

**Приложение 1 к РПД Б1.О.22 Международное частное право
40.03.01 Юриспруденция
Направленность (профиль) –
Уголовно-правовой
Форма обучения - очная
Год набора – 2021**

**МЕТОДИЧЕСКИЕ УКАЗАНИЯ ДЛЯ ОБУЧАЮЩИХСЯ ПО ОСВОЕНИЮ
ДИСЦИПЛИНЫ (МОДУЛЯ)**

1.	Кафедра	Юриспруденции
2.	Направление подготовки	40.03.01 Юриспруденция
3.	Направленность (профиль)	Уголовно-правовой
4.	Дисциплина (модуль)	Б1.О.22 Международное частное право
5.	Форма обучения	очная
6.	Год набора	2021

1 Методические рекомендации

1.1 Методические рекомендации по организации работы студентов во время проведения лекционных занятий

В ходе лекционных занятий студенту необходимо вести конспектирование учебного материала. Обращать внимание на категории, формулировки, раскрывающие содержание изучаемой дисциплины, научные выводы и практические рекомендации, положительный опыт в ораторском искусстве.

Желательно оставить в рабочих конспектах поля, на которых делать пометки, подчеркивающие особую важность тех или иных теоретических положений. Рекомендуется активно задавать преподавателю уточняющие вопросы с целью уяснения теоретических положений, разрешения спорных ситуаций.

1.2 Методические рекомендации по подготовке к практическим занятиям

При проведении практических занятий студенту важно добиться не простого заучивания материала, а его осмысление и понимание. Это возможно только при активном участии самих студентов в процессе обучения. Существенную помощь студентам здесь окажут предложенные в конце каждой темы контрольные вопросы, а также задания для самостоятельной работы.

Для каждого занятия представлены подборки дополнительной литературы, нормативно-правовых актов, судебной практики. Так как объем настоящей рабочей программы достаточно ограничен, в ней не приводятся выходные данные каждого нормативно-правового акта, поскольку студент сможет найти его в любой справочно-правовой системе. К каждой теме также прилагается список заданий и практических задач. В конце каждой темы приведены тесты для закрепления пройденного материала.

В процессе проведения практических занятий студентам предлагается выполнение различного рода заданий, в том числе решение ситуационных задач (многие из которых составлены на основе изученной судебной практики судов общей юрисдикции Российской Федерации); подготовка исковых заявлений или отзывов на них; разработка текстов договоров и соглашений; подготовка устных докладов на заданную тему; написание небольших рефератов и эссе; проведение модельных судебных процессов и круглых столов по дискуссионным вопросам семейного права; решение тестовых заданий.

Ответ на практическом занятии не предполагает простого чтения готового материала, студент должен отвечать свободно, прибегая к помощи **заранее подготовленного**

материала. Студентам, имеющим проблемы с дикцией и/или подачей материала, имеет смысл проговорить свое выступление заранее.

1.3 Методические рекомендации к самостоятельной работе студента

Главной формой приобретения знаний была и остается самостоятельная работа по изучению курса с учетом рекомендаций преподавателя.

Самостоятельная работа – основа образования. В структуре целостного педагогического процесса она, с одной стороны, выступает как внеаудиторная работа обучающихся, точнее самостоятельная работа с учебной литературой, выполняемая вне основного расписания занятий учебного заведения. Такая работа включает в себя следующие элементы: ознакомительное чтение материала по данному вопросу с определением его места и связей в системе изучаемых, исследуемых, прорабатываемых проблем; повторение, вдумчивое чтение с составлением плана прочитанного; выделение главного по каждому пункту составленного плана; запись отобранного материала и т.д.

С другой стороны, самостоятельная работа - это систематическая, планомерная, целенаправленная работа обучающегося, осуществляемая им в ходе обязательных по расписанию учебных занятий, где он слушает и самостоятельно конспектирует объяснение преподавателя; на практических занятиях он - в одиночку или в коллективе - выполняет задания, решает задачи.

Самостоятельная работа – это вид учебной деятельности, которую студент совершает индивидуально или в группе без непосредственной помощи преподавателя (но так или иначе под контролем преподавателя), руководствуясь сформированными ранее знаниями и представлениями. Компетентностная модель образования предполагает значительное увеличение доли самостоятельной активности студента для реализации цели образовательной программы.

Задача преподавателя заключается в организации самостоятельной работы, позволяющей сформировать у студента необходимые знания, умения и навыки;

Задача студента заключается в том, чтобы в процессе самостоятельной работы под руководством преподавателя овладеть заявленной компетенцией, а также приобрести и/или развить способность к самостоятельному приобретению знаний, умений, навыков, а также к способности к самоорганизации и саморефлексии учебно-познавательной деятельности.

Возможные виды самостоятельной работы студентов:

1. Работа со словарями и справочниками; анализ основной и дополнительной литературы, нормативно-правовых актов и судебной практики.
2. Самостоятельное изучение материала по первоисточникам.
3. Работа с библиотечными каталогами, самостоятельный подбор необходимой литературы.
4. Самостоятельный поиск необходимой информации в сети Интернет.
5. Конспектирование первоисточников.
6. Реферирование первоисточников.
7. Составление аннотаций.
8. Составление рецензий.
9. Составление обзора публикаций по теме.
10. Составление и разработка словаря (гlossария).
11. Составление или заполнение таблиц.
12. Прослушивание аудиозаписей, просмотр видеоматериала по тематике дисциплины.
13. Подготовка к различным формам промежуточной и итоговой аттестации.
14. Подготовка устного сообщения для выступления на занятии.
15. Написание реферата. Подготовка к защите (представлению) реферата на занятии.
16. Подготовка доклада и написание тезисов доклада.
17. Подготовка к участию в деловой игре.
18. Подготовка к групповому обсуждению кейс-задания.

19. Выполнения заданий для самоконтроля.

20. Подготовка презентаций.

1.4. Методические рекомендации по решению задач

Практические занятия предназначены в первую очередь для того, чтобы научить студентов понимать смысл закона и применять нормы права к конкретным жизненным ситуациям. Такие ситуации излагаются в задачах-казусах, некоторые из них имеют в своей основе рассмотренные судебные дела.

В ходе подготовки к практическим занятиям студентам следует тщательно изучить соответствующий материал в учебниках, специальную литературу по рассматриваемым вопросам, внимательно проанализировать рекомендованный нормативный материал, а также судебную практику.

Непременным условием правильного решения задач является умение четко сформулировать к основному вопросу дополнительные вопросы, охватывающие содержание задачи. Правильный ответ на дополнительные вопросы позволит сделать верный окончательный вывод.

Решение задач должно быть полным и развернутым и состоять из трех этапов:

1. Анализ ситуации. На данном этапе необходимо, прежде всего, уяснить содержание задачи, сущность возникшего спора и все обстоятельства дела.

2. Оценка ситуации (доводов сторон) с точки зрения действующего законодательства. Для этого студент должен определить юридическое значение фактических обстоятельств, упомянутых в задаче, и квалифицировать указанное в условии задачи правоотношение.

3. Формулировка выводов, в том числе об обоснованности требований или возражений сторон спора, а если дело уже решено судом – то и об обоснованности изложенного в казусе решения.

Юридическая квалификация фактов и отношений должна основываться на нормах права. Рассуждения и выводы должны быть обоснованы ссылками на конкретные правовые нормы. При этом указываются абзацы, части, пункты, статьи нормативного акта. Текст этих норм необходимо в соответствующей части процитировать. Однако решение не должно состоять лишь из дословного изложения или пересказа текста статей нормативных актов.

Преподаватель вправе задавать отвечающему дополнительные вопросы, вытекающие из условия задачи либо относящиеся к рассматриваемой учебной теме. Проработка контрольных вопросов, как и само решение задачи, осуществляется студентами самостоятельно, в процессе подготовки к практическому занятию.

Занятия проводятся с использованием активных и интерактивных образовательных технологий: решение задач в малых группах, дискуссий и творческих заданий.

Студенты для работы на практических занятиях должны иметь тетрадь, в которой выполняются письменные задания.

1.5 Методические рекомендации по подготовке презентации

Презентация дает возможность наглядно представить инновационные идеи, разработки и планы. Учебная презентация представляет собой результат самостоятельной работы студентов, с помощью которой они наглядно демонстрируют материалы публичного выступления перед аудиторией.

Компьютерная презентация – это файл с необходимыми материалами, который состоит из последовательности слайдов. Каждый слайд содержит законченную по смыслу информацию, так как она не переносится на следующий слайд автоматически в отличие от текстового документа. Студенту – автору презентации, необходимо уметь распределять материал в пределах страницы и грамотно размещать отдельные объекты. В этом ему поможет целый набор готовых объектов (пиктограмм, геометрических фигур, текстовых окон и т.д.).

Бесспорным достоинством презентации является возможность при необходимости быстро вернуться к любому из ранее просмотренных слайдов или буквально на ходу изменить последовательность изложения материала. Презентация помогает самому выступающему не забыть главное и точнее расставить акценты.

Одной из основных программ для создания презентаций в мировой практике является программа PowerPoint компании Microsoft.

Структура презентации

Удерживать активное внимание слушателей можно не более 15 минут, а, следовательно, при среднем расчете времени просмотра – 1 минута на слайд, количество слайдов не должно превышать 15-ти.

Первый слайд презентации должен содержать тему работы, фамилию, имя и отчество исполнителя, номер учебной группы, а также фамилию, имя, отчество, должность и ученую степень преподавателя.

На втором слайде целесообразно представить цель и краткое содержание презентации.

Последующие слайды необходимо разбить на разделы согласно пунктам плана работы.

На заключительный слайд выносится самое основное, главное из содержания презентации.

Рекомендации по оформлению презентаций в Microsoft Power Point

Для визуального восприятия текст на слайдах презентации должен быть не менее 18 пт, а для заголовков – не менее 24 пт.

Макет презентации должен быть оформлен в строгой цветовой гамме. Фон не должен быть слишком ярким или пестрым. Текст должен хорошо читаться. Одни и те же элементы на разных слайдах должен быть одного цвета.

Пространство слайда (экрана) должно быть максимально использовано, за счет, например, увеличения масштаба рисунка. Кроме того, по возможности необходимо занимать верхние $\frac{3}{4}$ площади слайда (экрана), поскольку нижняя часть экрана плохо просматривается с последних рядов.

Каждый слайд должен содержать заголовок. В конце заголовков точка не ставится. В заголовках должен быть отражен вывод из представленной на слайде информации. Оформление заголовков заглавными буквами можно использовать только в случае их краткости.

На слайде следует помещать не более 5-6 строк и не более 5-7 слов в предложении. Текст на слайдах должен хорошо читаться.

При добавлении рисунков, схем, диаграмм, снимков экрана (скриншотов) необходимо проверить текст этих элементов на наличие ошибок. Необходимо проверять правильность написания названий улиц, фамилий авторов методик и т.д.

Нельзя перегружать слайды анимационными эффектами – это отвлекает слушателей от смыслового содержания слайда. Для смены слайдов используйте один и тот же анимационный эффект.

Порядок и принципы выполнения компьютерной презентации

Перед созданием презентации необходимо четко определиться с целью, создаваемой презентации, построить вступление и сформулировать заключение, придерживаться основных этапов и рекомендуемых принципов ее создания.

Основные этапы работы над компьютерной презентацией:

1. Спланируйте общий вид презентации по выбранной теме, опираясь на собственные разработки и рекомендации преподавателя.
2. Распределите материал по слайдам.
3. Отредактируйте и оформите слайды.
4. Задайте единообразный анимационный эффект для демонстрации презентации.

5. Распечатайте презентацию.
6. Прогоните готовый вариант перед демонстрацией с целью выявления ошибок.
7. Доработайте презентацию, если возникла необходимость.

Основные принципы выполнения и представления компьютерной презентации:

- помните, что компьютерная презентация не предназначена для автономного использования, она должна лишь помогать докладчику во время его выступления, правильно расставлять акценты;
- не усложняйте презентацию и не перегружайте ее текстом, статистическими данными и графическими изображениями;
- Не читайте текст на слайдах. Устная речь докладчика должна дополнять, описывать, но не пересказывать, представленную на слайдах информацию;
- дайте время аудитории ознакомиться с информацией каждого нового слайда, а уже после этого давать свои комментарии показанному на экране. В противном случае внимание слушателей будет рассеиваться;
- делайте перерывы. Не следует торопиться с демонстрацией последующего слайда. Позвольте слушателям подумать и усвоить информацию;
- предложите раздаточный материал в конце выступления, если это необходимо. Не делайте этого в начале или в середине доклада, т.к. все внимание должно быть приковано к вам и к экрану;
- обязательно отредактируйте презентацию перед выступлением после предварительного просмотра (репетиции).

1.6 Методические рекомендации по выполнению тестовых заданий

Тестовая система предусматривает вопросы / задания, на которые студент должен дать один или несколько вариантов правильного ответа из предложенного списка ответов. При поиске ответа необходимо проявлять внимательность. Прежде всего, следует иметь в виду, что в предлагаемом задании всегда будет один правильный и три неправильных ответа. Всех правильных или всех неправильных ответов (если это специально не оговорено в формулировке вопроса) быть не может. Нередко в вопросе уже содержится смысловая подсказка, что правильным является только один ответ, поэтому при его нахождении продолжать дальнейшие поиски уже не требуется.

На отдельные тестовые задания не существует однозначных ответов, поскольку хорошее знание и понимание содержащегося в них материала позволяет найти такие ответы самостоятельно. Именно на это студентам и следует ориентироваться, поскольку полностью запомнить всю получаемую информацию и в точности ее воспроизвести при ответе невозможно. Кроме того, вопросы в тестах могут быть обобщенными, не затрагивать каких-то деталей.

Тестовые задания составлены по темам учебной дисциплины.

Количество тестовых вопросов/заданий по каждой теме дисциплины определено так, чтобы быть достаточным для оценки знаний обучающегося по всему пройденному материалу.

1.7 Методические рекомендации по подготовке к сдаче экзамена

Успешная сдача экзамена более вероятна при систематической работе студента в течение учебного семестра, поэтому не стоит откладывать подготовку к экзамену на несколько последних дней.

По дисциплине предполагается экзамен с использованием билетов, каждый билет включает в себя два вопроса к экзамену.

По согласованию с преподавателем отдельные студенты вместо одного из вопросов билета могут проходить углублённое собеседование по заранее подготовленному конспекту первоисточника. Выбор первоисточника утверждается по согласованию с преподавателем, в

частности могут использоваться дополнительные источники к практическим заданиям или первоисточники к заданию конспект.

2 Планы практических занятий

Раздел I. ОБЩАЯ ЧАСТЬ

Тема 1. Понятие, предмет и метод международного частного права

План:

1. Понятие международного частного права.
2. Международное частное право как система норм, регулирующих международные отношения с участием юридических и физических лиц.
3. Место международного частного права в системе права.
4. Принципы международного частного права.

Литература: [1, с. 17-39].

Методические рекомендации

Приступая к изучению курса международного частного права, студент должен четко представлять, что предметом международного частного права являются гражданские правоотношения, осложненные иностранным элементом. Традиционно иностранные элементы подразделяются на три группы в зависимости от того, к какому структурному элементу правоотношения они относятся. Первая группа относится к субъектам правоотношения: оно становится международным, если его участниками выступают физические и юридические лица разных государств (например, договор купли-продажи, заключенный между российской и немецкой фирмами). Вторая группа иностранных элементов относится к объектам правоотношения: оно становится международным, если возникает по поводу имущества, находящегося за рубежом. Сюда же относится и находящаяся на территории иностранного государства интеллектуальная собственность. Третья группа иностранных элементов относится к юридическим фактам, в результате которых возникают, изменяются или прекращаются гражданские правоотношения. Последние становятся международными, если иностранный факт имел место на территории иностранного государства (например, российские граждане, будучи в Израиле, заключили между собой брак). В конкретном гражданском правоотношении иностранные элементы могут присутствовать в любом сочетании: они могут относиться к одной из групп, к двум, либо все три группы могут иметь иностранные элементы.

Международное частное право включает в себя два вида норм коллизионные (внутренние и договорные) и унифицированные материальные гражданско-правовые.

Студенту следует знать место международного частного права в юридической системе. В настоящее время существуют три подхода к решению данной проблемы: 1) международное частное право относится к международному праву в широком смысле; 2) международное частное право входит в систему внутреннего права государства; 3) международное частное право – это «полисистемный комплекс», который частично относится к международному публичному праву и частично – к внутригосударственному праву. Нам представляется, что: 1) международное право, связано как с международным (публичным) правом, так и с гражданским правом, являющимся частью национального права государства; 2) международное частное право является частью внутригосударственного права. Это жестко предопределяется предметом правового регулирования – гражданско-правовыми отношениями. Оно регулирует отношения между такими субъектами

(физические и юридические лица), которые находятся под верховенством государства и, следовательно, под действием его внутреннего права; 3) вместе с тем международное частное право не является частью гражданского права, оно занимает самостоятельное место в системе внутригосударственного права – является его самостоятельной отраслью со своими специфическими предметом и методом регулирования; 4) вопреки названию международное частное право имеет национально-правовую природу. Нет единого международного частного права для всех государств, каждое государство имеет свое собственное. Существует российское международное частное право, украинское международное частное право, английское международное частное право и т.д.; 5) в изучении международного частного права большое место занимает сравнительное правоведение – сравнительное изучение и сопоставление соответствующих норм и институтов в праве различных государств. Это отвечает потребностям практики. При изучении, например, организационно-правовых форм иностранных юридических и физических лиц в предпринимательской деятельности на территории России по российскому праву, естественно, возникает вопрос, каковы правовые основы участия в такой деятельности российских физических и юридических лиц за рубежом. Они определяются главным образом правом соответствующего иностранного государства.

Вопросы для самоконтроля:

1. Дать определение понятия МЧП. Раскрыть историю возникновения и развития МЧП. Определить сферу действия и область применения норм МЧП.
2. Каково соотношение с международным публичным правом и внутригосударственным правом МЧП?
3. Раскройте особенности разграничения пространственной сферы действия международных и национальных норм. Какова территориальная и экстерриториальная юрисдикция?
4. Перечислите основные методы правового регулирования в МЧП?
5. Раскройте систему МЧП.

Задания для самостоятельной работы:

Задание 1.

«Международное частное право». *Какое из следующих определений правильное? Дайте оценку каждому определению:*

- а) отрасль международного публичного права, регулирующая экономические отношения между государствами;
- б) отрасль национального права, регулирующая отношения между частными лицами и государством по поводу осуществления внешнеэкономической деятельности;
- в) отрасль национального права, регулирующая отношения между физическими и юридическими лицами из разных государств;
- г) совокупность норм национального права, регулирующих участие граждан РФ во внешнеэкономической деятельности.

Задание 2.

Смоделируйте конкретные примеры частноправовых отношений, в которых иностранный элемент представляет собой:

- 1) Субъект правоотношения;
- 2) Объект правоотношения;
- 3) Юридический факт, с которым правоотношение связано;
- 4) Субъект, объект и юридический факт.

Задание 3.

Составьте таблицу: «Соотношение международного частного права и международного публичного права».

Задание 4.

Рассмотрите следующие ситуации: иностранный гражданин на территории какого-либо государства совершает бытовую сделку; российские юридические лица заключили договор по поводу товара, поставляемого из заграницы.

Определите, какими нормами права (международного частного или гражданского права данной страны) регламентируются данные правоотношения? Во всех ли случаях присутствие иностранного элемента в правоотношении обуславливает его регулирование международным частным правом? Сформулируйте основной признак, которому должно соответствовать общественное отношение, подпадающее под действие международного частного права.

Задание 5.

Назовите факторы международной жизни, оказывающие влияние на развитие международного частного права. Приведите примеры использования отечественным законодателем положений международных документов при разработке и принятии российских законов.

Задание 6.

«МЧП регулирует гражданско-правовые отношения с иностранным элементом, т. е. отношения гражданско-правового характера, следовательно, МЧП входит в состав гражданского права» (Е. А. Суханов). «Вопросы международного частного и международного публичного права относятся к одной отрасли права» (С. Б. Крылов). «МЧП – это комплекс правовых норм, относящихся частично к национальным правовым системам различных государств, частично – к международному публичному праву» (Макаров).

На основании приведенных положений выделите основные концептуальные направления в отечественной доктрине по вопросу правовой природы международного частного права. Чья точка зрения представляется Вам наиболее верной? Аргументируйте свою позицию.

Решить задачи:

Задача 1.

Правительство Великобритании приобрело у правительства Австралии 1000 т мороженого мяса. Покупка была оформлена на обычных бланках, использующихся в мясной торговле.

Каким правом должно регулироваться данное соглашение: международным публичным правом или МЧП? Определите его природу.

Задача 2.

Семья Кутузовых, проживающая в Краснодаре, наняла для ремонта своей квартиры бригаду рабочих из Таджикистана. Они договорились, что рабочие в течение двух недель заменят полы, оштукатурят стены, наклеят обои и установят межкомнатные двери в трех комнатах из четырех, поскольку в четвертой комнате хозяева сложили всю свою мебель, одежду, посуду, книги и иное имущество. За работу была произведена частичная предоплата в размере 30% от цены договора.

Через две недели Кутузов обнаружил, что квартира не закрыта на ключ, внутри выполнена только часть работ, самих рабочих нет, взломана комната с вещами и все ценные предметы вывезены.

Кутузов обратился в полицию, которая начала розыск рабочих.

Определите, какие правоотношения и из каких юридических фактов возникли в этом случае?

Все ли правоотношения попадут в предмет регулирования международного частного права?

Задача 3.

Два гражданина России отдыхали в отеле турецкого города Кемер. Загорая на пляже, они договорились о мене. В силу договоренности г-н Н. обязался передать г-ну С. золотое кольцо старинной работы с редким изумрудом взамен на 20% акций ОАО «Нефтьресурс» (Россия). Кольцо было передано немедленно после заключения договора в устной форме. Акции в соответствии с достигнутым соглашением следовало передать по акту приема-передачи через неделю после возвращения в г. Ханты-Мансийск (Российская Федерация).

Вернувшись в Россию, г-н С. акции не передал.

Юрист, к которому обратился г-н Н. за консультацией, усомнился в том, что договор мены заключен, а, следовательно, возникли какие-нибудь обязательства по передаче акций. Он пояснил, что по российскому праву договор должен был быть заключен в письменной форме.

Однако через несколько дней г-н С. прислал по почте подписанный со своей стороны акт приема-передачи акций и письмо, в котором выражал намерение добровольно исполнить взятые на себя обязательства и просил его извинить за просрочку.

Можно ли сказать, что в изложенной ситуации возникло правовое отношение?

Относится ли данное правоотношение к предмету регулирования МЧП?

Какой вид иностранного элемента в нем присутствует?

Как определить, право какой страны должно применяться к данному отношению?

Какие источники права следует применять к этой ситуации?

Потребуется ли в принципе применять какое-либо законодательство в случае, если стороны добровольно исполняют обязательства?

Темы для подготовки презентаций:

1. Особенности развития науки международного частного права в России в конце 19 – начале 20 в.
2. Особенности развития науки международного частного права в России после Октябрьской революции 1917 г.
3. Научная деятельность и роль советского ученого Л. А. Лунца в развитии международного частного права.
4. Роль немецкого ученого К. фон Савиньи в развитии коллизионного права.

Тема 2. Источники международного частного права

План:

1. Международный договор как источник международного частного права. Унификационные договоры. Многосторонние договоры по вопросам международного частного права. Кодекс Бустаманте. Конвенция СНГ о правовой помощи и правовом сотрудничестве.
2. Двусторонние договоры с участием Российской Федерации по вопросам международного частного права. Договоры об оказании правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам. Договоры об избежании двойного налогообложения. Договоры о взаимной защите капиталовложений.
3. Внутригосударственные акты как источники международного частного права.
4. Обычаи – источники международного частного права.
5. Судебный прецедент как источник международного частного права.
6. Решения международных организаций – источники международного частного права.

7. Проблема иных источников международного частного права. Соотношение договора и закона. Конституция РФ о значении, силе и применении норм международного права в России.

Литература: [1, с. 41-65].

Методические рекомендации

Под источником права в юридическом смысле понимается «объективированный в документальном виде акт правотворчества», который одновременно является «формой юридически официального бытия, существования» норм права. Особенности источников той или иной системы или отрасли права зависят от сущности, природы этого права, которая, в свою очередь, определяется сущностью регулируемых общественных отношений.

В системе национального права источниками являются формы внешнеобъективированного выражения государственной воли в документальном виде: нормативный юридический акт, судебный прецедент, санкционированный обычай. В системе международного права источниками являются формы выражения согласованной воли субъектов международного права: договор, обычай, заключительные акты межгосударственных конференций и решения международных организаций.

Международное частное право – элемент системы национального права. Поэтому его источники – это те юридические формы, которые характерны для национального права вообще: международные соглашения, решения международных организаций, нормативные акты, обычаи, судебные прецеденты.

Вопросы для самоконтроля:

1. В чем проявляется своеобразие источников международного частного права?
2. Какую роль играют в области международного частного права международные договоры?
3. В отношениях с какими странами действуют международные договоры РФ о правовой помощи?
4. В каких странах были приняты специальные законы о международном частном праве?

Задания для самостоятельной работы:

Задание 1.

Укажите основное отличие процесса унификации от процесса гармонизации права? Приведите примеры унификационных и гармонизационных международных договоров.

Задание 2.

Является ли российское законодательство в сфере международного частного права кодифицированным? Считаете ли Вы целесообразным принятие Федерального закона «О международном частном праве» в России? Является ли кодификация норм международного частного права необходимым условием их эффективного применения? Назовите иностранные государства, в которых был принят законодательный акт по вопросам международного частного права? Включены ли в них вопросы международного гражданского процесса?

Задание 3.

Назовите условия применения международных договоров на территории Российской Федерации. Является ли официальное опубликование международного договора обязательным условием его применения? В каких официальных изданиях публикуются международные договоры с участием Российской Федерации?

Задание 4.

Составьте экспертное заключение, подтверждающее существование обычая в сфере торгового мореплавания. Укажите способы доказывания международных торговых обычаев в международном коммерческом арбитраже.

Задание 5.

Назовите примеры двусторонних международных договоров о правовой помощи, заключенных Российской Федерацией с зарубежными государствами. Укажите, в каких договорах о правовой помощи содержатся коллизионные нормы в области семейного, наследственного права, процессуальные нормы. Нормы двустороннего договора о правовой помощи или многосторонней конвенции должны применяться в случае, если договор о правовой помощи устанавливает порядок исполнения судебных поручений отличный от многосторонних процессуальных конвенций?

Решить задачи:

Задача 1.

Какие из нижеперечисленных источников содержат нормы МЧП:

- договор между несколькими государствами об отказе от использования силы в международных отношениях;
- ст. 15 Конституции РФ;
- ИНКОТЕРМС-2010;
- договор между Новосибирской областью РФ и Ферганской областью Узбекистана о создании межрегиональной ассоциации «Ферганская долина»;
- соглашение между иностранной фирмой и РФ о добыче золота на Майском месторождении золота (Чукотский автономный округ) на условиях раздела продукции;
- соглашение между РФ и Казахстаном о поощрении и взаимной защите инвестиций;
- курс международного частного права Л.А. Лунца;
- АПК РФ;
- Венская конвенция 1980 г. о договорах международной купли-продажи товаров.

Задача 2.

Часть 4 ст. 15 Конституции РФ гласит: «Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора».

Как Вы понимаете такие термины, как «общепризнанные принципы», «общепризнанные нормы», «правовая система»? Какие отношения регулирует данная статья? Какой акт обладает большей юридической силой: ГК РФ или международный договор РФ? Конституция РФ или международный договор РФ? ФЗ или международный договор РФ? Закон субъекта РФ или международный договор РФ?

Задача 3.

Статья 38 Статута Международного Суда ООН содержит следующие положения:

«1. Суд, который обязан решать переданные ему споры на основании международного права, применяет:

- a) международные конвенции, как общие, так и специальные, устанавливающие правила, определенно признанные спорящими государствами;
- b) международный обычай как доказательство всеобщей практики, признанной в качестве правовой нормы;
- c) общие принципы права, признанные цивилизованными нациями;
- d) с оговоркой, указанной в ст. 59, судебные решения и доктрины наиболее квалифицированных специалистов по публичному праву различных наций в качестве вспомогательного средства для определения правовых норм.

2. Это постановление не ограничивает права Суда разрешать дело *ex aequo et bono*, если стороны с этим согласны».

Все ли перечисленные источники могут регулировать отношения в сфере МЧП? Приведите примеры.

Задача 4.

Конвенция 1954 г. по вопросам гражданского процесса предусматривает дипломатический порядок передачи поручений об оказании правовой помощи по гражданским делам. Некоторые из участвующих в договоре государств, в том числе РФ, заключают двусторонние договоры, в которых предусмотрен упрощенный порядок связи - через министерства юстиции соответствующих государств.

В случае, если государства заключили такой двусторонний договор и одновременно являются участниками Конвенции 1954 г., какой порядок связи должен использоваться при оказании правовой помощи? Если есть коллизии двустороннего и многостороннего международных договоров, какой из них должен применяться?

Задача 5.

В соответствии со ст. 9 Венской конвенции 1980 г. о договорах международной купли-продажи товаров при отсутствии договоренности об ином считается, что стороны подразумевали применение к их договору или его заключению обычая, о котором они знали или должны были знать и который в международной торговле широко известен и постоянно соблюдается сторонами в договорах данного рода в соответствующей области торговли.

Чем отличаются характеристики обычая, предусмотренные ст. 9 Венской конвенции, от характеристик обычая, предусмотренных ст. 5 ГК РФ? Могут ли обычаи внутреннего делового оборота действовать в сфере внешней торговли? Могут ли обычаи международного делового оборота регулировать внутригосударственные хозяйственные отношения?

Задача 6.

Статья 28 Закона РФ о международном коммерческом арбитраже 1993 г. закрепляет следующее правило: «...При отсутствии какого-либо указания сторон третейский суд применяет право, определенное в соответствии с коллизионными нормами, которые он считает применимыми».

Означает ли данное правило:

- право третейского суда отступить от предписаний коллизионных норм Раздела VI ГК РФ;
- право третейского суда произвольно толковать коллизионные нормы Раздела VI ГК РФ;
- право третейского суда применять иностранные коллизионные нормы;
- право третейского суда применять *lex mercatoria* и другие квазиправовые нормы?

Задача 7.

В контракте, из которого возник спор, стороны не указали применимое право. В соответствии с п. 2 ст. 28 Закона РФ «О международном коммерческом арбитраже» от 7.07.1993 г. при отсутствии соглашения сторон о применимом праве арбитражный суд применяет право, определяемое в соответствии с коллизионными нормами, которые он считает применимыми. Сообразуясь с устойчивой арбитражной практикой, международный коммерческий арбитраж посчитал необходимым исходить из коллизионных норм права РФ как страны места рассмотрения спора.

Проанализируйте позицию международного коммерческого арбитража. Какое значение имеет судебная практика для международных коммерческих арбитражей? Для государственных судов?

Задача 8.

В российский арбитражный суд обратилась иностранная фирма с заявлением о признании и исполнении иностранного арбитражного решения, ссылаясь на Конвенцию о разрешении арбитражным путем гражданско-правовых споров, вытекающих из отношений экономического и научно-технического сотрудничества 1972 г., заключенную между государствами-участниками СЭВ (Совет экономической взаимопомощи). Представители российской стороны заявили о том, что решение иностранного арбитража не подлежит признанию и исполнению в РФ, поскольку в настоящее время СЭВ не существует, соответственно данная Конвенция также прекратила свое действие.

Должен ли суд учесть аргументы российской стороны?

Задача 9.

В главе VII СК РФ речь идет о применимом законодательстве.

Являются ли корректными соответствующие формулировки Кодекса? Каковы, по Вашему мнению, различия в терминологии - «применимое право» и «применимое законодательство»?

Задача 10.

В арбитражный суд обратилась бельгийская торговая компания с иском к российскому банку о взыскании значительной денежной суммы по банковской гарантии, выданной для обеспечения исполнения внешнеэкономического контракта купли-продажи.

Банк предъявил встречный иск о признании банковской гарантии недействительной, поскольку бенефициар злоупотребил доверием банка.

Из представленных документов следовало, что между бельгийской фирмой и российским акционерным обществом был заключен договор поставки, который был обеспечен залогом двух морских судов, переданных иностранному покупателю, и банковской гарантией.

Покупатель (бельгийская компания) полностью и в срок уплатил цену за товар, но поставка не состоялась. Бельгийская компания обратилась к гаранту за выплатой, но банк отказал, поскольку считал, что покупатель уже получил удовлетворение за счет заложенного имущества.

Применимым к банковской гарантии было российское право. Руководствуясь ст. 376 ГК РФ бельгийская фирма вторично заявила требование о выплате по гарантии, но банк снова отказался платить. Свою позицию он объяснял ссылкой на ст. 10 ГК РФ, считая действия бенефициара злоупотреблением правом, а так же ссылками на ст. 19, 20 Конвенции ООН о независимых гарантиях и резервных аккредитивах, не вступившей еще в силу, но нормы, которой он считал международными обычаями.

Суд пришел к выводу, что право банка приостановить платеж по гарантии для недобросовестного бенефициара, уже получившего полное удовлетворение своих требований, представляет собой общепризнанное правило международного коммерческого оборота, и отказал по взыскании суммы гарантии со ссылкой на ст. 15 Конституции РФ, ст. 7 и 10 ГК РФ.

Оцените доводы сторон и вывод суда с позиции национального и международного права?

Что собой представляет международный обычай? Каковы его черты?

Допустимо ли рассматривать в качестве международного обычая нормы международных договоров, еще не вступивших в силу в целом либо только для государства страны суда?

Как вы понимаете доктрину «мягкого права»?

Темы для подготовки презентаций:

1. Роль УНИДРУА в развитии международного частного права.
2. Деятельность Гаагской конференции по международному частному праву.
3. Роль ООН в унификации международного частного права.

Тема 3-4. Понятие и особенности применения коллизионных норм. Особенности применения иностранного права

План:

1. Понятие коллизионной нормы. Структура коллизионной нормы. Виды коллизионных норм. Коллизионные нормы международных договоров. Коллизионные нормы в российском законодательстве.
2. Обратная отсылка и отсылка к третьему закону.
3. Отказ в применении иностранного закона. Оговорка о публичном порядке.
4. Обход закона: понятие, признаки, последствия.
5. Проблема квалификации в международном частном праве.
6. Понятие правового режима. Виды режимов.

Литература: [1, с. 70-122, 124-148]

Методические рекомендации

Студент должен иметь четкое представление о том, что основное содержание международного частного права сводится к коллизионной проблеме и ее решению. Поэтому коллизионные нормы, с помощью которых главным образом решается такая проблема, являются центральным институтом этой правовой отрасли.

Коллизионная норма – это норма, определяющая, право какого государства должно быть применено к данному гражданскому правоотношению, осложненному иностранным элементом. Особенности коллизионной нормы являются: 1) сама по себе коллизионная норма не дает ответа на вопрос, каковы права и обязанности сторон данного правоотношения, а лишь указывает компетентный для этого правоотношения гражданско-правовой порядок, определяющий права и обязанности сторон; 2) как норма отсылочная коллизионная норма применяется только вместе с теми материальными гражданско-правовыми нормами, к которым отсылает. Особая природа коллизионных норм предопределяет специфику их строения и применения.

Коллизионная норма состоит из двух элементов: объема и привязки. Объем – это указание вида гражданского правоотношения с иностранным элементом; привязка – это указание на право, подлежащее применению к данному правоотношению.

Существуют различные виды коллизионных норм. Так, по форме коллизионной привязки различают односторонние и двусторонние коллизионные нормы; по способу регулирования коллизионные нормы подразделяются на императивные, диспозитивные, уполномочивающие; по степени нормативной конкретизации – генеральные, субсидиарные и т.д.

Студент должен разбираться в одном из самых сложных вопросов применения коллизионных норм – вопросе об обратной отсылке. Проблема обратной отсылки – это проблема применения иностранного права, подлежащего применению в силу действия

коллизионных норм. Иностранное право применяется в России во всех случаях, когда коллизионные нормы к нему отсылают. Если российский закон отсылает к иностранному закону, а иностранный закон отказывается от регулирования каких-либо отношений, нет оснований не применять в данном случае российский закон.

Но действие коллизионной нормы может быть ограничено путем использования оговорки о публичном порядке. Согласно правилам, действующим в некоторых странах, иностранный закон, к которому отсылает коллизионная норма, может быть не применен и основанные на нем права могут быть не признаны или иными органами данного государства, если такое применение закона или признание права противоречило бы публичному порядку данного государства.

Вопросы для самоконтроля:

1. Дать определение понятия МЧП. Раскрыть историю возникновения и развития МЧП. Определить сферу действия и область применения норм МЧП.
2. Каково соотношение с международным публичным правом и внутригосударственным правом МЧП?
3. Раскройте особенности разграничения пространственной сферы действия международных и национальных норм. Какова территориальная и экстерриториальная юрисдикция?
4. Перечислите основные методы правового регулирования в МЧП?
5. Раскройте систему МЧП.

Задания для самостоятельной работы:

Задание 1.

Составьте перечень односторонних императивных коллизионных норм, содержащихся в разделе VI части третьей ГК РФ.

Задание 2.

Лицо без гражданства, проживающее на территории России осуществляет предпринимательскую деятельность на Украине. Место нахождения его недвижимого имущества, где проживают его супруга и дети – Молдова.

Укажите право государства, которое будет применяться по вопросу определения дееспособности данного лица, обязательственного статуса сделок, заключаемых с его участием, имущественных прав и обязанностей супругов?

Задание 3.

Гражданка России и гражданин Ливана с целью заключения брака уезжают в Ливан, где гражданка России становится его второй женой. По истечении времени она возвращается в Россию и, обратившись в судебные органы, просит ее брак расторгнуть.

Будет ли данный брак признан действительным на территории России? Будет ли брак признан во Франции, если он заключен в России между российским гражданином и француженкой без согласия ее родителей, получение которого предусмотрено французским законодательством? Что в доктрине международного частного права понимается под «хромыми отношениями»? Каким образом можно избежать появления «хромоющих отношений»?

Задание 4.

Гражданка Швейцарии, оформив развод у себя на родине, через полгода приехала в Москву и вышла замуж повторно за российского гражданина. Ее родственники обратились в Московский суд с ходатайством о признании брака недействительным. В заявленном требовании они ссылались на статью 103 ГК Швейцарии, согласно которой женщина не

вправе заключать брак в течение 300 дней после развода. Суд в иске отказал, применив оговорку о публичном порядке.

Дайте правовую оценку позиции российского суда.

Задание 5.

Фирма из Финляндии и российское предприятие заключили договор поставки, в котором согласовали, что по вопросам, не предусмотренным договором, подлежат применению ОУП СЭВ, включая вопросы исковой давности, которые отличаются от положений ГК РФ.

Могут ли стороны соглашением о применимом праве исключить действие императивных норм российского законодательства? Какие функции выполняет институт императивных норм международного частного права?

Задание 6.

На территории Польши оказался без попечения ребенок – гражданин США, постоянно проживающий с родителями во Франции. Закон «О международном частном праве» Польши по вопросам опеки отсылает к закону гражданства ребенка. Закон «О международном частном праве» США по вопросу личного статуса отсылает к закону постоянного места жительства.

Определите право, которое должен применить польский суд в данной ситуации. Что в законодательстве и доктрине международного частного права понимают под обратной отсылкой? Назовите государства, которые признают обратную отсылку во всех сферах международных гражданско-правовых отношений (в этом случае привязка коллизионной нормы толкуется как отсылка ко всей правовой системе иностранного государства, включая материальные и коллизионные нормы). Укажите государства, которые изначально не допускают обратной отсылки, рассматривая привязку коллизионной нормы как отсылку к материальному праву. При наличии каких условий в России допустима обратная отсылка?

Задание 7.

Назовите нормы ГК РФ, СК РФ, КТМ РФ, которые, на Ваш взгляд, могут быть отнесены к нормам непосредственного действия (императивным нормам) российского международного частного права. Укажите критерии, закрепленные в ст. 1192 ГК РФ, согласно которым нормы могут быть отнесены к числу сверхимперативных. Относятся ли, по Вашему мнению, к императивным нормам международного частного права нормы валютного, таможенного, налогового, административного права, в частности, нормы, предусматривающие необходимость получения разрешения на экспорт продукции двойного назначения?

Задание 8.

Назовите государства, с которыми Россия заключила двусторонние соглашения об обмене правовой информацией. Заключено ли соглашение об обмене правовой информацией странами СНГ? Какие двусторонние соглашения РФ о правовой помощи включают вопросы обмена правовой информацией? Назовите уполномоченные органы иностранных государств, которые осуществляют обмен такой информацией. Производится ли обмен информацией по тематическому перечню отраслей? Указано ли в соглашении какова рода акты подлежат обмену и должна ли предоставляться судебная практика?

Задание 9.

К отношениям, вытекающим из договора купли-продажи, российский суд, применил закон о компаниях республики Кипр, который был издан на русском языке. Однако, суду был недостаточно ясен текст определенной статьи этого закона. Суд назначил экспертизу и поставил вопрос о толковании данной статьи.

Может ли быть назначена судебная экспертиза по вопросам содержания и толкования иностранного права? Кто может выступать в качестве эксперта? Может ли экспертом по

иностранному праву выступать российское лицо? Обязан ли суд при толковании иностранного права принимать во внимание официальное толкование, а также доктрину и судебную практику?

Задание 10.

Исходя из коллизионных норм, к отношениям, вытекающим из договора подряда, суд должен применить право Великобритании. Однако, суд, не приняв никаких мер по установлению содержания английского права, переходит к исследованию российского права.

Каковы последствия в случае непринятия мер судом по установлению содержания иностранного права? В случае неправильного применения судом норм иностранного права? Право какого государства применяется, если, несмотря на принятые меры, иностранное право судом не установлено? В какие сроки должно быть установлено содержание норм иностранного права?

Задание 11.

В ЗАГС г. Санкт-Петербурга обратились 20-летняя российская гражданка и 60-летний иностранный гражданин с заявлением о заключении брака. В соответствии с законодательством страны гражданства иностранного гражданина запрещается заключение брака между лицами преклонного возраста и молодым человеком.

Правильно ли поступит сотрудник органа ЗАГСа, исключив действие соответствующих норм иностранного права при помощи оговорки о публичном порядке?

Задание 12.

1. В отечественных нормативных актах и международных договорах найти примеры по видам коллизионных норм

2. В отечественных нормативных актах и международных договорах найти примеры по формулам прикрепления

Решить задачи:

Задача 1.

Гражданин РФ Петров зарегистрирован в качестве предпринимателя в Казахстане, осуществляет предпринимательскую деятельность в Белоруссии и постоянно проживает на территории Украины. Выступает продавцом по договору купли-продажи с немецкой фирмой. Товар отправляется в Германию со склада, находящегося на территории Польши. Российский суд рассматривает спор между Петровым и немецкой фирмой.

Право какого государства должен применить суд для регулирования договора купли-продажи?

Задача 2.

Гражданин РФ Петров, находясь на территории иностранного государства, заключил договор купли-продажи земельного участка. После заключения сделки выяснилось, что в соответствующем иностранном государстве земельные участки изъяты из оборота и целиком находятся в собственности государства.

Вправе ли Петров сослаться на ст. 1196 ГК РФ и исходить из того, что его правоспособность и, соответственно, объем прав определяются по законодательству РФ, в соответствии с которым земля может принадлежать частным лицам на праве собственности ?

Задача 3.

Стороны контракта международной купли-продажи подчинили контракт российскому праву, однако записали, что исковая давность определяется по британскому праву и составляет шесть лет. В другом случае стороны контракта записали, что исковая давность

составляет 16 лет. В третьей ситуации стороны исключили применение к их контракту сроков исковой давности, о чем сделали в контракте соответствующую запись.

Являются ли данные положения контрактов действительными с точки зрения коллизионных и материально-правовых норм российского МЧП?

Задача 4.

Инвестиционная компания А студия решила создать в России ООО совместно с гражданином Франции Mrs. George du Roi. Для этого они заключили учредительный договор и утвердили Устав Общества. Для минимизации своих рисков раздел «реорганизация и ликвидация» юридического лица», а также раздел «статус Генерального директора Общества» был подчинен английскому праву.

Являются ли данные разделы Устава действительными? Соотнесите их с положениями Гражданского кодекса РФ.

Задача 5.

В суд обратились родители несовершеннолетнего гражданина А, имеющего два гражданства (РФ и государства Н.). Они оспаривали отказ администрации кинотеатра впустить их ребенка на том основании, что он является несовершеннолетним. Родители оперировали тем фактом, что согласно законам государства Н. ребенок уже является совершеннолетним (ему уже исполнилось 16 лет).

Какое решение должен принять суд? В случае если ребенок является лицом без гражданства?

Задача 6.

Украинский Предприниматель приобрел в России 20 одинаковых вечерних платьев. Они оказались бракованными. При обращении в суд он указал, что платья приобрел для подружек невесты на свадьбу своей дочери. Определите применимое право.

Задача 7.

Японию лицо становится совершеннолетним в возрасте 20 лет. 19 летний гражданин Японии купил квартиру в Москве по завышенной цене. Могут ли его родители признать сделку недействительной? А если семья проживает во Владивостоке 15 лет?

Часть 2

Задание 1.

Найдите пример в судебной практике о выборе применимого права на основе соглашения сторон

Найдите пример в судебной практике об отказе в применении иностранного права на основании противоречия публичному порядку

Решить задачи:

Задача 1.

В своем соглашении стороны установили, что к их отношениям в случае возникновения спора будет применяться право ответчика.

Можно ли считать в данном случае соглашение о выборе права заключенным? Каким правом должен руководствоваться суд, если предъявлен встречный иск? Существуют ли основания признания такого соглашения незаключенным или недействительным?

Задача 2.

Заключенный сторонами контракт не содержал условия о применимом праве. Истец в исковом заявлении сослался на предписания ГК РФ, то есть исходил из применения к контракту российского гражданского права. Ответчик в возражениях по иску не высказался о применимом праве, хотя и ссылаясь на необоснованность применения конкретной нормы ГК

РФ. Международный коммерческий арбитражный суд определил, что применимым является российское гражданское право, согласие сторон на применение которого вытекает из их ссылок на нормы ГК РФ.

Согласны ли Вы с позицией международного коммерческого арбитража? Можно ли в данном случае говорить о наличии соглашения о выборе применимого права? Можно ли считать ссылки сторон в исковом заявлении и в отзыве на иск соглашением о выборе применимого права, заключенным посредством обмена документами? Как должен поступить суд, если, к примеру, в договоре стороны уже выбрали право Франции, однако в процессуальных документах ссылаются на российское право?

Задача 3.

Для разрешения вопроса о применимом праве российский суд столкнулся с необходимостью определить, что понимается под недвижимым имуществом в Испании, поскольку умер гражданин Испании, постоянно проживающий в России и оставил имущество, находящееся на территории разных государств. В частности, в спорную наследственную массу были включены: яхта, легкий вертолет, большой химический завод и подходящие к нему железнодорожные пути.

Объясните, как суд должен определять содержание юридических понятий?

Чем он может руководствоваться, чтобы понять, что включает в себя категория «недвижимое имущество»?

Как российский законодатель понимает термин «недвижимость»? Какие различия в его смысловом наполнении можно встретить в иностранном законодательстве?

Оцените приведенные в казусе варианты имущества с точки зрения их отнесения к недвижимости.

Задача 4.

Российская компания заключила с корейской фирмой договор, в силу которого она должна была в течение полугода продавать корейцам на условиях полной предоплаты карнавальные новогодние костюмы. Поскольку костюмов у продавца не было в наличии на момент заключения договора, то российская сторона имела в виду договор купли-продажи будущей вещи, то есть считала себя обязанной приобрести костюмы у третьего лица и продать корейской фирме.

Корейская компания, обнаружив брак в переданных ей костюмах, направила претензию, где потребовала устранить недостатки и возместить убытки. Продавец в ответе на претензию порекомендовал обратиться непосредственно к изготовителю костюмов. Выяснилось, что корейская фирма рассматривала заключенный договор как подрядный, полагая, что российская компания будет лично изготавливать костюмы по согласованному с заказчиком перечню и лично устранять недостатки нарядов.

Если спор будет передан на рассмотрение российскому суду, то каким образом будут толковаться понятия договора купли-продажи и подряда, определяться различия между ними на стадии выбора судом коллизионной нормы?

Нормы права какого государства подлежат применению к спорному случаю?

Допустимо ли толковать понятия в объеме коллизионной нормы по праву страны суда, а применять впоследствии иностранное материальное право?

Изменяться ли правила толкования понятий в коллизионной норме, если такое понятие совсем не известно праву страны суда?

Задача 5.

В своем контракте купли-продажи российская организация (продавец) и финская фирма (покупатель) записали, что для регулирования всех вопросов, не нашедших разрешения в контракте, применяются положения Гаагской конвенции 1964 г. о междуна-

родной купле-продаже товаров, а также разработанный Международной торговой палатой (МТП) Типовой контракт международной купли-продажи (публикация МТП № 556).

Можно ли рассматривать подобные положения контракта как надлежащий выбор права? Какие нормы должен применить российский суд для разрешения вопросов, не нашедших отражение в контракте?

Задача 6.

Гражданин России, работавший по контракту в Италии, скоропостижно скончался в больнице.

У него было приобретено недвижимое имущество в России – квартира, гараж, а также имущество в Италии - денежные средства на счете в итальянском банке.

Его совершеннолетние дочь и сын, обратились в суд с заявлением о признании их принявшими наследство.

Обратившись к российскому законодательству, судья применяя ст. 1224 ГК РФ, пришел к выводу, что поскольку наследодатель на момент смерти имел постоянное место жительства в Италии, следует применять итальянское право.

Ст. 46 закона о реформе итальянской системы международного частного права от 31.05.1995 г., содержит следующее коллизионное правило: «к наследованию подлежит применению законодательство государства, гражданином которого был наследодатель в момент своей смерти». Поскольку умерший был гражданином РФ, то применению к наследственным отношениям подлежало российское наследственное право.

Как в международном частном праве называется возникшая проблема?

Как выйти из сложившейся ситуации?

Прокомментируйте норму российского права, позволяющую решить данную проблему.

Задача 7.

В Арбитражный суд Воронежской области поступило исковое заявление от гражданки Украины Кулешовой о признании недействительными нескольких сделок АО «Абрис», зарегистрированного в России и имеющего место нахождения в г. Воронеж.

В качестве основания для признания сделки недействительной истица отметила, что владеет 49 % обыкновенных акций, все указанные сделки являются крупными для этого АО и требуют одобрения общим собранием акционеров. Собрания по этим вопросам не проводились, Общество ее не уведомляло о созыве таких собраний, все протоколы при этом содержат результаты единогласного голосования по вопросу об одобрении оспариваемых сделок как крупных. Она считает, что все эти сделки противоречат закону, нарушают ее права как акционера.

Для подтверждения своих полномочий Кулешова представила выписку из реестра акционеров, где в качестве акционера был указан ее супруг, который сейчас парализован и не может принять участие в судебном разбирательстве, а также свидетельство о браке, заключенном в Донецке (Украина). Кулешова считает, что все имущество, нажитое в период брака является совместным, поэтому она такой же собственник акций как и ее супруг, числящийся в реестре акционеров.

Как этот спор разрешится в нашем суде? Право какого государства будет применять российский суд для разрешения этого спора? Возможно ли применение к спорному случаю правовых систем нескольких государств одновременно?

Каким образом судья может получить нормы украинского законодательства? В чем заключается официальный и неофициальные способы получения информации об иностранном праве?

Задача 8.

Немецкий арбитражный трибунал взыскал с российского кораблестроительного завода в пользу французской компании значительную сумму задолженности. Французская компания обратилась в российский государственный арбитражный суд с заявлением о признании и приведении решения немецкого арбитражного трибунала. Суд отказал в удовлетворении этого заявления. Суд исходил из того, что исполнение решения немецкого арбитражного трибунала в отношении завода, являющегося стратегическим предприятием со специальным правом управления со стороны государства, может стать причиной банкротства завода и причинит ущерб суверенитету и безопасности государства, а потому противоречит публичному порядку Российской Федерации. Вопрос: Правомерно ли решение российского государственного арбитражного суда?

Задача 9.

Истец представил государственному арбитражному суду в качестве доказательства содержания английского права ксерокопированные страницы из научной монографии английского автора с их нотариальным переводом на русский язык. Задание: Если бы Вы были судьей в таком деле, то приняли бы Вы такое доказательство?

Задача 10.

Истец представил государственному арбитражному суду в качестве доказательства содержания французского права заключение российского д.ю.н. Ответчик заявил, что данный д.ю.н. не знает французского языка, ввиду чего его заключение не может быть принято судом. Истец и указанный д.ю.н. подтвердили, что у такого д.ю.н. не имеется диплома государственного, подтверждающего его знание французского языка, однако что он изучал французский язык самостоятельно и свободно на нем читает. Задание: Если бы Вы были судьей в таком деле, то приняли бы Вы такое заключение в качестве доказательства?

Задача 11.

Российское юридическое лицо обратилось в МКАС с требованием к японской фирме об оплате поставленного по контракту товара. Ответчиком был заявлен встречный иск о признании контракта недействительным, т.к. он был заключен представителем японской компании по недействительной доверенности. Вопрос: В первую очередь арбитрам следует определить право, применимое к доверенности или к контракту? Каким образом будет определяться соответствующее право?

Темы для подготовки презентаций:

1. Закон места жительства (*Lex domicilii*) как основная коллизионная привязка англо-саксонской системы права по вопросу определения личного закона физического лица.
2. Применение права непризнанного государства.
3. Достоинства и недостатки решения проблемы обратной отсылки в российском и зарубежном праве.
4. Проблема применения правопорядка страны со множественностью правовых систем.

Тема 5-6. Субъекты международного частного права (физические и юридические лица). Государство как особый субъект международного частного права

План:

1. Понятие субъекта международного частного права.

2. Государство как субъект международного частного права. Иммунитет государства. Виды иммунитета.
3. Юридические лица – субъекты международного частного права.
4. Общая характеристика юридических лиц в зарубежных странах, виды юридических лиц. Юридические лица с участием российского капитала за границей. Совместные предприятия, виды совместных предприятий. Правовой режим совместных предприятий на территории Российской Федерации. Представительства иностранных юридических лиц на территории России.
5. Физические лица – субъекты международного частного права.
6. Правовое положение иностранцев на территории Российской Федерации. Правовое положение российских граждан за границей.
7. Международные организации – субъекты международного частного права. Правовое положение международных межгосударственных организаций, их иммунитеты. Правовое положение международных неправительственных организаций.
8. Транснациональные корпорации. Понятие, структура. Проблема правосубъектности транснациональных корпораций. Кодекс поведения транснациональных корпораций.

Методические рекомендации

Субъектами современного международного частного права являются: государства, юридические лица, физические лица, международные организации, транснациональные корпорации. Студент должен знать особенности правового положения каждого из видов субъектов. Своеобразие правового положения иностранцев заключается в том, что они подчиняются как бы двум правопорядкам – отечественному и государству, в котором они находятся. Статус юридических лиц определяется их личным законом, устанавливаемым в зависимости от использования одной из следующих доктрин – доктрины оседлости, доктрины центра эксплуатации, доктрины инкорпорации, доктрины контроля. Деятельность ТНК подчиняется национальному законодательству принимающей стороны (страна деятельности отделений ТНК); но на корпорацию может оказывать влияние и национальное законодательство страны базирования (страна расположения материнской компании). Правоотношения, в которых одной из сторон выступает государство, во многом определяются присущими последнему иммунитетами: судебный, от предварительного обеспечения иска, от принудительного исполнения решения.

Литература: [1, с. 153-172, 173-187].

Вопросы для самоконтроля:

1. Что понимается под личным законом физических лиц?
2. Какими законодательными актами определяется гражданская правоспособность иностранца в РФ?
3. Что следует понимать под термином «иностранец» с точки зрения российского законодательства?
4. Какое значение имеет факт постоянного проживания иностранца в Российской Федерации для предоставления ему определенных прав?
5. Как решаются коллизионные вопросы правоспособности и дееспособности физических лиц?
6. Какие положения по вопросам правового положения граждан содержатся в договорах о правовой помощи?
7. Как определяется гражданская правоспособность российских граждан за рубежом?
8. Какое право подлежит применению в отношении признания иностранных граждан безвестно отсутствующими и объявления умершими

Задания для самостоятельной работы:

Задание 1.

Найти примеры в нормативных актах

- закрепления различных правовых режимов;
- обращения к «взаимности»;
- применения реторсий.

Задание 2.

Известная русская балерина Анна Павлова родилась в России. После Октябрьской революции она вынуждена была покинуть страну и прожила более 15 лет в Англии. После ее смерти в Лондоне возникло дело о наследстве. В соответствии с англосаксонской концепцией домицилия, британский суд, с целью определения применимого права, признал Анну Павлову как домицилированную в СССР, хотя после 1917 г. она ни разу в СССР не приезжала.

В чем заключаются основные принципы англосаксонской концепции домицилия? Какое обстоятельство могло свидетельствовать об утрате русской балериной домицилия по выбору? Кто и каким образом должен доказать факт приобретения нового домицилия?

Задание 3.

Родственники подданного Испании, проживающего в России обратились в российский суд с заявлением о признании данного гражданина ограниченно дееспособным, вследствие его пристрастия к азартным играм.

Правомочен ли российский суд рассматривать данное дело? Укажите условия ограничения дееспособности иностранных физических лиц.

Задание 4.

В российской доктрине международного частного права нет четкого определения, что следует понимать под местом жительства физического лица. Эта привязка характерна для англо-американской системы права, где она рассматривается в качестве основной.

Какое государство будет считаться местом жительства физического лица, и, соответственно, правом какого государства определяется его статус в следующих случаях:

- 1) Гражданин РФ получил вид на жительства в США
- 2) Гражданин РФ имеет семью и недвижимость в России, имеет бизнес в Испании
- 3) Лицо без гражданства, проживает на территории России, семья проживает на территории Украины
- 4) Гражданин РФ совершает правонарушение на территории Чехии. Решением чешского суда он осужден к лишению свободы сроком на 5 лет. Наказание он отбывает в чешской тюрьме.

Задание 5.

В 1991 г. на острове Мен (Великобритания) было создано общество с ограниченной ответственностью. Компания зарегистрирована в торговом реестре острова Мен и имеет там свое бюро. Управление компанией осуществляется тремя директорами. В 1992 г. компания предъявила в суде Германии иск к немецкой организации в отношении контракта, заключенного между ними.

В ходе судебного разбирательства было установлено, что на острове имеется только почтовый адрес истца для переписки. По мнению суда, для определения гражданской процессуальной правоспособности решающим может служить место, где фактически осуществляется управление делами компании. Выполнение истцом на острове Мен своих налоговых обязательств, оформление и регистрация сертификатов на право проживания,

является недостаточным доказательством для признания острова Мен местом фактического управления.

На основе каких обстоятельств суд определил личный закон юридического лица? Какие критерии в законодательстве и судебной практике государств используются для определения личного закона юридического лица? В чем заключается тенденция отхода от единого критерия определения государственной принадлежности юридических лиц?

Задание 6.

В соответствии со статьей 5 Конвенции о юрисдикционных иммунитетах государств и их собственности (Базель, 2004 г.), государства пользуются иммунитетом в международных отношениях частного характера. При этом Конвенция устанавливает изъятия из государственного иммунитета. В частности, если государство заключает с юридическим лицом коммерческую сделку, оно иммунитетом не пользуется.

Назовите критерии, которые использует Конвенция для определения сделки в качестве коммерческой. Подпадает ли под действие данной статьи Конвенции коммерческая по своей природе сделка, которая совершается между правительствами двух государств? Имеет ли значение цель сделки? Подпадает ли под действие данной статьи Конвенции коммерческая сделка по своей природе, но которая совершается в публичных целях, например приобретение вакцины для санитарно-эпидемиологического благополучия населения?

Задание 7.

В 1995 г. Правительство РФ заключило генеральное соглашение с фирмой из Швейцарии, в соответствии с которым фирма обязалась предоставить Правительству России кредит на сумму 420 млн долл., а также широкий спектр товаров в обмен на поставки российских нефтепродуктов. Фирма посчитала обязательства российской стороны невыполненными, и в соответствии с арбитражной оговоркой, включенной в кредитное соглашение обратилась в Международный коммерческий арбитражный суд при Стокгольмской торговой палате, который вынес решение в ее пользу. В соглашении содержится прямо выраженный отказ России от иммунитета от исполнения арбитражного решения.

Арбитражный суд при Стокгольмской торговой палате наложил арест на банковские счета российского дипломатического представительства во Франции, представительства нашей страны при ЮНЕСКО; на судно, принадлежавшее российскому юридическому лицу.

Возможно ли применение принудительных мер в отношении банковского счета государства, предназначенного для осуществления функций публичного характера? В отношении какой собственности государства следует применять принудительные меры в целях исполнения судебного решения: любой коммерческой собственности иностранного государства, находящейся на территории государства суда или собственности, непосредственно связанной с предметом иска? Выводы обоснуйте соответствующими положениями международных соглашений, касающихся иммунитета иностранного государства.

Решить задачи:

ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА КАК СУБЪЕКТЫ МЧП

Задача 1.

Частнопрактикующий нотариус вынес постановление об отказе в выдаче гражданке Эстонии свидетельства о праве на наследство имущества ее матери - квартиры в г. Москве в связи с тем, что в свидетельстве о смерти, выданном в Эстонии по месту смерти наследодателя, указаны лишь ее фамилия и имя, но не указано отчество, в связи с чем не представляется возможным установить, что хозяйка квартиры и умершая - одно лицо. *Дайте оценку действиям нотариуса.*

Задача 2.

В УВД Ярославской области обратилась гражданка Чехии Ж. Костычек, состоящая в браке с гражданином РФ К. Ивановым, работающим секретарем посольства РФ в Чехии, и попросила предоставить ей разрешение на временное проживание. В связи с тем, что в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 1.11.2002 г. «О квотах на выдачу иностранным гражданам и лицам без гражданства разрешений на временное проживание в Российской Федерации на 2003 г. по субъектам Российской Федерации» Ярославская область не получила ни одного разрешения, г-же Костычек было отказано в выдаче разрешения. Г-жа Ж. Костычек обжаловала в суде отказ в выдаче разрешения на временное проживание, утверждая, что разрешение на временное проживание ей должно быть выдано без учета квот, так как она является преподавателем иностранного языка и заключила трудовой договор с университетом о работе на должности доцента кафедры иностранных языков.

Какое решение должен принять суд?

Задача 3.

Восемнадцатилетний гражданин Аргентины П. обратился в суд Центрального района г. Воронежа с исковым заявлением о взыскании с гражданина России Т. задолженности по договору займа в размере 180 000 рублей и процентов за пользование чужими денежными средствами за просрочку платежей в размере 11 000 рублей.

Суд принял исковое заявление к производству.

В предварительном судебном заседании ответчик заявил, что П. не имеет права обращаться в российский суд, поскольку по законодательству Аргентины он еще не достиг возраста полной дееспособности (21 года). По этой же причине Т. считает недействительным договор займа, как заключенный с недееспособным лицом, а, следовательно, у истца и нет оснований что-либо с него взыскивать.

Недавно Т. стало известно, что у П. как у иностранного гражданина истек срок разрешения на временное проживание в России, он теперь находится на территории РФ нелегально, и подлежит выдворению.

Т. считает, что суд должен прекратить производство по делу, а также вынести частное определение и направить его в Федеральную миграционную службу, в связи с обнаруженным нарушением режима нахождения на территории РФ иностранного гражданина.

Как следует поступить суду в данном случае?

Как определяется процессуальная дееспособность иностранных граждан?

Что называют личным законом иностранного гражданина?

Влияет ли нарушение иностранным гражданином правил пребывания в РФ на его процессуальные права?

Задача 4.

Гражданин Монголии М имеет двух детей от гражданки РФ А, с которой он состоит в разводе. Решением российского суда на М возложена обязанность по выплате алиментов. М исправно выплачивал алименты. Сотрудники ОВИР отказали М в разрешении на выезд со ссылкой на то, что у него имеются неисполненные обязательства перед гражданкой РФ, исполнение которых будет затруднено на территории иностранного государства. Представитель М обжаловал действия сотрудников ОВИР, утверждая, что у РФ с Монголией имеется договор о правовой помощи, в соответствии с которым возможно исполнение решения отечественного суда на территории иностранного государства.

Какое решение должен вынести суд, рассматривающий жалобу? Изменится ли решение суда, если М. желает выехать в государство, с которым не заключен договор о правовой помощи?

Задача 5.

Немецкий суд рассмотрел вопрос о праве на имя женщины - гражданки Чили, имеющей статус политического беженца в Германии, которая состояла в браке с гражданином Испании. В соответствии с немецким правом личным статутом женщины является немецкое право, которое в данный период закрепляло правило об утрате девичьего имени женщины в случае вступления в брак. В соответствии же с чилийским и испанским правом при вступлении в брак женщина сохраняет свое имя.

Праву какого государства должен подчинить суд вопрос о праве на имя?

Задача 6.

Гражданин США обратился в арбитражный суд РФ с иском к органу по регистрации о признании недействительной регистрации его в качестве предпринимателя в части установления срока предпринимательской деятельности, а также об обязательстве ответчика произвести регистрацию предпринимателя в соответствии с указанным в его заявлении сроком - бессрочно. Суд первой инстанции удовлетворил данный иск. В кассационной жалобе орган по регистрации просил отменить решение, полагая, что истец, являющийся иностранным гражданином, может быть зарегистрирован в качестве предпринимателя только в пределах срока, указанного в визе.

Какое решение должно быть вынесено кассационной инстанцией? Укажите соответствующие правовые нормы.

Задача 7.

Сара Штрум, обладая гражданством Израиля и США, организовала в г. Биробиджан (Россия) производство кошерной продукции. Ею были приобретены несколько магазинов, ферма по выращиванию крупного рогатого скота и птицеферма, открыт цех по производству полуфабрикатов и готовых продуктов питания под маркой «Кошерно».

Органы ФНС РФ после проверки деятельности госпожи Штрум вынесли ей предписание о прекращении незаконной предпринимательской деятельности и постановление о наложении штрафа, поскольку она не была зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляла систематическую, направленную на получение прибыли деятельность.

Юрист г-жи Штрум обжаловал акты ФНС в суд, утверждая, что в соответствии с ГК РФ право иностранного гражданина на занятие предпринимательской деятельностью определяется по праву страны, где осуществляется в основном такая деятельность. Его доверительница в основном ведет свой бизнес в Израиле, а в России у нее лишь его десятая часть. Поэтому требования российского законодательства о необходимости государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя на гос-жу Штрум не распространяются.

Кто прав в этом случае?

Обоснованы ли требования налоговой службы?

Право какого государства в этом случае следует применять? Определяются ли по этому же праву правила исчисления и взыскания налогов с иностранного физического лица и (или) индивидуального предпринимателя?

Задача 8.

Супружеская пара, граждане Литвы, транзитом следовали через территорию России. В аэропорту Домодедово супруга почувствовала родовые схватки, была госпитализирована в один из роддомов г. Москвы, где родила девочку. Супруги обратились в территориальный орган ЗАГС г. Москвы с просьбой зарегистрировать рождение ребенка и присвоить девочке фамилию, отличающуюся от фамилии супругов. Фамилия отца Буткус, матери ребенка Бутке. Дочери супруги просили присвоить фамилию Буткуте, поскольку таковы правила присвоения фамилий детям женского пола в Литве.

Орган ЗАГС разъяснил супругам, что они должны договориться о присвоении ребенку фамилии отца или матери, в противном случае в регистрации будет отказано, так как российский закон при различии фамилий родителей требует выбора для ребенка одной из них, но не третьего варианта.

По нормам какого государства осуществляется процедура регистрации рождения ребенка в данном случае?

По закону какого государства определяется фамилия ребенка?

Изменится ли решение, если отец ребенка, будучи этническим литовцем, является гражданином РФ?

Задача 9.

15-летняя Наталья Власова, проживающая в Белгородской области, осталась в результате смерти матери без попечения родителей. Сестра матери, гр-ка Вильхельм, состоящая в браке с немецким гражданином, проживающая в Германии и являющаяся гражданкой этого государства, выразила готовность к осуществлению воспитания в отношении девочки в форме установления над ней опеки.

При обращении в орган опеки и попечительства по месту жительства ребенка возник ряд вопросов, связанных с применением норм об опеке и попечительстве. В частности, по законодательству РФ в отношении несовершеннолетнего гражданина в возрасте от 14 до 18 лет устанавливается попечительство, в то время как по Гражданскому кодексу Германии в отношении несовершеннолетних, оставшихся без родительской заботы, назначается опекун.

Нормы какого из названных государств о форме воспитания ребенка следует применять к данной ситуации?

Каким законодательством будут определяться требования к кандидатуре опекуна (попечителя), а также дальнейшие отношения между немецкой гражданкой и ее подопечной в случае принятия решения об установлении соответствующей формы воспитания?

Задача 10.

Гражданка России Соколова состоит в браке с гражданином Белоруссии Иванко. В связи с тем, что Иванко пристрастился к азартным играм, не приносил заработок в семью, супруга добилась ограничения его дееспособности в судебном порядке согласно правилам ст. 30 ГК РФ и была назначена попечителем своего супруга.

Поскольку последний, проживая в России, периодически по характеру трудовых функций выезжает на территорию Белоруссии, у Соколовой возник вопрос о том, будет ли по законодательству этого государства ее супруг рассматриваться как лицо, ограниченное в дееспособности, так как нормы Гражданского кодекса Белоруссии не рассматривают пристрастие к азартным играм в качестве основания ограничения дееспособности.

Соколова опасается, что он будет совершать сделки с денежными средствами на территории этого государства без ее согласия как попечителя в качестве лица, обладающего полной дееспособностью. За разъяснениями Соколова обратилась к адвокату.

Дайте консультацию по возникшему вопросу.

Задача 11.

Подданный Великобритании, 19 лет от роду, проживающий в Англии, а также итальянский гражданин, 18 лет от роду, проживающий во Франции, заключили в России договор купли-продажи квартиры, находящейся в Москве и полученной подданным Великобритании в наследство. Затем продавец потребовал в российском суде признать договор недействительным как сделку, заключенную под влиянием заблуждения, а также ввиду недостижения ее сторонами дееспособности. При этом по английскому закону дееспособность для такого рода сделок наступает в 21 год, по итальянскому — в 19, а по французскому — в 18 лет. Вопросы: Подлежит ли иск удовлетворению?

ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ

Задача 1.

Между российской организацией (продавец) и ирландской компанией (покупатель) заключен договор международной купли-продажи, согласно которому поставка товаров должна была осуществляться равномерными партиями в течение шести месяцев, а оплата простым банковским переводом - в течение десяти дней с момента поставки очередной партии товара. Оплатив две партии товара, ирландская фирма отказалась оплачивать фактически поставленную третью партию. Продавец в соответствии с арбитражной оговоркой обратился в международный коммерческий арбитраж на территории РФ. В заседании арбитража ответчик (ирландская компания) заявил, что между сторонами отсутствуют договорные отношения, поскольку со стороны ирландской фирмы при подписании договора действовало неуправомоченное лицо: доверенность на совершение договора от имени ирландской фирмы была подписана одним коммерческим директором, тогда как согласно уставу ирландского юридического лица требуются подписи двух коммерческих директоров.

Определите применимое право, и решите вопрос о действительности договора.

Задача 2.

Хейлунцзянская компания по импорту и экспорту обратилась в Арбитражный суд Хабаровского края с двумя исками к открытому акционерному обществу «Хабаровский комбикормовый завод» о взыскании долга по оплате поставленного зерна кукурузы. Решением суда один иск был удовлетворен, другой — частично.

Постановлением Президиума ВАС РФ от 13 марта 2002 г. протест был удовлетворен, поскольку решения были приняты без всестороннего исследования всех обстоятельств. В постановлениях указывалось, что судом не был установлен статус иностранного лица, предъявившего иск. Положением о порядке регистрации компаний КНР (указ Госсовета КНР от 24 июня 1994 г. № 156) предусмотрено представление патента на право ведения хозяйственной деятельности. Исковые заявления в арбитражный суд по каждому из этих дел были предъявлены компанией. Между тем из представленной в суд ксерокопии документа следует, что с иском обратился ее Хейлунцзянский филиал. Однако согласно ст. 39 названного выше Положения филиал компании статусом юридического лица не обладает. В деле, как отмечалось в постановлениях Президиума ВАС РФ, нет устава компании, Положения о филиале, иных документов, позволяющих определить объем прав, предоставленных филиалу и лицу, подписавшему иски.

Законом какой страны определяется согласно положениям российского законодательства правоспособность иностранных юридических лиц? В каком законодательном акте РФ это предусмотрено?

Задача 3.

При разрешении в МКАС спора между российской организацией (истец) и кипрской фирмой ответчик указал, что вопрос о правоспособности должен решаться на основании норм английского права, которое, по его мнению, регулирует отношения по контракту в силу соглашения сторон. Дайте оценку правовой аргументации ответчика.

Как должен поступить состав арбитража при решении вопроса о правомочиях управляющих органов юридических лиц?

Задача 4.

Несколько российских и иностранных лиц, достигших договорённости о реализации крупного проекта на территории Российской Федерации, для целей совместного управления активами проекта создали в соответствии с российским правом юридическое лицо — акционерное общество.

Устав общества был утверждён на общем собрании учредителей, состоявшемся в городе Стокгольме (Швеция). На этом же собрании между учредителями общества было заключено акционерное соглашение, предусматривающее обязанности лиц голосовать определённым образом на общих собраниях, изменяющее порядок распределения прибыли и формирования органов управления общества, установленный российским акционерным законодательством. Учредители пришли к соглашению, что правом, применимым к условиям акционерного соглашения, будет английское право, а возможные споры, связанные с условиями соглашения, будут рассматриваться в Лондонском международном арбитраже (Великобритания).

Впоследствии общество произвело дополнительную эмиссию акций.

Ряд акционеров (как российских, так и иностранных), купивших эти акции, оспорили в суде некоторые условия соглашения как противоречащие положениям российского законодательства. Ответчики, возражая против иска, указали, что оспариваемые положения не противоречат английскому праву, которое применяется к соглашению, а российский государственный суд не обладает компетенцией по рассмотрению спора, поскольку условиями соглашения определена подсудность международного арбитража.

Оцените доводы сторон. Допускается ли российским законодательством выбор применимого права к акционерным соглашениям? Затрагивает ли такой выбор акционеров, не являющихся стороной соглашения?

Имеет ли значение для ответа на данные вопросы национальность акционеров, а также место заключения соглашения?

Какое право будет применяться к акционерному соглашению, если стороны не выберут его?

Задача 5.

Английский банк, являющийся дочерним обществом российского банка, выдал кредит российскому ООО. Принципиальное решение о выдаче кредита принималось российским банком, который, к тому же, предоставил английскому банку свои средства для выдачи такого кредита. После заключения договора кредита все средства, полученные по нему ООО, были переданы им юридическим лицам, учрежденным в оффшорных юрисдикциях. Кредит не был возвращен. Английский банк обратился с иском к ООО о взыскании суммы кредита в российский государственный арбитражный суд и его требования были удовлетворены. В ходе исполнения судебного решения банк столкнулся с тем, что у ООО отсутствует имущество. Также было выяснено, что российское ООО и юридические лица в оффшорных юрисдикциях контролируются гражданином РФ Н.Д., который выступал от имени ООО в Лондоне, где велись переговоры о получении кредита, и который, по мнению обоих банков, ввел в заблуждение сотрудников российского банка в отношении активов ООО. При этом Н.Д. не является сотрудником ООО и юридических лиц в оффшорных юрисдикциях, а лишь обладает в совокупности 80 % долей в уставном капитале таких иностранных лиц. Банк принял решения взыскивать с Н.Д. убытки, связанные с невозвращением кредита.

Вопросы: Если бы к Вам за консультацией обратился английский банк, то на какие вопросы МЧП, которые возникают в связи с решением этого банка взыскивать убытки, причиненные Банку, с Н.Д., Вы бы указали (с точки зрения вопросов коллизий юрисдикций и коллизий законов)? В какой суд лучше обратиться банку: в российский или английский? Почему? С каким требованием в свете коллизионных проблем банку лучше обратиться в суд?

Задача 6.

Между российским акционерным обществом и голландской фирмой был заключен договор о продаже ею своих 20 % паев в итальянском обществе с ограниченной ответственностью. Поскольку АО оплатило лишь 10 % паев, фирма потребовала дальнейшей оплаты, и не получив ее, обратилось в арбитраж в Швейцарии. АО просило арбитраж

признать договор ничтожным по ст. 168 ГК РФ, ссылаясь на то, что он был заключен без одобрения общего собрания, которое было необходимо для приобретения участия в иностранной компании согласно Уставу АО, соответствующего типовому уставу, утвержденному Указом Президента РФ № 721 для приватизируемых госпредприятий. АО просило также о возврате уплаченных сумм. Фирма утверждала, что надлежит руководствоваться правом Италии, где находится само ООО, и что сам договор был подписан генеральным директором АО без указания на необходимость какого-либо последующего одобрения. Если бы даже применялось российское право, то договор следует признать действительным, поскольку фирма не знала о тех уставных ограничениях, на которые ссылается АО (ст. 174 ГК РФ).

Вопрос: Подлежит ли иск удовлетворению? Почему?

ГОСУДАРСТВО КАК СУБЪЕКТ МЧП

Задание 1.

Проведите сравнительный анализ действующих норм ГПК РФ И АПК РФ об иммунитете иностранного государства, Федерального закона от 03.11.2015 № 297-ФЗ "О юрисдикционных иммунитетах иностранного государства и имущества иностранного государства в Российской Федерации" найдите различия в подходах, оцените правовые последствия, объясните почему законодатель исходил из таких моделей в гражданском и арбитражном процессах.

Задача 1.

Турецкая строительная компания заключила договор с Российской Федерацией о выполнении ремонтных и строительных работ в здании и на территории посольства РФ в Турции. Подрядчик выполнил работы в срок и надлежащим образом, но российское государство не произвело оплату работ.

Турецкая компания обратилась в турецкий суд с иском к РФ о взыскании задолженности по договору строительного подряда. Представитель посольства РФ в Турции явившись в судебное заседание долг признал, но, ссылаясь на отсутствие в настоящее время бюджетного финансирования в должном объеме, предложил заключить мировое соглашение с условием об отсрочке платежа.

Из какой модели юрисдикционного иммунитета исходит суд в Турции?

Можно ли в это ситуации сделать вывод, что Россия отказалась от иммунитета? Означает ли это отказ от всех видов судебного иммунитета или только от иммунитета против иска?

Задача 2.

Австрийская промышленная компания обратилась в арбитражный суд на территории России с иском к РФ. Основанием для иска послужили неисполненные Россией в лице Министерства сельского хозяйства обязательств по оплате поставленной сельскохозяйственной техники. При этом истец ссылаясь на оговоренный в контракте отказ РФ от всех видов судебного иммунитета и просил наложить арест на принадлежащий министерству корпус в здании в центре Москвы.

В представленном в суд официальном заявлении Правительства РФ указывалось, что Россия не отказывалась от иммунитета, что условие контракта о таком отказе ничтожно, поскольку нельзя отказываться на будущее время. Более того, РФ категорически возражает против наложения ареста на здание министерства, поскольку это имущество не в полной мере принадлежит государству, а передано на самостоятельном вещном праве (праве оперативного управления) государственному учреждению.

Как понимается в России норма АПК РФ об иммунитете иностранного государства?

Распространяется ли эта норма на Российскую Федерацию, если дело рассматривается в российском арбитражном суде?

Оцените возражения РФ с точки зрения их соответствия идеи судебного иммунитета

Задача 3.

Между государственным унитарным предприятием "Союзинвест" и французской компанией по продаже высокопрочных пластиковых конструкций был заключен договор поставки, который обе стороны выполнили только в части. В связи с возникшими взаимными претензиями были проведены переговоры, но они не сняли всех разногласий.

В контракте содержалась арбитражная оговорка, в силу которой компетентен рассматривать спор был Стокгольмский международный арбитраж. В силу принятого арбитражем решения, российское унитарное предприятие должно было выплатить значительную сумму в иностранной валюте. Французская сторона обратилась за принудительным исполнением решения арбитража в суд во Франции и потребовала наложить арест на имущество унитарного предприятия, находящееся на инвестиционной выставке в Париже.

Представители унитарного предприятия направили свои возражения против удовлетворения ходатайства об аресте, в которых отмечали, что все имущество предприятия принадлежит ему на праве хозяйственного ведения, а действительный собственник - Российская Федерация, обладающая иммунитетом собственности на территории других государств.

Возможны ли в этом случае ссылки на иммунитет государственной собственности?
Как следует поступить суду во Франции?

Задача 4.

Иностранная организация в соответствии с арбитражной оговоркой предъявила в МКАС при ТПП РФ иск к Правительству субъекта РФ, которое выступило поручителем по обязательству областного унитарного предприятия. Ответчик возражал против компетенции МКАС, указывая на то, что государственные органы не могут быть участниками разбирательства в международных коммерческих арбитражах, поскольку не являются коммерческими организациями и не имеют коммерческих предприятий.

Вправе ли МКАС при ТПП РФ рассматривать данное дело? В случае, если решение будет вынесено против ответчика, сможет ли он сослаться на иммунитет государства от исполнения судебного решения?

Задача 5.

Посольство иностранного государства обратилось в арбитражный суд РФ с иском к российскому юридическому лицу. Исковые требования вытекали из договора подряда. Российское юридическое лицо (подрядчик) заявило встречный иск к посольству иностранного государства (заказчику). Так как посольство сослалось на международный иммунитет от судопроизводства в стране пребывания, суд отказал в принятии встречного иска.

Согласны ли Вы с позицией арбитражного суда? Вправе ли посольство иностранного государства сослаться на судебный иммунитет в российских судах, и если да, то в каких случаях?

Задача 6.

В деле *Jackson v. People's Republic of China* (США, 1986 г.) суд исследовал иски американских держателей ценных бумаг, выпущенных властями Китая в 1911 г. Ответчик (правительство Китая) требовал применения в данном случае концепции абсолютного иммунитета и утверждал, что теория «функционального иммунитета» не обязательна для тех стран, которые ее не признают. Суд, однако, пришел к выводу, что выпуск Китаем облигаций в соответствии с § 1603 (в) Закона США 1976 г. «Об иммунитетах иностранных государств» следует квалифицировать как коммерческую деятельность. Суд не обратил внимания на

аргументы правительства Китая, однако признал его иммунитет на том основании, что Закон 1976 г. не может иметь обратной силы.

Согласны ли Вы с аргументами правительства Китая? Защищено ли государство, придерживающееся концепции абсолютного иммунитета, от предъявления к нему исков в иностранных государствах?

Задача 7.

В 1997 г. окружной суд в Роттердаме вынес решение, в соответствии с которым Черноморское морское пароходство и Республика Украина обязаны уплатить определенную сумму кипрской компании «Си глобал шиппинг». Во исполнение судебного решения был наложен арест на имущество ответчика - круизное судно «Карина» с пассажирами на борту, принадлежащее государственному предприятию «Транскруиз» под операторством Украинского дунайского пароходства.

Правомерно ли с позиции концепции функционального иммунитета взыскание долга одной государственной организации с другой государственной организации? Вправе ли Украинское дунайское пароходство истребовать стоимость судна с организации-должника (Черноморское морское пароходство)?

Задача 8.

Швейцарской компанией «Нога трейдинг С.А.» в Арбитражный суд при Стокгольмской торговой палате был предъявлен иск к российскому правительству по поводу невыполнения генерального соглашения о поставках и кредитах, заключенного компанией с Правительством РСФСР в 1991 г. В данном соглашении содержится условие об отказе РФ от иммунитета при исполнении арбитражного решения. Во исполнение арбитражного решения стокгольмского суда были арестованы банковские счета российских дипломатических представительств во Франции, Швейцарии и Люксембурге, счета Представительства РФ при ЮНЕСКО, задержано парусное судно «Седов», принадлежащее Мурманскому государственному техническому университету.

Допустимы ли подобные действия с точки зрения концепции функционального иммунитета? Соответствуют ли они международному публичному праву?

Темы для подготовки презентаций:

1. Особенности правового положения международных юридических лиц.
2. Правовой режим сделок, заключаемых с участием государства.
3. Правовое положение транснациональных корпораций.
4. Межгосударственная организация как субъект международного частного права.
5. Правовое положение представительств и филиалов иностранных юридических лиц в России.

Раздел II. ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Тема 7. Вещные права в международном частном праве

План:

1. Способы перехода права собственности и их признание в международном частном праве. Коллизионные нормы о переходе права собственности.
2. Национализация: проблемы международного частного права.
3. Экстерриториальное действие законов о национализации.
4. Иммунитет государственной собственности.

Литература: [1, с. 189-201].

Методические рекомендации

Одним из основных институтов любой правовой системы является право собственности. Наличие иностранного элемента в этих отношениях предполагает их регулирование нормами международного частного права.

Право собственности на недвижимость и другие виды вещных прав в отношении недвижимости согласно законодательства большинства стран подчиняются праву места нахождения недвижимости (*lex rei sitae*).

Значительно сложнее регулирование права собственности на материальные движимые вещи. К ним, как правило, относятся право требования, ценные бумаги, транспортные средства, личные вещи и т.д. Однако многие государства в настоящее время применяют концепцию *lex situs*.

Любое государство имеет право на национализацию частной собственности, в том числе и принадлежащей иностранцам; данное право вытекает из общепризнанного принципа международного публичного права – суверенитета государств. Законы о национализации имеют экстерриториальное действие, то есть должны применяться и за пределами государства, их принявшего.

Вопросы для самоконтроля:

1. Какова современная концепция национализации иностранной собственности.
2. Укажите условия участия иностранных лиц в приватизации в РФ.
3. В чем заключается экстерриториальное действие законов о национализации.
4. Раскройте правовой режим собственности РФ, российских граждан и организаций за границей.
5. Каков правовой режим культурных ценностей в МЧП.

Задания для самостоятельной работы:

Задание 1.

В 2007 г. Фонд имущества Автономной Республики Крым (арендодатель) заключил с ООО "Восток" (арендатор) договор аренды государственного имущества (далее - договор аренды), предметом которого является нежилое здание. Договор аренды действует между сторонами в редакции дополнительных соглашений от 01.09.2014 и от 15.04.2015.

07.06.2007 между сторонами подписан акт приема-передачи нежилого здания, расположенного по адресу: АРК, Бахчисарайский район, с. Северное

Согласно договору аренды, арендатор, в том числе, вправе вносить изменения в состав арендованного имущества, проводить его реконструкцию, техническое перевооружение, что обуславливает повышение его стоимости. Улучшение арендованного имущества, осуществленные Арендатором за счет собственных средств, являются его собственностью (пункт 6.6. договора аренды).

В 2008 - 2013 году ООО "Восток" производило реконструкцию объекта аренды, а именно осуществлено строительство 2-ого этажа, кроме того, рядом выстроен 2-этажный коттедж.

Обращаясь в 2015 году в арбитражный суд с исковыми требованиями к Министерству имущественных и земельных отношений РК истец - ООО «Восток» - просит признать за ним право общей долевой собственности на вновь созданное недвижимое имущество в порядке части 4 статьи 778 Гражданского кодекса Украины.

Определяя размер доли в праве общей долевой собственности на имущество, являющееся предметом договора аренды, истец руководствовался аудиторским заключением

от 20.05.2014 № 26/2014, подготовленным частным предприятием "Аудиторская фирма "Бизнес-Аудит".

Согласно п. 7 ст. 17 Закона Республики Крым от 08.08.2014 № 46-ЗРК "Об управлении и распоряжении государственной собственностью Республики Крым" уполномоченный орган (Министерство имущественных и земельных отношений РК) является правопреемником Фонда имущества АРК в части исполнения полномочий арендодателя по договорам аренды имущества АРК и бывшего государственного имущества Украины, заключенным до вступления в силу настоящего Закона, на весь период действия договоров.

Ч. 4 ст. 778 ГК Украины, а также ч. 4 ст. 23 Закона Украины "Об аренде государственного и коммунального имущества", предусмотрено, что если в результате улучшения, сделанного по согласию наймодателя, создана новая вещь, наниматель становится ее совладельцем. Доля нанимателя в праве собственности отвечает стоимости его расходов на улучшение вещи, если иное не установлено договором или законом.

Право какого государства должен применить арбитражный суд РФ для разрешения спорной ситуации?

Решить задачи:

Задача 1.

В 1951 г. иранский меджлис принял два закона о национализации нефтяной промышленности в Иране. Немедленно после национализации Англо-Иранская нефтяная компания потребовала от премьер-министра иранского правительства, чтобы этот вопрос в соответствии со ст. 22 концессионного договора 1933 г. был разрешен арбитражным путем.

Иранский министр финансов в своем ответе на это письмо подчеркнул, что: 1) право национализации вытекает из суверенитета каждого государства; это право использовали многие государства, в том числе и правительство Великобритании; 2) частное соглашение (концессия) не может препятствовать осуществлению этого права, основанного на нормах международного права; 3) национализация нефтяной промышленности в Иране является результатом осуществления суверенного права иранского народа; эта мера не может быть предметом арбитражного разбирательства в каком-либо арбитражном органе.

Оцените доводы иранского правительства с точки зрения их соответствия международному публичному праву и МЧП

Задача 2.

В 1992 г. российский министр, временно занимая пост заместителя председателя Правительства России, выдал от имени Российской Федерации доверенность, на основании которой действующий по этой доверенности поверенный продал немецкой фирме находящийся в Берлине Российский дом науки и культуры.

В соответствии с действовавшим на тот момент законодательством только Правительство РФ могло выдавать доверенности на совершение подобного рода сделок.

Вправе ли Правительство России истребовать данный дом из владения нового собственника - немецкой фирмы, и если да, то на какие нормы законодательства вправе ссылаться Правительство РФ?

Темы для подготовки презентаций:

1. Роль Европейского суда по правам человека в защите права собственности.
2. Унификация и гармонизация норм международного частного права по вопросам собственности.
3. Государственная собственность за рубежом.
4. Российское законодательство об иностранных инвестициях. Международно-правовое регулирование иностранных инвестиций.
5. Национализация иностранной собственности.

Тема 8. Интеллектуальная собственность в международном частном праве

План:

1. Понятие интеллектуальной собственности. Объекты интеллектуальной собственности.
2. Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений 1886 г. Всемирная (Женевская) конвенция по охране авторского права 1952 г. Правила перевода произведений на другой язык. Смежные права и их международная охрана. Правовая охрана компьютерных программ и баз данных.
3. Промышленная собственность и ее международная охрана. Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 г.
4. Вашингтонский договор о патентной кооперации 1970 г. Товарные знаки и их международная охрана. Промышленные образцы.
5. Лицензированные договоры и их виды.

Литература: [1, с. 270-294].

Методические рекомендации

Интеллектуальная собственность – это исключительное право гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания т.д.). Это право признается в случаях и в порядке, установленных национальным законодательством государства и заключенными им международными соглашениями. Общим для результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, относящихся к объектам исключительных прав, является то, что их использование может осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя. Важнейшими конвенциями, регламентирующими вопросы интеллектуальной собственности, являются Женевская конвенция по охране авторского права 1952 г.; Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 г. и др.

Вопросы для самоконтроля:

1. Каковы принципы охраны авторских произведений по Бернской конвенции?
2. Какие произведения предписывает охранять Бернская конвенция?
3. Какие субъективные авторские права предусматривает Бернская конвенция? Каковы основные ограничения этих прав?
4. В течение каких сроков должны охраняться произведения по Бернской конвенции и по Всемирной конвенции?
5. Что такое обратная сила действия международных договоров по авторскому праву? Какие споры возникают по данному вопросу?
6. Каково основное содержание Договоров ВОИС 1996 г.?
7. На основе каких норм охраняются авторские права в странах ближнего зарубежья?
8. Как регулируются авторские права в странах ЕС?
9. Каковы подходы к охране смежных прав в национальном законодательстве иностранных государств?
10. Какие стандарты охраны смежных прав установлены в международных соглашениях?
11. Каковы основные положения Римской конвенции?
12. Какие цели преследуют международные договоры по охране промышленной собственности?
13. В чем суть конвенционного приоритета, устанавливаемого на основе Парижской конвенции?

14. Каковы основные нормы материального права, содержащиеся в Парижской конвенции и относящиеся к патентам на изобретения?
15. Каков механизм действия Договора о патентной кооперации?
16. Каково основное содержание Евразийской патентной конвенции?
17. Каков механизм действия Европейской патентной конвенции?

Задания для самостоятельной работы:

Задание 1.

- **Составьте перечень международных актов в сфере:**
- авторского права;
- смежного права;
- патентного права.

Решить задачи:

Задача 1.

В Москве в студии одной из российских телекомпаний известный российский артист дал английскому журналисту интервью, которое затем транслировалось по телевидению в Великобритании. Артист посчитал, что во время интервью журналистом были совершены недопустимые действия, в результате которых его личным немущественным правам был причинен ущерб.

Вправе ли пострадавший обратиться с иском в суд РФ? Право, какого государства подлежит применению при рассмотрении спора?

Задача 2.

В 2000 г. в российский арбитражный суд заявлен иск зарубежного издательства к российскому издательству о взыскании убытков за незаконное опубликование романа английского писателя Л, вышедшего в свет в 1961 г. По мнению истца, Россия, присоединившись в 1994 г. к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений 1886 г. (в ред. 1971 г.), приняла на себя обязательства охранять права на произведения с обратной (ретроактивной) силой, если эти произведения к моменту вступления Конвенции в силу для России (13.03.1995 г.) еще не стали общественным достоянием в стране их происхождения вследствие истечения срока охраны (ст. 18 Конвенции). Ответчик заявил, что в соответствии со сделанной Россией при присоединении к Конвенции оговоркой к ст. 18 Бернская конвенция не имеет обратной силы и распространяется лишь на произведения, опубликованные в государствах-участниках после ее вступления в силу, то есть для РФ после 13.03.1995 г. Кроме того, поскольку на момент рассмотрения спора Бернская конвенция официально не опубликована, то в соответствии с п. 3 ст. 15 Конституции РФ она не может применяться российскими судами. Истец, в свою очередь, отметил, что Бернская конвенция не допускает каких-либо оговорок к ст. 18, а следовательно, заявление России относительно применения ст. 18 Конвенции неправомерно и не должно применяться судом как противоречащее принципам международного права (обычного и договорного).

Согласны ли Вы с утверждениями истца и ответчика? Дайте свое аргументированное заключение относительно: 1) обязательств России по Бернской конвенции, включая положение о ретроактивной силе Конвенции по ст. 18; 2) возможности применения международных соглашений российскими судами в ситуации, когда они официально в России не опубликованы.

Задача 3.

В 1998 г. гражданин РФ Иванов опубликовал в России свой роман, имевший необычайный успех. Другой гражданин РФ – Сидоров перевел роман Иванова на ряд иностранных языков и опубликовал его в ряде зарубежных стран (США, Великобритании, Германии) без согласия Иванова, его издательства и без выплаты им вознаграждения. Узнав об имевшихся за рубежом публикациях, Иванов обратился к соответствующим зарубежным издательствам с требованием прекратить несанкционированный выпуск в свет его романа. В своих ответах зарубежные издательства отметили, что, даже если гражданин Иванов действительно является автором указанного произведения, его авторское право не действует за рубежом, и что именно гражданин Сидоров является владельцем авторских прав на роман на территории соответствующих стран как лицо, впервые выпустившее его в свет на территории данных государств.

Сможет ли Иванов защитить свои нарушенные авторские права? Где и при каких условиях будут рассмотрены его иски? Какие международные соглашения существуют между Россией и названными странами по вопросам защиты авторских прав и распространяются ли они на данную ситуацию?

Задача 4.

Фирма X - мировой лидер по производству упаковок и пластиковых бутылок - в целях расширения своей деятельности учредила несколько хозяйственных обществ в России. Однако в регистрации своего товарного знака в Роспатенте фирме было отказано на том основании, что указанный товарный знак уже зарегистрирован на имя российского правообладателя.

Какие действия может предпринять иностранная фирма X по защите своего права на товарный знак в России? Обоснуйте свое решение ссылками на международные договоры и национальное законодательство.

Темы для подготовки презентаций:

1. Соотношение понятий «авторское право» и «промышленная собственность» до XIX века.
2. Предпосылки и развитие защиты авторских прав до XIX века.
3. Предпосылки и развитие защиты промышленной собственности до XIX века.
4. Предпосылки и развитие защиты прав интеллектуальной собственности до XIX века в России.
5. Общий анализ механизмов и эффективности защиты прав ИС неспециализированными международными организациями (торговым и экономическими союзами) .
6. Общий анализ механизмов и эффективности защиты прав ИС соглашением в рамках NAFTA.
7. Инструменты и перспективы защиты прав ИС организациями коллективного управления правами (зарубежный опыт).
8. Права работодателя на объект ИС при отсутствии трудового договора с работником.

Тема 9. Договорные обязательства в международном частном праве

Часть I. Правовое регулирование торгово-экономических отношений

План:

1. Система правового регулирования торгово-экономических отношений. Принципы международного экономического права. Хартия экономических прав и обязанностей государств 1974 г. Международные экономические договоры.
2. Проблемы нового международного экономического порядка.

3. Декларация Генеральной Ассамблеи ООН 1974 г. о новом международном экономическом порядке. Современное состояние проблемы

4. Международные организации и их роль в правовом регулировании торгово-экономических отношений. Юнситрал. Международная торговая организация. Международная торговая палата.

5. Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности в России. Закон РФ «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности» 1995 г. Правовое регулирование экспорта, правовое регулирование импорта. Государственная монополия внешнеэкономической деятельности (правовые проблемы).

6. Договор и сделка в международном частном праве. Понятие внешнеэкономической сделки. Виды сделок.

7. Контракт как форма внешнеэкономической сделки.

8. Правовое регулирование купли-продажи в международном частном праве. Венская конвенция о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г. Контракт купли-продажи. Базисные условия поставки, ответственность, условия освобождения от ответственности.

9. Понятие специализации и кооперирования в международных экономических отношениях. Контракты о специализации и кооперировании.

10. Понятие лизинга. Участники лизинговых отношений. Лизинговый контракт (основные условия).

11. Исковая давность в международном частном праве. Конвенция об исковой давности 1974 г.

Литература: [1, с. 204-226].

Методические рекомендации

Торгово-экономическое сотрудничество различных государств опосредствуется заключением соответствующих внешнеэкономических сделок (соглашений, контрактов, договоров). Важность внешнеэкономических сделок во внешнеэкономической деятельности подчеркивается тем, что подобные сделки в большинстве случаев являются основанием возникновения обязательств во внешнем обороте.

Основной разновидностью внешнеэкономических сделок является договор внешнеэкономической (международной) купли-продажи товаров. Кроме купли-продажи к внешнеэкономическим сделкам обычно относят договор подряда, договор мены, а также получившие в последнее время широкое распространение договоры на предоставление различных услуг по оказанию технического содействия в сооружении

промышленных объектов и выполнении строительных, научно-технических, проектных работ, передаче различной документации и т.д. Все эти виды договоров имеют характер внешнеэкономических сделок.

Студент должен знать различные виды внешнеэкономических сделок, их существующие классификации, а равно особенности порядка заключения внешнеэкономических соглашений.

Необходимо помнить, что в правовом регулировании внешнеэкономических сделок большую роль играют международные договоры: Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товара 1980 г., Конвенция о праве, применимом к договорным обязательствам, 1980 г., Конвенция о единообразном законе о международной купле-продаже товаров 1964 г. и др. Важное значение при заключении и исполнении внешнеэкономических сделок, а особенно договоров международной купли-продажи товаров, играют международные обычаи. Так, в международной купле-продаже товаров особую роль имеет способ транспортировки товара и опосредующие ее правила. В связи с этим в международной практике сложились определенные нормы, которые определяют

момент перехода риска случайной гибели с продавца на покупателя и другие обязанности сторон – международные торговые обычаи (ФОБ; СИФ; др.).

По вопросам исковой давности в 1974 г. была заключена Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров. Конвенция устанавливает единый для всех договоров международной купли-продажи срок исковой давности, который равен четырем годам.

Часть II. Правовое регулирование международных перевозок

План:

1. Международные железнодорожные перевозки. Бернские международные конвенции о железнодорожных перевозках грузов и о железнодорожных перевозках пассажиров (МГК и МПК). Соглашение о международных железнодорожных перевозках 1980 г. (КОТИФ).

2. Международные автомобильные перевозки. Конвенция о дорожном движении и Протокол о дорожных знаках и сигналах 1949 г. Конвенция о договоре международной перевозки грузов автомобильным транспортом 1956 г.

3. Международные воздушные перевозки. Чикагская конвенция о международной гражданской авиации 1944 г. Варшавская конвенция для унификации некоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок, 1929 г. Римская конвенция 1952 г. о возмещении вреда, причиненного иностранными воздушными судами третьим лицам на поверхности.

4. Международные морские перевозки. Афинская конвенция о перевозке морем пассажиров и их багажа 1974 г. Международная конвенция об унификации некоторых правил о коносаментах 1924 г.

Литература: [1, с. 228-248].

Методические рекомендации

Под международной перевозкой понимается перевозка грузов и пассажиров между двумя и более государствами, выполняемая на условиях, которые установлены заключенными этими государствами международными соглашениями. Особенностью правового регулирования в этой сфере является то, что основные вопросы перевозок решаются в международных соглашениях (Бернские конвенции о железнодорожных перевозках грузов и пассажиров, Соглашение о международных железнодорожных перевозках 1980 г.; Конвенция о договоре международной перевозки грузов автомобильным транспортом 1956 г.; Международная конвенция об унификации некоторых правил о коносаментах 1924 г. и др.), содержащих унифицированные нормы, единообразно определяющие условия международных перевозок и пассажиров. Обычно такие соглашения содержат требования к перевозочной документации, определяют порядок приема груза к перевозке и выдачи его в пункте назначения, условия ответственности перевозчика, процедуру предъявления к перевозчику претензий. При отсутствии единообразных материально-правовых норм обращаются к нормам национального права в соответствии с коллизионными нормами транспортных конвенций или национального законодательства.

Особенность договоров международной перевозки состоит в том, что в ходе его исполнения соответствующие международно-правовые нормы применяются на основании коллизионных привязок. Так, при отправлении груза руководствуются законом страны отправления; при выдаче груза в конечном пункте – законом страны назначения, – если иное не указано в транспортном документе, выданном перевозчиком.

Вопросы для самоконтроля:

1. Что такое «обычай» в международной торговле?
2. В чём заключается юридическое содержание понятия «обыкновение» международной торговли?
3. Какова система правового регулирования гражданско-правовых отношений договорных отношений международного характера?
4. Какова современная практика, имеющаяся в различных государствах, коллизионно-правового и материально-правового регулирования договора международной купли-продажи?
5. Чем представлены современные инструменты правового регулирования прав и обязанностей сторон по договорам перевозки в зависимости от видов транспортных средств?

Задания для самостоятельной работы:

Задание 1.

Являются ли внешнеэкономическими следующие сделки:

- покупка иностранцем книги в магазине на территории РФ;
- покупка лицом, находящимся в РФ, по каталогу, размещенному на сайте в Интернете, платья у иностранной фирмы в иностранном государстве;
- покупка филиалом российской организации, находящимся за границей, товара у другой российской организации, осуществляющей основную деятельность в РФ;
- покупка российской организацией товара у филиала иностранной компании, находящегося на территории РФ?

Задание 2.

Составить краткий конспект по Венской конвенции о договорах международной купли продажи товаров 1980 г.

Задание 3.

Составить кроссворд на тему «Внеэкономические сделки» (маж. вопросов по вертикали и горизонтали 80, min 50).

Задание 4.

Разработать самостоятельно проект договора о финансовом лизинге (используя за основу Конвенцию УНИДРУА 1988 г. «О международном финансовом лизинге») или проект договора факторинга (на основании Конвенции 1988 г «О международном факторинге»).

Решить задачи:

Задача 1

Согласно учредительным документам индийской компании договоры, заключаемые от ее имени, признаются действительными только в случае, когда они подписаны двумя коммерческими директорами совместно. Президент компании в нарушение положений учредительных документов единолично выдал доверенность на заключение договора с российской организацией. В дальнейшем индийская компания нарушила свои обязательства по заключенному договору, и к ней был предъявлен иск в МКАС при ТПП РФ. В заседании арбитража индийская компания отрицала наличие договорных отношений, ссылаясь на недействительность контракта как заключенного неуправомоченным лицом.

Разрешите указанную ситуацию.

Задача 2

В договор международной купли-продажи, заключенный между российской организацией (покупатель) и американской компанией (продавец), по настоянию американской стороны была включена оговорка об обязанности покупателя соблюдать импортные ограничения, установленные законодательством США в частности не перепродавать товар в третью страну, в отношении которой законодательством США введены такие ограничения.

Какой характер носят такие оговорки? Может ли нарушение соответствующих положений договора служить основой для обращения в суд или арбитраж, и будут ли эти требования поддерживаться отечественным судом или арбитражем?

Задача 3

Российская организация (продавец) обратилась в российский суд с иском к китайской фирме (покупателю) о возмещении убытков, вызванных неоплатой поставленной продукции. В процессе рассмотрения дела суд установил, что доверенность, на основании которой действовал представитель иностранной фирмы- покупателя при заключении сделки, не соответствовала по форме китайскому законодательству. Соответственно ответчик (китайская фирма) ссылаясь на недействительность договора и отсутствие между сторонами договорных обязательств. При этом суд не принял во внимание утверждение представителя истца (российской организации) о том, что доверенность должна быть признана действительной, поскольку соответствует по форме требованиям российского права.

Прав ли российский суд? Если да, то на основании каких норм права российская организация-продавец может потребовать возврата уплаченных средств? Стороны контракта не определили применимое к нему право.

Задача 4

В контракте, заключенном между российской организацией и иностранной фирмой, содержалась следующая оговорка: «В случае, если продавец или покупатель нарушат свои обязательства по настоящему договору, спор подлежит рассмотрению в соответствии с российским правом». В другом контракте формулировка была следующей: «К спору между сторонами применяется законодательство истца». В третьем договоре говорилось: «В случае рассмотрения спора российским судом применяется российское право, а в случае рассмотрения спора китайским судом - китайское право».

Дайте оценку указанным контрактным положениям.

Задача 5

Верна ли с точки зрения МЧП следующая формулировка контракта, заключенного между российской организацией и иностранной фирмой: «К правам и обязанностям сторон, вытекающим из настоящего договора, в субсидиарном порядке применяются законодательство Российской Федерации и нормы МЧП, в частности Венская конвенция ООН о договоре международной купли-продажи товаров, а также ИНКОТЕРМС-2000».

Стороны контракта выбрали в качестве применимого права право государства X. В период действия договора право государства X изменилось таким образом, что существенно изменилось регулирование обязательств сторон контракта. Между сторонами возник спор по контракту.

Какое право должно быть применимо судом: (1) действующее на момент заключения договора; (2) действующее на момент исполнения (неисполнения) сторонами своих обязательств; (3) действующее на момент возникновения спора; (4) действующее на момент рассмотрения судом дела по спору между сторонами?

Задача 6

Контракт, заключенный между российской организацией (продавец) и итальянской фирмой (покупатель), содержал положение о применении к нему итальянского права в том виде, в котором оно действует на момент заключения контракта, и все соответствующие возможные изменения в избранном праве не применяются.

Является ли попытка сторон «заморозить» применимое право на определенной точке действительной исходя из российского права и доктрины МЧП? Должен ли российский суд признать действительность такого выбора сторонами права? Если нет, то какое право он должен применить?

В случае, если суд найдет применимым российское право, какое значение имеет ссылка на итальянское право:

Вариант А: никакого значения, поскольку такой выбор права является недействительным;

Вариант Б: соответствующие нормы итальянского права, действовавшие на момент заключения договора, должны рассматриваться как условия договора;

Вариант В: ссылку на итальянское право можно рассматривать как одно из обстоятельств, свидетельствующих о наличии тесной связи контракта с итальянским правом.

Задача 7

Между российской организацией (подрядчик) и французской фирмой (заказчик) в 1993 г. был заключен договор строительного подряда на возведение в России офисного здания и подсобных помещений для нужд французской фирмы. В дальнейшем между сторонами возникли споры по контракту, которые в конечном итоге в 2005 г. стали предметом рассмотрения российского государственного арбитражного суда. Согласно утверждениям ответчика - российской стороны, применимое право должно определяться, исходя из коллизионных норм ранее действовавшей ст. 159 Основ 1991 г. По этой статье требования, на которые исковая давность не распространяется, всегда определяются российским законодательством. По мнению истца, для определения применимого права должны использоваться коллизионные нормы части третьей ГК РФ, поскольку суд всегда применяет право, действующее на момент рассмотрения спора. Статья 1208 части третьей ГК не содержит правила, аналогичного ст. 159 Основ 1991 г., а следовательно, нет оснований в данном случае для отказа в иске.

Какие коллизионные нормы должен применять суд при рассмотрении спора: нормы, которые действовали на момент заключения договора, или те, которые действуют на момент судебного разбирательства? Разрешите указанный спор.

Задача 8

В своем контракте купли-продажи российская организация (продавец) и финская фирма (покупатель) записали, что для регулирования всех вопросов, не нашедших разрешения в контракте, применяются положения Гаагской конвенции 1964 г. о международной купле-продаже товаров, а также разработанный Международной торговой палатой (МТП) Типовой контракт международной купли-продажи (публикация МТП № 556).

Можно ли рассматривать подобные положения контракта как надлежащий выбор права? Какие нормы должен применить российский суд для разрешения вопросов, не нашедших отражение в контракте?

Задача 9

Стороны договора купли-продажи - российская организация (продавец) и итальянская фирма (покупатель) записали, что к контракту применяется российское материальное право, за исключением обязательств покупателя по принятию поставки, которые регулируются итальянским правом.

Является ли указанный выбор права действительным? Могут ли нормы итальянского права рассматриваться как инкорпорированные в договор и рассматриваться в качестве его

условий? Какие требования предъявляют российское законодательство, судебная практика и доктрина МЧП к выбору сторонами права к отдельным частям договора?

Вариант А: стороны контракта зафиксировали, что обязательства продавца по контракту регулируются российским правом, а обязательства покупателя, включая приемку исполненного, - итальянским.

Вариант В: стороны контракта записали, что обязательства сторон регулируются российским и итальянским правом.

Задача 10

В одном из дел, рассмотренных МКАС, в контракте содержалась оговорка о применении к отношениям сторон «норм международного права».

Признается ли такой выбор действительным, и если да, то какие конкретно положения международного права могут применяться к контракту? Что следует делать российскому суду, если в качестве применимого к контракту права стороны избирают общие принципы права, обычаи и обыкновения международной торговли, справедливость?

Задача 11

При рассмотрении МКАС спора между российской организацией и индийской фирмой истец (российская организация) утверждал, что в силу принципа автономии воли в международном частном праве стороны договора вправе исключить применение к их договору права какого-либо государства. В этом случае предпочтение должно быть отдано условиям подписанного сторонами договора, а нормы национального законодательства подлежат применению лишь по вопросам, не урегулированным договором сторон.

Согласны ли Вы с доводами истца? Приведите соответствующую аргументацию в пользу своей позиции.

Как соотносятся между собой следующие регуляторы договорных отношений сторон:
договор поставки;

гражданский кодекс РФ;

ИНКОТЕРМС-2020;

Венская конвенция о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.;

обычай делового оборота, в соответствии с которым обязанности по таможенной очистке товара для экспорта осуществляются продавцом;

сложившаяся между сторонами практика исполнения договорных обязательств (заведенный порядок);

ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле в РФ» 2003 г.;

Соглашение об общих условиях поставок товаров между организациями государств - участников СНГ 1992 г. (ОУП СНГ).

Задача 12

Торговый дом, зарегистрированный во Франции, обратился в арбитражный суд РФ с иском к российскому акционерному обществу о взыскании убытков, причиненных невыполнением объединением своих обязательств по оплате поставленного в Россию сахара согласно договору международной купли-продажи. В заседании суда российское АО ссылалось на то обстоятельство, что деньги, предназначенные для оплаты сахара, были переведены в соответствии с условиями договора в зарубежный банк, но впоследствии похищены третьими лицами со счетов этого банка и в связи с этим не зачислены на счет Торгового дома в зарубежном банке, а сторона внешнеэкономического контракта не несет ответственности за неисполнение обязательств, если последнее произошло по вине третьих лиц.

Разрешите указанный спор, учитывая, что к контракту в качестве применимого стороны избрали российское право.

Задача 13

Стороны контракта международной купли-продажи подчинили контракт российскому праву, однако записали, что исковая давность определяется по британскому праву и составляет шесть лет. В другом случае стороны контракта записали, что исковая давность составляет 16 лет. В третьей ситуации стороны исключили применение к их контракту сроков исковой давности, о чем сделали в контракте соответствующую запись.

Являются ли данные положения контрактов действительными с точки зрения коллизионных и материально-правовых норм российского МЧП?

Темы для подготовки презентаций:

1. Договор купли продажи и финансового лизинга.
2. Электронная торговля.
3. Договор международного подряда.

Тема 10. Обязательства из причинения вреда в международном частном праве

План:

1. Общие вопросы коллизионного регулирования обязательств из причинения вреда в МЧП.
2. Международно-правовое регулирование обязательств из причинения вреда.
3. Регулирования обязательств из причинения вреда в РФ.

Литература: [1, с. 304-318].

Методические рекомендации

Обязательства, возникающие вследствие причинения вреда, относятся к категории внедоговорных обязательств. Внедоговорные обязательства характеризуются тем, что их возникновение не связано с договором, а обусловлено наступлением юридического факта – причинения вреда.

Источниками правового регулирования в области внедоговорных обязательств являются международные конвенции. К ним относятся: Конвенция об ущербе, причиненном иностранными воздушными судами третьим лицам на поверхности, 1952 г.; Венская конвенция о гражданской ответственности за ядерный ущерб 1963 г.; Конвенция о гражданской ответственности за ущерб от загрязнения нефтью 1969 г. и т.д.

Коллизионные вопросы деликтных обязательств (причинение вреда в Российской Федерации, причинение вреда за рубежом). Коллизионные вопросы деликтных обязательств, возникающих вследствие недостатков товара, работы или услуги, неосновательного обогащения, недобросовестной конкуренции. Правовое регулирование внедоговорных обязательств в Российской Федерации осуществляется на основании применения ст. 1219-1223 ГК РФ.

Вопросы для самоконтроля:

1. Какие коллизионные принципы применяются в отношении обязательств из причинения вреда, какой из них рассматривается в качестве основного?
2. Как определяется применимое право в случаях причинения вреда иностранцам в России?
3. Каким правом определяются обязательства сторон при причинении вреда зарубежом, если одной из сторон является российское физическое или юридическое лицо?

5. Совпадает ли, как правило, в придорожно-транспортных происшествиях место совершения действия, причинившего вред, и место наступления последствий?

6. Совпадает ли место совершения действия с местом наступления последствий в случаях загрязнения окружающей среды? Приведите пример, иллюстрирующий подобную ситуацию.

7. Что такое моральный вред и возможно ли требовать возмещения морального вреда при деликтных отношениях?

Задания для самостоятельной работы:

Задание 1.

3 февраля 1998 г. самолет военно-воздушных сил США, базирующихся в Италии, летел на недозволённой высоте и повредил два троса подъемника на горнолыжном курорте. В результате при падении в пропасть погибли 20 туристов, среди которых были граждане Бельгии, Польши и ФРГ. Особый статус войск НАТО в Италии определен Соглашением стран-участниц Северо-Атлантического договора о правовом положении войск от 16 августа 1951 г. Уголовное преследование летчиков взяло на себя военное командование США, и через год перед военным судом предстал сначала пилот, а позднее и штурман самолета. Пилот судом был оправдан, что вызвало возмущение в ряде стран. Затем он был осужден из-за повреждения подъемника и за предоставление ложных доказательств в суде. Конгресс США выделил специальные суммы для постройки новой канатной дороги, но проект закона о возмещении вреда семьям погибших был отклонен конгрессом.

Могут ли семьи погибших предъявить требование о возмещении ущерба? Право какой страны может быть применено в данном случае?

Задание 2.

Какой вывод о применимом праве должен сделать австрийский судья, если гражданину КНР И. был причинен вред в результате незаконных действий консульского учреждения КНР в Австрии (было неправомерно отказано в выдаче въездной визы в КНР) и гражданин И. обратился в суд по месту своего пребывания?

Задание 3.

В соответствии с Гаагской конвенцией о праве, применимом к ответственности изготовителя, назовите, кто может нести ответственность за вред, причиненный товаром, кроме самого изготовителя (выберите правильный вариант ответа):

- а) поставщик товара;
- б) поставщик товара, изготовитель натурального продукта, другие лица, включая мастеров по ремонту, хранителей, участвующих в производстве и распределении товара;
- в) только изготовитель товара;
- г) покупатель по своему выбору определяет ответственного субъекта по обязательству.

Решить задачи:

Задача 1.

В 2016 г. в открытом море российское морское торговое судно «Капитан Пирогов» столкнулось с торговым судном «Кримзон» («Crimson»), зарегистрированным в Великобритании. В результате столкновения оба судна получили значительные повреждения. Кроме того, акватории Атлантического океана и территориальному морю Великобритании причинен вред в результате слива нефти с российского судна.

Суд какого государства компетентен рассматривать дело? На основании какого правопорядка должны быть разрешены иски из причинения вреда судам и окружающей среде? Какие международные конвенции регулируют данную ситуацию? Изменится ли решение задачи, если столкновение произошло в исключительной экономической зоне России или Великобритании, в территориальном море соответствующих стран?

Задача 2

Гражданин США г-н Фишер во время отдыха в России в результате укуса клеща заболел энцефалитом и стал инвалидом. Договор о предоставлении туристических услуг, заключенный американским туристом с российской туристической компанией «Травел» (г. Екатеринбург), содержал положение об обеспечении безопасности поездки со стороны туристической фирмы. Кроме того, как утверждает американский турист, во время заключения договора и в ходе осуществления поездки его не проинформировали об опасности укуса клещом.

Может ли американский турист потребовать возмещения вреда от российской туристической фирмы? В суд какого государства ему следует предъявлять иск? Определите подсудность и применимое право к существу спора.

Задача 3

В соответствии с договором поставки российская организация обычно перечисляла в адрес своего зарубежного контрагента средства за поставленную последним продукцию. Однако в результате разногласий между сторонами зарубежная фирма отказалась от продолжения договорных отношений, в том числе от поставки товара, уже оплаченного российской организацией. Российская организация обратилась к иностранной фирме с просьбой вернуть полученные последние средства, однако ответа на данное обращение не последовало.

Определите применимое право к спорной ситуации и разрешите ее, учитывая, что отказ от поставки товара произошел уже после расторжения договора.

Задача 4

Российский потребитель приобрел у иностранной фирмы товар, в результате использования которого потребителю был причинен вред. Гражданин обратился в российский суд с иском к филиалу иностранной фирмы - продавца на территории России. Свои требования гражданин основывал на нормах российского закона о защите прав потребителей. Представитель филиала иностранной фирмы заявил, что российское право не применяется, поскольку договор был заключен по Интернету, доставка товара осуществлялась курьерской почтой DHL и согласно типовой форме договора он подчиняется иностранному праву с рассмотрением споров за рубежом.

Разрешите указанную спорную ситуацию.

Вариант: товар, произведенный иностранной фирмой, был закуплен российской фирмой за рубежом и распространялся ею в России. В результате дефектов качества многим российским потребителям был причинен вред. Поскольку на момент возникновения деликтного обязательства российская организация (продавец) фактически прекратила свое существование, потребители решили предъявить иски непосредственно к иностранной фирме - производителю товара.

Допустимо ли предъявление иска в российский суд к иностранным фирмам? В каких случаях это целесообразно? Если российский суд примет дело к своему производству, каково применимое право к спору?

Задача 5

Гражданин Украины Л устроился на работу во время своего недлительного пребывания в РФ на украинское судно, принадлежащее украинскому судовладельцу. Во время нахождения судна в Гаване Л был травмирован. По возвращении в РФ он предъявил иск в российский суд против своего работодателя, основываясь на положениях российского законодательства о возмещении вреда.

Право какого государства должен применить российский суд при разрешении спора? Сравните формулировки следующих норм:

Статья 1223 ГК РФ: «Если неосновательное обогащение возникло в связи с существующим или предполагаемым правоотношением, по которому приобретено или сбережено имущество, к обязательствам, возникающим вследствие такого неосновательного обогащения, применяется право страны, которому было или могло быть подчинено это правоотношение».

Статья 1119 ГК Казахстана: «Если неосновательное обогащение возникает вследствие отпадения основания, по которому приобретено или сбережено имущество, применимое право определяется по праву страны, которому было подчинено это основание».

Статья 26 Закона Турции 1982 г. о международном частном праве и международном гражданском процессе: «Если неосновательное обогащение основывается на каком-либо правоотношении, применяется право, регулирующее это правоотношение, а в иных случаях подлежит применению право места, где произошло неосновательное обогащение».

Какая из формулировок, на Ваш взгляд, наиболее удачна? Почему?

Темы для подготовки презентаций:

1. Правовое регулирование деликтных обязательств в рамках ЕС.
2. Правовое регулирование деликтных обязательств в рамках РФ

Тема 11. Денежные обязательства в международном частном праве. Международные кредитные отношения

План:

1. Правовое регулирование международных расчетов. Корреспондентские соглашения. Виды международных расчетов. Унифицированные правила и обычаи по документарному инкассо 1995 г. Единообразные правила и обычаи по документарному аккредитиву (редакция 1993 г.). Вексельные системы. Женевская конвенция о векселях 1930 г. Женевские конвенции о чеках 1931 г.
2. Кредиты в международных экономических отношениях. Межгосударственное кредитование. Международные банковские организации. Виды банковского кредитования. Гарантийные соглашения.

Литература: [1, с. 250-268].

Методические рекомендации

Основная часть международных расчетов по коммерческим операциям осуществляется безналичным путем, то есть посредством бухгалтерских записей по счетам. Расчеты производятся, как правило, через банки, установившие друг с другом корреспондентские отношения, то есть имеющие договоренность о порядке и условиях проведения банковских операций. Корреспондентские отношения оформляются заключением специального межбанковского соглашения (корреспондентского соглашения) в виде двустороннего договора или обмена письмами.

В ходе осуществления международной торговли в мировой практике сложились определенные формы расчетов, то есть способы оформления, передачи и оплаты товаросопроводительных и платежных документов. Основными формами расчетов, используемыми в международной торговле РФ, являются: банковский перевод, инкассо, документарный аккредитив. Студент должен знать, что применение инкассовой формы расчетов регулируется специальным документом – «Унифицированными правилами МТП по инкассо» в редакции 1995 г. (публикация МТП № 522); применение аккредитивов – «Унифицированными правилами и обычаями для документарных аккредитивов» в редакции 1993 г. (публикация МТП № 500).

Обращение векселей регулируется специальными нормами права – вексельным правом. Существует три системы вексельного законодательства: а) Женевская – в нее входят государства, подписавшие Конвенцию о введении единообразного вексельного закона 1930 г.; б) англо-саксонская – законодательство данных государств основано на английском Законе о переводных векселях 1882 г., либо на Единообразном торговом кодексе США 1962 г.; в) самостоятельная группа стран (Испания, Иран, Египет, др.), законодательство которых не относится ни к одной из приведенных выше систем права.

В отличие от векселей, базирующихся прежде всего на коммерческом кредите, чеки обслуживают наличный оборот. Использование чеков регламентируется Женевской конвенцией 1931 г., устанавливающей Единообразный закон о чеках.

Целью банковских гарантий является дополнительное обеспечение финансовых интересов сторон, участвующих во внешнеэкономических сделках. Студент должен знать основные разновидности банковских гарантий: безусловные, условные, платежные, договорные и др. Применение банковских гарантий определяется, как правило, национальным законодательством страны гаранта. Разработанные в 1978 г.

МТП «Унифицированные правила по договорным гарантиям» не получили широкого распространения.

Вопросы для самоконтроля:

1. В чем состоит юридическое содержание денежных обязательств в
2. международном хозяйственном обороте?
3. Каковы основные практикуемые формы расчетов?
4. Каковы инструменты правового регулирования рекомендательного характера в международных расчетных отношениях?
5. Каковы наиболее часто используемые валютные условия во внешнеэкономических контрактах и договорах?
6. В чем заключаются основные ограничения прав иностранных граждан и юридических лиц, действующие в области валютных отношений в Российской Федерации?
7. Каковы основные системы правового регулирования вексельных и чековых отношений международного характера? Сравнительная характеристика системы Женевских конвенций и системы англо-американского права.
8. Что понимается под международными неторговыми расчетами?
9. Каковы наиболее часто используемые валютные условия во внешнеэкономических контрактах и договорах?
10. В чём заключаются основные ограничения прав иностранных граждан и юридических лиц, действующие в области валютных отношений в РФ?

Задания для самостоятельной работы:

Задание 1.

Составьте учебные схемы по следующим темам:

1. Порядок расчета документарным аккредитивом.
2. Порядок расчета документарным инкассо.
3. Порядок расчета чеком.
4. Особенности авансового платежа.

Задание 2.

Заполнить таблицу, указать формы расчетов (документарный аккредитив, документарное инкассо, вексель, чек) и выделить их достоинства и недостатки:

№	Форма	Достоинства	Недостатки	Сфера применения
----------	--------------	--------------------	-------------------	-------------------------

п/п	расчетов			

Решить задачи:

Задача 1.

Болгарская организация предъявила иск юридическому лицу об уплате стоимости товара, поставленного по контракту. В соответствии с его условиями ответчик открыл безотзывный документарный аккредитив во Внешторгбанке, платеж с которого произведен не был. По мнению ответчика, болгарская сторона должна была предъявить иск не ему, а Внешторгбанку, по вине которого, как посчитал ответчик, не был произведен платеж с аккредитива. МКАС, рассматривая дело, исходил из того, что вопрос о надлежащем ответчике находится в компетенции истца. Он также учел то обстоятельство, что возможность предъявления иска Внешторгбанку не лишает истца права предъявить такое же требование стороне, с которой он связан контрактом. За поставленный товар покупатель обязан уплатить требуемую по условиям контракта сумму. Именно покупатель, а не Внешторгбанк, не являющийся стороной в контракте, несет обязанность по выполнению условий гражданско-правового договора, в том числе и по уплате покупной цены. Следовательно, одно лишь открытие аккредитива не может рассматриваться в качестве надлежащего исполнения обязательства по осуществлению платежа в рамках договора.

Правильно ли решен спор. Какие формы расчетов используются во внешнеэкономической деятельности?

Задача 2.

Истец (итальянская организация) требовал оплаты поставленного им ответчику (российской организации) товара в счет контракта, заключенного сторонами, с начислением на сумму долга процентов годовых за пользование его средствами. Ответчик ссылался на то, что истец произвел отгрузку товара без аккредитива, открытие которого было предусмотрено в контракте.

Возможен ли отказ покупателя от оплаты товара на том основании, что им самим не был открыт аккредитив? Решите спор.

Задача 3.

На основании контракта, заключенного в январе 2017 г. истец (российская организация) поставил товар ответчику (украинской организации). В связи с неполной оплатой товара истец предъявил требование о взыскании с ответчика недоплаченной суммы и возмещении ему понесенных расходов по арбитражному сбору. Ответчик возражал против удовлетворения иска, ссылаясь на то, что истцом была произведена отгрузка товара без согласия ответчика и получения предусмотренной контрактом предоплаты 50 % стоимости товара.

Требуется ли согласие покупателя на отгрузку товара (по общему правилу)? В чьих интересах предусматривается условие о предоплате? Как следует решить спор?

Задача 4.

По контракту, заключенному сторонами в декабре 2017 г., истец – российская организация (покупатель) перевел ответчику – германской фирме (продавец) на указанный ответчиком счет в российском банке сумму в рублях в качестве предоплаты за товар, подлежащий поставке. В счете ответчика, на основании которого была произведена предоплата, сумма в рублях была исчислена по курсу рубля в отношении германской марки, являющейся валютой контракта.

Ответчик не поставил товар, ссылаясь на то, что им не были получены переведенные истцом на его счет денежные средства в связи с банкротством банка, в котором был открыт его счет, и блокированием в этой связи его счета. По мнению ответчика, указанное

обстоятельство является форс-мажорным, освобождающим его от ответственности за невыполнение обязательств по контракту.

Вправе ли истец требовать возврата суммы предоплаты, учитывая то, что он предоставил в МКАС доказательства стопроцентной оплаты товара, а ответчик согласился с тем, что денежные средства были зачислены на его расчетный счет? Решите спор.

Темы для подготовки презентаций:

1. Международные денежные обязательства и валютные операции.
2. Международные расчетные правоотношения.

Тема 12. Трудовые отношения в международном частном праве

План:

1. Коллизионные вопросы в области международных трудовых отношений.
2. Правовое регулирование трудовой деятельности иностранных граждан в Российской Федерации.
3. Социальное обеспечение иностранцев в РФ, странах – членах СНГ и в других государствах.
4. Трудовые права российских граждан за границей

Литература: [1, с. 296-302].

Методические рекомендации

Предметом международного частного права Российской Федерации являются гражданские правоотношения, осложненные иностранным элементом. При этом в предмет международного частного права включается сфера трудовых правоотношений с иностранным элементом, которые имеют гражданско-правовой характер.

Коллизионные нормы, регулирующие трудовые отношения, осложненные иностранным элементом, содержатся в двухсторонних международных соглашениях, закрепляющих гарантии, предоставляемые иностранным гражданам при осуществлении ими трудовой деятельности.

Основным источником, регулирующим трудовую деятельность иностранных граждан в России, является Федеральный закон «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ. Иностранцем признается иностранный гражданин, временно пребывающий в Российской Федерации и осуществляющий в установленном порядке трудовую деятельность. Федеральный закон закрепляет в качестве основного принципа регулирующего трудовую деятельность иностранных граждан в Российской Федерации. Принцип национального режима.

Социальное обслуживание представляет собой деятельность социальных служб по социальной поддержке, оказанию социально-бытовых, социально-медицинских, психолого-педагогических, социально-правовых услуг и материальной помощи, проведению социальной адаптации и реабилитации граждан, находящихся в трудной жизненной ситуации.

Применение труда российских граждан на территории иностранных государств может иметь место вследствие возникновения трудовых правоотношений на основании положений либо нашего трудового права, либо на основе трудового контракта, заключаемого с иностранным нанимателем.

Вопросы для самоконтроля:

1. Содержатся ли коллизионные нормы в российском законодательстве по поводу регулирования трудовых отношений с участием «иностранного элемента»?

2. Определите пределы нормотворчества при подготовке международного трудового контракта. В чем состоит проблема законодательной регламентации данного вопроса в РФ?

3. В чем особенность правового регулирования трудовых отношений с участием «иностранного элемента» в РФ?

4. Охарактеризуйте коллизионные принципы, применяемые для регулирования трудовых отношений.

5. Какие условия установлены для назначения в РФ пенсий иностранным гражданам?

Задания для самостоятельной работы:

Задание 1.

В российскую юридическую фирму с просьбой об устройстве на работу в качестве юриста обратился гражданин США Бергман, имеющий диплом об окончании в 1998 г. юридического колледжа Нью-Йоркского университета (г. Нью-Йорк, штат Нью-Йорк, США).

Вправе ли гр-н Бергман заниматься юридической практикой в России, представлять интересы клиентов в российских судах, прокуратуре, административных органах?

Вариант А: гр-н Бергман обратился в филиал американской юридической фирмы в Москве.

Вариант Б: оставив адвокатскую практику, гр-н Бергман решил:

- стать в России нотариусом;
- поступить на работу в прокуратуру на должность следователя;
- устроиться на работу советником в аппарат Правительства РФ;
- устроиться доцентом в один из российских вузов для преподавания курса «Гражданское и торговое право зарубежных стран»;
- зарегистрироваться в качестве безработного и получать в России пособие;
- обратиться с ходатайством о предоставлении ему политического убежища в России на основании того, что он является радикальным марксистом-коммунистом.

Вариант В: со всеми аналогичными просьбами обратился гражданин Кыргызстана Талкумбаев, имеющий диплом юриста Ошского государственного университета, выданный в 1997 г.

Задание 2.

Составить перечень международных соглашений в области трудовых отношений.

Решить задачи:

Задача 1.

Гражданин Германии Л работает в российской организации. Между ним и работодателем возник спор относительно размера заработной платы. Представитель администрации утверждал, что трудовой договор регулируется российским правом, поскольку трудовые отношения осуществляются на территории РФ. Соответственно все вопросы, в том числе вопросы заработной платы, должны решаться по российскому праву. Л утверждал, что заработная плата должна выплачиваться по немецким нормативам, поскольку данный договор регулируется правом Германии. По мнению Л, договор между ним и работодателем в соответствии с немецким правом является договором об оказании услуг и, следовательно, должен регулироваться в соответствии со ст. 1211 ГК РФ правом государства постоянного места жительства лица, чье исполнение имеет решающее значение для содержания договора, то есть правом Германии.

Оцените аргументы сторон. Кто прав в этом споре?

Задача 2.

Гражданин РФ Л, старший механик научно-исследовательского судна «Сант-Альбан», стоявшего на стоянке в Марселе (Франция), попросил у капитана судна отпуск за свой счет, чтобы навестить родственников, проживающих во Владивостоке. Капитан судна отказал в предоставлении отпуска, сославшись на то, что Л нечем заменить и что трудовой контракт с ним не предусматривает отпусков в течение пяти лет. Тем не менее Л самовольно покинул судно и уехал в Россию. Вернувшись через две недели, он узнал, что на его место принят другой человек.

Может ли Л обратиться в российский суд с требованием о восстановлении на работе? Правом какого государства должны регулироваться трудовые отношения? Действительны ли соответствующие условия трудового договора?

Темы для подготовки презентаций:

1. Трудовые права иностранцев в РФ и российских граждан за границей
2. Социальное обеспечение иностранцев.
3. Международно-правовое регулирование условий труда иностранцев.
4. Трудовые права мигрантов и иностранцев.
5. Трудовые права российских граждан за рубежом.

Тема 13. Брачно-семейные отношения в международном частном праве

План:

1. Правовое регулирование заключения брака российских граждан с иностранцами на территории РФ и за границей, российских граждан за границей, иностранных граждан в РФ.
2. Признание брака недействительным.
3. Правовое регулирование личных и имущественных отношений между супругами по договорам о правовой помощи.
4. Правовое регулирование отношений между родителями и детьми по договорам о правовой помощи и в отсутствие договоров. Вопросы алиментных обязательств.
5. Усыновление.
6. Опекa и попечительство.
7. Расторжение брака.

Литература: [1, с. 342-365].

Методические рекомендации

Материально-правовые нормы семейного права различных государств имеют большое разнообразие, что порождает на практике возникновение множества коллизий при решении различных вопросов правоотношений с иностранным элементом. В РФ вопросы регламентации семейных отношений с участием иностранных граждан и лиц без гражданства регламентируются разделом VII Семейного кодекса РФ.

Важнейшими международно-правовыми документами в области семейных правоотношений являются Конвенция ООН о правах ребенка 1959 г.; Конвенция СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г.; Гаагские конвенции о праве, применимом к алиментным обязательствам в пользу детей, 1956 г.; Конвенция о признании разводов и решений о судебном разлучении супругов 1970 г.; Конвенция о праве, применимом к режимам собственности супругов, 1978 г.; Конвенция о праве, применимом к алиментным обязательствам, 1973 г.; др.

Вопросы для самоконтроля:

1. Коллизионные принципы, регулирующие вопросы формы брака. Коллизионные

- принципы, применяемые к материальным условиям брака.
2. Назовите многосторонние соглашения в области регулирования брачно-семейных отношений.
 3. В чём состоит коллизионно-правовое регулирование отношений по опеке и попечительству в договорах о правовой помощи?
 4. Что понимается под консульскими браками?

Задания для самостоятельной работы:

Задание 1.

Составить брачный договор.

Задание 2.

1. Составить перечень международных соглашений в области брачно-семейных отношений.

Решить задачи:

Задача 1.

Гражданин РФ и гражданка Австрии заключили брачное соглашение, в котором указали, что имущественные отношения супругов регулируются австрийским и российским правом.

Должен ли российский суд учитывать это соглашение о выборе права?

Задание 2.

Обучавшийся в Москве студент — иракский гражданин заключил брак с гражданкой России. Супруги некоторое время (три месяца) проживали совместно в Москве, затем муж оставил жену и уехал в Ирак. Впоследствии возник спор об имуществе, приобретенном в период совместной жизни.

По праву какого государства должен быть разрешен этот спор?

Задача 3.

Третья жена гражданина государства, в котором допускаются полигамные браки, на территории РФ предъявила к нему иск о взыскании алиментов в связи с нетрудоспособностью. Семья проживает на территории РФ.

Будет ли данный иск удовлетворен? Если да, то по какому праву будет рассчитана сумма алиментов?

Задача 4.

В Нидерландах двое граждан этой страны (мужского пола) заключили брак в соответствии с законодательством этой страны. Вскоре после их приезда в Россию один из супругов умер. После его смерти осталось наследственное имущество как в России, так и в Нидерландах. На наследство претендовали как родственники умершего, так и его супруг. Голландские родственники предъявили иск в российский суд в отношении недвижимого имущества умершего, находящегося в России.

Как должен разрешить данный спор российский суд? Проанализируйте данную проблему как с точки зрения доктрины квалификации, так и с точки зрения доктрины публичного порядка.

Задача 5.

В 1980 г. между П.А. Серебровым и А.В.Тимирязевой (гражданами СССР) в г. Свердловске был заключен брак. С 1985 г. супруги совместно не проживали: Серебров переехал в Казахстан и получил гражданство этой республики, Тимирязева осталась проживать в Свердловске (Екатеринбурге). В 2000 г. Тимирязева решила оформить развод.

Суд какого государства компетентен рассмотреть заявление А.В. Тимирязевой о расторжении брака? Вправе ли она обратиться с соответствующим заявлением в суд по своему месту жительства?

Обоснуйте свое решение ссылками на законодательство России и международные договоры.

Темы для подготовки презентаций:

1. Торговля детьми.
2. Защита прав и интересов детей в международном частном праве.

Тема 14. Наследственные отношения в международном частном праве

План:

1. Наследственные права иностранцев в Российской Федерации. Коллизионные нормы по наследственным вопросам в российском праве.
2. Наследственные права российских граждан за границей.

Литература: [2, с. 320-340].

Методические рекомендации

Коллизионные вопросы наследования, как правило, регулируются внутренним законодательством государств. Но по отдельным вопросам наследственных правоотношений заключены многосторонние соглашения (например, Вашингтонская конвенция о форме международного завещания 1973 г.; Конвенция о коллизии законов в отношении форм завещания 1961 г., др.).

Иностранные граждане являются в РФ наследниками на равных основаниях с российскими гражданами. Если за границей возникают отношения по наследованию после смерти гражданина РФ в иностранном государстве, когда наследодателем был российский гражданин, – наследование определяется правом, подлежащим применению в силу коллизионных норм внутреннего законодательства того или иного государства, либо в силу правил международного соглашения.

Вопросы для самоконтроля:

1. Какими наследственными правами пользуются иностранные граждане в РФ?
2. Какое законодательство должно применяться при наследовании согласно коллизионным нормам российского законодательства?
3. Каким образом регулируется в законодательствах различных государств круг наследников или имеющих право на обязательную долю в наследстве?
4. Каковы особенности зарубежной судебной практики при установлении способности иностранцев быть участниками производства в наследственных делах?
5. Какими правами в области наследования наделены иностранцы в Российской Федерации?
6. Каковы коллизионные принципы, касающиеся формы завещательного распоряжения?
7. В чем состоят особенности содержания конвенционного регулирования отношений по наследованию (многосторонних международных договоров, двусторонних консульских конвенций, договоров о правовой помощи и др.)?

8. Как решаются коллизионные вопросы, касающиеся выморочного имущества?

Задания для самостоятельной работы:

Задание 1.

В чем состоит разница при переходе имущества государству по праву наследования и по праву «оккупации»?

Задание 2.

Может ли иностранец, не имеющий постоянного места жительства в России, составить завещание у нотариуса в г. Таганроге?

Задание 3.

Какое государство следует считать последним местом жительства наследодателя в следующих случаях:

- гражданин РФ имеет семью и недвижимость на территории России, работает в течение семи месяцев на территории Норвегии, где и умирает;
- лицо без гражданства, проживающее на территории России, имеет в частной собственности предприятие на территории Украины. Семья (жена и дети) проживает в собственном доме на территории Казахстана;
- гражданин РФ получает возможность пройти двухгодичную стажировку в Германии, по окончании которой он попадает в катастрофу и умирает;
- гражданин РФ совершает правонарушение на территории Польши. Решением польского суда он осужден к лишению свободы сроком на три года. По истечении одного года содержания в польской тюрьме он умирает;
- гражданка РФ, в течение двух месяцев гостившая у своего жениха в Португалии, умирает.

Решить задачи:

Задача 1.

После смерти российского гражданина И. Козлевича осталось имущество: вилла во Франции, деньги на счете в швейцарском банке в размере 100 тыс. долл., дом на Кипре, обставленный мебелью, трехкомнатная квартира в России, а также несколько автомобилей, которые на момент его смерти находились в России, Франции, Кипре. Завещание составлено не было, и между многочисленными наследниками возник спор по поводу раздела наследственного имущества. На имущество И. Козлевича претендуют двое совершеннолетних детей от первого брака, а также трое несовершеннолетних детей от второго брака и их мать - вторая жена И. Козлевича.

Определите применимое право к наследованию, учитывая, что все иски наследников предъявлены в российский суд. Могут ли возникнуть проблемы с исполнением решения российского суда в иностранном государстве? В суды каких государств целесообразно предъявлять иски по возникшему спору?

Задача 2.

Гражданин Армении постоянно проживал в России. После его смерти осталось имущество, которое находилось как в России (квартира, мебель, машина, гараж), так и в Армении (средства на счете в банке, дом в сельской местности и домашние постройки).

Определите применимое право к наследованию, учитывая, что родственников умершего нет, завещание составлено не было.

Задача 3.

Гражданка РФ Дорошенок, проживающая в Германии, составила завещание, в котором указала, что все вопросы, связанные с наследованием, должны регулироваться российским правом.

Право какого государства должно применяться российским судом в случае спора о наследстве?

Задача 4.

На территории РФ умер гражданин Германии, не оставив после себя ни наследников, ни завещания.

Вправе ли РФ претендовать на его имущество? Может ли РФ выступать в качестве наследника имущества гражданина РФ, находящегося за границей?

Задача 5.

По французскому праву, если у наследодателя нет наследников по закону и завещанию, его имущество отходит государству на правах оккупации. Умер гражданин РФ, последнее место жительства имевший во Франции, а имущество - на территории России.

Какая коллизийная норма должна распространяться на данную ситуацию: ст. 1224 ГК РФ, подчиняющая отношения наследования праву последнего места жительства наследодателя, то есть французскому праву, или ст. 1205 ГК РФ, отсылающая в данном случае к российскому праву?

Темы для подготовки презентаций:

1. Международные трудовые отношения: понятие, особенности регулирования.
2. Наследственные права российских граждан за рубежом.
3. Наследственные права иностранцев в Российской Федерации.
4. Государство как наследник.

Тема 15-16. Международный гражданский процесс. Международный коммерческий арбитраж

План:

1. Понятие международной подсудности.
2. Гагская конвенция по вопросам гражданского процесса 1954 г. Порядок вручения документов за границей. Легализация. Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов 1961 г. Порядок исполнения иностранных судебных поручений.
3. Порядок признания и исполнения иностранных судебных решений.
4. Международный коммерческий арбитраж. Понятие и квалификация. Европейская конвенция о внешнеторговом арбитраже 1961 г.
5. Закон РФ о международном коммерческом арбитраже 1992 г.
6. Международный коммерческий арбитражный суд. Морская арбитражная комиссия.
7. Согласительный регламент ЮНСИТРАЛ. Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ.
8. Признание и исполнение иностранных арбитражных явлений. Нью-Йоркская конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г. Указ Президиума Верховного Совета СССР от 21 июня 1988 г. «О признании и исполнении в СССР решений иностранных судов и арбитражей».

Литература: [1, с. 369-417, 447-479].

Методические рекомендации

Специальные вопросы судопроизводства по гражданским делам, осложненным иностранным элементом, образуют область международного гражданского процесса. К

международному гражданскому процессу относятся также специальные вопросы, связанные с осуществлением нотариатом защиты личных неимущественных и имущественных прав участников гражданских правоотношений. В сферу международного гражданского процесса входит также функционирование международного коммерческого арбитража. Студент должен знать основные положения Гаагской конвенции по вопросам гражданского процесса 1954 г.; Конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов, 1961 г.; Европейской конвенции о внешнеторговом арбитраже 1961 г.; Нью-Йоркской конвенции о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г.; других важнейших международно-правовых соглашений.

Вопросы для самоконтроля:

1. Какие процессуальные права предоставляются иностранцам в РФ?
2. Как устанавливается содержание иностранного права?
3. Какой порядок предусмотрен для исполнения судебных поручений?
4. В каких случаях в РФ могут исполняться решения иностранных судов и какой порядок установлен для принудительного исполнения таких решений?
5. Каково процессуальное положение иностранного государства?
6. Какие основные преимущества дает рассмотрение споров в международном коммерческом арбитражном суде (в третейском суде) по сравнению с обычным судом?
7. Какие существуют виды третейских судов в международной практике?
8. Что такое арбитражное соглашение и каково его значение?
9. Какие имеются постоянно действующие арбитражные суды и порядок рассмотрения дел?
10. Какие споры считаются инвестиционными?
11. Каков порядок исполнения арбитражных решений?

Задания для самостоятельной работы:

Задание 1.

Раскрыть основные понятия и термины:

Международный гражданский процесс, международная подсудность, «фактическое присутствие», судебная защита, гражданские процессуальные права, апостиль, консульская легализация, нострификация, пророгационное соглашение, дерогационное соглашение, судебное поручение, признание иностранного судебного решения, нотариальные действия, форум-шопинг (forum shopping), экзекватура.

Задание 2.

Раскрыть основные понятия и термины:

Международный коммерческий арбитраж, арбитр, арбитражная оговорка, арбитражное соглашение, арбитраж ad hoc, арбитражный сбор, арбитражный регламент, арбитражный договор, институциональный арбитраж, компромисс, международный коммерческий арбитраж, инвестиционные споры, согласительные процедуры, третейская запись, третейский суд, альтернативные способы разрешения споров, МКАС, МАК, мини-процесс.

Решить задачи:

Задача 1.

Договор купли-продажи между российской и норвежской организациями был заключен на условиях CIF. Норвежская компания поставила некачественный товар. Российская организация обратилась в арбитражный суд РФ. В обоснование подсудности спора российскому арбитражному суду истец ссылаясь на п.п. 3 п. 1 ст. 247 АПК РФ, утверждая, что местом исполнения обязательства поставки товара является г. Новосибирск,

поскольку согласно договору коммерческое предприятие покупателя находится в этом городе; кроме того, формулировка «место исполнения обязательства» означает не только место исполнения обязательства поставить товар, но и место исполнения обязательства покупателя принять товар и оплатить его стоимость и пр. Арбитражный суд согласился с доводами истца и отклонил ходатайство ответчика о прекращении производства по делу по мотиву его неподведомственности российскому арбитражному суду.

Проанализируйте доводы истца. Прав ли арбитражный суд?

Задача 2.

Российское АО предъявило иск к немецкой фирме. Исковое заявление и определение суда о назначении дела к судебному разбирательству были направлены по месту нахождения представительства фирмы в г. Новосибирске. Глава представительства не проинформировал головной офис в Германии о судебном разбирательстве и не принял никаких мер по защите интересов компании. Суд первой инстанции удовлетворил исковые требования российской организации. Руководство немецкой компании, узнав о случившемся, обжаловало действия суда первой инстанции, ссылаясь на п.п. 2 п. 4 ст. 288 АПК.

Должен ли суд кассационной инстанции учесть аргументы немецкой компании?

Задача 3.

Российская компания обратилась с иском к бразильской фирме о взыскании убытков за неисполнение договора поставки. Представитель бразильской фирмы предоставил документы, подтверждающие, что по данному спору вынесено решение бразильского суда, отказывающее российской стороне в иске. Российский арбитражный суд прекратил производство по делу со ссылкой на п. 2 ст. 252 АПК РФ. Российская компания обжаловала решение суда первой инстанции. В апелляционной жалобе указывалось, что между РФ и Бразилией не подписан договор о правовой помощи, решение бразильского суда не может породить юридических последствий на территории РФ и, соответственно, арбитражный суд не может его учитывать.

Какую позицию следует занять суду апелляционной инстанции?

Задача 4.

Белорусская компания обратилась в арбитражный суд РФ с ходатайством о приведении в исполнение определения государственного хозяйственного суда Белоруссии о применении обеспечительных мер в виде наложения ареста на денежные средства и имущество российского ЗАО. Ходатайство заявлено на основании положений Соглашения о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности, 1992 г.

Должен ли российский арбитражный суд удовлетворить данное ходатайство? Как решается вопрос, если заявитель обращается с требованием об исполнении решения белорусского суда?

Задача 5.

Турецкая фирма обратилась в арбитражный суд РФ с заявлением о признании и приведении в исполнение решения, вынесенного турецким государственным судом. Представители российской организации, против которой было вынесено данное судебное решение, заявили, что решение турецкого суда не может быть исполнено в РФ, поскольку между РФ и Турцией не заключен договор о правовой помощи. Представители турецкой фирмы утверждали, что договор о правовой помощи не является единственным основанием признания и исполнения иностранных судебных решений. По их мнению, правовым основанием для такого исполнения может быть ст. 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 г., в соответствии с которой право на справедливую судебную защиту должно пониматься как включающее все стадии судебного производства, в

том числе и стадию исполнения, а также принципы международной вежливости и взаимности.

Оцените аргументацию сторон. Могут ли ст. 6 Европейской конвенции 1950 г. и принципы вежливости и взаимности выступать в качестве оснований исполнения иностранных судебных решений? Что собой представляет принцип взаимности с точки зрения его правовой природы? Кто должен устанавливать наличие или отсутствие взаимности?

Задача 6.

В арбитражный суд РФ обратилась компания из Украины с заявлением о признании и исполнении решения, вынесенного украинским судом. Должник (российская организация) просил суд отказать в удовлетворении данного заявления, ссылаясь на то, что дело не было исследовано украинским судом полно и объективно (украинский суд не дал оценку некоторым письменным доказательствам, не назначил экспертизу, о которой ходатайствовала российская сторона).

Должен ли российский суд удовлетворить заявление украинской компании?

Варианты'.

должник утверждает, что в ходе рассмотрения дела российской стороне не предоставили возможности пользоваться переводчиком с украинского языка, на котором велся процесс;

должник утверждает, что в пользу кредитора взыскана сумма, несоизмерная обстоятельствам дела (размер неустойки, взысканной судом, в несколько раз превысил размер убытков);

должник утверждает, что он не был извещен надлежащим образом; извещение о месте и дате судебного разбирательства пришло к нему заказным письмом, в то время как договоры о правовой помощи устанавливают иной порядок связи;

должник утверждает, что украинский суд неправильно применил коллизионную норму и вместо права государства места заключения договора применил право страны продавца.

Задача 6.

Соотнесите понятия: «арбитражный суд», «международный коммерческий арбитраж», «третейский суд».

Применяется ли Нью-Йоркская конвенция 1958 г. о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений к решениям государственных арбитражных судов РФ? Европейская конвенция 1961 г. о внешнеторговом арбитраже?

Задача 7.

Между российской и немецкой организациями заключен договор международной купли-продажи. Российская организация обратилась с иском в международный коммерческий арбитраж. Международный коммерческий арбитраж принял дело к рассмотрению, однако в первом заседании выяснилось, что арбитражное соглашение, на которое ссылается истец, не подписано ответчиком. Тем не менее, ответчик в устной форме признал компетенцию Международного коммерческого арбитражного суда.

Вправе ли международный коммерческий арбитраж рассматривать данное дело? Какие требования предъявляются к форме арбитражного соглашения? Является ли арбитражное соглашение внешнеэкономической сделкой?

Задача 8.

Стороны договорились о передаче всех разногласий, связанных с договором, на разрешение Высшему арбитражному суду при Торгово-промышленной палате в г. Москве, с

исключением подсудности «государственным судам». На момент заключения договора в г. Москве действовали две торгово-промышленные палаты: (1) Торгово-промышленная палата (ТПП) Российской Федерации, при которой функционировали два постоянно действующих арбитражных органа - Международный коммерческий арбитражный суд (ранее именовался Арбитражным судом при ТПП России и при ТПП СССР и Внешнеторговой арбитражной комиссией при ТПП СССР) и Морская арбитражная комиссия; (2) Московская Торгово-промышленная палата, при которой существовал Арбитражный суд. Истцом был предъявлен иск в Международный коммерческий арбитражный суд при ТПП РФ.

Вправе ли этот орган принять спор к рассмотрению?

Задача 9.

Французская фирма заключила договор купли-продажи с российской организацией. В договор была включена арбитражная оговорка, закрепляющая компетенцию МКАС при ТПП РФ. Российская фирма не исполнила свои обязательства по оплате поставленного французской фирмой товара. Французская фирма, не желая обременять себя судебным разбирательством на территории иностранного государства, переуступила свое право требования российскому АО «Гранд», которое обратилось в МКАС при ТПП РФ с иском.

Вправе ли МКАС при ТПП РФ принять иск к рассмотрению? Каким образом и кем в данном случае должен быть решен вопрос о подсудности?

Задача 10.

Китайская компания (продавец) предъявила иск к российской организации (покупатель) в связи с неполной оплатой товара. Истец основывал свои требования на нормах российского законодательства. Ответчик объяснений по иску не представил и на заседание не явился.

Международный коммерческий арбитраж применил российское право, сославшись на следующие обстоятельства:

1. Третейские суды в соответствии со ст. 28 Закона РФ «О международном коммерческом арбитраже» 1993 г. не связаны коллизионными нормами государства суда.

2. Исполнение контракта тесно связано с местом нахождения представительства истца - территорией РФ, соответственно договорные отношения тяготеют к российскому праву.

3. В исковом заявлении истец основывает свои требования на нормах российского права и в заседании также просил о применении российского права. Ответчик не заявил каких-либо возражений против применения российского права.

Дайте оценку этим аргументам. Вправе ли МКАС отступить от коллизионных норм российского права?

Темы для подготовки презентаций:

1. Подсудность гражданских дел, осложненных иностранным элементом.
2. Выполнение судебных поручений и оказание других видов правовой помощи.
3. Признание и исполнение решений иностранных судов.
4. Международный коммерческий арбитраж.
5. Нотариальные действия и легализация документов.