

ТЕМА 2: «Коллизионные нормы в международном частном праве»

- **Основные вопросы лекции:**
- **1. Понятие и структура коллизионной нормы. Виды коллизионных норм.**
- **2. Типы коллизионных привязок.**
- **3. Основные проблемы коллизионного регулирования: «скрытая коллизия», «коллизия коллизий», «обратная отсылка», «отсылка к праву третьего государства»**
- **4. Унификация и гармонизация права разных государств – основные формы разрешения коллизионной проблемы**

- Основные подходы рассмотрения коллизионных норм регулировании трансграничных частноправовых отношений в теме **2:**
- - коллизионное регулирование рассматривается в рамках темы об **ОСНОВАХ** международного частного и потому может касаться **только общих положений о коллизионных нормах;**
- -**общие положения** о коллизионных нормах – это положения, устанавливающие **основания, определяющие назначение, структуру, содержание элементов, составляющих коллизионную норму;**
- - коллизионная норма **не имеет классических признаков правовой нормы, но при этом, является нормой права, регулирующей частноправовые отношения в трансграничной сфере;**
- - коллизионные нормы, представленные, как **доминирующий** регулятор в определенных направлениях правового регулирования трансграничных частноправовых отношений, являются **не предпочтительными, избранными из возможных, а единственно возможными, компромиссными, и имеют предел возможностей правового регулирования;**
- -**ограниченность** возможностей коллизионных норм, как правового регулятора порождает **проблемы** правового регулирования, которые могут быть разрешены.

- **НАЗНАЧЕНИЕ** коллизионной нормы – преодолеть столкновение национальных норм посредством:
- **ВЫБОРА** применимого права
- **ПРИМЕНЕНИЯ** этого права
- **КОЛЛИЗИОННАЯ** норма – ЭТО НОРМА, УСТАНАВЛИВАЮЩАЯ ПРАВО КАКОГО ГОСУДАРСТВА ПОДЛЕЖИТ ПРИМЕНЕНИЮ К ОТНОШЕНИЮ, ОСЛОЖНЕННОМУ ИНОСТРАННЫМ ЭЛЕМЕНТОМ.

- Выбор применимого права – это поиск норм, соответствующих:
- ПРИРОДЕ спорного отношения
- ВРЕМЕНИ его возникновения и существования
- КОМПЕТЕНЦИИ органов власти, правомочных регулировать отношения такого рода

- Коллизионная норма состоит из двух частей: **ОБЪЕМА** и **ПРИВЯЗКИ**
- **ОБЪЕМ** указывает на **ВИД** частноправового отношения международного характера
- **ПРИВЯЗКА** указывает на право государства, подлежащее применению к данному правоотношению, то есть **ОСНОВАНИЕ** определения применимого права.
- **ПРИВЯЗКИ**- это те элементы коллизионной нормы, в которых **ЗАКОНОДАТЕЛЬ** усматривает **ОСНОВНУЮ СВЯЗЬ** частноправовых отношений с **ПРАВОМ** определенного **ГОСУДАРСТВА**, которое и должно их регулировать.

•

•

- **Гл.68** ГК РФ.
- **Статья 1205.** Право, подлежащее применению к вещным правам
- **Право собственности и иные вещные права на недвижимое и движимое имущество определяются по праву страны, где это имущество находится.**
- **Статья 1206.** Право, подлежащее применению к возникновению и прекращению вещных прав
- **1.** Возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав на имущество определяются по праву страны, где это имущество находилось в момент, когда имело место действие или иное обстоятельство, послужившие основанием для возникновения либо прекращения права собственности и иных вещных прав, если иное не предусмотрено законом.
- **2.** Возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав по сделке, заключаемой в отношении находящегося в пути движимого имущества, определяются по праву страны, из которой это имущество отправлено, если иное не предусмотрено законом.

- Особенности коллизионной нормы:
  - не определяет ПРАВА и ОБЯЗАННОСТИ участников правоотношения с иностранным элементом, а ТОЛЬКО указывает на применимое право (компетентный правопорядок)
  - отсылает не к конкретной норме иностранного права, а к правовой системе в целом

- Коллизионные нормы содержатся в :
  - законах государств – национальном законодательстве;
  - международных договорах;
  - судебной практике;
  - международных обычаях.



- Коллизионные нормы можно классифицировать по следующим основаниям:
- по происхождению - национальные и унифицированные
- по форме - односторонние и двусторонние
- по характеру , содержащегося в норме правила поведения - императивные, диспозитивные, альтернативные

- **ОСНОВНЫЕ** типы коллизионных привязок.
- **1.** Личный закон физического лица
- **2.** Личный закон юридического лица.
- **3.** Закон наиболее тесной связи
- **4.** Закон места совершения действия
- **5.** Закон места нахождения вещи.
- **6.** Закон, избранный участниками правоотношения.
- **7.** Закон , регулирующий существо отношения.
- **8.** Закон суда
- **9.** Закон флага

2. вопрос лекции. Типы коллизионных привязок.

- Принцип наиболее тесной связи (**proper law**): означает применение права страны, с которой правоотношение наиболее тесно связано; используется по общему правилу в случаях, когда невозможно определить право, подлежащее применению.
- «....При **определении наиболее тесной связи** суд на основе изучения существа возникших правоотношений сторон, а также совокупности иных обстоятельств дела определяет преобладающую территориальную связь различных элементов правоотношения с правом конкретного государства и, в частности, учитывает место жительства и гражданство сторон - физических лиц; основное место деятельности и место учреждения сторон - юридических лиц; место нахождения обособленного подразделения юридического лица, участвовавшего в заключении договора; место нахождения объекта гражданских прав, по поводу которого возникло правоотношение; место исполнения обязательств.
- При **определении наиболее тесной связи** суд также может принимать во внимание, применение права какой страны позволит наилучшим образом реализовать общепризнанные принципы гражданского права и построения отдельных его институтов (защита добросовестной стороны, недопустимость извлечения преимуществ из своего недобросовестного поведения, запрет злоупотребления правом, защита слабой стороны, предпочтительность сохранения действительности сделки, запрет необоснованного отказа от исполнения обязательства и т.п.)» (п.6 6 Постановления Пленума ВС от **09.07.2019** г.№ **24**)

- **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.

• ГК РФ

• Статья 1196. Право, подлежащее применению при определении гражданской правоспособности физического лица

• **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.

• Статья 1197. Право, подлежащее применению при определении гражданской дееспособности физического лица

• **1. Гражданская дееспособность физического лица определяется его личным законом.**

• **3.** Признание в Российской Федерации физического лица недееспособным или ограничено дееспособным подчиняется российскому праву.

•

- **Статья 1205.** Право, подлежащее применению к вещным правам
- **Право собственности и иные вещные права на недвижимое и движимое имущество определяются по праву страны, где это имущество находится.**
- **Статья 1205.1.** Сфера действия права, подлежащего применению к вещным правам (введена Федеральным [законом](#) от **30.09.2013 N 260-ФЗ**)
- Если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, правом, подлежащим применению к вещным правам, определяются, в частности:
  - **1)** виды объектов вещных прав, в том числе принадлежность имущества к недвижимым или движимым вещам;
  - **2)** оборотоспособность объектов вещных прав;
  - **3)** виды вещных прав;
  - **4)** содержание вещных прав;
  - **5)** возникновение и прекращение вещных прав, в том числе переход права собственности;
  - **6)** осуществление вещных прав;
  - **7)** защита вещных прав.
- 
-

2 вопрос лекции. Типы коллизионных привязок.

- Статья **1211**. Право, подлежащее применению к договору при отсутствии соглашения сторон о выборе права
- **1.** Если иное не предусмотрено настоящим Кодексом или другим законом, при отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве к договору применяется право страны, где на момент заключения договора находится место жительства или основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора.
- **2.** Стороной, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора, признается сторона, являющаяся, в частности: **1) продавцом** - в договоре купли-продажи; **2) дарителем** - в договоре дарения; **3) арендодателем** - в договоре аренды; **4) ссудодателем** - в договоре безвозмездного пользования; **5) подрядчиком** - в договоре подряда; **6) перевозчиком** - в договоре перевозки; **7) экспедитором** - в договоре транспортной экспедиции; **8) займодавцем** (кредитором) - в договоре займа (кредитном договоре); **9) финансовым агентом** - в договоре финансирования под уступку денежного требования; **10) банком** - в договоре банковского вклада (депозита) и договоре банковского счета; **11) хранителем** - в договоре хранения; **12) страховщиком** - в договоре страхования; **13) поверенным** - в договоре поручения; **14) комиссионером** - в договоре комиссии; **15) агентом** - в агентском договоре; **16) исполнителем** - в договоре возмездного оказания услуг; **17) залогодателем** - в договоре о залоге; **18) поручителем** - в договоре поручительства.

- **Статья 1202. Личный закон юридического лица**
- **1.** Личным законом юридического лица считается право страны, где учреждено юридическое лицо.....
- **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;
  - **9)** вопросы ответственности учредителей (участников) юридического лица по его обязательствам.
- •



- **Односторонние – привязка ТОЧНО** называет право страны, подлежащее применению
- **Статья 399.** Гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность иностранных граждан, лиц без гражданства
- **1.** Гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность иностранных граждан, лиц без гражданства определяются их личным законом.
- **3.** В случае, если иностранный гражданин имеет место жительства в Российской Федерации, его личным законом считается российское право.
- **4.** Личным законом лица без гражданства считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства.
- **5.** 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.

- **Двусторонние** - привязка не указывает на право конкретного государства.
- **Ст. 1205** ГК РФ
- **Право собственности и иные вещные права на недвижимое и движимое имущество определяются по праву страны, где это имущество находится.**
- **Императивные–привязки, содержащие категорическое предписание по выбору компетентного права и неизменяемые по усмотрению участников правоотношения**
- **ст.1207** ГК РФ
- **Право собственности и иные вещные права на воздушные суда, морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты, подлежащие государственной регистрации, определяются по праву страны, где эти суда и объекты зарегистрированы**
-

- **Альтернативная – привязка, устанавливающая НЕСКОЛЬКО правил о выборе компетентного права.**
- **Ст.1224 ГК РФ**
- **«2. Способность лица к составлению и отмене завещания, в том числе в отношении недвижимого имущества, а также форма такого завещания или акта его отмены определяются по праву страны, где завещатель имел место жительства в момент составления такого завещания или акта. Однако завещание или его отмена не могут быть признаны недействительными вследствие несоблюдения формы, если она удовлетворяет требованиям права места составления завещания или акта его отмены либо требованиям российского права»**

- Диспозитивные – привязки, устанавливающие общее правило о выборе права и предоставляющие сторонам правоотношения **ВОЗМОЖНОСТЬ** выбора: изменить его или отказаться от него.
- Статья **1223.1**. ГК РФ
- **1.** Если иное не вытекает из закона, после совершения действия или наступления иного обстоятельства, повлекших причинение вреда или неосновательное обогащение, **стороны могут выбрать** по соглашению между собой право, подлежащее применению к обязательству, возникающему вследствие причинения вреда или вследствие неосновательного обогащения. Выбранное сторонами право применяется без ущерба для прав третьих лиц.
- **2.** Если в момент совершения действия или наступления иного обстоятельства, повлекших причинение вреда или неосновательное обогащение, все касающиеся существа отношений сторон обстоятельства связаны только с одной страной, выбор сторонами права другой страны не может затрагивать действие императивных норм права той страны, с которой связаны все касающиеся существа отношений сторон обстоятельства

# Проблемы применения коллизионных норм:

**«Скрытая коллизия»** – это столкновение квалификаций (*толкований*) одних и тех же юридических терминов законодательством разных стран / несоответствие смысла одних и тех же понятий в отечественном и иностранном праве/

**Коллизия коллизий** – столкновение коллизионных норм разных государств.

## **Виды коллизии коллизий – отрицательная и положительная.**

*Положительная – означает: несколько государств рассматривают конкретное правоотношение как предмет регулирования СВОЕГО собственного права.*

*Отрицательная - означает: НИ одно из государств, с которыми связано конкретное правоотношение, НЕ рассматривает его как предмет регулирования своего собственного права.*

- Последствия отрицательной коллизии коллизий:
- Обратная отсылка
- Отсылка к праву третьего государства
- Суть обратной отсылки - коллизионная норма иностранного права, избранного на основе отечественной коллизионной нормы, отсылает **обратно** к отечественному праву.
- При невозможности урегулировать отношения обратной отсылкой применяется отсылка к праву третьего государства
- Суть отсылки к праву третьего государства – коллизионная норма иностранного права, избранного на основе отечественной коллизионной нормы, отсылает к праву **Третьего государства**.

- **Примеры обратной отсылки**
- **Пример 1.** Филиал юридического лица Республики Казахстан провел на территории России открытый тендер на поставку газового оборудования. Организатор тендера уклоняется от заключения договора поставки с победителем – российской организацией. В связи с этим российская организация обратилась в суд РФ на основании ч. 3 ст. 402 ГПК РФ. По общему правилу **ст. 1217 ГК РФ:** К обязательствам, возникшим из односторонних сделок... применяется право страны, где находится... **основное место деятельности стороны,** принимающей на себя обязательства по односторонней сделке. В нашем случае – это право Республики Казахстан. Но в силу **ст. 1116 ГК Республики Казахстан:** к обязательствам из односторонних сделок... **применяется право места совершения сделки.** Иными словами, российское право. Как видно из этого примера, произошла обратная отсылка к праву России.
- **Пример 2.** Наследодатель - гражданин РФ умер в Германии, стране его последнего места жительства. Российский судья обращается к коллизионной норме - ст 1224 ГК РФ, устанавливающей: отношения наследования регулируются правом государства последнего места жительства наследодателя, то есть в рассматриваемом случае применимым правом должно быть по российскому законодательству немецкое право. А немецкое право устанавливает: немецкое законодательство регулирует ТОЛЬКО отношения , касающиеся ГРАЖДАН Германии. Иными словами немецкое законодательство своей коллизионной нормой отсылает к Российскому законодательству. Что делать? Игнорировать отсылку немецкого законодательства. См. ст. 1186 ГК РФ П. 2.
- Справочно: Публичное заявление о проведение конкурса – односторонняя сделка ( ст.1057 ГК РФ)



- Пример 3.
- «дело Фарго»
- Баварский подданный, всю жизнь проживший во Франции, умер в Баварии. Он был внебрачным ребёнком. /По Баварским законам наследство внебрачного наследодателя наследуется/**ФРАНЦУЗСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО** содержит коллизионную норму : наследование регулируется законодательством страны, гражданином которой является наследодатель. **БАВАРСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО** содержит свою коллизионную норму: наследование имущества определяется по закону фактического domicilia, то есть по месту постоянного проживания наследодателя. Т.о.Баварское законодательство **СВОЕЙ КОЛЛИЗИОННОЙ** нормой отсылает обратно к законодательству Франции. Французский судья иск баварцев не удовлетворил.
- **ОБРАТИТЬ ВНИМАНИЕ.** Обратная отсылка возникает в случаях, когда отсылка к праву иностранного государства рассматривается не только как отсылка к внутреннему ( национальному ) законодательству, но и к коллизионным нормам, **ТО ЕСТЬ КО ВСЕЙ СИСТЕМЕ ПРАВА**, поскольку коллизионная норма отсылает не к конкретной материально- правовой норме, а к системе права в целом.

- **Статья 1190. Обратная отсылка**
- **1.** Любая отсылка к иностранному праву в соответствии с правилами настоящего раздела должна рассматриваться как отсылка к материальному, а не к коллизионному праву соответствующей страны, за исключением случаев, предусмотренных пунктом **2** настоящей статьи.
- **2.** Обратная отсылка иностранного права может приниматься в случаях отсылки к российскому праву, определяющему правовое положение физического лица.

- Пример отсылки к праву третьего государства
- У супругов – немецкого гражданина и российской гражданки -родился ребенок, который по соглашению между родителями стал немецким гражданином. Брак был расторгнут и по устной договоренности между родителями ребенок остался с отцом. Через некоторое время немецкий гражданин, получив новое назначение в своей фирме, переехал в Алжир. Мать обратилась в суд по своему месту жительства с иском о возврате ребенка и об установлении места жительства ребенка с матерью. Так как родители и ребенок не имеют общего места жительства, то суд, руководствуясь ст. **163** СК РФ... выбирает немецкое право, на основании которого он должен решить все спорные вопросы Пункт **2** ст. **19** Вводного закона к ГГУ предписывает в случае, если брак прекращен, применять к правоотношениям между родителями и детьми «право государства, в котором ребенок имеет свое постоянное место жительства». Ребенок проживает вместе с отцом в Алжире и, следовательно, следует применить алжирское право.

- Унификация и гармонизация права разных государств – основные формы разрешения коллизионной проблемы.
- Унификация права – процесс сближения права РАЗНЫХ государств, посредством создания в их ВНУТРЕННЕМ праве ЕДИНООБРАЗНЫХ (УНИФИЦИРОВАННЫХ) норм на основе заключения между государствами МЕЖДУНАРОДНЫХ ДОГОВОРОВ.



## • **Виды унификации:**

- **1.** по способу осуществления – унификация коллизионного и материального права, а также смешанная
- **2.** по предмету - унификация обязательственного, наследственного, семейного, трудового, транспортного, интеллектуального права, права собственности и др. видов права
- **3.** по субъектному составу – универсальная, региональная, двусторонняя

## • **Виды гармонизации:**

- **1.** по СПОСОБУ осуществления - стихийная, целенаправленная, рецепция, адаптация
- **2.** по ФОРМЕ – национальная, международная, односторонняя, двусторонняя, многосторонняя, универсальная.

- **ГАРМОНИЗАЦИЯ ПРАВА** – ПРОЦЕСС СБЛИЖЕНИЯ ПРАВОПОРЯДКОВ РАЗНЫХ ГОСУДАРСТВ, **НАПРАВЛЕННЫЙ НА УСТРАНЕНИЕ ИЛИ УМЕНЬШЕНИЕ РАЗЛИЧИЙ** В НИХ, ОСУЩЕСТВЛЯЕМЫЙ ОТДЕЛЬНЫМИ ГОСУДАРСТВАМИ В **ОДНОСТОРОННЕМ ПОРЯДКЕ** ПОСРЕДСТВОМ заимствования национальным правом права другой страны, либо адаптации норм национального права к нормам международных правовых актов, согласованной государствами.
- **Отличительная особенность гармонизации** - **отсутствие международно-правовых ОБЯЗАТЕЛЬСТВ** государств , **закрепленных международным договором.**









Тема: « Коллизионные нормы»  
слайд 11