

image not found or type unknown



Возрождение в России частного права открывает новые страницы в истории одной из его наиболее жизнестойких ветвей – международного частного права.

Международное частное право возникло и сложилось в силу объективного существования в мире около двухсот правовых систем, каждая из которых устанавливает «свои» нормы для регулирования одних и тех же общественных отношений. В тех случаях, когда помимо национальных субъектов права – физических и юридических лиц одного государства – в правовых отношениях участвует «иностраный элемент», появляется необходимость в дополнительном правовом регулировании. Игнорирование иностранной правовой системы и подчинение отношений только одному правопорядку не может обеспечить объективного, адекватного конкретным жизненным обстоятельствам, правового регулирования.

В каждом государстве, важнейшим регулятором общественных отношений является право, а право – это система юридических норм, которая фиксирует определенные отношения; охраняет общеобязательные правила поведения, а также закрепляет права и обязанности лиц.

Международное частное право призвано регулировать взаимоотношения между субъектами МЧП. Особенность положения субъектов МЧП состоит в том, что они выступают не только носителями прав и обязанностей, но и играют главную роль в создании и реализации международно-правовых норм.

В своей работе я попытаюсь раскрыть правовое положение субъектов МЧП, которыми, прежде всего, являются физические и юридические лица, а иногда – государства, их основные особенности. На основе изученного материала, постараюсь определить, какое место занимают субъекты в международном частном праве.

1. Виды субъектов международного частного права.

Субъекты международного частного права (МЧП) - это участники гражданских правоотношений, осложненных «иностраным элементом»[1] .

Под *иностранным элементом* понимаются имущественные отношения, где субъектом выступает сторона, имеющая иностранное подданство; субъекты принадлежат одному государству, а объект находится за границей; возникновение, изменение или прекращение отношений, связанных с юридическим фактом, имеющим место за границей.

К числу субъектов международного частного права относятся:

- 1) физические лица (граждане; лица без гражданства – апатриды; иностранные граждане; лица, имеющие двойное гражданство – бипатриды);
- 2) юридические лица (государственные организации, частные фирмы, предприятия, научно-исследовательские и иные организации);
- 3) государства;
- 4) нации и народы, борющиеся за свободу и независимость, и создание собственной государственности в лице своих руководящих органов (к их числу относится, например, Организация Освобождения Палестины);
- 5) международные межправительственные организации;
- 6) государственно-подобные образования, являющиеся субъектами международного публичного права (к ним относятся вольные города и Ватикан – резиденция главы римско-католической церкви)

Физические и юридические лица, как субъекты международного частного права являются участниками правоотношений по МЧП независимо от того, кто является другой стороной в правоотношении: МЧП будет регулировать отношения как между двумя физическими или между двумя юридическими лицами, так и между физическим или юридическим лицом, с одной стороны, и государством или другим субъектом международного публичного права – с другой.

## **2. Правовое положение физических и юридических лиц, как субъектов МЧП.**

### **2.1. Дееспособность и правоспособность иностранных граждан.**

В МЧП Российской Федерации вопрос о право- и дееспособности возникает либо применительно к иностранным гражданам, находящимся на территории Российской Федерации, либо применительно к российским гражданам,

пребывающим за рубежом. Указанные юридические категории также подходят для характеристики апатридов и бипатридов. В законодательстве РФ имеются нормы, одновременно характеризующие правовое положение иностранных граждан и лиц без гражданства (апатридов). Что касается бипатридов, то этот «вид» физических лиц сравнительно недавно стал предметом регулирования в законодательстве РФ, в МЧП РФ он ещё не получил закрепления. Учитывая это, ниже речь преимущественно будет идти о правовом положении иностранных граждан и лиц без гражданства.

Прежде чем вести речь о коллизионных привязках, формулирующих выбор права при определении право- и дееспособности, нужно четко определить, что включают в себя понятия «иностранцы» и «лица без гражданства». В соответствии с Законом СССР «О правовом положении иностранных граждан в СССР» 1981г. (действующим до принятия, российского закона) к иностранным гражданам относятся лица, не являющиеся гражданами РФ и имеющие доказательства своей принадлежности к иностранному государству. К лицам без гражданства предъявляются два требования: 1) чтобы они не были гражданами РФ и 2) не принадлежали к иностранному государству. Кроме того, аналогичное содержание указанных понятий дается в Законе о гражданстве РФ от 28.11.91г. (в ред. Федерального Закона от 6.02.95г.).

В отличие от гражданской правоспособности иностранцев, которая определяется российским законодательством, гражданская дееспособность определяется их личным законом. Это значит, что вопросы, определяющие способность человека вступать в брак, приобретать собственность, осуществлять трудовую деятельность, совершать различного рода сделки, регулируются по праву государства, гражданином которого является иностранец (или по праву его места жительства). Для лиц без гражданства гражданская дееспособность устанавливается по праву постоянного места жительства.

В российском законодательстве определены ситуации, при которых гражданская дееспособность иностранцев и лиц без гражданства будет определяться только по российскому праву.

Из указанного классического принципа определения дееспособности иностранцев по личному закону существуют исключения.

## **2.2 Национальный режим и режим наибольшего благоприятствования.**

Предоставление национального режима иностранцам означает не только уравнивание их с нашими гражданами в области гражданских прав, но и возложение на иностранцев как участников гражданских правоотношений обязанностей, вытекающих из правил нашего законодательства.

Например, согласно ст. 444 ГК РСФСР, из факта причинения вреда жизни, здоровью и имуществу гражданина или организации возникает обязательство по возмещению вреда. Такое обязательство возникает и в случае причинения вреда иностранцам (см. гл. 11). Осуществление прав, предоставленных в РФ иностранным гражданам в соответствии с нашим законодательством, неотделимо от исполнения ими обязанностей. Общее правило в отношении обязанностей иностранцев, находящихся на территории РФ, сформулировано в ст. 37 Конституции РФ.

Закрепленный в законодательстве национальный режим в отношении гражданской правоспособности иностранцев носит безусловный характер, т.е. он предоставляется иностранцу в каждом конкретном случае без требования взаимности. Из этого принципа исходят и другие законодательные акты, регулирующие права иностранцев в различных областях (ст.25 ГПК и др.).

В отношении других произведений иностранцев авторские права признаются в соответствии с международными договорами.

### **2.3 Взаимость и её виды. Реторсии.**

Одним из основных начал, своего рода фундаментом для сотрудничества государств, служит специальная категория МЧП, именуемая «взаимностью». Юридический смысл, вложенный в это понятие, имеет много общего с одноименным понятием, употребляемым в быту: идет ли речь о предоставлении прав или о выполнении каких-либо работ - все это обеспечивается при условии совершения другой стороной таких же действий.

Взаимость в МЧП означает:

- 1) предоставление иностранцам в РФ таких же прав, свобод и возможностей, какими обладают российские граждане в соответствующем иностранном государстве;
- 2) признание и исполнение иностранных судебных решений при условии признания и исполнении судебных решений РФ в соответствующем иностранном государстве;

3) исполнение судебных поручений иностранных судов при аналогичном исполнении поручений судов РФ;

4) в определенных случаях применение иностранного права при условии, если в соответствующем иностранном государстве к аналогичным отношениям применяется российское право и др.

предполагается, что эта взаимность существует между государствами, постольку не доказано иное.

При *материальной* взаимности государство предоставляет иностранцам те же права или обязанности, какими обладают свои граждане в соответствующем иностранном государстве.

В силу различия правовых систем предоставление материальной взаимности оказывается, весьма затруднительным, так как в некоторых правовых системах просто отсутствуют гражданско-правовые институты, известные и распространенные в других.

Употребление терминов «формальная» и «материальная» используется в условном значении с целью противопоставить одно понятие другому. В Российской Федерации, как, впрочем, и в большинстве государств, признается формальная взаимность, хотя в определенных случаях возможно применение и материальной взаимности (в области налогообложения, авторского права).

Предоставляя иностранцам национальный режим, по существу безусловный, т.е., не связанный с наличием взаимности в соответствующем иностранном государстве, - Российская Федерация может устанавливать определенные ограничения правоспособности в отношении иностранцев (реторсии).

Возможность установления таких ограничений определяется ст. 162 Основ ГЗ и может иметь место лишь при определенных условиях: 1) ограничения должны быть ответными - устанавливаться в отношении граждан и юридических лиц тех государств, в которых имеются специальные ограничения правоспособности российских граждан и юридических лиц; 2) только Правительству РФ, предоставлено право устанавливать ограничения (например, суды при рассмотрении дела не могут лишить иностранца права собственности на домовладение, ссылаясь на то, что в соответствующем государстве российские граждане не могут иметь в личной собственности дома).

Следовательно, **Реторсии** — это установленные Правительством Российской Федерации ограничения в правоспособности иностранных физических и юридических лиц в ответ на аналогичные действия иностранного государства.

#### **2.4. Правовое положение российских граждан за рубежом.**

Учитывая, что некоторые государства имеют более развитые экономическую, социальную, правовую системы по сравнению с РФ, российским гражданам в иностранном государстве предоставляется возможность пользоваться теми имущественными правами, которые неизвестны российскому законодательству. В то же время, в иностранных государствах, так же, как и в России, могут быть установлены изъятия из принципа национального режима, ограничивающие граждан РФ в отдельных правах. Это может касаться каких-либо льгот при получении образования, социальном обеспечении, в отношении некоторых имущественных прав.

Защиту российских граждан в иностранном государстве обеспечивают представители дипломатических представительств и консульских учреждений Российской Федерации в соответствии с международными конвенциями о дипломатических сношениях 1961г. и консульских сношениях 1963г., а также Консульским Уставом СССР 1976г. Согласно ст.23 Устава, обязанность в обеспечении мер защиты российских граждан и гарантированности в осуществлении ими полного объема прав, предоставленных законодательством государства пребывания, возлагается на консула. В случае нарушения прав консул незамедлительно обязан принять меры к их восстановлению.

На практике встречаются случаи ущемления иностранными государствами прав российских граждан, большинство из которых носит политический характер. Как правило, эти случаи связаны с ограничением административных прав (невозможность безвизового въезда), трудовых прав (отказ в приеме на отдельные виды работы), реже - имущественных (ограничения в праве собственности). В подобных случаях российское государство устанавливает реторсии. Так, например, в 1989 году советским руководством была ограничена численность британских служащих в дипломатических учреждениях Москвы. Это было реторсией СССР в ответ на решение МИД Великобритании о выезде из Великобритании одиннадцати советских сотрудников.

В следующем пункте своей работы, я опишу правовое положение юридических лиц, которые играют не маловажную роль в раскрытии субъектов МЧП.

## 2.5. Правовое положение юридических лиц.

Правовое положение юридических лиц в МЧП раскрывается через категории «личного статута» и «национальности». Под *личным статутом* понимают объем правоспособности юридического лица в соответствующем государстве. В содержание этого понятия включаются вопросы образования, деятельности, прекращения деятельности юридического лица, взаимоотношения между учредителями, порядка получения и распределения прибыли, расчетов с бюджетом и другие.

«Национальность» юридического лица - это принадлежность юридического лица к определенному государству. Этот термин используется для определения правовой связи юридического лица с государством: отчисления налогов; создания ее стороны государства правового регулирования в отношении тех вопросов, которые составляют содержание личного статуса. В случае, если, например, юридическое лицо является российским, то личный статус его будет определяться российским правом; для французского - применимо французское право и т.п.

Необходимо подчеркнуть, что термин «национальность» является условным и не показывает наличия в данном юридическом лице иностранного капитала или вхождения иностранцев в состав учредителей. Подобные «осложнения» юридического лица иностранным элементом не изменяют его национальности.

Понятия «личного статуса» и «национальности» взаимосвязаны и взаимообусловлены: национальность юридического лица определяет его личный статут, а содержание личного статуса зависит от того, какую национальность имеет юридическое лицо. В каждой правовой системе существуют свои критерии определения национальности и содержатся разные коллизионные нормы, определяющие гражданскую правоспособность (личный статус) юридических лиц.

Различают следующие наиболее распространенные критерии определения национальности (или часто именуемые в юридической литературе - доктрины определения национальности):

- критерий инкорпорации: юридическое лицо имеет национальность государства, в котором оно зарегистрировано;
- критерий оседлости: юридическое лицо имеет национальность государства, где находятся правление или главные органы управления юридическим лицом;

- критерий деятельности: юридическое лицо имеет национальность того государства, в котором оно осуществляет свою деятельность (извлекает прибыль, получает доходы, делает налоговые отчисления);
- критерий контроля: юридическое лицо имеет национальность того государства, где проживают (или имеют гражданство) учредители данного юридического лица.

В Российской Федерации применяется принцип инкорпорации: любое юридическое лицо, зарегистрированное на территории РФ, считается российским, то есть имеет «российскую» национальность. При этом встречающееся в настоящее время в обиходе, а ранее в нормативных актах такое понятие, как «совместное предприятие», означает лишь учреждение данного предприятия российскими и иностранными лицами и наличие в уставном фонде такого предприятия иностранного капитала. Национальность «совместного предприятия», так же, как и любого предприятия, учрежденного только иностранцами (или имеющего в уставном фонде только иностранный капитал) на территории РФ, будет российской, поскольку данное юридическое лицо зарегистрировано (внесено в Государственный реестр) на территории РФ.

Принцип инкорпорации в Российской Федерации нашел отражение в ст.161 ГК РФ, в которой содержится положение о том, что гражданская правоспособность иностранных юридических лиц определяется по праву страны, где учреждено юридическое лицо. Следовательно, если юридическое лицо учреждено в Российской Федерации, то его правоспособность будет определяться по российскому праву и юридическое лицо будет иметь российскую национальность..

Разные принципы определения национальности юридического лица на практике порождают проблему в правовом регулировании деятельности юридических лиц. Эта проблема в МЧП именуется «коллизией коллизий».

**«Коллизия коллизий»** — это понятие, используемое в МЧП для обозначения ситуации, когда одни и те же фактические обстоятельства в разных правовых системах имеют различное регулирование.

Существование «коллизии коллизий» обусловлено наличием в законодательстве разных государств таких коллизионных норм, которые имеют одинаковый объем и разные коллизионные привязки. Так, например, практически во всех правовых системах предусмотрены коллизионные нормы, определяющие выбор права для установления правоспособности юридических лиц. Однако, как было показано ранее, сами коллизионные принципы (соответствующие правила выбора права)

имеют различное содержание.

«Коллизия коллизий» проявляется как в виде «положительной» коллизии (когда одно правоотношение может быть урегулировано несколькими правовыми системами), так и в виде «отрицательной» (в том случае, когда ни одна из правовых систем не является «компетентной» для регулирования конкретного правоотношения).

При *положительной коллизии* на определение национальности юридического лица «претендуют» две правовые системы. Например, в условиях, когда юридическое лицо, зарегистрированное в России (где признается принцип «инкорпорации») осуществляет свою деятельность на территории Франции (где существует принцип «оседлости»).

При *отрицательной коллизии* получается, что юридическое лицо вообще не имеет национальности: когда, например, юридическое лицо зарегистрировано во Франции, а осуществляет свою деятельность на территории России.

Преодоление «коллизии коллизий» в большинстве случаев осуществляется путем заключения международных договоров, содержащих нормы о подчинении деятельности юридического лица конкретной правовой системе (по вопросам налогообложения, регистрации акций, порядка формирования уставного фонда и т.п.).

Большую роль в развитии международных экономических отношений играют иностранные юридические лица, осуществляющие хозяйственную деятельность на территории России.

## **2.6. Правовое положение иностранных юридических лиц.**

Понятие «иностранные юридические лица» закрепляется в Федеральном Законе «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности» от 13 октября 1995г.: согласно ст.2 иностранными юридическими лицами признаются юридические лица и организации, гражданская правоспособность которых определяется по праву иностранного государства, в котором они учреждены.

*Другими словами, иностранными юридическими лицами (применительно к российской правовой системе) считаются юридические лица, зарегистрированные за пределами территории России, правоспособность которых определяется по иностранному праву.*

Своего рода родственным понятием, применимым к иностранным юридическим лицам, является термин «нерезиденты», который используется при регулировании валютных правоотношений. К нерезидентам относятся юридические лица, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств с местонахождением на их территории; предприятия с долевым участием иностранных инвестиций, либо полностью принадлежащие иностранным инвесторам, которые учреждены в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том случае, если предприятие осуществляет свою деятельность за пределами территории России не менее одного года, и другие образования, перечень которых содержится в Приложении № 1 к письму ЦБ РФ «Порядок определения резидентов и нерезидентов в Российской Федерации» от 18.06.1996г.

Таким образом, анализ российского законодательства показывает, что квалификация юридического лица как иностранного подчиняется различным правилам в зависимости от сферы деятельности и от характера правоотношений, в которых данное юридическое лицо участвует.

В российской правовой системе не закрепляются такие категории, как «допуск», «признание», используемые в отношении иностранных юридических лиц, в отличие, например, от правовой системы Франции, Германии, где предусмотрена специальная процедура

«стимулирует» иностранных юридических лиц открывая, на территории России представительства и филиалы, посредством которых соответствующее иностранное юридическое лицо может осуществлять хозяйственную деятельность. В большинстве случаев так и происходит: иностранные юридические лица занимаются предпринимательством в России через свои представительства и филиалы.

Представительства иностранных юридических лиц обрываются на территории России в соответствии с Положением о порядке открытия и деятельности в СССР представительств иностранных фирм, банков и организации, утвержденным Постановлением Совета Министров СССР от 30.11.89г. Положение закрепляет порядок открытия представительств, который обусловлен характером деятельности иностранного юридического лица. Предусмотрен срок, на который может открываться представительство: этот срок не превышает трёх лет.

В 1997 году Центральным Банком России было утверждено Положение о порядке открытия и деятельности в Российской Федерации представительств иностранных

кредитных учреждений. Разрешение на открытие представительств иностранных кредитных организаций выдается Центральным Банком России сроком на три года.

### **3. Государство как субъект международного частного права.**

В отличие от физических и юридических лиц («полноправных» субъектов МЧП), государство, как уже было отмечено, будет субъектом МЧП только при участии с другой стороны в сделке физического или юридического лица. Это не значит, что государство с государством не может заключить договор купли-продажи или любые другие договоры. Важно понимать, что межгосударственное общение определяется нормами международного публичного права. В случае возникновения спора, он будет решаться, например, в соответствии со ст. 33 Устава ООН в Международном Суде ООН, который рассматривает межгосударственные споры. Применимым будет международное публичное право, при этом сам вопрос о выборе «компетентной» национальной правовой системы не возникнет.

Участие государства в отношениях, регулируемых МЧП, имеет свою специфику. Это связано с особой природой и сущностью государства — обладанием государственным суверенитетом как признаком, характеризующим государство. Государственный суверенитет означает верховенство государства в решении всех внутренних и внешних вопросов в пределах своей территории и компетенции, независимость одного государства от другого в решениях, действиях, ответственности, правовом регулировании. Независимость лежит в основе принципа суверенного равенства государств, который закреплен в Уставе ООН и ряде других международных соглашений как один из основных общепризнанных принципов международного права.

- судебный иммунитет (неподсудность одного государства судам другого государства);
- иммунитет от предварительного обеспечения иска (невозможность наложения ареста на государственную собственность или запрещения совершать определенные действия государственным органам иностранного государства в порядке обеспечения исковых требований);
- иммунитет от исполнения судебных решений (невозможность принудительного исполнения решения, вынесенного в отношении иностранного государства или государственных органов);

· иммунитет государственной собственности (означает неприкосновенность государственного имущества: в отношении государственного имущества в мирное время не могут быть применены какие-либо меры по изъятию, национализации со стороны другого государства).

Вышеперечисленные виды иммунитетов обладают общей чертой: необходимостью получить согласие государства для осуществления определенных действий со стороны другого государства. Без согласия государства весьма затруднительно привлечь его в качестве ответчика к участию в судебном разбирательстве, или наложить арест на имущество, или принудительно исполнить решение.

Участие Российской Федерации в гражданско-правовых отношениях закреплено в главе 5 ГК РФ. Учитывая, что в ч.4 п.1 ст.2 ГК РФ содержится общая норма, распространившая гражданское законодательство РФ на отношения с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, правила, закрепленные в главе пятой, следует распространять и на участие РФ в гражданско-правовых отношениях международного характера.

От имени Российской Федерации в гражданских правоотношениях могут выступать органы государственной власти в соответствии с компетенцией, определенной соответствующими нормативными актами. Согласно Конституции РФ, органами государственной власти являются Президент РФ, Федеральное Собрание, Правительство Российской Федерации, а также федеральные органы исполнительной власти (федеральные министерства, государственные комитеты, федеральные службы, департаменты и другие органы). Таким образом, если Министерство внешнеэкономических связей Российской Федерации заключает договор международной купли-продажи с австрийской фирмой; то участником договора является государство — Российская Федерация со всеми вытекающими юридическими последствиями.

Помимо Российской Федерации, в гражданских правоотношениях, осложненных иностранным элементом, могут участвовать: 1) субъекты РФ, к которым относятся республики, входящие в состав РФ, края, области, Москва и Санкт-Петербург как города федерального значения, автономные области и автономные округа; 2) городские, сельские поселения и другие муниципальные образования.

#### **4. Международная межправительственная организация как субъект международного частного права**

Международные межправительственные организации (ММО), относясь к субъектам международного публичного права, большей частью вступают в отношения не гражданско-правового характера. Их участие в сделках, так же, как и участие государства в отношениях, регулируемых МЧП, возможно лишь при условии участия со стороны «контрагента» физического или юридического лица.

## **Заключение**

Тему своей работы, я считаю актуальной, так как субъекты занимают центральное положение не только в международном частном праве, но и в праве вообще.

Международное частное право тесно связано с международным публичным правом, поскольку отношения между субъектами внутреннего права существуют в международной жизни.

Субъект в целом определяется как носитель прав и обязанностей, возникших в соответствии с общими нормами МЧП, либо международно-правовыми предписаниями.

При изучении темы своей работы, я выяснила, что нормами МЧП регулируются имущественные, личные неимущественные, семейные, трудовые и процессуальные права субъектов. Имущественные и личные неимущественные права иностранцы имеют наравне с российскими гражданами, а российские наравне с иностранцами, если это не противоречит закону.

Для государства, как субъекта МЧП в пределах своей юрисдикции устанавливаются собственные правила регулирования, т.е. регламентация одинаковых отношений в какой бы то ни было области внутригосударственного права имеет свое специфическое регулирование в законодательстве разных государств.

В настоящее время развитие сотрудничества между субъектами МЧП, ведет к необходимости усовершенствовать нормы МЧП, преодолению коллизий.