# Содержание:

# Введение

# 1. Национальное законодательство как источник МЧП

# 2. Основания ограничения прав иностранцев

# 3. Иммунитеты государства: виды, значения, закрепление в нормативных актах

# 4. Оговорка в публичном порядке

# 5. Формы осуществления иностранных инвестиций

# 6. Условия принудительного исполнения иностранного судебного решения

# 7. Право, применимое к форме внешнеэкономической сделки

# 8. Переход права собственности в МЧП

# 9. Женевская и Бернская Конвенции по охране литературных и художественных произведений

# 10. Источники международного трудового права

# Список литературы

# Введение

Национальное законодательство в области международного частного права действует в пределах каждого отдельного государства и является результатом реализации нормотворческой функции государственных органов, которая воплощает, в конечном счете, цели и интересы различных слоев гражданского общества данного государства[[1]](#footnote-1).

Речь в данном случае идет, прежде всего, о тех национальных законах, подзаконных нормативных правовых документах, международных договорах и актах неписаного права, которые содержат нормы, регулирующие международные немежгосударственные невластные отношения[[2]](#footnote-2).

В тех случаях, когда внутригосударственное право санкционирует применение правил международных договоров для регулирования общественных отношений, субъектами которых могут быть физические или юридические лица, возникает проблема так называемых самоисполнимых и несамоисполнимых договоров.

Нормы самоисполнимых договоров в силу их детальной проработанности и завершенности могут применяться для регулирования соответствующих общественных отношений без каких-либо конкретизирующих и дополняющих их норм. Практика зарубежных государств, конституции которых объявляют международные договоры частью права страны или даже выше его (США, Франция, Германия, Испания и др.), показывает, что самоисполнимыми, как правило, являются договоры, регулирующие отношения между национально-правовыми субъектами различной государственной принадлежности, то есть договоры, являющиеся источниками МЧП. Несамоисполнимый же договор, даже если государство санкционирует применение его правил внутри страны, требует для своего исполнения наличия акта внутригосударственного нормотворчества, конкретизирующего положения соответствующего документа.

В настоящее время по сравнению с другими источниками права обычаи делового оборота и торговые обычаи (торговые обыкновения) играют вспомогательную роль и применяется, в большинстве своем, когда в национальном законе или международном договоре отсутствует соответствующее предписание или оно недостаточно полно. Правила торгового обычая выступают в таких случаях как предвосхищение установленного законом права. Тем не менее, например, «в Англии и США обычные нормы могут устанавливать правила, отличные от диспозитивных положений законов и прецедентов. Что касается Франции и ФРГ, то здесь допускается существование и применение обычаев, противоречащих императивным предписаниям законодательства[[3]](#footnote-3)

Наиболее употребимые в деловой практике обыкновения были обобщены некоторыми международными организациями и нашли отражение в их публикациях. Среди подобных изданий наибольшую известность получили такие документы Международной торговой палаты (МТП), расположенной в г. Париже, как Международные правила толкования торговых терминов (ИНКОТЕРМС) в редакции 1936, 1953, 1967, 1976, 1980 и 1990 г.; Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов в редакции 1993 г.; Унифицированные правила по инкассо в редакции 1995 г.; Унифицированные правила для договорных гарантий 1978 г.; Правила регулирования договорных отношений 1979 г. и др.

# 1. Национальное законодательство как источник МЧП

В праве каждой страны существует свой специфический подход как к определению обычая в качестве правовой нормы, так и к вопросу о границе между обычаем и обыкновением. Достаточно сказать, например, что в Испании и Ираке ИНКОТЕРМС имеют силу закона, а во Франции и Германии квалифицируются как международный торговый обычай. В свою очередь, Указом Президента Украины от 4 октября 1994 г. установлено, что при заключении субъектами предпринимательской деятельности Украины договоров, в том числе внешнеэкономических контрактов, предметом которых являются товары (работы, услуги), применяются правила ИНКОТЕРМС.

Внутринациональные источники международного частного права в Российской Федерации находятся на одном уровне - федеральном.

По своей юридической силе внутринациональные источники МЧП можно подразделить на несколько групп:

1) Конституция РФ 1993 г.[[4]](#footnote-4);

2) Федеральные законы и законы; можно назвать следующие: разд. 6 ч. 3 Гражданского кодекса Российской Федерации, разд. 7 Семейного кодекса Российской Федерации, Гражданско-процессуальный кодекс Российской Федерации, Арбитражно-процессуальный кодекс Российской Федерации, Налоговый кодекс Российской Федерации, Федеральный закон от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации»[[5]](#footnote-5), Федеральный закон от 30 декабря 1995 г. № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции»[[6]](#footnote-6), Федеральный закон от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации»[[7]](#footnote-7).

Раздел 6 ч. 3 Гражданского кодекса Российской Федерации закрепил общие положения, касающиеся применения права, подлежащего применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных лиц или гражданско-правовым отношениям, осложненным иным иностранным элементом. Также разд. 6 ч. 3 Гражданского кодекса регулирует право, подлежащее применению при определении правового положения лиц, право, подлежащее применению к имущественным и личным неимущественным отношениям.

Раздел 7 Семейного кодекса Российской Федерации регулирует применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.

Федеральный закон от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» (далее - Федеральный закон, Закон) определяет правовое положение иностранных граждан в Российской Федерации, а также регулирует отношения между иностранными гражданами, с одной стороны, и органами государственной власти, органами местного самоуправления, должностными лицами указанных органов, с другой стороны, возникающие в связи с пребыванием (проживанием) иностранных граждан в Российской Федерации и осуществлением ими на территории Российской Федерации трудовой, предпринимательской и иной деятельности.

Федеральный закон от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» определяет основные гарантии прав иностранных инвесторов на инвестиции и получаемые от них доходы и прибыль, условия предпринимательской деятельности иностранных инвесторов на территории Российской Федерации и направлен на привлечение и эффективное использование в экономике Российской Федерации иностранных материальных и финансовых ресурсов, передовой техники и технологии, управленческого опыта, обеспечение стабильности условий деятельности иностранных инвесторов и соблюдение соответствия правового режима иностранных инвестиций нормам международного права и международной практике инвестиционного сотрудничества.

В некоторых странах мира в качестве источников международного частного права, наряду с международными договорами, национальным законодательством и правовыми обычаями, признаются также судебные прецеденты. Под ними в теории права обычно понимают решения судов, вынесенные по конкретному делу и являющиеся обязательными для данных судебных органов, а также для всех судов низшей инстанции при рассмотрении ими аналогичных дел в дальнейшем

Совокупность решений судебных органов конкретного государства представляет собой его прецедентное право. Дэниэл Д. Мидор, например, определяет его применительно к США как «свод юридических принципов и правил, составленный на основании письменных заключений промежуточных апелляционных судов и судов последней инстанции для разъяснения своих решений. В соответствии с доктриной судебного прецедента, эти решения являются обязательными при рассмотрении всех последующих дел, за исключением тех случаев, когда будет доказано отличие этих дел, либо, как иногда случается, эти решения отменяются»[[8]](#footnote-8).

Формально сегодня в государствах континентальной системы права, как и прежде, действует принцип: решение обязательно только для того дела, по которому оно вынесено. Однако в реальной практике суды низшей инстанции вынуждены руководствоваться решениями вышестоящих судов по аналогичным делам. В противном случае решения судов низшей инстанции могут быть отменены.

Возможность осуществления судом нормотворческой деятельности закреплена даже в некоторых законодательных актах европейских государств. Особую известность в этом смысле приобрела ст. 1 Швейцарского гражданского кодекса 1907 г. В ней прямо признается наличие пробелов в законодательстве и предоставляется судье право восполнять их в необходимых случаях. Значительную активность в оправдании широкого судебного правотворчества проявляют также германские юристы. Из толкования ст. 20 Конституции ФРГ, гласящей, что «правосудие связано законом и правом», они выводят принципиальную возможность для суда формулировать нормы, не содержащиеся в законе. Подобная позиция получила распространение и в таких, в частности, государствах, как Португалия, Япония, Мексика, Испания.

#

# 2. Основания ограничения прав иностранцев

В соответствии с ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» иностранные граждане в Российской Федерации имеют некоторые ограничения своих прав:

Согласно ст. 12 ФЗ они не имеют права избирать и быть избранными в федеральные органы государственной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, а также участвовать в референдуме Российской Федерации и референдумах субъектов Российской Федерации[[9]](#footnote-9).

Согласно ст. 14 ФЗ иностранный гражданин не имеет права[[10]](#footnote-10):

1) находиться на муниципальной службе.

2) замещать должности в составе экипажа судна, плавающего под Государственным флагом Российской Федерации, в соответствии с ограничениями, предусмотренными Кодексом торгового мореплавания Российской Федерации;

3) быть членом экипажа военного корабля Российской Федерации или другого эксплуатируемого в некоммерческих целях судна, а также летательного аппарата государственной или экспериментальной авиации;

4) быть командиром воздушного судна гражданской авиации;

5) быть принятым на работу на объекты и в организации, деятельность которых связана с обеспечением безопасности Российской Федерации. Перечень таких объектов и организаций утверждается Правительством Российской Федерации;

6) заниматься иной деятельностью и замещать иные должности, допуск иностранных граждан к которым ограничен федеральным законом.

Согласно ст. 15 ФЗ иностранные граждане не могут быть призваны на военную службу (альтернативную гражданскую службу).[[11]](#footnote-11) И все?

При регулировании общественных отношений федеральный законодатель связан конституционным принципом соразмерности и вытекающими из него требованиями адекватности и пропорциональности используемых правовых средств. Законодатель не должен осуществлять такое регулирование, которое посягало бы на само существо того или иного права и приводило бы к утрате его реального содержания; даже имея цель воспрепятствовать злоупотреблению правом, он должен использовать не чрезмерные, а только необходимые и обусловленные конституционно признаваемыми целями таких ограничений меры.

Так, иностранные граждане согласно Конституции РФ и Федеральному закону «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» пользуются в РФ правами и несут обязанности наравне с гражданами РФ, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом. К изъятиям из национального режима для иностранных граждан относятся:

1) ограничения свободы передвижения по территории РФ (а именно на территории ЗАТО; территории, на которой введено чрезвычайное или военное положение; в зонах экологического бедствия; пограничных зонах; а также других территориях, организациях и объектах, для посещения которых требуется специальное разрешение).

2) Запрет по собственному желанию изменять место своего проживания в пределах субъекта РФ, на территории которого ему разрешено временное проживание, или избирать место своего проживания вне пределовуказанного субъекта РФ.

3) Ограничения избирательного права, они могут избирать и быть избранными в органы местного самоуправления, а также участвовать только вместном референдуме.

4) Ограничения права иностранных граждан при поступлении на государственную и муниципальную службу, при занятии отдельными видами деятельности.

5) В отношении установленного ограничения права на временное проживание в РФ иностранных граждан, инфицированных ВИЧ-инфекцией, Конституционный Суд РФ в Определении от 12.05.2006 N 155-О высказал позицию, с которой нельзя не согласиться. При наличии коллизии между равно защищаемыми конституционно значимыми ценностями правоохранительные органы и суды при решении вопроса о временном проживании лица, имеющего заболевание, вызванное вирусом иммунодефицита человека, на территории РФ вправе учитывать фактические обстоятельства конкретного дела, исходя из гуманитарных соображений.

Установление определенных правовых ограничений прав и свобод физических лиц в зависимости о т их правового статуса: гражданин, иностранный гражданин и лицо без гражданства, является нормой для всех современных государств.

# 3. Иммунитеты государства: виды, значения, закрепление в нормативных актах

Иммунитет Государства в международном праве - принцип, согласно которому государству и его органам не может быть предъявлен иск в суде иностранного государства. Имущество иностранного государства не может быть подвергнуто мерам принудительного характера.

Иммунитет государства основывается на том, что оно обладает суверенитетом, что все государства равны. Это начало международного права выражено в следующем изречении: "Par in parem поп habet impenum" ("Равный не имеет власти над равным")[[12]](#footnote-12)

В теории и практике государств обычно различают несколько видов иммунитета, судебный, от предварительного обеспечения иска и от принудительного исполнения решения.

Содержание и виды иммунитетов государства:

а) судебный иммунитет заключается в неподсудности одного государства судам другого государства ("Par m parem non habet junsdictionem" - "Равный над равными не имеет юрисдикции"). Без согласия государства оно не может быть привлечено к суду другого государства. Причем не имеет значения, в связи, с чем или по какому вопросу государство намереваются привлечь к суду,

б) иммунитет от предварительного обеспечения иска состоит в следующем: нельзя в порядке предварительного обеспечения иска принимать без согласия государства какие-либо принудительные меры в отношении его имущества,

в) под иммунитетом от исполнения решения понимается следующее без согласия государства нельзя осуществить принудительное исполнение решения, вынесенного против государства.

Все эти иммунитеты связаны между собой, потому что их основа одна - суверенитет государства, который не позволяет применять в отношении государства какие-либо принудительные меры.

Государство может дать согласие на рассмотрение предъявленного к нему иска в суде другого государства или же на меры по обеспечению иска либо исполнению решения, но такое согласие должно быть явно выражено дипломатическим путем или иным образом. Согласие государства на неприменение к нему правил об иммунитете, об установлении определенных изъятий из этих правил может быть сформулировано в международных договорах.

Вступая в гражданско-правовые отношения с иностранной компанией, государство может дать в заключаемом им соглашении согласие на предъявление к нему исков в суде, а также на применение к нему мер по предварительному обеспечению иска или же в отношении принудительного исполнения.

Иммунитет имеет два аспекта. С одной стороны, это право государства на освобождение от юрисдикции другого государства, т.е. право на неприменение к нему принудительных мер со стороны судебных, административных и иных органов государства. С другой – это частичный отказ государства от осуществления своей юрисдикции при сохранении ограничений в отношении действий и имущества иностранного государства, т.е. отказ от применения принудительных мер своими судебными органами в отношении иностранного государства. Обоснованием концепции иммунитета служит, главным образом, концепция суверенитета государства. На протяжении истории своего развития этот институт приобретал разное правовое обоснование, а вместе с этим росло и его значение в отношениях между государствами.

Первоначально он диктовался международной вежливостью, а позже нашел свое закрепление в качестве международно-правового обычая. Представляется, однако, что в современном международном частном праве более остро стоит вопрос об ограничении иммунитета государства. Учитывая связь иммунитета с суверенитетом государства, можно провести следующую параллель. XX век показал, что развитие государств в изоляции невозможно. В связи с объективным процессом глобализации экономической и социальной жизни выявилась тенденция стремления государств к интеграции в мировую экономику. Иными словами, сегодня появляются гражданско-правовые отношения трансграничного характера. Соответственно, для защиты прав других участников этих отношений – граждан и юридических лиц требуется механизм ограничения суверенитета государства в подобного рода сделках. Не менее важно унифицировать хотя бы в малой доле законодательство об иммунитете различных стран. Данное обстоятельство и порождает основной круг проблем.

Первая попытка унификации была предпринята с принятием Брюссельской конвенции для унификации некоторых правил относительно иммунитета государственных судов от 10 апреля 1926 г. Первым договором, рассматривающим проблему иммунитета в целом, явилась Европейская конвенция об иммунитете государств, принятая в 1972 г., однако естественно, что положения данной конвенции носят общий характер, осторожно обходя вопросы определения сфер, где государство не может ссылаться на свой иммунитет. Прямо упоминаются только те частноправовые отношения, которые не имеют в своей основе коммерческие сделки (трудовые, патентные, отношения собственности).

Наиболее тщательное регулирование этого вопроса возложено на национальное законодательство. Однако такое законодательство имеется не везде. Такие законы, акты и ордонансы существуют в США, Великобритании, Сингапуре, Пакистане, Канаде, Австрии. В России несмотря на ссылку в ст. 127 ГК РФ на закон об иммунитете такого акта не существует.

Да и в тех странах, где есть эти законы, уровень разграничения публичной и частноправовой сфер различен. Безусловно, наиболее эффективным в этом аспекте является законодательство США. В попытке дать определение “коммерческой сделки”, исключающей право государства пользоваться иммунитетом, законодатель вводит такие понятия как “существенные контакты” и “прямой эффект”. Так, согласно американскому законодательству, коммерческая деятельность, осуществляемая в любом месте (существенные контакты) или на действии, совершенном в не территории США, в связи с коммерческой деятельностью иностранного государства в любом месте, и влекущем прямые последствия в США (прямой эффект). Под прямым эффектом в данной случае понимается такая ситуация, при которой затрагивается законодательство США в сфере экономики в случае совершения коммерческой сделки на его территории.

Многие же государства не прибегают к точным определениям, указывая в качестве неограниченного принципа деятельность, которую могут осуществлять частные лица. Даже определения такого, казалось бы, однозначного понятия как государство в качестве субъекта частноправовых отношений вызывает противоречия.

В различных государствах существуют отличные концепции об иммунитете; по-разному определяется само понятие “иммунитет”. А некоторые страны вообще не имеют законодательства об иммунитете, определяя его через судебную практику. Для того, чтобы не было пробелов в праве и чтобы иметь четкость в понятиях, касающихся данного института, возникает острая необходимость в принятии единого унифицирующего акта.

Судебный иммунитет предполагает следующее: ни одно государство не может принудить иностранное государство выступать в качестве ответчика в судах первого государства; иностранное государство подсудно судам другого государства только если иностранное государство ясно выразило согласие на это; ни одно государство не может отказать иностранному государству в праве выступать истцом в судах этого государства. В данном случае неясными является то, когда и при каких условиях делается отказ иностранного государства от иммунитета и как он может быть выражен. Ведь даже если государство выбрало право второго государства, это не означает его подчинения юрисдикции судов данного государства. Напрашивается очевидный вывод, что данный аспект должен быть включен унифицирующий акт об иммунитете.

Наибольший интерес вызывает вопрос о справедливом определении сферы, где неправомерно использование иммунитета. Одним из критериев, наиболее часто используемых в этом случае, является определение природы сделки, а также цели, которые преследует государство. Но ведь какую бы частноправовую сделку или операцию не совершало государство, оно всегда действует в государственных целях, в интересах общества и государства, а не в интересах частных лиц. В любом случае такое разграничение без опоры на четко закрепленные законодательные нормы может быть осуществлено только на основании субъективного взгляда. Эта проблема усугубляется тем, что решение этого вопроса дано на “откуп” судам. Национальный суд является органом, дающим оценку деятельности иностранного государства и решающий, предоставлять ему иммунитет или нет. Выходит, что национальный суд становится над иностранным государством, подчиняя его своей власти. Но в таком случае получается абсурдная ситуация, поскольку сам факт решения вопроса об иммунитете государства нарушает этот иммунитет.

Вследствие того, что невозможно закрепить в законодательстве четкое разграничение публичной и частной сфер, единственный источник, где такое разграничение существует – судебная практика. В этой связи вызывает сомнения сложившаяся в США практика, когда Государственный департамент дает суду “дружеские советы” при вынесении подобных решений. Все это усугубляется уже упоминавшейся проблемой конфликта квалификации.

Закрепление иммунитета содержится в таких нормативных актах Российской Федерации, как Закон РФ «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности»[[13]](#footnote-13), ФЗ РФ «О соглашениях о разделе продукции»[[14]](#footnote-14), Гражданском кодексе РФ (ст. 127), Гражданско-процессуальном кодексе РФ (ст. 401), Арбитражном процессуальном кодексе РФ (ст. 251) и т.д.

# 4. Оговорка в публичном порядке

Действие коллизионной нормы, то есть применение иностранного права, может быть ограничено путем использования оговорки о публичном порядке. Согласно правилам, действующим в ряде стран, иностранный закон, к которому отсылает коллизионная норма, может быть не применен и основанные на нем права могут быть не признаны судами или иными органами данного государства, если такое применение закона или признание права противоречило бы публичному порядку данного государства.

Понятие публичного порядка отличается в судебной практике и доктрине многих государств крайней неопределенностью; некоторые ученые утверждают, что неопределенность - основной характерный признак этого понятия. Определение пределов применения этой оговорки во многих государствах полностью предоставляется судейскому усмотрению[[15]](#footnote-15).

Российское законодательство исходит из того, что в некоторых случаях могут быть установлены ограничения применения иностранного закона.

Для нашей практики характерен осторожный подход к вопросу об использовании оговорки о публичном порядке, хотя возможность неприменения иностранного права есть. Наличие принципиального различия между нашим законом и законом другого государства не может само по себе быть основанием для применения оговорки о публичном порядке, поскольку такое применение этой оговорки могло бы привести к отрицанию применения в России права иностранного государства вообще.

Таким образом, речь может идти не о противоречии между законами, а о тех отдельных случаях, когда применение иностранного закона могло бы породить результат, не допустимый с точки зрения нашего правосознания.

Норма иностранного права в исключительных случаях не применяется: когда последствия ее применения явно противоречили бы основам пра­вопорядка (публичному порядку) РФ. В этом случае при необходимости применяется соответствующая норма российского права.

Отказ в применении нормы иностранного права не может быть основан только на отличии правовой, политической или экономической системы соответствующего иностранного государства от правовой, политической или экономической системы РФ[[16]](#footnote-16).

На практике наши судебные и административные органы стараются не прибегать к этой оговорке.

Случаи применения оговорки о публичном порядке к внешнеторговым отношениям в нашей практике вообще не имели места – просто Вы не нашли, хотя эта возможность и предусмотрена действующим законодательством – это правка.

В случае, если признание или приведение в исполнение иностранного арбитражного решения противоречит публичному порядку «страны исполнения», суд этого государства обязан отказать в признании или приведении в исполнение этого решения. Данный принцип отражен в ст.V Нью-Йоркской Конвенции, ст. 244 АПК РФ, а также ст. 36 Закона РФ о международном коммерческом арбитраже.

Разрешая вопрос о применении оговорки о публичном порядке, суд неизбежно сталкивается с проблемой достижения баланса между двумя интересами. Так, с одной стороны, государственный суд не должен приводить в исполнение арбитражное решение, признание или исполнение которого противоречит принципам, формирующим публичный порядок страны исполнения. С другой стороны, государственный суд не должен допускать такой стандарт применения оговорки о публичном порядке, который бы нарушал принцип окончательности иностранного арбитражного решения. Учитывая потенциальную возможность расширительного толкования данного основания судебного контроля, одним из условий достижения правовой определенности в правоприменительной практике, является осведомленность как о понятии и содержании оговорки о публичном порядке, так и закономерностях ее применения национальными судами.

Таким образом, широкое применение категории публичного порядка не соответствует задачам международного частного права и снижает его роль в налаживании сотрудничества государств с различными правовыми системами.

В современном международном частном праве широкое признание наряду со ссылкой на оговорку о публичном порядке получила возможность неприменения иностранного права со ссылкой на строго императивные нормы национального права, которые должны пользоваться приорите­том перед нормами иностранного права, подлежащего применению в силу коллизионных норм. На основе этой практики в проект закона РФ о международном частном праве вошла статья, согласно которой по­ложения законодательства РФ, имеющие императивный характер, под­лежат обязательному применению к договорным отношениям незави­симо от избранного сторонами права.

Отметим, что как в российской, так и зарубежной науке оговорка о публичном порядке является общепризнанным принципом международного частного права. Вместе с тем, ни в одной стране, где законодательно предусмотрено применение оговорки о публичном порядке, не дается детальное определение публичного порядка. Так, либо используется формулировка «публичный порядок» без каких либо разъяснений, либо даются самые общие ориентиры в виде указания на основополагающие принципы права, основы правопорядка (ссылки на конкретные национальные законы). Указанное позволяет сделать вывод о том, что содержание оговорки о публичном порядке не является четко определенным.

Понятие оговорки о публичном порядке мало подвержено изменению. Решением Палаты Лордов в 1853 году было установлено, что под публичным порядком следует понимать такой принцип, согласно которому никому не должно дозволяться делать то, что способно нанести вред основам любого общества.

Английские юристы Чешир и Норт определяют публичный порядок как «совокупность моральных, экономических и социальных принципов, представляющий особый интерес, который надлежит защищать без каких либо исключений»[[17]](#footnote-17). В контексте исполнения иностранных арбитражных решений, понятие оговорки о публичном порядке было определено следующим образом: «Содержание публичного порядка и реализацию его в оговорке о публичном порядке нельзя определить исчерпывающим образом. Скорее к оговорке о публичном порядке необходимо подходить с крайней осторожностью...»[[18]](#footnote-18).

В качестве примера толкования оговорки о публичном порядке российской судебной практикой отметим Определение Верховного Суда РФ от 25.09-1998г. Согласно указанному решению «публичный порядок определяется как основы общественного строя Российского государства». При этом указывается, что «суд, рассматривая ходатайство об отмене арбитражного решения, пересматривать выводы МКА по существу не вправе, за исключением случаев, указанных в подп.2, п.2 ст.34 Закона РФ «О международном коммерческом арбитраже». Таким образом, с одной стороны устанавливается принцип невозможности пересмотра выводов арбитража, а с другой, указывается на оговорку о публичном порядке как допустимое исключение.

О проблемах связанных с применением оговорки о публичном порядке на практике отмечается во многих научных исследованиях. Так, утверждение доктора Лью, сделанное более двадцати лет назад, является актуальным и сегодня «Каждому судье известно, что такое публичный порядок. Вместе с тем, вряд ли можно найти такое же количество судей, которые бы знали каковы закономерности применения оговорки на практике. Указанное вытекает из абстрактности понятия публичный порядок. Так, совершенно очевидно, что публичный порядок отражает фундаментальные экономические, правовые, нравственные, политические, религиозные стандарты устройства каждого государства или экстра-национального сообщества. Абстрактно это те священные принципы, на которых базируется каждое общество»[[19]](#footnote-19).

Анализ судебной практики позволяет сделать вывод об отсутствии в рамках международных коммерческих отношений унифицированного представления о том, что в материально-правовом смысле является несовместимым с публичным порядком. На сегодняшний день можно утверждать, что применительно к МКА в законодательстве и судебной практике формируется тенденция более ограничительного толкования категории публичного порядка как совокупности основополагающих принципов, свойственных не одному государству, а всему цивилизованному сообществу (международный публичный порядок) В некоторых национальных законах содержится прямое указание именно на международный публичный порядок как основание судебного контроля в отношении решения международного коммерческого арбитража. Данная формулировка закреплена в ГПК Франции. То же самое положение принято в законе Португалии.

# 5. Формы осуществления иностранных инвестиций

Иностранная инвестиция - вложение иностранного капитала 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 (в иностранной валюте и валюте Российской Федерации), иного имущества, имущественных прав, имеющих денежную оценку исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальную собственность), а также услуг и информации[[20]](#footnote-20).

В качестве инвесторов могут выступать:

• иностранные юридические лица;

• иностранные граждане;

• лица без гражданства;

• граждане РФ, постоянно проживающие в другом государстве;

• иностранные государства;

• международные организации.

Объектами иностранных инвестиций являются:

• целевые денежные вклады;

• ценные бумаги,

• научно-техническая продукция;

• вновь создаваемые и модернизированные основные фонды, и оборотные средства;

• право на интеллектуальные ценности;

• имущественные права.

Иностранные инвесторы имеют право осуществлять инвестирование с территории Российской Федерации путем:

• долевого участия в предприятиях, создаваемых совместно с российскими юридическими лицами и гражданами;

• создания предприятий, полностью принадлежащих иностранным инвесторам, а также филиалов иностранных юридических лиц;

• приобретения предприятий, имущественных комплексов, зданий, сооружений, долей участия в предприятиях, паев, акций, облигаций и других ценных бумаг, а также иного имущества, которое в соответствии с действующим на территории России законодательством может принадлежать иностранным инвесторам;

• приобретения прав пользования землей и иными природными ресурсами;

• приобретения иных имущественных прав;

• иной деятельности по осуществлению инвестиций, не запрещенной действующим на территории России законодательством, включая предоставление займов, кредитов, имущества и имущественных прав.

#

# 6. Условия принудительного исполнения иностранного судебного решения

Решения иностранных судов, в том числе решения об утверждении мировых соглашений, признаются и исполняются в Российской Федерации, если это предусмотрено международным договором Российской Федерации.

Под решениями иностранных судов понимаются решения по гражданским делам, за исключением дел по экономическим спорам и других дел, связанных с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, приговоры по делам в части возмещения ущерба, причиненного преступлением.

Статья 22 АПК РФ определяет подведомственность дел арбитражному суду. Ему подведомственны дела по экономическим спорам, вытекающим из гражданских, административных и иных правоотношений.

В соответствии с Конвенцией ООН «О признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений» (1958 год), решение иностранного арбитражного суда должно быть признано и приведено в исполнение компетентной властью того государства, на территории которого оно будет исполняться. Например, если ответчик (должник) находится в России и в России должно исполняться решение, истец (взыскатель) должен обратиться в российский суд для того, чтобы он определил, что решение вынесено без нарушений, указанных в ст. V Конвенции ООН, и его исполнение не нарушит публичного порядка России.

Решение иностранного суда может быть предъявлено к принудительному исполнению в течение трех лет со дня вступления в законную силу решения иностранного суда. Пропущенный по уважительной причине срок может быть восстановлен судом в Российской Федерации в порядке, предусмотренном статьей 112 ГПК РФ. – а в международном праве?

Ходатайство взыскателя о принудительном исполнении решения иностранного суда рассматривается верховным судом республики, краевым, областным судом, судом города федерального значения, судом автономной области или судом автономного округа по месту жительства или месту нахождения должника в Российской Федерации, а в случае, если должник не имеет места жительства или места нахождения в Российской Федерации либо место его нахождения неизвестно, по месту нахождения его имущества.

Международным договором Российской Федерации могут предусматриваться и иные способы направления ходатайства. Так, согласно Договору между Российской Федерацией и Азербайджанской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (подписан в Москве 22 декабря 1992 года) ходатайство о разрешении исполнения подается в суд, который выносит решение по делу в первой инстанции. Затем этот суд препровождает дело суду, компетентному вынести решение по ходатайству. Исходя из приоритета применения норм международного договора перед нормами российского законодательства (ч.4 ст.15 Конституции) в таких случаях необходимо руководствоваться нормами международного договора.

Ходатайство о принудительном исполнении решения иностранного суда должно содержать:

1) наименование взыскателя, его представителя, если ходатайство подается представителем, указание их места жительства, а в случае, если взыскателем является организация, указание места ее нахождения;

2) наименование должника, указание его места жительства, а если должником является организация, указание места ее нахождения;

3) просьбу взыскателя о разрешении принудительного исполнения решения или об указании, с какого момента требуется его исполнение.

В ходатайстве могут быть указаны и иные сведения, в том числе номера телефонов, факсов, адреса электронной почты, если они необходимы для правильного и своевременного рассмотрения дела.

2. К ходатайству прилагаются документы, предусмотренные международным договором Российской Федерации, а если это не предусмотрено международным договором, прилагаются следующие документы:

1) заверенная иностранным судом копия решения иностранного суда, о разрешении принудительного исполнения которого возбуждено ходатайство;

2) официальный документ о том, что решение вступило в законную силу, если это не вытекает из текста самого решения;

3) документ об исполнении решения, если оно ранее исполнялось на территории соответствующего иностранного государства;

4) документ, из которого следует, что сторона, против которой принято решение и которая не принимала участие в процессе, была своевременно и в надлежащем порядке извещена о времени и месте рассмотрения дела;

5) заверенный перевод указанных в пунктах 1 - 3 настоящей части документов на русский язык.

В иностранных государствах вопрос перевода документов решен путем создания института официальных или присяжных переводчиков, т.е. лиц, которые заверяют перевод и несут ответственность за его качество и соответствие оригиналу.

Ходатайство о принудительном исполнении решения иностранного суда рассматривается в открытом судебном заседании с извещением должника о времени и месте рассмотрения ходатайства. Неявка без уважительной причины должника, относительно которого суду известно, что повестка ему была вручена, не является препятствием к рассмотрению ходатайства. В случае, если должник обратился в суд с просьбой о переносе времени рассмотрения ходатайства и эта просьба признана судом уважительной, суд переносит время рассмотрения и извещает об этом должника.

Выслушав объяснения должника и рассмотрев представленные доказательства, суд выносит определение о принудительном исполнении решения иностранного суда или об отказе в этом.

На основании решения иностранного суда и вступившего в законную силу определения суда о принудительном исполнении этого решения выдается исполнительный лист, который направляется в суд по месту исполнения решения иностранного суда.

В случае, если у суда при решении вопроса о принудительном исполнении возникнут сомнения, он может запросить у лица, возбудившего ходатайство о принудительном исполнении решения иностранного суда, объяснение, а также опросить должника по существу ходатайства и в случае необходимости затребовать разъяснение иностранного суда, принявшего решение.

Отказ в принудительном исполнении решения иностранного суда допускается в случае, если:

1) решение по праву страны, на территории которой оно принято, не вступило в законную силу или не подлежит исполнению;

2) сторона, против которой принято решение, была лишена возможности принять участие в процессе вследствие того, что ей не было своевременно и надлежащим образом вручено извещение о времени и месте рассмотрения дела;

3) рассмотрение дела относится к исключительной подсудности судов в Российской Федерации;

4) имеется вступившее в законную силу решение суда в Российской Федерации, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, или в производстве суда в Российской Федерации имеется дело, возбужденное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям до возбуждения дела в иностранном суде;

5) исполнение решения может нанести ущерб суверенитету Российской Федерации или угрожает безопасности Российской Федерации либо противоречит публичному порядку Российской Федерации;

6) истек срок предъявления решения к принудительному исполнению и этот срок не восстановлен судом в Российской Федерации по ходатайству взыскателя.

Перечень оснований для отказа в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда, предусмотренный ч.1 комментируемой статьи, в целом совпадает с основаниями отказа, содержащимися в международных договорах (например, ст.55 Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключена в Минске 22 января 1993 года; ст.5 Конвенции ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений, заключена в Нью-Йорке в 1958 году)

Решения иностранных судов, которые не требуют принудительного исполнения, признаются без какого-либо дальнейшего производства, если со стороны заинтересованного лица не поступят возражения относительно этого.

# 7. Право, применимое к форме внешнеэкономической сделки

Разрешая споры сторон по внешнеэкономическим сделкам, суд или арбитраж всегда сталкивается с вопросом применимого к таким сделкам права, иначе спор, если он не регулируется только контрактом, невозможно разрешить.

Под "применимым правом" понимаются нормативные акты, которые регулируют отношения сторон по заключенной сделке, например права и обязанности продавца и покупателя по договору международной купли - продажи товаров (экспортному или импортному контракту). Если отношения сторон регулируются международным договором, то такой договор будет применимым договором. Например, отношения российского экспортера и американского импортера будут регулироваться Венской конвенцией ООН о договорах международной купли - продажи товаров, участниками которой являются Россия и США. Или отношения российского экспортера с казахстанским импортером будут регулироваться "ОУП-СНГ 1993 года", действующие для России и стран - участниц СНГ.

Если речь идет об отношениях сторон, которые не полностью регулируются соответствующим международным договором, то к таким отношениям применяется субсидиарно национальное право сторон или иное право (третьей стороны), применимое к сделке.

Если отношения сторон по сделке вообще не регулируются международным договором, то стороны сами имеют право избрать право, применимое к их отношениям.

На практике при решении вопроса о выборе применимого права нередко возникают трудности, так как каждая из сторон стремится предусмотреть применение к сделке права своей страны и отрицательно относится к "чужому" праву. Стороны обычно беспокоит не столько содержание самого иностранного права, сколько иные вопросы чисто психологического характера: неизвестность, регулирование и применение на иностранном языке и т.п.

Что происходит в таких случаях? Стороны или вообще опускают вопрос о применимом праве в сделке или предусматривают применение права третьей страны, "нейтральной". Например, в экспортном контракте российская и английская фирма могут предусмотреть применение шведского или германского материального права.

Стороны внешнеэкономической сделки самостоятельно выбирают, правом какой страны будут регулироваться их отношения. Этот выбор они могут сделать как при заключении сделки, так и в отдельном соглашении.

Одним из принципов, которые используются при заключении сделок, является принцип "автономии воли" сторон, то есть возможность устанавливать по своему усмотрению содержание договора, его условия в пределах, установленных правом. Принцип автономии воли действует и при выборе права, если договор осложнен иностранным элементом.

Таким образом, автономия воли - это одна из формул прикрепления (коллизионного принципа), которая занимает главенствующие позиции во внешнеэкономических обязательствах.

По российскому законодательству выбранное сторонами право применяется к возникновению и прекращению права собственности и иных вещных прав на движимое имущество без ущерба для прав третьих лиц. Соглашение сторон о выборе подлежащего применению права должно быть прямо выражено или должно определенно вытекать из условий договора либо совокупности обстоятельств дела. Выбор сторонами подлежащего применению права, сделанный после заключения договора, имеет обратную силу и считается действительным, без ущерба для прав третьих лиц, с момента заключения договора. Стороны договора могут выбрать подлежащее применению право как для договора в целом, так и для отдельных его частей. Если из совокупности обстоятельств дела, существовавших на момент выбора подлежащего применению права, следует, что договор реально связан только с одной страной, то выбор сторонами права другой страны не может затрагивать действие императивных норм страны, с которой договор реально связан[[21]](#footnote-21).

По российскому законодательству при отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве к договору применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан.

Правом страны, с которой договор наиболее тесно связан, считается, если иное не вытекает из закона, условий или существа договора, либо совокупности обстоятельств дела, право страны, где находится место жительства или основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора.

Правом страны, с которой договор наиболее тесно связан, считается, если иное не вытекает из закона, условий или существа договора, либо совокупности обстоятельств дела, в частности:

1) в отношении договора строительного подряда и договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ - право страны, где в основном создаются предусмотренные соответствующим договором результаты;

2) в отношении договора простого товарищества - право страны, где в основном осуществляется деятельность такого товарищества;

3) в отношении договора, заключенного на аукционе, по конкурсу или на бирже, - право страны, где проводится аукцион, конкурс или находится биржа.

К договору, содержащему элементы различных договоров, применяется, если иное не вытекает из закона, условий или существа договора либо совокупности обстоятельств дела, право страны, с которой этот договор, рассматриваемый в целом, наиболее тесно связан.

Если в договоре использованы принятые в международном обороте торговые термины, при отсутствии в договоре иных указаний считается, что сторонами согласовано применение к их отношениям обычаев делового оборота, обозначаемых соответствующими торговыми терминами. – это все не по теме

К договору с участием потребителя применяется право страны места жительства последнего, если имело место, хотя бы одно из следующих обстоятельств[[22]](#footnote-22):

1) заключению договора предшествовала в этой стране оферта, адресованная потребителю, или реклама, и потребитель совершил в этой же стране действия, необходимые для заключения договора;

2) контрагент потребителя или представитель контрагента получил заказ потребителя в этой стране;

3) заказ на приобретение движимых вещей, выполнение работ или оказание услуг сделан потребителем в другой стране, посещение которой было инициировано контрагентом потребителя в целях побуждения потребителя к заключению договора.

При отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве и при наличии названных обстоятельств применяется также право страны места жительства потребителя. Исключения из данного правила составляют договор перевозки, договор о выполнении работ или об оказании услуг, если работа должна быть выполнена или услуги должны быть оказаны исключительно в иной стране, чем страна места жительства потребителя (кроме договоров об оказании за общую цену услуг по перевозке и размещению).

К договору в отношении недвижимого имущества применяется право страны, где находится недвижимое имущество. К договорам в отношении находящегося на территории РФ недвижимого имущества применяется российское право[[23]](#footnote-23).

К договору о создании юридического лица с иностранным участием применяется право страны, в которой согласно договору подлежит учреждению юридическое лицо[[24]](#footnote-24).

# 8. Переход права собственности в МЧП

В сфере права собственности для установления применимого права используются следующие коллизионные привязки:

• закон места нахождения вещи;

• личный закон собственника;

• закон места совершения сделки;

• закон страны продавца;

• закон места отправления вещи и др.

В законодательстве многих государств проводится различие между пра­вом на недвижимое имущество и правом на движимое имущество.

В отношении недвижимости законодательство, судебная практика и доктрина придерживаются принципа, согласно которому право собственности на недвижимость регулируется законом места нахождения недви­жимости. Российское законодательство также исходит из того, что содержание права собственности и иных вещных прав на недвижимое и движимое имущество, их осуществление и защита определяются по праву страны, где это имущество находится.

Закон места нахождения вещи определяет:

• содержание права собственности на недвижимость;

• форму и условия перехода прав на недвижимость.

Особенно жестко данный принцип проводится в отношении такой основной категории недвижимого имущества, как земельные участки. В специальных реестрах и книгах ведется строгая регистрация прав собственности на землю.

Российские юридические лица и иные наши организации, так же как и граждане России, если им принадлежит недвижимое имущество за рубежом, имеют право владеть, пользоваться и распоряжаться таким имуществом в полном объеме в соответствии с правилами местного законодательства.

Согласно ст. 1207 ГК РФ к праву собственности и иным вещным правам на воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты, подлежащие государственной регистрации, их осуществлению и защите применяется право страны, где эти суда и объекты зарегистрированы[[25]](#footnote-25).

К движимому имуществу относятся: права требования, ценные бумаги, транспортные средства, личные вещи и т. д. В отношении этой категории имущества в различных государствах по-разному решается вопрос о значении принципа закона места нахождения вещи, хотя и в отношении режима движимого имущества указанный принцип имеет решающее значение:

• считается общепризнанным, что если в каком-либо государстве вещь правомерно перешла по законам этого государства в собственность определенного лица, то при изменении места нахождения вещи право собственности на данную вещь сохраняется за ее собственником.

Таким образом, признается право собственности на вещь, приобретен­ную за границей;

• обычно признается, что объем прав собственника определяется законом места нахождения вещи.

Из этого следует, что при перемещении вещи из одного государства в другое (как это происходит именно с движимым имуществом) соответственно изменяется и содержание прав собственника. При этом не имеет значения, какие права принадлежали собственнику вещи до ее перемещения в данное государство Право собственности на вещь, например, приобретенную иностранцем на своей родине, признается, но содержание этого права будет определяться не законом страны его гражданства, а законом места нахождения вещи.

По Российскому законодательству возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав по сделке, заключаемой в отношении находящегося в пути движимого имущества, определяются по праву страны, из которой это имущество отправлено, если иное не предусмотрено законом (закон места отправления вещи).

В доктринах международного частного права существуют различные точки зрения на то, какой закон регулирует переход права собственности, если вещь приобретается не в том государстве, где она находится. В одних странах доктрина высказывается в пользу применения закона места нахождения вещи[[26]](#footnote-26), в других - предпочтение отдается личному закону собственника. Еще?

Но преимущественно этот принцип применяется как исключение или в отдельных странах (Аргентина, Бразилия). Общепризнанно, что когда вещь в определенном государстве правомерно перешла в собственность другого лица по законам этого государства, то в случае изменения местонахождения вещи право собственности на нее сохраняется за ее собственником.

# 9. Женевская и Бернская Конвенции по охране литературных и художественных произведений

Авторское право (law of copyright) представляет собой совокупность пра­вовых норм, регулирующих порядок использования произведений ли­тературы, науки и искусства.

Авторское право - первая из отраслей, по которой был заключен международный договор. Самыми значительными конвенциями считаются следующие:

• Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 года, которая дополнялась и пересматривалась на специальных конференциях 1896 года, 1908 года, 1914 года, 1928 года, 1948 года, 1967 года, 1971 года[[27]](#footnote-27);

• Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве 1952 года, пересмотренная в Париже в 1971 году, с дополнительными протоколами 1, 2 и 3[[28]](#footnote-28).

Объектами авторского права признаются произведения литературы, - в обеих?\*науки и искусства, программы для ЭВМ, а также электронные базы данных.

Охраняемое произведение должно быть результатом творческого труда, продуктом интеллектуальной, духовной деятельности человека; оно должно нести на себе печать индивидуальности автора, то есть быть оригинальным. Результаты интеллектуальной деятельности в сфере литературы, искусства, промышленности называются интеллектуальной собственностью.

Можно выделить первоначальные и производные произведения.

К первым относятся: книги, брошюры и другие письменные произведения литературы, искусства и науки; выступления, проповеди, судебные речи и другие подобные произведения; произведения графики, живописи, архитектуры, скульптуры, фотопроизведения, а также те, которые создаются аналогичным способом; произведения прикладного искусства; географические карты, планы, эскизы и пластические работы, относящиеся к географии, топографии, архитектуре, и т. д.

Ко вторым относятся переводы, адаптации, переделки или аранжировки произведений; они являются объектом охраны, если при этом не нарушается авторское право на первоначальное произведение. К этой группе произведений относятся также сборники опубликованных работ различных авторов (антологии, энциклопедии) при условии, что подборка и расположение материала в них являются оригинальными.

Конечно, приведенный перечень хотя и весьма детальный, но носит лишь примерный характер, не является исчерпывающим.

Субъектами авторского права, то есть лицами, обладающими исключительным правом на произведение, считаются, прежде всего, авторы произведений.

В ряде случаев это положение имеет в известной степени лишь формальный характер:

• правообладателями часто являются различные предприятия (издательства, радио- и телекомпании и т. д.), приобретающие монопольное право на коммерческое использование произведения;

• если произведение создано служащим, работающим по найму, то исключительное право на произведение возникает у нанимателя;

• в случае создания произведения изобразительного искусства или фотопроизведения по договору заказа субъектом исключительного права становится заказчик.

Субъектами авторского права являются также наследники автора или иного обладателя авторского права. Авторское право наследников ограничено определенным сроком, который начинает течь после смерти автора, а также в ряде случаев и по объему.

Субъективные авторские права могут быть условно разделены на две группы: личные неимущественные права и имущественные права.

Автору произведения литературы, науки и искусства принадлежат следующие личные неимущественные права:

• право признаваться автором произведения (право авторства);

• право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом либо без обозначения имени, то есть анонимно (право на имя);

• право обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме (право на обнародование), включая право на отзыв;

• право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора (право на защиту репутации автора);

• право на опубликование.

К имущественным правам автора относятся права:

• воспроизводить произведение (право на воспроизведение);

• распространять экземпляры произведения любым способом: продавать, сдавать в прокат и т. д. (право на распространение);

• импортировать экземпляры произведения в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя исклю­чительных авторских прав (право на импорт);

• публично показывать произведение (право на публичный показ);

• публично исполнять произведение (право на публичное исполнение);

• сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения путем передачи в эфир и (или) последующей передачи в эфир (право на передачу в эфир);

• сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью других аналогичных средств (право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю);

• переводить произведение (право на перевод);

• переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение (право на переработку).

Так же как Бернская конвенция. Женевская конвенция исходит из принципа национального режима, но, в отличие от первой, этот принцип играет в ней большую роль, поскольку Женевская конвенция содержит небольшое количество материально-правовых норм, отсылая к внутреннему законодательству. Тем самым Женевская конвенция в меньшей степени затрагивает внутреннее законодательство. По своему содержанию она носит более универсальный характер, что делает воз­можным участие в ней стран с различным законодательством в области авторского права. В Женевской конвенции более широко представлены государства с различными системами авторского права, хотя большинство участников Бернской и Женевской конвенций совпадает.

Всемирная конвенция по предмету регулирования дублирует Бернскую конвенцию. Отличия заключаются в основном в следующем.

Всемирная конвенция содержит еще меньше материально-правовых норм, чем Бернская, и представляет собой, таким образом, менее высокий, чем Бернская, стандарт международной защиты авторских прав. Но именно это позволяет участвовать во Всемирной конвенции ряду стран (в том числе американских), не готовых к существенным изменениям своего национального законодательства. Хотя для большинства государств действуют обе Конвенции.

Отличиями Всемирной конвенции от Бернской, в частности, являются следующие:

- 25-летний минимальный срок охраны авторских прав после смерти автора;

- размещение на охраняемом произведении знака авторского права c (от англ. - "copyright"), с указанием фамилии автора и года первого выпуска в свет;

- особо специфицирована охрана исключительного права автора на перевод и переиздание своего произведения;

- нельзя издавать в другой стране произведение без разрешения того издательства, которое впервые его издало, и без уплаты соответствующего вознаграждения;

- охрана прав граждан стран - не членов Всемирной конвенции предоставляется для опубликованных произведений, независимо от того, где они были впервые опубликованы.

Всемирная конвенция в отличие от Бернской конвенции не имеет обратной силы.

Женевская конвенция содержит меньшее количество императивных условий и формальностей, чем Бернская. Женевская конвенция была создана в дополнение к уже действующим нормам международного авторского права и не имеет целью заменить или нарушить их, она носит более универсальный характер, чем Бернская. Здесь меньше затрагивается национальное законодательство. Для развивающихся стран закреплен целый ряд льгот.

#

# 10. Источники международного трудового права

Практически все документы, признаваемые международным сообществом в области международных трудовых отношений, принимаются под эгидой Международной организации труда (МОТ), которая была создана по Версальскому договору 1919 года в качестве автономного учреждения, связанного с Лигой Наций, в целях обеспечения социальной справедливости для трудящихся, разработки программ, направленных на улучшение условий труда и жизни, установления международных трудовых стандартов, которые должны служить руководящими принципами при проведении политики в области труда[[29]](#footnote-29).

Одной из наиболее важных функций МОТ является принятие конвенций и рекомендаций, устанавливающих международные трудовые стандарты. Все конвенции МОТ представляют собой многосторонние меж­дународные договоры, подлежащие ратификации странами-членами и последующему исполнению.

С точки зрения объекта регулирования конвенции и рекомендации МОТ можно свести в следующие группы:

• конвенции и соглашения по вопросам защиты прав человека в области труда (права на труд, на ассоциацию, права на свободу от дискриминации в трудовых отношениях);

• конвенции и соглашения об обеспечении занятости и борьбы с последствиями безработицы;

• конвенции и соглашения об условиях труда и отдыха, включая вопросы оплаты труда, рабочего времени, охраны труда.

 Наиболее характерным в группе документов по вопросам защиты прав человека в области труда примером является Конвенция о дискриминации в области труда и занятий 1960 года, целью, которой является искоренение всякой дискриминации в отношении равенства возможностей и обращения в области труда и занятий. В соответствии с этим документом государства - члены МОТ должны принимать все необходимые меры для поощрения тех государственных программ, которые обеспечивают принятие и соблюдение политики в области равенства труда и занятий и, наоборот, отменять или изменять всякие административные инструкции или практику, не совместимые с этой политикой.

Сюда же можно отнести Конвенцию о принудительном или обязательном труде 1932 года. В соответствии с ней термин "принудительный или обязательный труд" означает всякую работу или службу, требуемую от какого-либо лица под угрозой какого-либо наказания, для которой это лицо не предложило добровольно своих услуг.

Этой же проблеме посвящена Конвенция 1930 года относительно принудительного и обязательного труда.

В этот же ряд документов, издаваемых МОТ, можно отнести Конвенцию о защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей, где отражены основные права и свободы этой категории граждан. Указанная Конвенция применяется в течение всего процесса миграции трудящихся-мигрантов и членов их семей, который включает подготовку к миграции, выезд, транзит и весь период пребывания и оплачиваемой деятельности в государстве работы по найму, а также возвращение в государство происхождения или государство обычного проживания.

К конвенциям и соглашениям об обеспечении занятости и борьбы с последствиями безработицы, прежде всего, относят Конвенцию об организации службы занятости 1950 года, по которой служба занятости организуется таким образом, чтобы обеспечить эффективный набор и устройство трудящихся на работу, и для этого оказывает содействие трудящимся в поиске подходящей работы, направляет на вакантные должности кандидатов с подходящей квалификацией.

К документам об условиях труда и отдыха относятся: Конвенция о минимальном возрасте допуска детей на работу в море 1936 года, Конвенция о минимальном возрасте для работы в промышленности и др.

По этой Конвенции дети моложе пятнадцати лет не могут быть наняты работать на борту судов, кроме тех, на которых заняты члены только одной семьи. Каждый капитан или судовладелец ведет список всех занятых на борту его судна лиц, не достигших шестнадцати лет, с указанием даты их рождения.

Существуют документы, которые устанавливают минимальный возраст для приема на работу не в каких-либо конкретных областях труда, а в целом. Сюда можно отнести Конвенцию о минимальном возрасте приема на работу 1973 года. Государствам - членам МОТ рекомендовано проводить национальную политику с целью эффективного упразднения детского труда и постепенного повышения минимального возраста для приема на работу до уровня, соответствующего наиболее полному физическому и умственному развитию подростков. Минимальный возраст, определяемый настоящей Конвенцией, не должен быть ниже возраста окончания обязательного школьного образования и не должен быть ниже пятнадцати лет.

В группу документов, издаваемых МОТ по вопросам условий и оплаты труда, следует отнести Конвенцию о ночном труде 1990 года, которая применяется ко всем лицам, работающим по найму, за исключением тех, кто занят в сельском хозяйстве, животноводстве, рыболовстве, морском и речном транспорте. Трудящимся, выполняющим работу в ночное время, предоставляется соответствующее медицинское обслуживание, им должны содействовать в их профессиональном росте и выплате компенсаций. Если трудящийся по состоянию здоровья становится не пригоден для ночного труда, он переводится на сходную работу, которую он может выполнять.

Сюда же относится Конвенция о безопасности и гигиене труда и производственной среде 1981 года, в соответствии с которой государства - члены МОТ должны разрабатывать, осуществлять и периодически пересматривать согласованную национальную политику в области безопасности труда, гигиены труда и производственной среды, целью которой являются предупреждение несчастных случаев и повреждения здоровья, возникающие в результате работы, сведение к минимуму причин опасностей, свойственных производственной среде.

В этой же группе документов следует упомянуть о Конвенции 1967 года о максимальном грузе, допустимом для переноса одним трудящимся, в соответствии с которой запрещено требовать или допускать переноску трудящимся вручную грузов, вес которых может причинить вред его здоровью или нарушить технику безопасности, а значит, необходимо учитывать все условия, в которых должна производиться работа. Использование женщин и подростков на такой работе ограничивается. В этих случаях максимальный вес устанавливается значительно ниже, чем тот, который разрешен для переноса взрослым мужчинам. К этой Конвенции существует Рекомендация, которая определяет те подготовку и инструктаж, которые должен пройти трудящийся, прежде чем приступать к такой работе, где также оговариваются моменты, связанные с прохождением медицинского осмотра на пригодность к работе.

В группе документов, касающихся социального страхования и социального обеспечения трудящихся, можно выделить Конвенцию о сохранении прав мигрантов в области социального обеспечения. Она позволяет пользоваться защитой в области социального обеспечения в любом месте и каждый раз, когда в этом возникает необходимость. Эта Конвенция распространяется на такие отрасли социального обеспечения, как медицинское обслуживание, пособие по болезни, материнству, по инвалидности и д.

# Список литературы

1. Конституция Российской Федерации // Российская газета от 25 декабря 1993 года, №237.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации часть I от 30 ноября 1994 года в ред. ред. от 01.12.2007)//СЗ РФ - 03.12.2007.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации Часть II от 26 января 1996 года в ред. от 06.12.2007) //СЗ РФ - 10.12.2007.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации Часть III от 26 ноября 2001 года в ред. от 29.11.2007// СЗ - 03.12.2007.
5. Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. - 1 января 1996г. - №1. - Ст. 16.
6. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 года № 197 – ФЗ в ред. ФЗ № 90-ФЗ от 30.06.2006. // Собрание законодательства Российской Федерации 5 июля 2006. - № 23. ст. 2316.
7. Закон РСФСР от 22.03.1991 N 948-1 (ред. от 26.07.2006) "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках"// Ведомости СНД и ВС РСФСР", 18.04.1991, N 16, ст. 499.
8. Закон РСФСР от 26 июня 1991 г. "Об инвестиционной деятельности в РСФСР" (в ред. от 10.01.2003) // Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и ВС РСФСР от 18 июля 1991 г., N 29, ст. 1005.
9. Федеральный Закон от 17 августа 1995 года N 147-ФЗ "О естественных монополиях" (в ред. от 08.11.2007) // "Российская газета" от 24 августа 1995 г.
10. ФЗ РФ от 25.07.02 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» // СЗ РФ 29.07.02 № 30. ст. 3032.
11. Богуславский М. М. Международное частное право. – М., 2005.
12. Внешнеэкономическая деятельность. Сборник нормативных актов. М.: ГроссМедиа. 2005.
13. Звеков В.П. Международное частное право. Курс лекций.– М., 2001.
14. Каменков В.С. Международное регулирование внешнеэкономической деятельности. М.: Изд-во деловой и учебной литературы. 2005.
15. Лунц Л.А., Марышева Н.И., Садиков О.Н. Международное частное право. — М., 2004.
16. Марышева Н.И. Международное частное право. – М.:Юрист, 2000.
17. Международное частное право / Под ред. Г.К. Дмитриевой. – М., 2005.
18. Международные конвенции об авторском праве. – М.: Прогресс, 1982.
19. Международное частное право. Сборник нормативных документов. – М., 2004.
20. Международное торговое право. Расчеты по контрактам. Сборник международных документов / Под ред. Т.П. Лазаревой – М.: МНИМП, 1996.
21. Сборник международных договоров о взаимной правовой помощи по гражданским и уголовным делам. – М.: МО, 1998.
22. Скаридов А.С. Международное частное право: Уч. пос. – СПб., 2003.
23. Ростовский Ю.М., Гречков В.Ю. Внешнеэкономическая деятельность. Уч. М.: Экономист. 2005.
24. Федосеева Г.Ю. Международное частное право. М.: Эксмо. 2005.
1. См. Ануфриева Л.П. Об источниках МЧП (некоторые вопросы теории. //ГиП 1994, №4, с.60. [↑](#footnote-ref-1)
2. Гаврилов В.В. Международное частное право. Курс лекций. Владивосток, 1999. С. 5. [↑](#footnote-ref-2)
3. См.: Кулагин М.И. Предпринимательство и право: опыт Запада. М., 1992. С.29. [↑](#footnote-ref-3)
4. См. Конституция Российской Федерации 1993 г. // Российская газета, 25 декабря 1993. [↑](#footnote-ref-4)
5. См. ФЗ РФ от 25.07.02 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» // СЗ РФ 29.07.02 № 30. ст. 3032. [↑](#footnote-ref-5)
6. См. Федеральный закон от 30 декабря 1995 г. N 225-ФЗ "О соглашениях о разделе продукции" (в ред. от 29.12.2004) //. "Российская газета" от 11 января 1996 г. [↑](#footnote-ref-6)
7. См. Федеральный закон от 9 июля 1999 г. N 160-ФЗ "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации" (в ред. от 26.06.2007)// "Российская газета" от 14 июля 1999 г. [↑](#footnote-ref-7)
8. Мидор Д.Д. Американские суды. Сент-Пол, Миннесота, 1991. С. 5. [↑](#footnote-ref-8)
9. См. ФЗ РФ от 25.07.02 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» // СЗ РФ 29.07.02 № 30. ст. 3032. [↑](#footnote-ref-9)
10. См. ФЗ РФ от 25.07.02 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» // СЗ РФ 29.07.02 № 30. ст. 3032. [↑](#footnote-ref-10)
11. См. ФЗ РФ от 25.07.02 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» // СЗ РФ 29.07.02 № 30. ст. 3032. [↑](#footnote-ref-11)
12. См. Хлестова И.О. Вопросы иммунитета государства в законодательстве и договорной практике РФ.- в Сб.статей «Проблемы международного частного права». М.:2000. [↑](#footnote-ref-12)
13. См. Федеральный закон от 08.12.2003 N 164-ФЗ (ред. от 02.02.2006) "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности " (принят ГД ФС РФ 21.11.2003//Собрание законодательства РФ", 15.12.2003, N 50, ст. 4850. [↑](#footnote-ref-13)
14. См. Федеральный закон от 30 декабря 1995 г. N 225-ФЗ "О соглашениях о разделе продукции" (в ред. от 29.12.2004) //. "Российская газета" от 11 января 1996 г. [↑](#footnote-ref-14)
15. См. Федосеева Г.Ю. Международное частное право. М.: Эксмо. 2005. [↑](#footnote-ref-15)
16. См. ст. 1193 ГК РФ. [↑](#footnote-ref-16)
17. Cheshire and North. Private International Law. 1999. P.123. [↑](#footnote-ref-17)
18. 2 Lloyd's Rep. 246. P.254. [↑](#footnote-ref-18)
19. Lew. Applicable Law in International Commercial Arbitration. 1978. P.32 [↑](#footnote-ref-19)
20. См. Федеральный закон от 9 июля 1999 г. N 160-ФЗ "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации" (в ред. от 26.06.2007)// "Российская газета" от 14 июля 1999 г. [↑](#footnote-ref-20)
21. См. ст. 1210 ГК РФ. [↑](#footnote-ref-21)
22. См. ст. 1212 ГК РФ. [↑](#footnote-ref-22)
23. См. ст. 1213 ГК РФ. [↑](#footnote-ref-23)
24. См. ст. 1214 ГК РФ. [↑](#footnote-ref-24)
25. См. ГК РФ. [↑](#footnote-ref-25)
26. См. Скаридов А.С. Международное частное право: Уч. пос. – СПб., 2000. [↑](#footnote-ref-26)
27. См. Международные конвенции об авторском праве. – М.: Прогресс,1982. [↑](#footnote-ref-27)
28. См. там же. [↑](#footnote-ref-28)
29. См. Довгерт А.С. Правовое регулирование международных трудовых отношений. – Киев, 1992. [↑](#footnote-ref-29)