#### Международная Кадровая Академия

**Межрегиональная Академия Управления Персоналом**

**КОНТРОЛЬНАЯ РАБОТА**

##### По дисциплине «Международное частное право»

**Тема: «Международный договор в системе источников международного частного права»**

**Сдала студент Шевченко Н.С.**

**Проверил\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

##### Севастополь

2002

## ПЛАН

## КОНТРОЛЬНОЙ РАБОТЫ

ВВЕДЕНИЕ 3

1. Международный договор в системе источников международного

частного права

4

1.1. Международные договоры Украины 4

* 1. Объекты интеллектуальной собственности в определениях норм

международного частного права 5

* 1. Трансформация норм международных договоров в нормы

национального законодательства Украины 6

* 1. Общие положения о правоспособности и дееспособности

иностранцев в Украине 8

ЗАКЛЮЧЕНИЕ 10

Список используемой литературы 11

ВВЕДЕНИЕ

*Международное частное право* – это отрасль права, которая регулирует международные отношения, не касающиеся власти, усложненные международным элементом.

Международное частное право касается гражданско-правовых отношений, прежде всего между организациями и гражданами (лицами без гражданства) разных стран. Предметом регулирования в международном частном праве являются отношения гражданско-правового характера. Имущественные, трудовые, семейные, наследственные, деликтные, экономические, хозяйственные, научно-технические, культурные, образовательные и другие отношения возникают в международной жизни при участии лиц разной государственной принадлежности.

Гражданские правовые отношения – это, прежде всего, отношения между физическими и юридическими лицами разных государств. Субъектом в имущественных отношениях является иностранная сторона (например, гражданин иностранного государства, лицо без гражданства, иностранная организация, иностранное государство). Субъекты имущественных отношений могут принадлежать одному государству, но объект, в связи с которым возникли соответствующие отношения, находится за границей. Возникновение, изменение и прекращение имущественных отношений могут быть связаны с юридическим фактом за границей (причинение вреда, заключение договора, смерть наследника и др.).

Международного частного права не бывает без иностранного элемента, а гражданско-правовые отношения без иностранного элемента случаются. Скажем тогда, когда их сторонами являются физические и юридические лица одной страны. Когда же в гражданских отношениях принимает участие гражданский элемент, то эти отношения принимают новое качественное значение и становятся международными. Говорят, что они усложняются иностранным элементом.

Различают три вида иностранного элемента: субъект, объект, юридический факт.

Система международного частного права как наука охватывает также вопросы исторического развития доктрин этого права, его территорий и концепций, определяет способы разрешения его проблем. Международное частное право развивается в тесной взаимосвязи со сравнительным правоведением.

Немецкие правоведы понимают международное частное право, прежде всего, как коллизионное. Англосаксонцы в состав международного частного права включают и конфликт юрисдикции. Правоведы отдельных стран понимают международное частное право как отрасль, которая охватывает коллизионные нормы, конфликт юрисдикций и правовое положение иностранцев. Французские правоведы, кроме указанного, в рамках международного частного право рассматривают отдельные вопросы публичного права (французское гражданство, въезд и пребывание иностранцев и др.).

Различают следующие виды источников международного частного права:

* внутреннее (национальное) законодательство, которое касается иностранного элемента;
* судебная и арбитражная практика;
* обычаи;
* доктрины авторитетных ученых;
* международные договоры.

1. МЕЖДУНАРОДНЫЫЙ ДОГОВОР В СИСТЕМЕ ИСТОЧНИКОВ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА
   1. МЕЖДУНАРОДНЫЕ ДОГОВОРЫ УКРАИНЫ

В преамбуле к Закону Украины «О международных договорах Украины», принятом 22 декабря 1993 года, отмечается, что он «устанавливает порядок, выполнение и денонсацию международных договоров Украины с целью надлежащего обеспечения национальных интересов, осуществления целей, заданий и принципов внешней политики Украины, закрепленных в Конституции Украины». Отметим, что имелась в виду Конституция 1978 года.

В п. 2 ст. 1 Закона Украины «О международных договорах Украины» указывается, что понятие «заключение международного договора охватывает ведение переговоров с целью подготовки текста международного договора, принятие текста международного договора или установление его аутентичности и высказывание согласия на обязательность международного договора для Украины».

В ст. 2 того же Закона установлено:

«1. Международные договоры Украины заключаются с иностранными государствами и международными организациями от имени:

* Украины;
* Правительства;
* Министерств и других центральных органов государственной исполнительной власти.

От имени Украины заключаются международные договора:

* политические, территориальные, мирные;
* касающиеся прав и свобод человека;
* о гражданстве;
* об участии Украины в межгосударственных союзах и других межгосударственных объединениях (организациях), системах коллективной безопасности;
* о военной помощи и относительно направления контингента Вооруженных Сил Украины в другую страну или допуска Вооруженных Сил иностранных государств на территорию Украины;
* об использовании территории и природных ресурсов Украины;
* которым по соглашению сторон предоставляется межгосударственный характер.

3.От имени Правительства заключаются межгосударственные договора по экономическим, торговым, научно-техническим и другим вопросам, которые относятся к его компетенции.

4. От имени министерств и других центральных органов государственной исполнительной власти Украины заключаются международные договора по вопросам, относящимся к их компетенции».

Отметим, что межгосударственные соглашения заключаются не только для их межгосударственного использования. В основном государства заключают между собой договора для того, чтобы их предметом могли пользоваться физические лица этих государств и лица без гражданства, которые проживают на их территориях. В английском языке слово *«nationals»* охватывает эти категории лиц.

В теории и на практике часто возникают проблемы в связи с юридической силой международного договора. Что весомее – международный договор или внутреннее законодательство?

Украинское законодательство, как до принятия действующей Конституции Украины, так и после ее принятия устанавливает верховенство международного договора над внутренним законом.

Вот примеры формулировок указанного примата:

«1. Заключенные и надлежащим образом ратифицированные международные договоры Украины составляют неотъемлемую часть национального законодательства и применяются в порядке, предусмотренном для норм национального законодательства.

1. Если международным договором Украины, заключение которого состоялось в форме закона, установлены другие правила, чем те, которые предусмотрены законодательством Украины, то применяются правила международного договора Украины» (ст. 17 «Действие международных договоров Украины на территории Украины» Закона Украины «О международных договорах Украины»).

«…Если международным договором Украины установлены другие правила, чем те, которые содержит законодательство о браке и семье Украины, то применяются правила соответствующего международного договора…» (выписка из ст. 203 КоБС Украины).

«Если международным договором установлены другие правила о нотариальных действиях, чем те, которые содержит законодательство Украины, то при совершении нотариальных действий применяются правила международного договора.

Если международный договор относит к компетенции нотариусов совершение нотариальных действий, не предусмотренных законодательством Украины, нотариусы совершают это нотариальное действие в порядке, установленном Министерством юстиции Украины» (ст. 103 «Международные договоры» Закона Украины «О нотариате» от 2 сентября 1993 г. № 3425-ХI).

«Если международным договором Украины, согласие на обязательность которого предоставлена Верховной Радой Украины, установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены этим Законом, то применяются правила международного договора» (ст. 4 «Международные договоры» Закона Украины «Об охране прав на указание происхождения товаров» от 16 июня 1999 г. № 752- XIV).

1.2 ОБЪЕКТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В ОПРЕДЕЛЕНИЯХ

НОРМ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА

В соответствии с Конвенцией, которая основывает Всемирную организацию интеллектуальной собственности, интеллектуальная собственность включает права, которые относятся к литературным, художественным и научным произведениям, исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам, изобретениям во всех областях человеческой деятельности, научным открытиям, промышленным образцам, товарным знакам, знакам обслуживания, защиты против недобросовестной конкуренции, а также все другие права, которые относятся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях. По Соглашению TRIPS термин «интеллектуальная собственность» означает авторское право и смежные права, товарные знаки, географические обозначения, промышленные образцы, патенты, компонование (топографии) интегральных микросхем, защиту не разглашаемой информации.

Парижская Конвенция (ст. 12) предусматривает обязанность каждой страны–участника создать специальную службу по делам промышленной собственности и центральное хранилище для ознакомления общественности с патентами и изобретениями, полезными моделями, промышленными образцами и товарными знаками. Предусмотрено также издание этой службой официального периодического бюллетеня с регулярной публикацией фамилий собственников изданных патентов с краткими наименованиями запатентованных изобретений и репродукции зарегистрированных знаков. Что касается опубликования сведений, следует указать, что официальным изданием Ведомства является бюллетень «Промышленная собственность».

Вместе с этим нельзя считать соответствующим требованиям Конвенции объединение Ведомства вместе с другими государственными органами в одно ведомство, которое становится многофункциональным государственным органом по вопросам образования и науки и по названию даже не имеет отношения к интеллектуальной собственности. Тот факт, что по Конвенции должен быть создан специальный орган по вопросам промышленной собственности, указывает на то, что должен быть специальный орган, обособленный по своим функциям от функций других государственных органов. Поэтому объединение вопросов защиты интеллектуальной собственности с вопросами развития и функционирования научной и образовательной сферы нельзя считать целесообразным и наиболее способствующим развитию государственной системы охраны интеллектуальной собственности.

1.3 ТРАНСФОРМАЦИЯ НОРМ МЕЖДУНАРОДНЫХ ДОГОВОРОВ В НОРМЫ

НАЦИОНАЛЬНОГО ОЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА УКРАИНЫ

В сфере международного частного права положения международных договоров применяются к юридическим и физическим лицам государств-участников не прямо, а опосредовано – с помощью предоставления действия тому или другому международному договору на территории соответствующего государства, используя для этого определенный установленный законодательством прием. Представим, что упомянутые уже Правила ИНКОТЕРМС-90 являются правительственным документом. Все иное остается реальным. Администрация Президента эти Правила не создавала и даже не переформулировала на украинском языке. Был только выполнен перевод, и они утверждены президентским Указом. Международный документ молниеносно стал национальным нормативно-правовым актом.

Очевидно, в большинстве нормы национального законодательства, которые касаются иностранного элемента, формулируются на основе соответствующих международных договоров. Рассмотрим, как это исполняется в Украине.

В следующем примере под понятием «Союз» следует иметь в виду Парижский союз, к которому принадлежат страны – участницы Парижской конвенции об охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г.

В ст. 5-3 этой Конвенции зафиксировано:

«В любой стране Союза не рассматривается как нарушение правил патентособственника следующее:

1. Использование на борту кораблей других стран Союза приспособлений, которые являются предметом его патента, в корпусе корабля, машинах, передачах и других устройствах, когда такие корабли временно или случайно входят в воды названной страны, при условии, что такие устройства используются исключительно для нужд такого корабля.
2. Использование приспособлений, которые составляют предмет патента в конструкции или действии самолета или сухопутных транспортных средств других стран Союза, или средств, когда эти самолет или средства временно или случайно входят в названную страну».

Теперь приведем выписку из п. 2 ст. 25 « Действия, которые не признаются нарушением патента» Закона Украины «Об охране прав на изобретения (полезные модели)» от 15 декабря 1993 г.:

«Не признается нарушением прав, которые предоставляются патентом, использование запатентованного изобретения (полезной модели):

в конструкции или при эксплуатации транспортного средства иностранного государства, которое временно или случайно находится в водах, воздушном пространстве или на территории Украины, при условии, что изобретение (полезная модель) используется исключительно для нужд указанного средства…»

Как видим, наш законодатель содержание ст. 5-3 Конвенции передал полностью и выполнит это несколько сжатее. Сравним аналогичные положения международной конвенции и национального закона относительно авторского права.

В п. 1 ст. 7 Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г. установлено: «Срок охраны, предоставленный Конвенцией, составляет жизнь автора и пятьдесят лет после его смерти».

В п. 1 ст. 24 «Срок охраны прав авторов» Закона Украины «Об авторском праве и смежных правах» от 23 декабря 1993 г. зафиксировано: «Охрана, которая предоставляется этим Законом, действует на протяжении всей жизни автора и 50 лет после его смерти, кроме случаев, предусмотренных этой статьей».

Относительно произведений искусства и рукописей Бернская конвенция предусматривает «право следования» *(droit de suite).* В п. 1 ст. 14 Конвенции это право сформулировано так: «Автор или после его смерти лица или учреждения, уполномоченные национальным законодательством, относительно оригинальных произведений искусства и оригинальных рукописей писателей и композиторов пользуются неотчуждаемым правом на проценты за каждую перепродажу этого произведения, которая происходит после первой передачи автором его произведения».

В ст. 23 «Право следования» Закона Украины «Об авторском праве и смежных правах» было установлено: «Автор на протяжении жизни, а после его смерти наследники в установленной ст. 24 этого Закона срок относительно переданных автором оригинальных произведений изобразительного искусства пользуются неотчуждаемым правом на получение пяти процентов от цены каждой продажи произведения через аукцион, галерею, салон, магазин и т.д., которая идет за первой его уступкой, осуществленной автором произведения (право следования)…»

Как видим срок действия авторского права сформулирован аналогично как в Конвенции, так и в украинском законе. Однако наш законодатель назвал конкретный размер процентов (в Бернской конвенции это не указано). В украинском законе более детально, чем в Конвенции, изложено, где именно могут происходить следующие перепродажи произведения. Правда наш законодатель не упоминает о рукописях, а ведет речь лишь о произведениях изобразительного искусства.

Приведем один пример, как национальный закон отклоняется от положения международного договора.

В ст. 6-6 Парижской конвенции об охране промышленной собственности указано: «Страны Союза принимают обязательства охранять знаки обслуживания. От них не будет требоваться предоставление регистрации таким знакам».

Закон Украины «Об охране прав на знаки для товаров и услуг» от 15 декабря 1993 г. установил обязательную регистрацию не только товарных знаков, а и знаков обслуживания, если физические и юридические лица хотят обеспечить их правовую охрану в Украине.

1.4 ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ПРАВОСПОСОБНОСТИ И ДЕЕСПОСОБНОСТИ ИНОСТРАНЦЕВ В УКРАИНЕ

В ст. 1 «Предоставление правовой помощи» Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г., заключенной в Минске, указано:

«1. Граждане каждой из Договорных Сторон, а также лица, которые проживают на ее территории, пользуются на территориях всех других Договорных Сторон относительно своих личных и имущественных прав такой же правовой защитой, как и собственные граждане Договорной Стороны.

2. Граждане каждой из Договорных Сторон, а также другие лица, которые проживают на ее территории, имеют право свободно и беспрепятственно обращаться в суды, прокуратуры и другие учреждения других Договорных Сторон, к компетенции которых принадлежат гражданские, семейные и уголовные дела, могут выступать в них, подавать ходатайства, подавать иски и осуществлять другие процессуальные действия на тех же условиях, что и граждане данной Договорной Стороны.

1. Положения этой Конвенции применяются также к юридическим лицам, созданным в соответствии с законодательством Договорных Сторон».

Этой темы касается и ст. 23 указанной Конвенции:

«1. Дееспособность физического лица определяется законодательством Договорной Стороны, гражданином которой является это лицо.

1. Дееспособность лица без гражданства определяется по праву страны, в которой оно имеет постоянное место проживания».

Приведем также две статьи из проекта Гражданского кодекса Украины от 25 августа 1996 г., которые касаются этой темы:

«Статья 1563. Личный закон физического лица

1. Личным законом физического лица считается право страны, гражданином которого она является.
2. При наличии у лица двух и более гражданств ее личным законом считается право страны, с которой лицо имеет наиболее тесную связь.
3. Личным законом лица без гражданства считается право страны, в которой это лицо имеет место проживания, а при его отсутствии – обычное место проживания.
4. Личным законом беженца считается право страны, в которой это лицо имеет обычное место пребывание.
5. Для целей Книги восьмой этого Кодекса физическое лицо имеет:
   1. свое место проживания в стране, в которой оно живет с намерением постоянного проживания в этой стране;
   2. свое обычное место пребывания в стране, в которой оно живет определенное время, даже если с самого начала это время было ограничено.

Статья 1564. Правоспособность и дееспособность физического лица

1. Возникновение и прекращение правоспособности и дееспособности физического лица определяется по его личному закону. Однако, если другое не предусмотрено законом, дееспособность физическое лицо относительно правовых действий и обязательств, которые возникают вследствие причинения вреда, может определяться также по праву страны места совершения правовых действий или возникновения обязательств в связи с причинением вреда.
2. Иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Украине правоспособностью наравне с гражданами Украины, кроме случаев, предусмотренных законом или международными договорами Украины.
3. Способность физического лица, которое занимается предпринимательской деятельностью, быть предпринимателем и иметь связанные с этим права и обязанности определяется по праву страны, где физическое лицо зарегистрировано как предприниматель. При отсутствии факта регистрации применяется право страны основного места занятия предпринимательством…».

# ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Проанализировав изложенное выше, можно прийти к выводу, что наш законодатель допускает, что положения международного договора могут не совпадать с положениями определенного национального закона, но они не должны противоречить Конституции. В свою очередь, национальный закон может не противоречить Конституции, но содержать правила, которые несколько отличаются от положений международных дву- и многосторонних договоров.

В отрасли защиты прав интеллектуальной собственности Украиной за последнее время сделано ряд больших шагов, которые приблизили законодательство Украины к международному праву. Например, Украина присоединилась к Женевской конвенции, был принять Закон «О защите прав на указание географического происхождения товаров».

Иностранные и украинские исполнители, которые осуществили первое исполнение не на территории Украины, лишены возможности препятствовать публичному воспроизведению их выступлений путем передачи в эфир или по проводам, в случае, если исполнение не зафиксировано украинским производителем фонограмм, фонограмма не опубликована в Украине на протяжении 30 дней со дня ее первого опубликования в другом государстве, первая фиксация фонограммы осуществлена за пределами Украины.

Иностранные производители фонограмм дискриминированы по отношению к украинским исполнителям и производителям фонограмм.

Таким образом, законодательство Украины, которым регулируются вопросы охраны прав на товарные знаки, интеллектуальной собственности имеет ряд внутренних противоречий, которые вызваны в первую очередь несоответствием Закона международным соглашениям, которые являются частью законодательства Украины.

Однако более важным в контексте возможного присоединения Украины к СОТ является несоответствие некоторых норм Закона требованиям соглашения TRIPS. Хотя эти несоответствия не являются принципиальными по своей сути, они могут не позволять в некоторых случаях обеспечивать правовую охрану, которой требует соглашение TRIPS.

# СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. *Конституция Украины* – К., 1996.
2. *Закон* Украины «О внешнеэкономической деятельности»//ВВР Украины. – 1991. - №29.
3. *Закон* Украины «О правовом статусе иностранцев»//ВВР Украины. - 1994. -№25.
4. *Закон* Украины «Об охране прав на знаки для товаров и услуг»//НАУ. – 2002. – июнь.
5. *Закон* Украины «О международных договорах Украины»//НАУ. – 1993. – декабрь.
6. *Парижская* Конвенция об охране промышленной собственности. – 1883. – 20 марта.
7. *Бернская* конвенция об охране литературных и художественных произведений. – 1886. – 9 сентября.
8. *Гражданский* кодекс Украины. – разд. 8// Право Украины. – 1993. - № 11-12.
9. *Гражданский* процессуальный кодекс Украины. – разд. 6//Право Украины. – 1993. - № 11-12.
10. *Дахно И.И.* Международное частное право. Учебное пособие. – К.:МАУП – 2001.
11. *Богусловский М.М.* международное частное право: Учеб. Для студентов вузов. – 2-е изд. – М.: Междунар. Отношения, 1994.

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_