

Документ подписан простой электронной подписью

Информация о владельце:

ФИО: Шебзухова Татьяна Александровна

Должность: Директор Пятигорского института (филиал) Северо-Кавказского

федерального университета

Дата подписания: 14.09.2023 14:17:54

Уникальный программный ключ:

d74ce93cd40e39275c3ba2f58486412a23e198f

**МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ
ФЕДЕРАЦИИ**

**Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования**

«СЕВЕРО-КАВКАЗСКИЙ ФЕДЕРАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

Институт сервиса, туризма и дизайна (филиал) СКФУ в г. Пятигорск

**МЕТОДИЧЕСКИЕ УКАЗАНИЯ
ПО ВЫПОЛНЕНИЮ ПРАКТИЧЕСКИХ РАБОТ**

по дисциплине «Международное частное право»

Направление подготовки 40.03.01 Юриспруденция

**Направленность (профиль): государственно-правовой; гражданско-правовой;
уголовно-правовой**

(ЭЛЕКТРОННЫЙ ДОКУМЕНТ)

Пятигорск, 2021

Методические указания по выполнению практических работ рассмотрены и утверждены на заседании кафедры конституционного и административного права, протокол № ____ от « ____ » _____ 2021 г.

Зав. кафедрой _____ Бойко Н.А.

СОДЕРЖАНИЕ

Введение.....	3
Наименование практических занятий	3
Описание практических занятий	6

Введение

Цель изучения дисциплины – глубокое изучение и усвоение теоретических положений дисциплины «Международное частное право», смысла правовых норм, закрепленных в нормативных актах в области международного частного права, выявление существенной специфики статики и динамики общественных отношений, составляющих предмет международного частного права, освоение технологии применения норм международного частного на базе их доктринального толкования.

Задачи дисциплины:

- рассмотреть понятие и виды общественных отношений, составляющих предмет международного частного права;
- рассмотреть принципиальные особенности метода правового регулирования в сфере международного частного права;
- изучить принципы международного частного права;
- изучить правоспособность и дееспособность применительно к различным субъектам международного частного права;
- рассмотреть особенности юридических фактов, порождающих правоотношения в сфере международного частного;
- изучить структуру и динамику правоотношений в сфере международного частного права (субъекты, объекты, содержание, их возникновение и прекращение)
- изучить виды правоотношений в сфере международного частного права.

Компетенции, формируемые в результате изучения дисциплины: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Наименование практических занятий

№ темы дисц ипли ны	Наименование тем практических занятий	Объем часов (астр.)	Интерактивная форма проведения
	8 семестр		
	Раздел 1. Общая часть		
1	Практическое занятие №1. Предмет, методы и система международного частного права	1,5	
2	Практическое занятие №2. Источники международного частного права	1,5	Круглый стол
3	Практическое занятие №3. Коллизионные нормы.	1,5	
4	Практическое занятие №4. Субъекты международного частного права	1,5	Круглый стол
	Раздел 2. Особенная часть		
5	Практическое занятие №5. Иностранные инвестиции: понятие и виды. Государственные и частные инвестиции. Прямые и косвенные (портфельные) иностранные инвестиции.	1,5	Круглый стол
6	Практическое занятие №6. Стокгольмская конвенция об учреждении ВОИС, 1967 г.	1,5	
6	Практическое занятие №7. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС), 1993 г.	1,5	

6	Практическое занятие №8. Международные соглашения в области охраны авторских прав.	1,5	
6	Практическое занятие №9. Конвенция об охране литературных и художественных произведений (Берн, 1886).	1,5	
6	Практическое занятие №10. Всемирная конвенция об авторском праве (Женева, 1952).	1,5	
6	Практическое занятие №11. Договор ВОИС по авторскому праву, 1996 г.	1,5	
6	Практическое занятие №12. Международная (Римская) конвенция об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций, 1961 г.	1,5	
6	Практическое занятие №13. Женевская конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм, 1971г.	1,5	
6	Практическое занятие №14. Брюссельская конвенция об охране сигналов, несущих теле- и радиопрограммы, передаваемых через спутники, 1974 г.	1,5	
6	Практическое занятие №15. Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам, 1996 г.	1,5	
7	Практическое занятие №16. Понятие, признаки и виды внешнеэкономических сделок. Внешнеторговая сделка. Форма внешнеэкономической сделки.	1,5	Круглый стол
8	Практическое занятие №17. Международные перевозки грузов и пассажиров	1,5	Круглый стол
9	Практическое занятие №18. Банковские гарантии в международных денежных обязательствах. Унифицированные правила Международной торговой палаты для договорных гарантий.	1,5	Круглый стол
10	Практическое занятие №19. Внедоговорные обязательства в международном частном праве	1,5	
11	Практическое занятие №20. Наследственные права иностранных граждан в России и российских граждан за рубежом	1,5	
12	Практическое занятие №21. Семейно-брачные отношения в международном частном праве	1,5	Круглый стол
13	Практическое занятие №22. Трудовые отношения в международном частном праве	1,5	
14	Практическое занятие №23. Подсудность гражданских дел с участием иностранных лиц. Понятие международной подсудности	1,5	
15	Практическое занятие №24. Международный коммерческий арбитраж	1,5	
	Итого за 8 семестр	36	10,5
	Итого	36	10,5

ОПИСАНИЕ ПРАКТИЧЕСКИХ ЗАНЯТИЙ

РАЗДЕЛ 1. ОБЩАЯ ЧАСТЬ

Практическое занятие №1. Предмет, методы и система международного частного права

Цель: уяснить понятие термина «международное частное право», изучить его возникновение и значение; рассмотреть предмет международного частного права (МЧП), международное частное право как отрасль правовой науки, систему международного частного права.

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: понятие, предмет международного частного права.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в изучении понятия термина «международное частное право», его возникновение и значение; в рассмотрении предмета международного частного права (МЧП), международного частного права как отрасли правовой науки, системы международного частного права.

Организационная форма практического занятия – традиционный семинар.

Теоретическая часть:

В настоящее время, которое часто называют эпохой глобализации международных экономических связей, все большее значение приобретает международное частное право. Мнения различных специалистов в исследуемой области расходятся в определении является или нет международное частное право (МЧП) самостоятельной отраслью права. Одни авторы относят его самостоятельным отраслям российского права, другие считают его комплексной правовой системой, третьи вообще считают, что это не право, а чисто технические правила о выборе законодательства. Анализируя различные высказывания можно прийти к выводу, что все таки международное частное право относится скорее к комплексной правовой системе, в которую входят коллизионные и материально-правовые нормы нескольких отраслей частного права (гражданского, семейного, трудового и гражданского процесса).

Международное частное право (МЧП) - это комплексная правовая система, объединяющая нормы национального (внутригосударственного) законодательства, международных договоров и обычаев, которые регулируют имущественные и личные неимущественные отношения, осложненные иностранным элементом (то есть отношения международного характера), с помощью коллизионно-правового и материально-правового методов.

Международное частное право:

- регулирует частноправовые отношения (отношения гражданско-правового характера в широком смысле слова), возникающие в условиях международной жизни (осложненные иностранным элементом);

- имеет свой предмет и свой метод регулирования;

- является комплексной правовой системой, состоящей из коллизионных и материально-правовых норм нескольких отраслей права;

- объединяет институты, являющиеся своеобразным продолжением институтов частного (гражданского, семейного, трудового) права, в определенной мере производные от последних, они не сливаются с ними и не растворяются в них;

- тесно связано с международным публичным правом, но не является его частью.

Предметом международного частного права является регулирование гражданско-правовых отношений, осложненных иностранным элементом.

Существенной особенностью международного частного права являются методы, с помощью которых происходит регулирование. Под методом правового регулирования понимается совокупность средств и способов, с помощью которых право воздействует на общественные отношения, регулируя их. В международном частном праве уникальный коллизионный метод сочетается с материально-правовым.

Объединение в составе международного частного права коллизионных и материально-правовых норм основывается на необходимости двумя различными методами регулировать однородные по своему характеру отношения.

Помимо материально-правовых норм международных соглашений международное частное право включает материально-правовые нормы внутреннего законодательства, специально предназначенные для регулирования гражданских отношений с иностранным элементом. К таким нормам относятся:

- нормы, регулирующие внешнеэкономическую деятельность;
- нормы, определяющие правовое положение различных предприятий с иностранными инвестициями, учрежденных на территории России;
- нормы, касающиеся режима, инвестиций, инвестиционной деятельности российских организаций;
- нормы, определяющие статус граждан России за рубежом;
- нормы, определяющие права и обязанности иностранных граждан и организаций в России в сфере гражданского, семейного, трудового и процессуального права.

Если международный договор Российской Федерации содержит материально-правовые нормы, подлежащие применению к соответствующему отношению, определение на основе коллизионных норм права, применимого к вопросам, полностью урегулированным такими материально-правовыми нормами, исключается (ч. 3 ст. 1186 ГК РФ).

Формы осуществления методов международного частного права:

- национально-правовая - путем принятия государством коллизионных норм;
- национально-правовая - путем принятия государством материальных норм частного права;
- международно-правовая - посредством унифицированных коллизионных норм, принятых международными договорами;
- международно-правовая - путем создания одинаковых по содержанию гражданско-правовых норм, то есть унифицированных (единообразных) материальных норм.

Основные тенденции развития международного частного права:

- стремление к унификации правовых норм путем принятия международных договоров и типовых законов;
- появление коллизии между нормами международных договоров в области МЧП;
- совершенствование и кодификация норм МЧП на национальном уровне;
- возрастание роли принципа автономии воли сторон, переход к более гибким нормам коллизионного права;
- расширение сферы действия международного частного права (космическая деятельность, атомная энергетика, транспорт, средства связи и др.).

Международное частное право, как и многие отрасли права, делится на две части: Общую и Особенную. В Общей части рассматриваются вопросы, которые имеют значение для международного частного права в целом, вопросы, которые могут быть, так сказать, вынесены за скобки при анализе норм и институтов, составляющих содержание отдельных тем Особенной части. Общую часть составляет рассмотрение источников международного частного права, ряда общих понятий и принципов, прежде всего методов регулирования, национального режима и режима наибольшего благоприятствования, принципа взаимности, правил о квалификации юридических понятий, об обратной отсылке и отсылке к закону третьей страны, об оговорке о публичном порядке, о действии

так называемых сверхимперативных норм в международном частном праве. К Общей части следует отнести и рассмотрение правового положения субъектов гражданско-правовых отношений с иностранным элементом, государства как особого субъекта таких отношений, иностранных юридических лиц и иностранных граждан.

Особенная часть обычно состоит из следующих разделов:

- 1) право собственности;
- 2) обязательственное право, и прежде всего договор купли-продажи товаров и договор перевозки;
- 3) кредитные и расчетные отношения;
- 4) обязательства из правонарушений;
- 5) право интеллектуальной собственности;
- 6) семейное право;
- 7) наследственное право;
- 8) трудовые отношения;
- 9) международное гражданское процессуальное право;
- 10) рассмотрение споров в международных третейских судах.

Вопросам международного процессуального права, в состав которого входят и проблемы трансграничного банкротства, а также третейскому разбирательству уделяется в Особенной части большое внимание. Это вопросы процессуального положения сторон, иностранных граждан и лиц без гражданства, юридических лиц иностранного государства, вопросы подсудности, исполнения судебных поручений, признания и исполнения иностранных судебных решений.

Господствующая точка зрения не относит нормы процессуального характера, регулирующие отношения сторон, к составу норм международного частного права, поскольку суд (имеются в виду только государственные суды) - это орган государства, и отношения суда со сторонами - это отношения публично-правового характера. Но в современных условиях все более существенное значение приобретает принцип состязательности и принцип господства сторон в споре (они часто определяют подсудность, играют значительную роль в представлении доказательств). В международных договорах о правовой помощи одновременно регулируются вопросы применения права к соответствующим отношениям (коллизийные вопросы) и вопросы подсудности, т.е. определения того, суд какого государства будет рассматривать спор. Это объясняется тем, что на практике в случае возникновения спора между сторонами определению применимого права всегда предшествует решение процессуальных вопросов, и прежде всего вопроса о подсудности. В этом проявляются связи коллизийных и процессуальных норм в данной сфере. Особенно ярко такая связь видна в широко распространенном в мировой практике обращении к третейскому суду как органу для рассмотрения спора. В этом случае властные отношения вообще отходят на второй план, поскольку орган для рассмотрения спора и, соответственно, порядок рассмотрения избираются сторонами.

Примером проявления этой тенденции является заключение государствами - членами Содружества Независимых Государств Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. (Минская конвенция), а также новой редакции этой Конвенции (Кишиневская конвенция 2002 г.).

В этих Конвенциях разделы и части о личном статусе физических лиц, семейных делах, имущественных правоотношениях, наследовании содержат прежде всего положения о праве, подлежащем применению, а затем о том, суд (или иной орган) какого государства обладает компетенцией в соответствующем случае.

Вопросы:

1. Понятие «международное частное право».
2. Предмет международного частного права.
3. Методы международного частного права.

4. Материально-правовые нормы международного частного права.
5. Формы осуществления методов международного частного права.
6. Основные тенденции развития международного частного права.
7. Общая часть международного частного права.
8. Особенная часть международного частного права.

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.
2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>
3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989>.
4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795>.

Практическое занятие №2. Источники международного частного права

Цель: изучить понятие и виды источников международного частного права, рассмотреть международный договор как источник международного частного права, изучить виды международных договоров, рассмотреть понятие унификации права.

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: понятие, предмет международного частного права.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении понятия и видов источников международного частного права, международного договора как источника международного частного права, в изучении видов международных договоров, понятия унификации права.

Организационная форма практического занятия – круглый стол.

Теоретическая часть:

Источники права – это те формы, в которых находят свое выражение нормы права.

Для международного частного права характерны следующие основные источники:

- международные договоры;
- внутреннее законодательство;
- судебная и арбитражная практика;
- обычаи.

По российскому законодательству право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям, осложненным иностранным элементом, в том числе в случаях, когда объект гражданских прав находится за границей, определяется на основании международных договоров РФ, Гражданского кодекса РФ и других законов, а также обычаев, признаваемых в Российской Федерации.

Особенности определения права, подлежащего применению международным коммерческим арбитражем, устанавливаются законом о международном коммерческом арбитраже (ч. 1 ст. 1186 ГК РФ).

Основная особенность источников международного частного права состоит в их двойственном характере. С одной стороны, источниками являются международные договоры и международные обычаи, а с другой - нормы законодательства и судебная практика отдельных государств и применяемые в них обычаи в области торговли и мореплавания.

Национальное законодательство в области международного частного права действует в пределах каждого отдельного государства и является результатом реализации нормотворческой функции государственных органов, которая воплощает в конечном счете цели и интересы различных слоев гражданского общества данного государства.

Международные договоры являются результатом согласования воли различных государств, принимающих участие в них, то есть представляют собой соглашение государств относительно признания норм в качестве юридически обязательных правил поведения. Международные соглашения в области международного частного права регулируют правоотношения с участием юридических и физических лиц - субъектов внутреннего права, но обязательства по договору возлагаются на государства, участвующие в нем, которые несут ответственность за приведение своего внутреннего права в соответствие со своими международными обязательствами. Государства-участники могут выполнить свои международные обязательства путем прямой инкорпорации международного договора в свое внутреннее право или же путем издания отдельных внутригосударственных актов на его основе.

Международные обычаи, основанные на последовательном и длительном применении одних и тех же правил, доктрина и практика рассматривают в качестве источников международного частного права.

Обычаи – это правила, которые сложились давно, систематически применяются, хотя и нигде не зафиксированы. Этим обычай отличается от нормы закона. Международные обычаи характеризуются тем, что носят неписаный характер, их нормативное содержание формируется в практике на протяжении более или менее длительного периода времени, служащего доказательством «всеобщей практики», отражающейся в правоприменительной практике: в решениях международных судебных и арбитражных органов, в резолюциях международных организаций. Данные документы выступают в качестве подтверждения существования международного обычая в целом или наличия его отдельных элементов.

Обычаи, в основе которых лежат принципы суверенитета и равенства государств, обязательны для всех стран; что же касается других обычаев, то они обязательны для того или иного государства в случае, если они им в какой-либо форме признаны.

Под судебной практикой понимаются проводимые в решениях взгляды судей на какой-либо правовой вопрос, имеющие руководящее значение при решении судами аналогичных вопросов в дальнейшем. Этот источник характерен для ряда государств, причем в некоторых из них он является основным источником права. Такое положение существует в Великобритании и частично в США. В Великобритании действует система судебных прецедентов, то есть вынесенных ранее руководящих судебных решений, выявляющих действующее право и формулирующих его. Система прецедентов в этих странах имеет, таким образом, решающее значение.

В России судебная практика вообще не рассматривается как источник права. Источником права в РФ является закон. Суд в России не создает правовых норм, поэтому судебная практика не является и источником международного частного права. В то же время для толкования юридических понятий и норм в процессе их применения значение судебной практики несомненно.

При определении права, подлежащего применению, толкование юридических понятий осуществляется в соответствии с российским правом, если иное не предусмотрено законом.

Если при определении права, подлежащего применению, юридические понятия, требующие квалификации, не известны российскому праву или известны в ином словесном обозначении либо с другим содержанием и не могут быть определены посредством толкования в соответствии с российским правом, то при их квалификации может применяться иностранное право (ст. 1187 ГК РФ).

При применении иностранного права суд устанавливает содержание его норм в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве.

В целях установления содержания норм иностранного права суд может обратиться в установленном порядке за содействием и разъяснением в Министерство юстиции Российской Федерации и иные компетентные органы или организации в Российской Федерации и за границей либо привлечь экспертов.

Лица, участвующие в деле, могут представлять документы, подтверждающие содержание норм иностранного права, на которые они ссылаются в обоснование своих требований или возражений, и иным образом содействовать суду в установлении содержания этих норм.

По требованиям, связанным с осуществлением сторонами предпринимательской деятельности, бремя доказывания содержания норм иностранного права может быть возложено судом на стороны.

Если содержание норм иностранного права, несмотря на предпринятые меры, в разумные сроки не установлено, применяется российское право (ст. 1191 ГК РФ).

Императивные нормы законодательства Российской Федерации регулируют соответствующие отношения независимо от подлежащего применению права. При применении права какой-либо страны суд может принять во внимание императивные нормы права другой страны, имеющей тесную связь с отношением, если согласно праву этой страны такие нормы должны регулировать соответствующие отношения независимо от подлежащего применению права. При этом суд должен учитывать назначение и характер таких норм, а также последствия их применения или неприменения (ст. 1192 ГК РФ).

Международные договоры представляют собой соглашения между государствами и другими субъектами международного права, разрабатываемые на основе согласования их волеизъявлений в целях единообразного регулирования определенных разновидностей общественных отношений.

Международные договоры (МД) – соглашение двух и более государств, устанавливающее в определенных отношениях права и обязанности этих государств. Международные договоры устанавливают общие нормы МЧП, т.е. материальные нормы, обязательные для всех участвующих в договоре государств, и таким образом предупреждают возникновение коллизий между законами этих государств либо содержат правила разрешения этих коллизий, т.е. коллизионные нормы.

Виды международных договоров:

1. по числу участников:

– многосторонние – региональная и универсальная унификация предполагает участие ряда гос-в и устанавливает общие правила по предусмотренным в дог-рах вопросам (Венская Конвенция «О договоре международной купли продажи товаров» 1980г., Конвенция «Об исковой давности международной купли продажи товаров» 1974г., Парижская Конвенция «Об охране промышленной собственности» 1983г.)

– двусторонние – соглашения между двумя государствами (договоры о правовой помощи, консульские Конвенции, договоры о торговле и мореплавании).

2. по предмету:

о правовой помощи договоры;

- торговые договоры;
- транспортные договоры;
- консульские договоры;
- налоговые;
- по вопросам семейного права;
- по вопросам трудового права;
- по вопросам интеллектуальной собственности.

Также выделяют: универсальные; региональные; договоры, содержащие нормы коллизионного права; договоры, содержащие нормы материального права.

В РФ приоритет норм международного права над нормами национального законодательства. Международные договоры – основная форма унификации национально-правовых норм различных государств (материально-правовых, или коллизионных). При этом необходимо уточнить, что Международные договоры регулирует затрагиваемые МЧП отношения не прямо, а опосредствованно. Благодаря механизмам трансформации содержащихся в нем положений в нормы внутригосударственного права.

Принципиальной и основной юридической обязанностью любого государства-участника по всякому международно-правовому соглашению является обеспечение всеми доступными государству средствами того, чтобы соблюдались положения заключенного договора.

Международные договоры (соглашения, конвенции), являющиеся источниками МЧП, можно классифицировать различным образом. Приведем примеры классификаций различных договоров, регулирующих отношения в МЧП:

Вид договора	Пример
Двусторонний	Соглашение между Правительством РФ и Правительством Государства Израиль о сотрудничестве и взаимной помощи в таможенных делах (Москва, 11 марта 1997 г.)
Многосторонний	Конвенция СНГ по правовой помощи и правовым взаимоотношениям 1993 г.
Универсальный	Венская конвенция о договорах международной купли-продажи 1980 г.
Региональный	Евразийская патентная конвенция 1994 г.
Содержащий материальные нормы	Нью-Йоркская конвенция 1958 г о признании и приведении в исполнение решений иностранных арбитражей.
Содержащий коллизионные нормы	Гагская конвенция 1986 г о праве, применимом к международным договорам купли-продажи
По инвестиционным вопросам	Вашингтонская конвенция 1965 г об урегулировании инвестиционных споров между государствами и физическими лицами других государств
Об избежание двойного налогообложения	Соглашение 1995 г между Правительством Республики Беларусь и Правительством Российской Федерации об избежании двойного налогообложения и предотвращении уклонения от уплаты налогов в отношении налогов на доходы и имущество

По вопросам брачно-семейных отношений	Нью-Йоркская конвенция 1956 г о взыскании за границей алиментов
По вопросам интеллектуальной собственности	Римская конвенция 1961 г об охране интересов артистов-исполнителей
По расчетам	Женевская конвенция № 358 1930 г, устанавливающая единообразный закон о переводном и простом векселях
По перевозкам	Варшавская конвенция 1929 г для унификации некоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок
По вопросам гражданского процесса	Гаагская конвенция 1954 г по вопросам гражданского процесса
Международный коммерческий арбитраж	Европейская конвенция 1961 г о внешнеторговом арбитраже

Международные договоры могут быть приняты в виде конвенций, пактов, соглашений и т.п. (например, Конвенция о правовой помощи и правоотношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г., Общие условия поставок товаров между организациями стран – членов СЭВ 1968-1988 гг.). Международный договор является одним из старейших видов источников, относимых к таковым большинством исследователей.

Международные договоры, как правило, классифицируются по двум критериям:

- по количеству участвующих в них государств;
- «территориальному принципу» оценки участников.

В зависимости от количества участников договоры делятся на двусторонние и многосторонние. С точки зрения МЧП особый интерес представляют договоры о правовой помощи. К 1 сентября 2003 г. Россия стала участницей более 30 договоров о правовой помощи. Их ценность для изучения МЧП обусловлена закреплением в таких договорах коллизионно-правовых норм по различным институтам гражданского и семейного права. Классическим примером, получившим широкое признание в последние годы, является Конвенция о правовой помощи и правоотношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. (Минская конвенция). Российская Федерация ратифицировала данную конвенцию в 1994 г. С этого времени она вошла в число источников МЧП, содержащих коллизионные нормы (правила о выборе права при установлении право- и дееспособности, о применении законодательства при заключении брака, решении вопроса об объявлении гражданина умершим и др.).

В качестве других примеров многосторонних договоров можно назвать Венскую конвенцию 1980 г. о договорах международной купли-продажи товаров (около 60 государств-участников); Бернскую конвенцию 1886 г. об охране литературных и художественных произведений (участвуют около 150 государств); Конвенцию 1971 г. об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм (участвуют 65 государств).

Классификация международных договоров на универсальные и региональные основывается на критерии присоединения к ним государств в зависимости от их территориального расположения. Универсальные конвенции охватывают широкий круг государств, не ограниченных рамками определенного региона. К числу таких универсальных договоров можно отнести уже упомянутую Бернскую конвенцию 1886 г., Парижскую конвенцию 1883 г. об охране промышленной собственности.

К региональным относятся договоры, объединившие в круг участников государства конкретного региона, например государства — члены СНГ или государства — члены Европейского союза. Кроме Минской конвенции 1993 г., в рамках СНГ были приняты: Бишкекское соглашение о взаимном признании прав и регулировании отношений

собственности 1992 г., Конвенция о защите прав инвестора 1997 г. и др. Ярким примером региональной конвенции в рамках Европейского союза является Римская конвенция о праве, применимом к договорным обязательствам 1980 г. (впоследствии по значимости переросшая границы регионального соглашения).

Национальный правовой акт всеми без исключения исследователями рассматривается как источник МЧП. Кодификацию МЧП в Российской Федерации по существу представляют следующие правовые акты в своей совокупности:

- раздел VI «Международное частное право» части третьей ГК РФ 2001 г.;
- раздел VII «Применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства» СК РФ 1995 г.;
- глава 26 «Применимое право» КТМ РФ 1999 г.;
- национальные законы, которые содержат несколько коллизионных норм (например, Федеральный закон «О лизинге» 2002 г.).

В большинстве государств нормы международного частного права содержатся в различных отраслях внутреннего права и, следовательно, в различных нормативных актах. Лишь немногие государства имеют единые кодифицирующие акты в области МЧП. В других государствах ведется разработка единых кодификаций.

В связи с этим в развитии нормативной базы международного частного права все более решающую роль играют международные договоры. Международные договоры позволяют создать унифицированные нормы МЧП не только коллизионно-правового, но и материально-правового характера. Тем самым создаются предпосылки для единообразия правоприменительной практики, а, следовательно, широкого развития экономических и иных связей между субъектами различных государств.

Объективно существующие различия в правовом регулировании гражданско-правовых отношений в каждом государстве могут быть устранены с помощью межгосударственной унификации в рамках деятельности международных организаций.

Виды унификации норм международного частного права:

- создание государствами единообразных материальных норм гражданского, семейного и трудового права;
- создание государствами единообразных коллизионных норм путем принятия универсальных и региональных международных договоров;
- создание государствами единообразных коллизионных норм путем принятия договоров о правовой помощи по гражданским и семейным делам.

На формирование норм международного частного права непосредственное влияние оказывают следующие международные организации:

- Гаагские конференции по международному частному праву;
- Международная торговая палата (МТП);
- Всемирная торговая организация (ВТО);
- Комиссия ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ);
- Конференция ООН по торговле и развитию (ЮНКТАД);
- Международный институт по унификации частного права в Риме (УНИД-РУА);
- Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС);
- Международный союз для охраны литературных и художественных произведений;
- Международное бюро интеллектуальной собственности;
- Международный центр по урегулированию инвестиционных споров;
- Многостороннее агентство по гарантиям инвестиций (МИГА);
- Международный центр патентной документации (ИНПАДОК) и др.

Характеристика основных международных организаций по унификации норм международного частного права:

- а) важнейшей межгосударственной организацией, ведущей кодификационные работы в области международного частного права, является Гаагская конференция по

международному частному праву. К 1996 году в рамках этой организации было разработано и принято свыше 30 конвенций. Не все гаагские конвенции вступили в силу, однако невозможно отрицать их значительное влияние на развитие внутригосударственного законодательства и правоприменительную практику;

б) потребность в проведении универсальной кодификации некоторых норм МЧП, связанных с коммерческим оборотом, привела к созданию в рамках ООН органа, специально занимающегося этим вопросом. В 1966 году по инициативе Венгрии была учреждена Комиссия ООН по праву международной торговли в качестве вспомогательного органа Генеральной Ассамблеи (ЮНСИТРАЛ). На основе проектов, разработанных комиссией, были приняты следующие конвенции:

- Венская конвенция ООН 1980 года о договорах международной купли-продажи товаров;
- Нью-Йоркская конвенция 1974 года об исковой давности в международной купле-продаже товаров (приведенная в соответствие с Венской конвенцией в 1980 году);
- Женевская конвенция 1983 года о представительстве при международной купле-продаже товаров;
- Нью-Йоркская конвенция ООН 1988 года о международных переводных и простых векселях;
- Гамбургская конвенция ООН 1978 года о морской перевозке грузов и ряд других;

в) в области проведения неофициальной кодификации обычаев и обыкновений, действующих в МЧП, особую роль играет такая международная неправительственная организации, как Международная торговая палата (МТП), основная цель которой - организационное, техническое и правовое обеспечение международного бизнеса. Созданная в 1920 году по инициативе Бельгии, Великобритании, Италии, США и Франции как международная экономическая организация частных предпринимателей, МТП в настоящее время объединяет десятки тысяч компаний, промышленных и торговых ассоциаций, федераций и торговых палат в 110 странах мира. Национальные комитеты и советы МТП более чем в 60 странах координируют деятельность деловых кругов на национальном уровне. МТП проводит большую работу по систематизации обычаев, действующих в международной коммерческой и финансовой практике. Результатом такой работы являются сборники унифицированных обычаев, правил и обыкновений, нашедшие широкое применение практически во всех странах мира.

Вопросы для круглого стола:

1. Понятие «источники права».
2. Основные источники международного частного права.
3. Международные договоры как источник международного частного права.
4. Внутреннее законодательство как источник международного частного права.
5. Судебная и арбитражная практики как источники международного частного права.
6. Обычаи как источник международного частного права.
7. Понятие международного договора.
8. Виды международных договоров.
9. Критерии классификации международных договоров.
10. Приведите примеры международных договоров.
11. Правовые акты кодификации МЧП в Российской Федерации.
12. Понятие унификации права.
13. Виды унификации норм международного частного права.
14. Какие международные организации оказывают влияние на формирование норм международного частного права?
15. Дайте характеристику основных международных организаций по унификации норм международного частного права.

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.

2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>

3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989>.

4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795>.

Практическое занятие №3. Коллизионные нормы

Цель: изучить понятие и виды коллизий, рассмотреть интертемпоральные, интерперсональные, интерлокальные коллизии, изучить личный закон, закон места нахождения вещи, закон «наиболее тесной связи».

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: понятие, предмет международного частного права; методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в изучении понятия и видов коллизий, в рассмотрении интертемпоральных, интерперсональных, интерлокальных коллизий, в изучении личного закона, закона места нахождения вещи, закона «наиболее тесной связи».

Организационная форма практического занятия – традиционный семинар.

Теоретическая часть:

Юридические коллизии – это противоречия или расхождения между действующими источниками права, регулирующими одни и те же общественные отношения.

Юридические коллизии, безусловно, мешают нормальной слаженной работе правовой системы, нередко ущемляют права граждан, сказываются на эффективности правового регулирования, состоянии законности и правопорядка, правосознании и правовой культуре общества. Они создают неудобства в правоприменительной практике, затрудняют пользование законодательством рядовыми гражданами, культивируют правовой нигилизм.

Причин существования юридических коллизий немало. Это и отставание права от более динамичных общественных отношений, когда одни нормы устаревают, другие появляются, не всегда отменяя прежние, и низкое качество законов, непоследовательная систематизация нормативных правовых актов и др.

Причины правовых коллизий, так же как и пробелов права, носят как объективный, так и субъективный характер.

К объективным, в частности, относятся противоречивость, изменчивость регулируемых правом общественных отношений.

К объективным причинам следует также отнести социально-экономические и политические кризисы, возникающие в определенные периоды развития государств. Эти кризисы могут привести к многочисленным юридическим неурядицам. Так, распад СССР, который произошел вследствие социально-экономического и политического кризиса, привел к разложению единого правового пространства. Последствия этого события: дезинтеграция страны, процессы суверенизации – сначала в пределах Союза, а затем в рамках Российской Федерации – привели к многочисленным юридическим (да и не только юридическим) коллизиям.

К субъективным причинам коллизий относятся такие, которые зависят от воли и сознания людей – политиков, законодателей, в результате действий которых, а иногда и в результате политической и идеологической конфронтации возникают коллизии.

Виды юридических коллизий

В юридической практике встречаются следующие виды юридических коллизий:

1. между конституцией и другими актами. В этом случае коллизия разрешается в пользу конституции в силу ее правовых свойств – она обладает высшей юридической силой;

2. между законами и подзаконными актами – она действует тот же принцип приоритета актов большей юридической силы, коллизия решается в пользу закона;

3. между федеральными актами и актами субъектов Российской Федерации. В соответствии с Конституцией РФ акты субъектов Российской Федерации не должны противоречить федеральному законодательству. Но при этом нужно принимать во внимание, в чьем ведении находится вопрос правового регулирования – в ведении федерального центра или субъекта Российской Федерации;

4. между актами одного и того же органа, но изданными в разное время. В этом случае применяется позже принятый акт;

5. между актами, принятыми разными органами. Применяется акт, обладающий более высокой юридической силой.

В случае коллизии между общим и специальным актом, если они приняты одним органом, действует второй, а если они приняты разными органами, то действует первый.

В юридической практике существует несколько способов разрешения коллизий: принятие нового акта; отмена старого акта; внесение изменений в действующий акт; систематизация законодательства; использование коллизионной нормы; референдум; деятельность судов; толкование.

Интерлокальные коллизии. Они связаны с наличием государств, в которых существуют административно-территориальные единицы с самостоятельными подсистемами права. Обычно это государства с федеративным устройством, субъекты которого имеют свои, отличающиеся по содержанию, системы частного права. Наиболее показательным является право США, каждый штат которых имеет свое право, сложившееся из собственных судебных прецедентов и принимаемых им законов. В результате возникают коллизии между правом разных штатов, именуемые «межштатными» коллизиями.

В прошлом существовал вопрос о коллизии законов республик в составе СССР. Они назывались «межреспубликанскими» коллизиями. Их разрешение предусматривалось в ст. 8 Основ 1991 г. Как «межштатные», так и «межреспубликанские» коллизии (или аналогичные коллизии в других государствах) возникают в пределах права одного государства, поэтому они являются «внутренними» или «межобластными» коллизиями в отличие от «международных» коллизий, которые возникают между правом разных государств и разрешение которых является основной задачей международного частного права.

Практически проблема интерлокальных коллизий в процессе правовой регламентации частноправовых отношений международного характера возникает тогда, когда при разрешении коллизии между правом разных государств избрано право государства, в котором существуют административно-территориальные образования со своими подсистемами права. В этом случае возникает дополнительный вопрос, право какого территориального образования нужно применить. Современная практика и доктрина дает однозначный ответ: этот вопрос может решить только право того государства, которое избрано. Как уже неоднократно подчеркивалось, выбор права конкретного государства означает выбор системы права этого государства в целом и поэтому любой вопрос, связанный с применением иностранного права, должен решаться с позиции самого иностранного права. Из таких же позиций исходит законодательство тех государств, которые обращаются к решению этого вопроса.

Например, ст. 5 польского Закона о международном частном праве 1965 г.: «Если в государстве, закон которого должен применяться, действует разная система права, то закон этого государства определяет, какая система должна быть применена». Весьма сходно с предписанием польского закона правило § 5 Закона о международном частном праве Австрии 1978 г.: «Если иностранный правовой порядок состоит из нескольких отдельных правовых порядков, применяется тот из них, на который указывают содержащиеся в иностранном правовом порядке правила. При отсутствии таких правил применяется тот правовой порядок, с которым имеется наиболее тесная связь»\». В данной норме австрийского закона представляет интерес последнее положение, предусмотренное на тот случай, если не удалось установить, какая из подсистем иностранного права должна быть применена. Этот случай решается в плане общей тенденции развития международного частного права в конце XX века, связанной с применением коллизионного принципа наиболее тесной связи (Proper Law). Аналогично этот вопрос решен в ВЗ ГГУ (п. 3 ст. 4)2.

Внутренние коллизии законов могут возникать и в России как федеративном государстве, субъекты которой согласно Конституции наделены определенными полномочиями в сфере частного права. Однако в российском праве вопрос о разрешении коллизий законов между отдельными субъектами Федерации не решен. Нет также и нормы, которая устанавливала бы порядок применения иностранного права с различными территориальными подсистемами права. Однако, из смысла ст. 157 Основ 1991 г. вытекает, что российские суды и другие правоприменительные органы должны применять избранное иностранное право так, как оно применяется у себя на родине. Следовательно, и такой частный вопрос, какую из территориальных подсистем иностранного права нужно применить, должно решить само иностранное право. Таким образом и предполагается решение этого вопроса в проекте Третьей части ГК РФ: в случаях, когда подлежит применению право страны, в которой действуют несколько правовых систем, применяется правовая система, определяемая в соответствии с правом этой страны; если невозможно определить такую правовую систему, то применяется правовая система, с которой отношение наиболее тесно связано.

Как видим, Проект учел тенденции современного международного частного права, предусмотрев применение закона наиболее тесной связи.

Интерперсональные коллизии. Существуют государства, в которых действуют достаточно обособленные подсистемы права для определенного круга лиц, объединенных либо по критерию принадлежности к той или иной религии (например, мусульманской, индуистской, иудейской в странах Востока), либо по критерию принадлежности к той или иной цивилизации (например, кодифицированное право для европейцев - чаще всего право бывшей метрополии - и обычное право разных племен для туземцев в странах Экваториальной Африки) и т. д.'. Между подобными подсистемами права возникают многочисленные коллизии, которые и называют интерперсональными. По мере развития и совершенствования права стран Азии и Африки острота интерперсональных коллизий уменьшается, но они продолжают существовать.

С позиции международного частного права интерперсональные коллизии решаются так же, как и интерлокальные. Интерперсональные коллизии возникают в пределах одного государства и их разрешение является внутренним делом этого государства. При регламентации частноправовых отношений, осложненных иностранным элементом, проблема интерперсональных коллизий может возникнуть только тогда, когда своя отечественная коллизионная норма выбирает право государства, в котором существуют различные персональные подсистемы права. Российский суд или другой правоприменительный орган обязан применить иностранное право так, как оно применяется у себя на родине. Следовательно, само иностранное право должно ответить на вопрос, какая из действующих в нем персональных подсистем права должна быть применена.

Рассмотренные выше законы предусматривают общий порядок применения иностранного права с различными подсистемами права независимо от того, являются ли такие подсистемы территориальными или персональными.

Для решения интерперсональных коллизий особо важное значение имеет предусмотренная этими законами дополнительная возможность выбрать соответствующую систему по принципу наиболее тесной связи, так как на практике далеко не всегда можно с достоверностью разобраться в особенностях права государств, где существуют персональные системы права.

Интертемпоральные коллизии означают коллизии, возникающие из наличия разновременно принятых в одном государстве правовых норм, предусматривающих регулирование одних и тех же частноправовых отношений. Эта проблема внутреннего права каждого государства и в общей теории права называется действием закона во времени.

В международном частном праве проблема действия законов во времени возникает тогда, когда отечественная коллизионная норма отсылает для правовой регламентации конкретного частноправового отношения к иностранному праву, в котором по данному отношению существует два разновременно изданных закона (например, в момент возникновения отношения действовал один закон, а в момент рассмотрения дела действует другой закон). Эта проблема разрешается на тех же началах, которые используются при решении «интерлокальных» и «интерперсональных» коллизий. Коллизионная норма, отсылающая к иностранному праву, отсылает к системе этого права в целом, включая и те специальные правовые установления, которые указывают, какой из разновременно изданных законов подлежит применению.

Так, если российская коллизионная норма о применении к наследственным отношениям права последнего постоянного места жительства наследодателя, который проживал на территории ГДР, отошлет к немецкому праву, то неизбежно возникнет вопрос о применении к этим отношениям либо ранее действующих законов ГДР, либо германского Гражданского уложения. Отсылка к немецкому праву будет означать и отсылку к Вводному закону к Гражданскому уложению, который содержит специальную главу (Шестая часть Вводного закона), которая устанавливает переходное право в связи с введением Гражданского уложения на территории бывшей ГДР. Только правила, предусмотренные в этой главе компетентны ответить на возникший вопрос. Согласно ч. 1 § 1 ст. 235 прежнее право, то есть право ГДР, продолжает применяться только тогда, когда наследодатель умер до вступления в силу Акта присоединения.

Личный закон

Личный закон – право страны, в соответствии с которым определяется правовой статус субъекта, участвующего в гражданско-правовом отношении, осложненном иностранным элементом. Правовой статус включает: правоспособность субъекта и дееспособность субъекта.

В международном частном праве выделяют: личный закон физического лица (lex personalis) и личный закон юридического лица (lex societatis).

Личный закон физического лица.

По общему правилу, личным законом физического лица считается право страны, гражданство которой это лицо имеет.

Российское законодательство определяет ряд специальных правил определения личного закона физического лица (ст. 1195 ГК РФ):

1. Если лицо наряду с гражданством другого государства имеет российское гражданство, его личным законом является российское право.
2. Если иностранный гражданин имеет место жительства в РФ, его личным законом является российское право.
3. При наличии у лица нескольких иностранных гражданств личным законом считается право страны, в котором это лицо имеет место жительства.
4. Личным законом лица без гражданства (апатрида) считается право страны в которой это лицо имеет место жительства.
5. Личным законом беженца считается право страны, предоставившей ему убежище.

Личный закон физического лица определяет: способность лица иметь права и нести обязанности, дееспособность лица и её объем. Например, определяет возраст, с которого лицо считается совершеннолетним, брачный возраст, обязательные критерии личного состояния для совершения сделок и т. п.

Личный закон юридического лица.

Личный закон юридического лица определяет (ст. 1202 ГК РФ):

1. Статус организации в качестве юридического лица
2. Организационно-правовую форму 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

Личным законом юридического лица считается право страны, где учреждено юридическое лицо

Закон места нахождения вещи.

Закон места нахождения вещи – это "принцип коллизионного права", одна из старейших коллизионных привязок, определяющая вещно-правовой статут правоотношения, в который включаются:

– вопросы деления вещей, их юридическая квалификация (вещи оборотные и необоротные, движимые и недвижимые, родовые и индивидуально-определенные) - "правовое подразделение вещей... определяется согласно праву того государства, в котором вещи находятся" (ст. 31.2 Закона о МЧП Австрии);

– содержание, осуществление и защита права собственности и иных вещных прав - "законодательством государства, на территории которого находится имущество... устанавливается... любое вещное право, характер и содержание этих прав" (ст. 127 кн. 10 ГК Нидерландов);

– возникновение, изменение и прекращение права собственности и иных вещных прав на имущество определяются правом государства, "на территории которого находится вещь в момент возникновения факта, вызвавшего правовое последствие" (§ 21.2 Указа о МЧП Венгрии);

– правовой статус недвижимого имущества: "К вещным правам на недвижимое имущество применяется право места, в котором оно находится" (§ 36 Закона о МЧП Китая).

До середины XIX в. разрешение коллизионных вопросов права собственности по закону места нахождения вещи применялось только в отношении недвижимости. Права на движимые вещи определялись по личному закону собственника (согласно принципу "движимость следует за лицом"). В современном праве формула прикрепления "закон места нахождения вещи" применяется и к движимому имуществу: "Возникновение, переход или прекращение вещных прав на имущество, место нахождения которого изменилось, регулируется законом места, где оно находилось на момент, когда имел место юридический факт, создавший, изменивший или прекративший соответствующее право" (ст. 52 Закона о МЧП Румынии).

В настоящее время коллизионный принцип "закон места нахождения вещи" пользуется повсеместным признанием как начало, определяющее действие в пространстве законов, регулирующих вещные права и на движимое, и на недвижимое имущество: "Право собственности и другие вещные права на недвижимое и движимое имущество определяются правом государства, в котором это имуществом находится" (ст. 38.1 Закона о МЧП Украины).

Закон места нахождения вещи понимается как реальная, физическая категория, т.е. как право того государства, на чьей территории находится вещь. Исключения из этого правила:

– вещные права возникли на территории одного государства, а вещь впоследствии была перемещена на территорию другого, - возникновение права собственности определяется по закону места приобретения имущества, а не по закону его реального места нахождения. Однако вещные права "не могут осуществляться в противоречие с правопорядком" государства места нахождения вещи (ст. 43 ВЗ ГГУ);

– правовой статус вещей, внесенных в государственный реестр ("условные недвижимости"), определяется правом этого государства независимо от реального места нахождения вещи (ст. 45 ВЗ ГГУ).

Момент перехода права собственности и момент риска случайной гибели вещи различно определяются в законодательстве разных государств. В настоящее время момент перехода права собственности отделяется от момента перехода риска случайной гибели вещи. Определение момента перехода риска случайной гибели и порчи вещи при переходе прав на движимое имущество производится при помощи привязок обязательственного статута. В области международной торговли значение имеет вопрос перехода риска с продавца на покупателя, а момент перехода права собственности не играет существенной роли (Инкотермс 2010).

Современное МЧП демонстрирует тенденцию к сужению применения вещно-правового статута за счет расширения применения привязок личного и обязательственного статутов, автономии воли сторон.

1. Приобретение вещных прав в порядке наследования по отношению к движимому имуществу (в ряде случаев - и к недвижимому) регулируется личным законом наследодателя, а не законом места нахождения вещи (ст. 968 ГК Ирана (1928-1936)). Государство, на территории которого находится недвижимость, может заявить о своей исключительной компетенции (ст. 86 Закона о МЧП Швейцарии).

2. Вопросы дееспособности лиц при совершении сделок по поводу вещных прав регулируются личным законом субъекта сделки.

3. Стороны могут выбрать право, применимое к вещным правам на движимое имущество. Если стороны не осуществили выбор, применяется право места, в котором движимое имущество находилось в момент наступления юридического факта (§ 37 Закона о МЧП Китая).

4. Судьба имущества иностранного юридического лица определяется по национальному закону этого юридического лица. Вопросы права собственности на имущество филиала иностранного предприятия регулируются правом государства, которому принадлежит данное юридическое лицо (ст. 9.11 ГК Испании (1889, в ред. 2000)).

5. Закон места нахождения вещи регулирует вопросы распределения имущества прекратившего существование юридического лица только в том случае, если договором или законом не предусмотрено иное (ст. 35 Кодекса Бустаманте).

6. Права в отношении движимых вещей, которые лицо "имеет при себе" ("личный или каютный багаж"), определяются поличному закону их собственника или владельца (ст. 8 ВЗ ГК Бразилии).

7. В особом порядке определяется вещно-правовой статут движимых вещей, находящихся в процессе международной перевозки ("груз в пути"). Для решения этого вопроса применяются привязки обязательственного статута: право страны места отправления груза (ст. 10.1 ГК Испании), места назначения груза (ст. 833.2 ГК Вьетнама). В отдельных юрисдикциях используется закон места нахождения вещи (ст. 60 Кодекса МЧП Туниса).

8. Правовое положение вещей, приобретенных в силу приобретательной давности, регулируется правом страны, где имущество находилось в момент окончания срока приобретательной давности (ст. 53 Закона о МЧП Италии).

К договору в отношении вещных прав возможно применение автономии воли - стороны могут сами избрать применимое право, независимо от того, где именно находится данное имущество. Это положение представляет собой новеллу современного МЧП и связано с расширением применения автономии воли ко всем договорным отношениям. Ранее считалось, что применение автономии воли к вещным правам в принципе невозможно вследствие замкнутого характера круга вещных прав. В настоящее время применение автономии воли возможно в отношении и движимого, и недвижимого имущества.

Закон «наиболее тесной связи»

Закон наиболее тесной связи означает применение права того государства, с которым частное правоотношение наиболее тесно связано. Несмотря на неопределенность содержания и трудность правоприменения, эта формула прикрепления получает все большее распространение в МЧП. Современное МЧП стремится к установлению максимально гибких критериев определения применимого права. Применение права того государства, с которым отношение наиболее тесно связано, представляет собой наиболее яркий пример проявления этой тенденции (Е. В. Кабатова).

Наиболее тесная связь – абстрактный, «каучуковый» критерий, содержание которого может трактоваться принципиально различным образом. Подходы для определения какого-либо объективного критерия при установлении применимого права были обозначены в XIX столетии в «доктрине Савиньи» – отыскание для каждого юридического отношения той правовой сферы, к которой это отношение принадлежит по своей природе. Любая коллизийная норма отвечает на вопрос, «какой из разноместных... материальных законов применяется к данной категории правоотношений... ответ этот дается признанием обязательной силы за тем из законов, с которым данная категория правоотношения... всего теснее связана» (Б. Э. Нольде).

Формула прикрепления к закону наиболее тесной связи сложилась в англо-американской доктрине и практике. Критерий наиболее тесной связи устанавливается посредством теории презумпций. Определение этого критерия выработано многовековой судебной практикой. В современной английской доктрине принцип тесной связи выражается в теории намерения и теории локализации. Теория намерения заключается в следующем: правом, свойственным договору, является право, применение которого входило в намерение сторон. Теория локализации: правом, свойственным договору,

является право, в котором в максимальной степени группируются основные элементы договора.

В законодательстве (ст. 1105 ЕТК США) и судебной практике США критерий наиболее тесной связи ограничивает пределы автономии воли и служит признаком для локализации договора при отсутствии выбора права сторонами. Схожая практика имеет место и в английских судах.

Германская доктрина исходит из того, что правом, свойственным договору, является право, выбранное сторонами. При этом необходимо определить и правовую систему, которая имеет объективную и наиболее тесную связь с договором. Если выбор применимого права сторонами не сделан, применяется право, обеспечивающее исполнение договора, наиболее характерное для его сути (ст. 28 Вводного закона к ГГУ).

Вопросы:

1. Понятие «юридические коллизии».
2. Причины существования юридических коллизий
3. Виды юридических коллизий
4. Интерлокальные коллизии.
5. Интерперсональные коллизии.
6. Интертемпоральные коллизии.
7. Личный закон.
8. Закон места нахождения вещи.
9. Закон «наиболее тесной связи».

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.
2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>
3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989>.
4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795>.

Практическое занятие №4. Субъекты международного частного права

Цель: изучить физические и юридические лица как субъекты международного частного права.

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: правовое положение юридических лиц и государства как субъекта гражданско-правовых отношений

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении физических и юридических лиц как субъектов международного частного права.

Организационная форма практического занятия – круглый стол.

Теоретическая часть:

Правовое положение физических лиц в международном частном праве раскрывается через категории правоспособности и дееспособности.

Под правоспособностью физического лица понимается его способность быть носителем соответствующих прав и обязанностей, допускаемых объективным правом данной страны.

Правоспособность присуща человеку как жизнеспособному существу и не зависит от его умственных способностей, состояния здоровья и т. д. При жизни человека правоспособность может быть ограничена судом, в частности может быть вынесено решение о запрете заниматься каким-либо видом деятельности, определенной профессией. Ранее гражданскими кодексами и другими законами предусматривалась возможность лишения физического лица всех гражданских прав - так называемая гражданская смерть. В настоящее время лишение по суду гражданской правоспособности законодательством большинства государств не допускается. Правоспособность физического лица прекращается с его смертью или с объявлением его умершим на основании презумпции безвестного отсутствия в течение определенного в законе срока, или же (в некоторых странах) с объявлением судебного решения о безвестном отсутствии.

Под дееспособностью физического лица понимается его способность своими действиями приобретать права и обязанности.

Для того чтобы быть дееспособным, человек должен осознавать и правильно оценивать характер и значение совершаемых им действий, имеющих правовое значение, то есть это правовое свойство субъекта зависит от умственного состояния человека. Законодательством большинства стран установлено, что дееспособным в полном объеме гражданин становится по достижении установленного в законе возраста, то есть совершеннолетия.

Иностранцами гражданами в Российской Федерации признаются лица, не являющиеся гражданами РФ и имеющие гражданство иностранного государства.

Нормами международного частного права регулируются имущественные, личные неимущественные, семейные, трудовые и процессуальные права иностранцев, а также лиц без гражданства и лиц, имеющих несколько гражданств. Иностранец подчиняется как бы двум правопорядкам: отечественному и государства, в котором он находится. В этой двойственности - своеобразие правового положения иностранца.

Положение иностранцев, а также лиц без гражданства и лиц, имеющих несколько гражданств, в Российской Федерации определяется прежде всего Конституцией РФ. Ст. 37 Конституции устанавливает: «Лица, не являющиеся гражданами Российской Федерации и законно находящиеся на ее территории, пользуются правами и свободами, а также несут обязанности, установленные Конституцией, законами и международными договорами Российской Федерации».

Законодательство РФ исходит из следующих основных принципов правового положения иностранных граждан:

– Правоспособность и дееспособность физического лица определяется в РФ его личным законом. При этом иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в РФ гражданской правоспособностью наравне с российскими гражданами, кроме случаев, установленных законом (ст. 1196 ГК РФ). Физическое лицо, не обладающее гражданской дееспособностью по своему личному закону, не вправе ссылаться на отсутствие у него дееспособности, если оно является дееспособным по праву места совершения сделки, за исключением случаев, когда будет доказано, что другая сторона знала или заведомо должна была знать об отсутствии дееспособности. Признание в РФ физического лица

недееспособным или ограниченно дееспособным подчиняется российскому праву (ст. 1197 ГК РФ).

– Право физического лица заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица определяется в РФ 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.

По российскому законодательству личным законом физического лица считается право страны, гражданство которой это лицо имеет.

Если лицо наряду с российским гражданством имеет и иностранное гражданство, его личным законом является российское право.

Если иностранный гражданин имеет место жительства в Российской Федерации, его личным законом является российское право.

При наличии у лица нескольких иностранных гражданств личным законом считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства.

- иностранные граждане в РФ равны перед законом независимо от происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношения к религии, рода и характера занятий и других обстоятельств;

- в отношении граждан тех государств, в которых имеются специальные ограничения прав и свобод граждан РФ, Правительством РФ могут быть установлены ответные ограничения,

- использование иностранными гражданами прав и свобод в РФ не должно наносить ущерба интересам российского общества и государства, правам и законным интересам граждан РФ и других лиц.

В России имеется некоторое количество лиц без гражданства. К ним относятся проживающие на территории РФ лица, не являющиеся гражданами РФ и не имеющие доказательства своей принадлежности к иностранному гражданству. Согласно российскому законодательству личным законом лица без гражданства считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства. Личным законом беженца считается право страны, предоставившей ему убежище.

Юридическое лицо – это организация, которая обладает обособленным имуществом, отвечает им по своим обязательствам, приобретает гражданские права и несет обязанности, выступает от своего имени в суде и арбитраже.

Различают общую и специальную правоспособность юридических лиц.

При общей правоспособности юридическое лицо вправе приобретать гражданские права и нести гражданские обязанности, как и лицо физическое, за исключением таких прав и обязанностей, необходимой предпосылкой которых являются естественные свойства человека.

При специальной правоспособности юридическое лицо вправе вступать в такие правоотношения, которые необходимы только для достижения указанной в законе или уставе цели.

Порядок образования юридических лиц зависит от вида юридического лица. Различают три порядка образования:

- разрешительный;
- явочно-нормативный;
- явочный.

При разрешительном порядке для образования юридического лица необходимо разрешение компетентного органа государственной власти, решающего вопрос о целесообразности создания нового субъекта права.

Явочно-нормативный порядок предполагает наличие общего нормативного акта, регулирующего порядок возникновения и деятельности определенного вида юридического лица.

При явочной системе для создания юридического лица необходимо положительно выраженное намерение действовать в качестве особого субъекта права. Наличие такого намерения обычно выводится из устава.

Правовое положение иностранных юридических лиц в Российской Федерации определяется как правилами российского законодательства, так и положениями международных договоров РФ с другими государствами.

Действующее законодательство исходит из того, что гражданская правоспособность иностранного юридического лица, а также иностранной организации, не являющейся юридическим лицом, определяется их личным законом, которым считается право страны, где учреждено юридическое лицо (или организация).

На основе личного закона юридического лица определяются, в частности:

- статус организации в качестве юридического лица;
- организационно-правовая форма юридического лица;
- требования к наименованию юридического лица;
- вопросы создания, реорганизации и ликвидации юридического лица, в том числе вопросы правопреемства;
- содержание правоспособности юридического лица;
- порядок приобретения юридическим лицом гражданских прав и принятия на себя гражданских обязанностей;
- внутренние отношения, в том числе отношения юридического лица с его участниками;
- способность юридического лица отвечать по своим обязательствам.

По российскому законодательству 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 (ст. 1202 ГК РФ).

Иностранные фирмы, банки и организации могут открывать представительства с особого разрешения, выдаваемого в зависимости от характера их деятельности Министерством внешней торговли, Центральным банком, Министерством юстиции, Торгово-промышленной палатой РФ, а также другими министерствами и ведомствами. В разрешении указываются: цель открытия представительства; условия, на которых фирме разрешается это сделать; срок, на который выдается разрешение; количество сотрудников представительства из числа иностранных граждан - служащих фирм.

Представительство выступает от имени и по поручению представляемой им фирмы и осуществляет свою деятельность в соответствии с законодательством РФ. Представительства открываются, как правило, на срок не свыше трех лет, который может быть продлен.

Субъекты разных государств могут использовать различные формы совместной деятельности. Это могут быть договорные формы, при которых отношения сторон определяются договорами о производственной либо научно-технической кооперации, договорами о консорциумах, предусматривающими обычно совместное выступление сторон на том или ином рынке или в отношении определенного объекта деятельности. Используется и создание юридических лиц этими субъектами (смешанные общества, совместные предприятия и др.).

Общее для этих форм - объединение капиталов, принадлежащих участникам из различных стран, совместное управление с целью достижения определенного результата, совместное несение рисков и убытков.

Одной из возможных организационно-правовых форм является консорциум. Во внешнеэкономической сфере консорциумы создаются на договорной основе для реализации крупномасштабных проектов, которые требуют объединения усилий нескольких организаций. Консорциумы в нашем законодательстве как правовая форма не урегулированы. На практике, а также в силу постановлений Правительства РФ об отдельных консорциумах, применяются два вида консорциумов: консорциумы, создаваемые для отношений с иностранными партнерами временного характера, и консорциумы, создаваемые для внешнеторговой деятельности на длительный период времени.

В международной практике известны два вида консорциумов, создаваемых для отношений с иностранными партнерами временного характера: закрытые и открытые. В первом случае контракт с иностранным заказчиком подписывается одной внешнеторговой организацией, принявшей на себя обязанности руководителя и несущей перед ним ответственность за выполнение всего комплекса обязательств, предусмотренных в контракте. Во втором случае контракт с иностранными заказчиками подписывается всеми партнерами по консорциуму и каждый из них несет свою долю имущественной ответственности непосредственно перед иностранным заказчиком.

Такого рода консорциумы юридическими лицами не являются.

Примером консорциума, создаваемого для внешнеторговой деятельности на длительный период времени, является так называемый советский внешнеэкономический консорциум, который был создан специально в области советско-американских экономических отношений.

Вопросы для круглого стола:

1. Через что раскрывается правовое положение физических лиц в международном частном праве?
2. Что такое правоспособность физического лица?
3. Что такое дееспособность физического лица?
4. Какие лица признаются иностранными гражданами в Российской Федерации?
5. Что регулируется нормами международного частного права?
6. Основные принципы правового положения иностранных граждан.
7. Понятие «юридическое лицо».
8. Общая правоспособность юридических лиц.
9. Специальная правоспособность юридических лиц.
10. Порядки образования юридических лиц.
11. Что определяется на основе личного закона иностранного юридического лица?
12. Формы совместной деятельности.

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.
2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>
3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989>.
4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795>.

РАЗДЕЛ 2. ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Практическое занятие №5. Иностранные инвестиции: понятие и виды. Государственные и частные инвестиции. Прямые и косвенные (портфельные) иностранные инвестиции

Цель: изучить иностранные инвестиции: понятие и виды, государственные и частные инвестиции, прямые и косвенные (портфельные) иностранные инвестиции.

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: правовое положение иностранцев; методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении иностранных инвестиций: понятия и видов, государственных и частных инвестиций, прямых и косвенных (портфельных) иностранных инвестиций.

Организационная форма практического занятия – круглый стол.

Теоретическая часть:

Иностранные инвестиции – это долгосрочные вложения капитала, которые владельцы из других стран направляют в различные отрасли экономики России. Инвестиционный климат в стране и привлекательность объекта инвестирования определяют их объем.

Иностранные инвестиции представляют собой капитальные средства, вывезенные из одной страны и вложенные в различные виды предпринимательской деятельности за рубежом с целью извлечения прибыли или процента.

Согласно закону об иностранных инвестициях – это вложение иностранного капитала в объект предпринимательской деятельности на территории России в виде объектов гражданских прав, принадлежащих иностранному инвестору, в том числе денег, ценных бумаг, иного имущества, имущественных прав на результаты интеллектуальной деятельности, а также услуг и информации.

Иностранные инвестиции — это все виды вложений имущественных (денежных) и интеллектуальных ценностей иностранными инвесторами, а также зарубежными филиалами российских юридических лиц в объекты предпринимательской и других видов деятельности на территории России с целью получения последующего дохода.

В иностранных инвестициях нуждается любая страна в мире, каким бы высоким ни был уровень ее экономического развития. Российская Федерация не является исключением, ей тоже требуется иностранный капитал для решения экономических задач и проведения реформ.

Использование иностранных инвестиций является объективной необходимостью, обусловленной системой участия экономики страны в международном разделении труда и переливом капитала в отрасли, свободные для предпринимательства. Привлечение иностранного капитала относится к стратегическим задачам развития российской экономики. Создание благоприятных условий для увеличения притока средств иностранных инвесторов является одним из приоритетных направлений государственной экономической политики в РФ.

Виды иностранных инвестиций

Существует ряд признаков, по которым можно классифицировать все инвестиции в целом, в том числе и иностранные.

В зависимости от активов, в которые инвестируется капитал, выделяют:

- реальные;
- финансовые;
- нематериальные иностранные инвестиции.

Реальные инвестиции – инвестирование капитала в реально существующие и действующие проекты. К реальным инвестициям можно отнести вложения в строительство каких-либо объектов, а также инвестирование в образование и медицину.

Финансовые инвестиции - инвестирование капитала путем приобретения ценных бумаг и других денежных активов.

Нематериальные инвестиции – инвестирование капитала путем приобретения нематериальных активов, то есть различных патентов, лицензий, торговых марок и др.

В зависимости от формы собственности выделяют:

- государственные;
- частные;
- смешанные инвестиции.

Государственные инвестиции осуществляются за счет средств государственного бюджета. Выделяются только при официальном решении правительства страны. Представляют собой государственные кредиты, помощь другим странам, а также различные гранты.

Частные инвестиции осуществляются за счет личных средств инвесторов. Представляют собой покупку различных объектов. Смешанные инвестиции осуществляются как государственными, так и частными инвесторами.

В зависимости от объекта вложений выделяют:

- прямые;
- портфельные;
- прочие инвестиции.

Прямые инвестиции – это вложения в акции, ценные бумаги, облигации. Процент приобретаемого капитала составляет более 10% от всех акций конкретного предприятия. Использование прямых инвестиций подразумевает непосредственное участие инвесторов в управлении данным предприятием.

Портфельные инвестиции – это вложения иностранных инвесторов в ценные бумаги. Основное отличие портфельных инвестиций от прямых заключается, в том, что процент приобретаемого капитала составляет менее 10%. Использование такого вида инвестиций не подразумевает активного участия инвесторов в делах компании.

В зарубежной литературе иностранные инвестиции обычно делятся на прямые и портфельные (предпринимательская форма инвестиций). В отечественной литературе дополнительно выделяют прочие иностранные инвестиции (ссудная форма инвестиций). Прочие инвестиции — вклады в банки, торговые кредиты, кредиты правительства иностранных государств, прочие кредиты и т. п. Этот вид иностранных инвестиций занимает более 57% от общего объема инвестиций.

В зависимости от срока, в течение которого инвестор планирует получать прибыль, выделяют:

- краткосрочные (от одного дня до одного года);
- среднесрочные (от одного года до трех лет);
- долгосрочные вложения (более трех лет).

В зависимости от характера использования выделяют:

- предпринимательские;
- ссудные инвестиции.

Предпринимательские инвестиции – это инвестирование капитала в различные виды предпринимательской деятельности. Прибыль достигается путем получения дивидендов.

Ссудные инвестиции отличаются от предпринимательских только видом получаемой прибыли. Здесь прибыль достигается путем получения ссудных процентов.

С точки зрения страны, принимающей капитал, в том числе России, предпочтительнее вложения иностранного капитала в виде прямых инвестиций, так как они не требуют возврата и заинтересовывают инвестора повышать эффективность деятельности компании, в которую они вложены. Портфельные инвестиции, т. е. покупка иностранцами акций и облигаций коммерческих организаций, также может быть источником финансирования производства. Однако портфельные инвестиции очень чувствительны к изменениям конъюнктуры и могут быстро перемещаться из одной страны в другую.

Вопросы для круглого стола:

1. Иностранные инвестиции: понятие и виды.
2. Государственные и частные инвестиции.
3. Прямые и косвенные (портфельные) иностранные инвестиции.

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.
2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>
3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989>.
4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795>.

Практическое занятие №6. Стокгольмская конвенция об учреждении ВОИС, 1967 г.

Цель: рассмотреть положения Стокгольмской конвенции об учреждении ВОИС, 1967 г.

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении положений Стокгольмской конвенции об учреждении ВОИС, 1967 г.

Организационная форма практического занятия – традиционный семинар.

Теоретическая часть:

Конвенция ВОИС – документ, учреждающий Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС), – была подписана в Стокгольме 14 июля 1967г., вступила в силу в 1970 г. и была изменена в 1979г. ВОИС является межправительственной организацией, которая в 1974г. стала одним из специализированных учреждений системы Организации Объединенных Наций.

Начало деятельности ВОИС было положено в 1883г. и 1886г., когда были заключены, соответственно, Парижская конвенция по охране промышленной

собственности, и Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений. Обе конвенции предусматривали создание «Международного бюро». В 1893 г. оба бюро были объединены, а в 1970 г., на основании Конвенции ВОИС, были заменены Всемирной организацией интеллектуальной собственности.

ВОИС имеет две основные цели:

- содействие охране интеллектуальной собственности во всем мире
- обеспечение административного сотрудничества между союзами интеллектуальной собственности, учрежденными договорами, административные функции которых выполняет ВОИС.

Для достижения этих целей ВОИС помимо выполнения административных задач союзов осуществляет ряд видов деятельности, включая:

- нормотворческую деятельность, связанную с разработкой норм и стандартов охраны и защиты прав интеллектуальной собственности путем заключения международных договоров;
- программную деятельность, связанную с оказанием государствам юридической и технической помощи в области интеллектуальной собственности;
- деятельность в области международной классификации и стандартизации, предполагающую сотрудничество между ведомствами промышленной собственности по вопросам документации по патентам, товарным знакам и промышленным образцам;
- деятельность по регистрации и подаче заявок, связанную с оказанием услуг, касающихся международных заявок на патенты на изобретения и регистрации знаков и промышленных образцов.

Членство в ВОИС доступно для любого государства, которое является членом любого из союзов, а также для любого другого государства, удовлетворяющего одному из следующих условий:

- оно является членом Организации Объединенных Наций, одного из специализированных учреждений, имеющего отношения с Организацией Объединенных Наций, или Международного агентства по атомной энергии;
- оно является стороной Статута Международного суда;
- оно приглашено Генеральной Ассамблеей ВОИС к участию в Конвенции.

Членство в ВОИС не влечет за собой каких-либо обязательств в отношении других договоров, административные функции которых выполняет ВОИС.

Присоединение к ВОИС осуществляется путем сдачи на хранение Генеральному директору ВОИС в Женеве документа о присоединении к Конвенции ВОИС.

Конвенция ВОИС учреждает три основных органа: Генеральную Ассамблею ВОИС, Конференцию ВОИС и Координационный комитет ВОИС. В состав Генеральной Ассамблеи ВОИС входят государства-члены ВОИС, которые также являются членами любого из союзов. В ее основные функции входит, в частности, назначение, по представлению Координационного комитета, Генерального директора ВОИС, рассмотрение и утверждение отчетов Генерального директора и отчетов и деятельности Координационного комитета, принятие двухгодичного бюджета, общего для всех союзов, а также принятие финансового регламента Организации.

Конференция ВОИС состоит из государств-участников Конвенции ВОИС. Она, в частности, является компетентным органом для принятия поправок к Конвенции. В состав Координационного комитета ВОИС входят члены, избранные из состава государств-членов Исполнительного комитета Парижского союза и Исполнительного комитета Бернского союза. Его основной задачей является консультирование органов союзов, Генеральной Ассамблеи, Конференции и Генерального директора по всем административным и финансовым вопросам, представляющим интерес для этих органов. Он также готовит проект повестки дня Генеральной Ассамблеи и проект повестки дня Конференции. При необходимости Координационный комитет также предлагает Генеральной Ассамблее кандидата для назначения на должность Генерального директора.

Основными источниками доходов регулярного бюджета ВОИС являются пошлины, уплачиваемые пользователями международных услуг по регистрации и подаче заявок, и взносы, уплачиваемые правительствами государств-членов. Каждое государство относится к одному из 14 классов, в соответствии с которым определяется размер его взноса. Классу I, по которому предусмотрен наивысший уровень взносов, соответствует взнос, равный 25 единицам взносов, а Классу Ster, по которому предусмотрен минимальный уровень взносов, соответствует взнос, равный 1/32 единицы взносов. В рамках единой системы взносов, принятой государствами-членами в 1993 г., размер взноса каждого государства одинаков, независимо от того, является ли это государство членом только ВОИС, либо только одного или нескольких союзов, либо как ВОИС, так и одного или нескольких союзов.

Секретариат Организации называется Международным бюро. Исполнительным руководителем Международного бюро является Генеральный директор, который назначается Генеральной Ассамблеей ВОИС и имеет двух или больше заместителей Генерального директора.

Штаб-квартира Организации расположена в Женеве, Швейцария. Организация имеет Бюро по связи в Бразилии (Рио-де-Жанейро), Японии (Токио), Сингапуре (Сингапур) и Соединенных Штатах Америки (при Организации Объединенных Наций в Нью-Йорке).

При осуществлении деятельности по достижению своих целей и выполнении своих функций Организация пользуется привилегиями и иммунитетами, предоставляемыми международным организациям и их должностным лицам, и она заключила соответствующее соглашение о штаб-квартире со Швейцарской Конфедерацией.

Вопросы:

1. Стокгольмская конвенция об учреждении ВОИС, 1967 г.

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.
2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>
3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989>.
4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивагин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795>.

Практическое занятие №7. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС), 1993 г.

Цель: рассмотреть соглашения по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС), 1993 г.

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении соглашения по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС), 1993г.

Организационная форма практического занятия – традиционный семинар.

Теоретическая часть:

Соглашение ТРИПС регулирует правовую охрану интеллектуальной собственности в рамках ВТО и расшифровывается как Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности. Соглашение ТРИПС является неотъемлемой частью Марракешского соглашения об учреждении Всемирной торговой организации. Оба международных договора были приняты в 1994 году. В настоящее время Соглашение ТРИПС распространяется не только на зарубежные страны, но и на Россию. В этом разделе Библиотеки Sum IP Вы узнаете, какие объекты интеллектуальной собственности охраняет Соглашение ТРИПС, какие гарантии и способы защиты от нарушений предоставляются авторам и правообладателям и какие принципы положены в основу этого международного договора.

На нашем сайте доступен текст Соглашения ТРИПС. Кроме того, Вы можете прочитать оригинальный текст ТРИПС на английском языке.

1. Основные принципы и положения ТРИПС.
2. Объекты интеллектуальной собственности в ТРИПС.
3. Соглашение ТРИПС: авторское право и смежные права.
4. Соглашение ТРИПС: товарные знаки и патенты.
5. Способы защиты интеллектуальной собственности в ВТО.

Основные принципы и положения ТРИПС

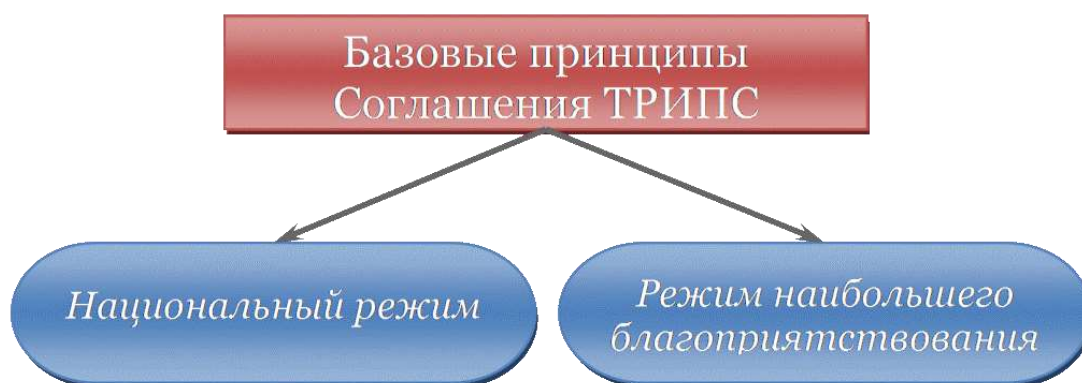
ТРИПС – это русская транслитерация английской аббревиатуры TRIPS, которая расшифровывается как Trade-Related Aspects of Intellectual Property Rights. Исходя из этого Соглашение ТРИПС – это Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности. Действие данного международного договора распространяется на всех стран-членов Всемирной торговой организации, в том числе и на Россию.

Соглашение ТРИПС содержит несколько базовых принципов и положений. К ним относятся:

- *Национальный режим* – иностранные граждане и юридические лица приобретают, используют и защищают интеллектуальные права наравне с гражданами соответствующего государства-члена ВТО

- *Режим наибольшего благоприятствования* – если гражданам одного государства предоставлены какие-либо привилегии, льготы или иные преимущества, граждане и юридические лица других государств вправе пользоваться такими же преимуществами.

- Запрет толкования ТРИПС как международного договора, ограничивающего применение Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 года, Бернской конвенции по охране литературных и художественных произведений, Римской конвенции и Вашингтонского договора по интеллектуальной собственности в отношении интегральных микросхем.



Национальный режим и режим наибольшего благоприятствования позволяют исключить дискриминацию граждан и юридических лиц из разных стран в рамках ВТО, тем самым способствуя развитию международной торговли и международных отношений.

Объекты интеллектуальной собственности в ТРИПС

Соглашение ТРИПС устанавливает в рамках ВТО минимальные гарантии международно-правовой охраны следующих объектов интеллектуальной собственности:

- объектов авторского права и смежных прав
- товарных знаков
- географических указаний
- промышленных образцов
- патентов
- топологий интегральных микросхем

Отдельно Соглашение ТРИПС касается правил защиты от недобросовестной конкуренции. В этом логика положений ТРИПС соответствует Парижской конвенции по охране промышленной собственности. Более того, ТРИПС прямо отсылает к тексту Парижской конвенции и обязывает страны-члены ВТО соблюдать ее положения.

В отношении каждого из перечисленных объектов интеллектуальной собственности Соглашение ТРИПС содержит как специальные, так и общие нормы. Специальные нормы регулируют особенности правовой охраны конкретного объекта ИР; общие положения затрагивают вопросы национального режима и режима наибольшего благоприятствования, способов и средств защиты интеллектуальной собственности, а также допустимых ограничений интеллектуальных прав.

Соглашение ТРИПС: авторское право и смежные права

В части регулирования авторских и смежных прав Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности устанавливает следующие правила:

- обязанность государств-членов ВТО соблюдать Бернскую конвенцию, которая является основным договором в международном авторском праве. Но страны не обязаны предоставлять авторам так называемые моральные или личные неимущественные права. Это допускает и сама Бернская конвенция, что обусловлено сильным влиянием США на ее последнюю редакцию
- закрепление за авторами исключительного права на прокат программ для ЭВМ и аудиовизуальных произведений (фильмов).
- закрепление за исполнителями исключительного права на запись фонограммы, ее воспроизведение, передачу записи исполнения в эфир и сообщение до всеобщего сведения

В целом Соглашение ТРИПС не вносит существенных изменений в существующую на международном уровне систему правовой охраны объектов авторского и смежных прав.

Соглашение ТРИПС: товарные знаки и патенты

В отношении товарных знаков и патентов Соглашение ТРИПС предусматривает:

- минимальный срок действия регистрации товарного знака, равный 7-ми годам. Продление допускается неограниченное число раз;

- невозможность выдачи принудительных лицензий на использование товарного знака;

- возможность получения патента на изобретение как на *продукт*, так и на *способ*. Вместе с тем изобретение должно отвечать требованиям новизны, изобретательского уровня и промышленной применимости;

- право государств исключить из объектов патентования способы лечения людей и животных;

- целый ряд ограничений выдачи *принудительной лицензии* на использование патента, то есть. разрешения, которое предоставляется по решению государственного органа без согласия правообладателя

Ключевым в Соглашении по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) в части правовой охраны патентов является именно последний пункт. Дело в том, что иные международные договоры устанавливает более простой порядок получения принудительных лицензий, что отражает интересы развивающихся стран. Соглашение ТРИПС разрабатывалось в основном американскими специалистами, поэтому защищает в первую очередь интересы правообладателей, особенно крупных корпораций.

Способы защиты интеллектуальной собственности в ВТО

Во-первых, Соглашение ТРИПС провозглашает, что национальное законодательство должно содержать эффективные способы защиты интеллектуальной собственности, в том числе направленные на оперативное пресечение нарушений. Способы защиты интеллектуальной собственности должны быть равными для всех и не приводить к излишним задержкам и усложнению защиты.

Во-вторых, Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности требует, чтобы национальное право предусматривало в качестве одного из способов защиты интеллектуальной собственности *возмещение убытков*.

В-третьих, право ВТО позволяет правообладателем использовать возможности *таможенных процедур*. Так, по заявлению правообладателя таможенный орган обязан принять временные меры по приостановлению выпуска товара, который нарушает авторские права или право на товарный знак.

В-четвертых, по соглашению ТРИПС временные судебные или административные меры могут быть направлены на сохранение *доказательств нарушения интеллектуальных прав*.

В-пятых, страны-члены ВТО обязаны установить *уголовную ответственность* за нарушение интеллектуальных прав, если нарушение совершено умышленно и в коммерческих масштабах.

Соглашение ТРИПС в целом уделяет основное внимание применению способов защиты интеллектуальной собственности на таможне. Это объясняется целями создания ВТО, которыми является преодоление таможенных барьеров и свободная торговля товарами и услугами, а также защита частного капитала, в том числе интеллектуального.

Вопросы:

1. Основные принципы и положения ТРИПС.
2. Объекты интеллектуальной собственности в ТРИПС.
3. Соглашение ТРИПС: авторское право и смежные права.
4. Соглашение ТРИПС: товарные знаки и патенты.
5. Способы защиты интеллектуальной собственности в ВТО.

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. –

288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.

2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>

3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989>.

4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795>.

Практическое занятие №8. Международные соглашения в области охраны авторских прав

Цель: рассмотреть международные соглашения в области охраны авторских прав.

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении международных соглашений в области охраны авторских прав.

Организационная форма практического занятия – традиционный семинар.

Теоретическая часть:

Историческим первым международным документом в сфере охраны авторского права стала Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений, принятая в 1886 году. Сегодня это ключевой договор в этой области, его положения применяются и в России. Конвенция устанавливает не только конкретные права авторов, но и ряд принципов, в соответствии с которыми регулируются международные отношения:

- принцип национального режима, который гласит, что каждая страна-участница Конвенции обязана предоставлять гражданам других стран-участниц те же права, которыми обладают граждане этой страны;
- принцип независимости охраны, в соответствии с которым охрана произведения в стране-участнице Конвенции осуществляется независимо от того, как эта охрана осуществляется в других странах, включая страну происхождения произведения;
- принцип автоматической охраны, по которому для возникновения авторского права не требуется соблюдать какие-либо формальности (регистрацию);
- принцип презумпции авторства, согласно которому автором, если не доказано иное, считается человек, чье имя или псевдоним указаны на обложке книги.

Благодаря Бернской конвенции международное авторское право обеспечивает высокий уровень защиты иностранных авторов, которые в любой из стран-участниц имеют определенный набор исключительных (имущественных) прав:

- на воспроизведение произведения;
- перевод;
- публичное вещание, исполнение, чтение;

- переработку.

Конвенция устанавливает также право следования для авторов произведений искусства, литературы и музыкальных произведений, которое в России относится к иным правам, право автора признаваться автором и право на защиту произведения от искажений - личные неимущественные права.

Все государства, подписавшие Конвенцию, не могут устанавливать срок охраны исключительных прав на произведение менее, чем вся жизнь автора и 50 лет после его смерти (для фотографий - 25 лет после смерти автора).

На 2019 год Конвенцию подписало 177 государств из 195 международно-признанных государств мира.

Еще один международный договор - Всемирная конвенция об авторском праве (Женевская Конвенция). Ее значение в настоящее время не так велико, поскольку Конвенция предусматривает более низкий уровень защиты прав авторов, а в числе стран-участниц - только 100 государств. Главной задачей Женевской конвенции было присоединение к международной системе защиты авторских прав тех стран, которые по тем или иным причинам не могут ввести у себя нормы, принятые Бернской конвенцией. Ее важнейшие особенности - необходимость регистрации авторского права и минимальный срок охраны произведений 25 лет.

Важные международные договоры по авторскому праву были разработаны ВОИС:

- Парижская конвенция по охране промышленной собственности;
- Договор по авторскому праву;
- Договор по исполнениям и фонограммам;
- Пекинский договор по аудиовизуальным исполнениям;
- Договор о патентном праве и многие другие соглашения.

Договор ВОИС по авторскому праву, или, как его еще называют, «Договор ВОИС в области Интернета», был призван дополнить международное авторское право нормами, ставшими необходимыми с наступлением цифровой эпохи. Договором в число объектов авторского права были включены программы для ЭВМ и базы данных, а список прав авторов расширен правом запрещать или разрешать публикацию произведения, в том числе в сети интернет. На конец 2019 года в числе государств, подписавших Договор, состоит 103 страны.

Всемирная торговая организация в 1994 году приняла решение об установлении стандартов в сфере защиты интеллектуальной собственности, которые позволили бы упростить международную торговлю. Эти стандарты были изложены в Соглашении по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС). В числе важных норм, которые содержатся в Соглашении, - возмещение убытков обладателю прав на результаты интеллектуальной деятельности, как один из способов защиты интеллектуальных прав, и принятие мер таможенными органами по приостановлению импорта-экспорта товара, нарушающего авторские права.

Вопросы:

1. Международные соглашения в области охраны авторских прав

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.
2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>

3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: [//biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989](http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989).

4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: [//biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795](http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795).

Практическое занятие №9. Конвенция об охране литературных и художественных произведений (Берн, 1886).

Цель: рассмотреть Конвенцию об охране литературных и художественных произведений (Берн, 1886).

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении Конвенции об охране литературных и художественных произведений (Берн, 1886).

Организационная форма практического занятия – традиционный семинар.

Теоретическая часть:

Бернская конвенция касается охраны произведений и прав их авторов. Она основывается на трех основных принципах и содержит ряд положений, определяющих минимальный уровень охраны, а также специальные положения, предназначенные для развивающихся стран, которые пожелают ими воспользоваться.

Три основных принципа заключаются в следующем:

1. Произведения, страной происхождения которых является одно из Договаривающихся государств (т.е. произведения, автор которых является гражданином такого государства, или произведения, которые были впервые опубликованы в таком государстве), должны пользоваться в каждом из других Договаривающихся государств таким же объемом охраны, какой последние предоставляют произведениям своих собственных граждан (принцип «национального режима»).

2. Охрана не должна обуславливаться выполнением каких-либо формальностей (принцип «автоматической» охраны)).

3. Охрана не зависит от наличия охраны в стране происхождения произведения (принцип «независимости» охраны). Однако, в случае если Договаривающееся государство предусматривает более длительный срок охраны, чем минимальный срок, предписанный Конвенцией, и охрана произведения прекращает свое действие в стране происхождения, то после прекращения охраны в стране происхождения в охране может быть отказано.

Минимальные нормы охраны распространяются на подлежащие охране произведения и права, а также на срок охраны:

а. Применительно к произведениям охрана должна распространяться на «все произведения в области литературы, науки и искусства, каким бы способом и в какой бы форме они ни были выражены» (статья 2(1) Конвенции).

б. С учетом некоторых допустимых оговорок, ограничений или исключений, к числу прав, которые должны признаваться исключительными правами на выдачу разрешений, относятся следующие:

- право на перевод;
- право на адаптации и аранжировки произведения;
- право на публичное исполнение драматических, музыкально-драматических и музыкальных произведений;
- право на публичное чтение литературных произведений;
- право на передачу для всеобщего сведения исполнений таких произведений;
- право вещания (с возможностью для Договаривающегося государства предусматривать вместо права выдачи разрешений лишь право на вознаграждение);
- право на воспроизведение произведений любым способом и в любой форме (с возможностью для Договаривающегося государства разрешать, в некоторых особых случаях, воспроизведение без разрешения, при условии, что воспроизведение не входит в противоречие с нормальным использованием произведения и не наносит неоправданного ущерба законным интересам автора, и с возможностью для Договаривающегося государства, применительно к звукозаписи музыкальных произведений, предусматривать право на справедливое вознаграждение);
- право использовать произведение в качестве основы аудиовизуального произведения, а также право на воспроизведение такого аудиовизуального произведения, его распространение, публичное исполнение или ознакомление с ним публики.

Конвенция также предусматривает «личные неимущественные права», т.е. право автора требовать признания его авторства на произведение и возражать против любого извращения, искажения или иного изменения произведения, а также любого иного действия, умаляющего его достоинства, которые могли бы нанести ущерб чести или репутации автора.

с. Применительно к продолжительности охраны общее правило сводится к тому, что охрана должна предоставляться до истечения пятидесятого года после смерти автора. Однако из этого общего правила имеются исключения. Срок охраны произведений, выпущенных анонимно или под псевдонимом, истекает спустя 50 лет с того момента, как произведение было законным образом сделано доступным для публики, за исключением случаев, когда использованный автором псевдоним не оставляет сомнений в его личности, или когда автор раскрыл свою личность в течение этого срока; в последнем случае применяется общее правило. Для аудиовизуальных (кинематографических) произведений минимальный срок охраны истекает спустя 50 лет после того, как произведение стало доступным для публики (его «выпуска»), либо, если этого не происходит, после создания произведения. Для произведений прикладного искусства и фотографических произведений минимальный срок охраны составляет 25 лет с момента создания произведения.

Бернская конвенция допускает определенные ограничения и исключения в отношении имущественных прав, то есть ситуации, когда произведения, пользующиеся охраной, могут использоваться без разрешения правообладателя и без выплаты вознаграждения. Эти ограничения обычно именуются «свободным использованием» охраняемых произведений и регулируются положениями статей 9(2) (воспроизведение в определенных особых случаях), 10 (цитирование и использование произведений в качестве иллюстраций в учебных целях), 10bis (воспроизведение газетных или иных подобных статей и использование произведений в целях сообщения о текущих событиях) и 11bis(3) (записи краткосрочного пользования для передачи в эфир).

Приложение к Парижскому акту Конвенции также дает развивающимся странам право применять в определенных случаях принудительные лицензии для целей перевода и воспроизведения произведений в связи с образовательной деятельностью. В таких случаях предписанное использование допускается без разрешения правообладателя, при условии выплаты установленного законом вознаграждения.

Бернский союз имеет Ассамблею и Исполнительный комитет. Членом Ассамблеи является каждая страна, которая является членом Союза и которая присоединилась по

крайней мере к административным и заключительным положениям Стокгольмского акта. Члены Исполнительного комитета избираются из числа членов Союза, за исключением Швейцарии, которая является членом Комитета ex officio. Задачей Ассамблеи является подготовка двухгодичной программы и бюджета Секретариата ВОИС в части, относящейся к Бернскому союзу.

Бернская конвенция была заключена в 1886 г., пересмотрена в Париже в 1896 г. и в Берлине в 1908 г.; дополнена в Берне в 1914 г. и пересмотрена в Риме в 1928 г., в Брюсселе в 1948 г., в Стокгольме в 1967 г. и в Париже в 1971 г.; в 1979 г. в ее текст были внесены поправки.

Право свободного присоединения к Конвенции предоставлено всем государствам. Ратификационные грамоты или акты о присоединении должны сдаваться на хранение Генеральному директору ВОИС.

Вопросы:

1. Конвенция об охране литературных и художественных произведений (Берн, 1886).

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.

2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>

3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989>.

4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795>.

Практическое занятие №10. Всемирная конвенция об авторском праве (Женева, 1952)

Цель: рассмотреть Всемирной конвенции об авторском праве (Женева, 1952)

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении Всемирной конвенции об авторском праве (Женева, 1952).

Организационная форма практического занятия – традиционный семинар.

Теоретическая часть:

Всемирная конвенция об авторском праве была принята в Женеве в 1952 году. Поэтому часто ее также именуют Женевской конвенцией об авторском праве. Всемирная конвенция об авторском праве разработана под эгидой ЮНЕСКО, а ее участниками сейчас являются 100 стран.

В современном международном авторском праве значение Всемирной конвенции скорее историческое. Дело в том, что Бернская конвенция установила довольно высокий стандарт охраны авторских прав, что не устраивало целый ряд стран, в том числе США и СССР. Поэтому понадобился международный договор, предъявляющий более низкие требования. Таким международным договором стала Всемирная конвенция об авторском праве.

Основные положения Всемирной конвенции об авторском праве 1952 года:

- предоставление равных авторских прав гражданам одного государства на территории другого государства-участника конвенции;
- возможность установления в национальном праве формальных требований, необходимых для возникновения авторских прав;
- минимальный срок охраны объектов авторского права – срок жизни автора и 25 лет после его смерти, но для некоторых категорий произведений можно предусмотреть более короткий срок – 25 лет с момента выпуска произведения в свет;
- за автором признано исключительное право на перевод произведения, но по настоянию Советского Союза предусмотрены исключения, когда перевод можно осуществить и без разрешения правообладателя.

Таким образом, Всемирная конвенция об авторском праве признала действие авторских прав за рубежом, но установила скромные гарантии и требования к международно-правовой охране авторских прав. Международное авторское право того времени нуждалось в подобном международном соглашении, но в настоящее время конвенция применяется крайне редко.

По этой ссылке доступен текст Всемирной конвенции об авторском праве с учетом пересмотра отдельных положений в Париже в 1971 году.

Вопросы:

1. Всемирная конвенция об авторском праве (Женева, 1952).

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.
2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>
3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989>.
4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795>.

Практическое занятие №11. Договор ВОИС по авторскому праву, 1996 г.

Цель: рассмотреть договор ВОИС по авторскому праву, 1996 г.

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении договора ВОИС по авторскому праву, 1996 г.

Организационная форма практического занятия – традиционный семинар.

Теоретическая часть:

Договор Всемирной организации интеллектуальной собственности по авторскому праву был принят в 1996 году. Иногда его именуют Договором по авторскому праву (сокращенно – ДАП) или Интернет-договор по авторскому праву. На английском языке его название пишется как WIPO Copyright Treaty. Сегодня участниками Договора ВОИС по авторскому праву являются 89 стран.

К 1996 году международное авторское право включало уже несколько универсальных международных договоров в области охраны авторских прав за рубежом. Однако стремительное развитие техники, в первую очередь интернета и коммуникаций, требовало принятия новых мер защиты авторских прав. Это и послужило основной причиной принятия Договора ВОИС по авторскому праву. К слову, одновременно с ним был принят и международный договор, защищающий интеллектуальные права обладателей смежных прав.

Основные положения Договора ВОИС по авторскому праву:

- признается юридическая сила Бернской конвенции 1886 года и отдельно указывается, что никакие положения Договора ВОИС по авторскому праву не ущемляют прав, предоставленных авторам Бернской конвенцией;

- закреплено исключительное право на доведение произведения до всеобщего сведения, что означает запрет без разрешения автора размещать и распространять охраняемые результаты интеллектуальной деятельности в сети, в том числе в сети Интернет. Эта норма является основной в Договоре ВОИС по авторскому праву и расширяет перечень авторских прав, предусмотренных Бернской конвенцией;

- установлено, что авторские права распространяются только на форму произведения, но не на идеи, методы, процессы и концепции как таковые. Этому ключевому в международном авторском праве правилу посвящена статья «Форма и содержание произведения»;

- продлен срок правовой охраны фотографических произведений, который стал равен сроку действия авторских прав на иные произведения литературы, науки и искусства;

- признаны авторские права на программы для ЭВМ и базы данных, которые как объекты интеллектуальной собственности приравниваются к литературным произведениям.

Таким образом, Договор ВОИС по авторскому праву усовершенствовал и дополнил нормы Бернской конвенции. Его значение сложно переоценить, так как именно благодаря этому договору современное международное авторское право охраняет произведения, выраженные в цифровой форме, и позволяет правообладателям защищаться от неправомерного использования произведений в Интернете и других сетях.

Вопросы:

1. Договор ВОИС по авторскому праву, 1996 г.

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.

2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К.

Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>

3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: [//biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989](http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989).

4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: [//biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795](http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795).

Практическое занятие №12. Международная (Римская) конвенция об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций, 1961 г.

Цель: рассмотреть положения Международной (Римской) конвенции об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций 1961 г.

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении положений Международной (Римской) конвенции об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций 1961 г.

Организационная форма практического занятия – традиционный семинар.

Теоретическая часть:

Подписанная 26 октября 1961 г. в Риме Международная конвенция об охране прав исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций является старейшим международным договором, обеспечивающим охрану интересов этих трех категорий обладателей смежных прав.

Римская конвенция строится на основе сочетания принципа применения национального режима охраны и обязательного соблюдения прав, предусмотренных самой конвенцией.

Национальный режим охраны предоставляется исполнителям в любом из следующих случаев: исполнение имеет место в другом государстве-участнике; исполнение включено в фонограмму, охраняемую на основании конвенции; исполнение, не записанное на фонограмму, транслируется в передаче, охраняемой на основании конвенции.

Национальный режим охраны предоставляется фонограммам при соблюдении любого из условий: изготовитель фонограммы является гражданином другого государства – участника конвенции; первая запись звука осуществлена в государстве-участнике конвенции; фонограмма впервые опубликована в государстве-участнике конвенции. Республика Беларусь воспользовалась предоставляемой конвенцией возможностью и сделала оговорку о том, что при определении круга охраняемых фонограмм не будет использовать критерий места записи фонограммы.

Национальный режим охраны предоставляется вещательным организациям при соблюдении любого из следующих условий: штаб-квартира вещательной организации расположена на территории государства – участника; передачи осуществляются с

передатчика, находящегося на территории государства-участника. Применительно к вещательным организациям Республика Беларусь также сделала допускаемую конвенцией оговорку, указав в качестве условия предоставления охраны нахождение штаб-квартиры и передатчиков в одном государстве.

Гарантированный Римской конвенцией минимальный уровень охраны дает возможность исполнителям предотвращать передачу в эфир, запись, воспроизведение записи исполнения; производителям фонограмм – прямое или косвенное воспроизведение фонограмм; организациям эфирного вещания – ретрансляцию, запись и последующий показ записанных передач, а также сообщение для всеобщего сведения телевизионных передач в местах, доступных для публики за плату.

Минимальный срок охраны, предусмотренный конвенцией, составляет 20 лет, которые исчисляются с года, в котором была осуществлена запись исполнений или фонограмм либо имело место исполнение, не включенное в фонограмму, либо была осуществлена передача в эфир.

Республика Беларусь присоединилась к Римской конвенции в 2002 г.

Вопросы:

1. Международная (Римская) конвенция об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций, 1961 г.

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.

2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>

3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989>.

4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795>.

Практическое занятие №13. Женевская конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм, 1971 г.

Цель: изучить положения Женевской конвенции об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм 1971 г.

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении положений Женевской конвенции об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм 1971 г.

Организационная форма практического занятия – традиционный семинар.

Теоретическая часть:

В развитие положений Римской конвенции 1961 г. 29 октября 1971 г. в Женеве была подписана Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизведения их фонограмм. Эта конвенция создавалась как инструмент для борьбы с аудиопиратством, которое вначале 70-х уже стало явлением международного масштаба. Фирмы звукозаписи, вкладывавшие огромные средства в создание, производство, реализацию новых музыкальных альбомов, сталкивались с тем, что их продукция сразу становилась объектом контрафакции со стороны пиратов. В качестве средства защиты своих экономических интересов фирмы звукозаписи, сначала в отдельных странах, а затем и на международном уровне, добились признания фонограммы самостоятельным объектом охраны, а того, кто сделал первую запись музыкального исполнения или иных звуков, - обладателем исключительного права на использование этой записи. Однако наибольшие проблемы создавал именно импорт пиратской продукции из тех стран, которые упорно не желали охранять права иностранных авторов и производителей фонограмм.

Заключенная в 1961 г. Римская конвенция об охране прав исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций не давала возможности эффективно бороться с распространением контрафактных аудиозаписей, поскольку не требовала от участвующих в ней государств обеспечивать зарубежным производителям фонограмм возможность пресекать ввоз и распространение контрафактных экземпляров фонограмм, в том числе происходящих из третьих стран. Кроме того, немаловажной причиной создания специального соглашения, посвященного охране фонограмм, стало то, что в силу особенностей национального законодательства к Римской конвенции не присоединились США, а ведь именно американские фирмы звукозаписи лидировали и продолжают лидировать по объему выпускаемой музыкальной продукции.

Основной особенностью Женевской конвенции является отказ от принципа национального режима, который, как правило, является главным во всех предыдущих международных документах. Согласно ст. 2 Конвенции изготовители фонограмм охраняются «от производства копий-фонограмм без согласия производителя и от ввоза таких копий всякий раз, когда упомянутые производство или ввоз осуществляются с целью их распространения среди публики, а также от распространения этих копий среди публики».

В этой конвенции непосредственные методы охраны интересов производителей фонограмм отнесены к компетенции национальных законодательств стран-участниц, что позволяет присоединиться к ней государствам с различным внутренним законодательством. Данная конвенция содействует социально-экономическому развитию отношений в данной сфере.

Женевская конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизведения их фонограмм всего лишь дополняет Римскую конвенцию в отношении права на ввоз и распространение в той мере, в какой это касается прав производителей фонограмм. Следовательно, она совместима с Римской конвенцией и не отменяет этого соглашения ни в какой-либо ее части, ни целиком. К тому же к ней могут присоединяться договаривающиеся государства, не являющиеся членами Римской конвенции, избегая, таким образом, обязанности предоставлять охрану объектам смежных прав на более широкой основе.

Аналогичным образом, договаривающиеся государства могут заявить, в соответствии с пунктом 2 статьи 6 Римской конвенции, что они будут охранять интересы вещательных организаций только в том случае, если удовлетворены оба критерия предоставления охраны (расположение штаб-квартиры вещательной организации и осуществление передачи с помощью национального передатчика). Женевская конвенция о фонограммах, в свою очередь, вообще ограничивается критерием гражданства (ст. 2). Однако по сравнению с положениями Римской конвенции она допускает, что

договаривающиеся государства выбирают критерий места первой записи, а не критерий гражданства производителя фонограмм. Возможность сделать такое заявление также остается за договаривающимися государствами, которые перед подписанием этого международного договора (29 октября 1971 г.) предоставляли охрану исключительно на такой основе.

Ни Римская конвенция, ни Соглашение ТРИПС не затрагивают вопрос о распространении экземпляров; в отличие от Женевской конвенции о фонограммах, она не предоставляет независимого права на распространение. Т. е. Женевской конвенцией гарантируется охрана не только от репродуцирования фонограмм, но и от распространения их дубликатов, а также от импорта таких дубликатов для целей распространения (ст. 2). С другой стороны уровень охраны не гарантирует получения вознаграждения за вторичное использование фонограмм.

Средства, при помощи которых выполняются положения Женевской конвенции о фонограммах, оставлены на усмотрение национальных законодательств. Это может быть обеспечение охраны путем предоставления авторского права на фонограммы, предоставления специальных (смежных) прав, посредством использования норм законов о недобросовестной конкуренции или применения штрафных санкций.

В конвенции о фонограммах приняты те же ограничения, что и при обеспечении авторских прав. Также разрешено использование принудительного лицензирования на территории страны, если репродуцирование осуществляется в образовательных или исследовательских целях. Владельцам авторского права при этом должно выплачиваться справедливое вознаграждение.

Минимальный срок действия охраны предусмотрен такой же, что и в Римской конвенции: если национальное законодательство предусматривает определенный срок защиты, то он должен составлять не менее 20 лет, считая с конца года, в который фонограмма была записана впервые, или с конца года первого выпуска фонограммы.

Следует отметить, что конвенция о фонограммах содержит также некоторые положения, касающиеся исполнителей. По положениям ст. 7 национальные законодательства стран могут устанавливать, когда это необходимо, уровень охраны, гарантируемый исполнителем, чье исполнение зафиксировано на фонограмме, а также условия получения такой защиты.

«Гибкость» устанавливаемых Женевской конвенцией правил должна была, по мнению ее разработчиков, обеспечить скорейшее присоединение к ней государств, имеющих существенные различия в национальных законодательствах.

Женевская конвенция устанавливает, что национальное законодательство государств-участников могут предусматривать «ограничения, касающиеся охраны производителей фонограмм, того же характера, что и те, которые допускаются в отношении охраны интересов авторов литературных и художественных произведений» (ст. 6).

Следует отметить, что, несмотря на относительную жесткость требований, устанавливаемых Женевской конвенцией, например, значительное ограничение возможностей предоставления принудительных лицензий на воспроизведение фонограмм, почти половина из присоединившихся к данной конвенции стран являются развивающимися. Это объясняется важностью той роли, которую играет охрана смежных прав в современном мире, а также тем, что, обеспечивая охрану прав производителей фонограмм. Женевская конвенция способствуют возникновению, в особенности в развивающихся странах, новой отрасли промышленности, уже продемонстрировавшей свою динамичность. Содействуя распространению национальной культуры, как в самой стране, так и за рубежом, эта индустрия может явиться источником доходов для национального бюджета. Международная охрана создателей фонограмм также способствует охране фольклорных произведений на фонограммах против незаконного воспроизведения за границей.

Предоставление охраны иностранным правообладателям способствует не только распространению мирового культурного наследия, но и самому широкому использованию национальных произведений и фонограмм, поскольку устраняется один из факторов, из-за действия которого предпочтение могло отдаваться иностранцам произведения и фонограмм, - отсутствие их охраны, а следовательно, возможность использования без согласия правообладателей и без выплаты им вознаграждения.

За короткое время Женевская конвенция стала популярна - в настоящее время в ней участвуют более 70 государств, в число которых входят практически все промышленно развитые государства, а также наши соседи - Россия, Украина, страны Балтии. Для Беларуси эта конвенция вступила в силу 17 апреля 2003г.

В соответствии с национальным законодательством Беларусь охраняет только те фонограммы, которые созданы резидентами республики либо впервые опубликованы на ее территории. Иные фонограммы могут охраняться только на основании международных договоров, в которых участвует наше государство.

Основные обязательства Беларуси в рамках Женевской конвенции состоят в том, что наше государство обязуется предоставить производителям фонограмм из других участвующих в конвенции государств охрану от несанкционированного копирования их фонограмм, а также ввоза в республику с целью несанкционированного распространения и распространения на ее территории контрафактных экземпляров этих фонограмм.

Вступление в силу Женевской конвенции, безусловно, имеет серьезное значение для деятельности белорусского рынка звукозаписи. По различным оценкам, от 80 % до 95 % рынка составляет нелегальная продукция. При этом в общем объеме легальной продукции доля фонограмм, созданных собственно белорусскими фирмами, ничтожно мала.

Вступление данной конвенции в силу не означает, что все зарубежные фонограммы сразу становятся охраняемыми. Особенностью Женевской конвенции является то, что согласно норме ст. 7 (3) этого международного соглашения новое государство, присоединяясь к конвенции, не обязано охранять фонограммы, созданные до даты присоединения. Таким образом, в Беларуси на основании конвенции будут охраняться зарубежные музыкальные новинки - фонограммы, созданные после 17 апреля 2003г.

Вопросы:

1. Женевская конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм, 1971 г.

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.

2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>

3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989>.

4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795>.

Практическое занятие №14. Брюссельская конвенция об охране сигналов, несущих теле- и радиопрограммы, передаваемых через спутники, 1974 г.

Цель: изучить Брюссельскую конвенцию об охране сигналов, несущих теле- и радиопрограммы, передаваемых через спутники, 1974 г.

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в изучении Брюссельской конвенции об охране сигналов, несущих теле- и радиопрограммы, передаваемых через спутники, 1974 г.

Организационная форма практического занятия – традиционный семинар.

Теоретическая часть:

Брюссельская, или Спутниковая, конвенция предусматривает обязанность каждого из Договаривающихся государств принимать достаточные меры для предотвращения несанкционированного распространения на своей или со своей территории любого несущего программы сигнала, передаваемого через спутник. Распространение считается несанкционированным, если на него не было получено разрешения от организации – обычно вещательной организации – определившей содержание программы. Эта обязанность существует в отношении организаций, являющихся юридическими лицами Договаривающегося государства.

Конвенция допускает введение определенных ограничений в отношении охраны. Распространение несущих программы сигналов лицами, не имеющими соответствующего разрешения, допускается, если такие сигналы используются для передачи коротких выдержек, содержащих сообщения о текущих событиях или в качестве цитат коротких выдержек из программы, передаваемой при помощи таких сигналов, или, применительно к развивающимся странам, программы, передаваемой при помощи таких сигналов, если она распространяется исключительно в учебных целях, включая обучение совершеннолетних или научно-исследовательскую деятельность. Конвенция не устанавливает сроков охраны, оставляя этот вопрос на усмотрение национального законодательства.

Положения Конвенции не применяются в случаях, когда распространение сигналов производится со спутников прямого вещания.

Конвенция не предусматривает учреждения Союза, руководящего органа или бюджета.

Право свободного присоединения к Конвенции предоставлено любому государству – члену Организации Объединенных Наций или любого из учреждений, входящих в систему Организации Объединенных Наций. Ратификационные грамоты или акты о принятии или присоединении должны сдаваться на хранение Генеральному секретарю Организации Объединенных Наций.

Вопросы:

1. Брюссельская конвенция об охране сигналов, несущих теле- и радиопрограммы, передаваемых через спутники, 1974 г.

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.

2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>

3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: [//biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989](http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989).

4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: [//biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795](http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795).

Практическое занятие №15. Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам, 1996 г.

Цель: рассмотреть договор ВОИС по исполнениям и фонограммам, 1996 г.

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении договора ВОИС по исполнениям и фонограммам, 1996 г.

Организационная форма практического занятия – традиционный семинар.

Теоретическая часть:

Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам (ДИФ) касается прав двух групп бенефициаров, в особенности в цифровой среде:

- исполнителей (актеров, певцов, музыкантов и т.д.);
- производителей фонограмм (физических или юридических лиц, которые берут на себя инициативу и несут ответственность за звукозапись).

Охрана этих прав регулируется одним и тем же актом, поскольку большинство прав, предоставляемых Договором исполнителям, представляют собой права, связанные с их записанными чисто звуковыми исполнениями (фиксируемыми в виде фонограмм).

Что касается исполнителей, то Договор предоставляет им имущественные права на их исполнения, записанные в виде фонограмм (но не в виде аудиовизуальной записи, применяемой для кинофильмов):

- право на воспроизведение,
- право на распространение,
- право на прокат,
- право на предоставление.

Право на воспроизведение представляет собой право разрешать прямое или косвенное воспроизведение фонограмм любым образом и в любой форме.

Право на распространение представляет собой право разрешать доведение до всеобщего сведения оригинала и копий фонограммы посредством продажи или иной передачи прав собственности.

Право на прокат представляет собой право разрешать публичный коммерческий прокат оригинала и копий фонограммы в порядке, предусмотренном национальным законодательством Договаривающихся сторон (за исключением стран, в которых с 15 апреля 1994 г. действует система выплаты справедливого вознаграждения за такой прокат).

Право на предоставление представляет собой право разрешать доведение до всеобщего сведения, средствами как проводной, так и беспроводной связи любого исполнения, записанного в виде фонограммы, таким образом, чтобы представители публики могли иметь к ним доступ из любого места и в любое время по их собственному выбору. Это право касается, в частности, интерактивной передачи, осуществляемой по запросу в сети Интернет.

Что касается незаписанных («живых») исполнений, то Договор предоставляет исполнителям:

- право на эфирное вещание (за исключением случаев ретрансляции),
- право на сообщение для всеобщего сведения (за исключением случаев, когда исполнение передается в эфир),
- право на запись.

Договор также предоставляет исполнителям личные неимущественные права, а именно право требовать указания себя в качестве исполнителя и право возражать против любого извращения, искажения или иного изменения исполнения, способного нанести ущерб репутации исполнителя. Что касается производителей фонограмм, то Договор предоставляет им имущественные права в отношении их фонограмм:

- право на воспроизведение,
- право на распространение,
- право на прокат,
- право на предоставление.

Право на воспроизведение представляет собой право разрешать прямое или косвенное воспроизведение фонограммы любым образом и в любой форме.

Право на распространение представляет собой право разрешать доведение до всеобщего сведения оригинала и копий фонограммы посредством продажи или иной передачи прав собственности.

Право на прокат представляет собой право разрешать публичный коммерческий прокат оригинала и копий фонограммы в порядке, предусмотренном национальным законодательством Договаривающихся сторон (за исключением стран, в которых с 15 апреля 1994 г. действует система выплаты справедливого вознаграждения за такой прокат).

Право на предоставление представляет собой право разрешать доведение фонограммы до всеобщего сведения средствами как проводной, так и беспроводной связи таким образом, чтобы представители публики могли иметь доступ к фонограмме из любого места и в любое время по их собственному выбору. Это право касается, в частности, интерактивной передачи по запросу в сети Интернет.

Договор предусматривает право исполнителей и производителей фонограмм на единовременное справедливое вознаграждение за прямое или косвенное использование фонограмм, публикуемых в коммерческих целях, для целей эфирного вещания или сообщения для всеобщего сведения. Тем не менее, любая Договаривающаяся сторона может ограничить или - при условии внесения в Договор соответствующей оговорки - не признавать это право. В этом случае, и в объеме оговорки, сделанной Договаривающейся стороной, другие Договаривающиеся стороны имеют право не предоставлять национальный режим Договаривающейся стороне, принявшей такую оговорку («принцип взаимности»).

Что касается ограничений и исключений, то в статье 16 ДИФ содержатся положения о так называемой «трехступенчатой проверке», позволяющей определить применимость ограничений и изъятий, предусмотренных статьей 9(2) Бернской конвенции, действие которых распространяется на все виды прав. В прилагаемом к Договору Согласованном заявлении оговорено, что действие таких ограничений и изъятий, предусмотренных национальным законодательством в соответствии с Бернской конвенцией, может также распространяться на цифровую среду. Договаривающиеся

государства вправе устанавливать новые ограничения и изъятия, подходящие для применения в цифровой среде. Расширение сферы применения существующих ограничений и изъятий или введение новых ограничений и изъятий допускается в том случае, если это соответствует условиям «трехступенчатой проверки».

Срок охраны должен составлять не менее 50 лет.

Использование и осуществление прав, предусмотренных в Договоре, не может быть обусловлено никакими формальностями. Договор обязывает Договаривающиеся стороны предусматривать средства правовой защиты от действий по обходу технических средств (например, кодирования), используемых авторами в связи с осуществлением их прав и от удаления или видоизменения информации - например, некоторых данных, идентифицирующих исполнителя, исполнение, производителя фонограммы и саму фонограмму - необходимой для управления их правами (например, лицензирования, сбора и распределения роялти) («информация об управлении правами»).

Договор обязывает каждую Договаривающуюся сторону принимать меры, необходимые для обеспечения применения настоящего Договора, которые соответствуют ее правовой системе. В частности, каждая Договаривающаяся сторона должна обеспечить наличие в ее законодательстве процедур защиты прав, позволяющих принимать эффективные меры против любого нарушения прав, предусмотренных настоящим Договором. Такие меры должны включать как оперативные меры, предотвращающие нарушения, так и меры, служащие сдерживающим средством против дальнейших нарушений.

Договор учреждает Ассамблею Договаривающихся сторон, главной задачей которой является рассмотрение вопросов текущего применения и развития Договора. Ассамблея поручает выполнение связанных с Договором административных функций Секретариату ВОИС.

Договор был заключен в 1996 г. и вступил в силу в 2002 г.

Право свободного присоединения к Договору предоставлено государствам-членам ВОИС и Европейского сообщества. Учрежденная Договором Ассамблея может принять решение о допуске к участию в Договоре других межправительственных организаций. Ратификационные грамоты или акты о присоединении должны сдаваться на хранение Генеральному секретарю ВОИС.

Вопросы:

1. Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам, 1996 г.

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.

2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>

3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989>.

4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795>.

Практическое занятие №16. Понятие, признаки и виды внешнеэкономических сделок. Внешнеторговая сделка. Форма внешнеэкономической сделки

Цель: изучить понятие, признаки и виды внешнеэкономических сделок, внешнеторговые сделки, формы внешнеэкономической сделки.

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении понятия, признаков и видов внешнеэкономических сделок, внешнеторговых сделок, форм внешнеэкономической сделки.

Организационная форма практического занятия – круглый стол.

Теоретическая часть:

Понятие, признаки и виды внешнеэкономических сделок

Внешнеэкономическая сделка – это гражданско-правовая сделка, заключённая между сторонами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, коммерческие предприятия которых находятся в различных государствах.

Данное определение носит не легальный, а доктринальный характер, поскольку ни в одном нормативном акте легального определения внешнеэкономической сделки не содержится. ГК РФ дважды упоминает внешнеэкономическую сделку, но в обоих случаях лишь в связи с её формой. Во-первых, согласно п.3 ст.162 несоблюдение простой письменной формы внешнеэкономической сделки влечёт её недействительность. Согласно ст.1209 форма такой сделки с участием российского ЮЛ или российского предпринимателя всегда подчиняется российскому праву.

Таким образом, ст.162 и 1209 – это свехимперативные нормы российского законодательства, т.е. они действуют независимо от того, какое национальное право будет применяться к сделке в соответствии с коллизионной нормой или соглашением сторон.

Из того определения, которое мы дали, вытекает 2 обязательных признака внешнеэкономической сделки:

1) связь сделки с предпринимательской деятельностью сторон. Не всякий договор, осложнённый иностранным элементом, является внешнеэкономической сделкой. Например, договор дарения между российской организацией и иностранной компанией является договором, осложнённым иностранным элементом, но не признаётся внешнеэкономической сделкой.

2) коммерческие предприятия сторон договора должны находиться в разных государствах. При этом термин коммерческое предприятие стороны сделки означает не субъект права, а место осуществления стороной своей предпринимательской деятельности. Поскольку у одной и той же организации может быть несколько мест осуществления деловой активности, при квалификации сделки в качестве внешнеэкономической, а также при определении применимого к ней национального права, во внимание принимается то место, где сторона осуществляет свою основную деятельность при осуществлении данной сделки. Таким образом, не имеет значения место регистрации сторон сделки. Например, если российская организация (т.е. организация, зарегистрированная на территории России) постоянно осуществляет свою деятельность за рубежом через созданный там филиал, считается, что коммерческое предприятие российской организации находится за рубежом. Соответственно договор между такой российской организацией и другой российской организацией, которая осуществляет свою деятельность в России, признаётся внешнеэкономической сделкой.

Факультативные признаки внешнеэкономической сделки:

- Пересечение товаром, услугой государственной границы; данный признак является факультативным, поскольку в практике возникают договоры, заключённые с иностранными лицами, но вывоз товара и услуги за рубеж не происходит. Например, иностранная фирма закупает у российской организации товар, но согласно договору, российская организация не вывозит товар, а передаёт его другой российской организации для переработки. Данный договор будет внешнеэкономической сделкой без вывоза товара (т.н. *толлинговые операции*).

- Использование сторонами в качестве средства платежа при расчётах иностранной валюты. Данный признак является факультативным, поскольку стороны могут использовать в качестве средства платежа международные расчётные единицы, например, в большинстве стран ЕС действует единая валюта – евро. Поэтому договор между французской и итальянской фирмой является внешнеэкономической сделкой, хотя стороны рассчитываются в евро.

- Особый круг источников, регулирующих внешнеэкономические сделки. В отличие от внутренней гражданско-правовой сделки к внешнеэкономической сделке применяются следующие источники:

- Международные конвенции, регулирующие отдельные виды обязательств. Они, хотя и являются составной частью российской правовой системы, к обычным внутренним сделкам не применяются;

- По соглашению сторон или в силу коллизионной нормы сделка может регулироваться иностранным правом (ст.1210, 1211 ГК РФ);

- При регулировании внешнеэкономической сделки большое значение имеют международные торговые обычаи (Инкотермз, унифицированные правила и т.д.);

- Поскольку в большинстве случаев исполнение внешнеэкономической сделки связано с вывозом товаров за пределы таможенной территории в России, а также с использованием валюты в качестве средства платежа, к внешнеэкономической сделке в императивном порядке применяются правила валютного и таможенного законодательства, которые на практике имеют большее значение, чем частноправовые аспекты сделки.

- Специфический порядок разрешения споров из внешнеэкономической сделки. Все споры делятся на 2 вида – публично-правовые и частноправовые. Публично-правовые – те, которые связаны с нарушением российской стороной правил валютного или таможенного законодательства. В России они рассматриваются только государственными арбитражными судами. Частноправовые споры, связанные с неисполнением или ненадлежащим исполнением сторонами своих гражданско-правовых обязательств по сделке, рассматриваются как государственными арбитражными судами России, так и международными коммерческими арбитражами. Спор может быть рассмотрен также иностранным государственным судом. Стороны предпочитают разрешать свои споры в международных коммерческих арбитражах благодаря 2 обстоятельствам: 1) государственные суды часто необъективны, процесс в государственном суде носит сложный характер, отсутствует конфиденциальность, предусмотрена возможность обжалования решения суда; 2) решения государственного суда по общему правилу не признаётся и не исполняется за рубежом. Международный же коммерческий арбитраж характеризуется быстротой рассмотрения дела, объективностью, возможностью для сторон выбрать компетентных арбитров, а, главное, - наличие Нью-йоркской конвенции 1958г., на основании которой решение международного коммерческого арбитража признаётся и исполняется во всех государствах-участниках конвенции (т.е. в 123 странах).

Вопросы для круглого стола:

1. Понятие, признаки и виды внешнеэкономических сделок.
2. Внешнеторговая сделка.
3. Форма внешнеэкономической сделки.

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.

2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>

3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989>.

4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795>.

Практическое занятие №17. Международные перевозки грузов и пассажиров

Цель: изучить понятие международных перевозок, их виды; особенности правового регулирования международных перевозок грузов и пассажиров; рассмотреть международные железнодорожные перевозки грузов и пассажиров, международные автомобильные перевозки.

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении понятия международных перевозок, их виды; особенностей правового регулирования международных перевозок грузов и пассажиров; международных железнодорожных перевозок грузов и пассажиров; международных автомобильных перевозок.

Организационная форма практического занятия – круглый стол.

Теоретическая часть:

Понятие международных перевозок, их виды. Особенности правового регулирования международных перевозок грузов и пассажиров

Под **международной перевозкой** понимается перевозка грузов и пассажиров между двумя и более государствами, выполняемая на условиях, которые установлены заключенными этими государствами международными соглашениями.

Перевозки грузов и пассажиров осуществляются железнодорожным, автомобильным, воздушным и морским транспортом.

Характерной особенностью правового регулирования в этой сфере является то, что основные вопросы перевозок решаются в международных соглашениях (транспортных конвенциях), содержащих унифицированные нормы, единообразно определяющие условия международных перевозок грузов и пассажиров.

Обычно такие соглашения содержат требования к перевозочной документации, определяют порядок приема груза к перевозке и выдаче его в пункте назначения, условия ответственности перевозчика, процедуру предъявления к перевозчику претензий и исков. При отсутствии единообразных материально-правовых норм обращаются к

нормам национального права в соответствии с коллизионными нормами транспортных конвенций или национального законодательства.

Особенность договора международной перевозки заключается в том, что в ходе его исполнения соответствующие материально-правовые нормы применяются на основании различных коллизионных принципов.

Так, при отправлении груза руководствуются законом страны отправления, при выдаче груза в конечном пункте – законом страны назначения. В других случаях применяется закон перевозчика или же закон страны суда. Подлежащее применению к международной перевозке право может быть указано в транспортном документе, выданном перевозчиком.

Международные железнодорожные перевозки грузов и пассажиров

С 1890 года железнодорожные перевозки между европейскими странами регулировались Бернской конвенцией о международных железнодорожных перевозках, заключенной девятью государствами, включая Россию. В 1980 году была принята Конвенция о международных железнодорожных перевозках (КОТИФ), содержащая объединенный текст Бернской конвенции о железнодорожной перевозке грузов и Бернской конвенции о железнодорожной перевозке пассажиров и багажа.

КОТИФ имеет два приложения (А и В), содержащие нормы гражданско-правового характера об условиях международных железнодорожных перевозок. Приложение А, определяющее условия перевозок пассажиров, получило наименование Единые правила МПК. Приложение В содержит условия перевозок грузов, оно названо Единые правила МГК.

Перевозчик несет ответственность за сохранность и просрочку доставки грузов, которые строятся на единых основаниях. Применительно к грузу Конвенция различает два вида опасности, за предотвращение которых отвечает перевозчик: трата и несохранность.

В случае несохранности груза возмещение определяется по рыночной цене и не может превышать 50 франков за килограмм веса при объявленной ценности.

При утрате груза возмещаются также падающие на него провозные платежи и таможенные сборы. Если имела место просрочка в доставке груза свыше 48 часов, железная дорога выплачивает штраф в размере 0,1 провозных платежей, но не более 50 франков за отправку. При наличии убытков можно требовать их возмещения в пределах двойной провозной платы.

Когда несохранность груза или его несвоевременная доставка вызваны умыслом перевозчика, он обязан полностью возместить убытки, а при наличии его грубой вины предел выплачиваемого им возмещения повышается. При предоставлении льготных провозных платежей предел ответственности железных дорог может быть снижен.

Перевозчик отвечает за утрату транспортной документации, неправильное ее использование и невыполнение указаний грузовладельца об изменении условий договора перевозки при наличии его вины и только в пределах стоимости груза. За неправильное определение пути следования груза и подлежащие применению тарифы железные дороги несут ответственность лишь за грубую вину.

Перевозчик освобождается от ответственности, если несохранность или несвоевременная доставка груза были вызваны обстоятельствами, которых железная дорога не могла избежать и последствия которых не могла устранить.

Перевозчик не отвечает также за несохранность груза при наличии обстоятельств, которые именуются особыми опасностями для груза (недостатки тары, погрузка и выгрузка груза клиентом, естественные свойства груза, внесение неправильных сведений в накладную и др.).

При просрочке в доставке груза претензии должны быть заявлены в течение 60 дней с момента получения груза. Если обязательное претензионное производство предусмотрено внутренним законодательством, оно должно соблюдаться также при международных перевозках. Претензии и иски могут заявляться только участниками

договора перевозки или; по их полномочию и направляться одной из следующих дорог: отправления, назначения или дороге, на которой имело место обстоятельство, являющееся основанием заявляемого требования. К претензии должны прилагаться накладная и ее дубликат, а также необходимые доказательства в подлиннике или копии.

Исковая давность определяется одним годом, а при наличии умысла перевозчика, по спорам о возмещении за реализованный груз и в некоторых других случаях - два года.

Международные автомобильные перевозки

Правовой статус наземной транспортной среды связан с правовым статусом государственной территории, по которой осуществляется перевозка, основанным, в свою очередь, на суверенитете государства на принадлежащие ему территориальные образования. Вместе с тем на правовой режим наземной перевозки распространяются нормы международного права в части организации дорожного движения (Конвенция о дорожном движении от 19 сентября 1949 года); порядка оформления таможенных формальностей (Женевская таможенная конвенция 1975 года о международной перевозке грузов с применением книжки МДП); организации использования автомагистралей (Европейское соглашение, 1975 года о международных автомагистральных). Международные автомобильные перевозки грузов регулируются Женевской конвенцией 1956 года о договоре международной дорожной перевозки грузов (КДПГ), которая вступила в силу 2 июля 1961 года.

Сфера применения Конвенции о договоре международной дорожной перевозки грузов.

Конвенция регулирует взаимоотношения перевозчика и грузовладельца, заключивших договор перевозки груза, порядок приема груза к перевозке и его выдачи в пункте назначения.

Конвенция применяется ко всякому договору дорожной перевозки грузов за вознаграждение посредством транспортных средств, когда место погрузки груза и место доставки груза, указанные в контракте, находятся на территории двух различных стран, из которых по крайней мере одна является участницей Конвенции, а также в том случае, если перевозки производятся государствами или правительственными учреждениями или организациями.

Конвенция не применяется:

- к перевозкам, производимым согласно международным почтовым конвенциям;
- к перевозкам покойников;
- к перевозкам обстановки и мебели при переездах;
- к перевозкам между Соединенными Королевствами Великобритании и Северной Ирландии и Ирландской Республикой;
- к той части смешанной перевозки, которая относится к перевозке по морю, железной дороге, внутреннему водному пути или воздушным транспортом без перегрузки.

Договор перевозки устанавливается накладной. Накладная составляется в трех оригиналах, подписанных отправителем и перевозчиком, причем эти подписи могут быть отпечатаны типографским способом или заменены штампами отправителя и перевозчика, если это допускается законодательством страны, в которой составлена накладная. Первый экземпляр накладной передается отправителю, второй - сопровождает груз, а третий - остается у перевозчика.

Накладная должна содержать следующие сведения:

- место и дату ее составления;
- имя и адрес отправителя;
- имя и адрес транспортного агента;
- место и дату принятия груза к перевозке и место его доставки, а также, если необходимо, запрещение перегрузки груза;
- имя и адрес получателя;
- обозначение характера груза и тип его упаковки;

- число грузовых мест, их особую разметку и номера;
- вес груза брутто или выраженное в других единицах измерения количество груза;
- связанные с перевозкой расходы: стоимость перевозки, дополнительные расходы, если необходимо, расходы, которые отправитель принимает на свой счет, таможенные пошлины и сборы, а также прочие издержки, с момента заключения договора до сдачи груза;
- инструкции, требуемые для выполнения таможенных формальностей;
- указание, что перевозка производится независимо от всякой оговорки согласно требованиям, установленным Конвенцией;
- инструкции отправителя перевозчику относительно страхования груза;
- дополнительный срок выполнения перевозки;
- перечень документов, переданных перевозчику.

Накладная, если не доказано противное, имеет силу договора относительно его условий и удовлетворения принятием груза перевозчиком. При отсутствии в накладной обоснованных перевозчиком оговорок имеется презумпция, что груз и его упаковка были внешне в исправной состоянии в момент принятия груза перевозчиком и что число грузовых мест, а также их маркировка и номера, соответствовали указаниям накладной.

Отправитель несет ответственность за все издержки перевозки и убытки, причиненные ему вследствие неточности или недостаточности указаний, которые он должен привести в накладной, а также всех иных указаний или инструкций, которые даются отправителем для составления накладной или для включения в нее.

Отправитель имеет право требовать проверки перевозчиком веса брутто или его количества, выраженного в других единицах измерения. Он может также требовать проверки содержимого грузовых мест.

Отправитель несет ответственность перед перевозчиком за ущерб и повреждения, причиненные лицам, оборудованию и другим грузам, а также за любые расходы, которые могут быть вызваны поврежденной упаковкой груза, если только при видимом или известном перевозчику в момент принятия груза повреждении перевозчиком не было сделано относительно этого надлежащих оговорок.

Отправитель обязан до доставки груза присоединить к накладной или представить в распоряжение перевозчика необходимые документы и сообщить требуемые сведения для выполнения таможенных и иных формальностей. Отправитель ответствен перед перевозчиком за всякий ущерб, который может быть причинен отсутствием, недостаточностью или неправильностью этих документов и сведений.

Перевозчик несет ответственность:

- за полную или частичную потерю груза;
- за повреждение груза, происшедшее в промежуток времени между принятием груза к перевозке и его сдачей;
- за опоздание доставки.

При принятии груза перевозчик обязан проверить:

- точность записей, сделанных в накладной относительно числа грузовых мест, а также их маркировки и номеров;
- внешнее состояние груза и его упаковки, вписать в накладную обоснованные оговорки, если не получил достаточной возможности проверить правильность записей в накладной.

По прибытии груза на место, предусмотренное для его доставки, получатель имеет право требовать передачи ему второго экземпляра накладной и сдачи ему груза на основании соответствующей расписки в принятии.

Право распоряжения грузом осуществляется при следующих условиях:

- отправитель или получатель, желающий осуществить это право, должен представить первый экземпляр накладной, в которой должны быть внесены новые

инструкции, данные перевозчику, а также возместить расходы и ущерб, вызванные выполнением этих инструкций;

- выполнение этих инструкций должно быть возможным в тот момент, когда их получает лицо, которое должно их выполнить; оно не должно нарушать хода нормальной работы предприятия перевозчика и не должно наносить ущерба отправителям или получателям других грузов;

- упомянутые инструкции не должны ни в коем случае приводить к разбивке грузов.

По любым спорам, возникающим по поводу перевозок, производимых в соответствии с Конвенцией, истец может обращаться помимо компетентных судов участвующих в Конвенции стран, указанных с общего согласия сторонами, к суду страны, на территории которой находятся:

- обычное место жительства ответчика, его главная контора или отделение или агентство, при посредстве которых был заключен договор перевозки;

- место принятия груза к перевозке или место доставки.

Подача исков, которые могут возникнуть в результате перевозок, может происходить в течение одного года. Однако в случае злоумышленного поступка или вины, которая согласно закону, применяемому разбирающим дело судом, приравнивается к злоумышленному поступку, срок устанавливается в три года. Срок исчисляется:

- в случае частичной потери груза, повреждения его или просрочки в доставке - со дня сдачи груза;

- в случае потери всего груза - с 30-го дня по истечении установленного для перевозки срока или, если таковой не был установлен, с 60-го дня по принятии груза перевозчиком к перевозке;

- во всех прочих случаях - по истечении 3-месячного срока со дня заключения договора перевозки.

Вопросы для круглого стола:

1. Понятие международных перевозок.
2. Виды международных перевозок.
3. Правовое регулирование международных перевозок грузов и пассажиров.
4. Чем регулируются железнодорожные перевозки между европейскими странами?
5. Суть КОТИФ.
6. Единые правила МПК.
7. Единые правила МГК.
8. Перечислите виды опасности согласно КОТИФ.
9. Конвенции о договоре международной дорожной перевозки грузов.
10. В каких случаях применяется конвенция при международной автомобильной перевозке?
11. В каких случаях не применяется конвенция при международной автомобильной перевозке?
12. Какие сведения должна содержать накладная при международной автомобильной перевозке?
13. Ответственность и обязанности перевозчика при международной автомобильной перевозке.

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.

2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К.

Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>

3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: [//biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989](http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989).

4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: [//biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795](http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795).

Практическое занятие №18. Банковские гарантии в международных денежных обязательствах. Унифицированные правила Международной торговой палаты для договорных гарантий.

Цель: изучить банковские гарантии в международных денежных обязательствах, унифицированные правила Международной торговой палаты для договорных гарантий.

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении банковских гарантий в международных денежных обязательствах, унифицированных правил Международной торговой палаты для договорных гарантий.

Организационная форма практического занятия – круглый стол.

Теоретическая часть:

Международное регулирование банковской гарантии осуществляется Конвенцией ООН о независимых гарантиях и резервных аккредитивах 1995 года и обычаями, кодифицированными Международной торговой палатой: Правилами международной практики резервных аккредитивов 1998 года, Унифицированными правилами для договорных гарантий 1993 года, Унифицированными правилами для платежных гарантий 1992 года. Применение кодифицированных обычаев требует указания в тексте договора на это. Унифицированные правила не ограничивают перечень субъектов, которые могут выдать гарантию. В том случае, если она выдается банком, то носит название банковской гарантии.

В зависимости от механизма платежа по гарантии в международной практике их делят на два вида: условные гарантии и гарантии по требованию. Условные гарантии регулируются Унифицированными правилами для договорных гарантий 1993 года. Эти правила предусматривают различные виды гарантий: исполнения контракта, тендерная гарантия (в случае отказа лица, выигравшего тендер, заключать договор), гарантия платежа, гарантия обслуживания. Гарантия может распространяться на весь контракт и только на некоторые его обязательства. Требование о выплате гарантии должно сопровождаться документами, подтверждающими неисполнение обязательства.

Правила содержат требования к форме гарантии и указывают на ее необходимые реквизиты. Гарантия может носить срочный характер, тогда ее реализация возможна только в указанные в гарантии сроки. Общий срок обращения за выплатой гарантии установлен правилами в шесть месяцев.

Примечательно, что в правилах содержится указание на применимое право (выбранное сторонами, а при отсутствии выбора – места нахождения гаранта), а также

одним из обязательных требований к содержанию гарантии указано условие о разрешении споров.

Унифицированные правила для платежных гарантий 1992 года регулируют только частный случай гарантии – гарантию платежа. Правила дают определение самой гарантии как независимого от основной сделки обязательства, контр-гарантии, сторон гарантийного обязательства. В правилах указаны требования к форме и содержанию гарантии. Гарантии названы безотзывными, если стороны не договорились об ином, а уступка прав бенефициаром ограничена. Гарантия носит документарный характер, т.е. требование о выплате гарантии должно сопровождаться документами, подтверждающими неисполнение обязательств, а сам гарант имеет разумный срок для проверки этих документов. Требование о выплате может быть предъявлено только в течение срока действия гарантии, который самими правилами не установлен.

Правила содержат нормы о применимом праве (избранное сторонами, при отсутствии выбора – право страны места нахождения гаранта), а также условия о разрешении спора. В частности, установлена подсудность по месту нахождения гаранта.

Резервный аккредитив как разновидность банковской гарантии регулируется, с одной стороны, Унифицированными правилами и обычаями для документарных аккредитивов 1993 года, а с другой, Конвенцией ООН о независимых гарантиях и резервных аккредитивах 1995 года. Унифицированные правила хотя и подчиняют своему регулированию и резервные аккредитивы, однако устанавливают иной механизм выплаты: не представление документов, свидетельствующих о надлежащем исполнении договора, а наоборот – представление документов, свидетельствующих о ненадлежащем исполнении своих обязательств. Таким документом может быть арбитражное или судебное решение, заключение двусторонней комиссии о неисполнении контракта и т.п.

Конвенция ООН 1995 года понимает гарантию так же, как и Унифицированные правила, т.е. называет ее независимым от основного обязательством выплатить определенную сумму при наступлении указанных в гарантии случаев. Сам платеж может представлять собой и акцепт векселя, и отсроченный платеж. В отличие от правил, конвенция содержит норму о том, когда гарантия считается международной, используя известный признак – нахождение коммерческих предприятий сторон в разных государствах.

Гарантия в соответствии с конвенцией может носить срочный характер, по общему правилу является безотзывной, уступка прав бенефициаром ограничивается. Гарантия является документарной, т.е. требование о платеже по гарантии должно сопровождаться документами, проверяемыми банком по формальным признакам. Отказ в платеже по гарантии можно в ограниченных случаях, например, неподлинность представленных документов, основное обязательство бесспорно исполнено надлежащим образом, умышленное неправомерное поведение бенефициара, которого воспрепятствовало надлежащему исполнению обязательства.

Вопрос о применимом праве решается в конвенции так же, как и в правилах – оно или избирается сторонами, или определяется судом. В последнем случае это будет право места нахождения гаранта.

К сожалению, конвенция, хотя и вступила в силу в 2000 году, но насчитывает небольшое количество участников – девять государств, самым крупным из которых является США. РФ не участвует в данной конвенции.

В литературе выделяют еще несколько видов банковских гарантий. Во-первых, таможенная гарантия, применяемая при временном ввозе. В данном случае гарантируется, что если ввезенные временно товары не будут вывезены в установленный срок, то импортные пошлины будут уплачены.

Во-вторых, судебная гарантия как одно из средств обеспечения иска. Данная гарантия заменяет арест имущества или денежных средств. Требование о выплате гарантированной суммы предъявляется, если есть решение суда или мировое соглашение,

предоставляющее противоположной стороне право на получение определенной денежной суммы. Поскольку гарантия освобождает имущество от ареста, то ответчик может вести обычную хозяйственную деятельность не зависимо от срока судебного разбирательства.

Вопросы для круглого стола:

1. Банковские гарантии в международных денежных обязательствах.
2. Унифицированные правила Международной торговой палаты для договорных гарантий.

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.
2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>
3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989>.
4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795>.

Практическое занятие №19. Внедоговорные обязательства в международном частном праве

Цель: изучить внедоговорные обязательства в отношениях торгового мореплавания, рассмотреть коллизионные нормы КТМ РФ.

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении внедоговорных обязательств в отношениях торгового мореплавания, коллизионных норм КТМ РФ.

Организационная форма практического занятия – традиционный семинар.

Теоретическая часть:

Внедоговорные обязательства в отношениях торгового мореплавания.

Эти обязательства охватывают: столкновение судов, причинение ущерба от загрязнения с судов нефтью, причинение ущерба в связи с перевозкой опасных и вредных веществ. Их коллизионное регулирование осуществляется в соответствии с главой XXVI Кодекса торгового мореплавания РФ. Унифицированные нормы содержатся в международных договорах РФ. Специфика таких договоров состоит в том, что они содержат преимущественно материально-правовые нормы.

Столкновение судов. Статья 420 КТМ РФ предусматривает три случая столкновения судов:

- во внутренних морских водах и в территориальном море – применяется закон государства, на территории которого произошло столкновение;
- столкновение в открытом море и спор рассматривается в российских судах, – применяется российское право, в частности, глава XVII КТМ;
- столкновение судов, плавающих под флагом одного государства, – применяется закон этого государства (lex flagi).

Причинение ущерба от загрязнения с судов нефтью. В соответствии со ст.421 КТМ, если ущерб причинён на территории РФ, в том числе в территориальном море и в исключительной экономической зоне РФ, применяется российское право, в частности глава XVIII КТМ. Российское право применяется и к предупредительным мерам по предотвращению или уменьшению такого ущерба, где бы они ни применялись.

В 2000 году Россия присоединилась к Протоколу 1992 года об изменении Международной конвенции о гражданской ответственности за ущерб от загрязнения нефтью 1969 г., участницей которой была как преемница СССР. Конвенция предусматривает компенсацию физическим и юридическим лицам за ущерб, возникший из-за утечки или слива нефти. Компенсация ограничивается по объёму и во времени. Тем не менее, пределы ответственности собственника судна за загрязнение достаточно высоки. Ответственность наступает в любом случае, если собственник не докажет, что убытки явились следствием военных и тому подобных действий или стихийных явлений исключительного, неизбежного и непредотвратимого характера, поведения третьих лиц, имевших намерение причинить убытки, правонарушений действий государства (властей), вины потерпевшего.

Конвенция предусматривает меры обеспечительного характера для покрытия ущерба, в том числе страхование ответственности, предоставление банковских гарантий, а также обязанности по их осуществлению, как собственниками морских судов, так и государствами.

Причинение ущерба в связи с морской перевозкой опасных и вредных веществ. Статья 422 устанавливает односторонние коллизионные нормы, предусматривающие применение российского права, в частности, главы XVIII КТМ:

- к любому ущербу, причинённому на территории РФ, в том числе в территориальном море;
- ущерб от загрязнения окружающей среды, причинённому в исключительной экономической зоне РФ;
- ущерб иному, чем ущерб от загрязнения окружающей среды, причинённому за пределами территории РФ, в том числе территориального моря, если такой ущерб причинён опасными и вредными веществами, перевозимыми на борту судна, плавающего под Государственным флагом РФ;
- предупредительным мерам по предотвращению или уменьшению ущерба, где бы они ни применялись.

В 2000 году Россия присоединилась к Международной конвенции об ответственности за ущерб в связи с перевозкой морем опасных и вредных веществ 1996 г.

В соответствии с этой Конвенцией собственник судна имеет право на ограничение ответственности. Сумма определяется в единицах специального права заимствования (СПЗ). Собственник не имеет права на ограничение, если ущерб явился результатом его собственного действия или упущения, совершённого с намерением причинить ущерб либо по самонадеянности с пониманием вероятности такого ущерба. Чтобы воспользоваться ограничением ответственности, собственник создаёт фонд на общую сумму равную пределу его ответственности в суде или другом компетентном органе путём внесения соответствующих сумм в депозит либо предоставления иного обеспечения. На собственнике лежит обязанность по страхованию своей ответственности либо предоставлению иного финансового обеспечения.

Конвенция предусматривает создание международного фонда (ОВВ), предоставляющего компенсацию по возмещению ущерба в связи с морской перевозкой опасных и вредных веществ. Фонд создаётся и действует как юридическое лицо, законным представителем которого является директор. Предусматриваются условия выдачи такой компенсации. Общая сумма компенсации ограничивается так, чтобы эта сумма вместе с суммой ограниченной ответственности собственника судна не превышала 250 млн. расчётных единиц СПЗ.

Диспозитивная коллизионная норма – это такая норма, которая, закрепляя общее правило о выборе права, предоставляет сторонам транспортных правоотношений возможность отказаться от него, заменив другим правилом. Внешним отличительным признаком диспозитивной коллизионной нормы является использование в ее тексте таких словосочетаний, как "стороны могут применить...", "если иное не установлено соглашением сторон".

К альтернативной коллизионной норме относится норма, предусматривающая несколько вариантов выбора права для конкретного транспортного правоотношения. В качестве примера можно привести закрепленную в ст. 15 КПВВ норму о подсудности споров, возникших в связи с перевозкой. В соответствии с этой нормой истец может по своему выбору обратиться, помимо компетентных судов участвующих в Конвенции государств, назначенных сторонами с общего согласия, к судам государства, на территории которого находится:

- а) главная контора ответчика, его обычное местожительство или контора, при посредстве которой был заключен договор перевозки;
- б) место, где был причинен ущерб;
- в) место отправления или назначения, и может обратиться лишь к этим судам.

Как следует из текста приведенной нормы, она предусматривает помимо обращения в компетентные суды участвующих в Конвенции государств еще три альтернативные привязки, любую из которых истец вправе применить.

Еще одна классификационная система коллизионных норм может быть выведена исходя из формы коллизионной привязки. Этот критерий позволяет подразделить коллизионные нормы на односторонние и двусторонние. Данная классификация имеет важное практическое значение.

Односторонняя коллизионная норма – это норма, содержащая привязку к праву определенной страны. Обычно односторонняя коллизионная норма содержится в национальных источниках и указывает на применение права своей страны. Так, в п. 2 ст. 420 КТМ РФ закреплена норма, в соответствии с которой, если столкновение судов произошло в открытом море и спор рассматривается в Российской Федерации, к возникшим отношениям применяются правила гл. XVII КТМ РФ.

Из приведенного положения следует, что привязка прямо указывает на применение российского источника, и поэтому коллизионная норма является односторонней.

Двусторонняя коллизионная норма – это такая норма, привязка которой не называет право конкретного государства, а формулирует общий признак (правило), используя который можно выбрать соответствующее право.

Двусторонние коллизионные нормы наиболее часто встречаются в международных транспортных источниках.

Привязка двусторонней коллизионной нормы именуется формулой прикрепления.

Вопросы:

1. Перечислите внедоговорные обязательства в отношениях торгового мореплавания.
2. Столкновение судов.
3. Причинение ущерба от загрязнения с судов нефтью.
4. Причинение ущерба в связи с морской перевозкой опасных и вредных веществ.
5. Коллизионные нормы КТМ РФ

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.
2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>
3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989>.
4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795>.

Практическое занятие №20. Наследственные права иностранных граждан в России и российских граждан за рубежом

Цель: изучить наследственные права иностранных граждан в России и российских граждан за рубежом.

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: правовое положение иностранцев; методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении наследственных прав иностранных граждан в России и российских граждан за рубежом.

Организационная форма практического занятия – традиционный семинар.

Теоретическая часть:

Наследственные права иностранных граждан в России

следственные права иностранных граждан в России. В соответствии с Конституцией РФ и ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» 2002 г. Иностранные граждане пользуются в России правами и несут обязанности наравне с гражданами РФ, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законодательством. Иностранцам в России предоставлен национальный режим, в том числе в области наследственных отношений. В международных конвенциях (статьи 44 и 47 Минской и Кишинёвской конвенций) и в двусторонних договорах о правовой помощи РФ имеются статьи, прямо указывающие на принцип равенства граждан Договаривающихся государств в области наследственных отношений.

Так, в соответствии со ст. 38 Договора о правовой помощи России с Польшей устанавливается: «Граждане одной Договаривающейся стороны могут получать на территории другой Договаривающейся стороны имущество и другие права путём наследования по закону и по завещанию на тех же условиях и в том же объёме, как и граждане этой Стороны.

Граждане одной Договаривающейся стороны могут давать распоряжения на случай смерти в отношении имущества, находящегося на территории другой Договаривающейся стороны».

Возможность ограничения наследственных прав иностранцев в России в отношении отдельных видов имущества связана с ограничением права собственности иностранцев на эти виды имущества. Так, согласно ФЗ «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения 2002 г. Иностранные граждане и лица без гражданства не могут приобретать земельные участки сельскохозяйственного назначения в собственность, а только на праве аренды. Наследники таких земель должны произвести их отчуждение (ст.5,11).

Наследственные права российских граждан за границей. Положение о консульском учреждении РФ, утв. Указом Президента РФ от 5 ноября 1998 г. в числе основных задач консульских учреждений предусматривает осуществление в пределах своей компетенции функций в отношении наследственных прав российских граждан с соблюдением законодательства страны пребывания.

Консул принимает меры к охране оставшегося после смерти российского гражданина его заграничного имущества. Действия консула определяются соглашением РФ с государством пребывания консула или практикой, установившейся во взаимоотношениях РФ с этой страной. Если вся наследственная масса передаётся консулу, чтобы он поступил с нею согласно закону его страны, то консул руководствуется российским законодательством.

Консульские конвенции обычно предусматривают, что консул должен уведомляться о смерти граждан своей страны. Тогда же ему сообщаются сведения о наследственном имуществе. Если гражданин находился на территории консульского округа временно, консулу передаются деньги и вещи, которые умерший имел при себе. Если консулу станет известно об открывшемся наследстве в пользу проживающих в России российских граждан, он незамедлительно сообщает все известные ему сведения о наследстве и возможных наследниках в МИД РФ. Согласно ряду консульских конвенций компетентные органы власти государства пребывания должны извещать консула об открытии наследства в стране пребывания, когда наследником является гражданин представляемого государства. В соответствии с рядом конвенций российский консул может представлять интересы российских граждан без особой доверенности в судах и других организациях страны пребывания. Консул выполняет и ряд других функций, касающихся наследования. В рамках доверенных ему нотариальных функций он вправе заверять завещания. Консульский устав РФ от 5 июля 2010 г. изымает из нотариальной компетенции должностных лиц консульских учреждений выдачу свидетельств о праве на наследство. В соответствии со ст.39 Консульского устава РФ признаны утратившими силу пункты 3, 4, 12-15 части первой ст.38 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате 1993 г. Права наследования, возникшие на основании иностранных законов, полностью признаются в РФ. Российское законодательство не устанавливает каких-либо ограничений в отношении получения российскими гражданами наследственных сумм из-за границы.

Заключение браков российских граждан с иностранцами (лицами без гражданства) в Российской Федерации: условия вступления в брак; форма брака. Коллизионное регулирование расторжения брака

Само понятие брака доктриной различных государств толкуется по-разному: брак-договор, брак-статус, брак-партнёрство. Сравнительно недавно в ряде государств получили распространение однополые союзы в виде допускаемых законодательством партнёрств и даже легальных браков – в большинстве стран Северной Европы (Дании, Норвегии, Исландии, Нидерландов, Швеции), Бельгии, Германии, Каталонии, Франции. В современном мире получили распространение свободные союзы без официальной регистрации фактических брачных отношений. В ряде стран юридические последствия таких союзов регулируются правом (Израиль, Швеция, штат Нью-Гемпшир США, Боливия, Гватемала, Венесуэла и др.)

Наследственные права российских граждан за границей

За границей могут возникать отношения по наследованию после смерти гражданина РФ в иностранном государстве, когда наследодателем был российский гражданин. Во всех случаях наследование с иностранным элементом будет определяться правом, подлежащим применению либо в силу коллизионных норм внутреннего законодательства того или иного государства, либо в силу правил международного соглашения.

Положение о Консульском учреждении РФ, утвержденное Указом Президента РФ от 5 ноября 1998 г., в числе основных задач консульских учреждений предусматривает осуществление в пределах своей компетенции функций в отношении наследства (наследственных прав российских граждан) с соблюдением законодательства государства пребывания.

Консул принимает меры к охране оставшегося после смерти российского гражданина его заграничного имущества. Последующие действия консула в отношении наследственной массы такого имущества определяются соответствующим соглашением РФ с государством пребывания консула или практикой, установившейся во взаимоотношениях РФ с этой страной. Если вся наследственная масса или часть ее в соответствии с соглашением или установившейся практикой передаются консулу, с тем чтобы он поступил с ней согласно законам его страны, то при распоряжении имуществом он руководствуется действующим российским законодательством. Консульские конвенции, заключенные с другими странами, предусматривают обычно, что консул должен уведомляться о смерти гражданина своей страны. Тогда же ему и сообщают сведения о наследственном имуществе. В случае смерти гражданина на территории консульского округа, если он находился там временно, консулу передаются деньги и вещи, которые умерший имел при себе.

Консул имеет право представлять граждан своей страны без особой доверенности, в том числе и по наследственным делам, в стране пребывания, если граждане отсутствуют и не поручали ведения своего дела какому-либо лицу.

Консул выполняет и ряд других функций, касающихся наследования. Он принимает меры к охране наследственного имущества, выдает свидетельства о праве наследования, принимает наследственное имущество для передачи находящимся в России наследникам.

В прошлом в области наследственных отношений неоднократно на практике возникали вопросы о том, могли ли вообще наши граждане получать наследственное имущество в случае, если наследование открывалось за рубежом. Следует в этой связи отметить, что российские граждане имеют право на получение наследственного имущества, если наследование открылось за рубежом. Права наследования, возникшие на основании соответствующих иностранных законов, полностью признаются в России. В практике было много случаев, когда наши граждане признавались наследниками по праву того государства, которое применялось к наследованию. В ряде случаев имущество завещалось нашим гражданам и организациям различными лицами, проживающими за рубежом.

Российское законодательство не устанавливает каких-либо ограничений в отношении получения российскими гражданами наследственных сумм из-за границы.

Вопросы:

1. Наследственные права иностранных граждан в России.
2. Наследственные права российских граждан за границей.

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.

2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>

3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: [//biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989](http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989).

4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: [//biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795](http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795).

Практическое занятие №21. Семейно-брачные отношения в международном частном праве

Цель: рассмотреть брачно-семейные отношения, осложнённые иностранным элементом как предмет МЧП, заключение браков в дипломатических представительствах и консульских учреждениях (консульские браки).

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении брачно-семейных отношений, осложнённых иностранным элементом как предмет МЧП, заключение браков в дипломатических представительствах и консульских учреждениях (консульские браки).

Организационная форма практического занятия – круглый стол.

Теоретическая часть:

Брачно-семейные отношения представляют собой комплексные отношения личного неимущественного и имущественного характера, основанные на родственных связях и регулируемые нормами гражданского (в широком смысле слова) права. Во многих странах отсутствует семейное право как самостоятельная отрасль права, и семейные правоотношения регулируются гражданским законодательством (ФРГ, Швейцария, Франция). В большинстве современных государств семейное право отделено от гражданского, кодифицировано и представляет собой самостоятельную отрасль права (Российская Федерация, Алжир, страны Восточной Европы и Латинской Америки).

В нормативных актах большинства государств отсутствует законодательное определение брака, и его правовые проблемы до конца не урегулированы ни в законах, ни в доктрине. Практически общепризнанно, что брак – это юридически оформленный добровольный союз мужчины и женщины, направленный на создание семьи и презюмирующий совместное сожительство с ведением общего хозяйства. Сразу же следует оговориться, что такое определение брака соответствует праву далеко не всех государств. В современной доктрине права и судебной практике брак определяется как брак-договор, брак-статус или брак-партнерство. Наиболее распространенной является точка зрения, что брак – это договор, гражданско-правовая сделка, порождающая личные и имущественные права и обязанности супругов.

Семейные отношения с иностранным элементом являются составной частью международных гражданских правоотношений. Иностранный элемент в брачно-семейных

отношениях может проявляться во всех его вариантах. В законодательстве некоторых государств особо выделяются «иностранцы» (между иностранцами) и «смешанные» (между иностранцами и собственными гражданами) браки. Семейные отношения в максимальной степени связаны с национальными традициями, религией, бытовыми и этническими обычаями, а потому семейное право разных стран принципиально отличается и практически не поддается унификации. Все это вызывает серьезные коллизии законов в области брачно-семейного права.

Основные коллизионно-правовые проблемы брака и семьи заключаются в следующем:

1. форма и условия заключения брака;
2. расовые и религиозные ограничения;
3. запреты на браки с иностранцами;
4. необходимость разрешения (дипломатического, родителей или опекунов) для вступления в брак;
5. личный закон (главенство) мужа; заключение брака по доверенности и через представителя;
6. полигамия и моногамия;
7. однополые браки;
8. юридическая ответственность за отказ вступления в обещанный брак;
9. «хромающие браки» и др.

Доктрина права при помощи сравнительного анализа определила наиболее распространенные коллизионные привязки для установления применимого права:

1. закон места заключения брака;
2. личный закон обоих супругов;
3. закон страны постоянного проживания ребенка;
4. личный закон усыновителя;
5. закон компетентности учреждения;
6. закон суда;
7. закон страны совместного проживания супругов;
8. закон последнего совместного места жительства;
9. личный закон ребенка;
10. закон места нахождения общей семейной собственности.

Попытки унификации брачно-семейных отношений с иностранным элементом предпринимаются с начала XX в. На универсальном уровне разработан целый комплекс Гаагских конвенций по вопросам семейного права: об урегулировании коллизий законов и юрисдикции в области разводов и судебного разлучения супругов 1902 г.; о праве, применимом к алиментным обязательствам, 1972 г.; о сотрудничестве в области иностранного усыновления 1993 г.; об урегулировании коллизий законов в области заключения брака 1995 г. и др. (всего около 50). Эти конвенции содержат в основном унифицированные коллизионные нормы. Основной недостаток Гаагских конвенций – ограниченный круг их участников. Многие из них так и не вступили в силу, поскольку не набрали необходимого количества ратификаций.

В СК произведена кодификация правовых норм, относящихся к брачно-семейным отношениям с участием иностранцев и апатридов (разд. VII). К таким отношениям возможно применение как российского, так и иностранного права. В случае решения коллизионного вопроса в пользу иностранного права определен порядок установления содержания иностранного семейного права (ст. 166 СК). Это является обязанностью суда и иных компетентных органов РФ. Содержание иностранного семейного права устанавливается с учетом его официального толкования, практики применения и доктрины в соответствующем иностранном государстве. СК содержит оговорку о публичном порядке (ст. 167), согласно которой нормы иностранного семейного права не

применяются, если их применение противоречит основам правопорядка (публичному порядку) РФ. В подобных случаях применяются нормы российского права.

В соответствии с п.1 ст.157 ГК брак между российскими гражданами, проживающими за границей, может быть заключён в дипломатических представительствах или консульских учреждениях РФ. В соответствии с Консульским уставом РФ консул вправе регистрировать акты гражданского состояния, в том числе регистрацию брака российских граждан между собой. При этом применяется российское законодательство.

Согласно п.2 ст.157 РФ признаёт на условиях взаимности действительными браки иностранных граждан между собой, заключённые на территории РФ в дипломатических представительствах и консульских учреждениях иностранных государств, если эти лица в момент заключения брака являлись гражданами иностранного государства, назначившего посла или консула в Российской Федерации. Таким образом, признание таких браков в РФ возможно лишь на условиях взаимности, то есть если соответствующие государства признают на своей территории браки российских граждан, заключённые в российских дипломатических представительствах и консульских учреждениях.

Большинство консульских конвенций, заключённых РФ с другими странами (Болгарией, Румынией, ФРГ, Швецией и др.), предусматривается, что консул вправе регистрировать браки согласно законодательству представляемого им государства между гражданами этого государства. Однако в некоторых Конвенциях предусматривается возможность регистрации в консульствах «смешанных» браков. Так, согласно Консульской конвенции с Турцией консул регистрирует браки в рамках, дозволенных законодательством государства пребывания, при условии, что, по крайней мере, один из будущих супругов является гражданином представляемого государства.

Признание браков, заключённых за пределами территории Российской Федерации.

Граждане РФ могут заключить браки между собой, а также с иностранными гражданами или лицами без гражданства за пределами территории РФ. РФ признаёт такие браки действительными на своей территории при наличии двух условий: 1) если они были совершены с соблюдением законодательства того государства, на территории которого они были заключены; 2) если отсутствуют предусмотренные статьёй 14 СК обстоятельства, препятствующие заключению брака (п.1 ст.158).

Россия признаёт действительными на своей территории браки иностранных граждан между собой, заключённые за пределами территории РФ при одном условии: если при заключении брака было соблюдено законодательство того государства, на территории которого был заключён брак (п.2 ст.158).

Вопросы для круглого стола:

1. Понятие брачно-семейных отношений в МЧП.
2. Что такое брак?
3. Иностранный элемент в брачно-семейных отношениях.
4. Основные коллизионно-правовые проблемы брака и семьи.
5. Коллизионные привязки для установления применимого права.
6. Заключение браков в дипломатических представительствах.
7. Заключение браков в консульских учреждениях (консульские браки).

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.

2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>

3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: [//biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989](http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989).

4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивагин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: [//biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795](http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795).

Практическое занятие №22. Трудовые отношения в международном частном праве

Цель: изучить трудовые отношения, осложнённые иностранным элементом как предмет МЧП, социальное обеспечение иностранцев в России и российских граждан за рубежом

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении трудовых отношений, осложнённых иностранным элементом как предмет МЧП, социального обеспечения иностранцев в России и российских граждан за рубежом.

Организационная форма практического занятия – традиционный семинар.

Теоретическая часть:

Право, регулирующее трудовые отношения, носит двойственный характер: ему кроме частноправового элемента присущ и элемент публично-правовой. Для практики судов и доктрины стран Запада характерны попытки разграничить применение права к трудовым отношениям по вопросам частного и публичного права. Одни авторы (А. Батиффоль и др.) в соответствии с традиционными концепциями пытаются применять к трудовым договорам общие коллизионные принципы обязательственного права (выбор права сторонами на основе принципа автономии воли сторон, применение закона места заключения договора и др.), другие же (Нибуайе и др.) выдвигают на первый план вопросы публично-правового характера, в отношении которых не может применяться иностранное публичное право, а всегда подлежат применению правила страны места работы.

В отечественной доктрине (А.С. Довгерт) подчеркивалось, что трудовые и гражданские отношения при имеющихся различиях объединены общими принципами частноправового регулирования. Именно поэтому к трудовым отношениям с иностранным элементом применяются общие понятия и положения международного частного права.

Коллизионные принципы, предназначенные для регулирования трудовых отношений, осложненных иностранным элементом, составляют особую группу принципов, правил с учетом состава участников трудового правоотношения. К международным трудовым отношениям в теории частного международного права причисляют отношения, которые осложнены иностранным элементом. В международных трудовых отношениях иностранный элемент может присутствовать как в субъектном составе (иностраный работник, иностранный работодатель), так и в объекте (трудовая деятельность работника осуществляется за границей)

В области трудовых отношений сложились следующие основные коллизионные принципы.

1. Свобода выбора права (автономия воли – *lex voluntatis*). Этот принцип применяется в Великобритании, Италии, Канаде, ФРГ, Польше. Например, согласно ст. 32 Закона Польши 1965 г. о международном частном праве «стороны могут подчинить трудовые правоотношения выбранному им закону, если он находится во взаимосвязи с этими правоотношениями».

2. Закон места работы (*lex loci laboris*). В соответствии с этим принципом к иностранцам применяется закон страны места работы. Он закреплен в законодательстве Австрии, Албании, Венгрии, Испании, России, Швеции и других стран. Из этого же принципа исходит Римская конвенция 1980 г. о праве, применяемом к договорным обязательствам. Под законом места работы (*lex loci laboris*) понимается закон страны места нахождения предприятия, где работает трудящийся.

3. Закон места нахождения работодателя. В соответствии с этим коллизионным принципом, если согласно трудовому договору работу следует выполнять на территории нескольких государств, к трудовому отношению применяется закон места нахождения, места жительства или места коммерческой деятельности работодателя.

4. Закон флага судна (*lex flagi*). Трудовое соглашение работника, исполняющего службу на водном или воздушном транспорте, регламентируется законом страны, где зарегистрировано транспортное средство.

5. Личный закон работодателя – физического или юридического лица (*lex personalis* или *lex societatis*). Например, если работники венгерского работодателя выполняют работу за границей по командировке или на более длительной зарубежной службе, то к правовому отношению следует применять венгерский закон. Данный принцип применяется также и тогда, когда место работы определить точно невозможно (например, ввиду командировок) или работа подлежит исполнению в двух или более странах.

6. Закон страны заключения контракта о найме (*lex loci contractus*). Например, по законодательству Англии и США к трудовым отношениям, заключенным в этих странах, применяется местное право.

Международные односторонние коллизионные предписания включаются в российское трудовое законодательство в результате одностороннего решения вопроса российским законодателем о выборе закона, регулирующего международные трудовые отношения, реализуемые на территории Российской Федерации. Например, статья 11 Трудового кодекса РФ содержит общее коллизионное нормативное предписание, основанное на критериях территориальности и национального режима (равенства трудовых прав) в регулировании международных трудовых отношений: «На территории Российской Федерации правила, установленные трудовым законодательством и иными актами, содержащими нормы трудового права, распространяются на трудовые отношения с участием иностранных граждан, лиц без гражданства, организаций, созданных или учрежденных иностранными гражданами, лицами без гражданства либо с их участием, международных организаций и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации».

Иными словами, если имеют место трудовые отношения, осложненные иностранным элементом, к их регулированию должно применяться российское трудовое право. Оно распространяется как на работников-иностранцев, работающих у российских работодателей, так и на россиян или иностранцев, работающих у иностранных юридических и физических лиц. Коллизионным предписанием служит принцип закона места работы (*lex loci laboris*).

Критерий экстерриториальности применяется к трудовым отношениям, где работодателем и работником выступают определенные категории российских субъектов права, но трудовая деятельность осуществляется за пределами Российской Федерации, за границей. Эти отношения являются результатом дифференциации правового регулирования труда. Так, в Трудовом кодексе РФ этим отношениям посвящена глава 53

"Особенности регулирования труда работников, направляемых на работу в дипломатические представительства и консульские учреждения Российской Федерации, а также представительства федеральных органов исполнительной власти и государственных учреждений Российской Федерации за границей".

Коллизионное правило *lex banderae* (закон флага) следует применять и в отношении работников транспортных организаций. В ст. 416 КТМ РФ предусмотрено, что правовое положение членов экипажа судна и связанные с эксплуатацией судна отношения между членами экипажа судна определяются законом государства флага судна. Этот закон применяется к отношениям между судовладельцем и членами экипажа, если иное не предусмотрено договором, регулирующим отношения между судовладельцем и членами экипажа судна, являющимися иностранными гражданами.

Таким образом, в качестве альтернативной коллизионной привязки предусматривается правило об автономии воли сторон *lex voluntatis* (закон по договоренности, принцип автономии воли). Однако с учетом характера трудовых отношений эта «автономия воли сторон», т.е. выбор сторонами трудового договора права той или иной страны, подлежащего применению, ограничена. Таким ограничением выступает запрет ухудшения условий труда членов экипажа судна по сравнению с нормами права государства, которыми должны регулироваться данные отношения при отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве (ст. 416 КТМ РФ).

Таким образом, на сегодняшний день только трудовые отношения работников дипломатических представительств и консульских учреждений Российской Федерации, а также членов экипажей торгового мореплавания в одностороннем порядке подверглись специальной коллизионно-правовой регламентации. Речь идет о специальных коллизионных нормативных предписаниях.

В российской доктрине МЧП отсутствует единый подход относительно возможности применения к трудовым отношениям, осложненным иностранным элементом, коллизионные нормы разд. VI ГК РФ «Международное частное право». Так, по мнению В.П. Звекова, возможность применения общего подхода в соответствующих случаях не исключена. То есть, возможно, применения принципа «автономии воли сторон», при отсутствии соглашения относительно подлежащего применению права, применяется право страны, с которым трудовые отношения наиболее тесно связаны. Лушникова М.В., напротив, считает, что применение положений раздела VI ГК РФ не является обоснованным. В отличие от гражданско-правовых трудовых отношения основаны на единстве частных и публичных начал, неотъемлемой характеристикой трудовых правоотношений является обеспечение охраны трудовых прав работника. На этом основании нельзя применять коллизионные принципы, призванные регулировать частноправовые отношения, осложненные иностранным элементом.

Однако, в ч. 1 ст. 10 ТК РФ содержится правовое положение, аналогичное ст. 15 Конституции РФ: основные принципы и нормы международного права и международные договоры России в соответствии с Конституцией РФ являются составной частью правовой системы нашей страны. В ч. 2 ст. 10 ТК РФ конкретизируется, что, если международным договором России установлены другие правила, чем предусмотренные законами и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, применяются правила международного договора.

Так, в соответствии со ст. 44 Договора между Россией и Польшей о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам (1996) стороны трудового договора могут сами выбрать законодательство, регулирующее их трудовые отношения. Если законодательство не выбрано, то возникновение, изменение, прекращение (расторжение) трудового договора и вытекающие из него претензии регулируются законодательством договаривающейся стороны, на территории которой выполняется, выполнялась или должна была выполняться работа.

Т.о. международным договором предусмотрено исключение из общего правила, что допускается трудовым законодательством. Несмотря на то, что имеется общая норма, закрепленная в ст. 11 ТК РФ, в случае если стороны выберут законодательство Польши, оно будет применяться к соответствующим отношениям даже на территории России.

В 2000 г. РФ подписала (не ратифицировала) Европейскую социальную хартию 1996г. Она предусматривает обязанность государств-участников принимать меры путем заключения соответствующих международных соглашений, с тем, чтобы обеспечить равенство граждан государств-участников в области социального обеспечения в случае миграции работников из одной страны в другую.

В рамках ЕС действует Европейская конвенция о социальном обеспечении 1972 г., согласно которой для получения социальных пособий (по безработице, болезни, материнству) требуется стаж работы в стране пребывания сроком не менее 6 месяцев, а для получения пенсии по старости требуется 5-летний стаж.

Положения конвенции носят рамочный характер, т.е. решение вопросов выплаты иностранцам из государств ЕС пособий по безработице, старости и т.д. зависят от последующих соглашений между государствами.

Право на получение пенсий и социальных пособий возникает, как правило после определенного периода времени в данной стране: пенсионные фонды выплачивают пенсии из отчислений от работающих граждан, которые впоследствии будут также получать пенсии из молодого работающего поколения. Поэтому иностранные граждане в РФ и российские граждане за рубежом могут претендовать на получение пенсии в соответствующем государстве, если они в нем какой-то период времени работали и делали соответствующие отчисления.

В РФ согласно ФЗ «О трудовых пенсиях в РФ» от 17.12.2001г. постоянно проживающие иностранные граждане в РФ имеют право на трудовую пенсию наравне с россиянами, за исключением случаев, установленных в законе или международном договоре. Это означает, что для получения пенсии по старости иностранцы должны удовлетворять требованиям закона: достичь определенного возраста и иметь стаж не менее 5 лет страхового стажа. Причем в страховой стаж включаются периоды работы, которые выполнялись на территории РФ, при условии, что за эти периоды уплачивались страховые взносы в Пенсионный фонд РФ. Периоды работы, которые выполнялись за пределами РФ, включаются в страховой стаж в случаях, предусмотренных законодательством РФ или международными договорами.

Согласно другому ФЗ «Об основах социального обслуживания населения в РФ» от 10.12.1995 г. постоянно проживающие в РФ иностранные граждане имеют равные с российскими гражданами права на социальное обслуживание, если иное не установлено международным договором РФ. В соответствии с Постановлением Правительства РФ «Об утверждении Положения о назначении и выплате государственных пособий гражданам, имеющих детей» от 30.12.2006 г. иностранцам и беженцам выплачиваются пособия на детей.

Во многих странах установлены аналогичные правила. Ряд высокоразвитых стран Западной Европы и США предоставляют иностранцам «пособия по бедности». Однако иностранному пенсионеру необходимо получить вид на жительство в соответствующей стране.

РФ принимает меры по защите пенсионных прав своих граждан за рубежом. В соответствии с ФЗ «О выплате пенсий гражданам, выезжающим на постоянное место жительство за пределы РФ» от 06.01.2001г. российским пенсионерам перед отъездом за рубеж на постоянное жительство по их желанию выплачивается суммы назначенных государственных пенсий в рублях за 6 месяцев вперед. Сумма назначенной пенсии или ее часть может выплачиваться на территории РФ в рублях по доверенности или зачисляться

на счет пенсионера в банке либо может переводиться за границу в иностранной валюте по курсу рубля, установленному ЦБ РФ.

У РФ (как правопреемница СССР) со многими странами есть международные соглашения по вопросам социального обеспечения, устанавливающие принцип национального режима друг другу на принципе взаимности. Такие соглашения есть с Болгарией, Румынией, Венгрией, Монголией. Они предусматривают взаимное признание стажа, т.е. стаж приобретенный на территории этих государств засчитывается в стаж России, и наоборот, что имеет значение для получения пенсии в своем государстве; провозглашают право граждан одного государства на получение пенсии в другом государстве наравне с местными гражданами. Например, пенсионер из России, переехавший на постоянное место жительства в Венгрию, вправе получать там пенсию на тех же условиях, что и венгерские граждане, даже если он всю жизнь проработал в РФ.

Аналогичные положения содержатся в соглашениях со странами СНГ. Так, в соответствии с Соглашением СНГ о сотрудничестве в области трудовой миграции и социальной защиты трудящихся-мигрантов 1994 г. государства-участники, во-первых, договорились взаимно признавать трудовой стаж, во-вторых, постановили, что трудящиеся-мигранты (лица, постоянно проживающие на территории одного государства-участника, но работающие в другом государстве-участнике) пользуются социальным страхованием и социальным обеспечением (кроме пенсионного) в соответствии с действующим на территории страны трудоустройства законодательством.

Их медицинское обслуживание осуществляется за счет работодателя страны трудоустройства наравне с ее гражданами.

В соответствии с Соглашением о гарантиях прав граждан государств-участников СНГ в области пенсионного обеспечения 1992г. назначение пенсий гражданам государств-участников Соглашения производится по месту жительства. Для установления права на пенсию гражданам государств-участников Соглашения учитывается трудовой стаж, приобретенный на территории любого из этих государств, а также на территории бывшего СССР за время до вступления в силу данного Соглашения. Все расходы, связанные с обеспечением пенсионного обеспечения по Соглашению, несет государство, предоставляющее обеспечение.

Вопросы:

1. Коллизионные вопросы в области трудовых отношений.
2. Международно-правовое регулирование условий труда иностранцев.
3. Трудовые права иностранцев в Российской Федерации.
4. Трудовые права российских граждан за рубежом.
5. Социальное обеспечение иностранцев в России.
6. Социальное обеспечение российских граждан за рубежом.

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.

2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>

3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989>.

4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана,

Практическое занятие №23. Подсудность гражданских дел с участием иностранных лиц. Понятие международной подсудности

Цель: изучить понятие подсудности гражданских дел с участием иностранных лиц, понятие международной подсудности.

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении понятия подсудности гражданских дел с участием иностранных лиц, понятия международной подсудности.

Организационная форма практического занятия – традиционный семинар.

Теоретическая часть:

В международном частном праве под международной подсудностью понимается компетенция судов данного государства по разрешению гражданских дел с иностранным элементом. Известны три основные системы определения подсудности:

- по признаку гражданства сторон спора. Так, для того чтобы суд какого-либо государства признал себя компетентным рассматривать дело, достаточно, чтобы спор касался сделки, заключенной гражданином этого государства, независимо от места ее заключения;

- путем распространения правил внутренней территориальной подсудности и прежде всего правила о подсудности по месту жительства ответчика, при определении подсудности по делам с иностранным элементом;

- по признаку «присутствия» ответчика, который толкуется весьма широко.

Вопросы:

1. Понятие международной подсудности.

2. Основные системы определения подсудности.

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.

2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>

3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989>.

4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795>.

Практическое занятие №24. Международный коммерческий арбитраж

Цель: изучить понятие, виды и правовая природа международного коммерческого арбитража, рассмотрение споров в Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате РФ.

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать: методы правового регулирования.

Уметь: выявлять, анализировать и интерпретировать правовые источники в сфере международного частного права; свободно ориентироваться в теоретических и практических проблемах международного частного права.

Формируемые компетенции: способен применять нормы материального и процессуального права при решении задач профессиональной деятельности (ОПК-2).

Актуальность темы практического занятия заключается в рассмотрении понятия, видов и правовой природы международного коммерческого арбитража, споров в Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате РФ.

Организационная форма практического занятия – традиционный семинар.

Теоретическая часть:

Правовая природа международного коммерческого арбитража

Международный коммерческий арбитраж представляет собой особый механизм рассмотрения международных коммерческих (хозяйственных) споров частноправового характера. Стороной спора может быть и государство, но спор по своему содержанию обязательно имеет частноправовой характер и второй стороной обязательно выступает лицо частного права. Международный коммерческий арбитраж, или третейский суд, – это суд, избранный в соответствии с волей сторон для разрешения спора между ними. Спор рассматривается независимым арбитром, избранным сторонами на основе его профессиональных качеств в целях вынесения окончательного и обязательного для сторон решения. Международный коммерческий арбитраж изымает споры по вопросам толкования и исполнения коммерческих договоров из компетенции национальных судов общей юрисдикции.

Понятие «Международный коммерческий арбитраж», точно так же как и понятия международного частного права и МГП, имеет условный характер и означает наличие в деле иностранного элемента. Международный коммерческий арбитраж имеет третейский характер и учреждается в соответствии с национальным правом. Его деятельность – это деятельность национального правоприменительного органа на основе норм национального законодательства. Преимущества третейского разбирательства заключаются в следующем: непродолжительность рассмотрения дела; меньшая сумма расходов и сборов; соблюдение коммерческой тайны; свободный выбор сторонами арбитров, процедуры, места и языка арбитражного разбирательства; окончательный и обязательный характер арбитражного решения (*res iudicata*); обеспечение принудительного исполнения иностранных арбитражных решений международно-правовым договорным механизмом.

Международный коммерческий арбитраж не является элементом государственной судебной системы и в своей деятельности не зависит от нее. Это не государственная, а общественная организация, учрежденная в соответствии с национальным правом. Обращение сторон в арбитраж исключает рассмотрение спора в судах общей юрисдикции. Однако нет полной изоляции МКА от государственной судебной системы. Процессуальные действия, связанные с исполнением арбитражных решений и выполняемые судами общей юрисдикции:

- осуществление принудительных мер по предварительному обеспечению иска;
- принудительное исполнение арбитражного решения.

Виды международного коммерческого арбитража

Существо МКА определяется по роду рассматриваемых дел – это споры по гражданско-правовым отношениям в сфере внешней торговли. Общеизвестная концепция МКА – юрисдикция третейского суда основана только на принципе автономии воли сторон в их договорных отношениях. Автономия воли в МКА понимается как источник права. Природа МКА как негосударственного образования обусловлена именно соглашением сторон, представляющим собой источник права (*lex privata*).

Институционный, или постоянно действующий, арбитраж создается при национальных торговых (торгово-промышленных) палатах, биржах, ассоциациях, союзах. Основа функционирования – специальный национальный закон и принятый на его основе регламент такого МКА. Арбитражное разбирательство основано на процедуре, установленной в регламенте. Есть список постоянных арбитров, из которых стороны сами выбирают арбитров. Этот вид МКА наиболее предпочтителен при разбирательстве сложных дел, связанных с запутанными и трудноразрешимыми разногласиями, проблемами по применению права. В настоящее время в мире функционирует более 100 институционных арбитражей, действующих в различных государствах (Арбитражный институт Стокгольмской торговой палаты, Американская арбитражная ассоциация, Лондонский международный третейский суд и др.)

Изолированный (разовый) арбитраж, или арбитраж *ad hoc*, создается сторонами для рассмотрения конкретного дела. После окончания разбирательства и вынесения решения он прекращает свое существование. Стороны выбирают место проведения арбитража, сами устанавливают правила избрания арбитров и арбитражную процедуру. Изолированный арбитраж основан на практически неограниченной автономии воли сторон в выборе процедуры рассмотрения спора. Возможны детальное согласование процедуры, ее регламентация на основе регламентов институционных арбитражей или типовых регламентов, разработанных международными организациями. Стороны вправе договориться о внесении любых изменений в регламент. Изолированный арбитраж – это наиболее эффективное средство разбирательства споров, связанных с фактическими обстоятельствами, например проверкой качества товаров, определением их цены.

Рассмотрение споров в Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате РФ

Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате Российской Федерации (сокращенно - МКАС при ТПП РФ или МКАС) - негосударственный орган по разрешению внешнеэкономических споров, преемник образованной в 1932 году Внешнеторговой арбитражной комиссии при Всесоюзной торговой палате.

Закон РФ «О международном коммерческом арбитраже» - основной законодательный акт, регулирующий порядок рассмотрения международных коммерческих споров в России, который был разработан на основе Типового закона, принятого в 1985 г. Комиссией ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ), и одобрен Генеральной Ассамблеей ООН. Следует учитывать, что правила Федерального закона 2002 г. «О третейских судах в Российской Федерации» не распространяются на международный коммерческий арбитраж, в том числе и на разбирательство споров в МКАС.

В соответствии с п. 2 Положения о МКАС (приложение 1 к Закону РФ от 7 июля 1993 г. «О международном коммерческом арбитраже»), п. 1 § 2 Регламента МКАС, на рассмотрение МКАС могут по соглашению сторон передаваться:

– споры из договорных и иных гражданско-правовых отношений, возникающие при осуществлении внешнеторговых и иных видов международных экономических связей, если коммерческое предприятие хотя бы одной из сторон спора находится за границей, а также

– споры предприятий с иностранными инвестициями и международных объединений и организаций, созданных на территории Российской Федерации, между собой, споры между их участниками, а равно их споры с другими субъектами права Российской Федерации.

Положением о МКАС и Регламентом МКАС установлен перечень гражданско-правовых отношений, споры из которых могут быть переданы на рассмотрение МКАС. Этот перечень не исчерпывающий. В него включены, в частности, отношения по купле-продаже (поставке) товаров, выполнению работ, оказанию услуг, обмену товарами и (или) услугами, перевозке грузов и пассажиров, торговому представительству и посредничеству, аренде (лизингу), научно-техническому обмену, обмену другими результатами творческой деятельности, сооружению промышленных и иных объектов, лицензионным операциям, инвестициям, кредитно-расчетным операциям, страхованию, совместному предпринимательству и другим формам промышленной и предпринимательской кооперации.

МКАС принимает к своему рассмотрению и споры, подлежащие его юрисдикции в силу международных договоров Российской Федерации.

Вместе с тем Закон «О международном коммерческом арбитраже» (далее - Закон о МКА) не затрагивает действия какого-либо другого закона Российской Федерации, в силу которого определенные споры не могут передаваться в арбитраж или могут быть переданы в арбитраж только в соответствии с положениями иными, нежели те, которые содержатся в указанном Законе.

Иск подается в МКАС при наличии уплаченного регистрационного сбора, который в соответствии с Приложением к Регламенту МКАС при ТПП РФ, введенным в действие с 1 марта 2006 г., составляет 1000 долларов США или 30 000 российских рублей.

До уплаты регистрационного сбора иск считается не поданным.

В соответствии с § 15 Регламента все документы должны быть представлены в МКАС в пяти экземплярах, а в случаях рассмотрения спора единоличным арбитром - в трех экземплярах.

Вышеупомянутые документы, как правило, представляются на языке контракта или на языке, на котором стороны вели между собой переписку, или на русском языке. Письменные доказательства представляются на языке оригинала.

Согласно § 9 Регламента МКАС исковое заявление должно содержать:

- а) наименование и почтовые адреса, номера телефонов, факсов и адреса электронной почты сторон;
- б) требования истца;
- в) обоснование компетенции МКАС;
- г) изложение фактических обстоятельств, на которых основаны исковые требования;
- д) подтверждающие эти обстоятельства доказательства;
- е) обоснование исковых требований с учетом применимых норм права;
- ж) цена иска;
- з) расчет суммы каждого требования;
- и) перечень документов, прилагаемых к исковому заявлению.

Исковое заявление подписывается полномочным лицом с документальным подтверждением его полномочий. Относительно оформления исковых материалов. Рекомендуем нумеровать прилагаемые к исковому заявлению материалы и составлять их опись. Исковое заявление (отзыв, пояснение) просим набирать шрифтом не менее 12. Если объем документов значителен, то рекомендуем проделать отверстия на левых полях листа двухточечным дыроколом и отделить каждый комплект документов.

Вопросы:

1. Правовая природа международного коммерческого арбитража
2. Виды международного коммерческого арбитража

3. Право, применимое арбитражем
4. Арбитражное соглашение
5. Форма и содержание арбитражного соглашения
6. Признание и исполнение иностранных арбитражных решений
7. Международный коммерческий арбитраж в Российской Федерации
8. Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате Российской Федерации.
9. Закон РФ «О международном коммерческом арбитраже».
10. Какие споры могут по соглашению сторон передаваться на рассмотрение МКАС?
11. Что должно содержать исковое заявление согласно § 9 Регламента МКАС?

Рекомендуемая литература

1. Кривенький А.И. Международное частное право: учебник/А.И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2017. – 288 с. – (Учебные издания для бакалавров). – Библиогр. в кн. – ISBN 978-5-394-02338-5; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.
2. Международное частное право. Курс лекций [Электронный ресурс]: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / К.К. Гасанов [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 359 с. – 978-5-238-02206-2. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/74892.html>
3. Романенкова Е.Н. Международное частное право. Краткий курс / Е.Н. Романенкова. – М.: Проспект, 2015. – 128 с. – ISBN 978-5-392-15375-6; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276989>.
4. Международное частное право: курс лекций: учебное пособие/К.К. Гасанов, В.Н. Шмаков, А.В. Стерлигов, Д.И. Ивашин; под ред. К.К. Гасанова. – М.: Юнити-Дана, 2015. – 359 с. – Библиогр. В кн. – ISBN 978-5-238-02206-2 ; То же [Электронный ресурс]. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114795>.