**04.04.02.**

Внешнеэкономическая сделка всегда выражается в контракте. Даже если контракт заключен в устной форме, его существование доказывается документами и свидетельскими показаниями. Для РФ устная форма контракта неприменима. Форма контракта прямо установлена в ГК, без чего контракт считается недействительным.

Логические части контракта:

Вводная

Основная

Заключительная

Договорная сущность устанавливается следующая

1. Национальные контракты, которые не следует смешивать с международными. Их также не следует смешивать с гражданско-правовыми;
2. № контракта, который необходим для внутреннего учета, а также в целях составления паспортов сделки по контрактам поставки и сведениям о сделке по другим контрактам;
3. Место заключения контракта. Сейчас сохраняется в силу традиции. Раньше, когда действовал ГК 1964г., место заключения контракта влияло на применимое право;
4. Дата заключения контракта может влиять на вступление контракта в силу. От нее можно исчислять сроки по контракту;
5. Полное наименование сторон с указанием их организационно-правовой формы. В некоторых государствах организационно-правовая форма входит в наименование. Например, в Германии AG – ОАО, GMBH – ООО. Великобритании АО никак не сокращается, а ООО – Ltd. Наименование юр. лица должно быть указано в контракте так, как в учредительных документах или выписке из торгового реестра. Когда контракт переводится на другой язык, то наименование транскриптируется: « ZAO ZARUN»/
6. Должны быть указаны представители сторон и их полномочия. С российской стороны директор (руководитель) действует на основании устава, а все остальные лица по договору. Существует проблема применения Постановления Совмина СССР 1978г. «О порядке подписания внешне торговых сделок». Это постановление требует 2 подписи под внешнеторговой сделкой: руководителя и его заместителя, а для финансовых сделок – главного бухгалтера. Российские коммерческие арбитражи выработали практику, по которой постановление 1978г. не применяется. С 03.08.1991, когда вступили в силу Основы гражданского законодательства СССР и республик. Практика зарубежных арбитражей не является стабильной. Большинство ученых считают, что Постановление не должно применяться (Талимончик – «Не требую две подписи, если в договоре арбитражная оговорка – указан российский коммерческий арбитраж»). Со стороны иностранной организации подписание сделки может осуществить руководитель, уполномоченный уставом. В отдельных государствах, например, Швеция и Финляндия, существует право совместной подписи сделки двумя директорами, т.е. они могут подписать только вдвоем. Финляндия – две пары подписей членов Совета директоров или подпис. 1

Все остальные лица подписывают контракт по доверенности. В сложных и долгосрочных контрактах можно потребовать нотариальное удостоверение доверенности и проставления на ней апостиля или легализации. На саму доверенность никто не поставит апостиль, так как это коммерческий документ. Апостиль – на нотариальном удостоверении этой доверенности, и апостиль будет удостоверять полномочия нотариуса

Консульская легализация ставится в рос. Консульстве в том государстве и на документе, удостоверяющем доверенность. (Дов-ть суда, устав с апостилем, дов-ть с апостилем!).

# Основная часть контракта

1. Предмет контакта, который заключается в основных правах и обязанностях сторон.
2. Права и обязанности сторон должны быть кратко и корректно изложены для каждой из сторон. Данная статья может не включаться в контракт поставки, потому что есть ИНКОТЕРМС, где расписаны права и обязанности сторон (Должна быть ссылка на ИНКОТЕРМС в контракте).
3. Отдельные особые условия, которые можно включить в права и обязанности сторон ввиду их содержания. По своему содержанию такие условия требуют отдельной статьи. К таким условиям могут относиться:

* Условие о расчетах;
* Условие о принятии товара в контрактах на поставку;
* Гарантии по контракту;
* Обеспечение средств по контракту;
* Конфиденциальность;
* Порядок извещения сторон;
* Другие условия, которые посчитают необходимыми включить;

1. Ответственность сторон

В МЧП вопрос ответственности не урегулирован для всех контрактов. Однако Венская конвенция 1980г. содержит положение об убытках и %, отдельное положение об ограничении размера убытков содержится в конвенциях по переводчикам . Например, в Варшавской конвенции об унификации некоторых правил, касающихся переводов 1929г.. предусматривается единое правило для определения ответственности переводчика – объем никогда не покрывает ни %, ни реальные убытки, т.к. определяется исходя из … Следовательно, в отношении переводчиков всегда действует правило об ограничении ответственности и его нельзя изменить в контракте. Различается два вида ответственности:

* 1. Убытки, включающие упущенную выгоду, которая взыскивается не по всему контракту;
  2. Неустойка в 3-х формах:
* Штраф, который выражается в твердой сумме;
* Пеня, которая выражается в %-ном соотношении к определенной сумме за каждый день просрочки;
* Собственно неустойка, которая исчисляется в % к определенной сумме.

В англо-американской правовой системе неустойки считаются необоснованным обогащением и не взыскиваются (ААА не взыщет никогда, даже если она есть в контракте!).

1. Обстоятельства, освобождающие от ответственности.

МТП (Международная торговая палата) приняла в качестве рекомендации форс-мажорную оговорку, но она носит общий характер ( Не рекомендуется применять). Реальные обстоятельства, освобождающие от ответственности, должны отображать специфику контракта.

Обстоятельства, освобождающие от ответственности, включают в себя 3 группы:

* Форс-мажорные обстоятельства: землетрясение, наводнение, иные стихийные бедствия, а также социальные явления в виде войн, военных действий, гражданских волнений, общегражданских забастовок. Часто относят те обстоятельства, которые к ним не относятся. Например, часто включают локаут, но оно не может быть форс-мажором, так как плохое управление персоналом не освобождает от исполнения контракта.
* Акты гос. органов, которые препятствуют исполнению обязательств по контракту + действия. «некоторые пишут «неправомерные действия» - а если орган издал акт в пределах своей компетенции? ( Талимончик: не только неправомерные, но и правомерные, т.к. акт правомерен, но нельзя исполнить, контракт).
* Международные договоры, вступление в силу которых или их прекращение препятствует исполнению обязательств по контракту.

Об освобождающих от ответственности обстоятельствах должно быть направлено извещение стороной, которая подверглась их воздействию. Извещение должно быть направлено незамедлительно, как только сторона оказалась способна сделать это. Наличие таких обстоятельств приостанавливает исполнение обязательств сторон. Сторона может договориться о расторжении контакта, если обстоятельства длятся более определенного срока. Наличие форс-мажорных обстоятельств доказывается справкой ТПП.

1. условие о разрешении споров.

Данное условие включает досудебные способы разрешения споров и арбитражную оговорку. В качестве досудебного способа чаще всего используются переговоры. Однако можно предусмотреть добрые услуги, посредничество или сослаться на согласительный регламент ЮНСИТРАЛ 1980г. Арбитражная оговорка должна содержать точное наименование арбитража. В ином случае он может признаться некомпетентным. Отсутствие арбитражной оговорки влечет применение общих правил о подсудности.

Иногда стороны неоправданно суживают арбитражную оговорку, например, «все способы, связанные с исполнением контракта, рассматриваются законом…)

Широкая арбитражная оговорка: «Все споры, возникающие из настоящего контракта и с ним связанные рассматриваются международным коммерческим арбитражным судом при ТТП в соответствии с его регламентом.».

В арбитражную оговорку можно добавить число арбитров, язык судопроизводства и иные условия, которые допускаются регламентом.

Арбитражная оговорка и третейская запись являются видами арбитражного соглашения. Оговорка о применимом праве является самостоятельной оговоркой и ее ошибочно включают в арбитражную оговорку. Например, спор будет рассматриваться «в ПЕКА при ТТП в соответствии с законодательством РФ» - это не означает оговорку о применимом праве, т.к. не говорится, какое это право – коллизионное, материальное или процессуальное. Оговорка о материальном праве может касаться только материального права. Она не охватывает коллизионные нормы. Пример: «Отношения сторон, не урегулированные настоящим контрактом, регулируется материальным правом РФ» - на английский буквально не переводится! Следовательно, на английском: «Регулируется законодательством РФ, за исключением коллизионных норм»

1. Заключительные положения контракта

Положение о вступлении контакта в силу. Контракт может вступить в силу в момент подписания, однако, если требуется регистрация контракта (например, товары двойного налогообложения?) или получения лицензии, контракт может вступить в силу с момента регистрации или получения лицензии.

Конечная дата действия контракта. Контракт может быть заключен на определенный срок или до момента исполнения обязательств обеими сторонами.

Дополнения и изменения к контракту. Наиболее оптимально, чтобы дополнения и изменения к контракту подписывались обеими сторонами и совершались в виде единого документа.

Условие о прекращении действия контракта. Контракт может быть прекращен соглашением сторон или расторгнут в одностороннем порядке. При расторжении в одностороннем порядке основание его расторжения должно быть прописано.

Каждой из сторон … Приоритет действия контракта, а не применимого права.

Условие о том, что стороны при изменении реквизитов и адресов обязаны направить извещение другой стороне. Почему важно? – т.к. всегда надо знать, где находится другая сторона в случае возникновения спора. В некоторых странах, например, во Франции нельзя обратиться в суд, если ответчику не вручено исковое заявление. ( Талимончик: Не нужно указывать в контракте, кто уплачивает налоги и т.д.).

Количество экземпляров и языки контракта. При этом тексты на всех языках могут иметь одинаковую силу, или один из языков будет иметь преимущество. Принципы УНИДРУА предусматривают, что в случае отсутствия соглашения об ином преимущество будет иметь тот текст, на котором контракт изначально составлен. Данное положение целесообразно включать в контракты.

**Международная купля-продажа товаров**

Регулируется Венской конвенции 1980 г. и ИНКОТЕРМС 2000г. Венская конвенция содержит следующие общие правила:

Под сделкой купли-продажи понимается сделка, заключенная международными организациями, коммерческими предприятиями, которые находятся в разных государствах. Коммерческое предприятие эквивалентно месту деятельности.

Конвенция применяется, если коммерческое предприятие сторон находится на территории договаривающихся государств, либо в силу норм международного частного права применяется право государства -участника конвенции.

Конвенция не применяется к следующим видам международной купли- продажи:

* приобретение товаров для личного, семейного и бытового использования за исключением случаев, когда продавец в момент заключения контракта не знал, что товары приобретаются для такого использования ;
* купля-продажа с аукциона;
* купля-продажа в порядке исполнения производства или иным образом в силу закона;
* купля-продажа ценных бумаг и денег;
* Купля-продажа воздушных, морских судов, а также судов на воздушной подушке;
* Купля-продажа электроэнергии.

Конвенция не регулирует сделки купли-продажи, если обязательство стороны, поставляющей товар, заключается в основном в выполнении работ и оказании услуг.

конвенция не распространяется на случаи причинения ущерба продавцу, здоровью или смерти потерпевшего.

Конвенция регулирует контракты только в части, касающейся заключения контракта, прав и обязанностей сторон. Она не касается недействительности контракта, совершения перехода права собственности, представительства при международной купле-продаже товаров.

Сторона может исключить действие любого из положений конвенции, за исключением обязательной письменной формы контракта.

Венская конвенция должна толковаться в соответствии с ее международным характером, необходимостью достижения единообразия ее применения, а также добросовестности международной торговли.

При отсутствии норм конвенции, регулирующих соответствующие отношения, отношения должны регулироваться ее общими принципами, и только при отсутствии общих принципов конвенции применяется национальное право. Это означает, что Венская конвенция – унифицированный документ, который всесторонне охватывает отношения…

Конвенция содержит правила о заключении договора:

* 1. Не требуется, чтобы договор заключался или подтверждался в письменной форме. Он может доказываться любыми средствами, включая свидетельские показания. Однако, государство может сделать оговорку о том, что все сделки, совершаемые стороной, коммерческое предприятие которой находится на его территории должны совершаться в письменной форме. РФ сделала такую оговорку. Кроме того ее сделала Аргентина, Венгрия и др. государства.
  2. Следует отличать отмену оферты и ее отзыв. Отмена оферты, даже безотзывной, допускается до момента получения оферты ее адресатом. Отзыв допускается до момента отправки акцепта. Но оферта не может быть отозвана в следующих случаях:
     + если в оферте путем установления срока для акцепта или иным образом будет указано, что она безотзывная;
     + если для адресата оферты было разумным считать оферту безотзывной, и он действовал соответствующим образом.
  3. Оферта считается предложением, которое достаточно определено и выражает намерение оферента быть связанным в случае акцепта.
  4. Оферта определена, если в ней указан товар, а также прямо или косвенно обозначены количество и цена, или порядок их определения.
  5. Оферта вступает в силу с момента получения ее акцептантом.
  6. Акцепт оферты вступает в силу в момент его получения оферентом. В этот же момент договор считается заключенным. Однако акцепт оферты не имеет силы, если он не получен оферентом в установленный им срок, а если такой срок не установлен, то в разумный срок.
  7. Устная оферта должна быть акцептирована немедленно
  8. Акцептант может на основании оферты, практики ее обычая совершить действия по исполнению договора, выражающие его согласие с договором. Это действия должно быть совершено в пределах срока для акцепта.

Правила, касающиеся, прав и обязанностей сторон:

1. Продавец обязан поставить товар, передать право собственности на него и относящиеся к товару документы.
2. Продавец считается выполнившим свои обязательства по поставке в месте, определенном в договоре. Если такое место договором не определено, то действует следующее положение: в отношении товара, подлежащего перевозке, обязанность по поставке выполнена при сдаче товара первому перевозчику. Если товар не подлежит перевозке, но является индивидуализированным, либо товаром, который должен быть изготовлен в определенном месте, взят из определенных запасов, и стороны знают, где находится товар, в месте нахождения товара. Во всех иных случаях – в месте нахождения коммерческого предприятия продавца.
3. Покупатель обязан принять поставку и оплатить товар . в отношении обязательств по оплате действует следующее положение – исполнение обязательств по платежу включает осуществление таких мер, и выполнение всех формальностей, которые могут быть потребованы в соответствии с контрактом и применимом правом, а также императивными нормами в месте платежа. Если в контракте не указана цена, то берется цена, которая обычно взимается при сравнимых обстоятельствах. Если цена указана за единицу товара, то берется цена по весу нетто.
4. В случае нарушения обязательств сторон, сторона может потребовать исполнения обязательств в натуре, а также установить нарушившей стороне дополнительный срок для исполнения обязательств.

Другая сторона может сразу уведомить, что она не будет исполнять обязательство в течение дополнительного срока. В таком случае дополнительный срок действовать не будет. В течение дополнительного срока сторона, его установившая, не может обращаться к каким-либо средствам правовой защиты. Однако убытки в течение этого срока исчисляются, но не взыскиваются.

Формами ответственности по конвенции являются убытки и проценты.

**11.04.2002**

# ИНКОТЕРМС 2000

Несущественные отличия от ИНКОТЕРМС 1990. Новых терминов нет. 4 группы, в которые объединены термины, остались прежними. Существует 4 группы условий поставок, которые именуются латинскими буквами:

## E, F, C, D

1. **Е: Ex works («EXW»)** – «Поставка с завода». Поставщик считается исполнившим свое обязательство в момент передачи товара покупателю на своем предприятии. С этого момента на покупателя переходят все риски.
2. **F: FCA, FAS, FOB**

**FCA** – франко перевозчик. Продавец считается исполнившим обязательство и все риски переходят в момент сдачи товара первому перевозчику.

**FAS** - Free along sideship – «Свободно вдоль борта судна – продавец считается исполнившим свои обязательства, все риски переходят в момент размещения товара вдоль борта судна.

**FOB** - Free on board – «Свободно на борту». Продавец исполняет свои обязательства и все риски переходят в момент перехода товара через поручни судна.

1. **C: CFR, CIF, CPT, CIP**

**CFR** - стоимость и фрахт. Продавец обязан обеспечить доставку товара, заключив договор перевозки и оплатив фрахт. Однако все риски переходят на покупателя в момент перехода товара через поручни судна.

**CIF** - Все риски (Стоимость, страхование, фрахт) переходят на покупателя в момент перехода товара через поручни судна. При этом поставщик оплачивает фрахт и обеспечивает страхование товара с минимальным покрытием (минимальные риски, минимальная сумма страховки).

**CPT** – cost pay to … Перевозка оплачивается до определенного места назначения. Поставщик обязан обеспечить доставку товара, уплатив плату за перевозку. Однако риск переходит с продавца на покупателя в момент сдачи товара первому перевозчику.

**CIP** – cost insusance paid. Перевозка и страхование оплачиваются до определенного пункта назначения. Риски переходят в момент сдачи товара первому перевозчику, при этом продавец отвечает за перевозку и страхование с минимальным покрытием.

1. **D: DAF, DES, DEQ, DDU, DDP**

**DAF** – «Поставлено до границы». Продавец обязан передать покупателю неразгруженный товар в согласованном пограничном пункте. В этот же момент переходят риски. Границей может быть любая граница, включая границу страны экспорта.

**DES** – «Поставлено с судна». Продавец считается выполнившим свои обязательства в момент передачи товара в распоряжение покупателя на неразгруженном судне, прибывшем в порт. риски

**DEQ** – «Поставлено с пристани». Продавец считается выполнившим свои обязательства в момент выгрузки пришедшего товара на пристань.

**DDU** – «Поставка без оплаты пошлины». Продавец передает товар покупателю в согласованном , понеся все расходы по товару за исключением импортной пошлины.

**DDP** – Продавец полностью обеспечивает поставку товара (поставка с оплатой пошлины) включая таможенное оформление для импорта.

FAS, FOB, CFR, DES, DEQ – используются только в морских перевозках. Все остальные термины используются для любых видов перевозок включая смешанные.

В контракте термины записываются следующим образом:

1. Сам термин;
2. Для терминов группы E, F - место отправления; для терминов C, D –место назначения;
3. Ссылка на ИНКОТЕРМС. Сторона вправе ссылаться на любую редакцию.

Отличия ИНКОТЕМС 2000 от ИНКОТЕРМС 90:

1. В терминах FAS и DEQ обязанность для таможенной очистке для экспорта возможна продавца, а раньше была на покупателя.
2. ИНКОТЕРМС допускает, чтобы стороны в контракте согласовали дополнительные условия в отношении следующих терминов:
   * EXW – на продавца может быть возложена обязанность по погрузки товара на транспортное средство.
   * CIF и CIP – на продавца может быть возложена обязанность по предоставлению страхования с большим покрытием.
   * DEQ – на продавца может быть возложено обязательство по загрузке товаров на транспортное средство покупателя.

# Международный факторинг

Регулируется конвенцией УНИДРУА о международном факторинге 1988 г. Факторинг. Контракт – сделка, по которой сможет или должна уступать другой стороне (финансовому агенту) требования, вытекающие из договоров купли-продажи за исключением продажи товаров для личного семейного и бытового использования. В целях конвенции к продаже товаров приравниваются выполнение работ и оказание услуг. Финансовый агент должен выполнять хотя бы две из четырех функций:

1. Финансирование поставщика, включая заем и предварительный платеж;
2. Ведение бухучета по причитающимся от должника суммам;
3. Предъявление должнику платежных требований к оплате ( не средство расчета, а именно требование);
4. Защита от неплатежеспособности должников.

Для РФ не действует – может быть только как рекомендательный акт.

В конвенции содержатся материально-правовые нормы по отношению к факторингу:

1. Требование может не определяться конкретно в момент его передачи. От этого факторинг не будет считаться недействительным.
2. Уступаться могут существующие и будущие требования. При этом, условие о том, что будущие требования передаются финансовому агенту по мере их поступления не требует дополнительный актов уступки.
3. О состоявшейся уступке требования должен быть уведомлен должник.
4. Должник вправе заявлять против финансового агента все возражения, которые возникают из контракта с поставщиком.
5. Должник вправе заявить о зачете финансовому агенту своих требований к поставщику. В этом заключается риск финансового агента, т.к. может быть ситуация, когда поставщик должен тоже и …

Дисконт 70-80 %, 30-40 %.

# Международный финансовый лизинг

Конвенция УНИДРУА о международном финансовом лизинге 1988 г.

Лизинг – сделка, по которой одна сторона ( Лизингодатель) по указанию другой стороны (Лизингополучателя) приобретает оборудование у третьей стороны (поставщика) на условиях, одобренных лизингополучателем и передает это оборудование в аренду лизингополучателю за плату. В отличие от аренды лизинг представляет собой 3-х стороннюю сделку. Лизингополучатель имеет права и обязанности перед поставщиком, как если бы он был стороной в договоре поставки. Собственником оборудования является лизингодатель. Его права действительны перед управляющим конкурсной массой и кредиторами в случае банкротства лизингополучателя. Лизингодатель в своем качестве лизингодателя не несет ответственности за ущерб, причиненный оборудованием жизни и здоровью, имуществу третьих лиц. Лизингодатель обязан передать оборудование свободное от прав третьих лиц. Лизингополучатель обязан надлежаще заботиться об оборудовании и содержать его в том состоянии, в котором он его получил. Износ и модификации регулируются контрактом. В случае просрочки поставки оборудования лизингополучатель может отказаться от поставки, расторгнуть договор или не сносить лизинговый платеж. В случае нарушения обязательств лизингополучателм, лизингодатель вправе взыскать арендную плату вместе с % и ущербом. Если просрочка платежей является существенной, то лизингодатель вправе расторгнуть контракт, получить обратно оборудование и получить возмещение ущерба, равное тому, который бы он получил по контракту.

Регулирование внешнеэкономической деятельности в РФ осуществляется 2-мя основными законами:

1. ФЗ «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности» 1995 г.;
2. ФЗ «О координации международных и внешнеэкономических связей субъектов РФ» 1999 г.

Внешнеэкономическая деятельность – более широкое понятие чем внешнеторговая. Внешнеторговая деятельность – это деятельность в области международного обмена товарами, работами, услугами, результатами интеллектуальной деятельности и правами на них.

ФЗ «О внешнеторговой деятельности» содержит следующие правила:

Экспорт – вывоз товаров, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности с таможенной территории РФ.

Импорт- это ввоз товаров, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности на таможенную территорию РФ.

Закон различает два основных способа государственного регулирования внешнеторговой деятельности:

1. Таможенные тарифы – установление импортных и экспортных пошлин;
2. Нетарифные – в основном лицензии и квотирование.

В законе перечислены меры нетарифного регулирования. Это количественное ограничение экспорта и импорта, государственное монополия внешнеторговой деятельности, экспортный контроль защитные меры в отношении импорта товаров, запрета и ограничения в национальных интересах.

Государственная монополия экспорта и импорта: ранее была абсолютная монополия на экспорт и импорт товаров. Она заключалась в том, что государство само осуществляло внешнеторговую деятельность через свои внешнеторговые… Сейчас за государством сохранилась только функция контроля. Перечень товаров, на который устанавливается государственная монополия, установленная федеральным законом. До сих пор такого закона нет. Государственная монополия осуществляется путем лицензирования. Лицензии могут получить только государственные унитарные предприятия. Все сделки в обход государственной монополии считаются ничтожными. Они могут быть (их последствия, последствия их недействительности) применены по иску Министерству экономического развития и торговли РФ.

ФЗ «О координации» содержит следующие правила:

1. Субъекты РФ вправе вступать в международные и внешнеэкономические связи с субъектами иностранных федеративных государств и АТО (административно-территориальные образования)и с согласия Правительства могут вступать в такие связи с иностранными государствами. Связи осуществляются в торгово-экономических, научно-технических, культурных и других областях. Некоторые виды договоров субъекты заключать не могут – «О правовой помощи», «Об избежании двойного налогообложения», «О взаимной защите инвесторов». Заключаемые договора подлежат представлению для согласия в МИД РФ и другие федеральные ведомства за месяц до подписания. Федеральные ведомства рассматривают договоры в 20-дневный срок. Договоры, заключаемые субъектами, не являются международными договорами РФ не несет по ним обязательств за исключением двух случаев:
   * Предоставление гарантий Правительства РФ;
   * Заключение договора с иностранным государством с согласия Правительства РФ.

Субъекты могут открывать свои представительства за рубежом по согласию с МИД РФ, иностранные субъекты могут открывать свои представительства на территории РФ также с согласия МИД РФ. Такие представительства не являются дипломатическими или консульскими представителями, их работники не пользуются иммунитетами.

**21.03.2002**

Физические лица как субъекты международного частного права являются основными субъектами. Их участие определяет частно-правовой характер

Существует 2 привязки для определения правоспособности физического лица:

1. Lex patzia
2. Lex domicilii
3. Закон постоянного места жительства

Для РФ и ряда других государств характерна привязка lex patzia в качестве общего правила lex domicilii используется специально для определения правоспособности лиц без гражданства. В государствах англо-американской правовой семьи правоспособность опирается на закон постоянного места жительства. Кроме того, на закон постоянного места жительства опирается право на обращение в суд. В МЧП существует категория физических лиц с особым статусом. Это иностранцы и апатриды. Существует три вида правовых режимов иностранцев. Национальный режим, который приравнивает иностранцев к собственным гражданам. Этот режим не рассматривается как общий режим для иностранцев. В каком-либо государстве государство всегда устанавливают изъятия из прав иностранцев в политической сфере. Такой режим может существовать только в отдельных сферах. Режим наибольшего благоприятствия приравнивает, граждан одного государства к гражданам другого государства, рассматриваемого как наиболее благоприятствуемая нация. Это также не общий режим. Он представляет собой отдельную оговорку в договорах о торгово-экономическом сотрудничестве и действует только в торговой сфере. Специальный режим означает, что ряд прав иностранным гражданам не передается. Данный режим существует во всех государствах и может быть рассмотрен как общий режим для иностранных граждан. Несмотря на то, что в отдельных сферах предоставляется национальный режим. Некоторые авторы полагают, что для иностранных граждан существует только специальный режим, поскольку политические права им никогда не предоставляются. Режим же наибольшего благоприятствия представляет собой не отдельный режим, а оговорку в договоре.

**ТЕМА:**

**Правовое положение иностранных граждан в РФ**

В законе «О гражданстве РФ» под иностранцем понимается лицо, которое имеет гражданство иностранного государства и не имеет гражданства РФ. Под апатридом понимается лицо, не имеющее гражданства РФ и не предоставившее доказательств своей принадлежности к гражданству другого государства. (Российских граждан с иностранным гражданством Закон «О гражданстве РФ» признает как российских граждан , т.е. 2-е гражданство не признается. Но: Конституция следует Закону в случаях, когда международный договор и федеральный закон … то можно. Но таких договоров и законов почти нет. Есть соглашение с Молдовой, некоторыми другими республиками.

Следователь, российские граждане не могут прибегнуть к консульской защите.

Ограничения в правах иностранных граждан вытекают из статьи 25 международного пакта «О гражданских и политических правах»1966г.. Пакт предусматривает, что участвовать в делах государства и допускаться к государственной службе могут только граждане соответствующего государства. В связи с этим положением в Конституции РФ установлено, что только граждане РФ могут:

1. Участвовать в управлении делами государства;
2. Избираться и избирать органы представительной власти;
3. Участвовать в референдумах;
4. Допускаться ук государственной службе.

Соответственно, иностранцы не могут поступить на гос. службу, в т.ч. в органы внутренних дел, гос. безопасности, налоговой полиции, не могут быть судьями, прокурорами, следователями, государственными нотариусами.

Не являются гос. служащими частные нотариусы, адвокаты; но они осуществляют государственно-значимые функции, следовательно, иностранцы не могут ими быть. В отношении иностранцев и апатридов действует Закон СССР «О правовом положении иностранных граждан в СССР» (нового закона нет)1981г., который вступил в силу с 01.01.1982. В соответствии с этим законом иностранцы не могут быть командирами воздушных и морских судов, независимо от того, частное это судно или нет. Закон о правовом положении иностранных граждан выделяет две категории иностранцев: постоянно проживающие и временно пребывающие. Деление на эти категории не зависит от срока пребывания в России. Данная категория определяется разными документами. Для временно пребывающих – это виза и регистрация в управлении ПВС, для постоянно проживающих вид на жительство. Правила 1992г. предусматривают, что :

1. если иностранный гражданин достиг 16 лет;
2. не совершил правонарушений на территории РФ,

тогда он может получить визу. Но существует много ограничивающих внутривведений. Если нет родственников, то нельзя получить вид на жительство в связи с работой. Поэтому работающие лица работают по временной регистрации.

Постоянно пребывающие иностранцы имеют больший объем прав по сравнению с временно пребывающими. Например, право на охрану здоровья, т.е. на бесплатную медицинскую помощь, право на получение пенсий и пособий и других видов соц. Страхования. Право на получение в установленном порядке жилья в домах государственного, общественного жилищного фонда и домах ЖЭК по договору жилищного найма. В сфере гражданско-правовых отношений все иностранцы пользуются национальным режимом, если иное не установлено ФЗ. В частности, иностранцы имеют право:

1. Иметь в собственности движимое/недвижимое имущество;
2. Завещать и наследовать имущество;
3. Осуществлять предпринимательскую деятельность как единолично, так и совместно с лицами, участвовать в хозяйственных обществах и товариществах;
4. Совершать сделки и принимать на себя обязательства;
5. Выбирать место жительства. Но это право ограничено подзаконными актами, устанавливающими перечень закрытых территорий;
6. Иметь авторские права;
7. Иметь другие имущественные и неимущественные права;

Иностранцы участвуют в предпринимательской деятельности в соответствии с Законом «Об иностранных инвестициях» 1999г. Этот же6 закон предоставляет национальный режим для иностранных инвесторов, а также ряд дополнительных гарантий. Дополнительными гарантиями являются льготы по налогообложению в соответствии с налогообложением, беспрепятственного перевода средств за границу, гарантия от национализации, для которых предусмотрен судебный порядок. Существует целый ряд других сфер, в которых иностранцам предоставляется правовой режим:

1. Они обладают правами российских граждан в области страхования;
2. Они могут участвовать в производственных кооперативах, в сельскохозяйственных производствах;
3. Иностранцы могут осуществлять благотворительную деятельность на территории РФ без ограничений;
4. Иностранцы могут участвовать в общественных организациях, если иное не установлено ФЗ. В политических партиях они участвовать не вправе;
5. Иностранцы могут быть членами российских профсоюзов;
6. Иностранцы, являющиеся лицами пожилого возраста и инвалидами имеют право на социальную помощь.

Предоставление прав иностранцам в рамках национального режима носит безусловный характер. Оно не зависит от взаимности в отношении российских граждан, которое существует в соответствующих государствах. Однако отдельные права предоставляются на началах взаимности. Это патентные права, права на … и наименования мест происхождения товаров, права на топологии интегральных микросхем. Отдельные права предоставляются иностранцам при соблюдении определенных условий, которых нет для российских граждан. Например:

1. В соответствии с законом о недрах, иностранцы ведут разработку недр только в случаях предусмотренных законодательством России и законами субъектов Федерации;
2. Разработку континентального шельфа иностранцы могут вести только в целях, установленных соответствующим соглашением с РФ;
3. Архитектурную деятельность они могут осуществлять только на основе международного договора. При отсутствии международного договора такая деятельность может осуществляться только совместно с архитектором, гражданином РФ, имеющим соответствующую лицензию;
4. Иностранцы имеют ограниченное право на участие в аудиторских фирмах;
5. В сфере образования иностранцы могут обучаться только на основании международных договоров или договоров, заключенных учебным учреждением или органом, управляющим образованием;
6. Медицинская помощь предоставляется иностранцам только на основе международного договора. Однако апатриды, постоянно проживающие в РФ, и беженцы пользуются медицинской помощью так же, как граждане РФ;
7. Иностранцам может быть предоставлен определенный режим в сферах профессиональной деятельности. Например, Закон «О СМИ» предусматривает, что иностранные граждане, аккредитованные в РФ в качестве корреспондентов иностранных СМИ, пользуются профессиональным статусом журналиста, установленным Законом. РФ может вводить ограничения прав корреспондентов тех государств, где установлены ограничения прав российских журналистов. Кроме того, зарубежные корреспонденты российских СМИ пользуются профессиональным статусом журналиста независимо от их гражданства, если это не противоречит законодательству места их пребывания.

В процессуальных отношениях иностранцы пользуются национальным режимом. АПК и ГПК предусматривают, что иностранные граждане вправе обращаться в суды, заявлять ходатайства, осуществлять свои процессуальные права в том же порядке и на тех же основаниях, что и собственные граждане. Положение о национальном режиме в процессуальной сфере закреплено в договорах о взаимной защите капиталовложений, договорах о торгово- хозяйственном сотрудничестве, договорах о правовой помощи. Все договоры о правовой помощи, которые заключила РФ., содержат положение о том, что граждане одного государства пользуются в другом государстве такой же правой защитой, как и собственные граждане. Минская конвенция 1993 г. говорит не только о гражданах, но и о лицах, проживающих на территории государства. Национальный режим в процессуальной сфере следует отличать от гражданской правоспособности. Например, в Киевском соглашении 1992 г. отмечено, что индивидуальные предприниматели – иностранные граждане вправе обращаться в суды, арбитражные третейские суды на территории другого государства. Они пользуются такими же процессуальными правами, как и собственные граждане. Однако, их гражданская правоспособность определяется местом государственной регистрации предприятия, т.е. суд предоставляет им национальный режим в процессуальной сфере и используют процессуальные права своего государства, а для определения гражданской правоспособности можно применить иностранное право.

В отношении апатридов действуют 2 конвенции:

1. Конвенция «О сокращении безгражданства» 1961 г.;
2. Конвенция «О статусе апатридов» 1954г.

Конвенция о статусе апатридов предоставляет лицам без гражданства общий статус иностранцев. Однако они приравниваются к гражданам в сфере семейных, трудовых, обязательственных отношений, в отношении права на ассоциации и объединения. Конвенция о сокращении безгражданства содержит следующие правила:

* 1. Ребенку, родившемуся на территории государства, предоставляется гражданство государства, в ином случае он будет апатридом;
  2. Если изменение гражданско-правового статуса ( например, брак, развод, усыновление) связано с утратой гражданства, то такая утрата становится в зависимость от приобретения другого гражданства. Без приобретения другого гражданства утрата не производится;
  3. Государство не лишает лицо гражданства, если в результате лишения оно становится апатридом;
  4. Ребенок, родившийся на воздушном судне или на корабле, считается родившимся на территории того государства, в котором зарегистрировано судно.

**ТЕМА:**

**Международно – правовое регулирование внешнеэкономических отношений**

**Система правового регулирования**

Основу системы правового регулирования составляют принципы, которые подразделяются на две группы:

Общие;

Специальные

Общие принципы зафиксированы в уставе ООН; Декларации о принципах международного права, касающиеся дружественных отношений и сотрудничества между государствами 1970 г. В заключительном акте совещания СБСЕ 1975 г. существует 10 принципов, включая принцип неприменения силы, мирного разрешения споров, невмешательства во внутренние дела государства и др. принципы. Специальные принципы зафиксированы в Хартии экономических прав и обязанностей государств 1974г. и Декларацией о новом международном экономическом порядке 1974 г. Оба документа приняты Генеральной Ассамблеей ООН. Как резолюция Генеральной Ассамблеи они имеют рекомендательный характер. Однако положения документов являются обязательными в качестве принципов.

**Специальные принципы**

Взаимной и справедливой выгоды. Должен соблюдаться при заключении внешнеэкономических сделок. Ни одна из сторон не вправе получать чрезмерную выгоду или несправедливое преимущество. Но сфера действия принципа гораздо шире. От использования в международной торговле, в частности с развивающимися государствами. Государства должны содействовать друг другу в достижении справедливого баланса. Внешнеторговая цена на сырье на должна отличаться от цен на готовую продукцию. Хартия обязывает все государства участвовать в корректировке цен на экспортируемые и импортируемые товары с тем, чтобы эти цены были сбалансированными.

Принцип неотъемлемого суверенитета над своим богатством и природными ресурсами. Каждое государство имеет суверенное право распоряжаться своим экономическими богатствами и природными ресурсами. Ни один народ не может быть лишен средств к существованию. В рамках распоряжения богатствами и ресурсами государства осуществляют следующие действия:

* Регулируют иностранные инвестиции в соответствии со своим национальным законодательством. Ни одно государство не может быть принуждено к предоставлению льгот иностранным инвесторам.
* Государства вправе регулировать деятельность ТНК. ТНК не должна вмешиваться во внутренние дела государств.
* Государство вправе осуществлять национализацию частной собственности в соответствии со своими внутренними правилами. При национализации должна выплачиваться компенсация. Но выплата компенсаций не может ставить государство в тяжелое материальное положение. Все споры по национализации решаются во внутренних судах государств, если только государство не прибегает к международным средствам разрешения споров

Преференциального режима. Этот принцип касается развития государств. Развитие государства обязано предоставить им не взаимный и не дискриминационный режим. Развивающийся не обязаны предоставлять льготы в обмени на такой режим. Преференциальный режим действует в основном в таможенной сфере и в сфере внешней торговли. Он выражается в льготных пошлинах и отмене экспортно-импортных ограничений. Развивающиеся государства предоставляют такой режим в отношениях друг с другом. И тогда третьи государства не могут предоставлять такой же режим.

Принцип устранения несправедливостей, возникший вследствие применения силы, которые лишают какой-то народ средств к существованию. В хартии запрещены неоколониализм, расовая дискриминация, апартеид, агрессия и другие применения силы. Государство, допустившее принуждение по отношению к стране, народу или территории обязано компенсировать все последствия такого принуждения. Все государства обязаны сотрудничать с потерпевшим государством. Ни одно государство не может поощрять инвестиции, направленные на принуждение или поддержание режима принуждения.

Недопущение стремления к гегемонии и разделу сфер влияния. Принцип направлен на защиту государств, являющиеся бывшими колониями. Их метрополии стремятся сохранить влияние в этих государствах даже после освобождения от колониальной зависимости. Принцип не допускает какого-либо экономического давления с целью сохранить экономическую зависимость государств.

Принцип международной социальной справедливости. Хартия устанавливает равные условия доступа к благам цивилизации для всех государств. Экономическое развитие влечет изменения в социальной сфере. Устранение экономического неравенства государств связано с повышением уровня их развития. Соответственно при распределении экономических благ на началах равенства повышается уровень социальной справедливости.

Принцип сотрудничества в целях развития. Оно (сотрудничество) является общим долгом всех государств. Государства применяют различные формы сотрудничества: сотрудничество в рамках международных организаций, сотрудничество на региональном и субрегиональном уровне. Все группировки государств должны соблюдать положения Хартии. Сотрудничество путем заключения двухсторонних и многосторонних договоров. Для осуществления сотрудничества развитые государства передают развивающимся государствам технологии, достижения науки и техники на льготных условиях.

Принцип свободного доступа к морю для государств, не имеющих выхода к морю. Все государства, имеющие выход к морю, предоставляют свои порты судам тех государств, которые выхода к морю не имеют. Кроме того, для выхода к морю предоставляются внутренние водные пути.

В системе международного регулирования международных отношений выделяют 4 уровня:

1. Универсальный;
2. Региональный;
3. Двусторонний;
4. Национальный.

На универсальном уровне действует целый ряд универсальных договоров. Например, Венская конвенция 1980 г., Женевская вексельная конвенция 1930 г., Женевская чековая конвенция 1931 г., конвенция УНИДРУА о международном факторинге 1988 г., конвенция УНИДРУА о лизинге 1988 г., Нью-йоркская конвенция о признании и приведение в исполнение иностранных арбитражных решений 1952 г..

На региональном уровне действует соглашение, в котором могут участвовать только государства определенного региона. Например, Римская конвенция о праве, применимом к контрактным обязательствам 1980 г. действует в рамках ЕЭС. В рамках СНГ действуют следующие договора: Соглашение об общих условиях поставок международным организациям государствам-участникам СНГ 1992 г., Соглашение об общих условиях производственной кооперации 1993 г.

На двустороннем уровне заключаются договора о торгово-экономическом сотрудничестве. Эти договора могут именоваться по-разному: «О торговле и мореплавании», «О торговле и экономическом сотрудничестве», «О торговом сотрудничестве». Общим для этих договоров является то, что в основном тексте договора содержатся общие обязательства сторон по осуществлению сотрудничества. Обычно к таким договорам заключается протоколы, которые содержат конкретные экономические программы, например, условие встречных поставок. В качестве протоколов заключаются внешнеэкономические контракты по межгосударственным поставкам.

**28.02.02 www.miripravo.ru**

Вторичная квалификация заключается в уяснении содержания норм иностранного права, их толковании и применении. В части 3-й ГК указано, что суд устанавливает содержание иностранного права в соответствии с официальным толкованием, практикой применения и доктриной существующей в соответствующем государстве. Для уточнения норм иностранного права суд может обращаться в МЮ, другие органы в РФ и за рубежом. Стороны могут предоставить иностранные нормативно-правовые акты в подтверждение своих требований и возражений и иным образом содействовать суду в установлении норм иностранного права. По спорам, возникающим из предпринимательских отношений, суд может возложить обязанность по доказыванию норм иностранного права на стороны. (Т.е. если обращаются в арбитраж, суд может обязать искать нормы иностранного права и обосновывать их. Искать нужно в специальных правовых изданиях иностранных государств). В случае, если содержание иностранного права установить невозможно, применяется российское право. В других государствах существует различная практика доказывания содержания норм иностранного права.

1. В США такие нормы рассматриваются как фактические обстоятельства и доказываются сторонами наряду с другими фактами;
2. В Германии, Австрии и Венгрии содержание норм иностранного права устанавливает суд;
3. В Швейцарии доказывание норм иностранного права возложено на суд. Но по имущественным спорам суд может возложить бремя доказывания на стороны;
4. Во Франции содержание иностранного права доказывают стороны, но суд может сам применить иностранное право, если содержание норм ему известно.

Наиболее сложным при вторичной квалификации является получение информации об иностранном праве. С целью обмена правовой информацией заключается договоры о правовой помощи и договоры об обмене правовой информацией. Например, Конвенция о правовой помощи и правовым отношениям по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. предусматривает обмен информацией между МЮ. Киевское соглашение 1992 г.( « О порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности») предусматривает обмен информацией между высшими судебными органами и МЮ. Россия заключила ряд двусторонних соглашений об обмене правовой информацией и государствами СНГ (Украиной, Белоруссией, Арменией, Грузией, Казахстаном и Киргизией), т.о. при вторичной квалификации основная проблема – где найти и как истолковать правовой акт.

(«Право Нидерландов»)

Взаимность – предоставление одним государством гражданам и юр. Лицам другого государства тех же прав, которыми пользуются граждане первого государства в другом государстве. Существует два вида взаимности:

1. Материальная, когда гражданам и юр. лицам предоставляются те же права, которые они имеют у себя на родине. Она фактически не распространена, т.к. суверенные государства избегают предоставления тех же прав, которые предоставляет другое государство, и каждое государство предоставляет индивидуальный комплекс прав.
2. Формальная взаимность, когда граждане и юр. лица другого государства приравниваются по своему статусу к гражданам и юр. лицам первого государства, т.е. на них распространяется такой же правовой режим, как и на собственных граждан. В ч. 3-ей ГК взаимность применяется в случае применения иностранного права. Указано, что по общему правилу применение иностранного права носит безусловный характер и не зависит от того, применяется ли в иностранном государстве российское право. Однако федеральные законы могут предусматривать применение иностранного права на началах взаимности. В РФ взаимность предусмотрена отдельными федеральными законами. Например:
   * Патентный закон, который предоставляет права иностранным физ./юр. лицам только на основании международного договора или на началах взаимности;
   * Закон о ТЗ, ЗО и НМПТ содержит аналогичное положение. При этом зарегистрировать наименование мест происхождения товаров иностранцы в РФ могут только в том случае, если соответствующее государство предоставляет аналогичное право российским юр. /физ. Лицам;
   * Закон о правовой охране интегральных микросхем.

Взаимность существует не только в области патентного права, но и переводе наследственных сумм за границу, взыскивании алиментов, исполнении судебных поручений. Т.о. взаимность существует в отдельных сферах и неверным является утверждение Богуславского и Извекова о том, что взаимность (принцип) существует, а также наличие взаимности на основе международных договоров. ( Если есть договор, то действует принцип «pacta sum servanta» - договор (обязательство) должен исполниться).

Реторсии – ограничения, установленные государством в отношении иностранцев, если такие ограничения установлены этим государством в отношении российских юр./физ. лиц. Правомерное с т.з. международного права ответное действие государства в ответ на дискриминацию другим государством юр./физ. лиц 1-го государства. Применение реторсий должно быть соразмерным и адекватным. Реторсии не нарушают принцип неприменения силы и угрозы ее применения. В ч. 3 ГК указано, что Правительство РФ вправе вводить ответные ограничения имущественных и личных неимущественных прав юр. лиц и граждан тех государств, которые ввели специальные ограничения тех прав российских граждан и юр. лиц. О введении реторсий говорится в следующих законах: «О правовом положении иностранных граждан в СССР» 1981 г. (действует), АПК РФ, ГПК РФ, где указано, что в ответ на нарушение процессуальных прав российских граждан и организаций могут вводиться ответные ограничения. Кроме того, такие ограничения имеют место, если российскому государству и его представителям не обеспечивается должная процессуальная неприкосновенность.

В законе «О государственном регулировании внешне торговой деятельности» 1995 г., где говорится, что при нарушении прав РФ, ее субъектов, муниципальных образований и российских лиц на внешнеторговом рынке, Правительство вправе вводить ответные ограничения. Правительство принимает федеральные программы внешнеторговой деятельности, в которых отражаются дискриминационные меры в отношении в отношении РФ и российских лиц и меры, которые приняты и которые следует принять по фактам дискриминации. Правительство может ввести количественное ограничение либо повысить таможенные пошлины. ( В практике РФ нет реторсий, а их следовало бы вводить, например в случае, когда в отношении российских граждан в Прибалтике была дискриминация в языке).

Правовой режим – это совокупность прав и обязанностей, предоставленных гражданам и юр. лицам на основании международного договора и национального законодательства. Существует три вида правового режима

1. **Наибольшего благоприятствования;**
2. **Национальный;**
3. **Специальный.**

## Режим наибольшего благоприятствования

Режим №1 предоставляется на основании договоров о торговле и мореплавании, а также договоров о торгово-экономическом сотрудничестве. Он представляет собой оговорку в договоре, которая звучит следующим образом: «Государства предоставляют гражданам и юр. лицам другого государства те же права, что и гражданам и юр. лицам третьего государства, рассматриваемого как наиболее благоприятствуемая нация». Юридическая фикция возникает, когда был принят первый договор о торговле и мореплавании. Режим № 1 уравнивает в правилах всех иностранцев, с государствами которых заключены договоры о торгово-экономическом сотрудничестве. В заключительном акте СБСЕ 1975 г. подчеркивалось огромное значение этой оговорки для установления торгово-экономических связей.

# Пример

Россия-США. США недавно отменила поправку Джексона – Венина ( ограничение количества товаров на экспорт), в связи с запретом СССР на въезд евреев 1937-1951 г.г. – прекращает существующий режим наибольшего благоприятствования, т.к. СССР – страна с переходной экономикой.

1972 г. – договор о торгово-экономическом сотрудничестве, не вступил в силу (США не ратифицировали, т.к. в 1974 был принят торговый закон о количественном ограничении.

1990 г. – поправка о режиме наибольшего благоприятствования, новый торгово-экономический договор с США.

Примером оговорки о режиме № 1 может быть соглашение о партнерстве и сотрудничестве между европейским сообществом и их государствами-членами, с одной стороны, и РФ, с другой стороны, заключенный на о-ве Конфу в 1994 г.. В этом соглашении режим наибольшего благоприятствования предоставляется в отношении доступа товаров на рынки , а также в таможенной сфере, сфере иностранных инвестиций, режиме представительств, обществ на территории одного государства на территории другого. Оговорка о режиме № 1 конкретна всегда. Она не касается общего правового режима и охватывает отдельные сферы ее действия. Например, соглашение о торговле и экономическом сотрудничестве между РФ и Польшей 1993 г. указывает, что стороны предоставляют друг другу режим № 1 в следующих сферах при торговле товарами:

1. Таможенного регулирования, включая взимание таможенных пошлин, таможенную очистку, транзит, перегрузку и хранение.
2. Налогов и сборов, взимаемых в отношении импортируемых товаров.
3. Методам платежей по внешнеэкономическим сделкам и переводов этих платежей;
4. Продажи и закупки, а также транспортировки и хранения товаров на внутреннем рынке.

Договоры всегда предусматривают изъятие из режима наибольшего благоприятствования, что не является нарушением этого режима.

Изъятия из режима наибольшего благоприятствования:

1. Не распространяется на таможенные союзы и зоны свободной торговли;
2. Не распространяется на приграничную торговлю;
3. Не касается отношений с развивающимися государствами.

Режим наибольшего благоприятствования отличается от режима недискриминации:

1. Недискриминация существует без международного договора в силу равенства государств.
2. Недискриминация уравнивает всех, а наибольшего благоприятствования только иностранцев.
3. В договорах о торговле недискриминация касается только ограничений и лицензий.

## Национальный режим

Национальный режим обычно не имеет договорной основы. Исключение составляют договоры о правовой помощи, в которых национальный режим закреплен в виде доступа в суды и другие гос. Органы. Кроме того, договоры в области авторского и патентного права предоставляют нац. Режим, как и собственным гражданам. В Конституции почти всех государств закреплен национальный режим для иностранцев. В РФ ст. 62 Конституции РФ предоставляет иностранцам правовой режим такой же, как и собственным гражданам. Однако во всех государствах существуют изъятия из-под режима №2. Например, не предоставляется избирательное право. Национальный режим нельзя рассматривать как общий режим для иностранцев. Он существует только в отдельных сферах. Например, в отношениях собственности, брачно-семейных отношениях, наследственных отношениях, авторском и патентном праве.

**Специальный режим**

Во всех государствах существует ограничение прав иностранцев. Например, в РФ иностранные инвесторы ограниченно допускаются в банковскую и страховую сферу. Они могут пользоваться недрами только на основании концессионных соглашений. Специальный режим является общим режимом для иностранных граждан и юридических лиц. В доктрине было высказано мнение. Что существует только специальный режим, т.к. режим наибольшего благоприятствования представляет собой оговорку в договоре, а национальный режим распространяется только на отдельные сферы.

Унификация – представляет собой процесс создания единообразных норм и рекомендаций, действующих на территории 2-х и более государств. Унификация осуществляется на универсальном уровне, региональном и национальном уровнях.

Унификация на универсальном уровне привела к созданию международных договоров универсального характера. Примером служит Венская конвенция 1980 г., конвенция УНИДРУА о лизинге, о факторинге. На региональном уровне заключаются договора, в которых участвует ограниченное количество государств. Унификация осуществляется только ан их территориях. Например, кодекс Бустаманте принять в качестве единообразного акта по МЧП в странах Латинской Америки. На национальном уровне осуществляется инплементация норм международного права национальные акты. Например, Женевская конвенция о векселе 1930 г. включена в Положение ЦИК СНК «О переводном и простом векселе» 1937 г.

По своему содержанию унификация бывает трех видов:

1. Унификация материально-правовых норм, когда унифицируются права и обязанности субъектов. Например, Венская конвенция 1980 г. унифицировала порядок заключения договора, права и обязанности, сторон, а также их ответственность.
2. Унификация процессуальных норм – унифицирует процедурные правила. Например, Киевское соглашение 1992 г. унифицировало правила о подсудности, исполнении судебных поручений, вручении документов, исполнении судебных решений.
3. Унификация коллизионных норм. В результате создаются единообразные коллизионные нормы. Обычно достигается в договорах о правовой помощи. Кроме того, примером является Женевская конвенция о разрешении некоторых коллизий в отношении векселей 1930 г. и Женевская конвенция о разрешении некоторых коллизий в отношении чеков 1931 г..

В результате унификации создаются не только правовые нормы, но и рекомендательные акты, например,

1. Согласительный регламент ЮНСИТРАЛ может использоваться сторонами внешнеэкономических контрактов для разрешения споров. В контракте должна быть ссылка на регламент.
2. Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном коммерческом арбитраже может служить основой для включения в национальное законодательство.

В РФ закон о международном коммерческом арбитраже 1993 года основан на типовом законе.

**Тема: Источники международного частного права**

1. **Международные**

* **Международный договор**
* **Международный обычай**

1. **Национальные**
   * **Национальное законодательство**
   * **Судебная практика**
   * **Внутренние обычаи**

1. **Международные договоры** – соглашения между государствами, а также между государствами и международными организациями независимо от их наименования (Конвенция, пакт и др.). К источникам МЧП относятся только те договора, которые регулируют поведение юридических и физических лиц. Договоры бывают:
   * Универсальные – потенциально доступные для участия каждого государства. Например, Бернская конвенция 1886 г., Всемирная конвенция об авторском праве 1952 г., договор о патентной кооперации 1970 г., Парижская конвенция об охране промышленной собственности 1883 г..
   * Региональные – объединяют в определенные … государств определенного региона. Например, кодекс Бустаманте принят для государств Латинской Америки. (Кубинский юрист Антонио Бустаманте). Римская консвенция о праве, применимом к договорным обязательствам, действует для государств–членов ЕЭС; в рамках СНГ принято соглашение об общих условиях поставок между организациями государств-участников СНГ 1992 г., Соглашение об общих условиях производственной кооперации 1993 г., Евразийская патентная конвенция.
   * Двусторонние договоры заключаются в отдельных сферах сотрудничества, касающихся МЧП, а именно:
     + 1. О торговле и экономическом сотрудничестве;
       2. О правовой помощи;
       3. «О взаимной защите капиталовложений»;
       4. Об избежании двойного налогообложения;
       5. О неторговых платежах;
       6. О социальном обеспечении;
       7. О защите авторских прав.
2. **Международный обычай** – исторически сложившиеся правила поведения, применяемые государством в качестве правовой нормы. Источником МЧП являются только те обычаи, которые регулируют поведение юридических и физических лиц. Например, международная торговая палата обобщает обычаи в сфере торговли в сборнике ИНКОТЕРМС. Первый сборник издан в 1936 г., последняя редакция ИНКОТЕРМС 1990-2000. МТП в ИНКОТЕРМСе не только обобщают обычаи в чистом виде, но и добавляет собственные правила. Международные обычаи включены в Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов 1993 г., которые так же издает МТП.
3. **Национальное законодательство** к источникам МЧП относит отдельные законы в следующих сферах:

* Законы об МЧП, которые приняты в Австрии, Польше, Швейцарии и др. государствах;
* Коллизионные нормы в Гражданских кодексах, например, вводный закон к ГГУ;
* Таможенные кодексы;
* Законы о государственном регулировании внешней торговли;
* Законы об иностранных инвестициях;
* Правила валютного регулирования;

В РФ к источникам МЧП относятся следующие законодательный акты:

* 1. ч.3 ГК (Международное право);
  2. Раздел 7 СК РФ (коллизионные нормы);
  3. Закон о валютном регулировании и валютном контроле 1993 г.
  4. Закон о международном коммерческом арбитраже 1993 г.;
  5. Закон о государственном регулировании внешнеторговой деятельности 1995;
  6. Закон об иностранных инвестициях 1999 г.;
  7. Закон о координации международных и внешнеэкономических связей субъектов Федерации 1999 г.

1. **Судебная практика** в государствах Романо-Германской правовой системы не является источником права. Следовательно, практика гос. судов не будет являться источником МЧП. Источником МЧП не является практика международных коммерческих арбитражей. Только судебная практика англо-американской правовой семьи является источником МЧП и только в части разрешения споров и участием иностранных граждан.
2. **Внутренние обычаи** существуют и применяются в пределах одного государства. В принципах УНИДРУА говорится, что стороны связаны любым обычаем, который они установили в своих взаимоотношениях, а также обычаи в определенной сфере коммерческой деятельности. Внутренние обычаи применяются субсидиарно к национальному законодательству. Пример – обычаи портов.

**Договоры о правовой помощи**

РФ имеет договоры о правовой помощи с Венгрией, Польшей, Болгарией, Румынией, Албанией, Китаем, КНДР, Кубой, Тунисом, Алжиром, Ираком, Ираном, Кипром, Испанией, Грецией и др. государствами.

Примером договора о правовой помощи является Минская конвенция 1993 г.. Конвенция содержит три блока вопросов:

1. О правовой защите;
2. О правовой помощи;
3. О правовых отношениях;

Для правовой защиты устанавливаются следующие правила:

1. Граждане договаривающихся государств и лица, проживающие на их территории пользуются на территориях других договаривающихся государств, такой же правовой защитой своих прав, что и собственные граждане;
2. Они могут свободно и беспрепятственно обращаться в суды и прокуратуру, другие учреждения, выступать в них, подавать иски, заявлять ходатайства и осуществлять иные процессуальные действия.