**Содержание**

Введение…………………………………………………………………………..3

|  |
| --- |
| 1. Понятие и виды источников международного частного права ...…..4 2. Национально-правовые источники российского международного   частного права……………………………………………………………..10  Заключение ………………………………………………………………………13  Список литературы……………………………………………………………....14  **Введение**  Многообразие форм международного общения, в котором участвуют граждане и юридические лица, интернационализация гражданского оборота, расширение географии интеграционных процессов обуславливают потребность в совершенствовании институтов и механизмов международного частного права, их современном и надлежащем применении. Обращение к средствам международного частного права оказывается все более необходимым для целей предотвращения “столкновения” российских и иностранных законов, формирования гармонизированной и унифицированной юридической основы сотрудничества, усиления защиты прав и интересов участников международного гражданского обмена.  Международное частное право всегда чутко реагировало на перемены в государстве и обществе. Занимая рубежи, сближающие различные отрасли права, оно естественно, взаимодействует с ними. Не случайно и сегодня наиболее острые проблемы возникают на границах  международного частного и других отраслей права - будь то правовое положение иностранцев, внешнеторговая деятельность, иностранные инвестиции, интеллектуальная собственность.  В своей основе система российского международного частного права, предметом которого являются отношения гражданско-правового характера, возникающие в условиях международной жизни, близка системе отечественного права нормами особенной частями. Высокая степень обособления характеризует комплексность норм международного частного права, действующих в области торгового мореплавания, трудовых отношений  **1**. **Понятие и виды источников международного частного права**  Понятие источника международного частного права включает два взаимосвязанных элемента: это - внешняя форма юридического бытия норм права и это – способ придания норме юридической обязанности, т.е. способ выражения государственной воли.[4]  Особенности источников той или иной системы или отрасли права, зависят от сущности, природы этого права, которая, в свою очередь, определяется особенностями объекта правового регулирования. В системе национального права, регулирующего внутригосударственные отношения, источниками являются формы внешне объективированного выражения суверенного волеизъявления государства: нормативный юридический акт, судебный прецедент, санкционированный обычай. В системе международного права, регулирующего международные отношения, источниками являются формы внешне объективированного выражения согласованной воли двух и более государств: договор и обычай.  Международное частное право – элемент системы национального права. Поэтому его источники - это те юридические формы, которые характерны для национального права вообще. Для права нашего государства, в том числе и для международного частного права, практически единственным юридическим источником является нормативный юридический акт – законы и подзаконные акты. В отдельных государствах институтами права на ряду с нормативными актами выступают судебные прецеденты, которые являются источником и международного частного права. Прежде всего, это страны англо-американского права.[2]  В доктрине широко распространено мнение о «двойственной» природе источников международного частного права, согласно которой к ним относятся как национально – правовые, так и международно-правовые формы (международные договоры и международные обычаи). Многие нормы, входящие в систему международного частного права, создаются в форме международных договоров, реже обычаев. Международное право и национальное право представляют собой две относительно самостоятельные правовые системы, не подчиненные одна другой, но находящиеся во взаимосвязи и взаимодействии. Эти системы имеют свои объекты регулирования, свои субъекты и свои источники.  Международное право неспособное регулировать внутригосударственные отношения так же, как механизм действия национального права непригоден для регулирования межгосударственных отношений. Для того, чтобы нормы международного права приобрели способность регулировать отношения с участием физических и юридических лиц, они должны войти в правовую систему страны, приобрести юридическую силу национального права. Только в таком качестве нормы международного договора будут регулировать внутригосударственные отношения, устанавливать права и обязанности для физических и юридических лиц этого государства. Правовое регулирование таких отношений в одном государстве затрагивает интересы субъектов национального права других государств и, следовательно, интересы самих государств. Это порождает стремление заинтересованных государств каким-то образом координировать национальное право на международном уровне, в том числе с помощью международных договоров - двусторонних, многосторонних, универсальных.  Регулируя отношения между государствами, договоры обязывают государства обеспечить применение предусмотренных в них правовых предписаний в сфере своей юрисдикции. Государство берет на себя обязательство применять все необходимые меры для того, чтобы сформулированные в договоре нормы применялись повсеместно на его территории всеми физическими и юридическими лицами и его правоприменительными органами. Последние подчиняются только национальному праву. Для осуществления норм международных договоров им следует придать силу национального права. Это сделает их юридически обязательными для участников частноправовых отношений. Юридический механизм данного процесса предусматривается внутренним правом государства и обычно именуется трансформацией международно-правовых норм в национально-правовые.  Национально-правовые механизмы подобного восприятия, существующие в различных государствах, отличаются друг от друга, но между ними много общего. В России основу этого механизма составляет п. 4 ст. 15 Конституции, согласно которому «… международные договоры РФ являются составной частью её правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора». Порядок и правовые формы присоединения России к международным договорам определяются Федеральным законом «О международных договорах РФ» 1995г. Согласие России на обязательность международного договора выражается либо в форме федерального закона, либо в форме указа Президента или постановления Правительства.[2]  Эти акты являются теми правовыми формами, в которых нормы международного договора вводятся в российскую правовую систему. Именно они являются источниками внутреннего права вообще и международного частного права в частности. Международный договор действует как национально-правовой акт, что снимает проблему «двойственности» источников международного частного права.  В качестве источников международного частного права, в литературе называются: обычай, судебная и арбитражная практика, доктрина. Под обычаем понимается устойчивое единообразное правило, сложившееся в практике и имеющее обязательную юридическую силу. В отличие от обычая, устойчивое единообразное правило, сложившееся в практике, но не имеющее юридической силы, именуют обыкновением. Правовой обычай может быть источником права как национального, так и международного права, в зависимости о каком обычае идет речь.  В национальном праве источником является, так называемый санкционированный обычай, то есть сложившееся в практике правило, за которым государство признает юридическую силу. В современных условиях этот обычай выступает крайне редко в качестве источника права, за исключением некоторых развивающихся стран. Следовательно обычай выступает в качестве источника национального права, но он может быть и источником международного частного права. Чаще всего это имеет место в предпринимательской, коммерческой деятельности.  Международно-правовой обычай – это сложившееся в практике устойчивое правило, за которым государства признают юридическую силу, то есть выражают свою согласованную волю. Международно-правовой обычай так же, как и международный договор - это соглашение между государствами, возлагающее юридические обязательства на государство.  Кроме международно-правовых обычаев в международной практике сложились и широко применяются устойчивые правила, которые именуются обычаями международного торгового или делового оборота. Они не имеют юридической силы и не могут быть юридическими источниками ни международного (публичного), ни национального права, в том числе и международного частного права как его отрасли. В месте с тем обычаи международного делового оборота могут приобрести юридическую силу и стать источником права, если государства признают за ними это качество. Это возможно в двух вариантах: либо индивидуально государством и тогда международный торговый обычай становится санкционированным обычаем и в таком качестве - источником национального права; либо совместно государствами в форме международного договора или в форме международно-правового обычая и в таком качестве он становится источником международного (публичного) права. Так же, как и при санкционировании национального обычая, законодатель не только признает юридическую силу за обычаем международного делового оборота, но и определяет сферу его применения и место в иерархии правовых норм.  Таким образом, источником международного частного права является лишь санкционированный государством обычай международного делового оборота, которому государство своей суверенной волей придает силу национального права, в результате чего он действует в национально-правовой форме (в форме федерального закона). Если же международный торговый обычай санкционирован совместно государствами в форме международного договора или в форме международно-правового обычая, то он будет действовать в национально-правовой сфере в таком же порядке, как и любая другая международно-правовая норма.  Судебная практика, в российской правовой системе так же, как и в романо-германской системе, не являются формально – юридическим источником права: суды не наделены законодательной властью и их решения не создают норм права. В равной степени судебная практика не является источником международного частного права.  Значение судебной и арбитражной практики велико в международном частном праве, что связано с дополнительными трудностями применения коллизионных норм и с возможным применением иностранного права. При применении иностранного права, к которому отсылает национальная коллизионная норма, возникает сложная задача по установлению его содержания, т.к. суд иностранное право не знает и не обязан знать.  Судебная практика может рассматриваться в качестве источника международного частного права в странах англо-саксонской системы права, которое именуют прецедентным правом. Но в этом случае правильно говорить не о судебной практике, а о судебном прецеденте как источнике права - конкретном судебном решении, за которым признается государством сила закона.  Выше изложенное позволяет сделать общий вывод об источниках международного частного права и их видах. Источниками международного частного права, как и формы, в которых существуют нормы права, и которые являются выражением их обязательной юридической силы в пределах государства. Это – законы и подзаконные акты, санкционированный обычай, а так же судебный прецедент в ограниченном круге государств. |
| 1. **Национально-правовые источники российского**   **международного частного права**  Среди источников российского права высшей юридической силой обладает Конституция РФ 1993 года. Будучи основным законом нашей страны, Конституция формулирует основополагающие положения любой отрасли российского права, в том числе и международного частного права. Законы и подзаконные акты в сфере международного частного права не должны противоречить Конституции.  Существенным значением для международного частного права является закрепление в Конституции общепризнанного комплекса права человека, в том числе: право частной собственности, его пределы и охрана, право на предпринимательскую деятельность, о равенстве праве иностранных граждан и лиц без гражданства, о праве российских граждан на защиту и покровительство за рубежом и другие.[5]  В России нет единого кодифицированного акта по международному частному праву. По сложившейся еще в советский период правовой традиции его нормы включаются в отраслевые кодификационные законы. Об этом свидетельствуют принятие нового Семейного кодекса, куда был включен раздел по международному частному праву, и части третьей нового Гражданского кодекса, куда также включен раздел по международному частному праву.  Основным источником международного частного права являются Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик от 31 мая 1991 года. На территории Российской Федерации они стали действовать с 3 августа 1992 года на основании Постановления Верховного Совета РФ от 14 июля 1992 года.  В принятом 8 декабря 1995г. новом Семейном кодексе РФ нормы международного частного права содержатся в разделе VII «Применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства». Он внес существенные изменения в коллизионно – правовое регулирование семейно – брачных отношений. Во – первых, новое законодательство во многом отошло от безраздельного территориального принципа, который подчинял семейно – брачные отношения российскому праву. Новые нормы предусматривают возможность отсылки как российскому, так и иностранному праву, что в первую очередь отвечает интересам российских граждан, находящихся за рубежом. Во – вторых, по всему кругу вопросов семейно – брачных отношений предусматривается многовариантное решение, дающее возможность при установлении применимого права учитывать все обстоятельства конкретной ситуации и находить наиболее приемлемое решение. В – третьих, традиционно включены нормы о формальных и материальных условиях заключения брака и иностранным участием на территории России (ст. 156), о признании браков, заключаемых за рубежом (ст. 158), о консульских браках (ст.157), о расторжении брака (ст. 160), об усыновлении (ст.165). В – четвертых, впервые в России решены вопросы о применимом праве для определения личных и имущественных отношений между супругами (ст. 161), прав и обязанностей родителей и детей в смешанных браках (ст. 163), установления и оспаривания отцовства и материнства (ст.162), алиментных обязательств (ст. 164).[4]  Следующим шагом в развитии российского международного частного права стал новый Кодекс торгового мореплавания РФ 1999г., вступивший в силу с 1 мая 1999г. в отличие от Кодекса СССР 1968г., содержащего в одной статье несколько коллизионных норм, российский Кодекс имеет целую главу XXVI «Применимое право», в которой содержится развернутая система норм по широкому кругу отношений, связанных с торговым мореплаванием.  Самым новым источником российского международного частного права является принятая 1 ноября 2001г. Третья часть Гражданского Кодекса, в которую включен раздел VII под названием «Международное частное право». Данный раздел максимально приближён к современному мировому уровню развития доктрины и практики международного частного права и охватывает широкий круг вопросов, до сих пор не решенных в нашем праве, что снижает эффективность правового регулирования частноправовых отношений международного характера. Раздел состоит из трех глав и сорока статей.  Таким образом, рассмотренные новые источники свидетельствуют о серьёзном обновлении, расширении и изменении действующего российского международного частного права. Процесс этот продолжается.  Кроме рассмотренных основных источников существует множество законов и подзаконных актов, регулирующих отдельные виды общественных отношений. Такие акты могут регулировать частноправовые отношения, но чаще всего они нося комплексный характер и содержат правовые нормы, относящиеся к различным отраслям права: государственному, административному, финансовому, гражданскому, трудовому. В них иногда содержатся отдельные нормы по международному частному праву.  Следовательно, в России не существует единой кодификации международного частного права: его нормы кодифицированы в иных отраслевых либо в комплексных правовых актах, число которых неуклонно увеличивается.  **Заключение**  Существенным значением для международного частного права является закрепление в Конституции общепризнанного комплекса права человека, в том числе: право частной собственности, его пределы и охрана, право на предпринимательскую деятельность, о равенстве праве иностранных граждан и лиц без гражданства, о праве российских граждан на защиту и покровительство за рубежом и другие.  Источниками международного частного права, как и формы, в которых существуют нормы права, и которые являются выражением их обязательной юридической силы в пределах государства. Это – законы и подзаконные акты, санкционированный обычай, а так же судебный прецедент в ограниченном круге государств.  Однако применительно к понятию "источники международного частного права" используется более широкий подход, когда под ними подразумевается не только форма правовых актов, в которых содержатся нормы, регулирующие общественные отношения в сфере международного права, но и сами эти нормы, содержание и система которых и образует международное право. По нашему мнению, такой подход обеспечивает более полное восприятие источников права.  Здесь необходимо заметить, что под источниками права в юридическом смысле понимаются формы выражения, объективизации нормативной государственной воли. На наш взгляд, для обозначения форм выражения международных правовых норм целесообразно использовать термин "источник международного частного права", тогда "источником международного частного права" можно обозначать социальные условия и предпосылки права, а "юридическим источником" - правотворческое решение компетентного органа о принятии, изменении или отмене нормативного правового акта, правовых норм. Смысл данного разграничения в том, что правотворческое решение не сливается с самим нормативным актом.  **Список литературы**   1. Богуславский М.М. Международное частное права. Учебник. - М., 2001.- 465с. 2. Международное частное права: Учебник для вузов/Под ред. доктора юридических наук Н. И. Марышевой. – М.: Юридическая фирма «КОНТРАКТ», «ИНФРА-М», 2003. – 532с. 3. Международное частное права: Учебник./Под ред. доктора юридических наук Г.К.Дмитриевой. – М., 2007. – 656с. 4. Звеков В.П. Международное частное права. Курс лекций. М.: Издательская группа «Норма-ИНФРА», 2005. – 686с. 5. Скаридов А.С. Международное частное право: Учебное пособие. СПб.,2008.- 365с. |
|  |