

Международное частное право.

Лекции. Ухванов Виктор Никифорович.

1. Предмет МЧП.
2. МЧП и МПП.
3. Система МЧП.
4. Виды и краткая характеристика источников МЧП.
5. Международные договоры как источник МЧП.
6. Закон РБ как источник МЧП.
7. Место обычая в системе источников МЧП.
8. Роль судебной и арбитражной практики в развитии МЧП.
9. Методы правового регулирования МЧП.
10. Коллизионная норма и ее строение.
11. Виды коллизионных норм.
12. Основные формулы прикрепления.
13. Основания и порядок применения иностранного права.
14. Проблема квалификации в МЧП.
15. Установление содержания норм иностранного права.
16. Обратная отсылка и отсылка к праву 3-ей стороны.
17. Оговорка о публичном порядке.
18. Обход закона в МЧП.
19. Взаимность и ее виды. Реторсии.
20. Правовой режим и его виды.
21. Физические лица как субъекты МЧП.
22. Правоспособность и дееспособность физических лиц.
23. Правовое положение белорусских граждан зарубежом.
24. Личный статус и национальность физического лица.
25. Правовое положение иностранных юридических лиц в РБ.
26. Правоспособность иностранных организаций, не являющихся юридическими лицами по иностранному праву.
27. Государство как субъект МЧП.
28. Коллизии при решении вопросов права собственности.
29. Коллизионно-правовое регулирование отношений собственности в з/д-ве РБ.
30. Правовой режим иностранных инвестиций в РБ.
31. Особенности создания предприятий с иностранным капиталом на территории РБ.
32. Порядок разрешения инвестиционных споров.
33. Источники правового регулирования внешнеэкономических сделок.
34. Понятие и форма внешнеэкономических сделок.
35. Договорные обязательства. Выбор права сторонами договора.
36. Право, применяемое к договору при отсутствии согласия сторон.
37. Сфера применения и общие положения Конвенции ООН о договорах международной купли/продажи товаров.
38. Заключение договора по Конвенции ООН о договорах международной купли/продажи товаров.
39. Обязанности продавца и покупателя по Конвенции ООН о договорах международной купли/продажи товаров.
40. Правовые последствия нарушения внешнеэкономических сделок.
41. Международные железнодорожные перевозки.
42. Международные автомобильные перевозки.
43. Международные воздушные перевозки.
44. Внедоговорные обязательства.

45. Многосторонние соглашения в области авторского права.
46. Международные соглашения об охране прав на изобретения, промышленные образцы и товарные знаки.
47. Коллизионные вопросы заключения брака.
48. Регулирование правоотношений между супругами.
49. Коллизионные вопросы расторжения брака.
50. Правоотношения между родителями и детьми.
51. Международные положения усыновления.
52. Опекa и попечительство.
53. Коллизионные вопросы наследственного права.
54. Определение подсудности и пророгационного соглашения.
55. Понятие арбитража и виды третейских судов.
56. Признание и исполнение арбитражных решений. Нью-йоркская Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений.

1. Предмет МЧП.

Есть точка зрения, что МЧП это не самостоятельная отрасль права. Отличие МЧП от МПП:

- Содержание МЧП - гражданско-правовые отношения, осложненные м/н элементом. МПП - политические отношения.
- Субъекты МПП - физ. и юр. лица, принадлежащие к разным государствам, а МПП - государства + м/н организации.

Иногда в МЧП участвует государство, но не так, как в МПП. Оно взаимодействует с другими физ. и юр. лицами, а не с другим государством. *Консульство РБ в Голландии - договор долгосрочной аренды. Государство здесь не политический субъект, а наниматель.*

Некоторые цивилисты считают, что МЧП - часть национального ГП.

МЧП - самостоятельная отрасль права:

1. Хотя предмет МЧП - гр. правоотношения, но не любые, а осложненные иностранным элементом (иностранцы физ. и юр. лица и государства).
2. Объект - имущество, находящееся за рубежом, в пути; авторские права...
3. Юридические факты - заключение брака, деликтные правоотношения, смерть...

МЧП еще иногда называют *коллизийным правом* -- столкновение различных правовых систем. В ГП не возникает вопрос о том, какое право применять, но как только появляется иностранный элемент -- коллизия систем (МЧП).

Коллизийный метод -- особый метод в МЧП, в других отраслях такого нет. Через коллизийные нормы позволяется решить коллизию в ГП.

Нет МЧП вообще, каждое МЧП носит сугубо национальный характер.

МЧП - гражданские правоотношения международного характера.

МЧП - гражданские правоотношения, осложненные м/н элементом.

Статья 1093. Определение права, подлежащего применению к гражданско-правовым отношениям, осложненным иностранным элементом

1. Право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо осложненным иным иностранным элементом, определяется на основании Конституции РБ, настоящего Кодекса, иных законодательных актов, международных договоров РБ и не противоречащих з/д-ву РБ международных обычаев.

2. Соглашение сторон о выборе права должно быть явно выражено или прямо вытекать из условий договора и обстоятельств дела, рассматриваемых в их совокупности.

3. Если в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи невозможно определить право, подлежащее применению, применяется право, наиболее тесно связанное с гражданско-правовыми отношениями, осложненными иностранным элементом.

4. Правила настоящего раздела об определении права, подлежащего применению судом, соответственно применяются другими органами, наделенными правомочиями решать вопрос о подлежащем применению праве.

1. МЧП и МПП.

2. С МПП - см. выше. Есть неизбежное взаимодействие и различия. Различия: субъект, объект, источники (МПП=межд. договор, МЧП=национальное з/д-во + международный договор, но трансформированный в национальное з/д-во). МПП создает общую атмосферу, а МЧП регулирует конкретные отношения.
3. С ГП - МЧП базируется на определенных нормах ГЗ, но регулирует спец. отношения + свой коллизийный метод.
4. С ТП, СП, АП, ФП, БП, ГПП.

1. Система МЧП.

До принятия ГК было 2 части:

- ✓ Общая - наиболее общие понятия МЧП: предмет, источники, понятие коллизионных норм, их строение, виды, толкование, квалификация, обратная отсылка, оговорка в публичном порядке, обход закона + анализ субъектов МЧП.
- ✓ Особенная - конкретные отношения: право собственности, ВЭ сделки, м/н перевозки грузов и пассажиров, международный кредит и расчетные отношения, обязательства из причинения вреда, интеллектуальная собственность, семейное право, наследственное право + признание исполнения иностранных суд. решений + межд. суд. арбитраж.
ГК: есть 2 главы: раздел 7, гл. 74 "общие положения" и гл. 75 "коллизионные нормы".

1. Виды и краткая характеристика источников МЧП.

МЧП - элемент системы национального права - источники МЧП для каждой конкретной страны - те юр. формы, которые характерны для национального права того или иного государства.

По Богуславскому - виды:

1. Межд. договоры
2. Внутреннее (нац.) з/д-во
3. Судебно-арбитражная практика
4. Обычаи

Соотношение между различными видами источников МЧП различно в той или иной системе.

Тихиня, Фисенко, Богуславский, Ухванов - включают МЧП м/н договоры; другие - не включают, т.к. существует только ГП, а м/н договора имплементируются.

1. Международные договоры как источник МЧП.

Статья 6. Гражданское з/д-во и нормы международного права

РБ признает приоритет общепризнанных принципов международного права и обеспечивает соответствие им гражданского з/д-ва.

Нормы гражданского права, содержащиеся в международных договорах РБ, вступивших в силу, являются частью действующего на территории РБ гражданского з/д-ва, подлежат непосредственному применению, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для применения таких норм требуется издание внутригосударственного акта, и имеют силу того правового акта, которым выражено согласие РБ на обязательность для нее соответствующего международного договора.

Нормы гражданского права, содержащиеся в международных договорах РБ, не вступивших в силу, могут применяться РБ временно в порядке, установленном з/д-вом о международных договорах РБ.

Закон "о порядке заключения, исполнения и денонсации международных договоров" 23.10.91.

Ст. 9 - Имплементация (трансформация) международных договоров в национальное з/д-во РБ происходит в результате:

- а) Ратификации международного договора
- 2) Отсылка высшей законодательной власти к международному договору
- 3) Принятие спец. закона (если существуют пробелы)

п.3 ст. 6:

Международные договоры делятся на группы:

- ✓ Универсальные - могут присоединяться различные страны (венская конвенция о договорах 1980)
- ✓ Региональные - договоры ЕС, были в СЭВ, в НАФТА
- ✓ Двусторонние - договоры о правовой помощи (Литва, Китай)
Гаагская конвенция по МЧП; институт МЧП в Риме; ЮНСИТРАЛ (комиссия ООН по межд. торговле)

1. Закон РБ как источник МЧП.

З/д-во: 2 группы стран, в кот. МЧП кодифицировано по-разному.

- ✓ РБ, РФ, - нормы в МЧП в различных законодательных актах (Конституция, ГК, ГПК, спец. законы)
- ✓ Единые нормы, кодексы - Швейцария, ФРГ, Польша.

Есть страны, где существуют разрозненные законы, но юристы работают единством норм (Италия, Бельгия).

РБ: ст. 3 ГК - п.1 "гражданское з/д-во" - система норм.-пр. актов, содержащих нормы ГП.

1) З/д-ные акты:

- a) Конституция РБ - ст. 8, 11, 21, 43
 - b) ГК РБ - гл. 74, гл. 75
 - c) Законы РБ - "об иностр. инвестициях", "о Б и БД", "о прав. положении граждан и лиц без гражданства...
 - d) Декреты, указы 1П - У№52
- 2) Распоряжения Президента: - сентябрь 98 - телеграмма - приостановлена регистрация субъектов хоз-вания
 - 3) Постановления правительства, изданные в соответствии с з/д-ными актами
 - 4) Акты КС, ВС, ВХС, НБ изданные в пределах их компетенции
 - 5) Акты министерств и иных республиканских органов гос. управления, местных органов управления и самоуправления

Национальное з/д-во - основной источник МЧП в РБ. Суд. практика не является источником права в РБ. Суд не вправе творить право по действующему з/д-ву. Он лишь вправе в спорных случаях применять действующее право. Но у нее важное значение для толкования норм права.

Кроме обычного права в англо-американской системе права все больший удельный вес приобретает з/д-во (в связи с созданием ЕС)

1. Место обычая в системе источников МЧП.

Международные обычаи -- неписанные правила поведения, которые сложились давно, систематически применяются, отступление от них рассматривается как нарушение права.

Международные обычаи могут носить правовой и неправовой характер. Правовой характер они имеют в тех случаях, когда санкционированы соответствующим компетентным органом государства.

Международные обычаи играют исключительно важную роль в м/н торговле и торговом мореплавании. Содержание ряда внешнеторговых сделок определяется м/н обычаем. При морской перевозке грузов, например, широкое распространение получили обычаи торгового порта, применяемые при погрузке и разгрузке судна. На торговые обычаи нередко ссылается внешнеторговый арбитраж в процессе рассмотрения хозяйственных споров.

Торговые обычаи, как правило, фиксируются национальной торговой палатой, а также Международной торговой палатой в Париже. В частности, этой палатой в 1990 г. изданы Правила толкования торговых терминов (incoterms), в них содержатся разъяснения основных терминов, используемых при составлении договоров м/н купли-продажи товаров. Указанные Правила (так же как и "Единые обычаи и практик." в отношении товарных аккредитивов", подготовленные в 1962 г. Международной торговой палатой) носят рекомендательный характер.

В РБ м/н обычаи являются одним из источников права. Статьей 193 Гражданского кодекса РБ предусмотрено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом и в установленный срок в соответствии с указаниями закона, договора, а при отсутствии таких указаний в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями.

2. Роль судебной и арбитражной практики в развитии МЧП.

Судебная практика - деятельность судов по применению з/д-ва при рассмотрении гражданских и уголовных дел.

В государствах англо-саксонской правовой системы судебная практика рассматривается в качестве важнейшего источника права (в том числе и международного частного права). В этих государствах некоторые правовые вопросы, связанные с иностранным элементом, регулируются не в законодательном порядке, а путем применения судебной практики.

В Австралии, Великобритании, Канаде, США и других странах действует так называемая система судебных прецедентов, согласно которой вынесенные ранее судебные решения по гражданским и уголовным делам имеют обязательную силу для судов той же или низшей инстанции при рассмотрении аналогичных дел. В указанных странах предпринята попытка кодификации судебных прецедентов. Так, в Великобритании

неоднократно публиковался курс Дайси, в котором кодифицированы многие судебные прецеденты в области права.

В РБ судебная практика не рассматривается в качестве источника международного частного права. По действующему з/д-ву суд не вправе творить право. Он призван к спорным правоотношениям применять уже существующее, действующее право. Вместе с тем судебная практика имеет важное значение для толкования норм права. В этом смысле особого внимания заслуживают руководящие разъяснения Пленума Верховного Суда РБ по вопросам применения з/д-ва.

Издание руководящих разъяснении высшего судебного органа республики направлено на обеспечение единства судебной практики по гражданским и уголовным делам, соблюдение законности и правопорядка.

Таким образом, в РБ источниками международного частного права признаются, во-первых, м/н договоры; во-вторых, внутреннее (национальное) з/д-во; в третьих м/н обычаи.

3. Методы правового регулирования МЧП.

4. Коллизионная норма и ее строение.

Нормативно-правовой состав МЧП включает нормы:

- 1) Принятые государством в одностороннем порядке (национальные)
- 2) Содержащиеся в международных договорах

Коллизионная норма -- правило, закрепляющее принципы выбора прав. системы для регулирования определенных гр.-пр. отношений, осложненных иностранным элементом. Это норма, определяющая право какого государства должно применяться к данному гр.-пр. отношению, осложненному иностранным элементом.

Содержание коллизионной нормы: ни гипотеза и диспозиция, а объем и привязка:

- объем -- указание вида гр.-правоотношения
- привязка -- указание на право для применения, на юр. последствия

Пример:

Статья 1119. Общие положения о праве, применимом к праву собственности и иным вещным правам

1. Право собственности и другие вещные права на недвижимое и движимое имущество в определяются по праву страны, где это имущество находится, если иное не предусмотрено з/д-ными актами.
2. Принадлежность имущества к недвижимым или движимым вещам, а также иная юридическая квалификация имущества в определяются по праву страны, где это имущество находится.
(объем в привязка)

1. Виды коллизионных норм.

По форме коллизионной привязки:

- ✓ односторонние -- привязка указывает на применение конкретной правовой системы (ст. 1134)
- ✓ двусторонняя норма -- правило выбора правопорядка без указания какой именно правопорядок может регулировать данное правоотношение (ст. 1132)

Статья 1132. Права на интеллектуальную собственность

1. К правам на интеллектуальную собственность применяется право страны, где испрашивается защита этих прав.

Статья 1134. Наследование недвижимого имущества и имущества, подлежащего регистрации

Наследование недвижимого имущества определяется по праву страны, где находится это имущество, а имущества, которое зарегистрировано в РБ, - по праву РБ.

По способу регулирования:

- ✓ императивные -- четко определяют применяемое право конкретного государства (п.2 ст. 1116)
- ✓ диспозитивные -- закрепляют правило выбора права, но предоставляют сторонам право установить свое правило, отличное от того, которое дало законодатель (п.1 ст. 1120)
- ✓ альтернативные -- содержащие несколько правил выбора, закрепленных в самой норме (ст. 1123)

Статья 1116. Форма сделки

2. Внешнеэкономическая сделка, хотя бы одним из участников которой является юридическое лицо РБ или гражданин РБ, совершается независимо от места заключения сделки в письменной форме.

Статья 1120. Возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав

1. Возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав на имущество, являющееся предметом сделки, определяются по праву места совершения сделки, если иное не установлено соглашением сторон.

Статья 1123. Защита права собственности и иных вещных прав

1. К защите права собственности и иных вещных прав применяется по выбору заявителя право страны, где находится имущество, или право страны суда.

Третья классификация:

- ✓ генеральные -- формулируют основное, главное правило, которое должно быть применено для регулирования указанного в норме правоотношения. (ст. 1124)
- ✓ Субсидиарная -- правило, которое действует, если не было применено правило, содержащееся в генеральной норме. (ст. 1125)

Статья 1124. Выбор права сторонами договора

1. Стороны договора могут при заключении договора или в последующем избрать по соглашению между собой право, которое подлежит применению к их правам и обязанностям по этому договору, если это не противоречит з/д-ву.

2. Соглашение сторон о выборе подлежащего применению права должно быть явно выражено или должно прямо вытекать из условий договора и обстоятельств дела, рассматриваемых в их совокупности.

3. Выбор сторонами по договору подлежащего применению права, сделанный после заключения договора, имеет обратную силу и считается действительным с момента его заключения без ущерба для прав третьих лиц.

4. Стороны договора могут избрать подлежащее применению право как для договора в целом, так и для отдельных его частей.

Статья 1125. Право, применяемое к договору при отсутствии соглашения сторон

1. При отсутствии соглашения сторон договора о подлежащем применению праве к этому договору применяется право страны, где имеет основное место деятельности сторона, являющаяся:

1) продавцом - в договоре купли-продажи; ... 15) лицензиаром - в лицензионном договоре о пользовании исключительными правами.

2. К правам и обязанностям по договору, предметом которого является недвижимость, а также по договору о доверительном управлении имуществом применяется право страны, где это имущество находится, а в отношении имущества, которое зарегистрировано в РБ, - з/д-во РБ.

3. При отсутствии соглашения сторон договора о подлежащем применению праве применяется независимо от положений пункта 1 настоящей статьи:

1. Основные формулы прикрепления.

- ❖ Личный закон физических лиц:
 - Национальный закон -- закон гражданства
 - Закон места жительства
- ❖ Личный закон юридического лица:
 - Закон места учреждения
 - Закон места нахождения главного офиса юр. лица
 - Место осуществления основной деятельности юр. лица
 - Принцип контроля
- ❖ К вещным отношениям:

- Закон местонахождения имущества
- Закон, избранный сторонами гр.-правоотношения (автономии воли сторон)
- Закон места заключения
- Закон места исполнения
- Закон места причинения вреда
- Закон страны продавца (ст. 1125)
- Закон, с правоотношением страны наиболее связанной

1. Основания и порядок применения иностранного права.

Есть 4 основания применения иностранного права:

1. З/д-во страны -- в законе есть коллизионная (отсылочная) норма (Конституция, ГК, иные)
2. Международные договоры -- которые отсылают к иностранному праву -- трансформированные в правовую систему РБ. (договоры об оказании правовой помощи; универсальный многосторонний договор - Конвенция ООН о м/н купле-продаже товаров 1980 года)
3. Международные обычаи, признаваемые страной -- не противоречащие з/д-ву РБ (унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов 94; инкотерис 90).
4. Соглашение сторон
(1..3)

Статья 1093. Определение права, подлежащего применению к гражданско-правовым отношениям, осложненным иностранным элементом

1. Право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо осложненным иным иностранным элементом, определяется на основании Конституции РБ, настоящего Кодекса, иных законодательных актов, международных договоров РБ и не противоречащих з/д-ву РБ международных обычаев.

(4)

2. Соглашение сторон о выборе права должно быть явно выражено или прямо вытекать из условий договора и обстоятельств дела, рассматриваемых в их совокупности.

(просто далее)

3. Если в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи невозможно определить право, подлежащее применению, применяется право, наиболее тесно связанное с гражданско-правовыми отношениями, осложненными иностранным элементом.

4. Правила настоящего раздела об определении права, подлежащего применению судом, соответственно применяются другими органами, наделенными полномочиями решать вопрос о подлежащем применению праве.

Статья 1101. Применение права страны с множественностью правовых систем

В случаях, когда подлежит применению право страны, в которой действуют несколько территориальных или иных правовых систем, применяется правовая система в соответствии с правом этой страны.

1. Проблема квалификации в МЧП.

Квалификация - установление содержания правовых понятий, образующих коллизионную норму или толкование юридических категорий применяемой правовой системы.

Существует 2 этапа (вида) квалификации:

- ✓ Первичная -- предшествует применению коллизионной нормы (определения объема, правоотношения)
- ✓ Вторичная -- толкование понятий и терминов, выбранной через коллизионную норму правовой системы

Далее идут 3 способа квалификации:

1. По закону суда -- применение и толкование юр. терминов по праву того государства, судом которого будет рассматриваться спор
2. По праву страны, к которой отсылает коллизионная норма

3. Путем обобщения одинаковых понятий различных правовых систем (автономная квалификация). Пример: Конвенция об исковой давности межд. купли-продажи товаров. Она точно определяет понятия: покупатель, продавец, кредитор, должник, письменная форма, нарушение договора...

В ГК определены 2 способа квалификации юр. понятий (п. 1 и 2)

Статья 1094. Квалификация юридических понятий

1. При определении права, подлежащего применению, суд основывается на толковании юридических понятий в соответствии с правом страны суда, если иное не предусмотрено з/д-ными актами.

2. Если юридические понятия, требующие правовой квалификации, не известны праву страны суда или известны под другим названием или с другим содержанием и не могут быть определены путем толкования по праву страны суда, то при их квалификации может применяться право иностранного государства.

1. Установление содержания норм иностранного права.

Статья 1095. Установление содержания норм иностранного права

1. При применении иностранного права суд или иной государственный орган устанавливает содержание его норм в соответствии:

- 1.1. с их официальным толкованием,
- 1.2. практикой применения
- 1.3. и доктриной в соответствующем иностранном государстве.

2. В целях установления содержания норм иностранного права суд может обратиться в установленном порядке за содействием и разъяснением к

- 2.1. Министерству юстиции,
- 2.2. иным компетентным государственным органам РБ, в том числе находящимся за границей,
- 2.3. либо привлечь экспертов.

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

Если содержание норм иностранного права, несмотря на предпринятые в соответствии с настоящей статьей меры в разумные сроки, не установлено, применяется право РБ.

1. Обратная отсылка и отсылка к праву 3-ей страны.

Обратная отсылка -- коллизионная норма одной правовой системы в качестве применяемой указывает на другую правовую систему, а коллизионная норма последней - на исходную правовую систему (иногда к праву 3-ей страны).

2 варианта действия:

- ✓ Белорусский суд будет применять право другой страны, рассматривая нашу отсылку как отсылку не к коллизионному, а материальному праву другой страны
- ✓ Наш суд может применять наше з/д-во, рассматривая отсылку своей коллизионной нормы как отсылку к правовой системе в целом.

2 варианта отношения к обратной отсылке:

- ✓ Признать = применять национальное право, которое первоначально указало на компетенцию иностранного правопорядка
- ✓ Не признавать = применять иностранное материальное право без учета коллизионных норм

Статья 1096. Обратная отсылка и отсылка к праву третьей страны

1. Любая отсылка к иностранному праву в соответствии с правилами настоящего раздела, кроме случаев, предусмотренных настоящей статьей, должна рассматриваться как отсылка к материальному, а не коллизионному праву соответствующей страны.

2. Обратная отсылка к праву РБ и отсылка к праву третьей страны применяются в случаях применения иностранного права согласно статье 1103, пунктам 1, 3, 5 статьи 1104, статьям 1106 и 1109 настоящего Кодекса.

1. Оговорка о публичном порядке.

Это установленное з/д-вом какого-либо государства ограничения в применении иностранного права, когда его применение несовместимо с основами правопорядка государства, которое вводит такое ограничение.

Есть 2 варианта оговорки о публичном порядке:

1. Негативная оговорка -- невозможность применения, если оно наносит урон или представляет опасность (из-за различия правовых систем, которое преломляется в непризнание норм иностранного права)
2. Позитивная оговорка -- невозможность применения в связи с наличием императивных материальных норм, не допускающих вмешательства иностранного государства в эти отношения.

Статья 1099. Оговорка о публичном порядке

Иностранное право не применяется в случаях, когда его применение противоречило бы основам правопорядка (публичному порядку) РБ, а также в иных случаях, прямо предусмотренных з/д-ными актами. В этих случаях применяется право РБ.

Статья 1100. Применение императивных норм

1. Правила настоящего раздела не затрагивают действия императивных норм права РБ, регулирующих соответствующие отношения независимо от подлежащего применению права.

2. При применении права какой-либо страны (кроме РБ), согласно правилам настоящего раздела, суд может применить императивные нормы права другой страны, имеющие тесную связь с рассматриваемым отношением, если, согласно праву этой страны, такие нормы должны регулировать соответствующие отношения независимо от подлежащего применению права. При этом суд должен принимать во внимание назначение и характер таких норм, а также последствия их применения.

1. Обход закона в МЧП.

Обход закона - волеизъявление сторон, выраженное в подчинении иностранному праву с целью избежать применения внутренней материально-правовой нормы. Обход закона, как и оговорка о публичном порядке – основание для неприменения иностранного права в случае, когда коллизионная норма делает обязательным его применение. Возможность обхода закона для сторон возникает для сторон, когда они могут в данной ситуации определить правовой порядок, выбрать. Заинтересованные стороны могут в некоторые гражданские правоотношения искусственно ввести иностранный элемент (перемена места жительства, гражданства).

Ст. 1097 ГК: недействительны соглашения и иные действия участников соглашений, регулируемых гр. з/д-вом, направленных на то, чтобы в обход права настоящего раздела о надлежащем применении праве подчинить соответствующие отношения иному праву: в этом случае применяется право соответствующего государства, подлежащее применению в соответствии с настоящим разделом.

Отличия обхода закона от оговорки о публичном порядке:

1. В силу позитивной концепции оговорки невозможность применения иностранного права обусловлена наличием в национальном з/д-ве императивных норм. при обходе закона игнорируются не коллизионные, а материальные нормы.
2. При негативной концепции оговорки суду необходимо установить факт нанесения ущерба государству при применении иностранного права. При обходе закона никакого ущерба государству может и не наноситься. Суд должен установить только факт искусственной привязки к иностранному праву в целях избежания регулирования национальным з/д-вом.

1. Взаимность и ее виды. Реторсии.

Взаимность – это:

1. Предоставление иностранцам в РБ таких же прав, свобод и возможностей, которые предоставляются белорусам в соответствующей стране.
2. Признание и исполнение иностранных решений при условии признания и исполнения судебных решений РБ в соответствующем иностранном государстве.
3. Исполнение судебных поручений иностранных судов при аналогичном исполнении решений судов РБ в иностранном государстве.
4. Применение иностранного права в РБ в определенных случаях при условии применения в иностранном государстве права РБ в этих же случаях.

Виды взаимности:

1. Формальная взаимность – предоставление иностранцам тех же прав, какие имеют физические и юридические лица, в том числе тех прав, какими иностранцы не могут пользоваться в своем государстве.
2. Материальная взаимность – государство предоставляет иностранцам те же права, какими свои граждане в иностранном государстве.

Статья 1098. Взаимность

1. Суд применяет иностранное право независимо от того, применяется ли в соответствующем иностранном государстве к аналогичным отношениям право РБ, за исключением случаев, когда применение иностранного права на началах взаимности предусмотрено з/д-вом РБ.

2. Если применение иностранного права зависит от взаимности, предполагается, что она существует, поскольку не доказано иное.

Реторсия – установленное компетентным органом государства ограничение в правоспособности иностранных физических и юридических лиц в ответ на аналогичные действия иностранного государства.

Статья 1102. Реторсии

Правительством РБ могут быть установлены ответные ограничения (реторсии) в отношении прав граждан и юридических лиц тех государств, в которых имеются специальные ограничения прав граждан и юридических лиц РБ.

Ограничения должны быть ответными. Эти ограничения может устанавливать только правительство РБ.

1. Правовой режим и его виды.

Правовой режим определяется по разному.

Виды правового режима:

1. Национальный режим: ст. 1113 ГК:

Статья 1113. Национальный режим деятельности иностранных юридических лиц в РБ

Иностранные юридические лица осуществляют в РБ предпринимательскую и иную деятельность, регулирующую гражданским з/д-вом, в соответствии с правилами, установленными этим з/д-вом для такой деятельности юридических лиц РБ, если з/д-вом РБ для иностранных юридических лиц не предусмотрено иное.

2. Режим наибольшего благоприятствования – режим, устанавливаемый для группы государств, юридические лица этих государств ставятся в одинаковые правовые рамки при осуществлении ими деятельности в РБ.

3. Специальный правовой режим – предоставляет или специальные льготы, дополнительные возможности, или специальные дополнительные ограничения для юридических лиц.

Иностранцы в стране пребывания наделяются определенным правовым статусом. Совокупность прав и обязанностей иностранных физических и юридических лиц называется правовым режимом (положением). Этот режим устанавливается внутренним (национальным) з/д-вом того государства, на территории которого пребывают иностранцы, а также м/н договорами.

В соответствии с м/н договорами запрещается дискриминация иностранцев по признакам расы, пола, вероисповедания и т.п. Некоторые м/н договоры предусматривают предоставление иностранным физическим и юридическим лицам определенного минимума прав.

На территории РБ м/н договоры, направленные на охрану имущественных и иных прав иностранцев, обладают преимущественной силой. В международном частном праве различают три основных вида правового режима:

- 1) национальный режим;
- 2) режим наибольшего благоприятствования;
- 3) специальный режим.

При национальном режиме иностранным физическим и юридическим лицам предоставляется такой же режим, какой предоставляется отечественным гражданам и организациям.

Предоставление иностранцам национального режима регламентируется внутренним (национальным) з/д-вом, а также м/н договорами. Например, Кодексом о браке и семье РБ предусмотрено, что браки белорусских граждан с иностранными гражданами, а также браки иностранных граждан между собой на территории РБ заключаются по белорусским законам.

Примером предоставления иностранцам национального режима по международному договору может служить Парижская конвенция 1883 г. по охране промышленной собственности, в ст. 1 которой записано:

"В отношении охраны промышленной собственности граждане каждой страны Союза пользуются во **всех** других странах Союза теми же преимуществами, которые предоставляются в настоящее время или будут предоставлены впоследствии соответствующими законами собственным гражданам, не ущемляя при этом прав специально предусмотренных настоящей Конвенцией".

В литературе по международному частному праву правильно, на наш взгляд, отмечается некоторая условность самого термина "национальный режим". Дело в том, что у иностранцев не может быть такого же объема прав и свобод, как у собственных граждан: он как правило, уже. Национальный режим иностранцам обычно предоставляется лишь в отдельных областях правового регулирования.

Режим наибольшего благоприятствования - предоставление иностранным физическим и юридическим лицам прав, которыми пользуются или будут пользоваться граждане и организации наиболее

благоприятствуемой нации". С помощью данного режима для отдельных государств создаются привилегированные, благоприятные условия в торговле, мореплавании и в иных областях делового сотрудничества. Например, в совместном белорусско-китайском заявлении от 11 января 1993 г. указано, что стороны предоставляют друг другу режим наибольшего благоприятствования в области торгово-экономического сотрудничества.

В Заключительном акте Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе отмечено, что применение режима наибольшего благоприятствования оказывает положительное влияние на развитие м/н торговли.

Специальный режим — предоставление иностранным физическим и юридическим лицам определенных прав по внутреннему (национальному) з/д-ву или м/н договорам. **Во** многих странах иностранцы пользуются специальным режимом.

1. Физические лица как субъекты МЧП.

- Физические лица как субъекты МЧП – это:
 2. Граждане РБ.
 3. Лица без гражданства (апатриды).
 4. Иностранцы граждане.
 5. Лица, имеющие двойное гражданство (бипатриды).

- Юридические лица:
 1. Отечественные юридические лица.
 2. Иностранцы юридические лица.
 3. Международные неправительственные организации.

- Государство.
- Нации и народы, борющиеся за свободу и независимость.
- Международные межправительственные организации.
- Государствоподобные образования.

Юридические и физические лица – несомненные участники гражданских правоотношений в рамках МЧП. 3-6 являются субъектами МЧП, если другой стороной в правоотношении является юридическое или физическое лицо.

Перечень субъектов МЧП по ГК содержится в Гл. 74:

1. Физические лица.
2. Иностранцы организации, не являющиеся юридическими лицами по иностранному праву.
3. Юридические лица.
4. Государство.

В различных государствах положение иностранца различно. Иностранец – это не строго юридическое понятие. Понятие иностранец включает: иностранных граждан, лиц без гражданства, лиц с двойным гражданством, беженцев. В МЧП важно определять конкретное лицо.

Правовое положение иностранцев регулируется национальным з/д-вом страны и м/н договорами. В последнем необходимость появилась с увеличением путешествий, перемещений лиц.

- Всеобщая декларация прав человека.
- Международный пакт об экономических, социальных и политических правах.
- Международный пакт о гражданских и политических правах.

В РБ правовое положение иностранцев регулируют:

- Конституция, ст. 11: Статья 11. Иностранные граждане и лица без гражданства на территории Беларуси пользуются правами и свободами и исполняют обязанности наравне с гражданами РБ, если иное не определено Конституцией, законами и м/н договорами.
- Закон “О правовом положении иностранных граждан и ЛБГ в РБ” 3.06.93. В этом законе фиксируются основные принципы, закрепляющие положение иностранцев:
 - 1) Иностранные граждане и ЛБГ пользуются теми же правами и свободами, несут те же обязанности, что и граждане РБ, за исключением.....
 - 2) Перечень (исчерпывающий) оснований для ограничения прав и свобод:
 - а) Если это необходимо для защиты прав и свобод граждан РБ.
 - б) Для обеспечения государственной безопасности.
 - в) Для охраны общественного порядка и здоровья населения.
 - 3) Иностранные граждане и ЛБГ, как и граждане РБ равны перед законом независимо от происхождения, социального положения, расовой и национальной принадлежности, пола, языка, отношения к религии, рода и вида деятельности, характера занятий.
 - 4) Осуществление деятельности иностранцами и ЛБГ не должно наносить ущерба интересам РБ, правам и законным интересам граждан РБ и других лиц.
 - 5) Положения настоящего закона в отношении иностранцев и ЛБГ, находящихся в РБ, применяются на временной основе. При ограничении или нарушении другим государством общепризнанных норм правового положения иностранцев в отношении граждан РБ в ответ могут устанавливаться ограничения прав и свобод в отношении граждан этого государства.

Правовое положение иностранцев может меняться не только в зависимости, что это за иностранец. Также правовое положение различается от того, постоянно или временно проживает этот иностранец на территории РБ. Постоянно проживающий иностранец – тот, который имеет вид на жительство, который можно получить, если иностранец состоит в близком родстве или состоит в браке с гражданином РБ, а + в других случаях.

Ст. 9 Закона: иностранцам гарантируется неприкосновенность личности, жилья.

Ст. 11 Закона: закрепляется право иностранцев заниматься производственной, хозяйственной деятельностью. Они не вправе заниматься деятельностью, для осуществления которой необходимо гражданство РБ. Временно проживающие иностранцы кроме того вправе заниматься лишь деятельностью, совместимой с целями пребывания, и получив разрешение компетентного органа.

1. Правоспособность и дееспособность физических лиц.

Ст. 13 Закона: иностранцы вправе получить образование в РБ. Они также вправе заключать браки с гражданами РБ или других государств (ст. 15 Закона).

Ст. 16,17,22 ГК РБ определяют право- и дееспособность.

Статья 16. Правоспособность граждан

1. Способность иметь гражданские права и нести обязанности (гражданская правоспособность) признается в равной мере за всеми гражданами.

2. Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается его смертью.

Статья 17. Содержание правоспособности граждан

Граждане могут в соответствии с з/д-вом иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной з/д-ными актами деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать не противоречащие з/д-ву сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы или искусства, изобретений или иных охраняемых з/д-вом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Статья 21. Недопустимость лишения или ограничения правоспособности и дееспособности граждан

1. Никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе как в случаях и порядке, установленных законом.

2. Полный или частичный отказ гражданина от правоспособности или дееспособности и другие сделки, направленные на ограничение правоспособности или дееспособности, ничтожны, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законом.

Статья 22. Предпринимательская деятельность гражданина

1. Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

2. К предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила настоящего Кодекса, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из з/д-ва или существа правоотношения.

3. Гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица с нарушением требований пункта 1 настоящей статьи, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является индивидуальным предпринимателем. К таким сделкам применяются правила, установленные з/д-вом для предпринимательской деятельности.

Статья 1103. Личный закон физического лица

1. Личным законом физического лица считается право страны, гражданство (подданство) которой это лицо имеет. При наличии у лица двух или более гражданств личным законом считается право страны, с которой лицо наиболее тесно связано.

2. Личным законом лица без гражданства считается право страны, в которой это лицо постоянно проживает.

3. Личным законом беженца считается право страны, предоставившей убежище.

Ст. 12 Конституции: РБ может предоставить право убежища лицам, преследуемым государством за политические, религиозные убеждения, национальную принадлежность.

Статья 1104. Правоспособность и дееспособность физического лица

1. Правоспособность и дееспособность физического лица определяются его личным законом.

2. Иностранцы граждане и лица без гражданства пользуются в РБ гражданской правоспособностью наравне с гражданами РБ, если иное не определено Конституцией, законами и м/н договорами РБ.

3. Гражданская дееспособность физического лица в отношении сделок, совершаемых в РБ, и обязательств, возникающих вследствие причинения вреда в РБ, определяется по з/д-ву РБ.

4. Способность физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, быть индивидуальным предпринимателем и иметь связанные с этим права и обязанности определяется по праву страны, где физическое лицо зарегистрировано в качестве индивидуального предпринимателя. При отсутствии страны регистрации применяется право страны основного места осуществления индивидуальной предпринимательской деятельности.

В середине 60-х гг. во многих западных странах приняты законы, по которым возраст совершеннолетия был снижен с 21 до 18 лет. Дееспособность граждан – способность своими действиями приобретать и осуществлять права, нести обязанности – наступает с 18 лет.

Статья 26. Эмансипация

1. Несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору (контракту) или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью.

Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органов опеки и попечительства с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя, а при отсутствии такого согласия - по решению суда.

2. Родители, усыновители и попечитель не несут ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего, в том числе по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда.

Ст.24 ГК предусматривает такое понятие, как экономическая несостоятельность или банкротство индивидуального предпринимателя.

Ст. 31 ГК говорит об ограничениях предпринимательской деятельности граждан. Ограничение может быть наложено судом сроком до 3-х лет. Гражданин лишается права заниматься определенными видами предпринимательской деятельности, ему может быть отказано в праве приобретать и распоряжаться собственностью, занимать должности в управлении юридическим лицом.

Ст.1104 ГК п.5: признание физического лица не- или ограниченно дееспособным подчиняется праву страны суда (п.5 ст. 1104 ГК содержит правило ст. 1096 ГК).

Основания ограничения дееспособности (ст. 30 ГК): злоупотребление спиртными напитками, наркотическими средствами, если это ставит семью в тяжелое материальное положение.

2. Правовое положение белорусских граждан за рубежом.

Как уже отмечалось, иностранные граждане, находясь за пределами своего государства, сохраняют с ним правовую связь, подчиняются его законам. Вместе с тем они должны соблюдать законы страны пребывания. Это в полной мере относится и к гражданам РБ. Их правовой статус за рубежом определяется:

во-первых, з/д-вом страны пребывания; во-вторых, белорусским з/д-вом. Кроме того, правовой статус граждан РБ за рубежом определяется м/н договорами, заключенными РБ с иностранными государствами.

Граждане РБ за рубежом могут проживать постоянно (эмигранты) или находиться там временно. В ст. 12 Пакта о гражданских и политических правах предусмотрено, что "каждый человек имеет право покинуть любую страну, включая собственную".

Гражданская правоспособность гражданина РБ за рубежом по общему правилу определяется законом страны пребывания. Применение белорусского закона допускается лишь при наличии соответствующего международного договора, участником которого является РБ.

Гражданская дееспособность гражданина РБ за рубежом, как правило, определяется личным законом, т.е. законом РБ.

З/д-вом многих стран предусмотрен для иностранных граждан разрешительный -порядок въезда на территорию государства: на въезд они должны получить специальное разрешение (визу). В соответствии с м/н соглашениями возможен и безвизовый въезд.

Согласно закону США об иммиграции и гражданстве в эту страну ежегодно может въехать на постоянное место жительства лишь определенное число иностранных физических лиц определенной национальности. Предпочтение на въезд отдается специалистам высокой квалификации, родителям американских граждан, супругам и детям иностранцев, постоянно проживающих в США.

Граждане РБ за рубежом могут пользоваться всеми имущественными и личными неимущественными правами, предусмотренными иностранными законами, хотя эти права и неизвестны белорусскому з/д-ву. Следовательно, они вправе в случае необходимости пользоваться защитой этих прав со стороны местных органов страны пребывания.

Граждане РБ за рубежом (как и другие иностранные граждане) не пользуются избирательным правом. Они также не могут быть избраны в выборные государственные органы, занимать определенные должности в стране пребывания.

В некоторых странах (Великобритания, Канада, США, Франция, ФРГ и др.) широкие полномочия в отношении иностранных граждан предоставлены местным властям. Так, согласно закону Великобритании об иммиграции, управление по вопросам занятости выдает иммигрантам разрешения на работу в определенной должности, в определенной форме и на определенный срок.

3/д-вом ряда стран для иностранных граждан установлены и некоторые другие ограничения в сфере трудовых прав. Например, во Франции в списке профессий, запрещенных для иностранцев или требующих специального разрешения, значится несколько десятков профессий. В частности, иностранец во Франции не может быть владельцем морского судна, редактором газеты или журнала, директором школы, аптекарем, адвокатом, занимать ряд должностей в судебной системе.

В Великобритании иммигранты из стран, не входящих в ЕЭС, не вправе менять свою работу без ведома и согласия управления по вопросам занятости. Они так же (как и в ФРГ) не имеют права на создание своих профсоюзов, лишены и некоторых других прав.

Граждане РБ, находясь за рубежом, должны соблюдать законы страны пребывания, с уважением относиться к местным традициям и обычаям.

За совершенные преступления и иные правонарушения граждане РБ за рубежом несут ответственность по законам страны пребывания.

Таким образом, правовой статус граждан РБ за рубежом устанавливается по-разному. В одних государствах объем прав и обязанностей, которыми они обладают, шире, в других государствах уже.

Как записано в ст. 5 Закона о гражданстве РБ, "государство защищает права и законные интересы граждан РБ на своей территории и за ее пределами". В случае, если в стране пребывания отсутствуют дипломатические представительства и консульские учреждения РБ, защита прав и законных интересов белорусских граждан может по договоренности осуществляться соответствующими организациями других государств (в частности, консульскими учреждениями России).

3. Личный статус и национальность физического лица.

Правовой статус иностранного гражданина условно можно разделить на две части: правовой статус гражданина своего государства и правовой статус гражданина страны пребывания. Иностранец, находясь за пределами своего государства, сохраняет с ним правовую связь, подчиняется его законам. В то же время он должен соблюдать законы и иные нормативные акты страны пребывания-

В правовом положении лиц без гражданства немало общего с иностранными гражданами, но имеются и существенные различия. Так, иностранные граждане подчиняются не только правопорядку страны пребывания, но и сохраняют права и обязанности по отношению к своему государству. Вместе с тем лица без гражданства подчиняются лишь правопорядку страны пребывания, которая полностью определяет их правовое положение. Если лицо без гражданства переезжает на жительство в другое государство, его правовая связь с прежним государством автоматически прекращается и устанавливается новая правовая связь с государством, в котором это лицо находится.

Международная конвенция 1954 г. о статусе лиц, не имеющих гражданства, приравнивает этих лиц (апатридов) в правах к иностранным гражданам.

Независимо от того, где находится человек (в своем государстве или за границей), он сохраняет свое гражданство.

Гражданство - это юридическая принадлежность физического лица к тому или иному государству. Данное лицо имеет права и несет по отношению к своему государству определенные обязанности. В свою очередь государство обеспечивает защиту прав и законных интересов этого лица как на своей территории, так и за ее пределами.

В государствах с монархической формой правления (Великобритания, Швеция, Япония и др.) гражданству терминологически соответствует подданство.

В основе приобретения **гражданства по рождению** лежат два основных принципа:

- 1) территориальный - право почвы;
- 2) национальный - право крови.

Согласно принципу "право почвы" гражданство ребенка определяется местом его рождения и не зависит от гражданства родителей. Данный принцип характерен, например, для ряда государств Латинской Америки.

Принцип "право крови" означает, что гражданство ребенка устанавливается по гражданству его родителей и не зависит от места рождения. Этому принципу отдают предпочтение многие государства Европы и Азии.

В Республике Беларусь действует Закон о гражданстве от 18 октября 1991 г., где указано, что гражданство РБ приобретается:

1) по рождению;

2) в результате приема в гражданство РБ;

3) по другим основаниям, предусмотренным законом. В соответствии с белорусским законом о гражданстве ребенок, оба родителя которого на момент его рождения состояли в гражданстве РБ, является гражданином РБ независимо от места своего рождения (ст. 9 Закона), т.е. применяется принцип "право крови".

При различном гражданстве родителей вопрос о гражданстве ребенка в РБ решается по-иному. В этом случае основным критерием определения гражданства ребенка выступают место рождения ребенка и место постоянного жительства родителей (ст. 10 Закона).

Ребенок, родители которого являются лица без гражданства и который родился на территории РБ, считается гражданином РБ (ст. 11 Закона).

РБ " участник м/н конвенции 1957 г. о гражданстве замужней женщины, предусматривающей, что вступление женщины в брак с гражданином иностранного государства, а также расторжение с ним брака автоматически не влекут за собой изменения гражданства этой женщины.

Приобретение гражданства какого-либо государства лицом, не имеющим гражданства или имеющим гражданство другого государства, в юридической литературе получило название **натурализация**.

Белорусский закон о гражданстве содержит специальную норму (ст. 29), где указано, какие органы государственной власти могут принять решение по вопросам гражданства.

В действующем законодательстве РБ нашел свое воплощение демократический характер приема в гражданство, что выгодно отличается от правил приема в гражданство некоторых зарубежных стран, где установлены различные цензы религиозного, возрастного, расового и иного характера. В Великобритании, например, по Закону об иммиграции иностранные граждане получают право на натурализацию лишь после пятилетнего пребывания в стране. Такого рода условия натурализации иностранных граждан содержатся в законодательстве ФРГ, Франции, Швейцарии и некоторых других государств.

В предусмотренных законом случаях одно и то же лицо одновременно может иметь гражданство двух или нескольких государств (бипатризм). Международная Конвенция 1930 г. о некоторых вопросах, относящихся к коллизии законов о гражданстве, содержит следующее правило: "Лицо, обладающее одним или двумя гражданствами, может рассматриваться каждым государством, гражданством которого оно обладает, как его гражданин". Отсюда следует, что лицо, обладающее двойным гражданством, может нести определенные обязанности одновременно по отношению к нескольким государствам. В этих государствах данное лицо нельзя рассматривать как иностранца. Но если оно находится в третьем государстве, где гражданства не имеет, его следует считать иностранцем.

3/д-во большинства государств негативно относится к двойному гражданству. На этих позициях стоит и белорусский закон о гражданстве. В ст. 20 Закона указано, что гражданство РБ утрачивается вследствие приобретения лицом гражданства другого государства.

В международных соглашениях по вопросам устранения двойного гражданства предусматриваются, в частности, следующие правила:

1) родители, которые являются гражданами различных государств, могут по обоюдному соглашению избрать для своего ребенка гражданство любой из сторон;

2) если родители не подали заявление о выборе гражданства, ребенок считается гражданином того государства, на территории которого он родился;

3) если ребенок родился на территории третьего государства и его родители не подали заявление о выборе гражданства, ребенок считается гражданином того государства, на территории которого родители имели постоянное место жительства до выезда в третье государство.

4. Правовое положение иностранных юридических лиц в РБ.

Юридические лица:

- Отечественные юридические лица.

- Иностранные юридические лица.
- Международные неправительственные организации.

Существует 2 концепции юридического лица:

- ✓ Теория фикции (Савиньи) - человек и только он является действительным субъектом права. Возможно сужение правоспособности лиц или увеличение за счет искусственных субъектов права. Юридическое лицо -- искусственно созданный по средством простой фикции субъект права. Он создается в исключительных целях, но реальные субъекты правоотношений -- физ. лица. Юр. лицо как простая фикция не дееспособно, дееспособны лишь органы, состоящие из людей. Только государство соотв. актом может вызвать к жизни юр. лицо. Национальность юр. лица = место регистрации (доктрина инкорпорации). Порядок образования юр. лица -- разрешительный.
- ✓ Теория реальности юр. лица -- юр. лицо - реально существующий субъект права, который необходим для нормального функционирования государства; это союзная личность, признанная правопорядком деятельность человеческого союза. Она существует независимо от государства, как некая социальная реальность -- имеет свою волю и действует. Воля юр. лица - общая воля физ. лиц-членов. Поэтому национальность юридического лица = место основного органа (или деятельности). Порядок образования = нормативно явочный.

Признаки юр. лица: (ст. 44 ГК):

Юр. лицо -- организация, которая имеет

- обособленное имущество в собственности, ХВ или ОУ.
- Несет самостоятельную ответственность оп обязательствам
- Может от своего имени приобретать и осуществлять личные неимущественные и имущественные права и обязанности
- Быть истцом и ответчиком
- Иметь самостоятельный баланс или смету
 - Статут -- личный закон, непосредственно определяющий правовое положение предприятия, т.е.:
 - ✓ Является ли вообще это предприятие юр. лицом
 - ✓ Определяет правоспособность юр. лица, порядок совершения сделок административными органами юр. лица
 - ✓ Вопросы учреждения, деятельности и ликвидации юр. лица и другие вопросы

Как же определить национальность юр. лица? есть 3 + 1 концепции:

1. Доктрина оседлости -- статут = закон места нахождения его административного центра и в Уставе юр. лица указывается место нахождения этого адм. органа (это страны континентальной системы права: Герм, Австрия, Фр, Швейцария). Эта система достаточно удобна, ведутся даже спец. реестры с указанием места нахождения адм. органа этого юр. лица.
2. Доктрина места эксплуатации -- места осуществления основного вида деятельности (в странах где есть транс-корпорации)
3. Доктрина инкорпорации -- статут = закон государства, где это юр. лицо создано и зарегистрировано. Такое юр. лицо может быть создано на основании решения зак-адм. органа, местного органа власти:
 - 3.1. Признание юр. лица посредством издания спец. норм. акта (США, Англия, РБ)
 - 3.2. Решение административного органа
 - 3.3. Выполнение учредителями всех требований закона
4. Теория контроля (по Богуславскому) -- национальность того, кто фактически контролирует деятельность

В РБ: Статья 1111. Закон юридического лица

Законом юридического лица считается право страны, где это юридическое лицо учреждено.

1. Правоспособность иностранных организаций, не являющихся юридическими лицами по иностранному праву.

Статья 1110. Правоспособность иностранных организаций, не являющихся юридическими лицами по иностранному праву

Гражданская правоспособность иностранных организаций, не являющихся юридическими лицами по иностранному праву, определяется по праву страны, где организация учреждена.

Статья 1112. Правоспособность иностранного юридического лица

1. Гражданская правоспособность иностранного юридического лица определяется по праву страны, где учреждено юридическое лицо.

2. Иностранное юридическое лицо не может ссылаться на ограничение полномочий его органа или представителя на совершение сделки, не известное праву страны, в которой орган или представитель иностранного юридического лица совершил сделку.

Статья 1113. Национальный режим деятельности иностранных юридических лиц в РБ

Иностранные юридические лица осуществляют в РБ предпринимательскую и иную деятельность, регулируемую гражданским з/д-вом, в соответствии с правилами, установленными этим з/д-вом для такой деятельности юридических лиц РБ, если з/д-вом РБ для иностранных юридических лиц не предусмотрено иное.

Эта статья фиксирует национальный режим деятельности иностранного юр. лица в РБ. Оно может:

- ✓ Осуществлять хоз. деятельность
- ✓ Заключать договора
- ✓ Совершать сделки
- ✓ Участвовать в любых правоотношениях как и юр. лица РБ
- ✓ Открывать представительства и филиалы

Установление нац. режима для иностранного юр. лица означает, что никакое официальное разрешение для деятельности иностр. юр. лица на территории РБ не требуется. Белорусская правовая система не требует признания действительности иностранного юр. лица. Такое признание допуска действовать есть в законодательстве других государств (Германия, Фр). Специфика правового положения иностр. юр. лица проявляется и в том, что для них устанавливается спец. порядок уплаты налогов на доходы и прибыль. Если для белорусского юр. лица основанием к этому является закон "о налоге на доходы и прибыль предприятия", то для иностр. юр. лица были изданы спец. МУ (приказ ГНИ РБ №102 96г). они регулируют порядок исчисления и уплаты налогов на доходы и прибыль иностр. юр. лица. Есть 2 пути урегулирования налогообложения в отношении иностр. юр. лица: перечисление налогов через постоянное представительство (для целей налогообложения): 2 варианта представительств:

- ❖ Обособленное структурное подразделение, через которое
 - осуществляется хоз. деятельность на территории РБ
 - место производства товаров, оказания услуг
- ❖ юр. или физ. лица РБ, осуществляющие деятельность на территории РБ по производству продукции, выполнению работ, услуг в соответствии с условиями договора поручения в интересах и в пользу иностр. юр. лица.

В 1997 году "положение о порядке открытия и деятельности представительств иностр. юр. лиц в РБ" №29. В первую очередь разрешение выдается юр. лицам, которые хорошо зарекомендовали себя в отношении с бел. юр. лицами (требуется что-то в виде рекомендательного письма от бел. юр. лица), но фактически это положение не действует. За открытие представительства платят 2К\$. это разрешение выдается в течение 6 мес, на 3 года (затем перерегистрация + 1К\$). Представительство позволяет работникам пользоваться многократными годовыми визами. Согласно ст. 51 п.3 ГК представительства и филиалы не являются юр. лицами.

1. Представительством является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, осуществляющее защиту и представительство интересов юридического лица, совершающее от его имени сделки и иные юридические действия.

2. Филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все или часть его функций, в том числе функции представительства.

3. Представительства и филиалы не являются юридическими лицами. Они наделяются имуществом создавшим их юридическим лицом и действуют на основании утвержденных им положений. Руководители

представительств и филиалов назначаются юридическим лицом и действуют на основании его доверенности. Представительства и филиалы должны быть указаны в уставе создавшего их юридического лица.

Представительства иностр. юр. лиц регистрируются в РБ Мидом с 1.01.1999.

Закон "об иностранных инвестициях в РБ" 1991 года.

Статья 2. Объекты иностранных инвестиций

Объектами иностранных инвестиций на территории РБ могут быть:

любые предприятия и организации, занимающиеся деятельностью, не запрещенной на территории республики;

здания и сооружения, имущество белорусских юридических и физических лиц;

акции, банковские вклады, страховые полисы и другие ценные бумаги и средства;

научно-техническая продукция;

права на интеллектуальные ценности;

иное имущество и приобретенные имущественные права, включая права на пользование землей и другими природными ресурсами республики для осуществления своей деятельности.

Статья 3. Субъекты иностранных инвестиций

Иностранцами инвесторами на территории РБ могут быть иностранные государства, объединения, м/н организации, иностранные юридические и физические лица, а также граждане РБ, имеющие постоянное место жительства за границей.

Статья 6. Предприятие с иностранными инвестициями

Под предприятием с иностранными инвестициями понимается предприятие, в уставном фонде которого частично (совместное предприятие) или полностью (иностранное предприятие) используется иностранный капитал.

Совместным предприятием на территории РБ является юридическое лицо РБ, уставной фонд которого состоит из доли иностранного инвестора и доли физических и (или) юридических лиц РБ. □

Иностранное предприятие является юридическое лицо РБ, в уставном фонде которого иностранные инвестиции составляют 100 процентов. □

ИП и СП в РБ хотя и являются юр. лицами, но у них специальный статус. Льготы:

- ✓ по налогообложению (в теч. 3 лет от налога на прибыль, если она получена от реализации продукции или товаров
- ✓ свободный перевод валюты за рубеж
- ✓ в течении 5 лет для ИП и СП действуют те же норм. акты, кот. действовали на момент образования.

1. Государство как субъект МЧП.

Статья 1114. Участие государства в гражданско-правовых отношениях с иностранным элементом

К гражданско-правовым отношениям с иностранным элементом с участием государства правила настоящего раздела применяются на общих основаниях, если иное не предусмотрено з/д-ными актами РБ.

Государство, как правило, является субъектом международного публичного права. Вместе с тем в ряде случаев государство может вступать в немежгосударственные имущественные правоотношения с юридическими и физическими лицами других государств. Например, государство может заключать сделки имущественного характера с иностранными юридическими лицами, в частности, при строительстве здания для посольства на территории иностранного государства. Оно вправе быть участником гражданско-правовых отношений с иностранным элементом при аренде земельного участка, найме жилого дома и т.д. Кроме того, государство может за границей выступать в качестве наследника выморочного имущества, оставшегося после смерти гражданина. Такого рода отношения регулируются нормами международного частного права.

Государство, являясь субъектом международного частного права, остается суверенным образованием. Суверенитет является неотъемлемым свойством каждого государства, которое имеет право свободно, по собственному усмотрению решать внутренние и внешние дела.

Ни одно государство не может осуществлять свою власть в отношении другого государства. В международном праве это положение выражено известной формулой "равный не имеет власти над равным".

Принцип суверенного равенства государств закреплен в Уставе ООН (ст. 2) и других международных актах. Суть данного принципа состоит в том, что государства осуществляют права в соответствии со своим суверенитетом. Каждое государство обязано уважать правосубъектность других государств. Все государства юридически равны.

Имущество, принадлежащее суверенному государству, пользуется иммунитетом. В отношении его не могут быть применены какие-либо административные или иные меры со стороны другого государства.

Иммунитет государства вытекает из общепринятых начал международного права, получил закрепление в законодательстве и судебной практике многих стран. Нормы об иммунитете государства содержатся в ряде многосторонних международных договоров (Женевская конвенция 1958 г. об открытом море, Венская конвенция 1961 г. о дипломатических сношениях и др.). Действует Европейская конвенция 1972 "Об иммунитете государств" (вступила в силу с июня 1976 г.). Иммунитет государства не носит императивного характера, государство может от него отказаться. Такой отказ, например, может быть предусмотрен в соответствующем двустороннем договоре. Так, в некоторых торговых соглашениях РБ предусматривается, что внешнеторговые сделки, заключенные на территории иностранного государства торговом представительством РБ, т.е. органов белорусского государства, подлежат юрисдикции иностранного государства и будут разрешаться в соответствии с его правом.

В соответствии с Европейской конвенцией 1972 г. об иммунитете государств иммунитет не признается, если имеется согласие государства на неприменение к нему правил об иммунитете.

В международном частном праве различают следующие виды иммунитета государства: судебный иммунитет и иммунитет государственной собственности.

- а) неподсудность одного государства суду другого государства;
- б) иммунитет от предварительного обеспечения иска;
- в) иммунитет от принудительного исполнения судебного решения.

Неподсудность одного государства суду другого государства означает, что иски к иностранному государству не могут рассматриваться без его согласия в судах другого государства. Ни одно государство не может принудить другое государство быть в его судах ответчиком по делу: "равный над равным не имеет юрисдикции".

Иммунитет от предварительного обеспечения иска заключается в том, что в порядке обеспечения иска имущество иностранного государства не может быть подвергнуто мерам принудительного характера со стороны другого государства. Меры такого обеспечения возможны лишь в случае прямого выраженного согласия на это со стороны данного иностранного государства.

Наконец, иммунитет от принудительного исполнения судебного решения означает, что нельзя в принудительном порядке исполнять судебное решение, вынесенное против иностранного государства, без его согласия.

Судебный иммунитет не означает, что одно государство не может выступать в суде другого государства в качестве истца (заявителя) по делу. Однако обращение с иском в суд другого государства автоматически не влечет признания подсудности в отношении встречного иска. Если государство-истец не давало такого согласия, то к встречному иску должны применяться общие положения о судебном иммунитете.

На территории РБ иностранное государство пользуется судебным иммунитетом.

Иммунитет государственной собственности заключается в особом режиме такой собственности. Государственная собственность пользуется неприкосновенностью, она не может быть без согласия государства-собственника подвергнута отчуждению, аресту и другим мерам принудительного характера. Государственную собственность одного государства нельзя насильно удерживать на территории другого государства. Заявление государства о принадлежности ему соответствующей собственности не может быть оспорено в юрисдикционных органах другого государства.

Необходимо признать, что государственные морские торговые суда представляют собой особую категорию государственной собственности. В открытом море они подчиняются закону флага судна, в иностранных внутренних и территориальных водах - юрисдикции прибрежного государства. Эта юрисдикция распространяется на команду такого судна, но она не может осуществляться для ареста или задержки судна в

иностранным порту в связи с предъявлением иска в суде или во исполнение судебного решения. Иммунитет государственных морских торговых судов предусмотрен рядом торговых соглашений.

К частным морским торговым судам могут предъявляться иски в судебных органах иностранного государства. Такие суда могут быть задержаны в порядке обеспечения иска, на них может быть обращено взыскание на общих основаниях.

Судебный иммунитет и иммунитет государственной собственности тесно связаны между собой. В основе их лежит суверенитет государства.

В последние годы произошли серьезные изменения в практике применения иммунитета государства. Широкое распространение получила теория так называемого функционального (ограниченного) иммунитета, согласно которой, если государство как частное лицо занимается коммерческой деятельностью, то оно иммунитетом не пользуется. В этих случаях к государству могут быть предъявлены иски в суде и на его собственность распространяются меры принудительного характера.

По заключению Комиссии международного права ООН теория функционального иммунитета находит признание во многих странах. Суды Австрии, Бельгии, Греции, Италии, Канады, ФРГ, Швейцарии и других государств принимают к своему рассмотрению иски, касающиеся коммерческой деятельности иностранного государства, при совершении ими действий частно-правового характера. В судебных решениях указывается, что в этих случаях государство выступает не как суверен, поэтому судебным иммунитетом не пользуется. Теория функционального иммунитета закреплена в ряде многосторонних международных договоров. К их числу относится Брюссельская конвенция 1926 г. для унификации некоторых правил, относящихся к иммунитету государственных торговых судов. В этой конвенции участвует более 20 государств (Бельгия, Голландия, Греция, Дания, Испания, Италия, Норвегия, Польша, Румыния, Франция, ФРГ, Швеция, Япония и др.). К этим м/н договорам принадлежит также Европейская конвенция 1972 г. об иммунитете государств.

Назрела необходимость принятия в РБ законодательного акта, который при определенных условиях ограничивал бы иммунитет иностранного государства. В частности, в этом акте следовало бы закрепить те области деятельности иностранного государства на территории РБ, с которыми закон связывает утрату права на иммунитет.

2. Коллизии при решении вопросов права собственности.

Право собственности -- центральный институт любой правовой системы. В МЧП этим вопросам уделяется много внимания. Первая проблема вытекает из деления вещей на:

- ✓ движимые -- первая привязка, которая появилась еще в средние века = собственность следует за владельцем, т.е. действовал личный закон. Этот принцип был закреплён во многих правовых системах. Но постепенно этот принцип стал заменяться другим - принципом места нахождения этого имущества. Этот принцип постепенно вводится в правовые системы и на сегодня этот принцип доминирует.
- ✓ Недвижимое -- еще в средние века предложили рассматривать спорные вопросы по месту нахождения имущества (недвижимости). Это решение было воспринято многими правовыми системами.

Вопросы признания права собственности на имущество и иных вещных прав при перемещении имущества из одной страны в другую и объем этих прав:

- Правомерно приобретший за границей имущество признается собственником имущества и при перемещении этого имущества из 1 страны в другую. Если имущество приобретено неправомерно, то права собственника достаточно ограничены.
- Объем вещных прав определяется законом места нахождения имущества.

1. Коллизионно-правовое регулирование отношений собственности в з/д-ве РБ.

§ 4. Право собственности и иные вещные права

Статья 1119. Общие положения о праве, применимом к праву собственности и иным вещным правам

1. Право собственности и другие вещные права на недвижимое и движимое имущество определяются по праву страны, где это имущество находится, если иное не предусмотрено з/д-ными актами.

2. Принадлежность имущества к недвижимым или движимым вещам, а также иная юридическая квалификация имущества определяются по праву страны, где это имущество находится.

Статья 1120. Возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав

1. Возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав на имущество, являющееся предметом сделки, определяются по праву места совершения сделки, если иное не установлено соглашением сторон.

2. Возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав на имущество не по сделке определяются по праву страны, где это имущество находилось в момент, когда имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для возникновения либо прекращения права собственности и иных вещных прав, если иное не предусмотрено з/д-вом РБ.

Возникновение права собственности и иных вещных прав на имущество вследствие приобретательной давности определяется правом страны, где имущество находилось в момент окончания срока приобретательной давности.

Статья 1121. Право собственности и иные вещные права на транспортные средства и иное имущество, подлежащие государственной регистрации

Право собственности и иные вещные права на транспортные средства и иное имущество, подлежащие внесению в государственные реестры, определяются по праву страны, где эти транспортные средства или имущество зарегистрированы.

Статья 1122. Право собственности и иные вещные права на движимое имущество в пути

Право собственности и другие вещные права на движимое имущество, находящееся в пути по сделке, определяются по праву страны, из которой это имущество отправлено, если иное не установлено соглашением сторон.

Статья 1123. Защита права собственности и иных вещных прав

1. К защите права собственности и иных вещных прав применяется по выбору заявителя право страны, где находится имущество, или право страны суда.

2. К защите права собственности и иных вещных прав на недвижимое имущество применяется право страны, в которой это имущество находится. В отношении имущества, которое зарегистрировано в РБ, применяется право РБ.

В отношении имущества, которое зарегистрировано в РБ применяется право РБ.

Положение "об участии в приватизации иностранных юр. лиц и граждан" 1993 №396 = иностр. граждане на территории РБ могут выступать в качестве покупателей и участвовать в приватизации:

- ✓ Приобретать ЦБ, гос. предприятия
- ✓ Приобретать право пользования землей.

2.09.1998 Указом 1П №427 иностр. юр. лица была предоставлена возможность приобретать земельные участки в собственность в 2 случаях:

1. Для эксплуатации производственных объектов
2. Для строительства и эксплуатации необходимых РБ предприятий путем иностранного инвестирования.

Международно правовое регулирование права собственности:

- ❖ Соглашение стран СНГ о взаимном признании и регулировании отношений собственности 9 апр. 92 года:
 - Закреплена собственность государств, их физ. и юр. лиц + их правовая защита государством
 - Невозможность принудительного изъятия собственности, кроме определенных случаев, но государство обязано выплатить компенсацию (реальную).
- ❖ Минская конвенция "о правовой помощи и правовых отношениях по гр., сем. и уг. делам" 93 года
 - Право собственности на недвижимое имущество = право страны, где оно находится

1. Правовой режим иностранных инвестиций в РБ.

Международный уровень:

Межд. инвестиции регулируются прежде всего межд. соглашениями и 2хсторонними соглашениями. В них устанавливается статус, механизм рассмотрения споров и т.д. прежде всего возникает вопрос о том, где рассматривать спор, как спор будет исполняться. Имеются также и региональные соглашения по поводу инвестиций:

- соглашение о сотрудничестве в области инвестиционной деятельности 93 года. Здесь установлен национальный режим для инвесторов на территории СНГ + установление льготного режима налогообложения, для тех, кто инвестировал свои средства либо в приоритетную отрасль хозяйства или в деятельность плохо освоенных рынков государства.
- Вашингтонская конвенция 1965 года "о порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами" -- лицо-инвестор может предъявить претензии к принимающему государству, т.к. ему помогает Международный центр по защите инвестиций. Есть примирительная процедура и арбитражная процедура.
- Сеульская конвенция 1985 года -- с целью защиты иностранных инвесторов от некоммерческих (политических) рисков:
 - Перевод валюты: введение государством ограничений на перевод валюты и прибыли за границу
 - Экспроприация или аналогичные меры
 - Нарушение договора
 - Война и гражданские беспорядки

Отличие 1 от 2: принцип страхования рисков в Сеульской конвенции.

В рамках СНГ:

- Соглашение о сотрудничестве в рамках инвестиционной деятельности 92 года --если инвестиции в определенной области, то предоставляются существенные льготы.
- Конвенция о защите прав инвесторов 97 года

В РБ: закон "об иностр. инвестициях на территории РБ" -- дает понятие инвестиций, объекты, субъекты и т.д.

1. Особенности создания предприятий с иностранным капиталом на территории РБ.

Действующее з/д-во РБ об иностранных инвестициях основывается на сложившихся в мировой практике обычаях этой сферы деятельности государств и субъектов хозяйствования. К таким обычаям, в частности, относятся правила статьи 34 Закона об иностранных инвестициях, согласно которой правовой режим иностранных инвестиций на территории РБ не может быть менее благоприятным, чем соответствующий режим для имущества и имущественных прав, а также инвестиционной деятельности белорусских юридических и физических лиц, за исключением случаев, предусмотренных з/д-вом. Такой режим равных условий хозяйствования' для зарубежных и внутренних инвесторов закрепился в мировой коммерческой практике и благоприятствует привлечению зарубежных инвесторов в принимающую страну.

Ограничения прав иностранных инвесторов в РБ осуществляется ныне только на основе нормативных актов в форме закона. Такие ограничения немногочисленны и не ставят целью дискриминации иностранных инвесторов. Так, исключительно в интересах сохранения национального сектора экономики законом предусмотрено, что иностранные инвесторы не вправе участвовать в приватизации объектов государственной собственности на территории РБ. Но право выкупа предприятий (долей) иностранные инвесторы приобретают при отказе трудовых коллективов и других белорусских субъектов от приобретения таких предприятий (долей).

В то же время наличие ограничений компенсируется применением преференциального режима иностранных инвестиций. В соответствии с ним предприятия, в уставном фонде которых доля иностранного инвестора составляет более 30 процентов и вся его выручка образуется за счет реализации услуг и продукции

собственного производства, освобождаются от уплаты налога на прибыль в течение трех лет с момента объявления ими прибыли, включая первый прибыльный год. При производстве таким предприятием особо важной продукции, Кабинет Министров вправе уменьшить еще на срок до трех лет ставки налога на прибыль на 50 процентов. Имущество, сырье и материалы, ввозимые иностранным инвестором для формирования

уставного фонда предприятия с иностранными инвестициями, освобождаются от оплаты таможенной пошлины и не облагаются налогом на импорт (статьи 30 и 31 Закона об иностранных инвестициях). Имеются и другие льготы у иностранных лиц.

Прибыльная работа иностранных субъектов хозяйствования в сфере производства гарантируется обеспечением условий для развития необходимой инфраструктуры предпринимательской деятельности. Так, в республике могут создаваться банковские учреждения, страховые и другие компании с иностранным учредительным капиталом, действует развитая система м/н связи.

В целях стимулирования вложения в экономику зарубежных средств РБ заключает межгосударственные договоры об исключении двойного налогообложения иностранных субъектов хозяйствования. На 1 марта 1995 г. РБ имела двусторонние договоры об исключении двойного налогообложения с Казахстаном, Китаем, Польшей, Россией, Узбекистаном, Украиной, Швецией и т.д. В отношении других международных договоров, заключенных в свое время СССР, РБ на практике не допускает автоматического правопреемства. Правопреемство РБ относительно международных договоров СССР осуществляется в форме официального объявления правопреемства по каждому конкретному договору либо в форме перезаключения международного договора.

2. Порядок разрешения инвестиционных споров.

Защита прав зарубежных инвесторов осуществляется как на общих основаниях в судах соответствующих государств, так и в специальном порядке, регламентированном конвенциями о защите иностранных инвестиций.

Особенности защиты прав инвесторов в соответствии с Сеульской конвенцией 1985 г. состоят в следующем. Конвенция учредила Многостороннее агенство по гарантиям инвестиций (далее именуемое Агенство). В отличие от Международного центра по урегулированию инвестиционных споров Агенство является не арбитражным органом, а м/н коммерческой страховой организацией. Ее главной задачей является страхование инвестиционной деятельности от некоммерческих рисков в государствах-участниках конвенции. К таким рискам относятся: ограничения государственных органов на перевод валюты инвестором за пределы данного государства; дискриминационное лишение права собственности инвестора на его капиталы, доходы, осуществленное государством путем изменения з/д-ва; нарушение принимающим государством договора с инвестором, когда инвестор не может разрешить спор в судебном или арбитражном порядке, а также когда суды или арбитражи не принимают решения по существу в разумные сроки или их решения не могут быть исполнены; войны . и гражданские беспорядки.

Для получения соответствующих гарантий физическое или юридическое лицо (инвестор) заключает с Агенством договор страхования. Решение о выплате страхового возмещения владельцу гарантии принимает Президент Агенства под руководством Совета директоров.

После выплаты гарантийной суммы инвестору к Агенству переходят права и требования, какие могут быть у инвестора к принимающему государству. Истребование соответствующих компенсаций Агенством у принимающего государства осуществляется путем переговорного процесса, а также в арбитражном порядке в Международном центре по урегулированию инвестиционных споров или Международном Суде при ООН.

Арбитражное и судебное разбирательство в силу судебного иммунитета государства и международного обычая возможно лишь при наличии согласия государства, за исключением споров о толковании или применении Вашингтонской конвенции 1965 г. между ее государствами-участниками.

Совокупность рассмотренных специальных средств защиты иностранных инвесторов (наряду с традиционными способами создает) благоприятную базу для инвестиционной деятельности, в том числе в РБ.

Таким образом, право собственности во внешнеэкономических отношениях имеет свои источники правового регулирования, субъектов права, предмет и метод регулирования и т.п., т.е. отвечает всем требованиям института международного частного права.

3. Источники правового регулирования внешнеэкономических сделок.

Коллизионное право позволяет подчинить сделки избранному правопорядку (принцип автономии воли сторон – возможность установления по своему усмотрению содержания договора, его условий (в рамках права) + стороны могут подчинить сделку праву того государства, которое они считают необходимым).

Ст. 1116 ГК.

Если положения национального з/д-ва, фиксирующего требования о форме сделки вступает в противоречие с требованиями международных договоров, у государства есть 3 варианта: либо не присоединяться к международному договору (Конвенции), либо присоединиться и менять свое з/д-во либо присоединиться с оговоркой. РБ присоединилась к Венской Конвенции “О м/н купле/продаже товаров с оговоркой, что ст. 11 (о форме сделок) для юридических лиц и физических лиц РБ не действует.

Структура внешнеторгового договора в РБ предусмотрена Положением “О регистрации контрактов на экспорт стратегически важных товаров”, утв. ГТК 27.01.95, а + Инструкцией “О порядке оформления и рассылки лицензий по внешнеторговым операциям” от 9.03.95.

Статья 1117. Доверенность

Форма и срок действия доверенности определяются по праву страны, где выдана доверенность. Однако доверенность не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы, если последняя удовлетворяет требованиям права РБ.

Статья 1118. Исковая давность

1. Исковая давность определяется по праву страны, применяемому для регулирования соответствующего отношения.

2. Требования, на которые исковая давность не распространяется, определяются по праву РБ, если хотя бы один из участников соответствующего отношения является гражданином РБ или юридическим лицом РБ.

В договорных обязательствах автономия воли сторон – главный принцип. В некоторых случаях он может ограничиваться (форма сделок, доверенность, исковая давность) государством или м/н договорами.

Автономия воли – генеральный коллизионный принцип.

§ 5. Договорные обязательства

Статья 1124. Выбор права сторонами договора

1. Стороны договора могут при заключении договора или в последующем избрать по соглашению между собой право, которое подлежит применению к их правам и обязанностям по этому договору, если это не противоречит з/д-ву.

2. Соглашение сторон о выборе подлежащего применению права должно быть явно выражено или должно прямо вытекать из условий договора и обстоятельств дела, рассматриваемых в их совокупности.

3. Выбор сторонами по договору подлежащего применению права, сделанный после заключения договора, имеет обратную силу и считается действительным с момента его заключения без ущерба для прав третьих лиц.

4. Стороны договора могут избрать подлежащее применению право как для договора в целом, так и для отдельных его частей.

Статья 1125. Право, применяемое к договору при отсутствии соглашения сторон

1. При отсутствии соглашения сторон договора о подлежащем применению праве к этому договору применяется право страны, где имеет основное место деятельности сторона, являющаяся:

- 1) продавцом - в договоре купли-продажи;
- 2) дарителем - в договоре дарения;
- 3) арендодателем (наймодателем) - в договоре аренды (имущественного найма);
- 4) ссудодателем - в договоре безвозмездного пользования имуществом (ссуды);
- 5) подрядчиком - в договоре подряда;
- 6) перевозчиком - в договоре перевозки;
- 7) экспедитором - в договоре транспортной экспедиции;
- 8) заимодавцем (кредитодателем) - в договоре займа (кредитном договоре);
- 9) поверенным - в договоре поручения;
- 10) комиссионером - в договоре комиссии;

- 11) хранителем - в договоре хранения;
- 12) страховщиком - в договоре страхования;
- 13) поручителем - в договоре поручения;
- 14) залогодателем - в договоре залога;
- 15) лицензиаром - в лицензионном договоре о пользовании исключительными правами.

При невозможности определить основное место деятельности стороны, указанной в подпунктах 1-15 настоящего пункта, применяется право страны, где она учреждена, имеет место постоянного жительства.

2. К правам и обязанностям по договору, предметом которого является недвижимость, а также по договору о доверительном управлении имуществом применяется право страны, где это имущество находится, а в отношении имущества, которое зарегистрировано в РБ, - з/д-во РБ.

3. При отсутствии соглашения сторон договора о подлежащем применению праве применяется независимо от положений пункта 1 настоящей статьи:

1) к договорам о совместной деятельности и к договорам о выполнении строительных, монтажных и других работ по капитальному строительству - право страны, где такая деятельность осуществляется или создаются предусмотренные договором результаты;

2) к договору, заключенному на аукционе, по конкурсу или на бирже, - право страны, где проводится аукцион, конкурс или находится биржа.

4. К договорам, не перечисленным в пунктах 1-3 настоящей статьи, при отсутствии соглашения сторон о подлежащем применении праве применяется право страны, где имеет основное место деятельности сторона, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания такого договора. При невозможности определить основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания такого договора, применяется право страны, где данная сторона учреждена, имеет место постоянного жительства. При невозможности определить исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора, применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан.

5. В отношении приемки исполнения по договору принимается во внимание право места проведения такой приемки, поскольку сторонами не согласовано иное.

6. Если в договоре использованы принятые в международном обороте торговые термины, то при отсутствии в договоре иных указаний считается, что сторонами согласовано применение к их отношениям обычных значений соответствующих терминов.

Статья 1126. Право, применяемое к договору о создании юридического лица с иностранным участием

К договору о создании юридического лица с иностранным участием применяется право страны, где учреждено юридическое лицо.

Статья 1127. Сфера действия применимого права

1. Право, применяемое к договору в силу положений настоящего параграфа, охватывает, в частности:

- 1) толкование договора;
- 2) права и обязанности сторон;
- 3) исполнение договора;
- 4) последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения договора;
- 5) прекращение договора;
- 6) последствия ничтожности или недействительности договора;
- 7) уступку требований и перевод долга в связи с договором.

2. В отношении способов и процедуры исполнения, а также мер, которые должны быть приняты в случае ненадлежащего исполнения, кроме применимого права принимается во внимание и право страны, в которой происходит исполнение.

Особенности правового регулирования внешнеэкономических сделок РБ:

1. Целый ряд вопросов, имеющих отношение к внешнеэкономическим сделкам, имеет отношение и реализуется через позитивную коллизионную норму (оговорка о публичном порядке).

2. Впервые в белорусском з/д-ве с помощью ст. 1125 ГК зафиксировано, что правовые обычаи имеют значение.
3. Один из главных источников регулирования в этой сфере – международно-правовые соглашения, договоры. Международно-правовое регулирование внешнеэкономических сделок в РБ в основном осуществляется посредством норм Венской Конвенции 1980 года.

Венская Конвенция 1980 года “О договорах м/н купли/продажи товаров”.

В различных странах з/д-ные акты по разному регулируют процесс торговли, торговую деятельность. Различия в нормах национальных з/д-в тормозит развитие торговых отношений между государствами. Для развития торговых отношений заключаются м/н соглашения, в которых закрепляются унифицированные нормы м/н торговли. В 1964 году в Гааге были приняты 2 Конвенции:

- “О единообразном законе в м/н купле/продаже товаров”
- “О единообразном законе в заключении договоров купли/продажи товаров”

Эти конвенции не охватывали большинство международных торговых отношений, т.е. не учитывали различия в правовых системах, т.е. не стали универсальными.

В 1980 году в Вене принимается Конвенция, которую подписали более 60-ти государств. Она вступила в силу с 1.01.90. цели Конвенции – способствовать устранению правовых барьеров в м/н торговле, содействовать развитию м/н торговли через принципы равенства и взаимной выгоды.

В Венской Конвенции (далее “ВК”) четко фиксируется сфера ее применения. К договорам м/н купли/продажи относятся договоры купли/продажи, заключаемые между контрагентами, коммерческие предприятия которых находятся в разных государствах. Этот принцип позволяет не учитывать ни национальность сторон, ни их гражданско-правовой статус.

ВК не применяется к продаже товаров для личных, семейных или домашних нужд, а только товаров, приобретаемых с коммерческой целью. ВК не применяется к продаже товаров с аукционов, в порядке исполнительного производства, к продаже ЦБ, валюты, к продаже судов воздушного транспорта, электроэнергии.

Решение о применении ВК может приниматься на 2-х уровнях:

1. государство – может сделать оговорку, что не будет связано определенными частями конвенции (ст.92 ВК).
2. Стороны при заключении договора – могут исключить применение данной конвенции или ограничить применение какого-либо положения (ст. 6 ВК).

По ВК, товар – это определенная материальная вещь, а не право. Эта вещь может иметь родовые или индивидуальные признаки, может существовать в момент заключения договора, а может и нет, но быть произведенной в будущем.

Порядок заключения договора определяется в ст. 14 ВК и далее. Договор считается заключенным с момента получения акцепта оферентом. Оферта д.б. определенной: наименование товара, прямое или косвенное установление цены и количества товара, либо порядка их определения. Определенность оферты выражается еще и в том, что она должна быть адресована определенному кругу лиц или лицу. Ст. 19 ВК: ответ на оферту – акцепт – содержащий дополнения, ограничения, существенно изменяющие условия оферты, являются встречной офертой. К существенным изменениям относятся: цена, платеж, качество и количество, место и срок исполнения, объем ответственности сторон, порядок разрешения споров.

Ст. 25 ВК фиксирует понятие нарушения договора. Нарушение договора существенно, если оно влечет за собой такой вред для другой стороны, что последняя в значительной степени лишается того, на что она была вправе рассчитывать на основании договора, за исключением случаев, когда нарушившая договор сторона не предвидела такого результата, и разумное лицо, действующее в том же качестве при аналогичных обстоятельствах не предвидело бы его.

ВК не предусматривает автоматического расторжения договора в силу одного факта его нарушения.

Ст. 71 ВК: сторона может приостановить исполнение своих обязательств, если после заключения договора становится видно, что другая сторона не исполнит значительной части своих обязательств в результате:

- Серьезного недостатка в ее способности осуществить исполнение или ее кредитоспособности.
- Ее поведения по подготовке исполнения или по осуществлению исполнения договора.

Приостанавливая исполнение своих обязательств, сторона должна об этом немедленно известить другую сторону.

1. Понятие и форма внешнеэкономических сделок.

Внешнеэкономическая деятельность регулируется комплексом правовых норм 2-х уровней:

- 1) Национальное з/д-во – на пространствах бывшего СССР на рубеже 80-90-х годов произошли глубокие изменения: Существенное ограничение принципа монополии внешнеэкономической деятельности (в части торговли). В РБ это был Закон “Об основах внешнеэкономической деятельности 90-го года. Ст. 3 Закона – субъекты ВЭД: предприятия, организации, объединения, коопы, юр. и физ. лица после соответствующей регистрации. Но приняв этот закон государство сохранило за собой право контролировать эту деятельность: органом, выдающим лицензию, стал Комитет по ВЭ связям (позднее преобразован в Министерство). Два механизма правового регулирования ВЭД: лицензирование и квотирование. Ст. 81 Закона о предприятиях позволило им осуществлять ВЭД без специального разрешения.
- 2) Международные договора, конвенции, соглашения, двусторонние соглашения (об избежании двойного налогообложения, установления правового режима,...)

Понятие ВЭ сделок не было нигде сформулировано в законе. ВЭС – собирательное комплексное понятие. Признаки ВЭС:

- наличие “иностранного элемента”.
- объект находится за границей.
- вопрос о том какое право применить.
- таможенные сборы и платежи при пересечении объекта ВЭС границ.
- фиксация условий договора в СКВ (сейчас это ЕВРО).
- специальные требования (письменная форма сделки)
- высокая степень риска неисполнения
- особенности в рассмотрении споров.

Виды ВЭС: они могут быть двусторонние; возмездные и безвозмездные; спорные.

ВЭС неизбежно сталкивается с определением формы:

Статья 1116 ГК. Форма сделки

1. Форма сделки подчиняется праву места ее совершения. Однако сделка, совершенная за границей, не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы, если соблюдены требования права РБ.

2. Внешнеэкономическая сделка, хотя бы одним из участников которой является юридическое лицо РБ или гражданин РБ, совершается независимо от места заключения сделки в письменной форме.

3. Форма сделки в отношении недвижимого имущества подчиняется праву страны, где находится это имущество, а в отношении недвижимого имущества, которое зарегистрировано в РБ, - праву РБ.

1. Договорные обязательства. Выбор права сторонами договора.

2. Право, применяемое к договору при отсутствии согласия сторон.

3. Сфера применения и общие положения Конвенции ООН о договорах м/н купли/продажи товаров.

Государства-участники настоящей Конвенции, принимая во внимание общие цели резолюций, принятых шестой специальной сессией Генеральной Ассамблеи Организации Объединенных Наций, об установлении нового международного экономического порядка, считая, что развитие м/н торговли на основе равенства и взаимной выгоды является важным элементом в деле содействия развитию дружественных отношений между государствами, полагая, что принятие единообразных норм, регулирующих договоры м/н купли-продажи товаров и учитывающих различные общественные, экономические и правовые системы, будет способствовать устранению правовых барьеров в м/н торговле и содействовать развитию м/н торговли,

СОГЛАСИЛИСЬ О НИЖЕСЛЕДУЮЩЕМ:

ЧАСТЬ I СФЕРА ПРИМЕНЕНИЯ И ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ
ГЛАВА I СФЕРА ПРИМЕНЕНИЯ

Статья 1

1) Настоящая Конвенция применяется к договорам купли-продажи товаров между сторонами, коммерческие предприятия которых находятся в разных государствах:

а) когда эти государства являются Договаривающимися Государствами; или

б) когда согласно нормам международного частного права применимо право Договаривающегося государства.

2) То обстоятельство, что коммерческие предприятия сторон находятся в разных государствах, не принимается во внимание, если это не вытекает ни из договора, ни из имевших место до или в момент его заключения деловых отношений или обмена информацией между сторонами.

3) Ни национальная принадлежность сторон, ни их гражданский или торговый статус, ни гражданский или торговый характер договора не принимаются во внимание при определении применимости настоящей Конвенции.

Статья 2

Настоящая Конвенция не применяется к продаже:

а) товаров, которые приобретаются для личного, семейного или домашнего использования, за исключением случаев, когда продавец в любое время до или в момент заключения договора не знал и не должен был знать, что товары приобретаются для такого использования;

б) с аукциона;

в) в порядке исполнительного производства или иным образом в силу закона;

г) фондовых бумаг, акций, обеспечительных бумаг, оборотных документов и денег;

д) судов водного и воздушного транспорта, а также судов на воздушной подушке;

е) электроэнергии.

Статья 3

1) Договоры на поставку товаров, подлежащих изготовлению или производству, считаются договорами купли-продажи, если только сторона, заказывающая товары, не берет на себя обязательство поставить существенную часть материалов, необходимых для изготовления или производства таких товаров.

2) Настоящая Конвенция не применяется к договорам, в которых обязательства стороны, поставляющей товары, заключаются в основном в выполнении работы или в предоставлении иных услуг.

Статья 4

Настоящая Конвенция регулирует только заключение договора купли-продажи и те права и обязательства продавца и покупателя, которые возникают из такого договора. В частности, поскольку иное прямо не предусмотрено в Конвенции, она не касается:

а) действительности самого договора или каких-либо из его положений или любого обычая;

б) последствий, которые может иметь договор в отношении права собственности на проданный товар.

Статья 5

Настоящая Конвенция не применяется в отношении ответственности продавца за причиненные товаром повреждения здоровья или смерть какого-либо лица.

Статья 6

Стороны могут исключить применение настоящей Конвенции либо, при условии соблюдения статьи 12, отступить от любого из ее положений или изменить его действие.

ГЛАВА II ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 7

1) При толковании настоящей Конвенции надлежит учитывать ее международный характер и необходимость содействовать достижению единообразия в ее применении и соблюдению добросовестности в м/н торговле.

2) Вопросы, относящиеся к предмету регулирования настоящей Конвенции, которые прямо в ней не разрешены, подлежат разрешению в соответствии с общими принципами, на которых она основана, а при отсутствии таких принципов - в соответствии с правом, применимым в силу норм международного частного права.

Статья 8

1) Для целей настоящей Конвенции заявления и иное поведение стороны толкуются в соответствии с ее намерением, если другая сторона знала или не могла не знать, каково было это намерение.

2) Если предыдущий пункт не применим, то заявления и иное поведение стороны толкуются в соответствии с тем пониманием, которое имело бы разумное лицо, действующее в том же качестве, что и другая сторона при аналогичных обстоятельствах.

3) При определении намерения стороны или понимания, которое имело бы разумное лицо, необходимо учитывать все соответствующие обстоятельства, включая переговоры, любую практику, которую стороны установили в своих взаимных отношениях, обычаи и любое последующее поведение сторон.

Статья 9

1) Стороны связаны любым обычаем, относительно которого они договорились, и практикой, которую они установили в своих взаимных отношениях.

2) 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 м/н торговле широко известен и постоянно соблюдается сторонами в договорах данного рода в соответствующей области торговли.

Статья 10

Для целей настоящей Конвенции:

а) если сторона имеет более одного коммерческого предприятия, ее коммерческим предприятием считается то, которое, с учетом обстоятельств, известных сторонам или предполагавшихся ими в любое время до или в момент заключения договора, имеет наиболее тесную связь с договором и его исполнением;

б) если сторона не имеет коммерческого предприятия, принимается во внимание ее постоянное местожительство.

Статья 11

Не требуется, чтобы договор купли-продажи заключался или подтверждался в письменной форме или подчинялся иному требованию в отношении формы. Он может доказываться любыми средствами, включая свидетельские показания.

Статья 12

Любое положение статьи 11, статьи 29 или части II настоящей Конвенции, которое допускает, чтобы договор купли-продажи, его изменение или прекращение соглашением сторон либо оферта, акцепт или любое иное выражение намерения совершались не в письменной, а в любой форме, неприменимо, если хотя бы одна из сторон имеет свое коммерческое предприятие в Договариваемом государстве, сделавшем заявление на основании статьи 96 настоящей Конвенции. Стороны не могут отступать от настоящей статьи или изменять ее действие.

Статья 13

Для целей настоящей Конвенции под "письменной формой" понимаются также сообщения по телеграфу и телетайпу.

4. Заключение договора по Конвенции ООН о договорах м/н купли/продажи товаров.

ЧАСТЬ II ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРА

Статья 14

1) Предложение о заключении договора, адресованное одному или нескольким конкретным лицам, является офертой, если оно достаточно определено и выражает намерение оферента считать себя связанным в случае акцепта. Предложение является достаточно определенным, если в нем обозначен товар и прямо или косвенно устанавливаются количество и цена либо предусматривается порядок их определения.

2) Предложение, адресованное неопределенному кругу лиц, рассматривается лишь как приглашение делать оферты, если только иное прямо не указано лицом, сделавшим такое предложение.

Статья 15

1) Оферта вступает в силу, когда она получена адресатом оферты.

2) Оферта, даже когда она является безотзывной, может быть отменена оферентом, если сообщение об отмене получено адресатом оферты раньше, чем сама оферта, или одновременно с ней.

Статья 16

1) Пока договор не заключен, оферта может быть отозвана оферентом, если сообщение об отзыве будет получено адресатом оферты до отправки им акцепта.

2) Однако оферта не может быть отозвана:

a) если в оферте указывается путем установления определенного срока для акцепта или иным образом, что она является безотзывной; или

b) если для адресата оферты было разумным рассматривать оферту как безотзывную и адресат оферты действовал соответственно.

Статья 17

Оферта, даже когда она является безотзывной, утрачивает силу по получении оферентом сообщения об отклонении оферты.

Статья 18

1) Заявление или иное поведение адресата оферты, выражающее согласие с офертой, является акцептом. Молчание или бездействие само по себе не являются акцептом.

2) Акцепт оферты вступает в силу в момент, когда указанное согласие получено оферентом. Акцепт не имеет силы, если оферент не получает указанное согласие в установленный им срок, а если срок не установлен, то в разумный срок, принимая при этом во внимание обстоятельства сделки, в том числе скорость использованных оферентом средств связи. Устная оферта должна быть акцептована немедленно, если из обстоятельств не следует иное.

3) Однако, если в силу оферты или в результате практики, которую стороны установили в своих взаимных отношениях, или обычая адресат оферты может, не извещая оферента, выразить согласие путем совершения

какого-либо действия, в частности, действия, относящегося к отправке товара или уплате цены, акцепт вступает в силу в момент совершения такого действия, при условии, что оно совершено в пределах срока, предусмотренного в предыдущем пункте.

Статья 19

1) Ответ на оферту, который имеет целью служить акцептом, но содержит дополнения, ограничения или иные изменения, является отклонением оферты и представляет собой встречную оферту.

2) Однако ответ на оферту, который имеет целью служить акцептом, но содержит дополнительные или отличные условия, не меняющие существенно условий оферты, является акцептом, если только offerent без неоправданной задержки не возразит устно против этих расхождений или не направит уведомления об этом. Если он этого не сделает, то условиями договора будут являться условия оферты с изменениями, содержащимися в акцепте.

3) Дополнительные или отличные условия в отношении, среди прочего, цены, платежа, качества и количества товара, места и срока поставки, объема ответственности одной из сторон перед другой или разрешения споров считаются существенно изменяющими условия оферты.

Статья 20

1) Течение срока для акцепта, установленного offerentом в телеграмме или письме, начинается с момента сдачи телеграммы для отправки или с даты, указанной в письме, или, если такая дата не указана, с даты, указанной на конверте. Течение срока для акцепта, установленного offerentом по телефону, телетайпу или при помощи других средств моментальной связи, начинается с момента получения оферты ее адресатом.

2) Государственные праздники или нерабочие дни, имеющие место в течение срока для акцепта, не исключаются при исчислении этого срока. Однако, если извещение об акцепте не может быть доставлено по адресу offerenta в последний день указанного срока вследствие того, что этот день в месте нахождения коммерческого предприятия offerenta приходится на государственный праздник или нерабочий день, срок продлевается до первого следующего рабочего дня.

Статья 21

1) Запоздавший акцепт, тем не менее, сохраняет силу акцепта, если offerent без промедления известит об этом адресата оферты устно или направит ему соответствующее уведомление.

2) Когда из письма или иного письменного сообщения, содержащего запоздавший акцепт, видно, что оно было отправлено при таких обстоятельствах, что, если бы его пересылка была нормальной, оно было бы получено своевременно, запоздавший акцепт сохраняет силу акцепта, если только offerent без промедления не известит адресата оферты устно, что он считает свою оферту утратившей силу, или не направит ему уведомления об этом.

Статья 22

Акцепт может быть отменен, если сообщение об отмене получено offerentом раньше того момента или в тот же момент, когда акцепт должен был бы вступить в силу.

Статья 23

Договор считается заключенным в момент, когда акцепт оферты вступает в силу в соответствии с положениями настоящей Конвенции.

Статья 24

Для целей части II настоящей Конвенции оферта, заявление об акцепте или любое другое выражение намерения считаются "полученным" адресатом, когда оно сообщено ему устно или доставлено любым способом ему лично, на его коммерческое предприятие или по его почтовому адресу, либо, если он не имеет коммерческого предприятия или почтового адреса, - по его постоянному месту жительства.

5. Обязанности продавца и покупателя по Конвенции ООН о договорах м/н купли/продажи товаров.

ГЛАВА II ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПРОДАВЦА

Статья 30

Продавец обязан поставить товар, передать относящиеся к нему документы и передать право собственности на товар в соответствии с требованиями договора и настоящей Конвенции.

РАЗДЕЛ I. Поставка товара и передача документов

Статья 31

Если продавец не обязан поставить товар в каком-либо ином определенном месте, его обязательство по поставке заключается:

а) если договор купли-продажи предусматривает перевозку товара, - в сдаче товара первому перевозчику для передачи покупателю;

б) если в случаях, не подпадающих под действие предыдущего подпункта, договор касается товара, определенного индивидуальными признакам, или неиндивидуализированного товара, который должен быть взят из определенных запасов, либо изготовлен или произведен, и стороны в момент заключения договора знали о том, что товар находится либо должен быть изготовлен или произведен в определенном месте, - в предоставлении товара в распоряжение покупателя в этом месте;

с) в других случаях - в предоставлении товара в распоряжение покупателя в месте, где в момент заключения договора находилось коммерческое предприятие продавца.

Статья 32

1) Если продавец в соответствии с договором или настоящей Конвенцией передает товар перевозчику и если товар четко не идентифицирован для целей договора путем маркировки, посредством отгрузочных документов или иным образом, продавец должен дать покупателю извещение об отправке с указанием товара.

2) Если продавец обязан обеспечить перевозку товара, он должен заключить такие договоры, которые необходимы для перевозки товара в место назначения надлежащими при данных обстоятельствах способами транспортировки и на условиях, обычных для такой транспортировки.

3) Если продавец не обязан застраховать товар при его перевозке, он должен по просьбе покупателя представить ему всю имеющуюся информацию, необходимую для осуществления такого страхования покупателем.

Статья 33

Продавец должен поставить товар:

а) если договор устанавливает или позволяет определить дату поставки, - в эту дату;

б) если договор устанавливает или позволяет определить период времени для поставки, в любой момент в пределах этого периода, поскольку из обстоятельств не следует, что дата поставки назначается покупателем; или

с) в любом другом случае - в разумный срок после заключения договора.

Статья 34

Если продавец обязан передать документы, относящиеся к товару, он должен сделать это в срок, в месте и в форме, требуемых по договору. Если продавец передал документы ранее указанного срока, он может до истечения этого срока устранить любое несоответствие в документах, при условии, что осуществление им этого права не причиняет покупателю неразумных неудобств или неразумных расходов. Покупатель, однако, сохраняет право потребовать возмещение убытков в соответствии с настоящей Конвенцией.

РАЗДЕЛ II. Соответствие товара и права третьих лиц

Статья 35

1) Продавец должен поставить товар, который по количеству, качеству и описанию соответствует требованиям договора и который затарирован или упакован так, как это требуется по договору.

2) За исключением случаев, когда стороны договорились об ином, товар не соответствует договору, если он:

a) не пригоден для тех целей, для которых товар того же описания обычно используется;

b) не пригоден для любой конкретной цели, о которой продавец прямо или косвенно был поставлен в известность во время заключения договора, за исключением тех случаев, когда из обстоятельств следует, что покупатель не полагался или что для него было неразумным полагаться на компетентность и суждения продавца;

c) не обладает качествами товара, представленного продавцом покупателю в качестве образца или модели;

d) не затарирован или не упакован обычным для таких товаров способом, а при отсутствии такового - способом, который является надлежащим для сохранения и защиты данного товара.

3) Продавец не несет ответственности на основании подпунктов a-d предыдущего пункта за любое несоответствие товара, если во время заключения договора покупатель знал или не мог не знать о таком несоответствии.

Статья 36

1) Продавец несет ответственность по договору и по настоящей Конвенции за любое несоответствие товара, которое существует в момент перехода риска на покупателя, даже если это несоответствие становится очевидным только позднее.

2) Продавец также несет ответственность за любое несоответствие товара, которое возникает после момента, указанного в предыдущем пункте, и является следствием нарушения им любого своего обязательства, включая нарушение любой гарантии того, что в течение того или иного срока товар будет оставаться пригодным для обычных целей или какой-либо конкретной цели, либо будет сохранять обусловленные качества или свойства.

Статья 37

В случае досрочной поставки продавец сохраняет право до наступления предусмотренной для поставки даты поставить недостающую часть или количество товара либо новый товар взамен поставленного товара, который не соответствует договору, либо устранить любое несоответствие в поставленном товаре при условии, что осуществление им этого права не причиняет покупателю неразумных неудобств или неразумных расходов. Покупатель, однако, сохраняет право потребовать возмещения убытков в соответствии с настоящей Конвенцией.

Статья 38

1) Покупатель должен осмотреть товар или обеспечить его осмотр в такой короткий срок, который практически возможен при данных обстоятельствах.

2) Если договором предусматривается перевозка товара, осмотр может быть отложен до прибытия товара в место его назначения.

3) Если место назначения товара изменено во время его нахождения в пути или товар переотправлен покупателем и при этом покупатель не имел разумной возможности осмотреть его, а продавец во время заключения договора знал или должен был знать о возможности такого изменения или такой переотправки, осмотр товара может быть отложен до его прибытия в новое место назначения.

Статья 39

1) Покупатель утрачивает право ссылаться на несоответствие товара, если он не дает продавцу извещение, содержащее данные о характере несоответствия, в разумный срок после того, как оно было или должно было быть обнаружено покупателем.

2) В любом случае покупатель утрачивает право ссылаться на несоответствие товара, если он не дает продавцу извещение о нем не позднее, чем в пределах двухлетнего срока, считая с даты фактической передачи товара покупателю, поскольку этот срок не противоречит договорному сроку гарантии.

Статья 40

Продавец не вправе ссылаться на положения статей 38 и 39, если несоответствие товара связано с фактами, о которых он знал или не мог не знать и о которых он не сообщил покупателю.

Статья 41

Продавец обязан поставить товар свободным от любых прав или притязаний третьих лиц, за исключением тех случаев, когда покупатель согласился принять товар, обремененный таким правом или притязанием. Однако, если такие права или притязания основаны на промышленной собственности или другой интеллектуальной собственности, то обязательство продавца регулируется статьей 42.

Статья 42

1) Продавец обязан поставить товар свободным от любых прав или притязаний третьих лиц, которые основаны на промышленной собственности или другой интеллектуальной собственности, о которых в момент заключения договора продавец знал или не мог не знать, при условии, что такие права или притязания основаны на промышленной собственности или другой интеллектуальной собственности:

а) по закону государства, где товар будет перепродаваться или иным образом использоваться, если в момент заключения договора стороны предполагали, что товар будет перепродаваться или иным образом использоваться в этом государстве; или

б) в любом другом случае - по закону государства, в котором находится коммерческое предприятие покупателя.

2) Обязательство продавца, предусмотренное в предыдущем пункте, не распространяется на случаи, когда:

а) в момент заключения договора покупатель знал или не мог не знать о таких правах или притязаниях; или

б) такие права или притязания являются следствием соблюдения продавцом технических чертежей, проектов, формул или иных исходных данных, представленных покупателем.

Статья 43

1) Покупатель утрачивает право ссылаться на положения статьи 41 или статьи 42, если он не дает продавцу извещение, содержащее данные о характере права или притязания третьего лица, в разумный срок после того, как он узнал или должен был узнать о таком праве или притязании.

2) Продавец не вправе ссылаться на положения предыдущего пункта, если он знал о праве или притязании третьего лица и о характере такого права или притязания.

Статья 44

Несмотря на положения пункта 1 статьи 39 и пункта 1 статьи 43, покупатель может снизить цену в соответствии со статьей 50 или потребовать возмещения убытков, за исключением упущенной выгоды, если у него имеется разумное оправдание того, почему он не дал требуемого извещения.

РАЗДЕЛ III. Средства правовой защиты в случае нарушения договора продавцом

Статья 45

1) Если продавец не исполняет какого-либо из своих обязательств по договору или по настоящей Конвенции, покупатель может:

а) осуществить права, предусмотренные в статьях 46-52;

б) потребовать возмещения убытков, как это предусмотрено в статьях 74-77.

2) Осуществление покупателем своего права на другие средства правовой защиты не лишает его права требовать возмещения убытков.

3) Никакая отсрочка не может быть предоставлена продавцу судом или арбитражем, если покупатель прибегает к какому-либо средству правовой защиты от нарушения договора.

Статья 46

1) Покупатель может потребовать исполнения продавцом своих обязательств, если только покупатель не прибег к средству правовой защиты, не совместимому с таким требованием.

2) Если товар не соответствует договору, покупатель может потребовать замены товара только в том случае, когда это несоответствие составляет существенное нарушение договора и требование о замене товара заявлено либо одновременно с извещением, данным в соответствии со статьей 39, либо в разумный срок после него.

3) Если товар не соответствует договору, покупатель может потребовать от продавца устранить это несоответствие путем исправления, за исключением случаев, когда это является неразумным с учетом всех обстоятельств. Требование об устранении несоответствия товара договору должно быть заявлено либо одновременно с извещением, данным в соответствии со статьей 39, либо в разумный срок после него.

Статья 47

1) Покупатель может установить дополнительный срок разумной продолжительности для исполнения продавцом своих обязательств.

2) За исключением случаев, когда покупатель получил извещение от продавца о том, что он не осуществит исполнение в течение установленного таким образом срока, покупатель не может в течение этого срока прибегать к каким-либо средствам правовой защиты от нарушения договора. Покупатель, однако, не лишается тем самым права требовать возмещения убытков за просрочку в исполнении.

Статья 48

1) При условии соблюдения статьи 49, продавец может, даже после установленной для поставки даты, устранить за свой собственный счет любой недостаток в исполнении им своих обязательств, если он может сделать это без неразумной задержки и не создавая для покупателя неразумные неудобства или неопределенность в отношении компенсации продавцом расходов, понесенных покупателем. Покупатель, однако, сохраняет право требовать возмещения убытков в соответствии с настоящей Конвенцией.

2) Если продавец просит покупателя сообщить, примет ли он исполнение, и покупатель не выполняет эту просьбу в течение разумного срока, продавец может осуществить исполнение в пределах срока, указанного в его запросе. Покупатель не может в течение этого срока прибегать к какому-либо средству правовой защиты, не совместимому с исполнением обязательства продавцом.

3) Если продавец извещает покупателя о том, что он осуществит исполнение в пределах определенного срока, считается, что такое извещение включает также просьбу к покупателю сообщить о своем решении в соответствии с предыдущим пунктом.

4) Запрос или извещение со стороны продавца в соответствии с пунктами 2 и 3 настоящей статьи не имеет силы, если они не получены покупателем.

Статья 49

1) Покупатель может заявить о расторжении договора:

а) если неисполнение продавцом любого из его обязательств по договору или по настоящей Конвенции составляет существенное нарушение договора; или

б) в случае непоставки, если продавец не поставяет товар в течение дополнительного срока, установленного покупателем в соответствии с пунктом 1 статьи 47, или заявляет, что он не осуществит поставку в течение установленного таким образом срока.

2) Однако в случае, когда продавец поставил товар, покупатель утрачивает право заявить о расторжении договора, если он не сделает этого:

a) в отношении просрочки в поставке - в течение разумного срока после того, как он узнал о том, что поставка осуществлена;

b) в отношении любого другого нарушения договора, помимо просрочки в поставке, - в течение разумного срока:

i) после того, как он узнал или должен был узнать о таком нарушении;

ii) после истечения дополнительного срока, установленного покупателем в соответствии с пунктом 1 статьи 47, или после того, как продавец заявил, что он не исполнит своих обязательств в течение такого дополнительного срока; или

iii) после истечения любого дополнительного срока, указанного продавцом в соответствии с пунктом 2 статьи 48, или после того, как покупатель заявил, что он не примет исполнения.

Статья 50

Если товар не соответствует договору и независимо от того, была ли цена уже уплачена, покупатель может снизить цену в той же пропорции, в какой стоимость, которую фактически поставленный товар имел на момент поставки, соотносится со стоимостью, которую на тот же момент имел бы товар, соответствующий договору. Однако, если продавец устраняет недостатки в исполнении своих обязательств в соответствии со статьей 37 или статьей 48 или если покупатель отказывается принять исполнение со стороны продавца в соответствии с этими статьями, покупатель не может снизить цену.

Статья 51

1) Если продавец поставляет только часть товара или если только часть поставленного товара соответствует договору, положения статей 46-50 применяются в отношении недостающей части или части, не соответствующей договору.

2) Покупатель может заявить о расторжении договора в целом только в том случае, если частичное неисполнение или частичное несоответствие товара договору составляют существенное нарушение договора.

Статья 52

1) Если продавец поставляет товар до установленной даты, покупатель может принять поставку или отказаться от ее принятия.

2) Если продавец поставляет большее количество товара, чем предусмотрено договором, покупатель может принять поставку или отказаться от принятия поставки излишнего количества. Если покупатель принимает поставку всего или части излишнего количества, он должен уплатить за него по договорной ставке.

ГЛАВА III ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПОКУПАТЕЛЯ

Статья 53

Покупатель обязан уплатить цену за товар и принять поставку товара в соответствии с требованиями договора и настоящей Конвенции.

Раздел I. Уплата цены

Статья 54

Обязательство покупателя уплатить цену включает принятие таких мер и соблюдение таких формальностей, которые могут требоваться согласно договору или согласно законам и предписаниям для того, чтобы сделать возможным осуществление платежа.

Статья 55

В тех случаях, когда договор был юридически действительным образом заключен, но в нем прямо или косвенно не устанавливается цена или не предусматривается порядок ее определения, считается, что стороны, при отсутствии какого-либо указания об ином, подразумевали ссылку на цену, которая в момент заключения

договора обычно взималась за такие товары, продававшиеся при сравнимых обстоятельствах в соответствующей области торговли.

Статья 56

Если цена установлена в зависимости от веса товара, то в случае сомнения она определяется по весу нетто.

Статья 57

1) Если покупатель не обязан уплатить цену в каком-либо ином определенном месте, он должен уплатить ее продавцу:

а) в месте нахождения коммерческого предприятия продавца; или

б) если платеж должен быть произведен против передачи товара или документов, - в месте их передачи.

2) Увеличение расходов по осуществлению платежа, вызванное изменением после заключения договора местонахождения коммерческого предприятия продавца, относится на счет продавца.

Статья 58

1) Если покупатель не обязан уплатить цену в какой-либо иной конкретный срок, он должен уплатить ее, когда продавец в соответствии с договором и настоящей Конвенцией передает либо сам товар, либо товарораспорядительные документы в распоряжение покупателя. Продавец может обусловить передачу товара или документов осуществлением такого платежа.

2) Если договор предусматривает перевозку товара, продавец может отправить его на условиях, в силу которых товар или товарораспорядительные документы не будут переданы покупателю иначе как против уплаты цены.

3) Покупатель не обязан уплатить цену до тех пор, пока у него не появилась возможность осмотреть товар, за исключением случаев, когда согласованный сторонами порядок поставки или платежа несовместим с ожиданием появления такой возможности.

Статья 59

Покупатель обязан уплатить цену в день, который установлен или может быть определен согласно договору и настоящей Конвенции, без необходимости какого-либо запроса или выполнения каких-либо формальностей со стороны продавца.

РАЗДЕЛ III. Принятие поставки

Статья 60

Обязанность покупателя принять поставку заключается:

а) в совершении им всех таких действий, которые можно было разумно ожидать от него для того, чтобы позволить продавцу осуществить поставку; и

б) в принятии товара.

Раздел III. Средства правовой защиты в случае нарушения договора покупателем

Статья 61

1) Если покупатель не исполняет какого-либо из своих обязательств по договору или по настоящей Конвенции, продавец может:

а) осуществить права, предусмотренные в статьях 62-65;

б) потребовать возмещения убытков, как это предусмотрено в статьях 74-77.

2) Осуществление продавцом своего права на другие средства правовой защиты не лишает его права требовать возмещения убытков.

3) Никакая отсрочка не может быть предоставлена покупателю судом или арбитражем, если продавец прибегает к какому-либо средству правовой защиты от нарушения договора.

Статья 62

Продавец может потребовать от покупателя уплаты цены, принятия поставки или исполнения им других обязательств, если только продавец не прибег к средству правовой защиты, не совместимому с таким требованием.

Статья 63

1) Продавец может установить дополнительный срок разумной продолжительности для исполнения покупателем своих обязательств.

2) За исключением случаев, когда продавец получил извещение от покупателя о том, что он не осуществит исполнение в течение установленного таким образом срока, продавец не может в течение этого срока прибегать к каким-либо средствам правовой защиты от нарушения договора. Продавец, однако, не лишается тем самым права требовать возмещения убытков за просрочку в исполнении.

Статья 64

1) Продавец может заявить о расторжении договора:

а) если неисполнение покупателем любого из его обязательств по договору или по настоящей Конвенции составляет существенное нарушение договора; или

б) если покупатель не исполняет в течение дополнительного срока, установленного продавцом в соответствии с пунктом 1 статьи 63, своего обязательства уплатить цену или принять поставку товара, или заявляет о том, что он не сделает этого в течение установленного таким образом срока.

2) Однако в случаях, когда покупатель уплатил цену, продавец утрачивает право заявить о расторжении договора, если он не сделает этого:

а) в отношении просрочки исполнения со стороны покупателя - до того, как продавец узнал о состоявшемся исполнении; или

б) в отношении любого другого нарушения договора, помимо просрочки в исполнении, - в течение разумного срока;

i) после того, как он узнал или должен был узнать о таком нарушении; или

ii) после истечения дополнительного срока, установленного продавцом в соответствии с пунктом 1 статьи 63, или после того, как покупатель заявил, что не исполнит своих обязательств в течение такого дополнительного срока.

Статья 65

1) Если на основании договора покупатель должен определять форму, размеры или иные данные, характеризующие товар, и если он не составит такую спецификацию либо в согласованный срок, либо в разумный срок после получения запроса от продавца, последний может без ущерба для любых других прав, которые он может иметь, сам составить эту спецификацию в соответствии с такими требованиями покупателя, которые могут быть известны продавцу.

2) Если продавец сам составляет спецификацию, он должен подробно информировать покупателя о ее содержании и установить разумный срок, в течение которого покупатель может составить иную спецификацию. Если после получения сообщения от продавца покупатель не сделает этого в установленный таким образом срок, спецификация, составленная продавцом, будет обязательной.

6. Правовые последствия нарушения внешнеэкономических сделок.

ГЛАВА IV ПЕРЕХОД РИСКА

Статья 66

Утрата или повреждение товара после того, как риск перешел на покупателя, не освобождает его от обязанности уплатить цену, если только утрата или повреждение не были вызваны действиями или упущениями продавца.

Статья 67

1) Если договор купли-продажи предусматривает перевозку товара и продавец не обязан передать его в каком-либо определенном месте, риск переходит на покупателя, когда товар сдан первому перевозчику для передачи покупателю в соответствии с договором купли-продажи. Если продавец обязан сдать товар перевозчику в каком-либо определенном месте, риск не переходит на покупателя, пока товар не сдан перевозчику в этом месте. То обстоятельство, что продавец управомочен задержать товарораспорядительные документы, не влияет на переход риска.

2) Тем не менее риск не переходит на покупателя, пока товар четко не идентифицирован для целей данного договора путем маркировки, посредством отгрузочных документов, направленным покупателю извещением или иным образом.

Статья 68

Покупатель принимает на себя риск в отношении товара, проданного во время его нахождения в пути, с момента сдачи товара перевозчику, который выдал документы, подтверждающие договор перевозки. Однако, если в момент заключения договора купли-продажи продавец знал или должен был знать, что товар утрачен или поврежден, и он не сообщил об этом покупателю, такая утрата или повреждение находятся на риске продавца.

Статья 69

1) В случаях, не подпадающих под действие статей 67 и 68, риск переходит на покупателя, когда товар принимается им, или, если он не делает этого в положенный срок, - с момента, когда товар предоставлен в его распоряжение и он допускает нарушение договора, не принимая поставку.

2) Если, однако, покупатель обязан принять товар не в том месте, где находится коммерческое предприятие продавца, а в каком-либо ином месте, риск переходит, когда наступил срок поставки и покупатель осведомлен о том, что товар предоставлен в его распоряжение в этом месте.

3) Если договор касается еще неидентифицированного товара, считается, что товар не предоставлен в распоряжение покупателя, пока он четко не идентифицирован для целей данного договора.

Статья 70

Если продавец допустил существенное нарушение договора, положения статей 67, 68 и 69 не влияют на имеющиеся у покупателя средства правовой защиты в связи с таким нарушением.

ГЛАВА V ПОЛОЖЕНИЯ, ОБЩИЕ ДЛЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ПРОДАВЦА И ПОКУПАТЕЛЯ

РАЗДЕЛ V. Предвидимое нарушение договора и договоры на поставку товаров отдельными партиями

Статья 71

1) Сторона может приостановить исполнение своих обязательств, если после заключения договора становится видно, что другая сторона не исполнит значительную часть своих обязательств в результате:

- a) серьезного недостатка в ее способности осуществить исполнение или в ее кредитоспособности, или
- b) ее поведения по подготовке исполнения или по осуществлению исполнения договора.

2) Если продавец уже отправил товар до того, как выявились основания, указанные в предыдущем пункте, он может воспрепятствовать передаче товара покупателю, даже если покупатель располагает документом, дающим ему право получить товар. Настоящий пункт относится только к правам на товар в отношениях между покупателем и продавцом.

3) Сторона, приостанавливающая исполнение, независимо от того, делается ли это до или после отправки товара, должна немедленно дать извещение об этом другой стороне и должна продолжить осуществление исполнения, если другая сторона предоставляет достаточные гарантии исполнения своих обязательств.

Статья 72

1) Если до установленной для исполнения договора даты становится ясно, что одна из сторон совершит существенное нарушение договора, другая сторона может заявить о его расторжении.

2) Если позволяет время, сторона, которая намерена заявить о расторжении договора, должна направить разумное извещение другой стороне, с тем чтобы дать ей возможность предоставить достаточные гарантии исполнения ею своих обязательств.

3) Требования предыдущего пункта не применимы, если другая сторона заявила, что она не будет исполнять свои обязательства.

Статья 73

1) Если, в случае, когда договор предусматривает поставку товара отдельными партиями, неисполнение одной из сторон каких-либо из ее обязательств в отношении любой партии составляет существенное нарушение договора в отношении этой партии, другая сторона может заявить о расторжении договора в отношении этой партии.

2) Если неисполнение одной стороной какого-либо из ее обязательств в отношении любой партии дает другой стороне оправданные основания считать, что существенное нарушение договора будет иметь место в отношении будущих партий, она может заявить о расторжении договора на будущее при условии, что она сделает это в разумный срок.

3) Покупатель, который заявляет о расторжении договора в отношении какой-либо партии товара, может одновременно заявить о его расторжении в отношении уже поставленных или подлежащих поставке партий товара, если по причине их взаимосвязи они не могут быть использованы для цели, предполагавшейся сторонами в момент заключения договора.

РАЗДЕЛ II. Убытки

Статья 74

Убытки за нарушение договора одной из сторон составляют сумму, равную тому ущербу, включая упущенную выгоду, который понесен другой стороной вследствие нарушения договора. Такие убытки не могут превышать ущерба, который нарушившая договор сторона предвидела или должна была предвидеть в момент заключения договора как возможное последствие его нарушения, учитывая обстоятельства, о которых она в то время знала или должна была знать.

Статья 75

Если договор расторгнут и если разумным образом и в разумный срок после расторжения покупатель купил товар взамен или продавец перепродал товар, сторона, требующая возмещения убытков, может взыскать разницу между договорной ценой и ценой по совершенной взамен сделке, а также любые дополнительные убытки, которые могут быть взысканы на основании статьи 74.

Статья 76

1) Если договор расторгнут и если имеется текущая цена на данный товар, сторона, требующая возмещения ущерба, может, если она не осуществила закупку или перепродажу на основании статьи 75, потребовать разницу между ценой, установленной в договоре, и текущей ценой на момент расторжения договора, а также возмещение любых дополнительных убытков, которые могут быть взысканы на основании статьи 74. Однако, если сторона, требующая возмещения ущерба, расторгла договор после принятия товара, вместо текущей цены на момент расторжения договора применяется текущая цена на момент такого принятия.

2) Для целей предыдущего пункта текущей ценой является цена, преобладающая в месте, где должна была быть осуществлена поставка, или, если в этом месте не существует текущей цены, - цена в таком другом месте, которое служит разумной заменой, с учетом разницы в расходах по транспортировке товара.

Статья 77

Сторона, ссылающаяся на нарушение договора, должна принять такие меры, которые являются разумными при данных обстоятельствах для уменьшения ущерба, включая упущенную выгоду, возникающего вследствие нарушения договора. Если она не принимает таких мер, то нарушившая договор сторона может потребовать сокращения возмещаемых убытков на сумму, на которую они могли быть уменьшены.

Раздел III. Проценты

Статья 78

Если сторона допустила просрочку в уплате цены или иной суммы, другая сторона имеет право на проценты с просроченной суммы, без ущерба для любого требования о возмещении убытков, которые могут быть взысканы на основании статьи 74.

РАЗДЕЛ IV. Освобождение от ответственности

Статья 79

1) Сторона не несет ответственности за неисполнение любого из своих обязательств, если докажет, что оно было вызвано препятствием вне ее контроля и что от нее нельзя было разумно ожидать принятия этого препятствия в расчет при заключении договора либо избежания или преодоления этого препятствия или его последствий.

2) Если неисполнение стороной своего обязательства вызвано неисполнением третьим лицом, привлеченным ею для исполнения всего или части договора, эта сторона освобождается от ответственности только в том случае, если:

а) она освобождается от ответственности на основании предыдущего пункта, и

б) привлеченное ею лицо также было бы освобождено от ответственности, если бы положения указанного пункта были применены в отношении этого лица.

3) Освобождение от ответственности, предусмотренное настоящей статьей, распространяется лишь на тот период, в течение которого существует данное препятствие.

4) Сторона, которая не исполняет свое обязательство, должна дать извещение другой стороне о препятствии и его влиянии на ее способность осуществить исполнение. Если это извещение не получено другой стороной в течение разумного срока после того, как об этом препятствии стало или должно было стать известно не исполняющей свое обязательство стороне, эта последняя сторона несет ответственность за убытки, являющиеся результатом того, что такое извещение получено не было.

5) Ничто в настоящей статье не препятствует каждой из сторон осуществить любые иные права, кроме требования возмещения убытков на основании настоящей Конвенции.

Статья 80

Сторона не может ссылаться на неисполнение обязательства другой стороной в той мере, в какой это неисполнение вызвано действиями или упущениями первой стороны.

РАЗДЕЛ V. Последствия расторжения договора

Статья 81

1) Расторжение договора освобождает обе стороны от их обязательств по договору при сохранении права на взыскание могущих подлежать возмещению убытков. Расторжение договора не затрагивает каких-либо

положений договора, касающихся порядка разрешения споров или прав и обязательств сторон в случае его расторжения.

2) Сторона, исполнившая договор полностью или частично, может потребовать от другой стороны возврата всего того, что было первой стороной поставлено или уплачено по договору. Если обе стороны обязаны осуществить возврат полученного, они должны сделать это одновременно.

Статья 82

1) Покупатель утрачивает право заявить о расторжении договора или потребовать от продавца замены товара, если для покупателя невозможно возвратить товар в том же по существу состоянии, в котором он его получил.

2) Предыдущий пункт не применяется:

а) если невозможность возвратить товар или возвратить товар в том же по существу состоянии, в котором он был получен покупателем, не вызвана его действием или упущением;

б) если товар или часть товара пришли в негодность или испортились в результате осмотра, предусмотренного в статье 38; или

с) если товар или его часть были проданы в порядке нормального ведения торговли или были потреблены или переделаны покупателем в порядке нормального использования до того, как он обнаружил или должен был обнаружить несоответствие товара договору.

Статья 83

Покупатель, который утратил право заявить о расторжении договора или потребовать от продавца замены товара в соответствии со статьей 82, сохраняет право на все другие средства правовой защиты, предусмотренные договором и настоящей Конвенцией.

Статья 84

1) Если продавец обязан возвратить цену, он должен также уплатить проценты с нее, считая с даты уплаты цены.

2) Покупатель должен передать продавцу весь доход, который покупатель получил от товара или его части:

а) если он обязан возвратить товар полностью или частично; или

б) если для него невозможно возвратить товар полностью или частично либо возвратить товар полностью или частично в том же по существу состоянии, в котором он получил его, но он тем не менее заявил о расторжении договора или потребовал от продавца замены товара.

РАЗДЕЛ VI. Сохранение товара

Статья 85

Если покупатель допускает просрочку в принятии поставки или, в тех случаях, когда уплата цены и поставка товара должны быть произведены одновременно, если покупатель не уплачивает цену, а продавец либо еще владеет товаром, либо иным образом в состоянии контролировать распоряжение им, продавец должен принять такие меры, которые являются разумными при данных обстоятельствах для сохранения товара. Он вправе удерживать товар, пока его разумные расходы не будут компенсированы покупателем.

Статья 86

1) Если покупатель получил товар и намерен осуществить право отказаться от него на основании договора или настоящей Конвенции, он должен принять такие меры, которые являются разумными при данных обстоятельствах для сохранения товара. Он вправе удерживать товар, пока его разумные расходы не будут компенсированы продавцом.

2) Если товар, отправленный покупателю, был предоставлен в его распоряжение в месте назначения и он осуществляет право отказа от него, покупатель должен вступить во владение товаром за счет продавца при условии, что это может быть сделано без уплаты цены и без неразумных неудобств или неразумных расходов.

Данное положение не применяется в том случае, если продавец или лицо, уполномоченное на принятие товара за его счет, находится в месте назначения товара. Если покупатель вступает во владение товаром на основании настоящего пункта, его права и обязанности регулируются положениями предыдущего пункта.

Статья 87

Сторона, которая обязана принять меры для сохранения товара, может сдать его на склад третьего лица за счет другой стороны, если только связанные с этим расходы не являются неразумными.

Статья 88

1) Сторона, обязанная принять меры для сохранения товара в соответствии со статьями 85 и 86, может продать его любым надлежащим способом, если другая сторона допустила неразумную задержку с вступлением во владение товаром, или с принятием его обратно, или с уплатой цены либо расходов по сохранению, при условии, что другой стороне было дано разумное извещение о намерении продать товар.

2) Если товар подвержен скорой порче или если его сохранение влечет за собой неразумные расходы, сторона, обязанная сохранять товар в соответствии со статьями 85 и 86, должна принять разумные меры для его продажи. В пределах возможностей она должна дать извещение другой стороне о своем намерении осуществить продажу.

3) Сторона, продающая товар, имеет право удержать из полученной от продажи выручки сумму, равную разумным расходам по сохранению и продаже товара. Остаток она должна передать другой стороне.

7. Международные железнодорожные перевозки.

Понятие международных перевозок.

Нет однозначного определения:

- есть ли вообще м/н перевозка если нет межгосударственного соглашения или договора? – до границы по одному закону, после границы – по другому.
- положение о пересечении границы – так думают некоторые ученые.

В общем виде м/н перевозка – перемещение грузов или пассажиров, осуществляемое посредством любого вида транспорта, в случае, если такое перемещение имеет м/н характер (место отправления и назначения на территориях разных государств, либо само перемещение по территории иностранного государства или другие аналогичные ситуации). при регулировании применяется как национальное з/д-во, так и м/н-ое (двустороннее и универсальное).

Нет единого универсального соглашения по всем видам м/н перевозок – есть по отдельным видам или смешанные.

Материально-правовое и коллизионно-правовое регулирование.

Ст. 16 Конвенции “О м/н перевозке грузов”: применяемая процедура продажи товара регулируется законом места, где она осуществляется. М/н конвенции могут содержать конкретные материально-правовые нормы, регулирующие м/н перевозки (Конвенции “О м/н перевозке грузов”, ст. 17).

Чаще всего при регулировании м/н перевозок используются следующие коллизионные привязки:

- закон места отправления грузов, багажа или пассажиров.
- закон места прибытия грузов, багажа или пассажиров.
- закон дороги следования (для Ж/Д)
- закон места назначения.
- закон флага (для морских перевозок)
- право страны транзита.
- закон страны, где перевозчик:
 - зарегистрирован
 - осуществляет свою основную деятельность
- закон места заключения договора
- закон суда (конвенция = размер ответственности, закон суда = порядок).

- принцип автономии воли сторон.
- традиционные (свои) привязки к отдельным видам:
- Ж/Д – закон ж/д отправления грузов – порядок приема/передачи груза, обязательства
- закон флага в море – ответственность, убытки.
- закон суда – суд может освободить перевозчика от ответственности или ограничить её, если последний докажет наличие вины потерпевшего в причинении вреда.

Виды м/н перевозок.

М/н авиаперевозки:

- Варшавская конвенция 1929 года + Гаагский Протокол 1955 года (более 100 государств и РБ там же) – Положение о требованиях к воздушно-перевозным документам (билет, багажная квитанция...) + основания и пределы ответственности перевозчика.
- Монреальское соглашение 1966 года.
- Гватемальский Протокол 1971 года.
- Монреальский Протокол 1974 года.

Постепенно повышается степень и размер ответственности, т.к. ценность человеческой жизни становится все выше.

Вобщем: Жизнь дорожает – бабки дешевеют!!! ☺

Во колбасит, во колбасит, но, траву косить надо.

Разработкой правовых вопросов организации международных железнодорожных перевозок занимается ряд специализированных (межправительственных и неправительственных) организаций.

Среди них:

Международная ассоциация железнодорожных конгрессов (МАЖК) - основана в 1884 г.;

Международный союз по пассажирским и багажным вагонам (МСПВ) - создан в 1889 г.;

Центральное бюро международных железнодорожных сообщений (ЦБМЖС) - учреждено в 1890 г.;

Международный комитет железнодорожного транспорта (МКЖТ) создан в 1902 г.;

Международный союз по грузовым вагонам (МСГВ) - образован в 1921 г.;

Международный союз железных дорог (МСЖД) создан в 1922 г.;

Международная ассоциация по железнодорожному подвижному составу (МАПС) - основана в 1930 г.;

Международное железнодорожное общество по эксплуатации вагонов для перевозки скоропортящихся грузов (Интерфриго) учреждено в 1949 г.;

Европейский союз по железнодорожным перевозкам (ЕСЖП) --создан в 1950 г.;

Международное бюро железнодорожной документации (МБД) учреждено в 1950 г.;

Европейское объединение эксплуатации, грузовых вагонов (ЕОЭГВ) - образовано в 1953 г.;

Европейская конференция по пассажирским тарифам (ЕПК) - основана в 1975 г.;

Союз европейской железнодорожной промышленности (СЕЖП) создан в 1975 г.

Бернские конвенции о железнодорожных перевозках грузов (МГК) и пассажиров (МПК) относятся к числу наиболее важных международных соглашений в области железнодорожного транспорта. Их участниками являются большинство стран Европы, а также ряд стран Азии и Северной Африки.

На проходившей в мае 1980 г. в г. Берне (Швейцария) конференции принято новое Соглашение о железнодорожных перевозках (сокращенно - Соглашение КОТИФ), которым были пересмотрены тексты Бернских конвенций и Дополнительного соглашения к МПК 1966 года об ответственности железных дорог при перевозках пассажиров.

Соглашение КОТИФ имеет два приложения:

1) **Приложение А** . определяет условия перевозок пассажиров (Единые правила МПК);

2) Приложение В . определяет условия перевозок грузов (Единые правила МГК).

Странами Ближнего Востока заключено Соглашение о железнодорожных перевозках грузов (сокращенно

-ТСЛИ). Этими странами разработан и принят также общий тариф для международных пассажирских перевозок.

Страны - бывшие члены СЭВ при осуществлении железнодорожных перевозок руководствуются принятыми ими в 1950 году Соглашением о международном грузовом сообщении (СМГС) и Соглашением о международном пассажирском сообщении (СМПС).

Между государствами, не являющимися участниками многосторонних транспортных конвенций, как правило, заключаются двусторонние соглашения.

Все другие м/н соглашения в области железнодорожного транспорта можно условно разделить на следующие четыре группы:

1) пограничные соглашения (в основном межправительственные характера), которыми определяется порядок работы пограничных железнодорожных станций **двух** граничащих между собой государств;

2) служебные межведомственные инструкции, которыми определяются условия и порядок выполнения персоналом железных дорог операций, связанных с транспортировкой грузов международных сообщений;

3) соглашения о взаимном пользовании железнодорожными вагонами, другими перевозочными средствами и приспособлениями;

4) соглашения о взаимных расчетах между железными дорогами за выполненные перевозки и оказанные услуги.

Соглашением КОТИФ определены условия перевозок грузов международного сообщения.

Железные дороги обязаны производить перевозку грузов, если отправитель соблюдает правила КОТИФ:

грузы, нуждающиеся в упаковке, предъявляются в упакованном виде; перевозимые грузы должны иметь соответствующую маркировку, а транспортная документация необходимые реквизиты и т.д. Особые правила установлены для перевозок опасных грузов.

Общие сроки доставки грузов составляют: для грузов большой скорости - 400 км, для грузов малой скорости -300 км в сутки. Железным дорогам предоставлено право устанавливать для отдельных сообщений специальные сроки.

Получатель теряет право требования к перевозчику, если при выдаче груза соответствующий акт не был составлен. В отношении скрытых недостатков допускается требование о составлении акта в течение 7 дней после получения груза.

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

Соглашением КОТИФ исключено положение, согласно которому железная дорога освобождалась от ответственности за несохранность груза, вызванную погрузкой груза в вагон с очевидными для отправителя неисправностями.

В случае несохранности груза предел возмещения ущерба установлен в размере 50 франков за килограмм веса.

Если имела место просрочка в доставке груза, железная дорога выплачивает штраф в пределах провозной платы, но не более 50 франков за отправку.

При наличии убытков возмещение их допускается в пределах двойной провозной платы.

В случае несохранности багажа ответственность железной дороги ограничена при недоказанности убытков в размере 20 франков, а в случае доказанности убытков — в размере 40 франков за килограмм веса.

Имущественная ответственность железной дороги за причинение вреда здоровью пассажира определяется по з/д-ву той страны, где имел место несчастный случай. Предельный размер такой ответственности перевозчика установлен в размере 200 тысяч франков на одного потерпевшего.

Соглашением КОТИФ установлены порядок и условия предъявления претензий и исков в железной дороге. Так, при просрочке в доставке груза претензии должны заявляться в течение 60 дней с момента получения груза.

Претензии и иски могут заявляться только участниками договора перевозки или по их полномочию. К претензии должны прилагаться накладная, а также другие документы.

Срок исковой давности установлен в один год. При этом течение этого срока приостанавливается на время рассмотрения претензии перевозчиком.

По правилам СМГС (в отличие от соглашения КОТИФ) предел имущественной ответственности железной дороги не установлен: при несохранности груза вред возмещается в пределах его действительной стоимости. Несοхранность груза должна быть подтверждена коммерческим актом. При просрочке в доставке груза железная дорога уплачивает штраф в определенном проценте от провозной платы.

Согласно ст. 22 СМГС с железной дороги снимается ответственность за полную или частичную утрату, уменьшение массы или повреждение принятого к перевозке груза, если они произошли:

1) вследствие обстоятельств, которые железная дорога не могла предотвратить или устранение которых от нее не зависело;

2) в результате особых естественных свойств груза, вызвавших его самовозгорание, поломку, ржавчину, внутреннюю порчу и тому подобные последствия;

3) по вине отправителя или получателя или вследствие их требований, в силу которых нельзя возложить вину на железную дорогу;

4) по причинам, связанным с погрузкой или выгрузкой груза, если погрузка или выгрузка производилась средствами отправителя. Наиболее распространенное основание освобождения перевозчика от ответственности за недостачу и повреждение груза, когда груз был погружен средствами отправителя и прибыл в исправном вагоне за исправными пломбами отправителя без следов доступа к грузу в период перевозки;

5) вследствие перевозки на открытом подвижном составе груза, допускаемого по правилам отправления к такой перевозке;

6) в результате того, что проводник отправителя или получателя, сопровождающий груз, не принял необходимых мер для сохранения груза;

7) вследствие таких недостатков тары или упаковки, которые не могли быть замечены по наружному виду при приемке грузов к перевозке;

8) по вине отправителя, который сдал к перевозке запрещенные предметы под неправильным, неточным или неполным наименованием;

9) в результате того, что отправитель сдал к перевозке грузы, принимаемые к перевозке на особых условиях, под неправильным, неточным или неполным наименованием или без соблюдения предписанных СМГС правил;

10) вследствие естественной убыли массы груза в пределах норм, а также вследствие понижения влажности при перевозке или других естественных свойств груза, вызвавших уменьшение массы груза, превышающий эти нормы.

При этом, если по обстоятельствам дела окажется, что утрата или повреждение груза могли произойти вследствие упомянутых в п. 2, 4 - 10 СМГС причин, то считается, что ущерб произошел от этих причин, пока отправитель или получатель не докажет иного.

Правилами СМГС предусмотрен 9-месячный срок для предъявления претензий и исков, а -по требованиям о просрочке в доставке грузов - 2-месячный срок. Железная дорога обязана рассмотреть претензию перевозчика в 180-дневный срок. На это время течение срока исковой давности приостанавливается. Право на предъявление иска в суд у владельца груза возникает только тогда, когда железная дорога отклонила претензию либо не дала ответ в установленный срок.

Если груз следует через страны, осуществляющие железнодорожные перевозки по правилам СМГС, в страны, осуществляющие перевозки по соглашению КОТИФ, в этом случае перевозка грузов международного сообщения переформируется на входных пограничных станциях стран-участниц соответствующих соглашений.

РБ имеет двусторонние соглашения о международном железнодорожном грузовом и пассажирском сообщении с некоторыми пограничными государствами. В частности, такие соглашения РБ заключены с Украиной, Россией, Польшей.

Для РБ актуальны вопросы организации перегрузочного международного сообщения:

белорусские железные дороги имеют колею 1524 мм (широкая колея), в то время как железные дороги некоторых пограничных государств имеют колею шириной 1435 мм (узкая колея).

1. Международные автомобильные перевозки.

Преимущество автомобильного транспорта перед другими видами транспорта заключается прежде всего в том, что он имеет возможность обеспечивать доставку грузов "от двери до двери". Скорость доставки грузов

автомобилями, как правило, в 2-3 раза выше, чем по железной дороге. Эти и другие преимущества автомобильного транспорта делают его удобным и выгодным видом транспорта в международном сообщении.

В развитии международных автомобильных перевозок важная роль принадлежит таким специализированным м/н организациям как:

Международная организация по предотвращению дорожных происшествий (МОПДП) - создана в 1901 г.;

Международная автодорожная федерация (ФИА) основана в 1904 г.;

Постоянная м/н ассоциация дорожных конгрессов (ПМАДК) - учреждена в 1909 г.;

Международная автотранспортная федерация (МАФ) - основана в 1948 г.;

Международный союз автомобильного транспорта (ИРУ) - создана 1948 г.;

Международная организация по перевозке скоропортящихся продуктов в условиях контролируемых температур (ТРАНСФИГОРУТ/Европа) - учреждена в 1955 г.;

Международный союз водителей грузовиков дальнего следования - создан в 1957 г.

К числу важнейших актов, регулирующих м/н автомобильные перевозки, можно отнести следующие транспортные конвенции:

Конвенция о дорожном движении от 19 сентября 1949 года (действует редакция 1968 г., вступившая в силу в 1977 г.);

Протокол о дорожных знаках и сигналах от 19 сентября 1948 года (действует редакция 1968 г., вступившая в силу в 1978 г.);

Конвенция о договоре м/н дорожной перевозки грузов от 19 мая 1956 года (сокращенно - Конвенция ЦМР);

Европейское соглашение о м/н автомобильной перевозке опасных грузов от 30 сентября 1957 года (ДОПОГ);

Таможенная конвенция о международных перевозках грузов с применением книжки МДП от 15 января 1959 года (в 1978 г. вступила в силу новая редакция данной Конвенции, именуемая сокращенно - Конвенция МДП-ТИР);

Конвенция о договоре м/н автомобильной перевозки пассажиров и багажа от 1 марта 1973 года (сокращенно - Конвенция КАПП);

Европейское соглашение о дорожных автомагистралях от 15 ноября 1975 года;

Международная конвенция о согласовании условий проведения контроля грузов на границах от 21 октября 1982 года и др.

Двусторонние соглашения, заключенные РБ с Болгарией, Литвой, Молдовой, Польшей, Украиной и другими государствами, устанавливают ряд общих требований для международных автомобильных перевозок:

во-первых, перевозки могут выполняться перевозчиками, которые согласно внутреннему (национальному) з/д-ву допущены к осуществлению такого рода перевозок;

во-вторых, перевозки должны осуществляться на основании специальных разрешений, выдаваемых компетентными органами соответствующих государств;

в-третьих, перевозки должны производиться по шоссейным дорогам, открытым для международного автомобильного сообщения;

в-четвертых, используемые в международном сообщении автотранспортные средства подлежат обязательному страхованию на случай причинения ущерба третьим лицам.

В соответствии с Конвенцией о дорожном движении автомобиль, используемый для международного сообщения, должен иметь свидетельство о регистрации, регистрационный номер, отличительный знак своего государства, а также опознавательные знаки установленной формы. Минимальный возраст для управления автомобилем установлен в 18 лет.

Протокол о дорожных знаках и сигналах ввел единообразную в м/н практике систему дорожных знаков и сигналов. Кроме того. Протоколом установлены общие правила о разметке шоссейных дорог.

Конвенцией ЦМР определяются основные условия договора м/н автомобильной перевозки грузов. В частности. Конвенция устанавливает реквизиты автомобильной накладной, предусматривает порядок приема груза к перевозке и выдачи его в пункте назначения, а также права и обязанности сторон при автомобильной перевозке грузов международного сообщения.

В автомобильной накладной, которая является доказательством принятия груза перевозчиком, должны быть указаны: место и дата ее составления, имена и адреса отправителя груза, перевозчика и получателя, место и

дата принятия груза, способ упаковки груза, число мест, провозная плата и т.д.

Перевозчик, принимая груз к перевозке, обязан проверять правильность содержащихся в накладной данных о количестве мест, а также внешнее состояние груза и его упаковки.

Конвенция МДП-ТИР предусматривает при автомобильных перевозках грузов составление особого таможенного документа - книжки МДП (м/н дорожной перевозки). Согласно данной Конвенции перевозка грузов должна выполняться в запломбированных транспортных средствах или контейнерах. При соблюдении необходимых предписаний перевозка грузов может осуществляться без таможенного досмотра в странах, являющихся участниками Конвенции МДП-ТИР.

Во время приемки груза коммерческий акт не составляется. Обнаруженные при сдаче груза недостача, порча или повреждения удостоверяются соответствующими отметками на накладной и скрепляются подписями грузополучателя и перевозчика.

Предел имущественной ответственности перевозчика при несохранности груза установлен в размере 25 франков за килограмм веса брутто, а при просрочке в доставке груза - в размере суммы провозных платежей. Перевозчик освобождается от имущественной ответственности, если несохранность и просрочка в доставке груза вызваны обстоятельствами, которые он не мог избежать.

Конвенцией ЦМР не предусмотрено обязательное предъявление претензии к перевозчику. Общий срок исковой давности определен в один год. Споры, возникающие при международных автомобильных перевозках, должны решаться в суде. По соглашению сторон допускается передача спора на разрешение арбитража.

Международные автобусные перевозки пассажиров регулируются Конвенцией КАПП.

Согласно данной Конвенции м/н автобусные перевозки могут быть регулярные, нерегулярные, а также маятниковые.

Под регулярной понимается такая перевозка, которая выполняется в соответствии с опубликованным расписанием движения автобусов на определенной трассе с указанием мест (пунктов) посадки и высадки пассажиров. Нерегулярной признается перевозка, которая не отвечает указанным требованиям. Маятниковой перевозкой считается перевозка пассажиров с территории одного государства к месту временного пребывания на территории другого государства и перевозка тех же пассажиров автобусами того же перевозчика обратно в страну их первоначального отъезда.

Свидетельством заключения договора автобусной перевозки пассажиров является билет, который может быть именным и на предъявителя.

Пассажир пользуется правом: проезда в автобусе согласно билету; бесплатного (или со скидкой) провоза с собой детей, ручной клади, домашних животных; провоза багажа за отдельную плату, предусмотренную тарифом:

пользования другими услугами (ночлег, питание в пути и т.д.).

Общий вес ручной клади не может превышать 20 кг, а багажа 30 кг. Не допускается перевозка ручной клади и багажа, содержащих, во-первых, предметы, перевозка которых запрещена з/д-вом государства, на территории которого выполняется автобусное сообщение; во-вторых, воспламеняющиеся, взрывчатые, радиоактивные, отравляющие вещества; в-третьих, огнестрельное оружие, колющие и режущие предметы без чехлов; в-четвертых, предметы, которые из-за своего объема и формы не приспособлены к автобусной перевозке (например, велосипеды).

При повреждении здоровья пассажира общая сумма возмещения не может превышать 250 тысяч франков на одного пострадавшего. Вместе с тем внутренним (национальным) з/д-вом может быть установлен более высокий предел имущественной ответственности перевозчика.

При несохранности багажа возмещение не может превышать 500 франков на единицу багажа и 2 тысяч франков на пассажира.

Общий срок исковой давности при причинении вреда здоровью пассажира составляет три года, по другим требованиям - один год.

Иск может быть предъявлен в один из следующих судов - по месту нахождения ответчика или конторы, при посредстве которой был заключен договор перевозки; по месту причинения вреда; по месту отправления либо назначения.

2. Международные воздушные перевозки.

Воздушный транспорт - самый скоростной вид транспорта, используемый в международных сообщениях. Ему принадлежит важная роль в перевозке пассажиров и грузов между двумя и более странами.

В области воздушного транспорта действует большое число международных организаций. Среди них:

Международный союз авиационных страховщиков (МСАС) - создан в 1934 г.;

Международная организация гражданской авиации (ИКАО) - учреждена в 1944 г.;

Международная ассоциация воздушного транспорта (ИАТА) - основана в 1945 г.;

Ассоциация европейских авиакомпаний (АЕА создана в 1954 г)

Европейская конференция гражданской авиации (ЕКГА) - основана в 1954 г.;

Европейская организация по безопасности воздушной навигации (Евроконтроль) - создана в 1960 г.;

Международная федерация ассоциаций диспетчеров воздушного движения (ИФАТКА) - основана в 1961 г.;

Международная ассоциация гражданских аэропортов (ИКАА) - учреждена в 1962 г.;

Международный совет ассоциаций владельцев воздушных судов и пилотов (ИАОПА) - основан в 1964 г.;

Ассоциация западноевропейских аэропортов (АЗЕА) - учреждена в 1966 г.;

Координационный совет ассоциаций аэропортов (ААКК) - основан в 1970 г.;

Международная ассоциация воздушных перевозчиков (ИАКА) - учреждена в 1971 г.;

Ассоциация авиакомпаний Европейского сообщества (АСЕ) - создана в 1980 г.;

Общие правила осуществления международных воздушных сообщений определены Чикагской конвенцией о м/н гражданской авиации 1944 года, к которой РБ присоединилась 4 июля 1993 года.

Чикагской конвенцией регламентированы следующие вопросы:

- порядок выполнения полетов и процедура регистрации воздушных судов;

- задачи и основные принципы деятельности ИКАО;

- функционирование аэропортов, наземных аэронавигационных средств и служб;

Вместе с Чикагской конвенцией были подписаны два соглашения:

1) Соглашение о международном транзитном воздушном сообщении;

2) Соглашение о международном воздушном транспорте.

Основной транспортной конвенцией, регулирующей условия воздушных перевозок пассажиров и грузов, является Варшавская конвенция для унификации некоторых правил, касающихся международных перевозок, от 12 октября 1929 года (сокращенно - Варшавская конвенция). В Гааге 28 сентября 1955 г, был подписан Протокол об изменении и дополнении некоторых положений Варшавской конвенции.

Варшавская конвенция была существенным образом модернизирована Гватемальским протоколом от 8 марта 1971 года и Монреальскими протоколами от 25 сентября 1975 года.

Международные воздушные перевозки (кроме многосторонних соглашений) осуществляются так же на основе двусторонних соглашений. Большинство таких соглашений регулируют такие вопросы как: взаимное предоставление права на совершение полетов, летно-техническое обеспечение полетов, взаимное предоставление соответствующих услуг в аэропортах иностранного государства и т.д.

Согласно Варшавской конвенции договор м/н воздушной перевозки оформляется составлением проездного билета (для пассажира), багажной квитанции (для багажа пассажира) и авиагрузовой накладной (для груза). По общему правилу проездной билет и багажная квитанция объединены в один перевозочный документ, состоящий из нескольких купонов.

Формы перевозочных документов, применяемые многими авиакомпаниями мира, составлены применительно к типовым проформам, которые разработаны ИАТА.

Варшавской конвенцией регламентированы права и обязанности участников договора м/н воздушной перевозки, определен порядок приема и выдачи груза в пункте назначения, установлены основные требования к перевозочным документам.

В соответствии с Варшавской конвенцией отправителю предоставлено право распоряжаться грузом в пути: он может задержать груз, потребовать его выдачи новому получателю и т.п. При этом отправитель груза обязан возместить авиаперевозчику все понесенные в связи с этим расходы.

По условиям Варшавской конвенции багаж и грузы, за исключением вещей при пассажире, должны находиться под охраной авиаперевозчика.

Варшавской конвенцией предусмотрена имущественная ответственность авиаперевозчика в следующих случаях:

во-первых, за причинение вреда здоровью пассажира;

во-вторых, за несохранность багажа и груза;

в-третьих, за просрочку в доставке груза.

Имущественная ответственность авиаперевозчика за причинение вреда здоровью пассажира наступает независимо от его вины. Авиаперевозчик освобождается от ответственности, если докажет, что причинение вреда имело место вопреки всем мерам, принятым с его стороны, либо докажет, что такие меры принять было невозможно. Потерпевшему не требуется доказывать вину авиаперевозчика. Суд может освободить авиаперевозчика от ответственности или ограничить ее, если будет установлено, что вина потерпевшего явилась причиной вреда или содействовала его наступлению.

Согласно ст. 22 Варшавской конвенции имущественная ответственность авиаперевозчика в отношении каждого пассажира (за причинение вреда здоровью) ограничивается суммой в размере 125 тысяч франков. Гаагский протокол 1955 года увеличил в два раза (до 250 тысяч франков) предел имущественной ответственности авиаперевозчика за вред, причиненный здоровью пассажира.

Предел имущественной ответственности авиаперевозчика за несохранность багажа и груза установлен в размере 250 франков за килограмм багажа (груза). В отношении предметов, оставляемых пассажирами при себе, ответственность авиаперевозчика ограничивается 5 тысячами франков.

Варшавская конвенция разрешает национальным авиакомпаниям повышать установленный предел имущественной ответственности. Например, ряд авиакомпаний США установили предел такой ответственности перед каждым пассажиром в размере 75-100 тысяч долларов.

Варшавская конвенция предусматривает претензионный порядок урегулирования имущественных споров. В случае установления ущерба заинтересованное лицо должно обратиться с претензией в письменном виде к авиаперевозчику в следующие сроки: по багажу - 7 дней, по грузу - 14 дней, в связи с просрочкой в доставке груза - 21 день. Несоблюдение этих сроков лишает права на предъявление иска к авиаперевозчику. Для перевозок авиапассажиров обязательное предъявление претензии к авиаперевозчику не предусмотрено: пассажир (в случае причинения вреда его здоровью) может сразу же обратиться в суд с иском.

Исковое заявление о возмещении ущерба может быть заинтересованным лицом подано в суд в течение двух лет с момента прибытия самолета по назначению или со дня, когда он должен был бы прибыть.

По выбору истца иск может быть предъявлен в суде государства, в котором находится место нахождения авиаперевозчика или его контора, оформившая договор воздушной перевозки, либо в суде государства, в котором находится место назначения перевозки.

В США, а также во многих странах Западной Европы в последние годы широкое распространение получили чартерные авиаперевозки. Появились специальные чартерные авиакомпании и их филиалы.

Чартерные авиаперевозки регулируются Гвадалахарской конвенцией об унификации некоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок, осуществляемых лицами, не являющимися перевозчиками по договору, от 18 сентября 1961 года (сокращенно - Гвадалахарская конвенция).

Согласно Гвадалахарской конвенции фактическим перевозчиком по воздушному чартеру признается лицо, не являющееся перевозчиком по договору, но уполномоченное им осуществлять перевозку. Как правило, фактическим перевозчиком является авиакомпания, предоставляющая самолет по договору.

Предметом договора воздушного чартера является предоставление самолета (самолетов) для выполнения разового или нескольких полетов. Сторонами этого договора являются фрахтователь (заказчик) и собственник самолета (авиакомпания).

Проформы воздушных чартеров разрабатываются авиакомпаниями и представляют собой примерный договор, который может дополняться сторонами при его заключении. Указанные проформы содержат в основном следующие реквизиты: характеристика предоставляемого самолета, размер платежей за его использование, маршрут и расписание полетов, ответственность собственника самолета и т.д.

Плата за использование самолета именуется фрахтом. Она может исчисляться как за рейс, так и за почасовое использование воздушного судна. В обеспечение уплаты фрахта предусматривается залоговое

право на груз.

Положения Варшавской конвенции распространяются на чартерные воздушные перевозки, если фактический перевозчик осуществляет перевозки на условиях данной Конвенции.

В соответствии с Гвадалахарской конвенцией потерпевший может предъявить по своему усмотрению иск либо к фактическому перевозчику, либо к перевозчику, заключившему договор воздушного чартера, либо к обоим перевозчикам вместе.

3. Внедоговорные обязательства.

Деликтная ответственность - это ответственность за вред, причиненный личности или имуществу в результате противоправного действия <деликта>, не связанного с нарушением договора.

Нормы о деликтной ответственности содержатся в ряде международных конвенций. Среди них - Брюссельская конвенция 1969 г. о гражданской ответственности за ущерб от загрязнения нефтью. Данная Конвенция обеспечивает получение соответствующего возмещения лицам, понесшим убытки из-за загрязнения, вызванного утечкой и сливом нефти из судов. .

Нормы о деликтной ответственности содержатся также и в некоторых других международных конвенциях:

Римской конвенции 1952 г. о возмещении вреда, причиненного иностранными воздушными судами третьим лицам на поверхности (с изменениями от 23 сентября 1978 года);

Конвенции 1962 г. . об ответственности операторов ядерных судов;

Венской конвенции 1963 г. о гражданской ответственности за ядерный ущерб;

Гаагской конвенции 1971 г. о праве, применяемом к дорожным происшествиям;.

Конвенции 1971 г. о гражданской ответственности в области морских перевозок ядерных материалов;

Конвенция 1972 г. по предотвращению загрязнения моря сбросами отходов и других материалов;

Конвенции 1987 г. о помощи в случае ядерной аварии или радиационной аварийной ситуации и др.

Указанные конвенции определяют: условия и пределы гражданско правовой ответственности за причиненный вред; устанавливают круг лиц, имеющих право на возмещение вреда; предусматривают основания освобождения от ответственности за причиненный вред;

регламентируют меры обеспечительного характера и т.д.

Международные конвенции предусматривают принцип ответственности лишь за виновное правонарушение. Так, согласно, ст. 3 Международной конвенции 1910 г. для объединения некоторых правил относительно столкновения судов необходимым условием наступления деликтной ответственности является наличие вины причинителя вреда.

Наиболее четко принцип ответственности за вину сформирован в Конвенции 1929 г. для унификации некоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок. В соответствии со ст. 20 этой Конвенции воздушный перевозчик не несет ответственности, если докажет, что им были приняты все необходимые меры к тому, чтобы избежать вреда. Указанная норма повторена в ряде других международных конвенций. Так, Женевская конвенция 1956 г. о договоре м/н перевозки грузов автомобильным транспортом освобождает перевозчика от ответственности, если имели место обстоятельства, которых он не мог избежать, и последствия, которых он не мог предотвратить.

Международные конвенции возлагают на причинителя вреда бремя доказывания отсутствия своей вины: вина причинителя вреда предполагается, пока им не будет доказано обратное.

Некоторые м/н конвенции устанавливают деликтную ответственность независимо от вины причинителя вреда. Как правило, они содержат перечень оснований, исключаящих эту ответственность. Так, согласно Брюссельской конвенции 1969 г. о гражданской ответственности за ущерб от загрязнения нефтью собственник судна освобождается от деликтной ответственности, если докажет, что убытки явились результатом: а) военных и тому подобных действий или стихийного явления исключительного характера; б) поведения третьих лиц, имевших намерение причинить убытки; в) небрежности или иного неправомерного действия властей; г) вины потерпевшего.

Деликтная ответственность до пределов непреодолимой силы установлена Венской конвенцией 1963 г. о гражданской ответственности за ядерный ущерб. Вместе с тем имеются м/н конвенции, предусматривающие деликтную ответственность и при наличии непреодолимой силы. К таким конвенциям относится, в частности.

Римская конвенция 1952 г. о возмещении вреда, причиненного иностранными воздушными судами третьим лицам на поверхности.

25 июля 1985 г. в ЕЭС была принята директива, направленная на гармонизацию правовых систем стран ЕЭС в области защиты потребителей, понесших ущерб от дефектов продукции. Нормы данной директивы установили безвиновную ответственность продуцентов за вред, возникший в результате причинения смерти, повреждения здоровья или имущества, используемого для личного потребления.

Международные конвенции предусматривают гарантии применения деликтной ответственности. Эти гарантии условно могут быть разделены на две группы:

материально-правового характера (страхование, создание обеспечительных фондов и т.д.) и процессуального характера (определение компетентного суда, порядок исполнения судебных решений за рубежом и т.д.). Например, Римская конвенция 1952 г. о возмещении вреда, причиненного иностранными воздушными судами третьим лицам на поверхности, возлагает на оператора воздушного судна предоставление одной из следующих гарантий: страхового сертификата, депозита, денежной суммы, гарантии банка или государства.

Международными конвенциями установлены пределы гражданско-правовой ответственности. В этих целях используются, в основном, две формы: максимум возмещения одному потерпевшему и максимум выплат при наступлении одного несчастного случая, независимо от числа потерпевших. Например, конвенции о морской перевозке грузов и пассажиров при определении предела гражданско-правовой ответственности используют обе названные формы.

Пределы гражданско-правовой ответственности по соглашению заинтересованных лиц могут быть изменены как в сторону их повышения, так и в сторону их снижения. Возложение полной ответственности обычно предусматривается при наличии умысла причинителя вреда.

В международных конвенциях пределы гражданско-правовой ответственности определяются в различных единицах - французских франках, СПЗ, долларах США.

Международные конвенции, предусматривающие деликтную ответственность, указывают суд, который вправе рассматривать возникающие споры. Так, в соответствии с Гаагской конвенцией 1971 г. о праве, применяемом к дорожным происшествиям, вред возмещается по закону страны, на территории которой произошел несчастный случай. Но если место регистрации данного транспортного средства совпадает с постоянным местом жительства потерпевшего, применяется закон места жительства. Гватемальский протокол от 8 марта 1971 г. вводит дополнительную подсудность для потерпевших (пассажиров воздушного транспорта) - иск может быть предъявлен в стране пассажира, если перевозчик имеет там свое учреждение.

З/д-во, регулирующее обязательства из причинения вреда за рубежом.

Обязательства из причинения вреда представляют собой один из важнейших институтов гражданского права многих стран. Эти обязательства возникают независимо от договорных отношений, поэтому **их** (как и в РБ) относят к категории внедоговорных обязательств.

По общему правилу необходимыми условиями возникновения обязательств из причинения вреда являются:

- а) противоправное действие (бездействие);
- б) наличие вреда;
- в) причинная связь между противоправным действием (бездействием) и наступившим вредом;
- г) вина причинителя вреда.

Рассмотрим действующую систему возмещения вреда по праву отдельных стран.

Согласно Гражданскому кодексу Франции, какое бы то ни было действие, причиняющее ущерб другому лицу, обязывает того, по чьей вине ущерб произошел, к его возмещению. При этом деликтная ответственность может наступить за действия других лиц. Так, родители несут ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними детьми; учителя — за вред, причиненный их учениками; наниматели -- за вред, причиненный работниками в ходе выполнения ими своих обязанностей. Гражданское з/д-во ФРГ формулирует ряд отдельных составов правонарушений, влекущих деликтную ответственность. К ним относятся: посягательство на жизнь, телесную неприкосновенность, здоровье, свободу, собственность или какое-либо другое право; нарушение норм закона, охраняющего личную безопасность других лиц; распространение ложных

утверждений, наносящих ущерб деловой репутации предпринимателя или влекущих за собой какие-либо неблагоприятные последствия для его имущественного положения; принуждение женщины к внебрачному сожительству путем обмана, угроз или злоупотребления ее зависимым положением; нарушение должностным лицом служебных обязанностей в отношении третьего лица.

В англо-американском праве нет общего понятия гражданского правонарушения, влекущего деликтную ответственность. Данная правовая система возмещения вреда представляет собой совокупность отдельных составов правонарушений, выработанных судебной практикой. Законы, регламентирующие деликтные обязательства, немногочисленны. Это законы об ответственности за вред, причиненный воздушным судном, об ответственности государства за действия должностных лиц и некоторые другие.

По англо-американскому праву к правонарушениям, вытекающим из деликтных обязательств, в частности, относится диффамация (клевета), которая может существовать в двух формах:

- а) распространения порочащих сведений с использованием печати, радио и телевидения;
- б) распространения порочащих сведений без использования средств массовой информации.

По англо-американскому праву потерпевший для защиты субъективного права должен подвести свое требование под определенный состав правонарушения. В противном случае его права могут остаться без судебной защиты. На причинителя вреда возлагается обязанность возместить лишь тот ущерб, который мог быть предвиден в данных обстоятельствах "разумным человеком".

В некоторых странах обстоятельством, исключающим деликтную ответственность, признается согласие потерпевшего на причинение ему вреда. В данном случае действует принцип, согласно которому "нельзя признать противоправным то, на что лицо согласилось". На этом основании в ряде случаев освобождаются от деликтной ответственности владельцы опасных аттракционов за вред, причиненный участнику (сотруднику) аттракциона.

Гражданское з/д-во многих стран предусматривает возмещение как имущественного, так и морального вреда.

Под моральным вредом понимаются нравственные или физические страдания, испытываемые потерпевшим вследствие противоправных действий другого лица (например, умаление деловой репутации путем распространения порочащих сведений).

Потерпевший имеет право получить компенсацию за весь причиненный ему вред: возмещается ущерб и упущенная выгода. Но все это должно быть обосновано соответствующими расчетами. Англо-американское деликтное право предусматривает возможность возмещения так называемого "номинального" ущерба, представляющего собой символическую сумму (например, в 1 доллар). Эта сумма присуждается судом в пользу истца в качестве подтверждения факта нарушения его прав.

В ряде стран размер возмещения вреда может быть уменьшен в зависимости от того, в какой степени действия потерпевшего способствовали наступлению вреда. Суды также уменьшают размер возмещения в случаях причинения вреда душевнобольными.

Действующая в некоторых странах система возмещения вреда возлагает на потерпевшего бремя доказывания вины причинителя вреда.

При рассмотрении в судах дел данной категории применяется, как правило, закон места совершения деликта. Способы определения места, где деликт следует считать совершенным, различны. Например, в Австрии это место совершения действия повлекшего за собой вред;

в США -- место наступления результата вредоносного действия; в Чехии допускается альтернативное применение обоих способов определения места совершения деликта.

4. Многосторонние соглашения в области авторского права.

Понятие и особенности прав на интеллектуальную собственность.

Особенность правоотношений, относящихся к интеллектуальной собственности (далее "ИС") фиксируется в международных нормах и национальном з/д-ве. В 1967 году в Стокгольме на Конференции принята Конвенция, которой учреждалась Всемирная организация ИС. В ней + определялось что относится к ИС: литературные, научные и художественные произведения, исполнительская деятельность артистов, звукозапись, радио- и телепередачи, изобретения во всех сферах человеческой деятельности, научные открытия, промышленные

образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные обозначения... Нет жестко установленного перечня объектов ИС, этот перечень открытый.

Положения, фиксируемые в международных конвенциях, детализируются в национальном з/д-ве.

Фиксирует объекты ИС ст. 980 ГК:

Статья 980. Объекты интеллектуальной собственности
К объектам интеллектуальной собственности относятся:

- 1) результаты интеллектуальной деятельности:
произведения науки, литературы и искусства;
исполнения, фонограммы и передачи организаций вещания;
изобретения, полезные модели, промышленные образцы;
селекционные достижения;
топологии интегральных микросхем;
нераскрытая информация, в том числе секреты производства (ноу-хау);
- 2) средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг:
фирменные наименования;
товарные знаки (знаки обслуживания);
наименования мест происхождения товаров;
- 3) другие результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом и иными з/д-ными актами.

Специфика прав на результаты интеллектуальной деятельности:

- 1) Эти права носят территориальный характер – автору произведения защита его права обеспечивается только в одной стране.
- 2) Эти права неотъемлемы – ст. 982 ГК, п.3:

Право авторства (право признаваться автором результата интеллектуальной деятельности) является личным неимущественным правом и может принадлежать только лицу, творческим трудом которого создан результат интеллектуальной деятельности. Право авторства неотчуждаемо и непередаваемо. Если результат создан совместным творческим трудом двух или более лиц, они признаются соавторами. В отношении отдельных объектов интеллектуальной собственности з/д-вом может быть ограничен круг лиц, которые признаются соавторами произведения в целом.

- 3) В этой области действуют различные сроки защиты интеллектуальных прав – так права автора защищаются на протяжении его жизни и еще определенного срока после смерти. Содержание ИС составляют имущественные и неимущественные права. В з/д-ве каждой стороны устанавливаются свои виды интеллектуальной деятельности, результаты которой относятся к ИС. Ст. 982 ГК:

Статья 982. Личные неимущественные и имущественные права на объекты интеллектуальной собственности

1. Авторам результатов интеллектуальной деятельности принадлежат в отношении этих результатов личные неимущественные и имущественные права. Изготовителям фонограмм и организациям вещания принадлежат в отношении этих объектов только имущественные права. Личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним в случае перехода его имущественных прав на результаты интеллектуальной деятельности к другому лицу.

2. Обладателям права на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг (далее - средства индивидуализации) принадлежат в отношении этих средств имущественные права.

3. Право авторства (право признаваться автором результата интеллектуальной деятельности) является личным неимущественным правом и может принадлежать только лицу, творческим трудом которого создан результат интеллектуальной деятельности. Право авторства неотчуждаемо и непередаваемо. Если результат создан совместным творческим трудом двух или более лиц, они признаются соавторами. В отношении отдельных объектов интеллектуальной собственности з/д-вом может быть ограничен круг лиц, которые признаются соавторами произведения в целом.

- 4) Эти права передаются путем заключения специальных договоров.
- 5) В качестве авторов некоторых видов ИС могут признаваться только физические лица – автор изобретения может уступить патент юридическому лицу, которое становится патентообладателем.

Для некоторых видов ИС авторское право вообще не устанавливается: товарные знаки, знаки обслуживания, наименование места происхождения товара.

Статья 1132. Права на интеллектуальную собственность

1. К правам на интеллектуальную собственность применяется право страны, где испрашивается защита этих прав.

2. Договоры, имеющие своим предметом права на интеллектуальную собственность, регулируются правом, определяемым положениями настоящего раздела о договорных обязательствах.

Регулирование авторских прав в МЧП.

Регулирование авторских прав осуществляется на уровне национального з/д-ва и международных договоров. Начало фиксирования авторского права на международном уровне положено в 1886 году.

- Бернская Конвенция “Об охране литературных и художественных произведений”
- Гаванская Конвенция “Об охране литературной и художественной собственности” 1929 года.
- Женевская Всемирная Конвенция “Об авторском праве” 1952 года.

Охрана смежных прав в МЧП.

Ст. 994-995 ГК:

Статья 994. Объекты смежных прав

Смежные права распространяются на исполнения, постановки, фонограммы, передачи организаций эфирного и кабельного вещания. Для возникновения и осуществления смежных прав не требуется соблюдения каких-либо формальностей.

Статья 995. Сфера действия смежных прав

1. Права исполнителя признаются за ним в соответствии с настоящим Кодексом и иными актами з/д-ва об авторских и смежных правах, если:

- 1) исполнитель является гражданином РБ;
- 2) исполнение, постановка впервые имели место на территории РБ;
- 3) исполнение, постановка записаны на фонограмму в соответствии с пунктом 2 настоящей статьи;
- 4) исполнение, постановка, не записанные на фонограмму, включены в передачу в эфир или по кабелю в соответствии с пунктом 3 настоящей статьи.

2. Права изготовителя фонограммы признаются за ним в соответствии с настоящим Кодексом и иными актами з/д-ва об авторских и смежных правах, если:

- 1) изготовитель фонограммы является гражданином РБ или юридическим лицом, имеющим официальное местонахождение на территории РБ;
- 2) фонограмма впервые опубликована на территории РБ.

3. Права организации эфирного или кабельного вещания признаются за ней в соответствии с настоящим Кодексом и иными актами з/д-ва об авторских и смежных правах в случае, если организация имеет официальное местонахождение на территории РБ и осуществляет передачи с передатчиков, расположенных на территории РБ.

- Женевская Конвенция “Об охране интересов производителей фонограмм” 1971 года.
- Брюссельская Конвенция “О распространении несущих программы сигналов...” 1974 года.
- Соглашение “О сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав” 1993 года в рамках СНГ.

1. Международные соглашения об охране прав на изобретения, промышленные образцы и товарные знаки.

Самостоятельным видом творческой деятельности является создание технических решений и промышленных образцов. Права на эти и другие объекты интеллектуального творчества, защищенные охраняемыми документами, именуется промышленной собственностью. В РБ отношения, связанные с созданием, использованием и охраной изобретений и промышленных образцов регулируются Законом "О патентах на изобретения" от 5 февраля 1993 г., Законом "О патентах на промышленные образцы" от 5 февраля 1993 г., другими актами з/д-ва. По сложившейся законодательной практике нормы, регулирующие отношения в области промышленной собственности, входят в состав гражданского права в виде отдельных институтов.

Если м/н договором установлены иные правила, чем те, которые содержатся в национальном патентном законодательстве, то применяются положения международного договора. Основное место среди международных соглашений по вопросам охраны прав на изобретения и промышленные образцы занимает Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г. Участники конвенции образуют Международный союз по охране промышленной собственности (Парижский союз). СССР присоединился к конвенции 1 июля 1985 г. Правительство РБ постановлением от 11 марта 1993 г. подтвердило дальнейшее действие Парижской конвенции по охране промышленной собственности на территории республики (СП РБ, 1993^А № 8^А Ст. 126). Конвенция не предусматривает возможности получения международного патента, действующего во всех государствах-участниках. Она устанавливает правила о предоставлении в каждом государстве-участнике иностранным лицам национального правового режима, обязательной охране промышленных образцов во всех странах союза, о конвенционном приоритете, временной охране объектов промышленной собственности на международных выставках и др. РБ участвует также в другом многостороннем соглашении - Договоре о патентной кооперации (РСТ) от 19 июня 1970 г. и в Евразийской патентной конвенции от 17 февраля 1994 г.

В РБ по з/д-ву о патентах результат технического творчества признается изобретением при наличии трех основных условий патентоспособности: новизны, изобретательского уровня и промышленной применимости.

Изобретение воплощается в объектах техники и технологии в виде конструкции изделий, способа производства, вещества и т.п. Изобретением считается также применение уже известных объектов по новому назначению. Промышленный образец представляет собой художественное или художественно-конструкторское решение, определяющее внешний вид изделия. Существенными признаками промышленного образца являются его новизна, оригинальность и промышленная применимость.

Патентные законы РБ устанавливают требования абсолютной (мировой) новизны, согласно которому техническое решение или внешний вид изделия должны быть неизвестными ранее во всем мире по общедоступным источникам информации (патентные заявки и патенты, устные и письменные сообщения, раскрывающие сущность патентуемого объекта, факты открытого его применения и пр.). Не патентуются научные теории, методы организации хозяйства и управления им, алгоритмы и программы для ЭВМ и другие результаты творчества, не имеющие непосредственного промышленного применения.

Авторами изобретений и промышленных образцов признаются граждане, создавшие их своим творческим трудом. Иностранные физические и юридические лица оформляют права на объекты промышленной собственности и пользуются ими наравне с физическими и юридическими лицами РБ. Право на изобретение и промышленный образец охраняется государством и подтверждается патентом, удостоверяющим приоритет, авторство и исключительное право на их использование. Патент выдается автору или его правопреемникам (наследникам, физическим и юридическим лицам, получившим его право от автора на основании договора или закона).

Для получения патента требуется подача заявки в Государственное патентное ведомство Министерства образования и науки РБ. Заявка подается автором или его правопреемником. В числе иностранных заявителей преобладают предприниматели, получающие патенты на служебные изобретения и промышленные образцы. К ним относятся технические новшества, созданные работниками в результате выполнения ими своих обязанностей или в сфере деятельности предприятия либо с использованием его специальных средств. Передача прав работодателю на подачу заявки и получение патента происходит на основании договора о найме на работу (Великобритания, Российская Федерация, США) или в силу закона (Италия, ФРГ). Физические лица, проживающие за пределами РБ, иностранные юридические лица либо их патентные поверенные ведут дела по получении патентов и поддержанию их в силе через белорусских патентных поверенных.

В РБ, как и в подавляющем большинстве стран мира, датой приоритета изобретения и промышленного образца считается день подачи заявки в патентное ведомство. Иностранцы заявители могут воспользоваться правом конвенционного приоритета предусмотренного Парижской конвенцией по охране промышленной собственности. Заявитель, подавший заявку на получение патента в одну из стран-участниц конвенции, вправе в течение конвенционного срока подать аналогичную заявку в патентное ведомство другой страны-участницы с требованием установления конвенционного приоритета. В таком случае приоритет заявки определяется не по дате ее поступления в патентное ведомство РБ, а по времени, когда она поступила в первую зарубежную страну патентования.

Для патентования изобретений конвенционный срок составляет 12 месяцев, а для промышленных образцов - 6 месяцев. При наличии уважительных причин эти сроки могут быть продлены еще на 2 месяца.

Республика Беларусь входит в число стран, применяющих систему патентования изобретений с отложенной (отсроченной) экспертизой. Заявка на изобретение проходит предварительную и патентную экспертизу. Предварительная экспертиза исследует содержание материалов заявки и решает вопрос, относится ли заявленное предложение к охраняемым объектам. По истечении 18 месяцев с даты поступления заявки, прошедшей предварительную экспертизу, патентное ведомство публикует сведения о ней. Любое лицо вправе ознакомиться с материалами заявки подать возражение против выдачи патента. С момента публикации заявки изобретение получает временную правовую охрану.

Проверка патентоспособности заявленного предложения (патентная экспертиза) проводится по просьбе заявителя или другого заинтересованного лица, которая может последовать в течение 3 лет с даты поступления заявки. Экспертиза заявки на промышленный образец проверяет наличие признаков патентоспособности заявленного объекта. По результатам экспертизы принимается решение о выдаче патента или об отказе в его выдаче. Возражения заявителей против отказа в выдаче патента рассматриваются Апелляционным Советом патентного ведомства. Законы о патентах предусматривают создание Патентного суда для рассмотрения жалоб на решения Апелляционного совета и разрешения иных споров, связанных с выдачей патентов.

В РБ срок действия патента на изобретение составляет 20 лет со дня поступления заявки в патентное ведомство, а на промышленный образец - 10 лет с возможностью продления срока до 5 лет.

Иностранному физическому или юридическому лицу, получившему патент в Республике Беларусь, предоставляется право на объект промышленной собственности. Он вправе использовать запатентованный объект по своему усмотрению, а также разрешать или запрещать его использование другим лицам. По требованию патентообладателя нарушение патента должно быть прекращено, а лицо, виновное в нарушении, обязано возместить ему причиненные убытки в порядке, предусмотренном гражданским з/д-вом.

Товарный знак – обозначение, способствующее выделению товаров одних юр. и физ. лиц от однородных товаров других лиц, т.е. индивидуализация товара, его изготовителя или продавца (проставляются на товарах или упаковке).

Знак обслуживания – применяется для индивидуализации услуг.

По форме обозначения знаки могут быть словесными, объемными, изобразительными и т.д. В коммерческой деятельности они используются и как средство рекламы товаров, услуг. Юр. лица и граждане РБ вправе зарегистрировать товарный знак в зарубежной стране или произвести его м/н регистрацию. Защита прав белорусских иностранных владельцев знаков осуществляется общими и хозяйственными судами РБ. Лицо, незаконно использующее чужой знак, по требованию владельца обязано прекратить его использование и возместить причиненные убытки.

2. Коллизионные вопросы заключения брака.

Ст. 229 КоБС:

п.1: браки граждан РБ с иностранцами, а + браки иностранных граждан между собой заключаются в РБ в соответствии с з/д-вом РБ.

п.2: браки граждан РБ с иностранными гражданами заключаются гос. органами при условии обязательного предоставления иностранными гражданами документа компетентного органа их государства об отсутствии зарегистрированного брака с другим лицом.

п.3: браки между иностранными гражданами, заключенные в РБ в посольствах или консульствах иностранных государств признаются действительными с точки зрения белорусского закона на условиях взаимности, и если эти лица в момент вступления в брак являлись гражданами государства, назначившего посла или консула в РБ.

Ст. 230 КоБС:

п.1: браки между гражданами РБ проживающими вне пределов РБ заключаются в консульских учреждениях РБ.

п.2: в тех случаях, когда браки между гражданами РБ и браки граждан РБ с иностранными гражданами или лицами без гражданства заключаются вне пределов РБ с соблюдением формы брака, установленной законом места его совершения. Эти браки признаются действительными в РБ при условии, что они не противоречат требованиям ст. 17-18 КоБС (взаимное согласие лиц, вступающих в брак, достижение ими брачного возраста, отсутствие препятствий ст. 19 КоБС).

Брачный возраст устанавливается в 18 лет. При рождении совместного ребенка, наличии справки о постановке на учет беременных, объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным гос. орган может снизить брачный возраст (18 лет) , но не более чем на 3 года.

Препятствия к заключению брака:

- Одно из лиц, вступающих в брак, уже состоит в браке.
- Родственники по прямым восходящим и нисходящим линиям, полнородные и не полнородные братья и сестры, усыновители и усыновленные.
- Лицо, признанное судом недееспособным вследствие душевной болезни или слабоумия.

П. 3 ст. 230 КоБС: браки между иностранными гражданами и лицами без гражданства, заключенные за пределами РБ с соблюдением з/д-ва соответствующего государства, признаются действительными в РБ.

1. Регулирование правоотношений между супругами.

В МЧП б-с отношения уникальны, т.к. ни процесс унификации, ни существование международных обычаев не могут стереть специфику регулирования б-с отношений, обусловленных историческими и религиозными причинами разных народов.

Особенности касаются прежде всего заключения брака. В РБ брачный возраст 18 лет, во многих странах он ниже. В некоторых странах согласия брачующихся не требуется. Практически любой институт б-с права имеет специфику в области: заключения и расторжения брака, признания брака недействительным, отношения между членами семьи.

Также в этой области могут применяться различные коллизионные привязки:

1. Закон места заключения брака.
2. Закон гражданства.

Для белорусского з/д-ва характерно использование и закона места заключения брака, и закона гражданства.

3. Закон гражданства усыновителя (усыновляемого).

Наряду со специфическим своеобразным национальным з/д-вом, б-с отношения регулируются м/н соглашениями, конвенциями:

- Конвенция “О защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления” 1993 г.
- Конвенция “О согласии на вступление в брак, брачном возрасте...” 1962.
- Конвенция стран СНГ “О правовой помощи ...” 1993 г.

Принятие нового КоБСа в РБ приводит к более детальному регулированию б-с отношений. Раздел 6 КоБС “применение з/д-ва о браке и семье РБ к иностранным бракам, применение иностранного б-с з/д-ва и международных договоров”.

Ст. 228 КоБС: п.1 – иностранные граждане пользуются правами и несут обязанности в б-с отношениях наравне с гражданами РБ.

Ст. 229,230 – вопросы заключения брака, ст. 231 КоБС – расторжение.

Ст. 237 КоБС: п. 1 – применение в РБ з/д-ва о браке и семье иностранных государств или признание основанных на них актов гражданского состояния не может иметь место, если такое применение или признание противоречило бы з/д-ву РБ.

РБ – участник Конвенции “О защите детей и сотрудничестве в отношении международного усыновления”. Основной акт, регулирующий усыновление детей граждан РБ и установление опеки иностранными гражданами – Временное положение утвержденное Кабинетом Министров 3.06.96 №350. Для этой области действует также ст. 233 КоБС. Иностранцы граждане д.б. как правило не старше 45 лет. Международное усыновление разрешается в случае невозможности устройства этого ребенка в РБ (в течение 6-ти месяцев после включения в Реестр не была сделана попытка усыновить его в РБ). Как правило не разрешается разъединение несовершеннолетних братьев и сестер при усыновлении.

Ст.13 КоБС устанавливает возможность заключения брачного договора. Стороны до, при заключении брака могут договориться о совместном имуществе, имуществе каждого из супругов, о порядке раздела имущества и материальных обязательствах по отношению друг к другу в случае расторжения брака. В брачном договоре могут + указываться формы воспитания детей и других вопросов, если это не противоречит з/д-ву о браке и семье.

Ст. 27 Конвенции “О правовой помощи...” 1993 года:

П.1 – личные и имущественные правоотношения супругов определяются законом страны (государства – участника СНГ), на территории которой они имеют совместное место жительства.

П.2 – если один из супругов проживает на территории одной страны, а другой – на территории другой, при этом оба супруга имеют одно и то же гражданство, их личные и имущественные отношения определяются по закону той страны, гражданами которой они являются.

П.3 – если супруги – граждане разных стран, и они проживают на территориях разных стран, их личные имущественные отношения определяются по праву страны, на территории которой они имели последнее совместное место жительства.

П.4 – если лица, указанные в п.3 не имели совместного места жительства, то применяется з/д-во страны, где рассматривается спор.

П.5 – правовые отношения супругов, касающиеся недвижимого имущества, определяются по закону страны, где находится это имущество.

Споры в отношении недвижимого имущества рассматриваются по закону страны, где находится это имущество.

Вопросы установления отцовства регулируются ст. 232 КоБС. На территории РБ установление отцовства производится в соответствии с з/д-вом РБ.

Институт опеки и попечительства регулируется нормами ст. 1109 ГК и ст. 234-236 КоБС.

Статья 1109. Опека и попечительство

1. Опека или попечительство над несовершеннолетними, недееспособными или ограниченными в дееспособности совершеннолетними лицами устанавливается и отменяется по личному закону лица, в отношении которого устанавливается или отменяется опека или попечительство.

2. Обязанность опекуна (попечителя) принять опеку (попечительство) определяется по личному закону лица, назначаемого опекуном (попечителем).

3. Правоотношения между опекуном (попечителем) и лицом, находящимся под опекой (попечительством), определяются по праву страны, учреждение которой назначило опекуна (попечителя). Однако если лицо, находящееся под опекой (попечительством), проживает в РБ, применяется право РБ, если оно более благоприятно для этого лица.

4. Опека (попечительство), установленная над гражданами РБ, проживающими вне пределов РБ, признается действительной в РБ, если против установления опеки (попечительства) или против ее признания нет оснований на законодательстве возражений соответствующего консульского учреждения РБ.

Заключая брак, супруги вступают в правовые отношения, приобретают определенные права и соответственно возлагают на себя обязанности.

В РБ личные и имущественные правоотношения супругов, независимо от их гражданства, регулируются белорусским з/д-вом. Супруги-иностранцы пользуются правами и несут обязанности в брачных отношениях

наравне с белорусскими гражданами. Это прежде всего означает, что белорусские законы исходят из принципа полного равноправия супругов (ст. 32 Конституции РБ), равенства их личных и имущественных прав. Из данного принципа вытекает ряд правил, определяющих отношения между супругами. Так, фамилию они выбирают по своему желанию при заключении брака: либо фамилию мужа или жены в качестве общей фамилии, либо могут сохранить добрачные фамилии. Можно также получить двойную фамилию, составленную из фамилий обоих супругов. Вопросы воспитания детей и другие вопросы жизни семьи решаются супругами совместно. Каждый супруг свободен в выборе занятий, профессии и места жительства. Поэтому, например, жена не обязана следовать за мужем при перемене места жительства, в частности, при выезде его из Беларуси. Полностью сохраняют супруги и свои имущественные права, существовавшие до брака, приобретают в браке право на совместно нажитое имущество на началах совместной собственности. Порядок ведения общего хозяйства устанавливается по взаимному согласию супругов. Муж-иностранец не может претендовать на главенствующее положение при решении вопросов ведения хозяйства. Супруги обязаны оказывать друг другу материальную помощь. Нетрудоспособный нуждающийся супруг имеет право на получение содержания от другого супруга, если последний в состоянии оказывать ему поддержку. Причем право нетрудоспособного супруга на алименты сохраняется и после развода, если он был не дееспособен до развода или в течение одного года после развода. Жена и после развода сохраняет право на алименты в период беременности и в течение полутора лет после рождения ребенка, если беременность наступила до развода. Лишь в исключительных случаях суд может алименты на супруга не взыскивать (например, при непродолжительности брака или недостойном поведении истца).

Коллизионные нормы по этим вопросам содержатся в договорах о правовой помощи. Основной привязкой здесь является закон совместного места жительства. При раздельном проживании, но общем гражданстве применяется закон гражданства. При разном гражданстве применяется закон страны, на территории которой супруги имеют или имели совместное место жительства, либо по месту нахождения имущества, по поводу которого возник спор.

1. Коллизионные вопросы расторжения брака.

Ст. 28 этой же Конвенции "О правовой помощи..." 1993 года:

П.1 – по делам о расторжении брака применяется з/д-во страны, гражданами которой являются супруги в момент подачи заявления о расторжении брака.

П.2 – при разном гражданстве супругов применяется з/д-во страны, учреждение которой рассматривает дело о расторжении брака.

Ст. 231 КоБС:

П1 – расторжение между гражданами РБ и иностранцами или ЛБГ на территории РБ осуществляется по з/д-ву РБ.

П.2 – расторжение брака между гражданами РБ и иностранцами или ЛБГ, совершенное вне пределов РБ с соблюдением з/д-ва другой страны, признается действительным в РБ, если в момент расторжения брака один из супругов проживает вне пределов РБ.

П.3 – расторжение браков между гражданами РБ, совершенное вне пределов РБ с соблюдением з/д-ва другой страны, признается действительным в РБ, если оба супруга проживают вне пределов РБ.

Признание законности расторжения брака, совершенного за границей, не влечет автоматического признания последствий расторжения брака.

Супруги - граждане разных государств помимо обычных семейных трудностей сталкиваются со сложными проблемами, связанными с привыканием к новой среде, новым обычаям, традициям и т.п. Если эти сложности оказываются непреодолимыми, приходится прекращать брачные отношения -- прибегать к разводу.'

В связи с расторжением брака в основном применяются две коллизионные привязки: закон места жительства супругов и национальный закон.

Если кто-либо из разводящихся супругов-иностранцев проживает за границей, то суды вправе принять такое дело к рассмотрению, если в Беларуси проживает ответчик. Суды также могут принять заявления и от проживающих в республике истцов, для которых выезд за границу к месту жительства ответчика для возбуждения там процесса затруднителен. В этих случаях дело может быть рассмотрено в отсутствие

ответчика, но при условии, что будут соблюдаться его процессуальные права: направлены извещение о слушании дела, другие судебные документы и т.д.

Если же супруг, проживающий за границей, но сохранивший белорусское гражданство, желает расторгнуть брак, а з/д-во страны проживания это затрудняет (либо вовсе запрещает), то он вправе прибегнуть к помощи белорусского суда, хотя и не живет в Беларуси.

Если за границей живут оба супруга, являющихся гражданами Беларуси, то они могут расторгнуть брак в консульских учреждениях в тех случаях, когда белорусский закон допускает расторжение брака в органах загса.

В ряде случаев возникают вопросы о признании в Беларуси разводов, совершенных за границей, по иностранным законам. Здесь возможны три варианта решения этих вопросов:

1) в случаях, когда расторгается брак между гражданами разных государств, один из которых белорусский гражданин, для признания иностранного решения о разводе необходимо, чтобы хотя бы один из супругов на момент развода проживал вне пределов Беларуси;

2) в случаях, если оба супруга белорусские граждане - решения иностранных судов о разводе признаются в Беларуси лишь в тех случаях, когда оба супруга живут за границей. Если же хотя бы один из них живет в республике - решение иностранного суда о разводе не будет признано. Для развода необходимо обращаться в белорусский суд по месту жительства того из них, кто живет в Беларуси;

3) в случаях, если оба супруга - иностранные граждане -- для признания в РБ решения иностранного суда о расторжении их брака нет никаких препятствий.

При этом следует иметь в виду, что признание расторжения брака, совершенного за границей, отнюдь не влечет за собой автоматического признания, последствий развода. Например, не могут получить признания такие последствия развода, установленные в решении иностранного суда, как лишение стороны, "виновной" в расторжении брака, права вступать в новый брак, воспитывать детей и т.д.

Коллизионные вопросы расторжения брака решаются также в договорах о правовой помощи. В них устанавливается возможность альтернативного применения закона общего гражданства либо общего domicilio супругов.

2. Правоотношения между родителями и детьми.

Основной коллизионной привязкой для отношений между родителями и детьми является в основном национальный закон родителей -- общее гражданство либо общий domicilio.

В РБ личные и имущественные права и обязанности родителей и детей регулируются белорусским з/д-вом. Но, к сожалению, в национальном законодательстве до сих пор не решен вопрос, как должны регулироваться эти отношения при разном гражданстве членов семьи. Если, например, сын имеет белорусское гражданство, а отец является иностранцем. Коллизионных норм по решению данных проблем в белорусском законодательстве нет. Однако на практике этот вопрос решается следующим образом: права и обязанности, проживающих совместно в Беларуси родителей и детей регулируются белорусским з/д-вом. Такой подход в принципе соответствует и з/д-ву иностранных государств.

Нередко споры возникают между родителями и детьми, живущими в разных странах и имеющих различное гражданство. В этом случае на практике применяется только белорусское з/д-во. Оно так же применяется судами и тогда, когда мать с ребенком, например, белорусские граждане.

Представляется, что было бы более оправданным (с учетом интересов ребенка) применение к правоотношениям родителей и детей (включая алименты на детей) при раздельном проживании права того государства, гражданином которого является ребенок.

Иное положение со взысканием алиментов на престарелых родителей: здесь нуждаются в помощи не дети, а родители. И поэтому более целесообразно было бы исходить из интересов нуждающейся стороны и именно с этих позиций подходить к определению подлежащего применению закона. В данном случае решающим должен быть закон того государства, гражданином которого является человек, претендующий на получение алиментов.

Коллизионные нормы по этим вопросам содержатся в договорах о правовой помощи, заключенных РБ. В соответствии с ними правоотношения между родителями и детьми определяются законом того государства, на территории которого родители и дети имеют совместное место жительства. Однако главной коллизионной привязкой здесь является гражданство ребенка и если, например, место жительства родителей или одного из

них находится на территории одного договаривающегося государства, а место жительства ребенка - на территории другого государства, правоотношения между ними регулируются законом того государства, гражданином которого является ребенок.

3. Международные положения усыновления.

В большинстве государств при решении вопросов усыновления в качестве основной коллизионной привязки преимущественно применяется личный закон усыновителя или усыновляемого. Если супруги-усыновители являются гражданами разных государств, то обычно требуется соблюдение законов обоих государств. Решая вопрос о согласии на усыновление, как правило, применяется закон страны, гражданином которой является усыновляемый.

Что касается Беларуси, то все вопросы усыновления на территории республики решаются на основе белорусского з/д-ва, независимо от гражданства усыновителя и усыновляемого. Усыновлять в Беларуси можно только несовершеннолетних детей и в интересах детей. И здесь возможно несколько вариантов.

1) Ребенок - гражданин Беларуси и проживает в Беларуси. В данном случае установлено одно дополнительное условие: усыновление должно производиться лишь по получении разрешения от вышестоящего органа опеки и попечительства.

2) Ребенок проживает в Беларуси, но является иностранным гражданином.

3) Ребенок - гражданин Беларуси, но проживает за границей. Усыновление такого ребенка, как правило, производится в консульских учреждениях РБ, которые при этом руководствуются общими правилами об усыновлении, установленными белорусским з/д-вом.

4) Могут быть также случаи, когда усыновляемый ребенок проживает в Беларуси, а усыновители за границей. Например, если белорусская гражданка, проживающая с ребенком в Беларуси, вышла замуж за иностранца, проживающего за границей и желающего усыновить ее ребенка. В данном случае усыновление может быть произведено по месту жительства ребенка при наличии разрешения исполкома соответствующего Совета.

По договорам о правовой помощи при усыновлении применяется закон той страны, гражданином которой является усыновитель. Это основное правило. Но в договорах учитываются и законы страны гражданства ребенка, если по законам этой страны надо получить согласие ребенка или его законных представителей, а также получить разрешение уполномоченного органа. В этих случаях договоры требуют получить такое согласие и разрешение.

Если супруги-усыновители имеют разное гражданство, то в этом случае при усыновлении и его отмене надо учитывать условия, предусмотренные законами как того, так и другого договаривающегося государства.

Наиболее фундаментальным м/н документом, которым регламентированы основные правила усыновления, является Конвенция ООН о правах ребенка 1989 года. Согласно этой Конвенции, необходимо, чтобы в первоочередном порядке учитывались наилучшие интересы ребенка, а для этого усыновление должно разрешаться только компетентными властями. В случае усыновления ребенка в другой стране необходимо применять такие же гарантии и нормы, которые применяются в отношении усыновления внутри страны.

Следует также принимать все необходимые меры с целью обеспечения того, чтобы в случае усыновления в другой стране устройство ребенка не приводило к получению неоправданных финансовых выгод, связанными с этими лицами.

4. Опека и попечительство.

Опека и попечительство устанавливаются с целью помочь воспитанию и защитить интересы несовершеннолетних детей, которые остались без родительской заботы, а также защитить интересы взрослых лиц, которые по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять права и выполнять обязанности.

Опека в Беларуси устанавливается над детьми, не достигшими 15 лет, и над лицами, признанными судом недееспособными вследствие душевной болезни или слабоумия.

Попечительство устанавливается над несовершеннолетними в возрасте от 15 до 18 лет и над взрослыми, которые дееспособны, но по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять свои права и обязанности, а также над ограниченно дееспособными лицами (например, из-за злоупотребления спиртными

напитками или наркотическими средствами).

Белорусские консульства за границей не вправе сами назначать опеку (попечительство) над проживающими за пределами республики белорусскими гражданами. В обязанности консула входит лишь обеспечение установления опеки и попечительства над нуждающимися в этом.

Опека и попечительство над проживающими в Беларуси иностранными гражданами назначаются в соответствии с национальным з/д-вом. Если же эти действия были произведены за границей и по законам соответствующих государств, то они признаются действительными и в РБ. Опекун (попечитель) вправе совершать на территории Беларуси все необходимые действия для защиты прав и законных интересов своего подопечного.

Вопросы опеки и попечительства регулируются договорами о правовой помощи. Главным правилом при решении коллизионных вопросов в них является применение законов государства, гражданином которого является лицо, над которым устанавливается опека или попечительство. Если это лицо проживает на территории другого государства, то осуществление опеки либо попечительства может быть передано органу страны его проживания. В свою очередь, обязанность опекуна принять на себя опеку определяется по закону страны его гражданства.

5. Коллизионные вопросы наследственного права.

В отношении самой способности иметь наследственные права иностранные граждане в Беларуси приравниваются к белорусским гражданам. Ограничений гражданской правоспособности иностранных граждан в области наследования нет. Они, как и белорусские граждане, могут распоряжаться своим имуществом в Беларуси на случай смерти. Например, если у гражданина США имеется вклад в каком-либо белорусском банке, он вправе завещать его любому лицу. С другой стороны, иностранцы, как и граждане Беларуси, имеют право наследовать оставшееся в Беларуси имущество. Это же правило действует и в отношении граждан тех государств, с которыми Беларусь имеет договоры о правовой помощи. В них зафиксирован принцип "приравнивания". В то же время и в Беларуси признаются права наследования, возникшие на основании соответствующих иностранных законов. Так, белорусский гражданин, которого американский суд признает наследником, и в Беларуси будет рассматриваться как наследник, а нотариусы должны будут оформлять акты и удостоверять документы, необходимые для защиты таких прав.

Немало вопросов на практике возникает относительно определения круга наследников по закону и по завещанию, формы завещания/ условий наследства и т.д. Это достаточно сложные вопросы, так как в одних странах завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено у нотариуса, в других -- достаточно написать его собственноручно. Большие различия существуют также в определении круга наследников, очередности их призвания к наследству и т.д.

Заграничные наследства

В большинстве стран применяется два порядка наследования: либо по закону, либо- по завещанию. Наследование по закону происходит в случаях, когда: 1) отсутствует завещание; 2) признано недействительным; 3) наследники по завещанию полностью или частично отказались от наследства; 4) завещание не определяет судьбу части наследства.

Вместе с тем, в порядке наследования как по закону, так и по завещанию нормы наследственного права различных стран не совпадают по своему содержанию, обладают существенными особенностями. Так, наследственное право стран континентальной Европы имеет ряд принципиальных отличий от стран англо-американского права. Основное из них заключается в том, что в странах континентальной Европы наследование рассматривается как универсальное правопреемство, вследствие чего права и обязанности умершего переходят непосредственно к наследникам, а в Великобритании и США имущество наследодателя сначала переходит на праве доверительной собственности к так называемому личному представителю умершего, который передает наследникам лишь часть, оставшуюся после расчета с кредиторами.

Существует два способа назначения личного представителя: 1) личный представитель назначается судом из числа заинтересованных лиц и в этом случае называется администратором; 2) если распорядитель наследства указывается самим наследодателем в завещании, он лишь утверждается судом и в таком случае называется

исполнителем. Он определяет объем наследственного имущества, управляет им в режиме доверительного собственника, удовлетворяет претензии кредиторов наследодателя, распределяет наследство между наследниками, представляет по требованию суда отчет о произведенных действиях и т.д.

Как уже отмечалось, применяется два порядка наследования: по закону и по завещанию.

Наследование по закону -- есть наследование без завещания. Определяя круг лиц, имеющих в этом случае право на получение наследственного имущества, з/д-во как бы восполняет отсутствующую волю наследодателя. К числу наследников по закону относятся в первую очередь ближайшие родственники наследодателя, но в то же время их круг и очередность призвания к наследству в разных странах не одинаковы.

В странах континентальной Европы, Японии, латиноамериканских странах применяются две системы наследования по закону: романская и система парантелл,

В соответствии с романской системой* используемой во Франции, Италии, Бельгии и некоторых других странах, в основу классификации наследников по закону и определения последовательности призвания их к наследованию положена система разрядов (ordres), разделяющая кровных родственников на группы в зависимости от их предполагаемой близости к наследодателю. Всего имеется четыре таких разряда: 1) нисходящие (дети, в том числе усыновленные, внуки, правнуки и т.д.); 2) родители, братья, сестры и их нисходящие родственники; 3) дед, бабушка, прадед, прабабушка и прочие восходящие; 4) остальные родственники до шестой степени родства (дяди, тетки, двоюродные братья и сестры и т.д.).

Наследники более близкого разряда устраняют наследников всех последующих разрядов. В свою очередь, внутри призываемого к наследованию разряда более близкие родственники устраняют более дальних (с учетом применения института права представления, в силу которого права наследника, умершего ранее наследодателя, переходят к его нисходящим). Если у наследодателя нет нисходящих, то наследство может быть разделено поровну между наследниками по отцовской и материнской линиям.

Переживший супруг не включается ни в один из разрядов. Однако он имеет право пожизненного пользования определенной частью наследственного имущества. Так, не будучи формально включен ни в один разряд, он идет впереди наследников четвертого разряда, приобретая в этом случае имущество в полную собственность. Если имеются наследники более высокого разряда, то переживший супруг приобретает право собственности на половину имущества. В других случаях он получает только usufruct на часть имущества (на четвертую часть при наличии наследников первого разряда, на половину -- во всех остальных случаях).

По системе парантелл, применяемой, в Австрии, Германии, Швейцарии, наследство переходит к группам кровных родственников, также поочередно вступающих в права наследования. Вследствие чего каждая парантелла (или группа, порядок) призывается к наследованию при отсутствии предшествующей парантеллы. Отличие от романской системы состоит в том, что внутри каждой парантеллы степень родства с наследодателем не играет решающей роли.

В ФРГ число парантелл не ограничивается, в результате чего наследниками по закону могут стать самые дальние родственники. В Швейцарии наследники по закону объединены лишь в три парантеллы. Родственники, входящие в состав четвертой парантеллы (прадеды, прабабушки и их нисходящие) получают лишь usufruct на имущество наследодателя. Право собственности на имущество в этом случае переходит к государству.

Первая парантелла включает самого наследодателя и его нисходящих, вторая -- родителей наследодателя и их нисходящих, третья -- деда и бабушку и их нисходящих, четвертая -- прадедов и прабабушек и их нисходящих и т.д.

Переживший супруг не входит ни в одну из парантелл, но в отличие от романской системы пользуется более широкими наследственными правами и приобретает право собственности на определенную часть наследства, призываясь к наследованию наряду с родственниками трех первых парантелл. Если он призывается к наследованию вместе с первой парантеллой, то приобретает право на четвертую часть ; имущества, со второй -- на половину в Германии и на 1/4 четверть в Швейцарии, с третьей -- на половину. При отсутствии наследников двух первых парантелл, а также деда и бабушки к пережившему супругу переходит все наследство.

При наследовании как по романской системе, так и по системе парантелл действует принцип универсального правопреемства: к наследникам переходят не только права, но и обязанности наследодателя. С другой стороны, имеются определенные отличия в отношении способов приобретения наследства. Так, во Франции действует система принятия, по которой наследник должен выразить свое желание принять наследство, а в ФРГ,

например, система отречения от наследства, по которой наследство приобретает в силу закона, но с правом отказа от него, то есть отречения.

Еще одной важной особенностью наследования по закону в странах англо-американской системы, в отличие от стран континентальной Европы, наряду с участием личного представителя является привилегированное положение, которое по закону занимает переживший супруг. При наличии "небольших наследств", а также при отсутствии у наследодателя нисходящих, родителей, братьев и сестер переживший супруг нередко оказывается единственным наследником. В остальных случаях - одним из наследников. Так, при наличии нисходящих переживший супруг имеет право на получение фиксированной суммы: так называемое право "на первые фунты стерлингов" (Великобритания) или на "первые доллары" (в некоторых штатах США). В случае, если стоимость наследственного имущества не достигает этой фиксированной величины, переживший супруг получает все наличное имущество. Если же стоимость наследственного имущества превышает ее, то остальная часть наследства распределяется между пережившим супругом и другими наследниками. В Великобритании, например, он получает в пожизненное пользование половину остального имущества наследодателя, свободного от долгов (другая половина переходит к нисходящим "детям или внукам"). Если же нисходящих нет, а есть родители, братья или сестры, то тогда переживший супруг имеет право на получение еще большей фиксированной денежной суммы. Кроме того, ему также принадлежит исключительное право на предметы домашнего обихода.

При отсутствии пережившего супруга в странах общего права (прежде всего в Великобритании и США) имущество переходит детям в равных долях. При этом правом собственности наделяется только совершеннолетние наследники. В отношении имущества несовершеннолетних применяется институт доверительной собственности.

При отсутствии супруга и нисходящих очередность призвания к наследованию выглядит следующим образом: 1) родители, 2) полнородные братья и сестры, 3) неполнородные братья и сестры, 4) деды и бабки, 5) полнородные дяди и тетки, 6) неполнородные дяди и тетки. Следует также отметить, что в большинстве штатов США родители наследуют не только при отсутствии нисходящих и пережившего супруга, но и в случае, если переживший супруг не получает всего наследства.

Общим в порядке наследования по закону как в странах континентальной Европы, так и в странах англо-американского права является также то, что при отсутствии наследников, а также в случае их отказа от наследства имущество наследодателя переходит к государству. Различие здесь состоит в том, что по з/д-ву ФРГ и Швейцарии, например, государство рассматривается в качестве наследника по закону и приобретает не только права, но и обязанности наследодателя. В то же время в Великобритании и Франции имущество наследодателя рассматривается как выморочное и переходит к государству без каких-либо обременений, как и любое другое бесхозное имущество.

Что же касается наследования по завещанию, то здесь прежде всего необходимо остановиться на вопросах, без должного решения которых само завещание становится недействительным: 1) дееспособность составителя, 2) соблюдение формы завещания.

Способность к составлению завещания зависит от двух моментов: 1) достижение лицом определенного возраста, 2) осознание значения и последствий своих действий.

В Великобритании, Франции, Швейцарии, большинстве штатов США способность к составлению завещания возникает в полном объеме с достижением совершеннолетия (во Франции несовершеннолетним, достигшим 16 лет, разрешается составлять завещание в отношении половины принадлежащего им имущества, а в случае отсутствия родственников до 6-й степени родства - наравне с совершеннолетними). В ФРГ несовершеннолетние с 16 лет также могут сами составить завещание. В некоторых штатах США они это могут сделать - с 14 лет (штат Джорджия).

Основываясь на принципе свободного выражения воли, з/д-во и судебная практика признают недействительными завещания, совершенные душевнобольными, слабоумными, а также сделанные под влиянием насилия, угроз, обмана, заблуждения и т.п.

В связи с этим особое значение придается форме завещания. По общему правилу завещание должно быть составлено в письменной форме. Устная форма допускается в виде редкого исключения, например, при неминуемой смерти завещателя, а также при нахождении его в исключительных обстоятельствах, когда

обращение к обычным формам невозможно или крайне затруднено, а также применительно к некоторым категориям лиц (военнослужащие, моряки).

Наиболее распространены четыре основные формы завещания: 1) собственноручное; 2) тайное; 3) публичное; 4) удостоверенное свидетелями.

Собственноручное -- полностью написанное, подписанное и датированное самим завещателем, что призвано уменьшить вероятность подлога (вследствие чего машинописные тексты не допускаются).

Тайное предполагает составление завещания наследодателем с передачей нотариусу в запечатанном конверте, как правило, в присутствии свидетелей.

Публичное — совершаемое в соответствии с установленной законом процедурой при участии должностного лица (нотариуса, судьи) и свидетелей, и переданное соответствующему должностному лицу для депонирования.

Удостоверенное свидетелями завещание применяется в Великобритании, где оно является единственной основной формой завещания. Оно должно быть совершено в письменной форме, подписано завещателем или иным лицом по его указанию и удостоверено не менее чем двумя свидетелями в его присутствии. Не требуется, чтобы оно было написано собственноручно самим завещателем, может быть и другим лицом, может быть отпечатано на машинке и даже оформлено в виде криптограммы. Допускается сочетание рукописного и машинописного текстов. Эта форма завещания в основных чертах была воспринята всеми штатами США, за исключением Луизианы, з/д-во которой следует французскому образцу.

В соответствии с принципом свободы завещания завещатель вправе сделать любые распоряжения в отношении своего имущества и указать в качестве наследника любое лицо, не считаясь с интересами ближайших родственников. Этим определяется содержание завещания. Однако, этот принцип ограничивается законом -- прежде всего в интересах семьи завещателя. Существует по крайней мере четыре системы обеспечения интересов семьи при наследовании по завещанию. Во Франции и Швейцарии, например, это установление "свободной доли", в пределах которой наследодатель вправе свободно распоряжаться своим имуществом. Остальная часть составляет "резерв" и предназначается ближайшим родственникам наследодателя.

В ФРГ предусматривается "система обязательной доли", согласно которой "обязательный дольщик" является не наследником по закону, а лишь кредитором, который вправе требовать выплаты ему определенной суммы наследниками по завещанию. Размер "доли" составляет половину того, что причиталось бы ему при наследовании по закону.

В Великобритании закон предоставил пережившему супругу, несовершеннолетним нетрудоспособным детям право просить суд о назначении им "разумного" содержания из наследственного имущества, если таковое не было обеспечено завещанием. Такое право имеет также бывший супруг наследодателя, не вступивший в новый брак; все дети умершего, в том числе еще и не родившиеся; иждивенцы и некоторые другие лица, не связанные с наследодателем кровным родством. Законом суду предоставлены широкие полномочия определять по своему усмотрению размер и способ исчисления "разумного содержания".

В любой момент полностью или в части может быть осуществлен отзыв завещания. Отмена завещания имеет место, как правило, при расторжении брака либо при вступлении завещателя в брак.

Завещание признается недействительным при: 1) несоблюдении предписанной формы; 2) неопределенности содержания; 3) пороков воли завещателя; 4) отсутствия способности к составлению завещания.

З/д-во ряда стран допускает так называемые **совместные завещания**, в которых выражена воля двух или нескольких лиц (Великобритания, США, ФРГ). Англо-американское право допускает также взаимные завещания, содержащие взаимные обязательства нескольких лиц по отношению друг к другу.

В некоторых странах (Германия, Швейцария) наряду с завещаниями существуют договора о наследии. Их отличия от завещаний в следующем: 1) вступают в силу с момента заключения, а не после смерти; 2) не могут быть расторгнуты в одностороннем порядке.

Что же касается РБ, то отношения наследования в ней, по общему правилу, определяются по закону той страны, где умерший (наследодатель) имел последнее постоянное место жительства. Следовательно, гражданство умершего лица, с точки зрения законов РБ, значения не имеет, как не имеет значения и место его смерти. Важно лишь одно - последнее постоянное место жительства наследодателя. Таковым по закону

считается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает; для несовершеннолетних, не достигших 15 лет, или граждан, находящихся под опекой, таковым признается место жительства их родителей (усыновителей) или опекунов. Из этого следует, что если наследодатель проживал постоянно за границей, белорусские учреждения будут применять соответствующее иностранное з/д-во. Если же наследодатель постоянно проживал в Беларуси, даже если он иностранец или умер во время пребывания за пределами республики, будет применено белорусское з/д-во.

Что касается формы завещания, то чтобы оно было действительным достаточно соблюдения одного из трех законов страны, где завещатель имел постоянное место жительства в момент составления завещания, либо страны, где завещание составляется, либо, белорусского закона.

Как и во многих других странах, в Беларуси установлены специальные Правила для наследования недвижимости, находящейся в республике. Где бы ни жил наследодатель, где бы он не умер и какое бы гражданство не имел, все вопросы наследования недвижимости, находящейся в республике, решаются по белорусскому закону. Иначе обстоит с движимым имуществом – его наследование подчинено законам страны, гражданином которой был наследодатель в момент смерти.

Следует также отметить, что и при отсутствии международного договора наследственные суммы, причитающиеся наследникам иностранным гражданам, переводятся из Беларуси беспрепятственно. Например, получив по наследству расположенный в республике дом, иностранный гражданин, проживающий за пределами Беларуси в стране, с которой Беларусь не имеет соответствующего договора, вправе его продать и перевести вырученные деньги к себе на родину.

Действия, связанные с охраной находящегося на территории РБ имущества, оставшегося после смерти иностранного гражданина, или имущества, причитающегося иностранному гражданину после смерти белорусского гражданина, в соответствии с Законом о нотариате осуществляют отечественные нотариальные конторы.

6. Определение подсудности и пророгационного соглашения.

В МЧП подсудность – компетенция судов конкретного государства по разрешению гражданских споров, осложненных иностранным элементом. Определение подсудности необходимо отграничивать от определения права, подлежащего применению.

Существует 3 основных метода определения подсудности:

1. По признаку гражданства сторон спора в некоторых правовых системах, в которых личный закон юридического или физического лица рассматривается как закон гражданства, а не закон места жительства, признается возможность рассмотрения спора, в котором участвовал гражданин данной страны, судом данной страны независимо от места совершения сделки.
2. Применение правил внутренней территориальной подсудности – подсудность определяется по месту жительства ответчика.
3. Подсудность определяется по месту заключения договора, совершения сделки.

Договорная подсудность – стороны заключают договор, в котором определяют, в каком суде какой страны может быть рассмотрен их спор.

Пророгационные соглашения – соглашения о выборе подсудности. Есть 2 варианта заключения таких соглашений:

1. Стороны договариваются о подсудности в соответствии с принципом свободы воли.
2. Государства заключают соглашения между собой.

В 1992 году государства СНГ разработали и заключили Соглашение “О порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хоз. деятельности”. Пророгационные положения включают + двусторонние договоры о правовой помощи, заключаемые РБ.

В п. 1 Соглашения 1992 года указано: хоз. субъекты государства-участника СНГ на территории других государств СНГ пользуются защитой наравне с местными субъектами. По общему правилу хоз. субъект должен обращаться в суд по месту нахождения или месту жительства ответчика. Споры о заключении, изменении и расторжении договора рассматриваются по месту нахождения поставщика.

Право на судебную защиту. Процессуальные права иностранных физических и юридических лиц.

В большинстве стран действует принцип национального режима. Иностранному физическому и юридическому лицам предоставляются такие же права, как и национальным. В некоторых странах устанавливаются специальные требования, которые должны соблюсти иностранные физические и юридические лица (внесения определенной суммы до подачи иска и ...).

Иностранцы имеют право на переводчика, право на обеспечение ведения процесса на понятном ему языке и т.д. Перечень прав иностранцев содержится в материальном праве соответствующей страны.

1. Понятие арбитража и виды третейских судов.

Внешние экономические связи осуществляются на базе расширения взаимовыгодных торговых, экономических и научно-технических связей. С развитием этих связей возрастает роль их правового регулирования, одним из элементов которого является регламентация правовых споров, возникающих между субъектами гражданского права различных государств.

При заключении внешнеэкономических сделок сторонами, как правило, оговаривается, что споры, которые могут возникнуть между ними в будущем, подлежат разрешению в арбитражном порядке. Такое арбитражное соглашение, предшествующее возникновению спора, обычно включается в гражданско-правовой договор как одно из его условий.

Соглашение об арбитражном разбирательстве споров, которые могут возникнуть в будущем, включенное в контракт, принято именовать арбитражной оговоркой. Договоренность сторон об арбитражном разбирательстве уже возникшего спора, выраженного в отдельном от основного договора соглашении, обычно называют третейский записью. По подсчетам специалистов в области арбитража в среднем 80% заключаемых внешнеэкономических договоров содержат арбитражную оговорку.

Заключать соглашение об арбитражном разбирательстве могут только правоспособные стороны. По общему праву в законодательстве указывается, в каких случаях споры подлежат рассмотрению в арбитражном порядке. В соответствии с этим определяется и сфера действия арбитражного соглашения.

Повышению роли арбитража, в особенности по сделкам внешней торговли, способствует его дешевизна по сравнению с судебным порядком рассмотрения споров, меньший формализм производства, относительная быстрота производства рассмотрения дел, а также возможность включения в состав арбитров лиц, обладающих специальными познаниями в данной сфере отношений. Рассмотрению споров в арбитражном порядке способствует и то, что арбитраж ведет производство при "закрытых дверях" и, как правило, не публикует своих решений, что особенно важно для соблюдения коммерческой тайны.

Конструктивная роль арбитража в области внешнеэкономических отношений признана в заключительном акте Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе.

О значении, которое ныне придается арбитражу, говорят разработанные Комиссией ООН по праву м/н торговли (ЮНСИТРАЛ) Примерные правила арбитражного производства, которые приняты Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 15 декабря 1976 года под названием "**Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ**" в качестве рекомендаций для использования в м/н торговле путем ссылок на этот регламент в коммерческих контрактах. Резолюция, исходила из убеждения о значении такого арбитражного регламента, который "был бы приемлем для стран с различными правовыми, социальными и экономическими системами".

Мировая практика знает два вида арбитража:

1) институционный, постоянно действующий; сюда(относятся арбитражные суды, учрежденные при торговых (торгово-промышленных) палатах или арбитражных ассоциациях различных стран, рассматривающие споры на основе своих регламентов (правил производства дел);

2) изолированный, который создается специально для рассмотрения спора по конкретному делу. После того как спор рассмотрен и решение вынесено, изолированный арбитраж прекращает существование. Этот арбитраж не имеет административного аппарата и каких-либо правил, регулирующих арбитражный процесс.

Широкую сферу компетенции имеют арбитражные суды при Международной торговой палате в Париже, созданной в 1919 г.. Американская арбитражная ассоциация, образованная в 1926 г., институт арбитров в Лондоне, Арбитражный институт при Стокгольмской торговой палате и др. Большой авторитет в организации

арбитража был и у Торгово-промышленной палаты СССР.

В РБ Международный арбитражный суд при Белорусской торгово-промышленной палате создан в 1994 году.

Арбитраж (как институционный, так и изолированный) основывает свое решение по гражданско-правовым спорам на нормах права, руководствуясь при выборе закона коллизионными нормами. Каждая из этих норм пользуется понятиями и терминами своих (национальных) гражданских кодексов. В нормах единообразны лишь словесные выражения, но не содержание коллизионных норм различных стран.

В практике ряда стран (Франция, ФРГ и др.) существует арбитраж посредников, выносящих решение по мотивам справедливости. Такой арбитраж предусмотрен Европейской конвенцией о внешнеторговом арбитраже 1961 г. Вопреки своему наименованию он призван в основном творить правосудие, а не посредничество в достижении "миролюбивых соглашений". Он связан обязанностью соблюдать основные принципы гражданского процесса (в том числе обеспечивать обеим сторонам равную возможность защиты своих прав и интересов).

2. Признание и исполнение арбитражных решений. Нью-Йоркская Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений.

Судебное поручение – обращение суда одного государства к суду другого государства с просьбой о совершении процессуальных действий на территории другого государства.

Выделяют:

1. Дипломатический порядок исполнения судебных поручений – суд обращается в МИД, МИД через свое представительство в МИД другого государства, МИД другого государства дает поручение своему суду исполнить судебное поручение.
2. Суд одного государства непосредственно обращается к суду другого государства.
3. Выполнение судебных поручений осуществляется посредством центральных органов юстиции.
4. Исполнение судебных поручений специально уполномоченными.

Сам порядок исполнения судебных поручений, возможность их исполнения определяется ГПК соответствующего государства.

Признание и исполнение решений иностранных судов.

Каждое государство обладает суверенитетом. Судебное решение имеет силу в пределах территории государства.

Если есть м/н соглашение, позволяющее на территории государства исполнять решения других государств:

- Соглашение "О порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хоз. деятельности" государств СНГ 1992.
- Конвенция "О правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам" стран СНГ.
- Двусторонние соглашения РБ о правовой помощи с Литвой, Латвией, Польшей и Китаем.
- Конвенция "О признании, исполнении иностранных арбитражных решений" 1958 года.

В ст.ст. 3-6 Конвенции 1958 года, заключенной в Нью-Йорке, урегулированы вопросы, касающиеся признания и приведения в исполнение иностранных арбитражных решений.

Конвенция в целом не унифицировала правил собственного исполнительного производства, предусмотрев, что исполнение будет осуществляться "в соответствии с процессуальными нормами территории, где испрашивается признание и приведение в исполнение арбитражного решения". Это может касаться сроков исполнения или других вопросов. Государство-участник Нью-Йоркской конвенции 1958 года не может отказать в исполнении решения, ссылаясь на отсутствие в его законодательстве специальных правил о порядке исполнения, так как обычно применяются нормы права, действующие на данной территории.

В ст.5 данной Конвенции установлен исчерпывающий перечень оснований для отказа в исполнении иностранных арбитражных решений. Никакие иные обстоятельства, помимо перечисленных в самой Конвенции, не могут служить основанием для отказа в признании или исполнении иностранного арбитражного решения. Иностранное решение не может быть предметом ни пересмотра по существу, ни отмены со стороны судебных органов страны, где испрашивается его признание или приведение в исполнение.

Судебная практика, связанная с применением Конвенции, показывает, что наибольшее число споров

возникает по вопросам наличия и действительности арбитражных соглашений (например, с точки зрения их формы, соблюдения правил арбитражной процедуры и т.д.).

Арбитражное решение приобретает значение "окончательного решения", несмотря на то, что по закону страны, где вынесено решение, можно требовать его отмены или аннулирования (в отличие от обжалования в порядке апелляции).

В соответствии со ст. 7 Нью-Йоркской Конвенции 1958 года кредитор по арбитражному решению вправе добиваться его исполнения либо по правилам Конвенции, либо по правилам других международных договоров, действительность которых конвенцией "не затрагивается", либо по з/д-ву страны, где испрашивается исполнение. Таким образом, право выбора предусмотрено для кредитора, т.е. для него установлен своего рода "режим наибольшего благоприятствования".

Экзекватура (согласие) компетентного судебного органа означает признание и приведение в исполнение судебного или арбитражного решения, вынесенного судом или арбитражем, третейским судом другой страны. В республиках бывшего СССР экзекватуру осуществляли областные, краевые и другие общие суды второй инстанции. Хозяйственные суды в РБ должны выполнять экзекватуру в зависимости от категории спора, который мог бы быть подсуден или областному, или Высшему хозяйственному суду. Экзекватура осуществляется вынесением определения (постановления) и выдачей при необходимости исполнительного листа либо приказа. Процесс экзекватуры в судах разных стран допускает широкий круг вопросов, подлежащих решению. Так, по ГПК Бельгии при экзекватуре суд должен проверять правильность решения иностранного суда и с точки зрения права, и с точки зрения установленное-то фактических обстоятельств дела. В некоторых странах процесс экзекватуры подразделяется на два отдельных этапа: процесс признания решения иностранного суда судом, осуществляющим экзекватуру; процесс исполнения такого решения (ст. 796-805 ГПК Италии).

Во Франции экзекватуру дает гражданский трибунал первой инстанции. Трибунал не должен входить в обсуждение вопросов законности решения иностранного суда или арбитража, кроме исчерпывающего перечня вопросов, которые могут дать повод говорить о невозможности экзекватуры. Перечень таких вопросов достаточно универсален. Это вопросы о компетентности суда с точки зрения подведомственности и подсудности; о надлежащем уведомлении должника и вызове в иностранный суд; о ненадлежащем применении коллизионных норм; о том, чтобы решение иностранного суда не носило карательного характера или не было направлено на взыскание налогов; о соответствии решения иностранного суда добрым нравам и публичному порядку страны суда, дающего экзекватуру.

Суды некоторых стран (Великобритания, ФРГ, Японии и др.) дают экзекватуру решениям тех государств, иностранных судов, суды которых дают экзекватуру решениям соответственно судов Великобритании, ФРГ, Японии и др. на условиях взаимности.

В Великобритании решение иностранного суда не подлежит экзекватуре. В случае спора, возбужденного в английском суде, оно может выполнить лишь роль доказательства для того лица, в пользу которого оно вынесено. Экзекватура дается только судам тех стран, которые определит правительство Великобритании по принципу взаимности.

В США решения иностранных судов и арбитражей получают экзекватуру. Проверяется соблюдение взаимности в судах других стран на получение экзекватуры для решений американских судов. При этом американские суды строго придерживаются правила о том, что условия контрактов о передаче спора в тот или иной суд или арбитраж должны соблюдаться беспрекословно.

В Польше экзекватуру дают воеводские суды по месту исполнения, а в Болгарии, Румынии и в некоторых других странах -- местные суды.

В соответствии со ст. 397 ГПК РБ порядок исполнения решений иностранных судов и арбитражей определяется соответствующими м/н договорами. Решение иностранного суда или арбитража может быть предъявлено на территории Беларуси к принудительному исполнению в течение трех лет с момента вступления решения в законную силу.