

УДК 340.130.54(470):341.9

ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ СОВРЕМЕННОГО МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Р.Б. Морева

Российский государственный социальный университет

По своей природе международное частное право представляет собой средство регулирования частноправовых отношений с иностранным элементом путем разграничения сфер действия правовых порядков различных стран. В этой связи перед нами возникает вопрос, насколько успешно справлялось с этой задачей международное частное право в прошлом, а также каковы его дальнейшие перспективы в свете возрастающей интенсивности международных гражданско-правовых взаимоотношений.

Ключевые слова: *международное частное право, коллизионные нормы, иностранный элемент, иммунитет государства.*

Современные международные торгово-экономические, брачно-семейные, наследственные, трудовые, культурные и многие другие отношения многообразны и масштабны и имеют явную тенденцию к дальнейшему развитию и диверсификации. Это способствует сближению государств в общественно-экономической, социальной и правовой сферах. Успешное развитие разнообразных отношений между государствами современного мира во многом зависит от уровня юридического регулирования. Высокий уровень такого регулирования способствует развитию названных отношений, некавалифицированный – препятствует или замедляет их развитие, создавая правовые коллизии¹.

Роль международного частного права (далее – МЧП) в этом деле весьма велика. Именно его нормы определяют, насколько комфортный правовой режим будет создан для участников международных связей, и прежде всего в их имущественных отношениях друг с другом. Данный аспект особенно важен для Российской Федерации, которая в соответствии со своим стратегическим курсом заинтересована в развитии таких отношений, в создании для них благоприятного климата, в частности правового. Тенденция к интернационализации международного общения включает в себе интернационализацию правового регулирования, и национальные правовые системы стремятся

¹ Морева Р.Б. Природа и место международного частного права в правовой системе Российской Федерации: автореф. дис.... канд. юр. наук. М., 2007. С. 3.

не отстать от этого процесса. И здесь роль международного частного права является определяющей.

По своей природе МЧП представляет собой средство регулирования частноправовых отношений с иностранным элементом путем разграничения сфер действия правопорядков различных стран. В этой связи перед нами возникает вопрос, насколько успешно справлялось с этой задачей МЧП в прошлом, а также каковы его дальнейшие перспективы в свете возрастающей интенсивности международных гражданско-правовых взаимоотношений.

Следует отметить, что на сегодняшний день МЧП оказалось перед лицом довольно сложных задач и противоречий, что позволяет нам говорить о его настоящем кризисе. В основе этого кризиса лежит ряд нерешенных не только теоретических, но и сугубо практических проблем, связанных главным образом с коллизионным методом, представляющим по-прежнему главный метод МЧП. В юридической литературе эти проблемы были подняты и обсуждались уже достаточно давно, однако так и не получили адекватного разрешения. Среди главных проблем МЧП укажем на следующие.

Впервые за всю историю отечественного международного частного права была произведена его частичная кодификация². В различных странах кодификация норм международного частного права осуществлялась и осуществляется двумя путями: либо принятием специальных законов о международном частном праве, либо включением коллизионных норм в отраслевые кодификационные акты. Российская Федерация пошла по пути включения коллизионных норм в Гражданский, Гражданский процессуальный, Арбитражный процессуальный, Семейный кодексы, Кодекс торгового мореплавания. Положения, относящиеся к международному частному праву, включены и в целый ряд федеральных законов, таких, как Закон о гражданстве РФ 2002 г.³, Закон о беженцах 1997 г.⁴, Закон о правовом положении иностранных граждан в РФ 2002 г.⁵ и т. д.

Именно такой разброс положений и составляет одну из главных проблем – проблем понимания места МЧП в системе национального права⁶. Включение норм международного частного права в Гражданский кодекс не должно считаться доводом для рассмотрения

² Частичная кодификация – потому, что отдельным положениям (а именно только гражданско-правовым) посвящен раздел гражданского кодекса.

³ СЗ РФ. 2002. № 22. Ст. 2031.

⁴ СЗ РФ. 1997. № 26. Ст. 2956

⁵ СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3032.

⁶ См.: Морева Р.Б. Природа и место международного частного права в правовой системе Российской Федерации: монография М.: Изд-во Академии повышения квалификации и профессиональной переподготовки работников образования, 2009. С. 30 – 31.

международного частного права как части гражданского права. Наоборот, отраслевая самостоятельность международного частного права должна послужить поводом для принятия специального комплексного закона о международном частном праве. В России по сей день продолжает сохраняться положение, когда отношения, подпадающие под сферу действия международного частного права, подчиняются совокупности актов, тогда как подобного рода специфические отношения могут регламентироваться единым всеобъемлющим актом, который более или менее полно охватывает все основные «блоки» общественных отношений, обладающих однородностью по признаку «международности» в качестве отличительной их черты, как это происходит сегодня во многих государствах мира. Множественность актов, содержащих нормы международного частного права, их разрозненность влекут за собой параллелизм и дублирование, а иногда и противоречивость, осложняя тем самым законоприменение в МЧП⁷.

Отдел международного частного права Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ предлагает принять специальный закон о международном частном праве, не нарушая при этом целостности основного правового акта, лежащего в основании кодифицированной системы гражданских правоотношений – ГК РФ⁸. Принятие единого закона о международном частном праве позволит решить и проблемы гражданского процесса, которые сейчас регулируются разрозненно (отдельно в ГК РФ и АПК РФ), что приводит к неоправданным различиям в регулировании.

Дифференциация правовых форм международного сотрудничества, увеличение объема иностранных частных инвестиций и рост числа двусторонних международных соглашений – все это подталкивает к решению о принятии закона о международном частном праве как о логичном завершении процесса формирования отрасли права⁹.

Другим краеугольным камнем МЧП является понятие «иностраный элемент». Обычно выделяют три группы отношений: 1) отношения, субъектом которых выступает сторона, по своему характеру являющаяся иностранной: гражданин-иностранец, иностранная организация или даже иностранное государство (к примеру, торговые фирмы, заключающие международный коммерческий контракт,

⁷ Там же.

⁸ Доронина Н.Г. Концепция развития международного частного права в Российской Федерации // Проблемы совершенствования гражданского законодательства: материалы IV Ежегодных научных чтений памяти С.Н. Братуся / Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации; отв. ред. В.М. Жуйков. – М.: ИД «Юриспруденция», 2010. С. 85.

⁹ Доронина Н.Г. Указ. соч. С. 84.

созданы и расположены в разных государствах); 2) отношения, которые возникают по поводу объекта, находящегося за границей (например, наследственное имущество – недвижимость – находится за рубежом); 3) отношения, возникновение, изменение или прекращение которых связано с юридическим фактом, имеющим место за границей (например, заключение внешнеэкономической сделки, составление завещания, причинение вреда имели место за рубежом).

Но в нормативных актах РФ, а именно в КТМ РФ 1999 г. и ГК РФ, имеются некоторые расхождения с данным доктринальным пониманием. В частности, ст. 414 КТМ РФ гласит: «Право, подлежащее применению к отношениям, возникающим из торгового мореплавания с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо осложненным иностранным элементом, в том числе если объект гражданских прав находится за пределами Российской Федерации, определяется в соответствии с международными договорами Российской Федерации, настоящим Кодексом, другими законами и признаваемыми в Российской Федерации обычаями торгового мореплавания». Именно фраза «либо осложненным иностранным элементом», выносящая за рамки перечисленных выше факторов физических и юридических лиц, и составляет главную проблему. Если физические и юридические лица, находящиеся за рубежом, не являются иностранным элементом, почему же доктринально он включен в общий перечень? А отсутствие исчерпывающего списка отношений, осложненных иностранным элементом, создает существенную проблему для их квалификации. Такой же подход к «иностранному элементу» содержится в ст. 1186 ГК РФ.

Следует упомянуть и о таком важном аспекте МЧП, как объект правовой квалификации. Здесь существуют две диаметрально расположенные концепции – монистическая и плюралистическая. Сторонники первой считают, что существует единый и единственный объект квалификации. А сторонники второй – что на каждом этапе правовой квалификации могут быть различные объекты. Исходя из этого, также теоретики МЧП ведут спор: правовая квалификация является единым процессом, состоящим из стадий, совпадающих по своей сути с этапами определения применимого права, или же эта квалификация осуществляется многократно с возможным изменением на каждом этапе объектов квалификации и норм, подлежащих применению. Центральным вопросом здесь также являются «скрытые коллизии», когда текстуально термины правовых актов различных государств совпадают, но по содержанию различаются.

Немаловажным вопросом является сущность правовой квалификации в МЧП и ее соотношение с толкованием. Главное отличие правовой квалификации от толкования – в оценке фактических обстоятельств. То есть квалификация не только помогает разобраться в

содержании подлежащей применению нормы, она оценивает не только нормы права, но и фиксирует признаки юридических фактов конкретной ситуации. Теоретики выделяют аксиологические (ценностные) и неаксиологические правовые оценки. Первые подразумевают наличие критерия значимости применения нормы права для личности, государства. А второй подход запрещает опираться на личные и общественные потребности и интересы. Эти факторы тесно связаны с применением «территориального подхода». То есть когда коллизионный вопрос решается без учета любых интересов.

Иммунитет государства также является одним из проблемных участков МЧП. Он определяет правовое положение государства в международных частноправовых отношениях. Как пишет Н.С. Бирюкова, «иммунитет, в соответствии с которым государство при осуществлении им гражданско-правовых актов с субъектами национального права иностранных государств не подсудно иностранным судам, не подчиняется действию иностранных законов, освобождается от обеспечительных и принудительных мер по иску и исполнению судебного решения, а также ареста и реквизиции собственности, принято обосновывать обычно-правовой нормой, вытекающей из принципов суверенного равенства и уважения суверенитета государств, действующих в международном частном праве»¹⁰.

По этому вопросу комиссия международного права говорит нам: «Наиболее убедительные аргументы в пользу иммунитета государства можно найти в международном праве, которое воплощено в обыкновениях и практике государств принципами суверенитета, независимости, равенства и достоинства государств. Все эти понятия, видимо, взаимосвязаны и в целом составляют прочную международно-правовую основу иммунитета суверена. Иммунитет происходит из суверенитета. Когда двое находятся в равном положении, один не может осуществлять суверенитет или власть над другим: *par in parem non habet imperium*». Проще говоря, юрисдикционный иммунитет государства в сфере МЧП является следствием суверенитета. Существует несколько видов иммунитета государства. Мы считаем, что наиболее важными для МЧП являются: 1) иммунитет от действия законодательства иностранного государства. Из этого принципа вытекает, что в частноправовых отношениях государство ссылается только на собственное законодательство, за исключением индивидуального согласия либо договоренностей государств об ином. То есть если стороны международной частноправовой сделки не определили применимое право, то по

¹⁰ Бирюкова Н.С. Проблема правовой квалификации в международном частном праве: дис... канд. юр. наук. М., 2007.

умолчанию отношения будут регулироваться правовыми актами данного государства; 2) судебный иммунитет; 3) иммунитет от принудительного исполнения решений иностранного суда; 4) иммунитет сделок государства и др.

В настоящее время существует множество работ по международному частному праву российских и зарубежных ученых, где рассматриваются существующие проблемы, недоработки, несостыковки и другие трудности. Жизнь идет вперед, поэтому порой нормы не успевают идти в ногу со временем. Только пришли к общему мнению, приняли акт, появилась какая-то единообразность применения, а в отношениях и правовых, и общечеловеческих уже произошли изменения. Ведь не зря международное частное право называется самым сложным. Можно сделать вывод, что наука достигла того рубежа, когда уже собран необходимый материал, результаты исследовательской деятельности, определен круг наиболее значимых вопросов и проблем.

В соответствии с основными постулатами теории американского ученого Томаса Куна нынешнее кризисное состояние международного частного права относительно структуры научных революций следует объяснять несоответствием между господствующей парадигмой науки МЧП и реальностью применения его норм. Дело в том, что накопившиеся противоречия в международном частном праве свидетельствуют о неадекватности современной парадигмы науки МЧП, которая исходит из того, что МЧП является неотъемлемым компонентом национальной правовой системы. По нашему мнению, наука МЧП сейчас находится на пороге отказа от этой устаревшей парадигмы и создания новой. Суть новой парадигмы, вполне возможно, будет заключаться в признании того, что МЧП является элементом не национального, а международного права. Магистральное направление преодоления кризиса МЧП нам видится как раз в том, что постепенно под влиянием научно-технологического прогресса МЧП превратится в подлинное международное частное право.

Список литературы

1. Бирюкова Н.С. Проблема правовой квалификации в международном частном праве: дис. ... канд. юр. наук. М., 2007.
2. Доронина Н.Г. Концепция развития международного частного права в Российской Федерации // Проблемы совершенствования гражданского законодательства: материалы IV Ежегод. науч. чтений памяти С.Н. Братуся / Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской

3. Федерации; отв. ред. В.М. Жуйков. М.: ИД «Юриспруденция», 2010.
4. Морева Р.Б. Природа и место международного частного права в правовой системе Российской Федерации: автореф. дис. ... канд. юр. наук. М., 2007.
5. Морева Р.Б. Природа и место международного частного права в правовой системе Российской Федерации: монография М.: Изд-во Академии повышения квалификации и профессиональной переподготовки работников образования, 2009.
6. Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. № 22. Ст. 2031.
7. Собрание законодательства Российской Федерации. 1997. № 26. Ст. 2956.
8. Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. № 30. Ст. 3032.

PROBLEMS AND PROSPECTS OF DEVELOPMENT OF MODERN INTERNATIONAL PRIVATE LAW IN THE RUSSIAN FEDERATION

R.B. Moreva

Russian State Social University, Moscow

By the nature the international private law represents means of regulation of civil relations with a foreign element by differentiation of spheres of action of laws and orders of the various countries. Thereupon before us there is a question, with this problem the international private law in the past, and also what its further prospects in the light of increasing intensity of the international civil-law mutual relations how much successfully coped.

Keywords: *private international law, conflict rules, foreign element, the state immunity*

Об авторе:

МОРЕВА Роксана Борисовна – канд. юр. наук, доцент кафедры семейного и ювенального права Российского государственного социального университета; e-mail: roxanne.moreva@gmail.com; 107076, Москва, ул. Стромьинка, д. 18, каб. 409, 410.