



## Введение

В доктрине права выделяют виды коллизионных норм в зависимости от особенностей их коллизионных привязок, регулируемых коллизий, источников происхождения, действия во времени и пространстве. Видовое деление коллизионных норм зависит от критериев их классификации.

**1. Способ выражения воли законодателя** - императивные, альтернативные, кумулятивные и диспозитивные **коллизионные** нормы.

В **императивных нормах** может быть только одна коллизионная привязка (любая, кроме "гибких", "каучуковых" - автономии воли, реальной связи, закона существа отношения, собственного права контракта). Императивная коллизионная норма - это властное предписание законодателя о применении права одного государства, устанавливаемого на основании какого-либо объективного критерия. Например, "признание в Российской Федерации физического лица безвестно отсутствующим и объявление физического лица умершим подчиняются российскому праву" (ст. 1200 ГК РФ). Императивная коллизионная норма исключает право выбора законодательства как судом, так и сторонами правоотношения. Законодатель в императивном порядке устанавливает, какое право должно регулировать данное отношение (в зависимости от типа коллизионной привязки это может быть как национальное, так и иностранное право).

**Альтернативные коллизионные нормы** характеризуются наличием нескольких коллизионных привязок, "негибких", т.е. однозначно и определенно сформулированных, определяющих несколько вариантов выбора применимого права. Альтернативная норма предоставляет суду право по собственному усмотрению выбирать применимое законодательство (право выбора есть только у суда, но не у сторон). Такие формулы прикрепления конструируются посредством альтернативных привязок, обеспечивающих возможность выбора различных моделей поведения: "Если оба лица, вступающие в брак, являются иностранцами, то брак может быть заключен в соответствии с испанским законодательством или в соответствии с личным законом любого из них" (ст. 50 ГК Испании).

**Простые альтернативные коллизионные нормы** предусматривают возможность применения одного или другого правопорядка. Выбор зависит от судейского усмотрения и фактических обстоятельств дела. Например, "если лицо является гражданином нескольких стран, в отношении него применяется право страны, с которой оно связано наиболее тесным образом, в котором оно имеет обычное место нахождения или занимается основной деятельностью" (ч. 1 ст. 22 Закона о МЧП Грузии).

**Сложные (соподчиненные) альтернативные коллизионные нормы**

устанавливают основную и субсидиарную привязки, которые применяются в зависимости от дифференциации объема коллизионной нормы. Основная привязка применяется в первую очередь, субсидиарные (их может быть две и более) - в соответствии с конкретными обстоятельствами дела и если невозможно применить основную привязку. Например, "в случае объявления пропавшим без вести или признании умершим лица без гражданства применяется право государства по постоянному месту жительства. Если оно не может быть установлено, применяется монгольское право" (ст. 546.2 ГК Монголии (2002)).

Основная и субсидиарные коллизионные привязки находятся между собой в отношении соподчинения. Может быть соподчинение первой, второй, третьей и так далее степеней (в зависимости от количества субсидиарных привязок и дифференциации объема коллизионной нормы). Сложные соподчиненные альтернативные нормы - относительно новое явление в коллизионном праве. Их называют "цепочками" ("каскадом") коллизионных норм.

**Кумулятивные нормы** устанавливают возможность применения иностранного права, но указывают, что соответствие требованиям собственного национального права исключает признание юридической недействительности отношения, даже если не соблюдены требования соответствующего иностранного права<sup>1</sup>. Например, "форма сделки подчиняется праву места ее совершения. Однако сделка, совершенная за границей, не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы, если соблюдены требования российского права" (п. 1 ст. 1209 ГК РФ).

**Диспозитивные нормы** в качестве основной коллизионной привязки предусматривают автономию воли сторон (ст. 1210 ГК РФ "Выбор права сторонами договора": "Стороны договора могут при заключении договора или в последующем выбрать по соглашению между собой право, которое подлежит применению к их правам и обязанностям по этому договору"). Терминологически в законодательстве

право сторон на автономию воли может быть выражено по-разному: "если иное не предусмотрено договором", "если стороны не оговорили иного", "правом, избранным сторонами".

Автономия воли регулирует основное число частноправовых отношений (прежде всего обязательственных), связанных с иностранным правопорядком. Эта привязка считается оптимальным коллизионным началом, так как предусматривает наиболее гибкое регулирование, в максимальной степени следует фундаментальному принципу свободы договора и обеспечивает децентрализацию в регламентации отношений между частными лицами.

Диспозитивные коллизионные нормы могут предусматривать и иные привязки - закон наиболее тесной связи, закон существа отношения, наиболее благоприятное право. Например, "основания взимания, порядок исчисления и размер процентов по денежным обязательствам определяются по праву страны, подлежащему применению к соответствующему обязательству" (ст. 1218 ГК РФ).

Диспозитивными коллизионными нормами можно считать и те, в которых выбор применимого права (из вариантов, указанных законодателем) принадлежит участнику спора. Например, "к требованию о возмещении вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы или услуги, по выбору потерпевшего применяется: 1) право страны, где имеет место жительства или основное место деятельности продавец или изготовитель товара либо иной причинит вреда; 2) право страны, где имеет место жительства или основное место деятельности потерпевший; 3) право страны, где была выполнена работа, оказана услуга, или право страны, где был приобретен товар" (ст. 1221 ГК РФ).

Диспозитивные коллизионные нормы, предусматривающие различные "гибкие" критерии выбора права, близки альтернативным коллизионным нормам. Основное различие - альтернативные нормы всегда предусматривают выбор из нескольких определенных правопорядков, т.е. как правило, это "жесткие" коллизионные начала. В диспозитивных нормах всегда присутствует хотя бы одна "гибкая", "каучуковая" привязка.

Однако по общему правилу, с точки зрения российского законодателя, норма может иметь диспозитивный характер только тогда, когда в ней непосредственно указано: "если иное не предусмотрено законом", "если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа отношения", "если иное не вытекает из закона, условий или существа договора либо совокупности обстоятельств дела" (ст. 1198,

ч. 2 ст. 1203, ст. 1204, п. 1 ст. 1213 ГК РФ).

Подход российского законодателя противоречит основным принципам права, современным тенденциям правового развития и является порочным с юридической точки зрения. Основным методом регулирования частноправовых отношений - это метод децентрализации и автономии воли сторон. Следовательно, подавляющее большинство норм, регулирующих такие отношения, по определению должны иметь диспозитивный характер. Норма частного права, по идее, является диспозитивной по умолчанию. Императивность регулирования должна представлять собой исключение и специально оговариваться в норме права.

Показательны в этом отношении положения ГК РФ, ограничивающие автономию воли сторон в обязательствах внедоговорного характера, - стороны имеют право на выбор законодательства, но этот выбор может быть сделан только в пользу права страны суда (п. 3 ст. 1219, абзац. 2 п. 1 ст. 1223).

## **2. Форма коллизионной привязки - двусторонние (многосторонние) и односторонние коллизионные нормы.**

**Односторонние коллизионные нормы** предусматривают возможность применения только национального права, права страны суда ("к возникновению морского залога на судно и очередности удовлетворения требований, обеспеченных морским залогом на судно, применяется закон государства, в суде которого рассматривается спор" - ст. 424 КТМ РФ). Такие нормы имеют императивный характер. Односторонние коллизионные нормы указывают обстоятельства, при которых применяется национальное право, и рассматривают правоотношения, связанные с иностранным правопорядком, только с точки зрения национального права. Например, ст. 3 ФГК: "Статус недвижимого имущества, даже того, владельцами которого являются иностранцы, определяется французским правом".

В российском законодательстве (и в законодательстве других стран) в настоящее время наблюдается тенденция замены классического коллизионного правила "закон суда" выражением "применяется российское право" (п. 3 ст. 1199 ГК РФ, п. 1 ст. 160 СК РФ).

**Двусторонние (многосторонние) коллизионные нормы** предусматривают возможность применения как национального, так и иностранного или международного права. Они могут иметь императивный, альтернативный, кумулятивный и диспозитивный характер (п. 1 ст. 1197, ст. 1201, п. 1 ст. 1211 ГК

РФ). В современном праве двусторонних коллизионных норм значительно больше, чем односторонних. Коллизионное правило "закон суда" считается "жестким"; национальный законодатель стремится установить гибкое правовое регулирование посредством двусторонних коллизионных норм (в особенности диспозитивных). Привязка двусторонней коллизионной нормы называется формулой прикрепления.

**3. Правовая форма (источник права) - национально-правовые** (внутренние - разд. VI части третьей ГК РФ) и унифицированные международно-правовые (договорные - Гагская конвенция 1986 г.) коллизионные **нормы**.

Преимущественное применение имеют, естественно, внутренние коллизионные нормы.

**Унифицированные коллизионные нормы** - это единообразные коллизионные правила, созданные на основе международных соглашений и представляющие собой конечный результат процесса согласования воли государств. Такие нормы выделяются в отдельную подгруппу в системе МЧП. От внутренних коллизионных норм унифицированные отличаются по механизму создания (источник - международный договор) и применения (пространственная и временная сферы действия, толкование).

Унифицированные коллизионные нормы в национальной правовой системе действуют в качестве норм внутреннего права (ст. 15 Конституции РФ, ст. 7 ГК РФ). Однако они сохраняют связь с "породившим" их международным договором, не сливаются с внутренними правовыми нормами, существуют параллельно с ними и имеют свои особенности. Наличие международного договора, содержащего коллизионные нормы, предполагает, что к частноправовому отношению, связанному с иностранным правопорядком, будут применяться унифицированные коллизионные нормы. Внутренние коллизионные нормы в такой ситуации не применяются.

В настоящее время в кодификациях МЧП развитых стран применение унифицированных коллизионных норм декларируется посредством специальной отсылки: "Право, применимое к отношениям представительства, определяется на основе норм Гагской конвенции о праве, применимом к агентской деятельности от 14 марта 1978 г." (ст. 126 кн. 10 ГК Нидерландов).

#### **4. Заключение**

**В последнем абзаце следует обобщить высказанное и сделать заключение исходя от прав которые** устанавливают право, применимое в первую очередь

("основное" право). Например, "отношения между опекуном... и лицом, находящимся под опекой. определяются по праву страны, учреждение которой назначило опекуна. Однако когда лицо, находящееся под опекой... имеет место жительства в Российской Федерации, применяется российское право, если оно более благоприятно для этого лица" (п. 3 ст. 1199 ГК РФ). В данной норме право страны, учреждение которой назначило опекуна, является генеральной коллизионной привязкой, которая не применяется только в определенных обстоятельствах, указанных в норме.

**Субсидиарные коллизионные нормы** устанавливают "дополнительное (субсидиарное) право", применимое только в конкретных обстоятельствах, указанных в норме. Например, "право физического лица заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица в качестве индивидуального предпринимателя определяется по праву страны, где такое физическое лицо зарегистрировано в качестве индивидуального предпринимателя. Если это правило не может быть применено ввиду отсутствия обязательной регистрации, применяется право страны основного места осуществления предпринимательской деятельности" (ст. 1201 ГК РФ). Право страны основного места осуществления предпринимательской деятельности является субсидиарной коллизионной привязкой и применяется, если физическое лицо не обязано проходить регистрацию для получения статуса индивидуального предпринимателя.

Соотношение генеральных и субсидиарных коллизионных норм аналогично соотношению коллизионных привязок в сложных соподчиненных альтернативных коллизионных нормах.

Деление коллизионных норм на генеральные и субсидиарные связано с детализацией и конкретизацией нормативного регулирования<sup>1</sup>. Если "главное" правило, установленное в норме, почему-либо не может быть реализовано, то имеются дополнительные предписания, близкие к главному. Выбор применимого права осуществляется на основании вспомогательных предписаний. Такие правила существуют в соподчинении: невозможно применить одно - следует обратиться к другому: "(1) Основания и последствия расторжения брака и разлучения супругов регулируются законом общего гражданства сторон. Если стороны имеют различное гражданство, то подлежит применению закон места совместного постоянного проживания, а если таковое отсутствует - турецкое право" (ст. 14 Кодекса МЧП Турции).

В данной норме генеральной коллизионной привязкой является право страны общего гражданства сторон. Это общее правило, компетентное в первую очередь (основное право). Если стороны имеют различное гражданство, то применяется право страны совместного проживания супругов. Это правило "второй очереди" (субсидиарное право первой степени). Специальное правило установлено для случая, когда супруги не имеют ни общего гражданства, ни общего местожительства. В такой ситуации применяется турецкое право (субсидиарное право второй степени).

Общие **коллизионные привязки** - общие для большинства правовых систем коллизионные правила. Это общие (сквозные), т.е. применимые во всех отраслях и институтах МЧП коллизионные нормы: личный закон физического лица, закон суда, закон флага, закон продавца, автономия воли, закон места совершения акта. В настоящее время к "классическим" общим привязкам прибавились общие "каучуковые" коллизионные нормы: **lex causae** - закон существа отношения, **lex benignitatis** - наиболее благоприятное право. В настоящее время существует тенденция трансформации **lex benignitatis** в один из основных принципов МЧП: "В отношении договоров, заключаемых со сторонами, которые считаются более слабыми, эти стороны должны быть защищены коллизионными нормами, имеющими для их интересов более благоприятный характер по сравнению с общими правилами" (п. 23 Преамбулы Рим I).

**Специальные коллизионные привязки** сформулированы непосредственно для конкретных институтов МЧП. Они применяются в отдельных сферах отношений: закон усыновителя, закон дарителя, закон места отправления груза. Например, "установление и оспаривание отцовства (материнства) определяются законодательством государства, гражданином которого является ребенок по рождению" (ч. 1 ст. 162 СК РФ). В данной норме закон происхождения ребенка (**lex originis**) представляет собой специальную коллизионную привязку.

Специальные коллизионные привязки - это трансформация общих коллизионных норм: специальная привязка "закон перевозчика" - трансформация общей привязки "закон продавца"; "закон совместного места жительства супругов" - трансформация "личного закона физического лица".

Среди специальных коллизионных привязок можно назвать наиболее распространенные:

- о **lex arbitri** - закон местожительства суперарбитра;
- о **lex loci arbitri** - закон места проведения арбитража;

- о ***lex cartae*** - закон места нахождения ценных бумаг, закон места эмиссии ценных бумаг;
- о ***lex loci laboris*** - закон места работы;
- о ***lex fori (loci) concursus*** - закон места проведения конкурсного производства;
- о ***lex loci celebrationis*** - закон места заключения брака;
- о ***lex loci protectionis*** - закон страны, в которой испрашивается защита;
- о ***lex originis*** - закон происхождения (ребенка, культурной ценности).