Министерство образования Республики Беларусь

Министерство образования Российской Федерации

БЕЛОРУССКО-РОССИЙСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

Институт повышения квалификации и переподготовки кадров

Кафедра совершенствования профессиональных знаний

КУРСОВАЯ РАБОТА

по дисциплине: «Гражданское право»

на тему: «Международное частное право в системе гражданского законодательства РБ»

Выполнил: слушатель гр. ПВ-42

Бондаренко В.С.

Проверила: Гришаева А.А.

Могилев 2009г.

Содержание

Введение

1. Понятие международного права, как отрасли права

1.1 Международное частное право

1.2 Установление содержания иностранного закона

1.3 Коллизионное законодательство Республики Беларусь и зарубежных государств регулирующее обязательства из причинения вреда

2. Практическое применение международных норм

3. Проблемы применения норм в судебной практике Республики Беларусь

Заключение

Список используемой литературы

Введение

Предметом рассмотрения данной работы является международное регулирование гражданских и политических прав человека. Данная проблема занимает особое место в системе международного гуманитарного права. Это объясняется рядом факторов.

Во-первых, только соблюдение этой группы прав со стороны государства может дать личности реальную возможность контроля за деятельностью государственных органов. Такой контроль осуществляется установленными в законе средствами, в частности путем применения институтов непосредственной демократии. В итоге должно получиться нечто вроде замкнутого круга, где граждане влияют на политический процесс, заставляя политиков заботиться о себе, предоставлять и гарантировать новые права, получая в итоге еще больше средств для контроля за политикой, и, как следствие, новые правомочия

Во-вторых, гражданские и политические права исторически первыми вошли в предмет международного права, став предметом международно-правового регулирования. Согласно распространенной в науке международного права концепции, основанной на названной выше классификации, существует три поколения прав человека.

Основными актами, регулирующими гражданские и политические права на международном уровне, являются Всеобщая декларация прав человека от 10 декабря 1948 года, Пакт о гражданских и политических правах от 19 декабря 1966 года, Конвенция о предупреждении преступления геноцида и наказании за него от 9 декабря 1948 года, Конвенция о пресечении преступления апартеида и наказании за него от 30 ноября 1973 года, Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 10 декабря 1984 года и европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 года.

Заслуженность гражданских и политических прав отнюдь не свидетельствует о том, что они представляют из себя нечто застывшее. Безусловно, существующие правовые положения достаточно консервативны по своей природе. Однако они непрерывно обновляют свое содержание в процессе правоприменения, в первую очередь в ходе судебного толкования.

Исходя из всего вышесказанного актуальность данной темы на современном этапе развития общества очевидна.

1. Понятие международного права, как отрасли права.

Международное право – особая правовая система, существующая параллельно с системами национального права различных государств, это система юридических норм, регулирующих межгосударственные отношения в целях обеспечения мира и сотрудничества. Под межгосударственными понимаются отношения с участием государств, межгосударственных организаций и государствоподобных образований, таких, например, как нация, борющаяся за создание собственного государства, вольный город.

Международное право существует в форме норм. Юридическим содержанием нормы является правило поведения. Если нормы представляют собой необходимую внутреннюю форму существования международного права, то его внешней формой, т.е. способом выражения, являются обычай, договор и правотворческие решения международных организаций. Эти официально-юридические формы существования международно-правовых норм именуются источниками международного права.

Договор и обычай являются универсальными источниками, юридическая сила которых вытекает из общего международного права; правотворческие решения организаций является специальным источником, юридическая сила которого определяется учредительным актом соответствующей организации.

Общепринятыми субъектами сегодня являются государства и межгосударственные организации. Не столь надежно признана правосубъектность народов, наций, борющихся за создание независимого государства. Основным субъектом международного права является государство.

Под объектом права понимается то, на что направлено его действие, что оно призвано регулировать. У международного права таким объектом являются международные, а точнее межгосударственные отношения. От объекта следует отличать предмет международно-правовых отношения, под которым понимается все то, по поводу чего стороны вступают в правоотношения. Таким предметом могут быть действия и воздержание от действий, территория и т д. Договор о территории не оказывает на нее никакого действия. Он устанавливает отношения государств по поводу данной территории. Будучи разновидностью социального управления, международно-правовое регулирование представляет собой управление общественными отношениями, а не вещами.

Функции международного права - это основные направления его воздействия на социальную среду, определяемые его общественным назначением.

Главной социальной функцией международного права является упрочение существующей системы международных отношений. Главная юридическая функция состоит в правовом регулировании межгосударственных отношений. Обе функции носят характер стабилизирующих, охранительных, поскольку нацелены на поддержание определенного порядка в системе.

Международное право выполняет также функцию противодействия существованию и появлению новых отношений и институтов, противоречащих его целям и принципам.

Существенна функция интернационализации, состоящая в расширении и углублении взаимосвязи между государствами.

Информационно-воспитательная функция состоит в передаче накопленного опыта рационального поведения государств, в просвещении относительно возможностей использования права, в воспитании в духе уважения к праву и охраняемым им интересам и ценностям.

Юридически обязательная сила - необходимое качество международного права, которое регулирует международные отношения присущим праву методом. Соглашение государств, придает юридически обязательную силу не только отдельному договору, отдельной норме, но и международному праву в целом. Это находит выражение в принципе добросовестного выполнения обязательств по международному праву.

Международные правоотношения можно условно разделить на две большие группы: межгосударственные и немежгосударственные. Первая группа составляет сферу международного публичного права, вторая является предметом регулирования Международного Частного права (МЧП).

1.1 Международное частное право.

Нормы МЧП делятся на материально-правовые (такие, которые регулируют конкретное правоотношение) и коллизионные (такие, которые отсылают к законодательству другого государства).

Субъектами отношений в МЧП являются, прежде всего, физические и юридические лица, иногда - государства. Спецификой отношений является наличие "иностранного элемента". Под "иностранным элементом" понимают:

1. субъект, который имеет иностранную принадлежность (гражданство, место жительства - относительно физических лиц; "национальность" - относительно юридических лиц);
2. объект, который находится на территории иностранного государства;
3. юридический факт, который имел или имеет место за границей.

К сфере МЧП относятся вопросы гражданской право - и дееспособности иностранных физических и юридических лиц, государства; его иммунитета; отношения по внешнеторговым соглашениям; прав авторов на произведения, изданные за границей; трудоправового и социального статуса лиц, которые находятся на территории иностранного государства, работали на такой территории и т. д.

МЧП - система юридических норм, направленных на регулирование международных невластных отношений с "иностранным элементом".

Под источниками МЧП в юридической науке понимают формы, в которых находит выражение правовая норма. МЧП известны четыре формы источников:

1. Внутреннее законодательство. Законы и нормативно-правовые акты, которые являются источниками МЧП, делятся на такие, категории:
   1. полностью регулируют отношения в этой отрасли права (Закон "О внешнеэкономической деятельности");
   2. незначительная часть норм, которых регулируют эти отношения (Раздел VII ГК РБ).
2. Международные соглашения (торговые соглашения, конвенции) - те нормативные акты, которые принимаются по воле ряда государств и являются обязательными для этих государств. Международные договоры и соглашения могут быть двустороннего и многостороннего характера. Практика регулирования правоотношений в договорной форме важна для государств, поскольку нормы международного соглашений в большинстве правовых систем являются основным источником регулирования вопросов, которые относятся к сфере МЧП. Международные договоры (соглашения) достигают такого положения потому, что содержат унифицированные нормы, которые специально создаются для урегулирования международных невластных отношений.
3. Международные и торговые обычаи;
4. Судебная и арбитражная практика- это взгляды судей на определенный вопрос, зафиксированные в решениях суда (судебные прецеденты). Для нашего государства судебная и арбитражная практика не является источником права, в том числе и МЧП.

1.2 Установление содержания иностранного закона.

Для решения спорных вопросов в МЧП используют сопоставление и выбор норм права. Поэтому сравнительное правоведение (компаративистика), которое применяет такое сопоставление и выбор норм, и МЧП имеют много общих черт, поскольку они не ограничены одной национально-правовой системой, а используют и право иностранных государств. В настоящее время наибольшее распространение получила доктрина М. Вольфа, в соответствии с которой норма иностранного права, подлежащая применению, должна трактоваться, судом исходя из правовых понятий национально правовой системы, к которой она принадлежит. Право всегда несёт в себе следы, социума, а котором оно возникло и развивалось. Этот аспект необходимо учитывать при применении иностранного права на территории другого государства.

Перед судом или другим органом, который должен решить спор с «иностранным элементом», возникает проблема толкования юридической нормы, квалификации этой нормы или фактических обстоятельств дела. Толкованием нормы можно считать выяснение ее содержания. Квалификация является элементом толкования нормы и состоит в ее юридической оценке. Она направлена на выяснение цели нормы права.

При определении права, подлежащего применению, суд основывается на толковании юридических понятий в соответствии с правом страны суда, если иное не предусмотрено законодательными актами. 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. Ст.1094 ГК РБ

Гражданский кодекс РБ устанавливает принцип содержания норм иностранного права, устанавливающий что, при применении иностранного права суд или иной государственный орган устанавливает содержание его норм в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве. Иностранное право может применятся на основе национального права и в соответствии с нормами международного права.

В целях установления содержания норм иностранного права суд может обратиться в установленном порядке за содействием и разъяснением к Министерству юстиции, иным компетентным государственным органам Республики Беларусь, в том числе находящимся за границей, либо привлечь в качестве экспертов соответствующих специалистов. Содержание иностранного права устанавливается в целях правильного определения правовой основы решения, принимаемое судом или иным органом.

При применении иностранного права суд может воспользоваться помощью дипломатических или консульских представительств за рубежом.

В соответствии с Конвенцией 2002 г. о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским делам центральные учреждения юстиции стран СНГ по просьбе предоставляют друг другу сведения о действующем законодательстве на их территории внутреннем законодательстве и о практике их применения.

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 ст. 1095 ГК РБ меры в разумные сроки, не установлено, применяется право Республики Беларусь. Ст.1095 ГК РБ

Однако Гражданский кодекс РБ предусматривает и обратную отсылку к праву третьей страны предусмотренную ст. 1096 ГК РБ.

Любая отсылка к иностранному праву в соответствии с правилами ГК РБ, кроме случаев, предусмотренных статьей 1096 ГК РБ, должна рассматриваться как отсылка к материальному, а не коллизионному праву соответствующей страны.

Обратная отсылка к праву Республики Беларусь и отсылка к праву третьей страны применяются в случаях применения иностранного права согласно ст.1095, п. 1, 3, ст. 1104, ст.1106 и ст.1109 ГК РБ. Ст.1096 ГК РБ

Нарушение или неправильное применение судом норм иностранного права может являться основанием для отмены (изменения) судебного решения в кассационном либо надзорном порядке.

1.3 Коллизионное законодательство Республики Беларусь и зарубежных государств регулирующее обязательства из причинения вреда.

Коллизионные нормы - это нормы права, которые определяют правила применения того или иного законодательства государства при возникшем правонарушении, обязательстве, споре и т.д.

Предпосылками возникновения коллизионной нормы является усиление процессов миграции населения за границу, расширение хозяйственных связей между государствами и т. д. Содержанием коллизионной нормы является отсылка к компетентному законодательству, определение условий и границ его применения к определенным правоотношениям.

В МЧП утвердилась позиция, согласно которой каждая коллизионная норма состоит из двух частей: объема и привязки. В первой части нормы (в объеме) указывается правоотношение, которое требует правового урегулирования (например, способность к заключению гражданско-правовых соглашений; определение права собственности на вещь). Во второй части нормы (привязке; коллизинном принципе; формуле прикрепления) содержится отсылка к законодательству государства, которое должно регулировать определенное правоотношение (согласно законодательства государства, где создано предприятие; по закону страны, где находится имущество). По содержанию привязки они делятся на односторонние и двусторонние.

Коллизионная норма, отсылая к законодательству определённого государства, самостоятельно не регулирует правоотношения с "иностранным элементом". Ее существование имеет смысл при условии использования такой материально-правовой нормы, которая по сути регулирует правоотношения в МЧП.

Рассмотрим коллизионность норм более подробно на примере: «Обязательства вследствие причинения вреда» Ст. 1129. Гражданского кодекса РБ:

1. Права и обязанности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда, определяются по праву страны, где имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда.

2. Права и обязанности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда за границей, если стороны являются гражданами или юридическими лицами одного и того же государства, определяются по праву этого государства. Ст. 1129 ГК РБ

В первой части стати отсылка к иностранному праву применяется по принципу места причинения вреда в основе которого лежит факт причинения вреда, Эта коллизионная привязка применяется, как правило, в связи с возникшими деликтными обстоятельствами.

Во второй части отношения регулируются по закону гражданства т.е. закон государства, к которому данное лицо принадлежит по своему гражданству. А для лиц без гражданства согласно ст. 1103 IIч. ГК РБ «Личным законом лица без гражданства считается право страны, в которой это лицо постоянно проживает.» Ст. 1103 ГК РБ по закону местожительства, т е. закон государства на территории которого постоянно проживает.

В третей части ст. 1129 ГК РБ указывается, что суд или иной правоприменительный орган, рассматривая дело с иностранным элементом, должен в первую очередь руководствоваться правом своей страны.

3. Иностранное право не применяется, если действие или иное обстоятельство, служащее основанием для требования о возмещении вреда, по законодательству Республики Беларусь не является противоправным

**2. Практическое применение международных норм.**

Применение международных норм санкционировано нашим государством, прежде всего в положениях Конституции Республики Беларусь, а также нормативных правовых актах гражданского и процессуального законодательства Республики Беларусь.

Статьей 8 Конституции признается приоритет общепризнанных принципов международного права, государство берет на себя обязанность обеспечивать соответствие международным принципам национального законодательства. В развитие положений названной статьи Конституции статья 5 Хозяйственного процессуального кодекса Республики Беларусь международные договора Республики Беларусь отнесены к источникам процессуального права наряду с национальным законодательством.

Хозяйственные суды Республики Беларусь за 9 месяцев 2008 года рассмотрели 241 дело с участием иностранных лиц. Из этого количества 70 процентов исков удовлетворено.

Высшим Хозяйственным Судом за этот же период с участием иностранных лиц рассмотрено 82 спора в порядке искового производства.

Хозяйственные споры с участием организаций и граждан государств — участников Содружества Независимых Государств отнесены к подсудности хозяйственных судов областей и города Минска.

В рассматриваемый период наиболее активно за судебной защитой обращались иностранные лица из Республики Польша, Соединенных Штатов Америки, Российской Федерации, Литовской Республики, Королевства Нидерланды, Федеративной Республики Германия.

Анализ судебной практики показывает, что подавляющее большинство исковых требований иностранных лиц основывалось на ненадлежащем исполнении белорусским ответчиком обязательств по оплате товара переданного по договору купли–продажи.

При рассмотрении таких споров с иностранными лицами судами применялись следующие положения и нормы Конвенции о договорах международной купли–продажи товаров (1980 год) (далее — Конвенция):

1. Статья 9 Конвенции, на основании которой к договору применяется любой обычай, о котором стороны договорились и практика, которую стороны установили в своих взаимных отношениях.

2. Статья 39 Конвенции, которая возлагает на покупателя, который заявляет, что поставленный товар не соответствует договору, обязательство направить продавцу извещение о несоответствии товара.

3. Статья 53 Конвенции, согласно которой закреплена обязанность покупателя оплатить цену за товар.

4. Статья 59, которая устанавливает срок оплаты товара.

5. Статья 62 Конвенции, определяющая средства правовой защиты покупателя.

6. Статья 78 Конвенции, устанавливающая право продавца на проценты с просроченной суммы, предназначенной к уплате.

*Пример судебной практики*. Высшим Хозяйственным Судом в 2007 году был рассмотрен спор между СП «Союздрев» ООО и фирмой (фирма «Ист–Вуд» (Республика Польша) о взыскании с покупателя — фирмы «Ист–Вуд» — денежных средств за поставленный товар, неоплаченный в установленные сроки.

В силу статьи 53 Конвенции покупатель обязан уплатить цену за товар и принять поставку товара в соответствии с требованиями договора. Согласно статье 59 Конвенции 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. Срок оплаты, установленный сторонами в контракте, покупателем был нарушен. Принимая во внимание указанные обстоятельства и иные доказательства, суд удовлетворил иск в этой части.

*Пример судебной практики*. Высшим Хозяйственным Судом также в 2007 году рассмотрен спор между польской фирмой и белорусско–испанским совместным предприятием ООО «Белюкс ЛТД». Иск был предъявлен резидентом Польши о взыскании долга за товар по договору купли–продажи и неустойки за просрочку оплаты.. Судом были применены статья 53 и пункт 1 статьи 9 Конвенции, в силу которых покупатель должен оплатить товар и стороны по договору связаны любым обычаем, относительно которого они договорились, и практикой, которую они установили в своих взаимных отношениях. Стороны договорились об уплате неустойки в случае просрочки оплаты. В судебном заседании с достоверностью установлен факт нарушения ответчиком обязательства по оплате и неустойки, в связи с чем иск был удовлетворен полностью.

Практика применения Конвенции выявила неоднозначную позицию применения статьи 78 Конвенции, которой установлено, что в случае, если сторона допустила в договоре международной купли–продажи 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 смогут быть взысканы на основании статьи 74 Конвенции. Однако механизм расчета таких процентов данная статья не содержит.

В том случае, если применимым правом является право Республики Беларусь, а валютой платежа служат белорусские рубли, проценты определяются на основании статьи 366 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее — Гражданский кодекс), предусматривающую ответственность за пользование чужими денежными средствами.

Если обязательство выражено в иностранной валюте, то право Республики Беларусь не может быть применено, так как учетная ставка Национального банка устанавливается только для обязательств в белорусских рублях, а официально установленной ставки Национального банка по обязательствам в иностранной валюты не существует, поэтому при использовании иностранной валюты в расчетах по обязательствам, нормы статьи 366 Гражданского кодекса применены быть не могут.

В связи с этим хозяйственным судам постановлением Пленума Высшего Хозяйственного Суда от 7 июня 2001 года № 3 «О практике рассмотрения хозяйственными судами Республики Беларусь дел с участием иностранных лиц» (далее — постановление Пленума) было разъяснено, что при разрешении споров, вытекающих из внешнеэкономических сделок, суд вправе применять обычаи международного делового оборота, содержащиеся в Международных правилах толкования торговых терминов Инкотермс или Принципахмеждународных коммерческих договоров УНИДРУА в том случае, когда участники сделки прямо договорились об их применении, поскольку статья 3 Гражданского кодекса не включает обычаи делового оборота (международные обычаи) в систему гражданского законодательства Республики Беларусь.

Поэтому при рассмотрении внешнеэкономических споров хозяйственный суд применяет обычаи делового оборота, в том числе и Принципы УНИДРУА, когда стороны внешнеэкономического контракта включили это условие в содержание контракта.

Если во внешнеэкономическом контракте содержится условие о применении Принципов УНИДРУА, то размер процентов с просроченной суммы, предусмотренной статьей 78 Конвенции, может определяться на основании положений статьи 7.4.9 Принципов, где предусмотрено, что размер годовых процентов должен составлять среднюю банковскую ставку по краткосрочному кредитованию первоклассных заемщиков, превалирующую в отношении валюты платежа в месте платежа, либо, если такая ставка отсутствует в этом месте, такую же ставку в государстве валюты платежа. При отсутствии такой ставки в любом из этих мест в качестве ставки процентов годовых должна применяться ставка, установленная законом государства валюты платежа.

Рассмотренные Высшим Хозяйственным Судом дела указанной категории свидетельствуют, что положения заключенных между сторонами контрактов не содержали соглашения сторон о применении к их отношениям Принципов УНИДРУА.

Ссылки на Принципы УНИДРУА содержались только в исковых заявлениях кредиторов. В связи с этим во взыскании процентов с просроченной суммы суды отказывали в иске.

Таким образом, в судебной практике преломляются и отражаются все существующие коллизионные вопросы хозяйственного законодательства. В результате этого проводится необходимая работа над изменением такого положения и совершенствованием законодательства, в котором также принимает участие Высший Хозяйственный Суд.

*Пример судебной практики*. При рассмотрении в Международном арбитражном суде при Белоруской торгово-промышленной палате спора между белоруской и английской фирмами о взыскании штрафных санкций по договору был заявлен встречный иск о недействительности данного договора в следствии не соблюдения требуемой письменной формы.

Договор указывал, что по неурегулированным в нем вопросам стороны руководствуются английским законодательствам.

Английское право допускает заключение договора в устной форме. В то же время оно устанавливает, что при определении требуемой формы внешнеторговой сделки с участием иностранцев надлежит руководствоваться законодательством государства в котором была заключена сделка. Спорный договор был заключен в Минске.

Материальное право какого государства должен применить Международный арбитражный суд при рассмотрении спора?

Решение: В данной ситуации при рассмотрении спора в Международном арбитражном суде при Белоруской торгово-промышленной палате суду необходимо руководствоваться материальным правом Республики Беларусь так как согласно Статьи 1093 ГК РБ «Об определении права, подлежащего применению к гражданско-правовым отношениям, осложненным иностранным элементом», а именно в части 1 говорится: «Право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо осложненным иным иностранным элементом, определяется на основании Конституции Республики Беларусь, Гражданского Кодекса, иных законодательных актов, международных договоров Республики Беларусь и не противоречащих законодательству Республики Беларусь международных обычаев» Ст. 1093 ГК РБ. А в части 2 определяется, что соглашение сторон о выборе права должно быть явно выражено или прямо вытекать из условий договора и обстоятельств дела, рассматриваемых в их совокупности. А в договоре прописано, что по неурегулированным в нем вопросам стороны руководствуются английским законодательствам. В то же время оно устанавливает, что при определении требуемой формы внешнеторговой сделки с участием иностранцев надлежит руководствоваться законодательством государства в котором была заключена сделка, а спорный договор был заключен в Минске.

Так же согласно Статьи 1129. ГК РБ «Права и обязанности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда, определяются по праву страны, где имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда» а этим

3.Проблемы применения норм в судебной практике Республики Беларусь.

На первый взгляд, имплементационный механизм Республики Беларусь гарантирует использование норм международного права в национальном судопроизводстве, примеры такого применения, за исключением Конституционного суда, практически отсутствуют. Это объясняется противоречивостью и несовершенством конституционного и иного законодательства Республики Беларусь.

Во-первых, статья 112 Конституции гласит, что "суды осуществляют правосудие на основе Конституции и принятых в соответствии с ней иных нормативных актов". Аналогичные положения содержатся в законе "О судоустройстве и статусе судей в Республике Беларусь", в соответствии с которым ни один суд Республики Беларусь не может применять нормы международного права. Следует заметить, что новые Гражданский процессуальный, Уголовный процессуальный и Трудовой кодексы разрешают любым судам применять нормы ратифицированных и вступивших в силу договоров Республики Беларусь. Вместе с тем на данный момент единственный судебный орган, который при рассмотрении дел руководствуется не только законами и Конституцией, но и ратифицированными международными договорами, — это Конституционный суд Республики Беларусь.

Таким образом, налицо явное несоответствие между положениями законодательства, допускающего непосредственное применение норм международного права, и отсутствием конституционных полномочий у национальных судов их применять. Это лишает граждан возможности пользоваться международно-правовыми гарантиями защиты их прав и свобод в случае пробелов в национальном законодательстве.

Во-вторых, предоставление Конституционному суду права осуществлять контроль за соответствием нормативных актов Конституции Республики Беларусь и ратифицированным международным договорам не решает этой проблемы, во-первых, потому, что граждане не имеют права обращаться в Конституционный суд в случае нарушения их прав; во-вторых, полномочия Суда по применению норм международного права отличаются недостаточной полнотой и противоречивостью:

а) Конституционный суд при решении дел может руководствоваться только ратифицированными международными договорами, что исключает из правоприменительной практики Суда международные договоры Республики Беларусь, вступающие в силу с момента подписания, и не соответствует упоминавшейся статье 15 закона "О международных договорах Республики Беларусь", рассматривающей нормы любых международных договоров, вступивших в силу, а не только ратифицированных как часть национального законодательства;

б) право Конституционного суда признавать утратившими силу международные договорные обязательства в силу их несоответствия Конституции входит в противоречие с одним из общепризнанных принципов международного права — pacta sunt servanda (договор должен соблюдаться), приоритет которых закреплен в Конституции и статье 27 Венской конвенции о праве международных договоров государств (1969) (Республика Беларусь ратифицировала ее в 1986 г.), исключающей ссылку "на положения внутреннего права в качестве оправдания для невыполнения международного договора"12.

Кроме того, закрепление новыми кодексами принципа применимости международного договора судами Республики Беларусь при всей значимости этой новации для белорусской судебной системы породит много проблем на практике.

Во-первых, не ясны юридические последствия признания международного договора в качестве источника национального права. Применим ли принцип соотношения предыдущего и последующего нормативных актов (закон последующий отменяет закон предыдущий) в случае международного договора и последующего закона с идентичным объектом регулирования? Большинство юристов-международников дают позитивный ответ на этот вопрос.

Однако такая позиция вызывает возражения. Международно-правовая норма имеет иную юридическую природу, чем национальная норма. Применение международного договора в сфере внутригосударственного регулирования не изменяет и не трансформирует его природу. Поэтому при решении вопроса о прекращении действия международного договора следует руководствоваться положениями Венской конвенции, согласно которой нельзя ссылаться на внутреннее право в качестве оправдания невыполнения международного договора (ст. 27) и прекращение международного договора может иметь место в любое время с согласия всех его участников (ст. 54).

Во-вторых, возможность применения международных договоров судами Республики Беларусь осложняется по ряду следующих причин.

1. Принцип применения международных договоров распространяется только на самоисполнимые договоры, которые в силу содержательной пригодности (точного формулирования прав и обязанностей сторон, ориентации на физических и юридических лиц) не требуют принятия имплементирующего национального закона государства, что подчеркивается в новой редакции статьи 15 Закона о международных договорах Республики Беларусь и статьи 6 Гражданского кодекса 1998 г. Поэтому нельзя согласиться с позицией ряда белорусских юристов (А. Зыбайло, В. Селедевский), считающих, что Закон о ратификации международного договора, принятый парламентом Республики Беларусь дает возможность судьям "при вынесении решения опираться непосредственно на этот закон" для использования норм данного договора в случае пробелов в национальном законодательстве13. Закон о ратификации международного договора носит процедурный характер, являясь только способом выражения воли государства на его обязательное соблюдение в международных отношениях. Что касается национальной сферы, то его прямое действие возможно только при самоисполнимости норм. В ряде международных договоров, преимущественно в области прав человека, имеются статьи, устанавливающие их несамоисполнимость и требующие от государств-участников принятия соответствующих законодательных либо административных мер. В других международных договорах такие положения отсутствуют, и необходимо квалифицированное решение суда в каждом конкретном случае относительно самоисполнимости международного договора.

2. Следует учитывать профессиональную неподготовленность белорусских судей к применению международно-правовых норм из-за отсутствия надлежащего образования в области международного права, особенно когда речь идет об умении определять самоисполнимые нормы в целом несамоисполнимого договора. Существенным препятствием к использованию международного договора судами является неинформированность судей о международных обязательствах Республики Беларусь.

В такой ситуации, учитывая успешный опыт применения ратифицированных международных договоров Республики Беларусь, Конституционный суд мог бы взять на себя полномочия по определению самоисполнимости международных договоров. Такая практика характерна для высших судебных органов ряда стран, например США, Нидерландов, Великобритании и конституционных судов Австрии, ФРГ14. Представляется, что определение самоисполнимости международных договоров Конституционным судом может осуществляться различными способами:

в рамках конституционных полномочий при рассмотрении дела путем толкования соответствующего международного договора;

при предоставлении дополнительной компетенции путем разработки рекомендаций, содержащих оценочные критерии для определения самоисполнимости международных договоров, либо рассмотрения запросов национальных судов о самоисполнимости конкретного международного договора в порядке преюдициального производства.

Заключение.

Содержание международного частного права определя­ется системой его источников, к которым в РБ относятся ее Конституция, международные договоры и законодательство, а также признаваемые в РБ обычаи. Дуализм внутренних и внешних источников меж­дународного частного права — продолжение особенностей ре­гулируемых им отношений.

В отличие от стран общего права, основывающегося на системе судебных прецедентов, в РБ су­дебные решения не рассматриваются как источник права. Вме­сте с тем возрастает значение судебной практики в формиро­вании норм права, что определяет усиливающийся интерес к ее изучению и обобщению.

В последние годы состав российских законодательных ак­тов — источников международного частного права существен­но изменился. Определение действующего законодательства как законодательства "переходного периода" в полной мере относится и к массиву нормативных предписаний, принадле­жащих к сфере международного частного права. Негативные особенности их — неурегулированность ряда актуальных про­блем, множественность пробелов, затянувшийся период их восполнения, существование наряду с недавно принятыми актами устаревших в значительной мере союз­ных решений.

Другая примета, но уже позитивного свойства, харак­терна для внешних источников международного частного пра­ва. Речь идет о все более расширяющейся сфере воздействия международно-правовых договоров на международные коммерческие отношения и международный гражданский оборот в целом. Развитие и обновление таких отношений, потребность в защите прав и законных интересов субъектов международ­ного частного права обусловливают необходимость всесторон­него совершенствования применяемых в этой области между­народно-правовых инструментов

Подводя итог своей работы, хотелось бы отметить, что Международное частное право, затрагивая огромный пласт международных гражданских отношений, и при решении гражданских споров с «иностранным элементом» огромную роль при применении иностранного права играет правильное толкование его норм, а значит и правильности его применения. Международное частное право нуждается в постоянном совершенствовании и развитии. Гражданский кодекс Республики Беларусь призван защищать права граждан своей страны, а также нам необходимо помнить, что согласно Конституции РБ иностранные граждане пользуются гражданской правоспособностью наравне с гражданами Республики Беларусь, а значит и права граждан другой страны и лиц без гражданства. И от того насколько наше законодательство будет соответствовать динамике развития международных отношений и заключенным нашей страной договорам с другими государствами и взятым на себя обязательствам, будет и завесить место на мировой арене, и как следствие степень влияния на мировую политику в целом.

В заключение следует отметить, что, несмотря на трудности, возникающие при непосредственном действии международно-правовых норм во внутригосударственной сфере, придание им статуса источников национального права практически во всех странах свидетельствует о широком признании международного права и его определяющем влиянии на национальное нормотворчество.

Таким образом, сложившаяся в настоящее время модель законодательства Республики Беларусь в сфере МЧП представляется наиболее оптимальной и отвечающей существующим потребностям в правовом регулировании в указанной сфере.

Список используемой литературы.

1. Конституция Республики Беларусь

2. Гражданский кодекс Республики Беларусь

3. В.Г. Тихиня «Международное частное право» Учебник- Мн. Книжный дом 2007г.

4. Я.И. Функ «Международный арбитраж в Республике Беларусь» - Мн. Дикта 2007г.

5. Ю.М. Колосов Э.С. Кривчикова «Международное право»- М. Международные отношения: 2005г.

6. Сборник международных договоров по оказанию правовой помощи. – М., 2006г.

7. [www.court.by/high-court/international-cooperation/conferences/2005-10-13/e66e0e445ce4ac33.html](http://www.court.by/high-court/international-cooperation/conferences/2005-10-13/e66e0e445ce4ac33.html) -фициальный сайт Хозяйственного Суда РБ.

8. <http://uaref.org.ua/rubric/52.htm>

9. http://www.referatcollection.ru/52/

10. <http://zadachi.org.ru/?n=2141>

11. [www.supcourt.by](http://www.supcourt.by) официальный сайт Верховного Суда РБ.