**Международное частное право и права человека**

Начнем с термина "международное частное право". Ну, во-первых, что это право - понятно. Не экономика, не политика, а именно право - то есть система норм, регулирующих поведение субъектов права, физических и юридических лиц. Данная сфера регулирования имеет дело с частноправовыми отношениями, сущность которых заключается в том, что их субъекты, во-первых, обладают по отношению друг к другу правовым статусом. В отличие от публично-правовой сферы, где присутствует элемент подчинения одного субъекта другому. Кроме того, для данной сферы регулирования характерен диспозитивный метод регулирования, в то время как в публично-правовой сфере используется императивный метод регулирования. И, наконец, в контексте понятия "международное частное право" слово "международное" имеет специфическое значение. Это значение нужно отличать от значения термина "международное" в понятии "международное право". Когда мы говорим о международном праве, мы прежде всего имеем в виду совокупность общеобязательных принципов, либо закрепленных в международных договорах или других международно-правовых документах, либо не закрепленных. Эти принципы в международном публичном праве являются общими для всех государств, обязательными. Образно говоря, они находятся как бы вне государства. Когда же мы говорим о международном частном праве, то слово "международное" используется в следующем значении: не замыкающееся в границах одного государства, имеющее в себе иностранный элемент. В виду этого международное частное право не следует понимать как совокупность норм, принципов, общеобязательных для всех государств в частноправовой сфере. Нет, это не так. На самом деле под международным частным правом всегда понимают конкретную национальную отрасль права. Сколько государств на земле существует, столько имеется и систем международного частного права. В России - своя система международного частного права. В Англии, Германии, Франции - своя и т. д. и т. д. Естественно, на международном уровне заключены договоры, соглашения. Нормы, которые в них закреплены, в случае, если государства присоединяются к этим договорам, становятся обязательными. Таких договоров, на самом деле, весьма немного. Общемировых наберется не более двух десятков. Поэтому сегодня международное частное право остается преимущественно национальной отраслью права. В каждом государстве своя собственная система международного частного права. И в правоотношениях, которые регулируются международным частным правом, как я уже говорил, присутствует иностранный элемент.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что международное частное право - эта та отрасль права, которая регулирует частноправовые отношения с иностранным элементом.

Иностранный элемент бывает трех видов. Первый вид -иностранный субъект, иностранный гражданин. Второй вид иностранного элемента - это юридический факт, имеющий место за границей. И, наконец, третий вид иностранного элемента - это имущество, находящееся за границей. В том случае, когда в правоотношениях присутствует один из таких видов иностранного элемента, говорят, что в правоотношениях присутствует иностранный элемент, и данные правоотношения представляют сферу международного частного права.

Международное частное право регулирует частные правоотношения. За его рамками всегда остаются публично - правовые отношения. Такие, например, как таможенные, налоговые, валютные правоотношения. Во всех этих отношениях также присутствует иностранный элемент. Но все они не подпадают под сферу международного частного права. Они регулируются особыми нормами: международным налоговым правом, международным уголовным правом, таможенном правом и т. д.

Международное частное право состоит из трех главных частей, которые называются, соответственно, международный гражданский процесс (или право коллизии юрисдикции), коллизионное или конфликтное право (право коллизии законов, право конфликтов законов) и это материально-правовое регулирование, непосредственно определяющее права и обязанности сторон в правоотношениях с иностранным элементом.

В чем особенность каждой из трех частей?

Первая часть - международный гражданский процесс или право коллизии юрисдикции - отвечает на вопросы: в каких случаях суд того или иного государства компетентен рассматривать правоотношения с иностранным элементом, компетентен регулировать частноправовой спор? Каковы правила обращения иностранцев в иностранный по отношению к ним суд? Каков правовой статус иностранцев в иностранном для них процессе? Каким образом исполняются иностранные арбитражные судебные решения на территории государства, иностранного по отношению к решению судебному или арбитражному, которое заинтересованное лицо пытается исполнить на территории данного государства?

Право коллизии законов, коллизионное право, отвечает на вопросы: какая из разновидностей правовых систем подлежит применению для урегулирования правоотношений? В соответствии с каким правом (российским, английским, французским, американским) следует определять права, обязанности сторон в правоотношении?

И, наконец, материальное право, которое для каждого государства свое, определяет, каким образом непосредственно определяются права и обязанности сторон в правоотношениях.

Каждая правовая отрасль становится отраслью после того, как определяются два элемента. Первый элемент - это предмет регулирования. Второй элемент - метод регулирования. Предмет регулирования в нашем случае, в случае с международным частным правом, - правоотношения с иностранным элементом.

Международное частное право использует два метода регулирования. Первый - это коллизионный метод регулирования. Второй называется материально-правовым методом регулирования. Разница между ними состоит в том, что при помощи коллизионного метода определяется применимое право конкретной национальной системы права, подлежащее применению для определения конкретных обязанностей сторон в правоотношениях. На этом задача коллизионного метода исчерпывается. Материально-правовой метод состоит в том, что в законодательстве каждого государства определяется непосредственно и конкретно, какими правами обладают стороны в правоотношении с иностранным элементом. Например, могут ли иностранцы владеть недвижимостью на территории страны? Каким образом, например, регулируется договор аренды недвижимого имущества на территории государства? Каковы особенности ответственности лиц? И т. д. и т. п.

Коллизионный метод регулирования всегда реализуется при помощи так называемых коллизионных норм. Нормы в сфере права разделяют на процессуальные, коллизионные и материально-правовые. Нормы, которые, например, содержатся в Гражданском кодексе, в Конституции - материально-правовые. Они непосредственно и окончательно определяют права и обязанности сторон. Может быть, не всегда полно, но, тем не менее, определяют. Коллизионные нормы преследуют несколько иную цель. Их задача не в том, чтобы определить права и обязанности сторон в правоотношениях, а в том, чтобы определить, какое национальное право применимо для определения таких прав и обязанностей. Поэтому коллизионные нормы еще иногда называют отсылочными.

Коллизионная норма состоит из двух частей. Первая часть называется объемом. Вторая называется привязкой. Объем - это та часть коллизионной нормы, которая указывает на конкретное правоотношение, применительно к которому необходимо определить применимое право. Привязка указывает на то право, которое подлежит применению к данному правоотношению. После того, как это право определено, правоприменительный орган должен выбрать в применимом праве соответствующие нормы, регулирующие правоотношения, и их применить. Например, коллизионная норма может звучать следующим образом: "Права и обязанности сторон по договору определяются по праву места его заключения". В данном случае слова "права и обязанности сторон по договору" будут являться объемом коллизионной нормы, а слова "определяются по праву места его заключения" - привязкой коллизионной нормы.

Поскольку международное частное право является национальной системой права, в каждом государстве имеются свои собственные коллизионные нормы. В России - российские, во Франции - французские, в Англии - английские. И один из принципов международного частного права состоит в том, что суд каждого государства применяет только свои собственные коллизионные нормы. Не иностранные, а исключительно свои собственные. Поэтому в зависимости от того, в каком государстве будет рассматриваться правоотношение, может оказаться, что оно будет регулироваться в одном случае одним правом, в другом случае - другим, потому что содержание коллизионных норм не совпадает. В России могут использоваться одни коллизионные принципы, в других государствах - другие. Но прежде чем суд применит коллизионную норму, а затем на этом основании определит применимое право, которое окончательно и непосредственно регулирует правоотношения, рассматриваемые судом, он должен решить, компетентен ли он рассматривать данные правоотношения, данный спор. Для этого в каждом государстве закрепляются специальные правила, именуемые нормами коллегии юрисдикции. Они определяют, в каких случаях суд того или иного государства компетентен рассматривать то или иное правоотношение. В Российской Федерации, например, данная норма, определяющая международную компетенцию российского суда, закреплена в Арбитражном процессуальном кодексе - в последнем разделе. Там говорится, например, о том, что арбитражные суды вправе рассматривать дела с участием иностранных лиц в том случае, если на территории Российской Федерации находится ответчик, а также в том случае, если на территории Российской Федерации находится имущество, спор на имущество, в том случае, если на территории Российской Федерации находятся представительства или филиалы иностранного лица, в том случае, если на территории Российской Федерации имело место причинение вреда, в том случае, если на территории Российской Федерации исполнялся договор одной из сторон, в котором было иностранное лицо, в том случае, если на территории Российской Федерации имело место необоснованное обогащение, и пр. Эти нормы закреплены в российском праве, в Арбитражном процессуальном кодексе. В Гражданском процессуальном кодексе также имеются конкретные правила, определяющие международную компетенцию российских судов общей юрисдикции. В немецком процессуальном кодексе имеются особые правила, определяющие уже компетенцию немецких судов. В английском праве выработаны свои собственные правила и т. д. В итоге получается следующая логическая цепочка. Из-за того, что в мире существуют различные правовые системы, неизбежно возникают правоотношения с иностранным элементом. В том случае, когда возникает необходимость урегулировать правоотношения, и стороны не приходят к согласию, необходимо определить компетентность суда. Компетентный суд, как я уже сказал, определяется на основании внутренних норм, которые есть в законодательстве каждого государства. Из-за того, что эти нормы могут между собой совпадать, возникает так называемая положительная коллизия юрисдикции. Это такая ситуация, при которой одно и то же правоотношение, один и тот же спор, могут быть рассмотрены как российским судом, так, например, и немецким, французским. То есть все зависит от воли сторон. Они вправе обратится и в немецкий, и в российский, и во французский суд благодаря тому, что процессуальная норма немецкого, французского и российского права позволяет им это сделать. После того, как суд определяет, что согласно содержащейся в законодательстве его страны норме он вправе рассматривать спор, он применяет свои собственные нормы, а не иностранные. Суд начинает рассматривать спор. Зачастую он на основании своей коллизионной нормы определяет применимое право в правоотношении. Вслед за этим он находит в нем соответствующие нормы, либо стороны доказывают ему, что в данном праве имеется соответствующая норма. После этого он данную норму применяет, определяет права и обязанности сторон в данном правоотношении с иностранным элементом. Таковы принципы международного частного права.

В чем же особенность данной отрасли в свете проблематики прав человека? Она создается спецификой предмета регулирования правоотношений с иностранным элементом, в котором одним из видов иностранного элемента является иностранный субъект: иностранное лицо юридическое или физическое. Благодаря этому именно международное частное право является отраслью, весьма значимой в проблематике прав человека.

Она значима для субъектов права, особенно учитывая процессы глобализации, идущие в современном мире все более тесного взаимодействия государств. Естественно, каждое лицо, если оно сталкивается с иностранной правовой системой, будет крайне заинтересовано в том, чтобы узнать, каковы же будут его права и обязанности на территории того или иного государства. В одном государстве они могут быть одними, в другом - другими, и применимое право для определения данных прав в каждом конкретном случае может быть различным. Как раз данное обстоятельство, с одной стороны, крайне запутывает ситуацию определения прав и обязанностей иностранных лиц на территории государств, а, с другой стороны, повышает значимость международного частного права, потому что только эта сфера права позволяет найти ответы на вопросы о том, какими правами и обязанностями будут обладать стороны.

Кроме того, все эти вопросы имеют большое значение не только для самих субъектов права, но и для государства, потому что в данном случае оно сталкивается уже не с собственными, а с иностранными гражданами. И само собой разумеется, что оно в этой ситуации может вести себя либо враждебно по отношению к ним, либо наоборот - благоприятно. Примеров тому история знает немало. Но в любом случае государство не может не занимать какой-либо позиции по отношению к иностранным гражданам, потому что в этой ситуации иностранное лицо в отличие от собственных субъектов государства выступает не само по себе - по меньшей мере, за ним стоят иностранная правовая система и иностранное государство. Косвенно можно говорить о том, что государство в лице иностранного субъекта всегда сталкивается с иностранным правом, иностранной властью. А поскольку в публичном праве господствует принцип "равного над равными нет", и государства суверенны, то государство, само собой разумеется, сталкивается с равным по статусу субъектом - другим государством. Поэтому оно должно каким-то образом реагировать на иностранных по отношению к нему физических и юридических лиц.

Вопрос международного частного права, без сомнения, затрагивает не только отдельные государства, но и все мировое сообщество в целом, так как одна из неразрешенных злободневных задач, стоящих на повестке сегодняшнего дня - это опять-таки проблема отсутствия единообразия регулирования во всем мире. Из-за того, что в каждом государстве используются свои собственные нормы международного частного права, а общемировое частное право по большому счету отсутствует, создается ситуация, при которой отсутствует стабильность и предсказуемость правового регулирования. А это, естественно, тормозит международно-экономические и торговые связи и может вести в ряде случаев к весьма неприятным последствиям. Например, российская сторона, заключившая договор с иностранной фирмой, рассчитывала на одни последствия. А из-за того, что иностранный контрагент предъявил иск в иностранный суд, и из-за того, что спорное правоотношение рассматривалось в иностранном суде, иностранный суд применил не то право, на которое рассчитывала российская сторона, для последней последствия могут быть весьма плачевными. Задача международного частного права, в котором заинтересовано не только отдельное государство, но и все мировое сообщество, как раз состоит в том, чтобы постепенно вырабатывать принципы и нормы, общие для всех государств. Это делается различными способами: путем заключения международных договоров, путем принятия на международном уровне модельных законов, которые затем имплементируются в национальное законодательство с той целью, чтобы создавалось унифицированное на мировом уровне регулирование. За счет этого создается предсказуемость и стабильность правового регулирования, и, соответственно, усиливаются контакты между различными странами, и образуются единые информационные, экономические и прочие пространства.

Проблематика международного частного права имеет большое значение для права как такового, потому что вопросы, возникающие в процессе международного гражданского и торгового оборота, носят зачастую такой сложный характер, что только развитые правовые системы, разлитая юридическая техника и высококвалифицированные юристы способны найти правильный ответ.

Можно утверждать, что права человека лучше всего соблюдаются в тех государствах, где уровень юридической техники, уровень развития права находятся на более высоком уровне по отношению к другим государствам. Можно также говорить о том, что существует своего рода тенденция, закономерность: международное частное право менее развито в тех государствах, которые придерживаются тоталитарной практики, нарушающей права человека в максимальной степени. Международное частное право может расцветать только в тех государствах, правовая и экономическая системы которых открыты для контакта с другими правовыми системами и субъектами других государств, в которых не подавляется частная инициатива. История дает нам весьма наглядные примеры в подтверждение данного тезиса. Можно взять в качестве примера отечественное право. На мой взгляд, слабое развитие в советском и в российском праве норм международного частного права было в немалой степени обусловлено и тоталитарным характером советского государства. А из-за того, что данное наследие еще во многом продолжает сохраняться, международное частное право в Российской Федерации находится, мягко говоря, в неблестящем состоянии, а в некоторых областях просто в плачевном. Поэтому благодаря этим факторам международное частное право представляет собой великолепный материал для изучения проблематики прав человека. Само собой разумеется, что нельзя забывать о том, что речь идет только об одном из аспектов права - частноправовых отношениях. И нельзя забывать о том, что хотя правоотношения с иностранным элементом - не редкость, но в то же время и широко распространенными их назвать нельзя. В правовом обороте они занимают сравнительно небольшой вес, но, тем не менее, международное частное право из-за специфики предмета его регулирования является пробным камнем, на котором могут быть проверены многие злободневные проблемы правового регулирования, в том числе и в области прав человека.

Теперь расскажу кратко об истории международного частного права, чтобы показать, каким образом развитие международного частного права влияло на права человека, на права иностранных субъектов права. В древних обществах иностранцев не признавали за субъектов права. В латинском языке слово "иностранец" и "враг" - это одно и то же слово - hosticе. Поскольку они не признавались субъектами права, их можно было продавать в рабство, убивать, и права человека никаким образом не соблюдались. Но по мере развития торговли и контактов между различными нациями за иностранными субъектами права, за иностранными лицами стали признаваться определенные права. Данный факт нашел наиболее яркое отражение в Римском праве, которое имело специальную отрасль регулирования - так называемый юзгенциум. Сейчас под юзгенциумом обозначают международное публичное право. А в те времена "юзгенциум" обозначал систему норм, которыми регулировались частноправовые отношения между римскими гражданами и иностранцами, которых называли пилигринами. Пилигрины - иностранцы, которые не являются рабами, они свободные люди, но в то же время не являются римскими гражданами. Для регулирования частноправовых отношений между римскими гражданами существовала отдельная отрасль, которая впоследствии стала называться "гражданским правом". Римское право впервые достигло результата, при котором правоотношения с иностранным элементом в части иностранных лиц регулировались весьма детально, на хорошем юридическом уровне, отдельной системой норм. Это в конечном итоге даже оказало сильное влияние на развитие гражданского права и во многом поглотило гражданское право. Поэтому сегодня многие говорят о том, что не следует забывать о главном положительном опыте Римского права, уроках, которые дает Римское право. Во многом за образец следует брать то положение вещей, которое существовало в Римском праве. Надлежит стремиться к выработке общей для всех государств системе права, которая бы единообразно регулировала правоотношения с иностранными лицами.

История международного частного права знает много примеров, которые так или иначе свидетельствуют о том или ином состоянии проблемы прав человека в различных государствах. К примеру, можно взять институт антролепсии. Он использовался в древние времена и Средневековье. Его суть состояла в том, что одно из государств задерживало иностранных подданных для того, чтобы принудить государство, гражданами или подданными которого они были, к осуществлению правосудия или других действий, на которых настаивало первое государство. Еще в XIX и начале XX века в странах Восточной Азии и Ближнего Востока существовал так называемый "режим капитуляции". Его суть состоит в том, что иностранцы, как правило, подданные или граждане развитых западных держав, исключались из-под юрисдикции местных судов. Такой режим существовал, например, в Индии, Китае, Египте, странах Ближнего Востока. Для французов, англичан создавались собственные суды, они были территориальными. Само собой разумеется, что в ряде случаев это вело к крайне негативным результатам и ущемлению прав местного населения.

Теперь давайте поговорим об общих институтах международного частного права. Институтов в международном частном праве много, но я затрону только некоторые их них - те, которые имеют непосредственное отношение к проблематике прав человека. Применительно к государству как таковому можно выделить два таких института. Каждое государство, поскольку оно является суверенным, господствует над определенной территорией и населением, находящимся на этой территории. Государство обладает тем, что именуется юрисдикцией над этой территорией и над возникающими на ней правоотношениями. Юрисдикцию делят на законодательную, т. е. на право государства вырабатывать и регулировать нормы права, и на судебную, под которой понимают право государства разрешать споры и принудительно осуществлять исполнение судебных решений, вынесенных по этим спорам.

Благодаря тому, что каждое государство обладает суверенитетом и является равным по отношению к другим государствам, оно самостоятельно определяет пределы своей законодательной и судебной юрисдикции. В ряде случаев некоторые государства с точки зрения соседей злоупотребляют данными правами. Это находит отражение, например, в установлении законодательства, которое распространяется не только на лиц, находящихся на данной территории, но и на лиц, находящихся вне пределов данного государства. Такое явление именуют экстерриториальным действием. В последнее время, в частности, к нему весьма часто прибегали Соединенные Штаты Америки. США устанавливают законы, которые распространяются не только на американские корпорации и на американских граждан, проживающих на территории США, но также и на иностранные корпорации и на иностранных граждан, находящихся вне пределов США, но каким-либо образом связаны с Америкой. Например, учредителями или участниками корпораций являются американские лица, и законы предписывают определенные правила поведения именно для таких иностранных корпораций и иностранных лиц. Это вызывает нарекания и протесты со стороны других государств, которые рассматривают подобные действия США как вмешательство в их внутренние дела и необоснованное ущемление прав лиц, которые не подпадают под законодательную юрисдикцию Соединенных Штатов Америки. Пример - это ряд законодательных актов, посвященных торговле с Кубой. В начале 1980-х годов это были законы, посвященные регулированию экспорта товаров из стран Запада в СССР и импорта из СССР, в частности, поставок на строительство трубопровода в Западную Европу. Этими законодательными актами США запрещали европейским корпорациям, в которых имелся американский капитал, осуществлять поставку оборудования в СССР. Само собой разумеется, что на этой почве возник ряд дипломатических скандалов. В конечном итоге страны Западной Европы принимали собственные нормативные акты, которые предписывали западноевропейским компаниям игнорировать требования американского законодательства и поставлять товары в СССР. Естественно, американские законы автоматически на территории Западной Европы не действовали. Но они действовали на территории США. Американское законодательство предусматривало ряд негативных мер по отношению к нарушителям законодательных актов. Таким образом, если у западноевропейской компании имелось имущество на территории США, то на него могло быть обращено взыскание. В том случае, когда такого имущества не было, американские власти могли запретить импорт в США или экспорт определенных товаров или ввести ограничения на деятельность данных корпораций в Соединенных Штатах.

Равным образом государства могут злоупотреблять не только законодательной, но и юрисдикционной компетенцией. Вы знаете, наверное, такое понятие, как оффшор. Мелкие государства, которые, пользуясь своим суверенитетом, предоставляют весьма выгодные валютные, налоговые льготы иностранным лицам. Некоторые крупные государства, такие как США, Мексика, специализируются на юрисдикционных оффшорах. Некоторые штаты США и Мексики специализируются, например, на бракоразводных делах. Естественно, такая практика вызывает нарекания у других государств, потому что, например, два гражданина иностранного государства могут прилететь на один день в один из мексиканских штатов, получить там развод и после этого вернуться назад с вынесенным решением. Такого рода деятельность именуется многими государствами как злоупотребление юрисдикционной компетенцией в ущерб другим государствам. В итоге государства, пытаясь защититься от подобных действий, принимают ответные меры: в частности, не признают решения "оффшорников" на своей территории.

Кроме того, с понятием злоупотребления юрисдикционной и законодательной компетенцией связано еще два понятия, весьма важных в сфере международного частного права. Это понятия "экстерриториальность" и "территориальность". Эти понятия - антонимы. Сложность их употребления заключается в том, что каждое их них имеет три значения, три смысла. Если вы правильно научитесь их употреблять, это пригодится всем вам как юристам. Особенно если вы будете иметь дело с правоотношениями с иностранным элементом - не только в частноправовой сфере, но и в других сферах. Каковы же три значения понятия экстерриториальности? Под экстерриториальностью в первом случае понимается изъятие иностранных субъектов права на территории определенного государства из-под действия его правовых норм. Например, говорят, что дипломатические и консульские помещения обладают экстерриториальностью. Это значит, что на них не распространяются правила, действующие в данном государстве, у них особый режим, они изъяты из-под действия законодательства государства. Поэтому и говорят, что они пользуются экстерриториальностью. Эта первая трактовка понятия имеет значение в сфере проблематики прав человека в том случае, когда определенные изъятия из-под действия законодательства распространяются на иностранных лиц. Уже благодаря этому они находятся в неравном положении по отношению к другим лицам. И, соответственно, в случае излишнего предоставления таких льгот можно будет говорить о том, что имеет место нарушение прав человека.

Второе значение понятия экстерриториальности состоит в том, что под ним понимается возможность применения на территории одного государства норм другого государства. Причем, это происходит не потому, что нормы второго государства действуют автоматически на территории первого государства, а только потому, что первое государство сознательно допускает применение норм второго государства на своей территории. Когда мы имеем дело с коллизионной нормой, и она указывает на применение иностранного закона, судья должен этот иностранный закон применить на территории своего государства.

Иными словами, иностранное право как бы выходит за пределы сферы юрисдикции того государства, которое приняло его, и начинает действовать на территории другого государства. Это и именуется экстерриториальностью. Почему так происходит? Потому что первое государство выражает согласие на применение права второго государства. Возможность применения иностранного права можно рассматривать как одно из выдающихся завоеваний юридической мысли, в том числе связанных с защитой прав человека.

Дело в том, что права лиц могут возникать не только на территории, скажем, России, но и за границей. И поэтому для того, чтобы они продолжали действовать на территории России, необходимо признание законности их возникновения за границей. А это возможно только в том случае, если мы будем признавать иностранно-правовую систему. Если мы будем признавать, что определенные субъективные права возникли за границей согласно установленному законному порядку, они продолжают действовать на территории России. Если мы откажемся от данного принципа, то мы придем к тому, что международный гражданский и торговый оборот просто-напросто станет невозможным. Потому что, если, например, российское право будет отказывать иностранным юридическим лицам в признании правосубъектности или права собственности на имущество, которые возникли за границей, мы придем к тому, что иностранные государства автоматически начнут в ответ отказываться признавать возникшее в России право собственности российских граждан на имущество, которое они привезли за границу. Или они будут отказываться признавать правосубъектность российских юридических лиц.

Применение судом определенного государства своего собственного права, но применительно к правоотношению, имеющему место за его границами, это как раз тот случай злоупотребления законодательной компетенцией, о котором я упоминал выше. Американские суды, например, применяют американское право к тем правоотношениям, которые имеют место за границей. Это, конечно, не всегда приводит к злоупотреблению компетенцией, но в ряде случаев это вполне возможно.

Понятие "территориальность", как антоним понятия "экстерриториальность", также имеет три значения. Первое значение - это распространение норм законодательства данного государства на всех лиц, находящихся на его территории. Здесь тоже вырисовывается проблематика прав человека, так как в данном случае следует уже говорить о том, что все лица, находящиеся на территории этого государства, обязаны подчиняться его законодательству. Более того, даже дипломатические и консульские агенты, согласно Венской Конвенцией о Дипломатических Сношениях, хотя в определенной мере и обладают экстерриториальностью, тем не менее, обязаны уважать законы и обычаи государства, где они аккредитованы. Кроме того, они обязаны не вмешиваться в дела данного государства. То есть в данном случае имеет место сочетание экстерриториальности и территориальности.

Второе значение термина "территориальность" означает, что государство отказывается применять иностранное право. Если во втором случае понятия "экстерриториальность" государство применяет иностранное право на своей территории, то здесь во втором случае оно отказывается от применения его. Итог такого территориального подхода к регулированию правоотношений с иностранным элементом зачастую ущемление прав, возникших за границей, и опять-таки невозможность полноценного международного гражданского и торгового оборота.

И, наконец, третье значение территориальности означает неприменение судом государства собственного права в правоотношении, имеющем место за его границами.

Теперь давайте поговорим о некоторых институтах международного частного права применительно к сфере коллизий юрисдикции, сфере международного гражданского процесса. В данном случае непосредственно к проблематике прав человека относится институт правового статуса иностранцев в судах. На сегодняшний день считается общепризнанным принципом необходимость допуска иностранцев в иностранные для них суды для того, чтобы они могли там защищать свои права. Но, само собой разумеется, что в таких случаях данное право может подлежать ограничению за счет, например, такого института как залог. Этот институт состоит в том, что лицо при обращении в иностранный для него суд для обеспечения несения судебных издержек обязано представить определенное имущество. Это, как правило, денежное имущество. Оно необходимо для того, чтобы, как сказано в иске, суд мог возместить судебные издержки за счет него. Данный институт можно рассматривать, как препятствие полноценному обращению иностранца в судебные органы, нарушение прав человека. Поэтому, в частности, в Гаагской Конвенции 1954 года о международном гражданском процессе предусматривается, что государства будут воздерживаться от применения такого института в своем законодательстве. Российское право данного института не знает. Другие государства его используют. Например, в 1998 году закон Грузии о международном частном праве ввел данный институт в гражданское право.

Следующий очень важный институт, непосредственно влияющий на проблематику прав человека (с ним сталкивается каждый, кто так или иначе задействован в сфере международных гражданских, торговых отношениях) - это институт правовой помощи, которую государство и его органы оказывают друг другу. Что понимается под правовой помощью? Данный термин может использоваться либо в широком, либо в узком смысле. Но если понимать его в узком смысле, то под ним понимаются следующие действия: составление и пересылка документов из одного государства в другое, изъятие, получение, пересылка доказательств в иностранные государства, допрос либо снятие показаний с определенных лиц, осуществление обыска, если речь идет об уголовном процессе, возбуждение уголовного преследования, выдача лиц другому государству, вручение документа на территории одного государства по поручению другого государства и, наконец, исполнение иностранных судебных решений.

Этот институт правовой помощи является весьма важным, потому что от его надлежащего функционирования зависит зачастую быстрота рассмотрения дел, обеспечение надлежащего осуществления прав иностранных граждан. Вопросы оказания правовой помощи прежде всего регулируются международными договорами - либо многосторонними, либо односторонними, либо двусторонними. В рамках СНГ заключены многосторонние соглашения, Минская Конвенция о правовой помощи, ряд двусторонних конвенций и соглашений. Но, к сожалению, на сегодняшний день со странами Запада таких соглашений не очень много. Заключены соглашения с Кипром, Испанией, Италией. Есть еще соглашение 1930-х годов о вручении документов с Францией. А с другими государствами, например, ФРГ, США, Англией, развитых конвенций, которые бы эти вопросы детально регулировали, нет, и это, без сомнения, затрудняет реализацию частноправовых правомочий российских граждан за границей и иностранных граждан в Российской Федерации.

Теперь несколько слов об институтах международного частного права в сфере коллизий юрисдикции. Здесь нужно сказать о таком интересном явлении, как "хромающие отношения". Это весьма особенное явление, характерное как раз для международного частного права, суть которого состоит в том, что правоотношение, признаваемое в одном государстве и обладающее там юридической силой, не признается на территории другого государства. Например, брак, заключенный иностранцем и россиянкой в России может признаваться недействительным в иностранных государствах из-за того, что в каждом государстве существует своя собственная система норм международного частного права. И иностранное государство, например, может требовать для признания иностранного брака влекущим юридические последствия соблюдения иных условий, нежели те, которые установлены в российском законодательстве. Точно так же, лицо, признанное умершим или безвестно отсутствующим, согласно российскому праву, может не признаваться таковым за границей из-за того, что там существуют свои собственные правила признания лиц безвестно отсутствующими либо умершими. В итоге, имущество, которое находится на территории России, будет наследоваться наследниками данного лица, а имущество, находящееся за границей, наследоваться не будет.

Можно упомянуть и такой институт, как отсылка к закону непризнанного государства. Этот институт имеет тесную связь с международным публичным правом в том случае, когда какое-либо государство не имеет дипломатических и консульских отношений с иностранным государством. В частноправовой сфере возникает вопрос, допустимо ли применять законодательство данного непризнанного государства. В ряде случаев ответ на этот вопрос может оказаться решающим для определения прав и обязанностей сторон в правоотношении. Потому что если бы оказался применимым закон непризнанного государства, то права и обязанности сторон были бы одни. Если бы применялось собственное, национальное право, результаты были бы иные. Для того, чтобы способствовать международному гражданскому, торговому обороту и не подвергать опасности субъективные права, возникшие за границей, в международном частном праве государств преобладает подход, гласящий, что несмотря на непризнанность государства, несмотря на отсутствие с ним дипломатических отношений, его законодательство может применяться, и права, возникшие из этого законодательства, также могут признаваться на территории первого государства.

Еще один весьма важный институт, один из основополагающих институтов международного частного права - институт публичного порядка. Суть его состоит в том, что в ряде случаев иностранные нормы, которые по общему правилу должны применяться на основании коллизионной нормы первого государства, тем не менее, не применяются из-за того, что их применение привело бы к результатам, явно не совместимым с основополагающими правовыми и моральными принципами организации общества в первом государстве. Коллизионную норму можно сравнить с указателем, который показывает, куда надо идти, по какой дороге. Но она не говорит, к какому результату судья придет.

А из-за того, что в различных правовых системах имеются собственные правовые институты, содержание которых может не совпадать с основополагающими понятиями судьи и общества, в котором судья действует, коллизионное право выработало такой специфический институт как институт публичного порядка. Он как раз и позволяет судье в ряде случаев, когда применение иностранного права привело бы к крайне нежелательным последствиям, отказаться применить иностранное право и применить свое собственное право.

Институт публичного порядка является в международном частном праве крайне неопределенным, размытым. Все отдается на откуп судье. Судья решает, в каждом конкретном случае применять иностранный закон или не применять, имеет ли место нарушение или противоречие с основополагающими принципами, правопорядком, нравственностью. Что характерно для этого института, и что особенно заметно в последнее время в связи с проблематикой прав человека, - так это то, что права человека стали во многом определять содержание данного института публичного права. И это даже нашло закрепление в одной из норм Германского гражданского уложения, которая гласит, что правовые положения иностранного права не применяются, если их применение ведет к результату, который явно не совместим с основными принципами германского права. В особенности они не могут быть применены, если их применение не совместимо с основными правами. Отсюда можно сделать практический вывод: для судей, либо для адвокатов, которые участвуют в судебном процессе, когда речь заходит об институте публичного порядка, достаточно просто-напросто заглянуть в Конституцию Российской Федерации и посмотреть, противоречит ли применение иностранного права тем институтам, тем правам и свободам человека, которые в конституции закреплены. Таким образом, судья получает какой-то ориентир к действию. И содержание категории "публичный характер" становится более определенным, чем в иной ситуации.

**Список литературы**

**Муранов Александр Игоревич,** к.ю.н., доцент кафедры международного частного и гражданского права МГИМО (У) МИД России. **Международное частное право и права человека.**