, избираемый лицом при наличии двух оснований – фактического пребывания в стране и намерения остаться в стране навсегда или на неопределенное время. Установление такого намерения – основная проблема при определении избранного домицилия.

- Проблема установления приобретенного домицилия (домицилия избранного) определяется тем, что:
- -установление избранного лицом домицилия осуществляется во всех государствах непосредственно в суде, где при решении данного вопроса судья пользуется широкой свободой усмотрения (особенно характерно для Англии и стран британского содружества);
- - при установлении избранного лицом домицилия суду необходимо представить доказательства не только длительного проживания лица в стране суда, но доказательства твердого намерения обосновать в этой стране свой дом, которые оценивались судом исходя из презумпции намерения вернуться домой.

- **Основные подходы для установления личного закона юридического лица:**
- **теория оседлости** - правовое положение юридического лица определяется по праву страны, где **находится его руководящий орган** (правление, совет, собрание и т.п.). (Применяется в законодательстве ФРГ и Франции, Греции и Египта)
- **теория инкорпорации** - правовой статус юридического лица определяется по праву государства, где оно **учреждено** или **зарегистрировано**. Применяется в законодательстве Великобритании, США, Канады и России).
- **теория места осуществления деятельности** - правовое положение юридического лица определяется по праву страны, где оно осуществляет свою основную деятельность. Применяется в законодательстве ряда развивающихся стран (Бельгия, Канада(Квебек))
- **теория контроля** - правовой статус юридического лица определяется по праву той страны, с территории которого контролируется и управляется его деятельность (в том числе посредством финансирования) или учредителям которой принадлежит более **50%** уставного капитала юридического лица. Эта теория закреплена в Вашингтонской конвенции **1965** г., Договоре к Энергетической хартии (**1994** г), в законодательстве некоторых африканских государств. В качестве субсидиарной коллизионной привязки эта теория используется в праве Великобритании, США, Швейцарии, Франции, Лихтенштейне.

- Статья **1202**. Личный закон юридического лица
- **1.** Личным законом юридического лица считается право страны, где **учреждено** юридическое лицо, если иное не предусмотрено Федеральным законом "О внесении изменений в Федеральный закон "О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" и статью **1202** части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" и Федеральным законом "О международных компаниях". (в ред. Федеральных законов от **05.05.2014 N 124-ФЗ**, от **03.08.2018 N 292-ФЗ**)**2.**
- **2.** На основе личного закона юридического лица определяются, в частности:
 - **1)** статус организации в качестве юридического лица;
 - **2)** организационно-правовая форма юридического лица;
 - **3)** требования к наименованию юридического лица;
 - **4)** вопросы создания, реорганизации и ликвидации юридического лица, в том числе вопросы правопреемства;
 - **5)** содержание правоспособности юридического лица;
 - **6)** порядок приобретения юридическим лицом гражданских прав и принятия на себя гражданских обязанностей;
 - **7)** внутренние отношения, в том числе отношения юридического лица с его участниками;
 - **8)** способность юридического лица отвечать по своим обязательствам.
- (ст.**1202** ГК РФ)

- (продолжение ст.1202 ГК РФ)
- **9)** вопросы ответственности учредителей (участников) юридического лица по его обязательствам.
- **(пп. 9 введен Федеральным законом от 30.09.2013 N 260-ФЗ)**
- **3.** Юридическое лицо не может ссылаться на ограничение полномочий его органа или представителя на совершение сделки, неизвестное праву страны, в которой орган или представитель юридического лица совершил сделку, за исключением случаев, когда будет доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об указанном ограничении.
- **4.** Если учрежденное за границей юридическое лицо осуществляет свою предпринимательскую деятельность преимущественно на территории Российской Федерации, к требованиям об ответственности по обязательствам юридического лица его учредителей (участников), других лиц, которые имеют право давать обязательные для него указания или иным образом имеют возможность определять его действия, применяется российское право либо по выбору кредитора личный закон такого юридического лица.
- **(п. 4 введен Федеральным законом от 30.09.2013 N 260-ФЗ)**
-

- Статья **1215**. Сфера действия права, подлежащего применению к договору
- (в ред. Федерального [закона](#) от **30.09.2013 N 260-ФЗ**)
- **1.** Правом, подлежащим применению к договору в соответствии с правилами [статей 1210](#). Правом, подлежащим применению к договору в соответствии с правилами статей **1210** - [1214](#). Правом, подлежащим применению к договору в соответствии с правилами статей **1210** - **1214**, [1216](#) настоящего Кодекса, определяются, в частности:
 - **1)** толкование договора;
 - **2)** права и обязанности сторон договора;
 - **3)** исполнение договора;
 - **4)** последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения договора;
 - **5)** прекращение договора;
 - **6)** последствия недействительности договора.
- **2.** Если иное не вытекает из закона, положения [пункта 12](#). Если иное не вытекает из закона, положения пункта **1** настоящей статьи не затрагивают, в частности, сферу действия права, подлежащего применению к вопросам, указанным в [пункте 2 статьи 1202](#)**2**. Если иное не вытекает из закона, положения пункта **1** настоящей статьи не затрагивают, в частности, сферу действия права, подлежащего применению к вопросам, указанным в пункте **2** статьи **1202**, [статье](#)

- **Государство неизбежно выступает одной из сторон МЕЖДУНАРОДНЫХ частноправовых отношений, как участник хозяйственного оборота, когда:**
- **1) осуществляет выпуск займов и облигаций, продаваемых иностранцам;**
- **2) заключает концессионные соглашения и торговые сделки;**
- **3) вступает в арендные отношения с иностранным участием;**
- **4) выступает в качестве наследника выморочного имущества;**
- **5) предоставляет гарантии по внешнеторговым сделкам и т. д.**

- В частно –правовых отношениях ,осложненных иностранным элементом, **государство объективно, выступает в двух ВЗАИМОИСКЛЮЧАЮЩИХ ролях: в роли публично-правового образования и в роли частного лица, участвующих в хозяйственном обороте.**
- Для соединения этих двух ролей в одном лице, необходим особый правовой прием, позволяющий защитить государство как субъекта частноправовых обязательств на его правовой статус публично-правового образования.
- Правопорядки всех государств содержат механизм такой защиты, представленный комплексом государственных иммунитетов.

- **Правовой иммунитет** – это особая материально-процессуальная привилегия, распространяющаяся на обозначенный в международном или национальном праве круг субъектов, регламентирующая их специальный статус путем наделения дополнительными гарантиями и преимуществами.
- **Государственный иммунитет:**
- **государства, осуществляющего деятельность на территории иностранного государства** - это право государства на освобождение от юрисдикции другого государства, т.е. право на неприменение к нему *принудительных мер со стороны судебных, административных и иных органов другого государства.*
- **принимающего государства** - это *частичный отказ государства от осуществления своей территориальной юрисдикции, т.е. отказ от применения принудительных мер своими судебными, административными и другими государственными органами.*

- **Комплекс государственных иммунитетов**
- **Судебный иммунитет(юрисдикционный) или иммунитет от предъявления иска.** Означает неподсудность государства суду иностранного государства: **без согласия государства** оно не может быть привлечено к суду другого государства в качестве ответчика или третьего лица. Сделки государства должны рассматриваться только в его **собственных судах.**
- **Иммунитет от применения мер по предварительному обеспечению иска.** Состоит в том, что **без согласия государства** нельзя предпринимать какие-либо меры в отношении его имущества в порядке предварительного обеспечения иска. Например, арест счетов государства в иностранных банках, ограничение права государства пользоваться имуществом, находящимся на территории иностранного государства;
- **Иммунитет от принудительного исполнения решения суда.** Означает, что **без согласия государства** в отношении него и его собственности не допускается осуществления принудительного исполнения решения иностранного суда или арбитража;

- **Иммунитет собственности государства** означает неприкосновенность государственной собственности, находящейся на территории иностранного государства, включая случаи, когда она находится во владении лица, не обладающего иммунитетом; собственность государства **не м.б. национализирована, конфискована, на нее нельзя обратить взыскание.**
- **Доктрина акта государства** (связана с иммунитетом собственности государства) – если государство заявляет, что имущество принадлежит ему, то суд иностранного государства не вправе подвергать это заявление **сомнению. Никакие** иностранные органы **НЕ могут рассматривать вопрос о том, принадлежит ли действительно собственность государству, если государство заявило, что собственность принадлежит ему.**
- **Иммунитет сделок государства или коллизионный иммунитет государства.** Он состоит в том, что к частноправовым отношениям **ГОСУДАРСТВА** должно применяться только его собственное право. Все сделки государства подчиняются его **НАЦИОНАЛЬНОМУ** праву.



- **Статья 124. Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования - субъекты гражданского права**
- **1. Российская Федерация, субъекты Российской Федерации: республики, края, области, города федерального значения, автономная область, автономные округа, а также городские, сельские поселения и другие муниципальные образования выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений - гражданами и юридическими лицами.**
- **2. К субъектам гражданского права, указанным в пункте 1 настоящей статьи, применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов.**



- **Статья 125.** Порядок участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований в отношениях, регулируемых гражданским законодательством
- **1.** От имени Российской Федерации и субъектов Российской Федерации могут своими действиями приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, выступать в суде **органы государственной власти** в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.
- **2.** От имени муниципальных образований своими действиями могут приобретать и осуществлять права и обязанности, указанные в пункте 1 настоящей статьи, **органы местного самоуправления** в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.
- **3.** В случаях и в порядке, предусмотренных федеральными законами, указами Президента Российской Федерации и постановлениями Правительства Российской Федерации, нормативными актами субъектов Российской Федерации и муниципальных образований, **по их специальному поручению от их имени** могут выступать государственные органы, органы местного самоуправления, а также **юридические лица и граждане.**

- **Статья 127. Особенности ответственности Российской Федерации и субъектов Российской Федерации в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, с участием иностранных юридических лиц, граждан и государств**
- **Особенности ответственности Российской Федерации и субъектов Российской Федерации в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, с участием иностранных юридических лиц, граждан и государств определяются законом об иммунитете государства и его собственности.**
-

- **Статья 1204.** Участие государства в гражданско-правовых отношениях, осложненных иностранным элементом
- К гражданско-правовым отношениям, осложненным иностранным элементом, с участием государства правила настоящего (VI) раздела (ГК РФ) применяются **на общих основаниях,** если **иное** не установлено законом.

- Статьи **124, 125, 1204** указывают на необходимость и возможность одновременного выполнения государством функций публично-правового образования и участия в частноправовых отношениях, в том числе осложненных иностранным элементом через представляющие его органы, так как государство, в собственном обличье, быть субъектом права не может.
- Полномочия государства в частноправовых отношениях **могут и должны быть сходны с полномочиями юридического лица** в силу равенства сторон частноправового отношения, **но государство не может иметь статус юридического лица, поскольку суверенитет, которым оно обладает, исключает чье-либо право, кроме самого государства устанавливать его правовой статус.**

- Законодательства государств, содержащие положения о возможности наделения государства в частноправовых отношениях статусом юридического лица, **не отождествляют государство с юридическим лицом, а лишь исходят из не опровергаемого предположения — государство может наделяться статусом юридического лица.**

- При допущении предположения о возможности наделения государства статусом юридического лица необходимо исходить из следующего:
- государство **НЕ** является и **НЕ** может быть юридическим лицом поскольку, **обладает СУВЕРЕНИТЕТОМ и НИКТО, КРОМЕ НЕГО САМОГО НЕ МОЖЕТ ОПРЕДЕЛЯТЬ ЕГО ПРАВОВОЙ СТАТУС**
- государство **НЕ** перестает быть государством, вступая в частноправовые международные отношения
- принимая на себя роль юридического лица, государство может, быть поражено в правах именно как суверен. **Не допустить утери главного признака государства позволяет комплекс иммунитетов, защищающих государство как субъекта МЧП.**

- Доктриной, законодательством и практикой разработаны **ДВЕ** теории государственного иммунитета:
- **доктрина абсолютного иммунитета**
- **доктрина функционального (ограниченного) иммунитета.**
- Теория **абсолютного иммунитета** государства: непосредственно основана на принципе суверенного равенства государств и общем принципе права **«равный над равным не имеет ни власти, ни юрисдикции».**
- признавалась незыблемой нормой международного права до середины **20** столетия, до сих пор закреплена в законодательстве многих государств, в частности в России
- означает непреложное действие комплекса государственных иммунитетов.

- **Доктрина функционального (ограниченного) иммунитета государства** означает автоматический отказ государства от иммунитета в отношении коммерческой деятельности, которой государство *от своего имени* занимается как частное лицо, то есть само ставит себя в положение частного лица
- Кодифицированное законодательство, регулирующее иммунитеты государства во многих странах (Закон США, Закон Великобритании, Акт Сингапура **(1979)**, Законы Пакистана и Аргентины **(1995)**) основано на Доктрине функционального иммунитета государства.

- В РФ доктрина функционального иммунитета не принята. Но Россия ратифицировала **Конвенцию ООН о юрисдикционных иммунитетах государств и их собственности. В 2015 г. вступил в силу ФЗ от 03.11.2015 г. № 297- «О юрисдикционных иммунитетах иностранного государства и имущества иностранного государства в РФ».**
- Доктрина абсолютного иммунитета государства не отражает потребностей современного гражданского оборота, активным участником которого являются государства и более того, способствует нестабильности международного гражданского оборота.