**Гражданско-правовое положение иностранцев**

Забелова Людмила Борисовна — кандидат юридических наук, кандидат психологических наук, доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин Московского института экономики, менеджмента и права.

**Основы правового статуса иностранных граждан**

В МЧП определены следующие категории физических лиц:

иностранные граждане — это лица, имеющие юридическую связь с каким-либо государством;

бипатриды — лица, имеющие правовую связь с двумя или несколькими государствами;

апатриды — лица, не имеющие юридической связи ни с каким государством;

беженцы — лица, вынужденные по определенным причинам (указанным в законе) покинуть территорию своего государства, и получившие убежище на территории другого.

Основная особенность гражданско-правового положения иностранных граждан заключается в том, что они подчиняются двум правопорядкам: государства места пребывания и государства своего гражданства. Общепризнанные императивные принципы и нормы международного публичного права являются основой правового статуса иностранных граждан.

Существует минимальный стандарт обращения с иностранцами, основанный на Международных пактах о политических, экономических и социальных правах. Этот стандарт включает пять составляющих:

1) ограничения политических прав (иностранцы, как правило, в государстве пребывания не пользуются политическими правами, не избирают и не могут быть избранными);

2) ограничения, связанные с выполнением воинской обязанности (как правило, иностранцы в государстве пребывания не несут воинской обязанности);

3) различен порядок выезда и въезда иностранцев и отечественных граждан: если иностранцу можно запретить въезд на территорию иностранного государства, то, например, гражданину России въезд в Российскую Федерацию не может быть ограничен;

4) уголовная ответственность иностранных граждан: иностранцы несут ту же уголовную ответственность, что и российские граждане;

5) дипломатическая и консульская защита иностранцев осуществляется на территории государства пребывания по законам этого государства.

Правовое положение физических лиц определяется как в национальном законодательстве, так и в международных договорах. С позиций регулирования общеправового статуса иностранного гражданина определяющим являются три федеральных закона: «О гражданстве РФ», «О правовом положении иностранных граждан в РФ» и «О миграционном учете иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации».

Федеральный закон «О правовом положении иностранных граждан в РФ» от 25 июля 2002 г. устанавливает, что основой правового положения иностранных граждан в России выступает национальный режим с изъятиями, предусмотренными специальным режимом, когда иностранные граждане пользуются в РФ правами и несут обязанности наравне с гражданами РФ, за исключением случаев, установленных федеральным законом.

Все иностранные граждане, находящиеся на территории России, делятся на три категории:

1) временно пребывающие в России;

2) временно проживающие в России;

3) постоянно проживающие в России.

Для каждой категории граждан предусмотрены определенные основания и сроки нахождения на территории России. Срок временного пребывания иностранного гражданина в РФ определяется сроком действия выданной ему визы. Срок временного пребывания в РФ иностранного гражданина, прибывшего в РФ в порядке, не требующем получения визы, не может превышать 90 суток. Решение о продлении срока временного пребывания иностранного гражданина в РФ принимается территориальным органом МВД РФ, о чем делается отметка в миграционной карте.

Разрешение на временное проживание может быть выдано иностранному гражданину в пределах квоты, утвержденной Правительством РФ. Срок действия разрешения на временное проживание составляет три года. Квота на выдачу иностранным гражданам разрешений на временное проживание ежегодно утверждается Правительством РФ по предложениям исполнительных органов государственной власти субъектов РФ с учетом демографической ситуации и возможностей данного субъекта по обустройству иностранных граждан. Без учета утвержденной Правительством РФ квоты разрешение на временное проживание может быть выдано иностранному гражданину:

1) родившемуся на территории РСФСР и состоявшему в прошлом в гражданстве СССР или родившемуся на территории РФ;

2) признанному нетрудоспособным и имеющему дееспособных сына или дочь, состоящих в гражданстве РФ;

3) имеющему хотя бы одного нетрудоспособного родителя, состоящего в гражданстве РФ;

4)состоящему в браке с гражданином РФ, имеющим место жительства в РФ;

5) осуществившему инвестиции в РФ в размере, установленном Правительством РФ;

6) в иных случаях, предусмотренных Федеральным законом.

Территориальный орган МВД РФ по заявлению, поданному временно пребывающим в РФ иностранным гражданином, либо по заявлению, поданному иностранным гражданином в дипломатическое представительство или консульское учреждение РФ в государстве проживания этого гражданина, в шестимесячный срок выдает иностранному гражданину разрешение на временное проживание либо отказывает ему в выдаче такого разрешения.

В случае если иностранному гражданину было отказано в выдаче разрешения на временное проживание, он вправе повторно подать в том же порядке заявление о выдаче разрешения на временное проживание не ранее, чем через один год со дня отклонения предыдущего заявления. Основания для отказа в выдаче либо аннулирования разрешения на временное проживание содержатся в ст. 7 Федерального закона «О правовом положении иностранных граждан в РФ», причем перечень таких оснований является исчерпывающим.

В течение срока действия разрешения на временное проживание и при наличии законных оснований иностранному гражданину по его заявлению может быть выдан вид на жительство. Заявление о выдаче вида на жительство подается иностранным гражданином в территориальный орган МВД РФ не позднее, чем за шесть месяцев до истечения срока действия разрешения на временное проживание. До получения вида на жительство иностранный гражданин обязан прожить в РФ не менее одного года на основании разрешения на временное проживание. Вид на жительство выдается иностранному гражданину на пять лет. По окончании срока действия вида на жительство данный срок по заявлению иностранного гражданина может быть продлен на пять лет. Количество продлений срока действия вида на жительство не ограничено (ст. 8). Основания для отказа в выдаче либо аннулирования вида на жительство содержатся в ст. 9 Закона, причем перечень таких оснований является исчерпывающим.

Наряду с положениями, регулирующими гражданский и трудовой статус иностранных граждан на территории России, Закон содержит обширные требования административно-правового характера, касающиеся:

порядка оформления приглашений на въезд в РФ (глава 2);

регистрации иностранных граждан в РФ (глава 3);

учета иностранных граждан, временно пребывающих и проживающих в РФ (глава 4);

контроля за пребыванием и проживанием иностранных граждан в РФ (глава 5);

применения ответственности за нарушения настоящего Закона, включая административное выдворение иностранного гражданина за пределы РФ (глава 6).

Лица, постоянно или временно пребывающие на территории иностранного государства, естественно, обязаны соблюдать его законы и подчиняться местному правопорядку. Однако отдельные вопросы правового статуса таких лиц подчиняются их личному закону. Понятие личного закона физических лиц в российском праве установлено в ст. 1195 ГК РФ. Генеральная коллизионная привязка личного закона — это закон государства гражданства, субсидиарная — право государства места жительства. Личный закон иностранного гражданина — это право страны, гражданство которой данное лицо имеет. Личным законом лиц с двойным гражданством, одно из которых — российское, является российское право. Личным законом иностранных граждан также может быть российское право, если иностранец имеет место жительства в РФ (п. 3 ст. 1195 ГК РФ). Понятие категории «место жительства» определено в ст. 20 ГК РФ.

Личный закон апатрида определяется на основе признака домицилия (п. 5 ст. 1195 ГК РФ). Личным законом индивида, имеющего статус беженца, является право страны убежища (п. 6 ст. 1195 ГК РФ). По сравнению со статусом других категорий физических лиц статус беженца предоставляет индивиду определенные преимущества (в сфере социального обеспечения, трудоустройства, пенсионного обеспечения).

Гражданская правоспособность физических лиц — это способность индивида иметь права и обязанности. Правоспособность свойственна человеку как жизнеспособному существу, она не зависит от возраста, состояния здоровья, умственных способностей. Правоспособность возникает с момента рождения и прекращается в момент смерти. В российском праве гражданская правоспособность физических лиц определяется на основе их личного закона (ст. 1196 ГК РФ). При этом иностранные граждане и апатриды пользуются в РФ гражданской правоспособностью наравне с российскими гражданами. Российское право закрепляет сочетание коллизионного и материально-правового методов регулирования гражданской правоспособности иностранных граждан и лиц без гражданства. Предоставление национального режима этим лицам на территории РФ установлено в Конституции РФ (ч. 3 ст. 62). Положения Конституции — основа правового положения иностранцев на территории РФ. В российском законодательстве установлены изъятия из принципа национального режима (ограничения прав иностранцев заниматься определенной деятельностью, занимать определенные должности).

Гражданская правоспособность российских граждан за рубежом определяется в соответствии с законодательством государства пребывания. Российское государство обязано защищать граждан РФ за рубежом и оказывать им покровительство. Эта функция возложена на дипломатические и консульские представительства РФ в других государствах. Если в каком-либо государстве имеет место ущемление прав российских граждан, то по постановлению Правительства РФ могут быть установлены ответные ограничения (реторсии) к гражданам соответствующего иностранного государства на территории РФ (ст. 1194 ГК РФ).

**Гражданская дееспособность физических лиц в международном частном праве**

Гражданская дееспособность физического лица — это его способность своими действиями осуществлять гражданские права и обязанности. Данная правовая категория непосредственно связана с умственно-психическим состоянием человека. Законодательство всех стран устанавливает, что полностью дееспособным в публичном и частном праве индивид становится по достижении установленного в законе возраста. В законодательстве РФ этот возраст определен 18 годами. Также закреплена возможность признания физического лица недееспособным или ограниченно дееспособным.

Основными аспектами правового статуса индивида, связанными с категорией гражданской дееспособности, являются право лица на имя (ст. 1198 ГК РФ — право физического лица на имя, его использование и защиту определяется личным законом этого лица), институты опеки и попечительства, признание физического лица безвестно отсутствующим и объявление его умершим. Общепризнанное положение: вопросы гражданской дееспособности индивидов подчиняются коллизионному регулированию (генеральная коллизионная привязка — личный закон физического лица).

В российском праве гражданская дееспособность индивидов определяется их личным законом (ст. 1197 ГК РФ). Для установления личного закона (право государства гражданства или домицилия) используется ст. 1195 ГК РФ. Современное российское законодательство содержит новеллу: физическое лицо не вправе ссылаться на отсутствие у него дееспособности по его личному закону, если такое лицо является дееспособным по праву государства места совершения сделки (п. 2 ст. 1197 ГК РФ). Исключение из данного правила: ссылка иностранца на отсутствие у него дееспособности по его личному закону принимается во внимание, если доказано, что другая сторона знала или заведомо должна была знать об отсутствии дееспособности. Эта норма связана с одним из общих принципов, давно господствующих в международном частном праве: лицо, дееспособное по своему личному закону, всегда признается дееспособным за границей; лицо, недееспособное по своему личному закону, может быть признано дееспособным за границей.

Ограничение дееспособности физических лиц производится в судебном порядке (ст.ст. 22, 29, 30 ГК РФ). В праве разных государств установлены совершенно различные основания ограничения дееспособности (например, по праву Франции, Италии, ФРГ, Монако ограниченно дееспособным как расточитель может быть признан игрок в рулетку). Основания ограничения дееспособности в российском праве (ст. 29, 30 ГК РФ):

психическое расстройство;

злоупотребление алкоголем и наркотиками, которое может поставить семью соответствующего лица в тяжелое материальное положение.

По общему правилу индивид может быть признан полностью недееспособным или ограниченно дееспособным только у себя на родине в соответствии со своим личным законом. Однако достаточно часто встречаются ситуации, когда подобное решение выносится судом другого государства (и в соответствии с правом страны суда) по отношению к иностранному гражданину. В таких случаях возникает проблема признания иностранного судебного решения на родине соответствующего иностранца (в особенности если основания ограничения дееспособности по законам этих государств не совпадают).

На территории РФ признание физического лица недееспособным или ограниченно дееспособным подчиняется российскому праву (п. 3 ст. 1197 ГК РФ).

Очень серьезной проблемой современного МЧП является институт безвестного отсутствия и объявления безвестно отсутствующих лиц умершими. В международном праве действуют и многосторонние (Конвенция 1950 г. об объявлении умершими лиц, безвестно отсутствующих), и двусторонние соглашения, регулирующие этот вопрос. В многосторонних и двусторонних договорах о правовой помощи коллизионные проблемы безвестного отсутствия разрешаются на основе личного закона или закона суда. По общему правилу компетентными являются суды государства гражданства того лица, в отношении которого возбуждено дело о безвестном отсутствии. В отдельных случаях, прямо предусмотренных в договоре, компетентным является суд другой договаривающейся стороны (ст. 23 российско-польского Договора о правовой помощи 1996 г.), а применимым правом — закон суда.

Институт безвестного отсутствия и признания таких лиц умершими известен законодательству далеко не всех государств. Во Франции (и в других государствах романской подсистемы права), например, не признается принцип объявления лица отсутствующим или умершим. Здесь возможно только объявление лица безвестно отсутствующим в порядке судебного определения, имеющего значение только для данного дела и влекущего ограниченные имущественные последствия (временный ввод во владение наследством, но отсутствие возможности расторгнуть брак с таким лицом)Гетьман-Павлова И.В. Международное частное право: Учебник. М., 2005. С. 132—140.. Праву США и Великобритании в принципе неизвестен институт безвестного отсутствия: в этих странах допустимо только для целей судебного разрешения конкретного спора установить прецедент относительно опровержимой презумпции факта смерти лица, отсутствующего в течение семи лет. Большинство государств мира (ФРГ, Чехия, Польша, Монголия, Австрия, Италия, Венгрия, страны Латинской Америки, Россия) все же признают институт безвестного отсутствия и предусматривают практически идентичное его законодательное регулирование: на территории данной страны признание лица безвестно отсутствующим или объявление его умершим подчиняется местному праву (ст. 1200 ГК РФ).

**Опека и попечительство в международном частном праве**

Институты опеки и попечительства неразрывно связаны с категорией дееспособности. Опека устанавливается над малолетними и недееспособными гражданами (ст. 32 ГК РФ), а попечительство — над несовершеннолетними и ограниченно дееспособными гражданами (ст. 33 ГК РФ). Попечительство может устанавливаться в отношении лиц, которые не могут самостоятельно осуществлять свою дееспособность в силу физических недостатков (слепота, глухота), а также в отношении расточителей. Наиболее часто попечительство устанавливается для охраны интересов ограниченно дееспособных совершеннолетних лиц. Законодательства большинства государств содержат аналогичные постановления по этому вопросу.

Основное отличие опеки от попечительства заключается в том, что попечитель лично не совершает сделок от имени подопечного, а только дает согласие на их совершение. Опекун сам совершает сделки от имени подопечного. Попечитель не имеет права управлять имуществом подопечного. Назначение попечителя аналогично назначению опекуна. Деятельность и опекунов, и попечителей находится под контролем соответствующих компетентных органов.

В МЧП в отношении опеки и попечительства в основном возникают следующие вопросы:

возможно ли установление опеки (попечительства) над иностранцем или лицом, проживающим за границей;

может ли иностранец быть назначен опекуном (попечителем);

закон какого государства регулирует как весь комплекс отношений по опеке и попечительству, так и отдельные его аспекты.

Очень часто отдельные отношения, вытекающие из данной опеки (попечительства), регулируются разным законодательством.

Коллизионное регулирование опеки и попечительства предусмотрено в ст. 1199 ГК РФ. Установление и отмена опеки и попечительства производятся в соответствии с личным законом опекаемого или подопечного. Личный закон опекуна (попечителя) применяется для установления его обязанности принять опеку (попечительство). Закон компетентного учреждения определяет отношения между опекуном (попечителем) и опекаемым (подопечным). Законодательно закреплено применение российского права, если оно наиболее благоприятно для опекаемого (подопечного), имеющего место жительства в РФ. Ст. 1199 ГК РФ содержит «цепочку» коллизионных норм: отдельные аспекты одного и того же правоотношения регулируются посредством различных коллизионных привязок. Положения ст. 1199 ГК РФ являются одними из наиболее удачных в российском МЧП.

**Список литературы**

Венская конвенция о дипломатических сношениях 1961 г. // Ведомости ВС СССР. — 1964. — № 18. — Ст. 221.

Всеобщая декларация прав человека от 10 декабря 1948 г. // Международное право в документах / Сост. Н.Т. Блатова, Г.М. Мелков. — М., 2002.

Договор между Российской Федерацией и Республикой Беларусь о равных правах граждан // Вестник ВАС РФ. — 2000. — № 5.

Закон РФ от 25.06.1993 г. «О праве граждан на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах РФ» // СПС «Консультант-Плюс».

Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 г. // Бюллетень ВС РФ. — 1994. — № 12.

Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 19 декабря 1966 г. // Международное право в документах / Сост. Н.Т. Блатова, Г.М. Мелков. — М., 2002.

Постановление Правительства РФ от 1 ноября 2002 г. № 794 «Об утверждении положения о выдаче иностранным гражданам и лицам без гражданства вида на жительство» // СПС «Консультант-Плюс».

Федеральный закон «О гражданстве Российской Федерации» // СЗ РФ. — 2002. — № 22. — Ст. 2031.

Федеральный закон «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» // СЗ РФ. — 1996. — № 34. — Ст. 4029.

Федеральный закон «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» // СЗ РФ. — 2002. — № 30. — Ст. 3032

Федеральный закон № 109-ФЗ от 18 июля 2006 г. «О миграционном учете иностранных граждан и лиц без гражданства в РФ» // СПС «Консультант-Плюс».

Федеральный закон от 24.05.1999 г. «О государственной политике Российской Федерации в отношении соотечественников за рубежом» // СПС «Консультант-Плюс».

Аксенчук Л.А. Правоспособность иностранного гражданина в сфере предпринимательской деятельности // Законодательство. — 2001. — № 2.

Блищенко И.П., Дориа Ж. Прецеденты в международном публичном и частном праве. — М., 1999.

Бондаренко Д.С. Права иностранцев на земельные участки в России // Законодательство и экономика. — 2001. — № 5.

Глазырин В.В. Условия привлечения иностранной рабочей силы в Российскую Федерацию // Право и экономика. — 1997. — № 21—22.

Дмитриева Г.К. Международное частное право. — М., 2006.

Довгерт А.С. Правовое регулирование международных трудовых отношений. — Киев, 1992.

Ерпылева Н.Ю. Физические и юридические лица как субъекты МЧП. Правовой статус физических лиц как субъектов МЧП // Адвокат. — 2004. — № 11.

Киселев И.Я. Международный труд: Практическое пособие. — М., 1997.

Кох Х., Магнус У., Винклер фон Моренфельс П. Международное частное право и сравнительное правоведение. — М., 2001.

Мельников С., Болсуновский А. Иностранцы в России: 100 вопросов и ответов: Юридическо-правовой справочник. — М., 2004.

Нешатаева Т.Н. Иностранные предприниматели в России. Судебно-арбитражная практика. — М., 1998.

Нешатаева Т.Н. О некоторых проблемах, возникающих при рассмотрении споров с участием иностранных лиц // Законодательство. — 1996. — № 2.

Пожидаева М.В. Международная защита прав неграждан // Юрист-международник. — 2004. — № 4.

Таланкина С. Иностранная валюта: операции с участием граждан. — М., 1998.

Чешир Дж., Норт П. Международное частное право. — М., 1982.

Энтин М.Л. Международные гарантии прав человека. Опыт Совета Европы. — М., 1997.