

Документ подписан простой электронной подписью
Информация о владельце:
ФИО: Бублик Владимир Александрович
Должность: Ректор
Дата подписания: 31.08.2023 10:56:25
Уникальный программный ключ:
c51e862f35fca08ce36bdc9169348d2ba451f033

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования
«УРАЛЬСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМЕНИ В. Ф. ЯКОВЛЕВА»

«Утверждено»
Решением Ученого Совета УрГЮУ
имени В. Ф. Яковлева
от 26.06.2023 года

ОЦЕНОЧНЫЕ МАТЕРИАЛЫ

Международное частное право

Основная профессиональная образовательная программа высшего образования – программа специалитета по специальности
40.05.01 Правовое обеспечение национальной безопасности
Международно-правовая специализация

ЧАСТЬ 1. (не публикуется)

ЧАСТЬ 2. МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО РАБОТЕ С ОЦЕНОЧНЫМИ МАТЕРИАЛАМИ

РАЗРАБОТЧИКИ	
КАФЕДРА:	ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА
АВТОРСКИЙ КОЛЛЕКТИВ:	Аникина Татьяна Владимировна, преподаватель кафедры гражданского права
	Афанасьев Роман Сергеевич, преподаватель кафедры гражданского права
	Вахрушев Леонид Александрович, старший преподаватель кафедры гражданского права, кандидат юридических наук
	Михайлова Дарья Вадимовна, ассистент кафедры гражданского права
	Михалев Кирилл Андреевич, доцент кафедры гражданского права, кандидат юридических наук
	Новикова Наталья Александровна, доцент кафедры гражданского права, кандидат юридических наук, доцент
	Степанченко Андрей Валерьевич, доцент кафедры гражданского права, кандидат юридических наук, доцент

I. ТЕКУЩИЙ КОНТРОЛЬ

ТЕОРЕТИЧЕСКИЙ ОПРОС

Рекомендации по подготовке к теоретическому опросу

Подготовка к теоретическому опросу осуществляется на основе изучения учебной и дополнительной литературы.

Основная цель работы с литературой – это извлечение из текста необходимой информации, способствующей формированию профессиональных компетенций, в силу чего, главным правилом работы с текстом является сознательное усвоение прочитанного, критическое осмысление его содержания, в ходе которого происходит постепенное глубокое осмысление теоретических положений международного частного права, выделение основных идей, системы аргументов, наиболее ярких примеров и т.д., кроме того, обязательным правилом является выяснение значения незнакомых слов, терминов, выражений, неизвестных имен, названий.

Рекомендуется при работе с литературой осуществлять конспектирование теоретического материала по основным вопросам дисциплины путем составления опорного конспекта. Конспектирование позволит сосредоточить внимание студента на ключевых проблемах теории международного частного права, подготовиться к практическим занятиям по дисциплине, а также облегчить повторение освоенного материала при подготовке к экзамену.

Конспектирование представляет собой краткое и последовательное изложение содержания прочитанного. Для составления опорного конспекта целесообразно придерживаться следующих этапов работы:

- *подготовительная работа: составление списка литературы и нормативных правовых актов, внимательное чтение текстов, подлежащих конспектированию;*

- *составление глоссария: уточнение в справочной литературе непонятных слов и вынесением справочных данных в конспект;*

- *составление плана опорного конспекта: выделить в прочитанном главное, составить план, представляющий собой перечень заголовков, подзаголовков, вопросов, последовательно раскрываемых затем в конспекте;*

- *формулировка тезисов: тезис – это кратко сформулированное положение, для лучшего усвоения и запоминания материала следует записывать тезисы своими словами;*

- *доказывание тезисов: тезисы, выдвигаемые в конспекте, нужно доказывать, поэтому в конспекте нужно отразить основные доводы, доказывающие истинность рассматриваемого тезиса, в этой части следует делать ссылки на положения нормативных правовых актов, в том числе, в конспекте целесообразно приводить примеры.*

Следует помнить, что главное в ответе на теоретический вопрос не объем, а содержание. В нем должны быть отражены основные принципиальные положения по теоретическому вопросу дисциплины. Не следует дословно воспроизводить содержание учебной литературы, основные положения целесообразнее излагать кратко, своими словами, заботясь о стиле и выразительности изложения. При этом в случае заимствований необходимо понимать, чья точка зрения и из какого источника приводится студентом.

Обращается внимание, что при ответе на вопрос не требуется детального анализа норм иностранного права, такие примеры приводятся исключительно в целях иллюстрации теоретического материала в тех случаях, когда требуется осуществить сравнительный анализ норм российского и иностранного международного частного права.

Задание 1. Внешнеэкономические сделки: понятие, признаки, виды

Рекомендации к выполнению: При подготовке к практическим занятиям студенту рекомендуется придерживаться следующей технологии:

- *внимательно изучить содержание вопроса;*
- *найти и проработать соответствующие разделы в рекомендованных нормативных документах, основной и дополнительной литературе;*
- *продумать развернутый ответ на вопрос, опираясь на опорный конспект, составленный в ходе освоения основной и дополнительной литературы*

Ключ ответа/решение:

Внешнеэкономическая сделка – сделка, совершаемая в ходе предпринимательской деятельности субъектами гражданских правоотношений, коммерческие предприятия которых находятся на территории различных государств.

Признаки:

- 1) внешнеэкономические операции, связанные с перемещением из одного государства в другое товаров, а также соответствующее выполнение и/или оказание услуг, передача технологий, финансов, если речь идет об инвестировании;
- 2) местонахождение контрагентов внешнеэкономической сделки на территории разных государств;

3) связана с предпринимательской деятельностью, поэтому стороны вступая во внешнеэкономические связи, заключая соответствующие сделки, преследуют цель получить прибыль из такой сделки и готовы нести риски убытков;

4) при расчетах по внешнеэкономической сделке используется валюта, стороны сами выбирают ее вид;

5) вопросы определения подведомственности разрешения споров, которые могут возникнуть регулируются сторонами при заключении внешнеэкономической сделки, выбор чаще всего делается в пользу международного коммерческого арбитража.

Внешнеэкономические сделки подразделяют по количеству сторон на:

1. односторонние (выдача доверенности иностранному юридическому или физическому лицу на совершение действий от имени доверителя);
2. двусторонние (договоры международной купли-продажи, бартерные контракты и т.д.);
3. многосторонние (договор о совместной деятельности, учредительный договор и т.д.).

Виды внешнеэкономических сделок в зависимости от содержания:

1. договор международной купли-продажи товаров;
2. международный договор лизинга;
3. международный договор оказания услуг;
4. международный договор страхования;
5. международный договор подряда;
6. договор международной перевозки и др.

В зависимости от правовой цели сделки выделяют:

1. внешнеторговые сделки, направленные на трансграничный обмен товарами, работами, услугами, а также результатами интеллектуальной деятельности;
2. инвестиционные сделки, направленные на финансирование реализации проектов, в целях получения прибыли в будущем.

Задание 2. Заключение трансграничных браков

Рекомендации к выполнению: При подготовке к практическим занятиям студенту рекомендуется придерживаться следующей технологии:

- внимательно изучить содержание вопроса, определить место вопроса в общем содержании темы, его связь с другими вопросами;
- найти и проработать соответствующие разделы в рекомендованных нормативных документах, основной и дополнительной литературе;
- продумать развернутый ответ на вопрос, опираясь на опорный конспект, составленный в ходе освоения основной и дополнительной литературы;
- выявить проблемные аспекты вопроса, продумать свое понимание путей и способов их решения

Ключ ответа/решение: К числу немногочисленных международных договоров, содержащих материально-правовые нормы относительно вопросов заключения брака, относится Конвенция о согласии на вступление в брак, брачном возрасте и регистрации браков (Нью-Йорк, 1962), закрепившая следующие основные принципы:

- личное свободное и безоговорочное согласие брачующихся;
- соблюдение минимального брачного возраста, установленного национальным законодательством;
- регистрация брака компетентным органом власти в официальном реестре.

Коллизионные нормы содержатся как в международных договорах (например, Минской конвенции о правовой помощи (1993), Гагской конвенции о заключении и признании действительности браков (1978)), так и в национальном законодательстве.

В коллизионном праве заключение брака рассматривается с двоякой точки зрения: с позиции внутренних условий вступления в брачные правоотношения и с точки зрения формального закрепления этих правоотношений (то есть формы брака и порядка его заключения).

В отношении формы заключения брака действует коллизионное правило «форма брака подчиняется праву страны места его заключения» (*locus regit actum*). Таким образом, на территории России будет признаваться религиозный брак, заключенный российскими гражданами в стране, чье национальное законодательство предусматривает такую форму.

Порядок заключения брака по общему правилу также подчиняется закону места совершения акта. При этом некоторые аспекты процедуры заключения брака должны также оцениваться с позиций публичного порядка, установленного национальным законодательством. Например, российское право не признает возможность заключения брака через представителя, поэтому в России не будет признаваться брак с участием российских граждан, заключенный на территории иностранного государства по доверенности.

Условия заключения брака, то есть способность лиц вступать в брак, определяются, как правило, их личным законом, при этом также должен соблюдаться публичный порядок и императивные нормы страны места заключения брака. Например, в иностранном законодательстве могут быть предусмотрены гендерные, расовые, религиозные ограничения права на брак, нарушающие публичный порядок РФ. Либо нормы иностранного права могут не соответствовать строго императивным нормам российского законодательства (например, в отношении минимального брачного возраста). В этих случаях условия заключения брака будут подчиняться российскому праву.

Международными нормами могут быть установлены иные коллизионные правила. Например, Парижская конвенция о содействии заключению браков за рубежом (1964) позволяет подчинять вопрос о некоторых брачных условиях праву страны места жительства лица, либо закону места совершения акта.

Разновидностью обычного брака признается брак консульский, то есть брак, заключаемый в отечественном для брачующихся дипломатическом представительстве или консульском учреждении по национальному законодательству их как в отношении условий, так и формы (таким образом, можно говорить об исключении из отношений иностранного элемента). Заключение таких браков допускается при соблюдении ряда условий:

- 1) Между соответствующими странами должно быть заключено соглашение (договор) о взаимном признании этих браков.
- 2) Заключаться эти браки могут, по общему правилу, только между гражданами страны консула.
- 3) После заключения брака компетентные органы страны пребывания консула информируются о его совершении.

Из-за различия правовых систем может возникнуть так называемый «хромоющий брак» – брак, порождающий правовые последствия в одной стране (то есть «действительный») и не порождающий их в другой (то есть «недействительный»).

Задание 3. Проблема национализации в международном частном праве

Рекомендации к выполнению: При подготовке к практическим занятиям студенту рекомендуется придерживаться следующей технологии:

- внимательно изучить содержание вопроса, определить место вопроса в общем содержании темы, его связь с другими вопросами;
- найти и проработать соответствующие разделы в рекомендованных нормативных документах, основной и дополнительной литературе;
- продумать развернутый ответ на вопрос, опираясь на опорный конспект, составленный в ходе освоения основной и дополнительной литературы;
- проанализировать и сопоставить различные точки зрения, содержание нормативных актов различной юридической силы
- выявить проблемные аспекты вопроса, продумать свое понимание путей и способов их решения

Ключ ответа/решение: Традиционно в отечественной учебной литературе по международному частному праву большое внимание уделяется проблеме национализации.

В современном отечественном гражданском законодательстве под национализацией понимается обращение в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц, которое производится на основании закона с возмещением стоимости этого имущества и других убытков в порядке абз. 3 п. 2 ст. 235 ГК РФ. Соответственно национализация является основанием прекращения права собственности.

При всех отличиях, связанных с историческими, политическими и экономическими условиями проведения национализации в различных странах, с точки зрения проблематики международного частного права важно выявление некоторых общих черт, характерных для правовой природы национализации:

- 1) всякий акт национализации – это акт государственной власти;
- 2) это социально-экономическая мера общего характера, а не мера наказания отдельных лиц;
- 3) национализация может осуществляться в отношении собственности независимо от того, кому она принадлежит (отечественным или иностранным физическим и юридическим лицам);
- 4) каждое государство, проводящее национализацию, определяет, должна ли выплачиваться иностранцам компенсация за национализированную собственность, а если должна, то в каком размере.

Прежде чем перейти к выявлению проблемных аспектов института национализации в международном частном праве необходимо отметить следующее.

Международным публичным правом признается право государства на проведение национализации, но оно не регулирует и не может регулировать отношения собственности, возникающие между государством и частными физическими и юридическими лицами. Условия проведения национализации определяются не международным правом, а внутренним правом государства, осуществляющего национализацию.

Право любого государства на национализацию частной собственности, в том числе и принадлежащей иностранным физическим и юридическим лицам, вытекает из такого общепризнанного принципа международного права, как суверенитет государства.

В связи с чем можно выявить основную общую проблему, присущую институту национализации в международном частном праве – это возможность злоупотребления со стороны государств-реципиентов своими суверенными правами, что неизбежно создает угрозу нарушений принципов и условий этого вида принудительного изъятия собственности.

Еще одной проблемой национализации в международном частном праве является проблема экстерриториальности законов о национализации.

Проблема состоит в признании или непризнании акта о национализации за пределами государства, осуществляющего национализацию. При этом возможны два подхода:

- 1) акт о национализации является разновидностью акта частногоправового характера, в связи с чем признается и влечет юридические последствия, в том числе за пределами государства его издания;
- 2) акт о национализации является проявлением суверенной власти государства, нормативным правовым актом, который имеет ограниченную сферу действия только в пределах государства, издавшего данный нормативно-правовой акт.

Безусловное влияние на постановку и решение проблем национализации всегда оказывали политические подходы, свойственные тому или иному конкретному историческому этапу.

В настоящее время, как правило, ни судебной практикой, ни правовой доктриной стран Запада не оспаривается экстерриториальное действие законов о национализации. Это означает, что государство, осуществившее национализацию, должно быть признано за границей собственником как имущества, которое находилось в момент национализации в пределах его территории, так и национализированного имущества, находившегося в момент национализации за границей.

Несмотря на это возникают проблемы, связанные с применением закона о национализации в отношении имущества, находящегося в момент национализации за рубежом. Стоит отметить, что правом, подлежащим применению к вещным правам, в частности к прекращению вещных прав, является право страны, где это имущество находится. Данная коллизионная привязка применяется в каждой стране, отечественное гражданское законодательство не является исключением, данный принцип закреплен в статьях 1205, 1205.1 ГК РФ, что и позволяет судам иностранных государств ссылаться на то, что приобретение права собственности на имущество определяется законами страны места нахождения, тем самым отрицая применение закона о национализации в отношении имущества, находящегося в момент национализации за рубежом.

В настоящее время признаны общие принципы признания права государства на осуществление национализации любой собственности, в том числе и иностранной. Данные принципы нашли свое отражение в Руководстве по регулированию прямых иностранных инвестиций Международного банка реконструкции и развития, ими являются:

- 1) национализация должна осуществляться для достижения общественно полезных целей;
- 2) национализация проводится на законных основаниях «в соответствии с применимой к данным обстоятельствам юридической процедурой»;
- 3) осуществляется без дискриминации;
- 4) при условии «быстрой, адекватной и эффективной компенсации».

Советский Союз, а затем Россия и другие страны СНГ признали в заключенных ими соглашениях принцип быстрой, адекватной и эффективной компенсации. Естественно, что такое признание принципа компенсации не имеет обратной силы и не может быть распространено на национализацию, проведенную в нашей стране в период до заключения этих соглашений.

Признание одним государством национализации собственности его граждан и юридических лиц, проведенной другим государством, часто становится в международной практике предметом международных соглашений. В таком соглашении могут быть урегулированы и взаимные имущественные претензии, возникшие в связи с проведением национализации. Урегулирование подобных претензий вытекает из самого факта признания действия национализации.

Еще одной проблемой национализации в международном частном праве является вопрос о размере выплаты компенсации собственнику национализированного имущества.

В доктрине международного права исторически существовали две точки зрения на вопрос о выплате компенсации при национализации, отражавшие позицию стран - экспортеров капитала и позицию стран - импортеров капитала (т.е. развивающихся стран).

Первая точка зрения. Общее международное право требует от государства, национализующего собственность иностранных инвесторов, выплатить им быструю, адекватную и эффективную компенсацию (*prompt, adequate and effective compensation*).

Вторая точка зрения. Выплата компенсации есть вопрос исключительно внутреннего права страны и только оно определяет, какую компенсацию выплатить собственнику национализированного имущества и платить ли ее вообще.

Компромиссная позиция отражена в Резолюции Генеральной Ассамблеи ООН 1803 от 14 декабря 1962 г. о постоянном суверенитете над природными ресурсами, за которую голосовали и развитые, и развивающиеся страны. Резолюция 1803 устанавливает, что национализация может осуществляться «в общественных интересах, в соответствии с законодательством страны, принимающей инвестиции, на недискриминационной основе, с компенсацией по законодательству и в соответствии с международным правом». Однако эта формулировка не дает ответа на вопрос, какой должна быть компенсация – «быстрой, адекватной, эффективной» или же национальное законодательство может предусмотреть иное.

В большинстве соглашений о поощрении и защите инвестиций, заключенных между развитыми и развивающимися странами, вместо термина «быстрая, адекватная и эффективная компенсация» используется термин «справедливая компенсация» (*fair, just compensation*). Естественно, у юристов развитых и развивающихся стран нет общего мнения по поводу содержания последнего термина.

Тем самым международная договорная практика с одинаковым успехом может использоваться в качестве аргумента как за, так и против принципа «быстрой, адекватной и эффективной компенсации».

Единственное решение международного судебного органа, в котором делалась попытка формулировать принципы, устанавливаемые международным правом в отношении национализации иностранной собственности - решение Постоянной палаты международного правосудия по делу «Хорцов» (1928 г.), - также говорит только о «справедливой» компенсации.

Вместе с тем принцип «быстрой, адекватной и эффективной компенсации» был воспринят в международных договорах Российской Федерации о поощрении и взаимной защите капиталовложений без каких-либо оговорок.

Согласно указанным соглашениям, компенсация, выплачиваемая иностранному инвестору при национализации и реквизиции, должна соответствовать реальной стоимости

национализируемых или реквизируемых инвестиций непосредственно до момента, когда официально стало известно о фактическом осуществлении либо о предстоящей национализации или реквизиции («адекватная компенсация»). Она должна выплачиваться в той валюте, в которой первоначально были осуществлены инвестиции, или в любой другой иностранной валюте, приемлемой для иностранного инвестора («эффективная компенсация») и без необоснованной задержки - как правило, не позднее трех месяцев с даты, когда будет определен размер компенсации. На сумму компенсации начисляются проценты по указанной в Соглашении ставке (официальная учетная ставка либо «обычная коммерческая ставка, но не ниже ставки ЛИБОР по шестимесячным долларовым кредитам») со дня национализации по день выплаты компенсации («быстрая компенсация»).

Действующий в настоящее время Федеральный закон «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» от 09.07.1999 № 160-ФЗ говорит о выплате иностранному инвестору возмещения стоимости национализируемого имущества и других убытков (п. 2 ст. 8), что соответствует формулировке ст. 306 ГК РФ, посвященной национализации вообще.

Таким образом, при национализации собственности иностранного инвестора последнему возмещается не только прямой ущерб, но и упущенная выгода.

Следует отметить, что в международной практике нередки случаи ограничения возмещения упущенной выгоды при национализации инвестиций. Так, указанное выше решение Постоянной палаты международного правосудия по делу «Хорцов» (1928 г.) исходит из того, что компенсация в случае национализации должна включать в себя стоимость изъятого имущества на момент изъятия плюс проценты по день выплаты компенсации. При этом стоимость изъятого имущества однозначно понимается как реальный ущерб, исключая упущенную выгоду.

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ (РАЗБОР КОНКРЕТНОЙ СИТУАЦИИ)

Рекомендации по решению практических заданий

Казусы нужно анализировать подробно и целесообразно это делать в письменном виде.

Решение задачи должно быть мотивированным, со ссылками на нормы закона и иных правовых актов, которые подлежат применению в данном случае.

Студенты должны давать развернутые ответы на сформулированные вопросы, проясняющие ситуацию, изложенную в фабуле задачи.

При решении задачи в сфере международного частного права необходимо придерживаться следующего алгоритма:

- 1) осуществить квалификацию отношения (выявить спорный аспект)*
- 2) оценить возможность материально-правового регулирования возникшего отношения*
- 3) в случае невозможности материально-правового регулирования выявить подлежащую использованию коллизионную норму и посредством этой нормы определить применимое право*
- 4) выявить проблемы применения норм международного частного права и охарактеризовать способы их решения.*
- 5) Представить решение задачи*

Фабула задачи может быть сформулирована таким образом, что будет допускать несколько вариантов решения и различное обоснование. В этом случае нужно представить решение всех возможных вариантов

Решение практических задач и ситуаций закладывает умения правильно формировать и излагать свои мысли, формирует профессиональное правовое мышление, позволяет связывать теоретические положения с практикой применения законодательства.

Решение задач должно быть развернутым и аргументированным.

Задание 4. Гражданка Российской Федерации решила вступить в брак с гражданином Франции на территории Испании. При заключении брака ей объявили, что теперь она обязана приобрести фамилию мужа, так как по испанскому законодательству, женщина, вступающая в брак, обязана поменять фамилию. Однако она отказалась это сделать, сославшись на положения российского законодательства, позволяющего сохранять добрачную фамилию при вступлении в брак. Кто прав в данном споре?

Ключ ответа/решение:

Юридическая квалификация возникшего правоотношения: спор возник относительно содержания и порядка реализации личных неимущественных прав (права на имя) в процессе реализации процедуры заключения брака.

Возможность материально-правового регулирования: Материально-правовое регулирование возникших отношений отсутствует

Коллизионное регулирование: Коллизионно-правовое регулирование осуществляется на основе коллизионной привязки личный закон физического лица, а в случае если смена фамилии по законодательству иностранного государства относится к элементам процедуры заключения брака, то применимым будет закон места совершения юридически значимого акта.

Проблемы применения норм международного частного права: в связи с описанной ситуацией возникает проблема квалификации (при оценке правовой природы изменения фамилии), а также возможно возникновение проблемы хромоющих отношений.

Решение: Право на имя (включающее, в том числе, фамилию) и право выбора супругами фамилии являются личным неимущественным правом физического лица. Согласно ст. 1198 Гражданского кодекса РФ право физического лица на имя определяется его личным законом (*lex personalis*), в данной ситуации для гражданки РФ – правом РФ (критерий гражданства) на основании п. 1 ст. 1195 Гражданского кодекса РФ.

Вместе с тем, в отношении формы и процедуры заключения брака будет применяться закон места совершения юридически значимого акта (*lex loci actus*), то есть места заключения брака (*lex loci celebrationis*). Поскольку гражданка РФ желает заключить брак на территории Испании, то к вопросам формы и процедуры заключения брака будет применяться право Испании с учетом требований ст. 158 Семейного кодекса РФ.

В том случае, если смена фамилии при вступлении в брак является неотъемлемой частью процедуры вступления в брак, то гражданка РФ должна сменить фамилию при условии сохранения желания пройти всю процедуру. В случае отказа от смены фамилии брак не будет заключен.

В том случае, если смена фамилии при вступлении в брак не является неотъемлемой частью процедуры вступления в брак, то гражданка РФ не обязана менять свою фамилию, действуя на основании своего личного закона физического лица и сохраняя добрачную фамилию на основании п. 1 ст. 32 Семейного кодекса РФ

Задание 5. При рассмотрении дела о разводе, гражданка Израиля заявила ходатайство о привлечении к участию в процессе раввина для дачи заключения по делу (ст. 47 Гражданского процессуального кодекса РФ), что, по ее мнению, будет способствовать признанию данного решения в Израиле. Российский суд отказался удовлетворить данное ходатайство. *Согласны ли Вы с позицией суда?*

Ключ ответа/решение:

Юридическая квалификация возникшего правоотношения: правоотношения по поводу расторжения брака в части определения порядка и процедурных аспектов данного юридического факта.

Возможность материально-правового регулирования: материально-правовое регулирование данных отношений отсутствует.

Коллизионное регулирование: используется закон места совершения юридически значимого акта, а также нормы процессуального характера.

Проблемы применения норм международного частного права: проблема хромоющих отношений, применение оговорки о публичном порядке.

Решение: Правило о подсудности российским судам дел о расторжении брака закреплено в п. 8 ч. 3 ст. 402 ГПК РФ, в соответствии с которым суды в РФ вправе рассматривать дела с участием иностранных граждан или лиц без гражданства, если по делу о расторжении брака истец имеет место жительства в Российской Федерации или хотя бы один из супругов является российским гражданином.

Согласно п. 1 ст. 160 Семейного Кодекса РФ, расторжение брака между гражданами Российской Федерации и иностранными гражданами или лицами без гражданства, а также брака между иностранными гражданами на территории Российской Федерации производится в соответствии с законодательством Российской Федерации.

По ст. 47 ГПК РФ в случаях, предусмотренных федеральным законом, государственные органы, органы местного самоуправления до принятия решения судом первой инстанции вступают в дело по своей инициативе или по инициативе лиц, участвующих в деле, для дачи заключения по делу в целях осуществления возложенных на них обязанностей и защиты прав, свобод и законных интересов других лиц или интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований. Раввин не является представителем государственных органов РФ или органов местного самоуправления.

Израиль и Российская Федерация являются участниками «Конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов» (Заключена в г. Гааге 05.10.1961) (Союз Советских Социалистических Республик присоединился к Конвенции (см. постановление Верховного Совета СССР от 17.04.1991 N 2119-1), вступила в силу для России 31.05.1992).

Статьей 3 данной конвенции предусмотрено, что единственной формальностью, которая может быть потребована для удостоверения подлинности подписи, качества, в котором выступало лицо, подписавшее документ и в надлежащем случае, подлинности печати или штампа, которыми скреплен этот документ, является проставление апостиля компетентным органом государства, в котором этот документ совершен.

Апостиль – это установленный Гагской конвенцией штамп, проставляемый на документах компетентным органом страны в которой выдан документ. Официальные документы, заверенные апостилем, освобождаются от легализации, то есть удостоверения подлинности подписей, полномочий подписавших лиц и подлинностей печатей и штампов. Исходя из норм, содержащихся в статьях 3, 4 «Конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов» можно заключить, что для признания судебного решения о расторжении брака в Израиле требуется проставление апостиля.

Таким образом, считаю, что суд правомерно отказал в удовлетворении ходатайства, так как расторжение брака в РФ подчиняется российским нормам права. Участие в судебном процессе раввина не является обязательным для признания данного решения в Израиле

Задание 6. Группа банков из пяти стран создала консорциум и заключила договор кредитования промышленного проекта по производству рейсовых теплоходов. Консорциум был создан в Цюрихе (Швейцария). В кредитном договоре было предусмотрено, что его положения подчиняются банковскому праву штата Нью-Йорк. В процессе реализации проекта возник спор между консорциумом и должником. Установите применимое к спору право

Ключ ответа/решение:

Юридическая квалификация возникшего правоотношения: Задание касается внутренних (между банками, входящими в консорциум) и внешних (между консорциумом и должником) отношений, осложненных иностранным элементом и связанных с заключением двух сделок: 1) о создании консорциума; 2) о кредитовании.

Основные вопросы, подлежащие правовой оценке:

1. Правовая природа консорциума в МЧП;
2. Правовое значение места создания консорциума;

3. Возможность выбора применимого права к договору кредитования, заключаемого консорциумом;

Оценка оговорки о подчинении кредитного договора «банковскому праву штата Нью-Йорк».

Возможность материально-правового регулирования: Унифицированная международно-правовая регламентация консорциумов отсутствует, несмотря на широкое распространение консорциальных отношений в деловой практике. Имеются лишь рекомендательные руководства 1973 и 1979 гг. Европейской экономической комиссии ООН по составлению контрактов о создании консорциумов, обобщающие сложившиеся на практике подходы.

Коллизионное регулирование: личный закон юридического лица, закон автономии воли сторон, принцип наиболее тесной связи

Проблемы применения норм международного частного права: проблема квалификации

Решение: Задание касается внутренних (между банками, входящими в консорциум) и внешних (между консорциумом и должником) отношений, осложненных иностранным элементом и связанных с заключением двух сделок: 1) о создании консорциума; 2) о кредитовании.

Основные вопросы, подлежащие правовой оценке:

1. Правовая природа консорциума в МЧП;
2. Правовое значение места создания консорциума;
3. Возможность выбора применимого права к договору кредитования, заключаемого консорциумом;
4. Оценка оговорки о подчинении кредитного договора «банковскому праву штата Нью-Йорк».

Кредиты международных банковских консорциумов представляют собой особую форму кредитования во внешнеэкономических отношениях. Использование такой формы дает возможность аккумулировать значительные валютные средства путем привлечения их от большого числа банков из разных стран для предоставления заемщику для реализации крупного проекта в порядке и на условиях, согласованных между банками – участниками консорциума и заемщиком.

Консорциум имеет следующие типичные признаки:

1. Согласованность цели участников в реализации инвестиционного проекта;
2. Временный характер создания, определяемый особенностями инвестиционного проекта;
3. Отсутствие у консорциума статуса юридического лица.

Консорциум является чисто договорным объединением лиц. Входящие в его состав банки сохраняют свою юридическую самостоятельность. В доктрине такие объединения именуют неинкорпорированным совместным предприятием (non-incorporated joint venture) или ненастоящим совместным предприятием (non-equity joint venture).

В связи с этим упомянутое в задании место «создания консорциума» (Цюрих) с точки зрения российского права не может считаться личным законом организации (ст. 1202 ГК РФ), а может расцениваться лишь как место заключения сделки о создании консорциума. При этом необходимо учитывать, что в отдельных правовых порядках допускается признание правосубъектности за договорными объединениями, не имеющими статуса юридического лица, например, за полными и командитными товариществами, имеющими известное сходство с договором о консорциуме. Если законодательство места учреждения консорциума содержит

подобные положения, то для российского правопорядка такие консорциумы считаются имеющими личный закон (ст. 1203 ГК РФ), вправе приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, выступать истцом и ответчиком в российском суде (п. 17 Постановления Пленума ВС РФ от 09.07.2019 № 24). Но и в этом случае право места создания консорциума, по общему правилу, может регулировать только внутренние отношения между участниками, связанные с управлением консорциумом (в том числе, о лице, действующем от имени входящих в консорциум членов), распределением прав и обязанностей между участниками (п. 2 ст. 1202 ГК РФ).

К отношениям консорциума с контрагентами (в данном случае, к кредитному договору) применяются общие нормы обязательственного права, регулирующие соответствующие отношения. Особенностью этих отношений в данном случае будет множественность лиц на стороне кредитора. В литературе отмечается, что «недостаточная в целом регламентация в национальном законодательстве и отсутствие международных договоров, регулирующих рассматриваемую форму кредитования, побуждают ее участников достичь максимально полной договоренности по всему комплексу вопросов, связанных с кредитованием».

Тем не менее указанная регламентация не считается всеобъемлющей и учитывающей любые возможные случаи, которые могут произойти в процессе реализации соглашения. Поэтому в соглашения обычно включается специальное условие о «применяемом праве», то есть о системе правовых норм определенной страны, которыми в необходимых случаях будут регулироваться правоотношения сторон по данному соглашению.

Возможность включения таких оговорок обусловлена присущим договорному статусу принципом автономии воли (*lex voluntatis*). Данный принцип признается, в том числе, и в российском коллизионном праве (ст. 1210 ГК РФ). Суд определяет допустимые пределы выбора применимого права в соглашениях сторон на основании российского права (п. 26 Постановления Пленума ВС РФ от 09.07.2019 № 24).

При оценке оговорки о подчинении договора «банковскому праву штата Нью-Йорк» с точки зрения российского коллизионного права (в частности, если спор по каким-либо причинам будет рассматриваться российским судом) необходимо учитывать следующее. США относятся к группе стран со множественностью правовых систем, чьей правоприменительной практике известны четыре группы правовых коллизий: между законами различных штатов, между законодательством штата и федеральным законодательством, между законодательствами штата и иностранного государства (государств), между федеральным и иностранным законодательствами.

В связи с этим во избежание применения общих правил определения права в ситуации множественности правовых систем (ст. 1188 ГК РФ) оговорка о выборе права конкретного штата США (Нью-Йорк) является корректной.

Поскольку стороны сделали отсылку к «банковскому праву», то толкование данного понятия (то есть, объем регулируемых данным комплексом правовых норм отношений) будет осуществляться на основании российского права (ст. 1187 ГК РФ). В случае, если возникший между сторонами спор не будет подпадать под действие норм банковского права штата Нью-Йорк (в понимании, определенном по указанным правилам), необходимо будет использовать принцип наиболее тесной связи (п. 9 ст. 1211 ГК РФ), поскольку в ситуации множественности лиц на стороне кредитора нельзя использовать критерий права стороны, осуществляющей характерное исполнение (п. 1 ст. 1211 ГК РФ). Создание консорциума в Швейцарии будет одним из обстоятельств для определения права страны, с которой отношение наиболее тесно связано.

ЭКСПРЕСС-ОПРОС

Рекомендации по подготовке к экспресс-опросу

Экспресс-опрос – это оценочное средство, предполагающее оценку знания студентом содержания и правил применения типов коллизионных привязок. Экспресс-опрос предполагает однозначный, четкий, однозначный и краткий ответ на поставленный вопрос.

Задание 7. Комплект заданий для студента включает в себя пять вопросов

Задание	Ключ ответа/решение
для определения права, применимого к защите вещных прав	Закон места нахождения вещи
критерии для определения личного закона физического лица	- гражданство - место жительства - домициля
в основу закона наиболее тесной связи положен принцип	характерного исполнения
вопросы исковой давности по договору включены в статут	Закон автономии воли сторон Закон наиболее тесной связи
статут личного закона юридического лица	1) статус организации в качестве юридического лица; 2) организационно-правовая форма юридического лица; 3) требования к наименованию юридического лица; 4) вопросы создания, реорганизации и ликвидации юридического лица, в том числе вопросы правопреемства; 5) содержание правоспособности юридического лица; 6) порядок приобретения юридическим лицом гражданских прав и принятия на себя гражданских обязанностей; 7) внутренние отношения, в том числе отношения юридического лица с его участниками; 8) способность юридического лица отвечать по своим обязательствам; 9) вопросы ответственности учредителей (участников) юридического лица по его обязательствам

ТЕРМИНОЛОГИЧЕСКИЙ ДИКТАНТ

Рекомендации по подготовке к терминологическому диктанту

Терминологический диктант – это оценочное средство, предполагающее оценку знания студентом ключевых терминов, понятий, категорий, а также их ключевых признаков, свойств, классификаций. Предполагает формулировку определения понятия. Для целей подготовки необходимо, в первую очередь, ориентироваться на легальные определения соответствующих терминов. При отсутствии легального определения термина, необходимо сформулировать определение самостоятельно, основываясь на доктринальных позициях, свойствах и характерных признаках определяемого явления.

Задание 8. Комплект заданий для студента включает в себя пять вопросов

Задание	Ключ ответа/решение
Иностранная инвестиция	вложение иностранного капитала, осуществляемое иностранным инвестором непосредственно и самостоятельно, в объект предпринимательской деятельности на территории Российской Федерации в виде объектов гражданских прав, принадлежащих иностранному инвестору, если такие объекты гражданских прав не изъяты из оборота или не ограничены в обороте в Российской Федерации в соответствии с федеральными законами, в том числе денег, ценных бумаг, иного имущества, имущественных прав, имеющих денежную оценку исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, а также услуг и информации
Кумуляция коллизионных привязок	объединение различных коллизионных правил в рамках одной нормы, применяемой для определения права, применимого к конкретному правоотношению трансграничного характера; ситуация, при которой происходит совмещение коллизионных привязок, отношение «привязано» одновременно к двум или более правовым порядкам, вследствие чего возникает необходимость учитывать постановления нескольких различных правовых систем при регулировании одного правоотношения
Инкотермс	комплекс международных правил толкования торговых терминов, наиболее часто используемых во внешней торговле частного характера, ограниченных вопросами, относящимися к правам и обязанностям сторон договора купли-продажи в отношении поставки проданных товаров

Концессионное соглашение	соглашение по которому одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением имущество (далее - объект концессионного соглашения), право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать другой стороне (концеденту), осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, а концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного соглашения для осуществления указанной деятельности
Обход закона	ситуация, при которой стороны, желая уклониться от применения неудобной с их точки зрения нормы национального закона, своими действиями создают фактический состав, при котором применимым правом к отношению будет избрано право другого государства, содержащего более благоприятные для сторон нормы

II. ПРОМЕЖУТОЧНАЯ АТТЕСТАЦИЯ

Промежуточная аттестация проходит в форме экзамена, по билетам, включающим в себя два практических задания (задачи). Каждая задача экзаменационного билета нацелена на проверку всех уровней учебной цели, достигаемых при изучении дисциплины.

Рекомендации по решению задач экзаменационного билета:

1) внимательно изучить, усвоить условие задачи, сущность возникшего спора и обстоятельства дела; при этом в задачу не следует вводить дополнительные («собственные») данные, основанные на различных предположениях;

2) определить, к какой теме курса международного частного права относится задача;

3) сформулировать подлежащие решению вопросы, уяснить поставленные вопросы;

4) определив тему, нужно вспомнить ее теоретическое содержание, соответствующие нормативные акты и отыскать необходимые нормы для разрешения ситуации: оценить возможность материально-правового регулирования, охарактеризовать коллизионное регулирование, выявить и описать проблемы применения коллизионных норм.

При этом необходимо доказать, что именно данная норма права подлежит применению к рассматриваемым отношениям. При решении задачи следует давать ответ на каждый поставленный вопрос, сформулированный в задании.

Представляя свой вариант решения, студент кратко излагает обстоятельства дела, дает юридическую оценку доводам сторон и обосновывает. Если в задаче уже приведено решение суда или иного органа, то требуется оценить его обоснованность и законность. Помимо этого, необходимо ответить на теоретические вопросы, поставленные в задаче в связи с предложенной ситуацией. Полезно в письменном виде сформулировать эти вопросы, чтобы выявить порядок решения задачи и максимально подробно разобрать ситуацию. В заключение на основе теоретических положений и нормативного материала надо сформулировать решение, сделать четкие выводы

Задание: Между российской организацией и немецкой компанией заключен договор лизинга самолета, по которому российская организация выступала арендатором, а немецкая компания – арендодателем. Поставка товара осуществлялась третьей компанией из Франции. В обусловленные сроки самолет был поставлен, но его качество вызвало претензии у российской стороны. Охарактеризуйте особенности договора международного лизинга. Какие нормы права в данном случае должны применяться к договору и возникшему спору? Зависит ли выбор применимого права от национальности лица, осуществлявшего выбор поставщика?

Ключ ответа/решение, рекомендации по выполнению задания:

Юридическая квалификация возникшего правоотношения: в задаче идет речь о договоре международного лизинга (финансовой аренды). По договору лизинга арендодатель (немецкая компания) по указанию арендатора (российская компания) обязуется приобрести у третьего лица (французская компания) имущество (самолет) в собственность и в дальнейшем передать такое имущество во временное владение и пользование арендатору за плату. Таким образом, для подобных отношений характерно применение правил о купле-продаже – в отношениях между продавцом (французской компанией) и арендодателем (немецкой компанией); а также правил об аренде либо кредите (в зависимости от квалификации правовой природы

отношений лизинга) – в отношениях между арендодателем (немецкой компанией) и арендатором (русской компанией).

Возможность материально-правового регулирования: к данным отношениям возможно применение таких международных актов как Венская конвенция о договорах международной купли-продажи (1980 года) – для отношений купли-продажи товара (самолета), а также Конвенции УНИДРУА о международном финансовом лизинге, Кейптаунской конвенции о международных гарантиях в отношении подвижного оборудования – для отношений лизинга.

Коллизионное регулирование: применению подлежат коллизионные нормы, направленные на определение применимого права к договорным отношениям – закон наиболее тесной связи.

Проблемы применения норм международного частного права: проблема квалификации – в части оценки отношений лизинга в качестве единого договора или совокупности договоров.

Решение.

Охарактеризуйте особенности договора международного лизинга

Особенностью договора международного лизинга является наличие осложнения отношения иностранным элементом. В данном случае такое осложнение происходит по субъектному составу, так как каждый из участников имеет разную национальную принадлежность – разный личный закон. Еще ряд особенностей международных лизинговых отношений выделяется в п. 2 ст. 1 Конвенции УНИДРУА о международном финансовом лизинге: (1) арендатор сам определяет необходимое ему оборудование и поставщика, (2) оборудование приобретает арендодателем по договору лизинга, о чем должно быть известно продавцу, (3) арендатор уплачивает в пользу арендодателя периодические платежи, куда включаются в том числе и амортизационные издержки, связанные с использованием переданного во владение и использование оборудования

Какие нормы права в данном случае должны применяться к договору и возникшему спору?

Главный вопрос в задаче – выбор применимого к отношениям правового акта, определение применимого к отношениям сторон права.

Вспомогательные вопросы – определение личного закона участников отношений, правового режима (вещный статут) предмета договора – самолета.

Поскольку страны – участники лизинговых отношений по задаче присоединились к Конвенции УНИДРУА, постольку к отношениям сторон возможно применение данного акта. Отвечая на поставленный в задаче вопрос, со ссылкой на ст. 10 Конвенции УНИДРУА, арендатор вправе предъявлять претензии к продавцу товара. В данной конвенции осуществляется материально-правовое регулирование отношений по договору лизинга.

По общему правилу личный закон юридических лиц определяется по месту его регистрации, следовательно, поскольку в задаче не сказано иного, личным законом арендатора, арендодателя, продавца будут право России, Германии, Франции соответственно.

Вещный статут предмета договора лизинга определяется в ст. 7 Конвенции УНИДРУА: правовой режим воздушного судна определяется правом государства, где это воздушное судно зарегистрировано

Зависит ли выбор применимого права от национальности лица, осуществлявшего выбор поставщика?

По общему правилу национальность лица, осуществляющего выбор поставщика не используется для определения применимого к отношениям сторон права. По российскому праву, в силу положения п. 2 ст. 1211 ГК РФ, характерное исполнение по договору лизинга осуществляет

арендодатель (кредитор), следовательно, в отсутствие соглашения о применимом праве, будет применяться право арендодателя (кредитора). Вместе с тем, в силу принципа свободы договора, а также автономии воли сторон в самом лизинговом договоре возможно определить условие, согласно которому выбор применимого права будет зависеть от национальности лица, осуществлявшего выбор поставщика.

ЧАСТЬ 3. *(не публикуется)*