**Вопрос №1**

Предмет МЧП- это часно-правовы отношения осложненные иностранным элементом

не властные отношения осложненные иностранным элементом в которых участники этих отношений реализуют свои частные интересы в сфере международного сотрудничества .

два признака

1)это отношения международные,

2) это отношения частно- правовые отношения.

**Вопрос №2-4**

Состав норм МЧП: в соответствии с двумя способами регулирования состоя из 2-х групп норм разного характера:

1 группа Коллизионные нормы- это номы посредствам которых осуществляется коллизионо правовой метод регулирования преодаливают коллизионную проблему путем выбора права особенность этих норм в том что они не содержат прямого определения прав и обязанностей участников отношений, а указывают права какаго государства надо применить для определения этих прав и обязанностей еще эти нормы называют отсылочными.

1.1 Внутренние коллизионные нормы- это нормы, которые государство разрабатывает принимает в пределах соей юрисдикции. Они содержаться во внутренних законодательных актах соответствующего государства в ч, 3 гл Гр, кодекса и семейном кодексе РФ.

1.2 Договорные коллизионные нормы- это едино образные коллизионные нормы, создаваемые на основе меж государственных соглашений как результат воли договаривающихся государств. Отличие принятие через международные договоры.

2 группа Унифицированные материальные частноправовые нормы, по средствам которых осуществляться материально- правовой способ регулирования преодаливают коллизионную проблему путем создания едино-образних норм частного права различных государств, что устранят саму причину возникновения коллизии права. В отличии от коллизионных норм права, материально правовые нормы непосредственно устанавливают правила поведения для участников частноправовых отношений осложненных иностр. эл-ом такие нормы называют- прямыми –минуя коллизонную стадию по сути являются договорными

**Вопрос №3**

Система МЧП это система институтов состов данную отрасль

Общая: Особенная:

Регулирует общие вопросы Вещные права;

для всех институтов МЧП обязательственное право

методы способы и форм-ы авторское и патентное право

правового регулирования семейное право

трудовое право

наследственное право

гражданский процесс и др.

**Вопрос №5**

Источники права – это те формы, в которых находят свое выражение нормы права.

Все источники МЧП можно разделить на международные (договор, обычай, решение межд. организаций) и внутригосударственные (закон, обычай, прецедент).

Для МЧП характерны следующие основные источники:

* Международные договоры
* Внутреннее законодательство
* Судебная и арбитражная практика
* Обычаи

В РФ к таким источникам относят конституция 3часть ГК СК, ГПК, АПК К.ТОРГОВОГО МОРЕПЛАВАНИЯ ТК ФЗ «об иностранных инвестициях» ФЗ подзаконные акты и указы президента и ведомств.

**Вопрос №6**

**Коллизионная норма** (лат. *collisio* - столкновение) - правило определения права, применимого для регулирования отношения, осложненного иностранным элементом.

**Коллизионные нормы** международного частного права представляют собой инструмент для определения конкретного национального правопорядка, который будет регулировать отношение по существу.

Особенности: сома по себе не дает ответа на вопрос каковы права и обязанности сторон данного правоотношения, а лишь указывает на компетентный право порядок определяющий пр-ва и обязанности сторон

* **Гипотезу** (**объем**) – указание на те отношения, к которым должна применяться коллизионная норма.
* **Диспозицию** (**привязка**) – указание, на подлежащее применению право (международное, своей страны или иного государства).

Из сути коллизионной нормы вытекает отсутствие в ней санкции, которая должна содержаться в тех материальных нормах, к которым отсылает коллизионная.

Можно выделить **5 видов коллизионных норм**:

1. национально-правовые и международно-правовые, направленные на достижение международной унификации.
2. диспозитивные, императивные и относительно-императивные.
3. односторонние и двусторонние.
4. основные(генеральные) и дополнительные(субсидиарные).
5. нормы, содержащие отсылку не к праву какой-либо определенной страны, а положениям соответствующего международного договора, устанавливающего унифицированную коллизионную привязку по конкретному вопросу.

**Виды коллизионных привязок:**

* *Закон гражданства лица* (lex patriae) и *закон места жительства* (lex domicilii).
* *Личный закон юридического лица* (lex societatis).
* *Закон места нахождения вещи* (lex rei sitae).
* *Закон места совершения акта* (lex loci actus).
* *Закон места заключения договора* (lex loci contractus) и *закон места исполнения договора* (lex loci solutionis).
* *Закон страны места выполнения работы* (lex loci laboris).
* *Закон места совершения правонарушения* (lex loci delicti commissi).
* *Закон места заключения брака* (lex loci celebrationis).
* *Закон флага* (lex flagi).
* *Закон, регулирующий существо отношений* (lex causae).
* *Закон суда, рассматривающего спор* (lex fori).
* другие формулы привязок…

**Вопрос №7**

**Двусторонняя** коллизионная норма предусматривает возможность применения права любого государства, в том случае, если оно подпадет под условия привязки. Примером двусторонней коллизионной нормы является правило ст. 1205 ГК РФ: Содержание права собственности и иных вещных прав на недвижимое и движимое имущество, их осуществление и защита определяются по праву страны, где это имущество находится.

**Односторонняя** коллизионная норма содержит указание на право конкретного государства, которое будет регулировать отношение, указанное в объёме. Естественно, что этим правом будет являться право страны, к которой принадлежит эта коллизионная норма. Пример: К договорам в отношении находящихся на территории Российской Федерации земельных участков, участков недр и иного недвижимого имущества применяется российское право. (ст. 1213 ГК РФ).

**Вопрос №8**

По форме выражения воли законодатели подразделяют на тир вида

1. **Императивные нормы**- это нормы которые содержат категорические предписания касающиеся выбора пр-ва и которые не могут быть изменены по усмотрению сторон частного права отношения п.1 ст. 1224 ГК РФ.
2. **Диспозитивные нормы**- это нормы которые устанавливая общее правило о выборе пр-ва оставляют сторонам возможность отказаться от него, и заменить другим правилом. Диспозитивные нормы действуют лишь тогда когда стороны сом соглашении не договорились об ином правеле.
3. **Альтенотивные номы**- это нормы которые предусматривают несколько правил по выбору права для данного частного правотнашения указывают в объеме этой нормы

**Простая альтернативная коллизионная норма** –в ней все привязки равнозначны может использоваться любая.

**Сложная альтернативная норма** – в ней все альтернанативные привязки сопрежинены.

**Вопрос №9**

**Генеральная-** (основная)-привязка формирует общее главное правило выбора предназначенное для приемущиственного выбора пр-ва предназначенного для приемушественнго применения пр-ва «закон места сов сделки»

**Субсидиарная-(дополнительная)-** привязка которая еще одно или несколько правил выбора права тесно связанных с главным оно примениться тогда когда главное правило оказывается недостаточным для выбора конкретного правопорядка.

**Вопрос №10**

**Обратная отсылка** это такая юр. ситуация при которой исходящая коллизионная норма указывают на применения иностранного права, а иностранно правовая система на оборот указывает на применение исходно правовой системы. Может быть решена 2-мя спосабоми

1. Признать обратную отсылку т.е. признать исходную правовую систему
2. Не признавать обратную отсылку т.е применить иностранное пр-во.

**Отсылка к праву третий стороны** это юр, ситуация при которой исходно правовая система указывает на применение иностранного пр-ва, а иностранное право отсылает к праву третий строны.

**Вопрос №11**

**Оговорка о публичном порядке**- означает невозможность применения иностранного права т.к это будет противоречить системе публичного порядка

Применяемые нормы иностранного не должны нарушать основополагающие принципы местного правопорядка

Публичный порядок- это устои правой системы и конкретные интересы общ-ва и гос-ва основы их морали и менталитета существует два вида оговорки

1. **Позитивная** она исходит из того что какие-то принципы и нормы национального права имеют особое позитивное значение для гос-ва.
2. **негативная** в отличии от позитивной исходит из содержания иностранного права: иностранное право которое следует применить по предписанию нац коллизионной нормы не должно применяться т,к. оно или его отдельные нормы не совместимы с публичным правопорядком гос-ва.

**В РФ используют три формулы оговорки о публичном порядке:**

**1.** Основы право порядка

**2.** Суверенитет и безопастность

**3.**Публичный порядок закреплена в Комерч. Мжд. абтраже

**Вопрос №12**

**Личный закон физического лица** (Lex personalis)- это закон физических лиц и поэтому используеться прежде всего для определения правого положения физ. л субектов частных пр-во отношений: право- дееспособности, личных прав( права на имя и место жительства на честь итп) широко применяться в сфере семейно-брячных и наследственных отношениях в частности по поводу движимого имущества

суш. два варианта

1. **Национальный закон или закон гражданства** означает применение права того гос-ва гражданином которого являться участник право отнашения.
2. **закон теста жительства** означат применение того государства на территории которого участник частного правоотношения проживает.

**Личный закон юридического лица** (lex societatis)-формула прикрепления широко используется при решении коллизий законов связанных с правовым положением иностранного юр. л. Она предусматривает примение права того гос-ва которому принадлежит юр. л

**Закон места нахождения вещи** (Lex rei sitae) применения права того гос-ва , на территории которого находиться вещь, являющиеся объектом частных право отношений раньше эта формула прикрепления применялась только к недвижиему имуществу теперь можно применить и к движиему имуществу. Определяет может данная вещь являться часной собтвеностью юк квалификация вещи (движ недвиж. Делмая не дилимая отчуждаемая не отчуждаемая и.т п.) изменения и прекрашения права собственности и иных вещных прав.

**Принцип автономии воли** (lex voluntatis)- означат применение права того гос-ва. Которое выберут сами стороны- участники частного правоотношения . Такой способ выбора права используется лишь в одной группе частных правоотношений – в договорных обязательствах это формула прикрепления возникла отнасительно недавно конец 19 века.

**Закон места совершения акта -** ф. п. означаюшия применения права того государства, на территории которого совершен честно правой акт (составлено завешание, выписына доверенность заключен брак и.т.д)

**Закон места заключения договора** (lex loci contractus) – ф. п. означат примения права того гос-ва где заключен договор используется данная привязка для регулирования следующих обязательств вытикающих из частноправовых договоров: купля-продажи подряда мены.

**Закон места исполнения договора** (lex loci solutionis)- означает применения права того гос-ва, где обязательство, вытекающее из договора, подлежит исполнению.

**Закон места заключения брака** применится закон гс-ва на территории которого сов. Брак

**Закон места причинения вреда** означает применения права того гос-ва на территории которого был причинен вред.

**Закон страны продавца** применения пр-ва того гос-ва которому пренадлежит продавец

**Закон наиболее тесной связи** применение пр-ва того гос-ва, с которым данное тесное правоотнашение тесно связано

**Закон суда** суд или иной правоприменительный орган должен руководствоваться правом соей страны несмотря на наличие иностранного элемента в составе частного правоотношения. Так выражением закона суда яв. Коллизионные нормы иногда двух сторонние коллз. Нормы

**Закон места работы** применять пр-во гос-ва на территории которого осушествляиться трудовая деятельность.

**Закон флага** право гос-ва, флаг которого несет судно. Применяться для решения вопросов в сфере торгового мореплавания .

**Вопрос №13**

Методы Мчп – это совокупность конкретных приемов, способов и средств юр. воздействия, направленного на приодоленния коллизии права разных государств

присуши два метода регулирования

1. **Коллизионно- правовой метод регулирования-** в настоя шее время осуществляться в двух формах: 1.2 национально-правовой ( посредствам национальных коллизионных норм, разработанных каждым в своем праве самостоятельно) отсылочный способ.
2. **Материально правой метод регулирования** -осушетпляиться в международно правой форме.обязательным услов. Унификации материального частного пара являться как способа регулирования являться использования международно правовых форм( главным образом международного договора) назыв примым способом регулирования унифицированные отношения прямо минуя коллизионную стадию. Закрепляться толь в унифицированных формах.мжд договорах.

**Вопрос №14**

**ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ РОССИЙСКИХ ГРАЖДАН ЗА РУБЕЖОМ**

При определении особенностей правового положения граждан РФ в иностранном государстве необходимо, прежде всего, установить имеется ли международный договор, заключенный РФ и иностранным государством, а затем рассмотреть иностранную правовую систему (включая законодательство, систему прецедентов, обычаев и других источников права, признаваемых в соответствующем государстве).

Защиту российских граждан в иностранном государстве обеспечивают представители дипломатических представительств и консульских учреждений РФ в соответствии с международными конвенциями о дипломатических сношениях 1961 г. и консульских сношениях 1963 г., а также Консульским Уставом СССР 1976 г. Согласно ст. 23 Устава, обязанность обеспечения мер защиты российских граждан возлагается на консула.

На практике встречаются случаи ущемления иностранными государствами прав российских граждан, основная масса которых носит политический характер. В большинстве случаи связаны с ограничением административных прав (невозможность безвизового въезда), трудовых прав (отказ в приеме на отдельные виды работы), иногда – имущественных (ограничения в праве собственности). Одним из методов воздействия в подобных случаях является установление российским государством реторсии.

**Вопрос №15**

**Иностранный гражданин** – это лицо особую правовую связь те гражданство с опред государством на гражданина находящегося за приделами своего государства распостраняються две правовые системы своего и иностранного гсударства на территории которого он находиться

Гражданская правоспособность лица- это способность иметь гражданские права и обязанности возникаюшия с момента рождения и устанавливаемая законом.

Иностр гр. Прибываюшие на территории других стран, обладают правоспособностью, определяемой местным правопорядком. Приемушественно это осушетвляится на основе принципа национального режима.

В соответствии с Федеральным Законом “О правовом положении иностранных граждан в РФ” к иностранным гражданам относятся лица, не являющиеся гражданами РФ и имеющие доказательства своей принадлежности к иностранному государству. К лицам без гражданства предъявляются два требования: 1) чтобы они не были гражданами РФ и 2) не принадлежали к иностранному государству.

Понятие “иностранные лица” содержится также в Федеральном Законе “О государственном регулировании внешнеторговой деятельности”. Для целей регулирования внешнеторговой деятельности этим понятием применительно к физическим лицам обозначаются лица, не имеющие постоянного или преимущественного места жительства на территории Российской Федерации и не зарегистрированные в качестве предпринимателей.

Совокупность прав, свобод и обязанностей иностранных граждан и лиц без гражданства в стране пребывания образуют их правовой статус. Правовой статус физических лиц зависит от:

* + вида правовой связи лица с государством;
  + времени пребывания в стране;
  + цели пребывания;
  + наличия иммунитетов и привилегий.

Статус физических лиц в МЧП практически полностью подчиняется законодательству места пребывания. В зависимости от характера правоотношений на физических лиц может распространяться и действие законодательства государства их гражданства или места их постоянного жительства, и дву- и многосторонние международные соглашения. Проанализируем российское законодательство в вопросе определения право- и дееспособности иностранных граждан и лиц без гражданства.

*Иностранцы и лица без гражданства пользуются в России гражданской правоспособностью наравне с российскими гражданами. Такое положение закреплено в российском законодательстве и выражает принцип национального режима. Однако закон закрепляет возможность устанавливать изъятия из этого принципа. Такие изъятия содержатся во многих российских законах и касаются возможности для иностранцев или занимать некоторые должности, или иметь определенные права (в том числе, имущественные). Так, например, иностранцы не могут быть судьями, прокурорами, они не могут занимать должности в органах государственной власти и управления, капитанами морских и воздушных судов, работать на определенных объектах, связанных с безопасностью страны.*

Такое положение закреплено в российском законодательстве и выражает принцип национального режима. Однако закон закрепляет возможность устанавливать изъятия из этого принципа. Такие изъятия содержатся во многих российских законах и касаются возможности для иностранцев или занимать некоторые должности, или иметь определенные права (в том числе, имущественные). Так, например, иностранцы не могут быть судьями, прокурорами, они не могут занимать должности в органах государственной власти и управления, капитанами морских и воздушных судов, работать на определенных объектах, связанных с безопасностью страны.

*Гражданская правоспособность иностранцев определяется их личным законом (ранее российским законодательством), также как и их гражданская дееспособность определяется личным законом за исключением некоторых изъятий, установленных законодательством. Это значит, что вопросы, определяющие способность человека вступать в брак, приобретать собственность, осуществлять трудовую деятельность, совершать различного рода сделки, регулируются по праву государства, гражданином которого является иностранец (или по праву его места жительства). Для лиц без гражданства гражданская дееспособность устанавливается по праву постоянного места жительства.*

Это значит, что вопросы, определяющие способность человека вступать в брак, приобретать собственность, осуществлять трудовую деятельность, совершать различного рода сделки, регулируются по праву государства, гражданином которого является иностранец (или по праву его места жительства). Для лиц без гражданства гражданская дееспособность устанавливается по праву постоянного места жительства.

Как отмечалось выше, в российском законодательстве определены ситуации, при которых гражданская дееспособность иностранцев и лиц без гражданства будет определяться не личным законом, а только по российскому праву. Во-первых, это касается сделок, совершаемых иностранцами (лицами без гражданства) на территории РФ, если вторая сторона не знала и не могла знать об отсутствии у лица полной дееспособности. Это означает, что иностранец заключая в России договор мены, купли-продажи, залога, займа и другие сделки, не может впоследствии оспаривать их действительность, ссылаясь на то, что в момент заключения сделки он не достиг установленного законодательством государства, гражданином которого он является, соответствующего возраста или были выявлены какие-либо другие препятствия для участия в сделке. Во-вторых, российский законодатель подчинил российскому праву решение вопросов о признании в РФ иностранцев или лиц без гражданства ограниченно дееспособными, безвестно отсутствующими и объявлении их умершими.

**Вопрос №16**

Субъекты МЧП деляться на 2 группы:

1.Основные: физ. и юр. лица. Особенности: не суверенны, равны между собой в отношениях, являються непосредственными участниками отнашений в МЧП.

2. не основные субъекты МЧП :гос-ва, государство подобные образования , нации борющиеся за независимость мжд. Организации,

**Вопрос №17**

**Личный закон физического лица** (Lex personalis)- это закон физических лиц и поэтому используеться прежде всего для определения правого положения физ. л субектов частных пр-во отношений: право- дееспособности, личных прав( права на имя и место жительства на честь итп) широко применяться в сфере семейно-брячных и наследственных отношениях в частности по поводу движимого имущества

суш. два варианта

**1Национальный закон или закон гражданства** означает применение права того гос-ва гражданином которого являться участник право отнашения.

**2закон теста жительства** означат применение того государства на территории которого участник частного правоотношения проживает.

**Вопрос №18**

1. Правовое положение российских юридических лиц за рубежом определяется российским законодательством, которым должны руководствоваться юридические лица, осуществляющие свою деятельность вне пределов страны, внутренним законодательством страны, в которой они осуществляют свою деятельность, а также международными договорами.

Все российские лица - участники оборота (в том числе и юридические лица) независимо от форм собственности вправе осуществлять за рубежом самостоятельно внешнеторговую деятельность в соответствии с действующим законодательством РФ. Они могут заключать сделки и несут ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом.

Деятельность по экспорту или импорту лишь отдельных товаров, на которые установлена государственная монополия, может осуществляться на основе лицензирования. Лицензии на такую деятельность выдаются только государственным унитарным предприятиям. Имеются особые правила об экспортном контроле, согласно которым определена система обязательного лицензирования в отношении операций с контролируемыми товарами и технологиями. Установлен также особый порядок военно-технического сотрудничества, согласно которому определен круг тех организаций, которым разрешено заключать контракты.

По общему правилу, коммерческие организации, согласно ГК РФ, наделены общей, а не специальной (целевой) правоспособностью: они могут иметь гражданские права, необходимые для осуществления любых видов деятельности (ст. 49 ГК РФ). Из этого правила сделано исключение для унитарных предприятий.

Таким образом, общее для всех российских субъектов международного частного права в области внешнеэкономической деятельности состоит в том, что они являются юридическими лицами, несущими, как правило, самостоятельную имущественную ответственность по своим обязательствам. (В особом положении находятся лишь федеральные казенные предприятия, поскольку собственник казенного предприятия несет субсидиарную ответственность по обязательствам такого предприятия при недостаточности его имущества.)

Все учрежденные в России организации являются российскими юридическими лицами, их личный статут определяется российским правом. Положения российского права об ответственности должны применяться и за рубежом, т.е. иметь экстерриториальное значение.

Если подходить к российскому объединению (предприятию) с точки зрения критериев, используемых чаще всего в иностранных государствах при определении национальности юридических лиц (напомним, что обычно применяется критерий либо места учреждения юридического лица, либо места его нахождения), то личным законом объединения (предприятия) всегда будет российский закон. Личным законом будут определяться правоспособность юридического лица, его внутренняя структура, решение о его ликвидации.

Таким образом, применение норм российского законодательства имеет ограниченное значение.

2. Главную роль призвано играть внутреннее законодательство страны, в которой российские юридические лица осуществляют свою деятельность. Все вопросы, касающиеся порядка осуществления деятельности на территории иностранного государства, допуска юридического лица к соответствующей деятельности, условий такой деятельности, решаются во внутреннем законодательстве той страны, где действует российское юридическое лицо, и в соответствии с положениями договора, заключенного Россией с данным государством.

Этот принцип международного частного права признается нашим законодательством. Так, согласно ст. 5 Закона об обществах с ограниченной ответственностью создание обществом филиалов и представительств за пределами территории РФ осуществляется в соответствии с законодательством иностранного государства, если иное не предусмотрено международным договором.

В отношении применения к деятельности российских юридических лиц за рубежом местного законодательства следует иметь в виду, что в каждом государстве действует свое законодательство, обладающее определенными особенностями, в том числе в отношении положений, касающихся допуска иностранных юридических лиц к осуществлению хозяйственной деятельности.

Поэтому, например, если в Испании или в Бельгии создается компания с участием российских юридических лиц или общество, полностью принадлежащее российским юридическим или физическим лицам, то условия его деятельности будут определяться не российским правом, а испанским или бельгийским законодательством. Если же речь идет о российском юридическом лице, то в отношении его учреждения и ликвидации, а также внутренней структуры подлежит применению российское право. Другие вопросы, касающиеся порядка осуществления деятельности на территории иностранного государства, допуска юридического лица к соответствующей деятельности, условий такой деятельности, решаются во внутреннем законодательстве той страны, где действует российское юридическое лицо, и в соответствии с положениями договора, заключенного Россией с данным государством.

В конце XX в. для российских юридических лиц определенное практическое значение приобрело создание в так называемых офшорных зонах компаний с участием российского капитала. Эти компании, которые часто именуют компаниями международного бизнеса, как правило, не могут осуществлять хозяйственную деятельность внутри таких территорий или государств, где они учреждены и зарегистрированы и где находится их центр управления (офис, дирекция). Эти компании созданы для деятельности в других странах, в том числе в России. Так, на Бермудских островах была создана и зарегистрирована компания "Каспийский трубопроводный консорциум" ("КТК") для реализации проектирования, финансирования, строительства и эксплуатации трубопровода для транспортировки сырой нефти из Казахстана. Ряд компаний был создан в других офшорных зонах (Кипр, Лихтенштейн, острова Мэн, Джерси, Антильские и др.). Естественно, что при создании таких компаний в полном объеме должно применяться весьма детальное местное законодательство о компаниях (например, закон о компаниях Бермудских островов или закон о компаниях о. Джерси), а такие компании с точки зрения прежде всего их налогообложения, а также с позиций международного частного права должны рассматриваться как юридические лица соответствующего государства или территории.

Правовое положение российских юридических лиц за рубежом будет также определяться соответствующими международными соглашениями. В отношении европейских государств - членов ЕС важную роль призвано играть Соглашение о партнерстве и сотрудничестве 1994 г., вступившее в силу в 1997 г. Согласно этому Соглашению в отношении условий, касающихся учреждения компаний на территории ЕС и, соответственно, России, предоставляется режим, не менее благоприятный, чем режим, предоставляемый любой третьей стране. Такой же режим предоставляется дочерним компаниям и филиалам (ст. ст. 28 - 35). В отношении юридических лиц стран СНГ следует иметь в виду, что положения Минской конвенции 1993 г. применяются к юридическим лицам, созданным в соответствии с законодательством договаривающихся сторон. Положения Кишиневской конвенции 2002 г. применяются также к юридическим лицам (п. 4 ст. 1). Особое значение для обеспечения всем хозяйствующим субъектам стран - участниц СНГ равных возможностей для защиты своих прав и законных интересов имело заключение Соглашения 1992 г. Под хозяйствующими субъектами в этом Соглашении понимаются все предприятия, их объединения и организации любой организационно-правовой формы, созданной в соответствии с законодательством каждой страны-участницы.

К юридическим лицам применяются также соответствующие двусторонние договоры о правовой помощи, действующие в отношениях России с другими странами.

3. С вопросом о правовом положении юридических лиц связан также комплекс вопросов, касающихся правовых форм совместной хозяйственной деятельности.

Интернационализация международной хозяйственной жизни приводит к использованию различных организационных форм совместной деятельности субъектов из разных государств. Это могут быть чисто договорные формы, при которых отношения сторон определяются договорами о производственной либо научно-технической кооперации, договорами о консорциумах, предусматривающими обычно совместное выступление сторон на том или ином рынке или в отношении определенного объекта деятельности. Но это могут быть и более глубокие организационные формы, приводящие к созданию юридических лиц (смешанные общества, занимающиеся, как правило, торговой деятельностью, совместные предприятия и др.).

Организационные формы совместной деятельности отличаются большим разнообразием. Однако общим для них, как правило, является то, что происходит объединение капиталов, принадлежащих участникам из различных стран, осуществляется совместное управление с целью достижения определенного результата, имеет место совместное несение рисков и убытков.

Одной из возможных организационно-правовых форм является консорциум. Обычно во внешнеэкономической сфере консорциумы создавались на договорной основе для реализации, как правило, крупномасштабных проектов, которые требуют объединения усилий нескольких организаций (на практике применялись, в частности, банковские консорциумы при получении кредитов, консорциумы для участия в торгах при переговорах о строительстве объектов за рубежом). Известны различные виды консорциумов.

Консорциумы, создаваемые для отношений временного характера с иностранными партнерами. В международной практике известны два вида таких консорциумов: закрытый и открытый. В первом случае контракт с иностранным заказчиком подписывается одной организацией, принявшей на себя обязанности руководителя и несущей перед ним ответственность за выполнение всего комплекса обязательств, предусмотренных в контракте. Во втором случае контракт с иностранными заказчиками подписывается всеми партнерами по консорциуму, и каждый из них несет свою долю имущественной ответственности непосредственно перед иностранным заказчиком.

Если раньше, до проведения реформ во внешнеэкономической области, могли создаваться только консорциумы закрытого типа, то после предоставления всем предприятиям права внешнеэкономической деятельности все они могут выступать в качестве стороны в отношениях с иностранными заказчиками.

Такого рода консорциумы юридическими лицами не являются.

Консорциумы, создаваемые иностранными инвесторами. Такая организационно-правовая форма получила широкое распространение при заключении иностранными инвесторами соответствующих соглашений для реализации крупных инвестиционных проектов в области нефти и газа с Россией и рядом государств СНГ. Заключая временное соглашение о совместной деятельности по реализации проекта, участники консорциума сохраняют полную независимость в других, не охваченных их соглашением сферах деятельности. В российском законодательстве использование этой формы предусмотрено в Законе о соглашениях о разделе продукции 1995 г. (ст. 3).

В этом Законе под консорциумом как одной из сторон в соглашениях о разделе продукции понимаются "создаваемые на основе договора о совместной деятельности и не имеющие статуса юридического лица объединения юридических лиц, осуществляющие вложение собственных или привлеченных средств (имущества и/или имущественных прав) в поиски, разведку и добычу минерального сырья и являющиеся пользователями недр на условиях соглашения".

**Вопрос №19**

Правовое положение иностранных юридических лиц в РФ определяется как правилами нашего законодательства, так и положениями международных договоров РФ с другими государствами.

Основные положения о применении права к юридическим лицам содержатся в п. 1 ст. 1202 Гражданского кодекса:

"1. Личным законом юридического лица считается право страны, где учреждено юридическое лицо".

Таким образом, современное российское гражданское законодательство исходит при определении "национальности" юридического лица из критерия инкорпорации

Закон об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности 2003 г. (ст. 2) относит к иностранным лицам, в частности, юридическое лицо или не являющуюся юридическим лицом по праву иностранного государства организацию, которые не являются российскими лицами, а под российским лицом понимается юридическое лицо, созданное в соответствии с законодательством РФ. Таков общий подход российского законодательства. Однако в некоторых специальных областях (в налоговом, валютном, банковском законодательстве), а также в соответствующих международных соглашениях в качестве основного критерия применяется критерий местонахождения юридического лица, в соответствии с которым определяются "резиденты" и "нерезиденты" (о применении этого критерия для определения права, подлежащего применению к внешнеторговым сделкам, см. в гл. 9).

2. Следует обратить внимание на то, что в части третьей ГК содержится перечень вопросов, которые должны определяться на основе личного закона юридического лица.

Согласно п. 2 ст. 1202 на основе личного закона юридического лица определяются, в частности:

"1) статус организации в качестве юридического лица;

2) организационно-правовая форма юридического лица;

3) требования к наименованию юридического лица;

4) вопросы создания, реорганизации и ликвидации юридического лица, в том числе вопросы правопреемства;

5) содержание правоспособности юридического лица;

6) порядок приобретения юридическим лицом гражданских прав и принятия на себя гражданских обязанностей;

7) внутренние отношения, в том числе отношения юридического лица с его участниками;

8) способность юридического лица отвечать по своим обязательствам".

3. Согласно ст. 2 ГК РФ иностранные юридические лица уравниваются в отношении их прав и обязанностей с российскими юридическими лицами. Правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом.

4. Иностранные юридические лица могут осуществлять на территории России следующую хозяйственную деятельность при условии соблюдения ими правил ведения такой деятельности, установленных внутренним российским законодательством:

- заключать внешнеэкономические сделки без каких-либо специальных разрешений (имеются в виду сделки купли-продажи товаров, бартерные сделки, лизинговые операции, строительный подряд и др.). При этом не требуется, чтобы иностранное юридическое лицо было зарегистрировано в реестре юридических лиц, состояло на учете в налоговых органах, если оно не осуществляет свою деятельность в России через постоянное представительство;

- арендовать земельные участки, здания и помещения для офисов, осуществлять производственную деятельность, а также приобретать право собственности на недвижимое имущество (с учетом установленных ограничений);

- совершать связанные со сделками расчеты, кредитно-финансовые, транспортные и иные операции (в частности, в области рекламы товаров и услуг в соответствии с Федеральным законом "О рекламе" 1999 г.);

- быть учредителями и участниками создаваемых в России обществ и товариществ;

- создавать полностью принадлежащие им предприятия, хозяйственные общества и товарищества или же совместно с российскими лицами в организационно-правовых формах, предусмотренных российским законодательством (в частности, в форме акционерных обществ и обществ с ограниченной ответственностью);

- заключать инвестиционные соглашения, концессионные соглашения, соглашения о разделе продукции и в иных формах участвовать в разработке недр и природных ресурсов (Федеральные законы: "О недрах" 1992 г., "О континентальном шельфе Российской Федерации" 1995 г., "О соглашениях о разделе продукции" 1995 г.);

- учреждать на территории России свои представительства, филиалы;

- принимать участие в приватизации государственных и муниципальных предприятий;

- регистрировать товарные знаки и наименования мест происхождения (на началах взаимности);

- быть учредителями и участниками некоммерческих и благотворительных организаций.

Основные ограничения прав иностранных юридических лиц, установленные федеральным законодательством, касаются возможности ограничения права собственности на землю и невозможности иметь такое право на сельскохозяйственные земельные участки (о положениях Земельного кодекса 2001 г. и Закона об обороте земель сельскохозяйственного назначения 2002 г. см. в гл. 7), а также ограничения в сфере страхования и банковской деятельности, телевидения (см. гл. 7, 8).

Необходимо обратить внимание на то, что в строго определенных случаях ограничения и изъятия подлежат применению не только к иностранным юридическим лицам, но и к российским юридическим лицам с иностранным участием, иными словами, во внутреннем законодательстве был применен принцип контроля, о котором говорилось выше. Приведем примеры. Согласно п. 2 ст. 2 и ст. 3 Федерального закона "Об обороте земель сельскохозяйственного назначения" права собственности на земельные участки из числа этих земель не могут иметь не только иностранные юридические лица, но и российские юридические лица, в уставном капитале которых доля иностранных граждан, лиц без гражданства или иностранных юридических лиц составляет более 50%. О российских юридических лицах с долей участия в них иностранного капитала Земельный кодекс РФ не упоминает.

5. Основными законодательными актами, регулирующими положение предприятий с иностранными инвестициями в России, являются ГК РФ, Закон об иностранных инвестициях в Российской Федерации 1999 г., а также акты о приватизации. Как отмечалось выше, согласно российскому законодательству, под предприятиями с иностранными инвестициями понимаются предприятия с долевым участием иностранных инвесторов (совместные предприятия - СП) и предприятия, полностью принадлежащие иностранным инвесторам. Кроме того, на территории России могут создаваться филиалы иностранных юридических лиц.

Юридические лица подразделяются в России на коммерческие и некоммерческие организации, исходя из цели их основной деятельности. В ГК РФ дается исчерпывающий перечень форм коммерческих организаций. Это хозяйственные общества и товарищества. Кодекс четко разделил товарищества как объединения лиц, требующие непосредственного участия учредителей в их деятельности, и общества как объединения капиталов, не требующие такого участия, но предполагающие наличие специальных органов управления.

В ГК РФ подробно определен статус хозяйственных товариществ, а для обществ установлены лишь общие правила, детализация которых осуществляется в специальных законах. В Российской Федерации действует Федеральный закон об акционерных обществах от 26 декабря 1995 г. и Федеральный закон об обществах с ограниченной ответственностью от 8 февраля 1998 г.

Хозяйственные общества, согласно ст. 66 ГК РФ, могут создаваться в форме акционерного общества, общества с ограниченной или с дополнительной ответственностью. Акционерные общества, в свою очередь, подразделяются на открытые и закрытые. Акционерное общество, участники которого могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров, признается открытым, а общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц, - закрытым.

Обществом с ограниченной ответственностью признается учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров. Участники такого общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов (ст. 87 ГК РФ).

Иностранные инвесторы при создании предприятий с иностранными инвестициями обычно используют форму закрытого акционерного общества или общества с ограниченной ответственностью, хотя в ходе проводившейся в 1992 - 1993 гг. приватизации иностранные фирмы приобретали акции и вновь образованных акционерных обществ.

Поскольку основными иностранными инвесторами, выступающими в качестве учредителей соответствующих предприятий на территории РФ, являются иностранные юридические лица, приведем применяемое в Законе 1999 г. понятие "иностранный инвестор", используемое для целей этого Закона. Согласно ст. 2 Закона 1999 г. иностранный инвестор - это:

- иностранное юридическое лицо, гражданская правоспособность которого определяется в соответствии с законодательством государства, в котором оно учреждено, и которое вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории РФ;

- иностранная организация, не являющаяся юридическим лицом, гражданская правоспособность которой определяется в соответствии с законодательством государства, в котором она учреждена, и которая вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории РФ;

- иностранный гражданин, гражданская правоспособность и дееспособность которого определяются в соответствии с законодательством государства его гражданства и который вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории РФ;

- лицо без гражданства, которое постоянно проживает за пределами РФ, гражданская правоспособность и дееспособность которого определяются в соответствии с законодательством государства его постоянного места жительства и которое вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории РФ;

- международная организация, которая вправе в соответствии с международным договором РФ осуществлять инвестиции на территории РФ;

- иностранные государства в соответствии с порядком, определяемым федеральными законами.

В отличие от ранее действовавшего законодательства СССР, предусматривавшего явно выраженный разрешительный порядок создания предприятий с иностранными инвестициями, в России был установлен в целом явочно-нормативный порядок, при котором решение о создании предприятия принимают сами учредители, являющиеся собственниками денежных и имущественных средств, вносимых в уставный капитал создаваемого предприятия. При таком порядке от учредителей требуется только соблюдение положений нормативных актов, регулирующих создание предприятий с иностранными инвестициями, включая государственную регистрацию.

Однако из явочно-нормативного порядка учреждения предприятий с иностранными инвестициями было сделано несколько исключений. В отношении участия иностранных инвесторов в приватизации предприятий и объектов торговли, общественного питания, автотранспорта, а также мелких предприятий промышленности и строительства предприятий с иностранными инвестициями такое участие допускалось только на условиях инвестиционных коммерческих конкурсов.

Приведем пример из практики. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ рассмотрела в кассационном порядке дело по иску трудового коллектива кафе "Юность" и прокурора Мурманской области о признании недействительными результатов конкурса приватизации этого кафе и договора купли-продажи, заключенного Фондом имущества г. Мурманска с участвовавшим в этом конкурсе гражданином Норвегии Б. Решением, принятым судебной коллегией по делу, предъявленный иск был удовлетворен, итоги конкурса приватизации кафе "Юность" и договор купли-продажи, заключенный с участвовавшим в нем иностранным инвестором, признаны недействительными, поскольку приватизация иностранными инвесторами предприятий общественного питания допускалась только по решению местных органов власти. Такого решения в отношении приватизации гражданином Норвегии Б. конкретного объекта - кафе "Юность" принято не было.

В Российской Федерации были установлены также ограничения для участия в конкурсах иностранных инвесторов в отдельных отраслях хозяйства. Так, было предусмотрено, что при участии в конкурсах должна сообщаться информация в федеральные органы безопасности, которые вправе предоставить заключение о запрете приобретения предприятия определенным иностранным инвестором.

6. Действующее в России законодательство не устанавливает для российских и иностранных участников предприятия с иностранными инвестициями какого-либо обязательного соотношения долей. Этот вопрос решается соглашением сторон (учредительным договором). Иные правила по данному вопросу установлены в отношении совместных страховых организаций.

В отношении этих организаций в 1992 г. было установлено, что доля участия иностранных инвесторов в уставном капитале страховой организации в совокупности не должна превышать 49%.

Уставный капитал общества с ограниченной ответственностью составляется из стоимости вкладов его участников, а акционерного общества - из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционерами. Допускается увеличение уставного капитала акционерного общества. Эти и другие положения законов РФ об акционерных обществах и обществах с ограниченной ответственностью полностью применяются и в отношении обществ с участием иностранных лиц.

Вклады в иностранной валюте и имущество, оцененное в иностранной валюте, подлежат пересчету в рубли в соответствии с тем курсом, который действует для операций такого рода. При формировании уставного капитала путем внесения денежных средств, имущества, имущественных и неимущественных прав на практике стали делаться специальные перечни вкладов российских и иностранных участников в виде отдельных приложений к учредительному договору. Каждый перечень должен содержать наименование вклада, его описание, согласованную оценку вклада и срок его взноса.

В качестве вклада могут вноситься: собственность, а также другие имущественные права (например, право пользования, право залога и т.д.); права на долевое участие и другие формы участия в хозяйственных предприятиях и организациях; права требования по денежным средствам, вложенным для создания экономических ценностей, или услугам, имеющим экономическую ценность; авторские права, права промышленной собственности, такие как права на изобретения, включая права, вытекающие из патентов, товарные знаки, промышленные образцы, полезные модели, фирменные наименования, а также на технологию и ноу-хау; права на экономическую деятельность, включая права на разработку, добычу или эксплуатацию природных ресурсов.

Закон об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности 2003 г. рассматривает коммерческое присутствие в качестве формы организации предпринимательской и экономической деятельности иностранного лица на территории РФ в целях оказания услуг, в том числе путем создания юридического лица, филиала или представительства юридического лица либо участия в уставном (складочном) капитале юридического лица (ст. 2). Свои представительства в России могут открывать иностранные банки, авиационные предприятия и др. Согласно установленному порядку иностранные юридические лица могут открывать на территории России свои представительства только с разрешения, выдаваемого специально уполномоченным на то аккредитующим органом.

Иностранная фирма или организация, заинтересованная в открытии представительства, подает в соответствующий аккредитующий орган письменное заявление, в котором оговаривается цель открытия представительства, дается описание деятельности фирмы, ее планов и перспектив сотрудничества с российскими партнерами. К заявлению прилагаются официальные документы, в числе которых можно назвать: устав иностранного юридического лица, открывающего представительство; выписку из торгового реестра и банковскую справку о платежеспособности иностранной фирмы; положение о представительстве и решение компетентного органа управления иностранного предприятия о его открытии. Разрешение на открытие обычно выдается на срок от одного года до трех лет и может быть продлено по просьбе соответствующего иностранного юридического лица.

Филиал иностранного юридического лица создается в целях осуществления на территории РФ той деятельности, которую осуществляет за пределами Российской Федерации головная организация, и ликвидируется на основании решения иностранного юридического лица. Государственный контроль за созданием, деятельностью и ликвидацией филиала иностранного юридического лица осуществляется посредством аккредитации в порядке, определяемом Правительством РФ. Филиал иностранного юридического лица, созданный на территории РФ, выполняет часть функций или все функции, включая функции представительства, от имени создавшего его иностранного юридического лица (головной организации) при условии, что цели создания и деятельность головной организации имеют коммерческий характер и головная организация несет непосредственную имущественную ответственность по принятым ею в связи с ведением указанной деятельности на территории РФ обязательствам.

Коммерческая организация с иностранными инвестициями, созданная на территории РФ, в которой иностранный инвестор владеет не менее чем 10% доли в уставном капитале указанной организации, при осуществлении им реинвестирования пользуется в полном объеме правовой защитой, гарантиями и льготами, установленными Законом 1999 г.

Российская коммерческая организация получает статус коммерческой организации с иностранными инвестициями со дня вхождения в состав ее участников иностранного инвестора.

Она утрачивает этот статус со дня выхода иностранного инвестора из состава ее участников (при наличии нескольких иностранных инвесторов в составе ее участников - в случае выхода всех иностранных инвесторов). С этого дня указанная коммерческая организация и иностранный инвестор утрачивают правовую защиту, гарантии и льготы, установленные Законом 1999 г.

Юридические лица, являющиеся коммерческими организациями с иностранными инвестициями, подлежат государственной регистрации в органах юстиции. Юридические лица, являющиеся коммерческими организациями с иностранными инвестициями, подлежат государственной регистрации в порядке, определяемом Федеральным законом "О государственной регистрации юридических лиц".

Коммерческой организации с иностранными инвестициями может быть отказано в государственной регистрации в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Отказ в государственной регистрации может быть обжалован иностранным инвестором в судебном порядке.

Функции по регистрации предприятий с иностранным участием на территории РФ возложены на Государственную регистрационную палату при Министерстве юстиции РФ. Эта же палата осуществляет аккредитацию представительства иностранных компаний на территории РФ.

Порядок регистрации содержится в Уставе Государственной регистрационной палаты, утвержденном Приказом Министра юстиции РФ от 29 декабря 1998 г.

Важную роль в решении существенных вопросов как учреждения предприятий, так и их деятельности призваны сыграть договоры о создании предприятий, заключаемые их участниками, и уставы предприятий.

Предприятия с иностранными инвестициями (СП) являются юридическими лицами по российскому законодательству. Они могут от своего имени заключать договоры, приобретать имущественные и личные неимущественные права и нести обязанности, быть истцами и ответчиками в суде и третейском суде. Предприятия имеют самостоятельный баланс и действуют на основе полного хозяйственного расчета, самоокупаемости и самофинансирования. В принципе на них как на юридические лица российского права распространяются общие положения российского законодательства о юридических лицах. Но в отношении таких предприятий действуют и некоторые специальные положения, прямо установленные законодательством.

С учреждением предприятия с иностранными инвестициями в России рождается новое юридическое лицо, но независимо от того, находится ли в руках иностранного инвестора 100% капитала такого лица или только его часть, оно полностью подпадает под действие российского права. Это означает, что все правила, касающиеся лицензирования, применяются и к его деятельности (например, в секторе энергетики, здравоохранения, транспорта, строительства).

Из других юридических вопросов следует остановиться на вопросе о праве, подлежащем применению к взаимоотношениям участников предприятия с иностранными инвестициями. Поскольку договор об учреждении такого предприятия - это всегда договор с иностранным участником (фирмой, компанией, корпорацией), во взаимоотношениях участников всегда присутствует "иностранный элемент". Это означает необходимость решения так называемой коллизионной проблемы, т.е. вопроса о том, правом какого государства эти отношения будут регулироваться. Решение этой проблемы российским судом или третейским судом (арбитражем) возможно лишь на основе норм и принципов коллизионного права, входящего в состав международного частного права. Такая норма содержится в ст. 1214 ГК РФ: "К договору о создании юридического лица с иностранным участием применяется право страны, в которой согласно договору подлежит учреждению юридическое лицо".

Ранее действовала коллизионная норма аналогичного содержания (п. 3 ст. 166 Основ 1991 г.), но она применяется лишь только к договорам о совместных предприятиях. Статья 1214, как это видно из ее текста, должна применяться к договорам о создании любых юридических лиц с иностранным участием. По своему характеру это императивная норма. Стороны такого договора не могут своим соглашением предусмотреть применение иного права, чем право страны места учреждения юридического лица.

7. Правила, касающиеся положения иностранных юридических лиц, содержатся в многочисленных международных договорах (о торгово-экономическом сотрудничестве, о поощрении и защите капиталовложений, о правовой помощи, об избежании двойного налогообложения).

Так, в договорах о поощрении и защите капиталовложений определяется, как уже отмечалось выше, какие юридические лица государств, заключивших договор, рассматриваются в качестве инвесторов, т.е. решается вопрос о "национальности" юридических лиц. Объясняется это тем, что задача этих международных соглашений состоит в возможно более точном определении того юридического лица другой стороны, в отношении которого должны применяться положения договора.

Многосторонние соглашения о правовой помощи (Минская конвенция 1993 г., Кишиневская конвенция 2002 г.) и двусторонние договоры о правовой помощи между государствами СНГ применяются не только к гражданам, но и к юридическим лицам (договоры РФ с Азербайджаном, Грузией, Киргизией, Молдавией); аналогичные положения содержатся в договорах с Латвией, Литвой и Эстонией.

**Вопрос №20**

**Личный закон юридического лица** (lex societatis)-формула прикрепления широко используется при решении коллизий законов связанных с правовым положением иностранного юр. л. Она предусматривает примение права того гос-ва которому принадлежит юр. л

**Вопрос №21**

особенность правового режима гос-ва. Как участника мчп заключается в его иммунитете от иностранной юрисдикции юрисдикция вытекает из суверенитета государства и означает его законодательную, судебную, административную власть объем и сферу действия власти

содержание иммунитета :

1. судебный иммунитет -юрисдикционный иммунитет означающий неподсудность государства суду иностранного государства
2. иммунитет от применения по предварительному обеспечению иска- не враве применять любые меры по обеспечению придворительного иска т. к. эти меры носят принудительный характер. (арест гос. счетов в иностранных банках) сточки зрения иммунитета они недоступны.
3. иммунитет по принудительному исполнения судебного решения-в отношении гос-ва и его собственности не могут быть приняты какие-либо принудительные меры по исполнению судебного решения.
4. иммунитет собственности государства- означает неприкосновенность гос. Собственности, находящийся на территории иностранного гос-ва.
5. иммунитет от применения иностранного права

**Вопрос №22**

**Абсолютный иммунитет**- пр-во гос-ва пользоваться иммунитетом в полном объеме

И всеми его элементами он рспротраняиться на любую дейтельность и собсвенность гос-ва.

**Функциональный иммунитет**-это вид иммунитета основан на принципиальном разграничении функций государства на публичноправавую и частно-провавую Если государство выступает как суверен, совершая акт властвования, то оно всегда пользуеться суверенитетом, а если государство выступает в качестве частного лича, заниматься коммерческой деятельностью, то тогда оно иммунитетом не обладает зависимости от осущетвляемых функций гос-во может выступать в качестве суверена, носителя публичной власти либо в качестве частного лица.

**Ограниченный иммунитет -**

**Вопрос №23**

Приемущетвенным способом правового регулирования отношений собственности в мчп являться коллизионно правовой . в РФ колизионно правовое регулирование на основе положений содержашихся в ч. 3 ГК РФ 1205-1207 ст.

Кроме нацианального правового ругилирования вещных правовых отношений в мчп можно говорить и о международном правовом регулировании т.е регулирование отнашений собственности договорными коллизионными нормами, т.е. Нормами закрепленными международными договорами Национальные коллизионные нормы, и договорные коллизионные нормы регулирующие вещно- правовые отношения собственности регулируются одним классическим законом – закон места нахождения веши.

**Вопрос №24**

В отношении прав собственности на движимое имущество возникают два основных коллизионных вопроса

1. какой закон регулирует переход права собственности, а если собственность приобритаеться не в этом гос-ве, где веешь находиться.

2. каким законом опредиляиться объем прав собственника, если веешь приобретена за границей или принадлежит иностранцу

В настоящие время в отношении движемой собственности действует принцип закон нахождения веши. Таким образом, современная международная практика отвечает на поставленные вопросы

1. вещь правомерно приобретенная в собственность лицом, сохраняться за её собственником при изменении места нахождения вещи (тем самым признается право собственности вещь, приобретенную за границей).

2. объем права собственника определиться законом места нахождения веши. При перемещении веши из одного государства в другое соответственно измениться содержание собственности в смысле объема прав собственника. Здесь не имеет значения то обстоятельство, какие прова принадлежали собственнику веши до её перемещения в данное государство.

Есть исключения для:

Авторское право праве на фирму или товарный знак это и распространиться опредиляиться личным законом юр. лица а не местом нахождения вещи.

В коллизионных вопросах собственности российское законодательство представлено в ст. ст. 1205-1207 ГК РФ статья 1205 закрепляит принцип закон места нахождения вещи.

Коллизионные вопросы права собственности помимо национального законодательства. Регулируются также и рядом международных договоров. Гаагская конвенция.

**Вопрос №25**

***Иностранные инвестиции-*** этоматериальные и нематериальные ценности, принадлежащие физ. и юр. лицам одного государства и находящиеся на территории другово государства с целью извлечения прибыли.

Инвестиции длиться:

1. на имущественный или не имущественный характер.
2. по участию инвестора в управлении объектом делятся на прямые и косвенные.
3. в зависимости от источника финансирования государственные и часные

**В** структуре правового регулирования инвестиционных отнащенний можно выделить два уровня

1. международно-правовой, формирующийся путем заключения международных договоров.

2. внутригосударственный, основу которого составляет национальное законодательство принимающего государства.

**Вопрос №26**

Отношения, связанные с зарубежной собственностью, регулируются постановлением правительства РФ от 5января 95 г. «об управлении федеральной собственностью, находящийся за рубежом»

**Вопрос №27**

1. Благодаря заключению международных конвенций был устранен территориальный характер авторского права. Конечно, в этом были заинтересованы не только издательства, но и авторы, чьи произведения без их согласия издавались и иным образом использовались в других странах. Первой такой конвенцией стала Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений (см. § 1 этой главы), участниками которой был образован так называемый Бернский союз. Административные функции Бернского союза выполняет ВОИС. В Конвенции участвует большое число стран (более 150 государств, включая США с 1989 г., Китай - с 1992 г.). Для России Бернская конвенция в редакции 1971 г. действует с 13 марта 1995 г. Официальный русский текст в соответствии со ст. 37 Конвенции подтвержден Генеральным директором ВОИС и опубликован в Бюллетене международных договоров РФ (N 9. 2003). К Бернской конвенции в ред. 1971 г. присоединились также Белоруссия, Эстония, Грузия, Латвия, Литва, Молдавия, Украина, Азербайджан, Армения, Казахстан, Киргизия, Таджикистан.

Принятие в 1993 г. Закона РФ об авторском праве и смежных правах открыло новые возможности для расширения международного сотрудничества России с другими государствами, прежде всего путем присоединения к Бернской конвенции. Поскольку Бернская конвенция содержит, в отличие от Всемирной конвенции, значительное число материально-правовых норм, она представляет собой более высокий "международный стандарт" охраны авторских прав. Российский Закон 1993 г. отвечает этому стандарту. В нем существенно расширен объем авторских прав. В соответствии с Конвенцией сокращен по сравнению с предшествующим законодательством перечень случаев возможного использования произведений без согласия автора, срок действия прав автора был установлен в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти. В дальнейшем (Законом от 20 июля 2004 г.) этот срок был продлен до 70 лет.

Авторы - граждане стран - участниц Бернского союза пользуются охраной своих авторских прав. Так, согласно ст. 5 Бернской конвенции указанные авторы пользуются в других странах Союза, кроме страны происхождения произведения, в отношении своих произведений, как опубликованных, так и неопубликованных, "правами, которые предоставляются в настоящее время или могут быть предоставлены в дальнейшем соответствующими законами этих стран своим гражданам, а также правами, особо предоставляемыми настоящей Конвенцией".

Такая же охрана предоставляется авторам - гражданам государств, не участвующих в Конвенции, в отношении произведений, опубликованных ими впервые в одной из стран Бернского союза или одновременно в стране, не входящей в Союз, и в стране Союза. Бернская конвенция во главу угла ставит территориальный признак - страну происхождения произведения или, точнее, страну первого опубликования произведения.

Это положение ст. 3 Конвенции, исходящее из так называемого географического критерия, имеет практическое значение для советских (российских) авторов, произведения которых опубликованы до присоединения РФ к Бернской конвенции. Приведем примеры.

Тексты музыкальных произведений известных советских композиторов Шостаковича, Прокофьева, Хачатуряна и других в ряде случаев были впервые опубликованы в Англии или Германии в период, когда СССР не участвовал в Бернской конвенции, а Англия и Германия участвовали. Эти произведения подпадают под охрану, предусмотренную Бернской конвенцией.

В отношении таких произведений в ФРГ действуют установленные законодательством этой страны сроки охраны. Так, срок охраны (70 лет после смерти автора) действует в отношении произведений Сергея Прокофьева до 31 декабря 2033 г., Арама Хачатуряна - до 31 декабря 2045 г., Дмитрия Шостаковича - до 31 декабря 2048 г.

Другой пример, выходящий за пределы вопроса о сроках охраны, касается публикации в Италии романа Бориса Пастернака "Доктор Живаго". Как известно, по идеологическим соображениям публикация в Советском Союзе этого произведения оказалась невозможной, и оно было впервые опубликовано в 1957 г. в Италии - государстве, входящем в состав Бернского союза, причем не в оригинале, а в переводе на итальянский язык. Затем книга издавалась на других языках и в других странах - членах Бернского союза. Английский писатель А. Моллин опубликовал свой роман "Дочь Лары", в котором использовал сюжетную линию, образы героев и частично сам текст романа Б. Пастернака "Доктор Живаго". Права итальянского издательства, опубликовавшего "Доктор Живаго" впервые, были признаны в ходе судебного разбирательства в ряде государств (в частности, в ФРГ). В 1996 г. суд в Карлсруэ (ФРГ) вынес решение о запрете распространения романа "Дочь Лары". Следует в этой связи отметить, что, согласно Закону об авторском праве и смежных правах ФРГ 1965 г., иностранным гражданам должна предоставляться охрана и в тех случаях, когда произведение впервые опубликовано на территории действия закона только в переводе.

По Конвенции в редакции 1971 г. охрана предоставляется гражданам стран Бернского союза и в тех случаях, когда их произведение было впервые опубликовано вне территории стран Союза.

В отношении неопубликованных произведений охрана предоставляется авторам - гражданам стран Союза.

В Бернской конвенции установлены подробные правила в отношении содержания авторских прав. Объем прав в основном определяется по закону страны, где предъявляется требование об охране. Субъекту охраны предоставляется национальный режим, т.е. те же права, которые предоставляются соответствующими законами гражданам данной страны. Кроме того, автору предоставляются права, особо предусмотренные Бернской конвенцией. Осуществление прав в другой стране не зависит от охраны произведения в стране его происхождения. Это относится как к объему охраны (в материально-правовом смысле), так и к порядку судебной защиты прав авторов. В отношении судебной защиты гражданину каждой страны Союза в любой другой стране Союза также обеспечен национальный режим.

Что касается прав автора, установленных в самой Бернской конвенции (без отсылки к внутреннему законодательству стран - ее участниц), то в ней предусматривается исключительное право автора на перевод своих литературных и художественных произведений, воспроизведение экземпляров произведения, публичное исполнение драматических и музыкальных произведений, передачу своих произведений по радио и телевидению, публичное их чтение, переделку, запись музыкальных произведений механическим способом и ряд других прав.

Под объектами авторских прав обычно понимаются произведения науки, литературы и искусства. В Бернской конвенции применяется понятие "литературные и художественные произведения". Этот термин, согласно Конвенции, охватывает все произведения в области литературы, науки и искусства, каким бы способом и в какой бы форме они ни были выражены, как-то: книги, брошюры и другие письменные произведения; лекции, обращения, проповеди и другие подобного рода произведения; драматические, музыкально-драматические произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные сочинения с текстом или без текста; кинематографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным кинематографии; рисунки, произведения живописи, архитектуры, скульптуры, графики и литографии; фотографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным фотографии; произведения прикладного искусства; иллюстрации, карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии, архитектуре или наукам.

Этот перечень не является замкнутым или исчерпывающим. По мере развития науки и техники круг объектов охраны расширяется, что также находит свое отражение в Бернской конвенции (при ее пересмотрах) и в других международных соглашениях. В Соглашении ТРИПС охрана распространена на компьютерные программы.

Ограничивая возможность свободного использования произведений (необходимо получить согласие обладателей прав, выплатить гонорар и т.д.), Бернская конвенция не отвечает в ряде случаев интересам развивающихся стран. По инициативе этих стран на Стокгольмской конференции (1967) наряду с пересмотренным текстом Бернской конвенции был подписан специальный Протокол для развивающихся стран. В нем предусмотрены некоторые правила, менее жесткие, чем в основном тексте Бернской конвенции. Однако в результате политики западных государств, защищающих интересы крупных издательских монополий, фирм по производству звукозаписи и других обладателей авторских прав, Протокол не вступил в силу. В результате компромисса на Парижской конференции (1971) в текст Бернской конвенции были включены некоторые правила, облегчающие распространение переводной литературы в учебных и научных целях в развивающихся странах, однако менее льготные, чем предусмотрены в Протоколе.

Тенденция расширения объема защиты получила дальнейшее отражение в Соглашении ТРИПС. В Бернской конвенции были предусмотрены определенные изъятия из исключительных прав правообладателей. В Соглашении ТРИПС позиции правообладателя были усилены, поскольку предусматривается, что страны-участницы должны свести ограничения или исключения к определенным случаям, которые не вступают в противоречие с нормальным использованием произведения и не нарушают законных интересов правообладателя.

В Соглашении ТРИПС предусмотрено, что страны-участницы будут применять материально-правовые нормы Бернской конвенции, за исключением положений о личных неимущественных правах (праве на авторство, неприкосновенности произведения). Таким образом, эти страны приняли на себя международно-правовые обязательства, предусмотренные Бернской конвенцией, не будучи членами Бернского союза. Кроме того, они приняли дополнительные обязательства, которые в Бернской конвенции не содержатся.

Авторы компьютерных программ и производители звукозаписи получили право разрешать или запрещать коммерческую аренду (сдавать в прокат) оригиналов или копий своих охраняемых произведений. Аналогичные исключительные права установлены и в отношении кинофильмов, так как сдача кинофильмов в прокат и в аренду на коммерческой основе привела к широкомасштабному копированию фильмов, а это наносит серьезный материальный ущерб и нарушает права на тиражирование продукции. Исполнители защищены от случаев несанкционированной звукозаписи, тиражирования и воспроизведения своих концертных исполнений на срок не менее 50 лет (борьба с незаконной торговлей звукозаписями). Производители звукозаписей обладают правами препятствовать тиражированию записей в течение 50 лет.

Срок охраны авторского права, по Бернской конвенции, составляет все время жизни автора и 50 лет после его смерти. Это в принципе минимальный срок, так как если по закону страны - участницы Союза, в которой предъявляется требование об охране, срок является более продолжительным, то применяется установленный в этой стране срок, однако он не может быть более продолжительным, чем срок действия авторского права, который установлен в стране, где произведение было впервые опубликовано.

Если в законодательстве соответствующей страны содержится правило о сравнении сроков охраны, оно будет применяться к охране произведений российских авторов. Это правило состоит в следующем: согласно п. 8 ст. 7 Конвенции срок определяется законом страны, в которой истребуется охрана; однако, если законодательством этой страны не предусмотрено иное, этот срок не может превышать срок, установленный в стране происхождения произведения. Например, в Испании срок охраны произведений составляет период жизни автора и 60 лет после его смерти, однако произведения российских авторов могли охраняться лишь в течение 50 лет после смерти авторов, поскольку закон РФ устанавливал до 2004 г. срок действия прав авторов в течение их жизни и 50 лет после их смерти.

Таким образом, увеличение срока действия авторского права до 70 лет после смерти автора обеспечило дополнительную охрану произведений российских авторов во многих странах мира. В то же время согласно п. 8 ст. 7 Бернской конвенции в законодательство РФ было введено правило следующего содержания: предоставление на территории РФ охраны произведению в соответствии с международными договорами РФ осуществляется в отношении произведений, не перешедших в общественное достояние в стране происхождения произведения вследствие истечения установленного в такой стране срока действия авторского права и не перешедших в общественное достояние в Российской Федерации вследствие истечения предусмотренного законом срока действия авторского права.

При предоставлении охраны произведению в соответствии с международными договорами РФ срок действия авторского права на территории РФ не может превышать срока действия авторского права, установленного в стране происхождения произведения.

Во многих странах (в частности, в странах ЕС, согласно директиве N 93/98 ЕЕС от 29 октября 1993 г., а также в США на основании Закона от 27 октября 1998 г.) он был увеличен до 70 лет.

2. Вторым основным многосторонним международным соглашением является Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве. Она была разработана под эгидой ЮНЕСКО и подписана на конференции в Женеве в 1952 г. В Конвенции участвуют 99 государств, причем ряд государств (в частности, страны Американского континента) не участвует в Бернской конвенции. Для СССР (РФ) Конвенция в первоначальной редакции действует с 27 мая 1973 г., в редакции 1971 г. - с 13 марта 1995 г.

Всемирная конвенция, как и Бернская, исходит из принципа национального режима, но в отличие от нее этот принцип играет здесь большую роль, поскольку Всемирная конвенция содержит немного материально-правовых норм, отсылая к внутреннему законодательству. Тем самым присоединение к Всемирной конвенции в меньшей степени требует внесения изменений во внутреннее законодательство. По своему содержанию она носит более универсальный характер, что делает возможным участие в ней стран с различным законодательством в области авторского права. Во Всемирной конвенции более широко представлены государства с различными системами авторского права, хотя большинство участников Бернской и Всемирной конвенций совпадает.

Основное правило Всемирной конвенции (правило о национальном режиме) содержится в ст. II. Эта статья (в ред. 1971 г.) гласит:

"1. Выпущенные в свет произведения граждан любого Договаривающегося Государства, равно как произведения, впервые выпущенные в свет на территории такого Государства, пользуются в каждом другом Договаривающемся Государстве охраной, которую такое Государство предоставляет произведениям своих граждан, впервые выпущенным в свет на его собственной территории, ТАК ЖЕ КАК И ОХРАНОЙ, СПЕЦИАЛЬНО ПРЕДОСТАВЛЕННОЙ НАСТОЯЩЕЙ КОНВЕНЦИЕЙ (выделено мой. - М.Б.).

2. Не выпущенные в свет произведения граждан каждого Договаривающегося Государства пользуются в каждом другом Договаривающемся Государстве охраной, которую это Государство предоставляет не выпущенным в свет произведениям своих граждан, ТАК ЖЕ КАК И ОХРАНОЙ, СПЕЦИАЛЬНО ПРЕДОСТАВЛЕННОЙ НАСТОЯЩЕЙ КОНВЕНЦИЕЙ (выделено мой. - М.Б.).

3. Для целей настоящей Конвенции любое Договаривающееся Государство может в порядке своего внутреннего законодательства приравнять к своим гражданам любых лиц, домицилированных на территории этого Государства".

Таким образом, Всемирная конвенция предусматривает охрану прав на опубликованные произведения для граждан государств, участвующих в ней, даже и в том случае, если произведение впервые было опубликовано на территории государства, не участвующего в ней.

В Конвенции указывается, что государства - ее участники обязаны принять все меры, необходимые для обеспечения "достаточной и эффективной охраны прав авторов и всех других обладателей авторских прав". В ней не раскрывается содержание авторских прав и нет исчерпывающего, замкнутого перечня охраняемых произведений. В ст. I содержится лишь примерный перечень литературных, научных и художественных произведений, в который входят "произведения письменные, музыкальные, драматические и кинематографические, произведения живописи, графики и скульптуры".

Существенной особенностью Всемирной конвенции являлось то, что в ней первоначально специально регулировалось только одно правомочие автора - право на перевод.

Согласно ст. V "Авторское право включает исключительное право автора переводить, выпускать в свет переводы и разрешать перевод и выпуск в свет переводов произведений, охраняемых на основании настоящей Конвенции". Практически наиболее важным является то, что обладатель авторского права в соответствии с Конвенцией имеет исключительное право на перевод или переиздание своего произведения. Нельзя в другой стране издать произведение без разрешения того издательства, которое впервые издало его, и без уплаты соответствующего вознаграждения. Таким образом, например, произведение А. Кристи нельзя перевести во Франции без разрешения английского издательства, которое впервые его издало, и без уплаты соответствующего вознаграждения. Нужно заключить договор на его издание. Сказанное распространяется и на переиздания, поскольку действие авторского права уже не ограничивается территорией одного государства, а распространяется на все государства - участники Конвенции.

В тексте 1971 г. говорится о любых способах воспроизведения произведения, что означает, в частности, что охрана распространяется на радиовещание и телевидение. Кроме того, в текст 1971 г. была включена ст. IV bic, согласно которой государства-участники призваны соблюдать "основные права, обеспечивающие охрану имущественных интересов автора".

В то же время, согласно Всемирной конвенции, ни одно государство-участник не обязано обеспечивать охрану произведению в течение срока, более продолжительного, чем срок, установленный для произведения данной категории законом государства, в котором произведение было впервые выпущено в свет, но он не может быть короче периода, охватывающего время жизни автора и 25 лет после его смерти.

Выпуску произведения в свет в Конвенции посвящена специальная статья. Она сформулирована следующим образом: "Под "выпуском в свет" в смысле настоящей Конвенции следует понимать воспроизведение в какой-либо материальной форме и предоставление неопределенному кругу лиц экземпляров произведения для чтения или ознакомления путем зрительного восприятия". Отсюда следует, в частности, что музыкальное произведение будет считаться выпущенным в свет не в момент его исполнения, а в момент выхода из печати текста нот.

Всемирная конвенция имеет еще одну особенность. В ней предусматривается необходимость соблюдения определенных формальностей в отношении охраняемых произведений (помещение на произведениях знака авторского права, состоящего из специального символа, указания обладателя авторского права и года первого выпуска в свет). Эта особенность вызвана тем, что в США и в некоторых других странах Американского континента требуется выполнение различных формальностей (регистрация, депонирование произведений) как обязательное условие предоставления охраны, которые заменяются для произведений, охраняемых Конвенцией, помещением знака авторского права. В 1971 г. во Всемирную конвенцию было включено правило о воспроизведении, публичном исполнении и передаче произведений по радио.

Состав стран-участниц в обеих конвенциях в основном совпадает, если одни и те же государства участвуют в обеих конвенциях, применяются положения Бернской конвенции, она пользуется приоритетом.

3. Одно из различий между Всемирной конвенцией и Бернской конвенцией состоит в том, что Всемирная конвенция не имеет обратной силы, а Бернская - имеет. Действие Всемирной конвенции определяется "моментом возникновения права на произведение", а Бернской конвенции - "моментом прекращения права" (В.А. Дозорцев).

Согласно п. 1 ст. 18 Бернской конвенции она применяется ко всем произведениям, которые к моменту ее вступления в силу не стали еще общественным достоянием в стране происхождения вследствие истечения срока охраны.

Каждая страна определяет для себя условия применения этого принципа. В Постановлении Правительства РФ от 3 ноября 1994 г. было дано поручение Министерству иностранных дел РФ оформить присоединение России к Бернской конвенции, "уведомив при этом, что действие Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений не распространяется на произведения, которые на дату вступления этой Конвенции в силу для Российской Федерации уже являются на ее территории общественным достоянием".

Из этого можно сделать вывод о том, что в РФ стали охраняться те произведения иностранных авторов, которые ранее не пользовались в России охраной, если они не перешли еще в разряд общественного достояния вследствие истечения срока охраны.

В практическом плане это означает, что если произведение российского автора еще продолжает охраняться в России, то, хотя бы оно и было выпущено в свет до 13 марта 1995 г., с даты присоединения РФ к Бернской конвенции оно стало охраняться во всех странах Бернского союза.

Соответственно, на территории Российской Федерации с 13 марта 1995 г. должны охраняться произведения иностранных авторов, которые ранее правовой охраной не пользовались, при условии, однако, что они не перешли еще в разряд общественного достояния вследствие истечения срока охраны в стране происхождения.

В силу перехода произведения в общественное достояние оно может использоваться любым лицом без какого-либо разрешения и без выплаты авторского вознаграждения. При этом, конечно, должно быть соблюдено право авторства и неприкосновенность произведения.

В российской литературе (А.П. Сергеев) отмечалось, что вопрос о так называемой обратной силе Бернской конвенции является достаточно сложным и продолжает вызывать споры среди специалистов. Поскольку Российская Федерация присоединилась к Бернской конвенции лишь в 1995 г., данный вопрос приобрел особую актуальность. Казалось бы, в п. 2 ст. 18 Бернской конвенции содержится достаточно ясное положение, а именно указывается на то, что "если вследствие истечения ранее предоставленного произведению срока охраны, оно стало уже общественным достоянием в стране, в которой истребуется охрана, то охрана этого произведения не возобновляется". Указанное правило не вызывало никаких вопросов и разночтений до тех пор, пока к Бернской конвенции не присоединились США, заявившие о неприменении правила об обратной силе. В последующем указанная оговорка была США снята, однако прецедент возможного отхода от принципа обратной силы Бернской конвенции был создан. При присоединении России к Бернской конвенции Правительство РФ заявило, что действие данной Конвенции не распространяется на произведения, которые на дату ее вступления в силу для Российской Федерации (13 марта 1995 г.) уже являлись на ее территории общественным достоянием. Подобное заявление расходится с требованиями п. 1 ст. 30 Бернской конвенции, которые допускают делать оговорки лишь в строго определенных в нем случаях. Поскольку ст. 18 Конвенции эти случаи не охватывает, любые оговорки о неприменении обратной силы Бернской конвенции не имеют необходимой правовой базы. Поэтому, по мнению А.П. Сергеева, на территории России должны охраняться все произведения иностранных авторов из стран Бернского союза, если только они еще не перешли в общественное достояние вследствие истечения сроков охраны в самих этих странах.

4. Таким образом, для охраны авторских прав иностранцев в России решающее значение имеет то обстоятельство, было ли его произведение опубликовано в стране, с которой имеется международный договор, независимо от того, является ли автор гражданином этой страны. Важно, чтобы произведение было опубликовано в стране - участнице такого договора. Согласно Закону РФ от 9 июля 1993 г. "Об авторском праве и смежных правах" авторское право распространяется также на произведения, обнародованные либо не обнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме на территории России, независимо от гражданства авторов и их правопреемников.

Кроме того, авторское право признается за авторами - гражданами РФ и их правопреемниками в отношении произведений, обнародованных либо не обнародованных, но находящихся в какой-либо объективной форме за пределами России.

При предоставлении на территории России охраны произведению в соответствии с международными договорами РФ автор произведения определяется по закону государства, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для обладания авторским правом.

В отношении произведений иностранных авторов, впервые выпущенных в свет за границей, можно говорить о двух группах произведений.

К первой группе относятся произведения, охраняемые в силу положений многосторонних соглашений. Охраняемыми являются также произведения, на которые распространяется действие заключенных Россией двусторонних соглашений о взаимной охране авторских прав. Такие соглашения были заключены ранее с Венгрией, Польшей, Австрией, Швецией, КНР и другими странами.

К произведениям второй группы относятся те, на которые не распространяются многосторонние конвенции или двусторонние соглашения с другими государствами о взаимной охране авторских прав. В отношении произведений этой группы действует режим неохраняемых произведений.

Автор такого произведения не имеет права требовать, например, уплаты вознаграждения за издание его произведения на территории России. Это не значит, однако, что в данном случае в России фактически не соблюдаются личные права иностранных авторов (право на имя и на неприкосновенность произведения).

Если произведение относится к первой группе, то его режим будет определяться как правилами международного соглашения, так и правилами нашего внутреннего законодательства. Согласно ст. 16 Закона об авторском праве 1993 г. автору принадлежат исключительные права на использованные произведения в любой форме и любым способом. Из этого следует, в частности, что перевод на другой язык другими лицами допускается не иначе как с согласия автора или его правопреемников, т.е. без согласия иностранного обладателя авторских прав произведение не может быть переведено и издано в России. Без согласия этого обладателя не могут быть произведены сокращения или какие-либо иные изменения. Различные виды использования произведения (исполнение драматического произведения, передача по радио и телевидению перевода произведения, не опубликованного в РФ, и т.п.) возможны лишь с согласия обладателя этого права.

За исключением случаев, когда в международном соглашении предусмотрены материально-правовые нормы, к произведениям такого рода будут применяться в силу принципа национального режима правила нашего законодательства в области авторского права.

Поскольку использование произведения, в том числе перевод произведения на другой язык, допускается на основании договора, заключаемого с автором или его правопреемником, иностранный автор или его правопреемник может заключать договоры об издании его произведения в России.

Законодательство исходит из того, что такие договоры могут быть двух основных типов. Во-первых, авторский договор о передаче исключительных прав и, во-вторых, авторский договор о передаче неисключительных прав.

5. Наряду с охраной авторских прав большое значение в современных условиях приобрела охрана так называемых смежных прав, под которыми понимаются права исполнителей, производителей фонограмм, организаций эфирного и кабельного вещания.

Предоставление на территории РФ охраны объектам смежных прав иностранных физических и юридических лиц на основании международных договоров РФ осуществляется в отношении исполнения фонограммы, передачи в эфир, передачи по кабелю, не перешедших в общественное достояние в стране их происхождения вследствие истечения установленного в такой стране срока действия смежных прав и не перешедших в общественное достояние в Российской Федерации вследствие истечения предусмотренного Законом об авторском праве и смежных правах срока действия смежных прав.

Сроки, предусмотренные Федеральным законом от 20 июля 2004 г. (70 лет после смерти автора), применяются во всех случаях, если 50-летний срок действия авторского права не истек на день вступления в силу этого Закона (т.е. со дня его опубликования). Основным международным договором в этой области, в котором с 13 марта 1995 г. участвует РФ, является Женевская конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизведения их фонограмм 1971 г. В ней участвуют 65 государств: Австрия, Великобритания, Испания, Италия, США, Нидерланды, ФРГ, Франция, Швеция, Япония, Эстония, Латвия, Литва, Молдавия, Украина и др. Согласно ст. 2 Конвенции иностранным фонограммам на территории РФ обеспечивается охрана от воспроизведения и импорта копий фонограмм. Конвенция не распространяется на иностранные фонограммы, записанные до 13 марта 1995 г.

Наряду с Женевской конвенцией об охране производителей фонограмм 1971 г. действует еще Римская конвенция об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и организаций вещания 1961 г. Принципиальная готовность России подписать эту Конвенцию неоднократно подтверждалась, в частности, в Соглашении о партнерстве и сотрудничестве 1994 г. (принятие Закона об авторском праве и смежных правах 1993 г. сделало присоединение возможным). Российская Федерация участвует в этой Конвенции с 26 мая 2003 г. Римская конвенция направлена на согласование интересов обладателей охраняемых смежных прав, которые сталкиваются при создании определенных произведений. Как и большинство международных конвенций в области охраны интеллектуальной собственности, она исходит, в принципе, из предоставления зарубежным обладателям смежных прав национального режима той страны, где испрашивается охрана. Государство-участник обязано также обеспечить на территории своей страны минимальный уровень охраны смежных прав, предусмотренный Конвенцией. Причем для каждой категории смежных прав определены критерии предоставления охраны и минимальный объем предоставляемых прав. Например, каждое государство-участник обязано предоставить охрану зарубежным артистам-исполнителям при соблюдении следующих условий: исполнение имело место в другом договаривающемся государстве; исполнение записано на охраняемой фонограмме или (не будучи записанным на фонограмме) распространяется путем охраняемой передачи в эфир. Предоставляемая артистам-исполнителям охрана предусматривает право воспрепятствовать передаче их исполнения в эфир или публичному сообщению, записи исполнения и воспроизведению записи, если они осуществлены без согласия исполнителя, за установленными исключениями. Условия охраны и объем охраны определены также для зарубежных производителей фонограмм и организации вещания (Л.А. Трахтенгерц).

Минимальный срок действия охраны, установленный Конвенцией, - 20 лет. Этот срок исчисляется с конца года, в котором была осуществлена запись исполнения, включенного в фонограмму, или исполнялось произведение, не записанное на фонограмму, или прозвучала передача в эфире. В Римской конвенции участвуют 68 государств - Австрия, Великобритания, Испания, Италия, ФРГ, Латвия, Литва, Эстония, Молдавия и др.

Основные положения Римской конвенции 1961 г. и Женевской конвенции 1971 г. воспроизведены в Договоре ВОИС по авторскому праву 1996 г. и в Договоре ВОИС по исполнениям и фонограммам 1996 г.

6. Что же касается охраны и использования произведений отечественных авторов за границей, то следует иметь в виду, что в подавляющем большинстве государств авторские права иностранных граждан признаются лишь при участии этих государств в международных соглашениях или на началах взаимности. В странах - участницах Всемирной конвенции об авторском праве охрана предоставляется произведениям российских авторов, опубликованным впервые в нашей стране после 27 мая 1973 г.

Что касается произведений российских авторов, подпадающих под действие Всемирной конвенции в редакции 1971 г., то охрана предоставляется лишь в отношении произведений, впервые выпущенных в свет после 12 марта 1995 г.

На всех издаваемых в СССР и России произведениях после присоединения СССР к Всемирной конвенции 1952 г. стал ставиться знак охраны авторского права.

После присоединения России к Бернской конвенции расширился круг стран, в которых начали охраняться произведения российских авторов и условия такой охраны стали более единообразными.

Автор может передать право на использование своего произведения как на территории РФ, так и за рубежом любым гражданам и юридическим лицам, в том числе иностранным. Содействие обладателям прав путем оказания им консультационных услуг и правовой помощи по охране авторских и смежных прав за рубежом осуществляют любые организации и фирмы. Автор вправе сам заключать договоры с иностранными фирмами, он может обращаться и к любым другим отечественным и зарубежным литературным, музыкальным и иным агентствам и заключать договоры с их помощью.

Сейчас заниматься такого рода посреднической деятельностью могут практически любые российские организации при условии, что эта деятельность соответствует их уставной правоспособности. За свои услуги по заключению экспортных и импортных договоров в области авторских прав они получают комиссионное вознаграждение, размер которого определяется в договорах с авторами и иными правообладателями. В литературе (А.П. Сергеев) обращалось внимание на то, что действующее российское авторское законодательство вообще не устанавливает каких-либо ограничений или дополнительных условий для передачи прав на использование произведений российских авторов иностранным пользователям. Договоры с ними заключаются в общем порядке и могут подчиняться по выбору сторон российскому или иностранному законодательству. При отсутствии соглашения о подлежащем применению праве применяется российское законодательство в соответствии с правилом, по которому применяется право страны, где имеет место жительства или основное место деятельности сторона, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания авторского договора.

Размер вознаграждения за использование произведений российских авторов за рубежом определяется авторским договором.

7. Особую актуальность в последние годы приобрели вопросы авторского права, связанные с созданием новых технологий, прежде всего Интернета. Интернет не только создал неограниченные возможности передачи текста, звука и видеозаписи, но и привел к опасным для авторов и иных правообладателей, независимо от места их нахождения, возможностям нарушения их прав.

Попытка решить некоторые вопросы использования цифровых технологий была сделана в Договоре ВОИС по авторскому праву 1996 г., Договоре ВОИС по исполнениям и фонограммам 1996 г., а также в Директивах, принятых в рамках ЕС в области авторского права и смежных прав. Охрана компьютерных программ как литературных произведений в смысле ст. 2 Бернской конвенции была распространена на программы независимо от способа или формы их выражения. Установлены правила, касающиеся компиляции данных (базы данных) и права на коммерческий прокат компьютерных программ, кинематографических произведений; произведений, воплощенных в фонограммах.

В этих документах, а также в разрабатываемом договоре (протоколе) ВОИС по аудиовизуальным исполнениям было применено понятие "доведение до всеобщего сведения", которое наиболее точно отражает особенности использования охраняемых объектов в новой технологической среде. Так, в ст. 8 Договора ВОИС по авторскому праву 1996 г. предусмотрено, что авторы произведений пользуются исключительным правом разрешить "любое сообщение своих произведений для всеобщего сведения по проводам или средствами беспроволочной связи таким образом, что представители публики могут осуществлять доступ к таким произведениям из любого места и в любое время по их собственному выбору". Тем самым охватывается, в частности, интерактивное сообщение по запросу через систему Интернет.

В заявлении, сделанном в отношении ст. 10 Договора ВОИС по авторскому праву 1996 г., отмечалось, что государства имеют право переносить и распространять на цифровую среду ограничения и исключения, которые действуют в отношении "классических" произведений. В 1989 г. был заключен Договор ВОИС о международной регистрации аудиовизуальных произведений.

В соответствии с Директивами ЕС государства - члены ЕС обязались инкорпорировать в свое национальное право содержание нескольких директив: по компьютерным программам (1991), смежным правам (1992), правам на аренду (прокат), спутниковому телевещанию и кабельной ретрансляции (1993), правовой охране баз данных (1996).

В феврале 2001 г. после длительного согласования была принята директива ЕС, которая предусматривает защиту авторских прав на размещенные в Интернете литературные и музыкальные произведения, а также фильмы. Государствам - членам ЕС предоставлена возможность использовать различные исключения, предусмотренные в этом документе.

8. Как и в ряде других государств, в России в последние годы большую остроту приобрела проблема борьбы с так называемым пиратством в области интеллектуальной собственности. Особенно широко распространено видеопиратство, что затрагивает законные интересы как иностранных, так и отечественных обладателей авторских и смежных прав.

В отличие от Бернской конвенции в Соглашении ТРИПС уделено большое внимание обеспечению эффективности охраны правообладателей, поскольку главной целью создателей этого Соглашения было установление конкретных мер для преодоления так называемой пиратской практики. Был установлен ряд правил процессуального характера, таможенных и иных мер по борьбе с пиратством. Предусмотрено принятие судами предварительных мер, арест товаров, изготовленных без разрешения обладателей авторских прав.

Первоначально в России была установлена административная и иная ответственность за продажу, сдачу в прокат и иное незаконное использование экземпляров произведений и фонограмм, однако эти и иные меры борьбы с нарушениями авторских и смежных прав не получили еще широкого применения. Законом от 8 апреля 2003 г. о внесении изменений в УК РФ было установлено, что "пиратов" будут наказывать не только за нанесение ущерба правообладателю, но и за сам факт использования контрафактной продукции, в том числе за "приобретение, хранение, перевозку контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта".

В ст. 49.1 Закона (в ред. от 20 июля 2004 г.) был введен ряд гражданско-правовых способов защиты авторского права и смежных прав. В соответствии с указанной статьей контрафактные экземпляры произведений или фонограмм, а также материалы и оборудование, используемые для воспроизведения контрафактных экземпляров или фонограмм, и иные орудия совершения правонарушения подлежат конфискации в судебном порядке в соответствии с законодательством РФ. Конфискованные контрафактные экземпляры произведений или фонограмм подлежат уничтожению, за исключением случаев их передачи обладателю авторских прав или смежных прав по его просьбе.

Встречались и другие нарушения прав авторов, относящиеся непосредственно к сфере международного частного права. Можно привести такой пример из практики.

В течение нескольких лет предметом рассмотрения российского Антимонопольного комитета, других государственных органов и судов был договор от 22 января 1992 г., заключенный тогдашней компанией "Останкино" и американской корпорацией об использовании хранящегося в архивах "Останкино" фонда аудио- и видеопроизведений. Этим договором американской корпорации были предоставлены исключительные права на использование архивных записей, хотя это в большинстве случаев нарушало права наследников композиторов и артистов-исполнителей.

9. Следует остановиться на договорных отношениях между Россией и другими государствами, входившими ранее в состав СССР.

С целью обеспечения признания и охраны авторских прав в отношениях между странами СНГ с некоторыми из них были заключены двусторонние соглашения. 24 сентября 1993 г. страны - участницы СНГ заключили многостороннее Соглашение о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав. В нем участвует 12 государств, в том числе Россия. Соглашение вступило в силу в мае 1995 г. Взаимные интересы охраны авторского права и смежных прав сделали необходимым достижение договоренности между этими государствами о том, что они будут обеспечивать выполнение на своих территориях международных обязательств, вытекающих из участия бывшего Союза ССР во Всемирной конвенции об авторском праве (в ред. 1952 г.), исходя из того, что дата вступления в силу этой Конвенции для СССР (27 мая 1973 г.) является датой, с которой каждое такое государство будет считать себя связанным ее положениями.

Что же касается отношений между собой, то эти государства, как это предусмотрено в Соглашении 1993 г., будут применять Всемирную конвенцию как к произведениям, созданным после 27 мая 1973 г., так и к произведениям, охранявшимся по законодательству этих государств до этой даты, на тех же условиях, которые установлены национальным законодательством в отношении своих авторов.

В ст. 3 Соглашения 1993 г. содержалось обязательство государств-участников предпринять необходимые меры для разработки и принятия законопроектов, обеспечивающих охрану авторского права и смежных прав на уровне требований Бернской, Женевской и Римской конвенций, о которых говорилось выше. В дальнейшем ряд этих государств присоединился к этим универсальным конвенциям.

6 марта 1998 г. в Москве государствами - участниками СНГ было заключено Соглашение о сотрудничестве по пресечению правонарушений в области интеллектуальной собственности. Согласно ст. 3 этого Соглашения каждая сторона вправе на основе взаимности предоставить физическим и юридическим лицам других сторон режим не менее благоприятный, чем своим физическим и юридическим лицам в отношении защиты прав на интеллектуальную собственность.

Практическое же решение вопросов осуществления в новых условиях взаимной охраны прав авторов, проживающих на территории России и любого другого государства, входившего ранее в СССР, может быть обеспечено путем заключения соглашений между РАО (Российским авторским обществом) и аналогичными авторско-правовыми организациями (обществами) этих государств. Такое сотрудничество может прежде всего состоять в том, что эти организации примут на себя обязательство обеспечивать в соответствии с действующим законодательством на территории их деятельности взаимный сбор, распределение и перечисление авторского вознаграждения, причитающегося авторам другой страны, во всех случаях управления правами авторов на коллективной основе: публичное исполнение произведений, тиражирование грампластинок и магнитозаписей, использование произведений изобразительного и декоративно-прикладного искусства, а также получение дополнительного вознаграждения за кино- и телефильмы, издание произведений (сбор вознаграждения для наследников авторов).

На значение решения вопросов охраны авторских прав и других вопросов охраны интеллектуальной собственности было обращено внимание в Уставе СНГ. В этом документе в перечень основных направлений сотрудничества вошла "правовая охрана интеллектуальной собственности". Между отдельными государствами СНГ были заключены двусторонние соглашения (например, соглашение между Россией и Арменией 1993 г.).

**Вопрос №28**

**Внешнеэкономические сделки**- можно отнести сделки опосредующие предпринимательскую деятельность в сфере международных экономических отношений, совершаемое между сторонами, коммерческие предприятия которых находятся на территории разных государств .

Особенности правового регулирования:

1. особенность- это тесное взаимодействие правовых норм различной системной принадлежности т.е. норм международного и национального права.
2. взаимодействия норм различной отраслевой принадлежности национального права (конституционное право).
3. Широкое распространение так называемого не государственного регулирования главная форма «контрактные условия»

**Вопрос №29**

**Вопрос №30**

**Вопрос №31**

Понятие международной купли-продажи

Договор международной купли-продажи – это соглашение о предоставлении товаров определенного вида в собственность, заключенное между сторонами, коммерческие предприятия которых находятся на территории различных государств.

Для признания договора купли-продажи международным, достаточно лишь одного условия – местонахождение коммерческих предприятий сторон в разных государствах. Национальная (государственная) принадлежность сторон при этом не имеет значения.   
То есть не будет являться международной куплей-продажей сделка между российским и иностранным лицом, находящимися на территории России.

Российскими участниками международной купли-продажи могут являться юридические лица, имеющие постоянное место нахождения на территории РФ, и индивидуальные предприниматели, имеющие постоянное или преимущественное место жительства на территории РФ.

Сторонами международной купли – продажи выступают продавец и покупатель.

В обязанности *продавца* входит:

* поставить товар;
* передать относящиеся к товару документы;
* передать право собственности на товар.

В обязанности *покупателя* входит:

* уплатить цену за товар;
* принять поставку товара в соответствии с требованиями договора.

Международный договор купли-продажи, таким образом, сочетает в себе элементы купли-продажи непосредственно и поставки.

Основным документом, регулирующим международную куплю-продажу, является Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.

Конвенция регулирует порядок заключения МКП

Важно знать, что Конвенция не применяется к купле-продаже: - товаров, которые приобретаются для личного, семейного или домашнего использования, то есть товаров, не предназначенных для предпринимательских целей; - с аукциона; - в порядке исполнительного производства или иным образом в силу закона; - фондовых бумаг, акций, обеспечительных бумаг, оборотных документов и денег; - судов воздушного и водного транспорта, а также судов на воздушной подушке; - электроэнергии.

Международная купля-продажа включает в себя также и поставку продаваемых товаров. Отсюда важным аспектом в регулировании отношений между продавцом и покупателем выступают условия поставки товаров.

Основной документ, регулирующий условия поставки товаров представлен Международными правилами толкования торговых терминов – ИНКОТЕРМС-2000.

**Вопрос №32**

**Вопрос №33**

**Вопрос №34**

В области трудовых отношений сложились следующие основные коллизионные принципы:

1. Свобода выбора права (автономия воли).

2. Закон места работы.

3. Закон нахождения места работодателя- в соответствии с этим коллизионным принципом, если согласно трудовому договору работу следует выполнять на территории нескольких государств, к трудовому отношению примениться законместа нахождения работодателя.

4. закон флага судна трудовое соглашение работника, исполняющего службу на водном или воздушном транспорте регламентируется, где зарегитрированно транспортное средство.

5. Личный закон работодателя- физ. или юр. лица

6. Закон страны заключения контракта

**Вопрос №35**

Всеобщая декларация прав человека 48г. признает за каждым человеком право на труд, на свободный, на свободный выбор работы, на свободные и благоприятные условия труда, и на защиту от безработицы (ст..23) .

Целью международно-правового регулирования труда является защита трудовых прав работников и их профессиональных организаций, улучшение условий труда и быта работников путем установления юридических и фактических гарантий этих прав.  
  
Это регулирование следует рассматривать как добровольно-обязательное и дополнительное к национальному законодательству в области трудовых отношений. Оно основывается на ратификации конвенций и иных актов международных организаций и их органов, участником (*членом*) которых является Россия. В основном это связано с деятельностью Организации Объединенных Наций (*ООН*), Международной организации труда (*МОТ*), Содружества Независимых Государств (*СНГ*). Кроме того, это достигается путем заключения Россией двусторонних и многосторонних международно-правовых договоров с другими государствами либо включения международных норм в текст российских законов.  
  
Основными правами каждого человека являются: право на труд, право на ассоциацию, право на свободу от дискриминации в трудовых отношениях, право на свободу от принудительного труда и некоторые другие. Свое правовое закрепление эти права находят в таких актах, как Всеобщая декларация прав человека (*1948 г.*) и Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах человека и гражданина (*ратифицирован Президиумом Верховного Совета СССР 18 сентября 1973 г. и вступил в силу 23 марта 1976г.*).  
  
Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы, причем международные договоры, подписанные и ратифицированные Россией, имеют приоритет перед внутренним законодательством.

**Вопрос №36**

Область Брачно-семейных отношения не полностью, а лишь частично входит в объект регулирования МЧП . Это объясниться тем, что брачно-семейные отношения имеют не только гражданско-правовую природу, но и административно-правовую природу , а объектом МЧП могут быть только гражданско-правовые отношения осложненные иностранным элементом ,а отношения выходящие за рамки будут регулироваться не нормами мчп а другими отраслями права к таким отношениям можно отнести порядок регистрации актов гражданского состояния и.т.п. Регулируется исключительно нормами национального права пр. регулирования административно публичных отношений в РФ ФЗ «Об актах гражданского состояния».

МЧП регулирует только те отношения которые имеют гражданско-правовую природу существуют критерии по которым происходит деление на частные и публичные, приемлемые при характеристике брачно-семейных отношений при выделении отношений частноправового характера руководствуются следующими критериями

* 1. Наличие имущественного или не имущественного характера.
  2. диспозитивность.
  3. равенство сторон.

В случае, когда отношения различных институтов семейного права удовлетворяют названным критериям они могут бить обетом регулирования МЧП. И кроме гражданско- правовой природы они должны быть осложнены международным элементом что позволяет их характеризовать как международные . В МЧП к брачно-семейным отношениям относят вопросы заключения и расторжения брака признания брака недействительным, определения режима имущества между супругами и др.

Преобладание в каждом государстве своих правовых норм которые имеют свои давние

Исторические и религиозные корни. Именно это обстоятельство и являться препятствием для унификации материальных норм в семейном праве. Соблюдение материальных условий в обеспечивает в будущем действительность брака. Отсутствие единообразия в содержании понятия материальных условий порождает в последующем «хромающие браки» Однако в семейном праве государства предпринимали и предпринимают попытки унифицировать отдельные институты пр. 1902-1905 серии Гаагских конвенций о браке разводе и.т.д. но к сожалению универсальная унификация не стала эффективным регулятором брачно семейных отношений мжд. характера . Значительнее себя лучше оказалась региональная унификация, осуществляемая на разных континентах одна из первых стала унификация стран латинской Америки завершившиеся в 1928 г. приятием кодекса Бустаманте. Между государствами членами Стран СНГ была заключена Конвенция стран СНГ 1993 г Что касаться участия РФ в унификации семейного права Россия являться участницей около 20-ти двухсторонних международных договоров о правовой помащи.

**Вопрос №37**

**СК от 95 г.** содержаться двух сторонние коллизионные нормы закрепляющие такие формулы прикрепления, как закон гражданства закон места жительства супругов , известные законодательству большинства государств гл 7 СК РФ большое количество норм посвящено вопросам заключения и расторжения брака.

Заключения брака как на территории РФ так и за ее приделами возможны два варианта присутствия иностранного элемента. В Росси брак может быть заключен:

1. между гражданами иностранных государств. «иностранный брак»
2. одно лицо имеет гражданство РФ «смешанный брак».

Аналогичная ситуация возможна при регистрации брака и на территории иностранного государства.

1. брак может быть заключен между только российскими гражданами .
2. брак может быть заключен между лицами имеющими российское и иностранное гражданство.

При заключении брака на территории РФ действует следующая коллизионная норма: условия заключения брака определяются для каждого из лиц, вступающих в брак, законодательством государства гражданином которого являться лицо. Т.е. она допускает применение иностранного права при определении материальных условий.

Расторжение брака между российскими гражданами производиться в соответствии с российским законодательством.

**Вопрос №38**

Это вопросы регулирования личных имущественных и не имущественных прав и обязанностей супругов , а также алиментных обязательств и других членов семьи **В СК 95 г. в разделе 7** эти вопросы решаются

Основным принципом регулирования отношений между супругами являться территориальный принцип. Принцип автономии воли

Коллизионные вопросы личных имущественных и неимущественных отношений между супругами получили закрепление в конвенции СНГ 93 г. в качестве основной привязки закрепляющий закон совместного места жительства супругов . на ряду с этим предусматривающих ряд субсидиарных норм

**Вопрос №39**

**Вопрос №40**

**Вопрос №41**

**Вопрос №42**

**Вопрос №43**

**Вопрос №44**

1. Конвенция о коллизии законов, касающихся формы завещательных распоряжений от 61 г. которая рассматривает все возможные виды коллизионных привязок регламентирующих форму завещания.
2. Вашингтонская конвенция о единообразном законе о форме международного завещания 73 г. Конвенция направлена на создание единообразных материальных норм, устанавливающих форму завещания Приведенное многосторонние соглашение являться серьезной гарантией принципа свободы завещания. Однако вашингтонская конвенция зачастую не в состоянии решить те проблемы которые возникают уже после вступления завещания в законную силу Поэтому ее рассматривают в совокупности с другим документом Гаагской конвенцией соотносительно международного управления имуществом умерших лиц от 73 г. эта конвенция предусматривает учреждение международного сертификата по установлению круга лиц допущенных к управлению имуществом умершего.
3. Гаагская конвенция о праве примененном к имуществу распоряжение которым осуществляться на на началах доверительной собственности и его признании 85 г.
4. Конвенция о праве подлежащим применению к наследованию недвижимого имущества от 89 г. эта конвенция предоставляет возможность выбора права наиболее тесной связи для регламентации правоотношений в сфере наследуемого не движимого имущества.

**Вопрос №45**

Под МГП в науке мчп –пониматься совокупность норм процессуального характера, связанных с зашитой прав иностранцев и иностранных юридических лиц в суде и арбитраже. Термин МГП носит сугубо условный характер, поскольку речь не идет о каком-то международном рассмотрении конкретного дела и поскольку не существует международной универсальной организации, призванной рассматривать споры между субъектами (сторонами) из разных государств.

В российской доктрине отмечается, что внутригосударственные нормы, регламентирующие международный гражданский процесс, следует относить к отраслям процессуального права - гражданского процессуального права и арбитражного процессуального права

Рассматривая дела с иностранным элементом, суды в РФ и в других странах, в принципе, применяют при решении гражданских процессуальных вопросов право своей страны. При этом возможны случаи, когда то или иное понятие по российскому законодательству относится к материальному праву, а по праву какого-либо иностранного государства - к процессу, или наоборот. Иностранный закон, как правило, не подлежит применению в российском суде по тем вопросам, которые по российскому законодательству считаются процессуальными. И наоборот, то обстоятельство, что данная норма считается в другой стране процессуальной, не препятствует ее применению российским судом, если по российскому праву она рассматривается как норма материального гражданского права.

Международная подсудность которая также используется с известной долей условности , пониматься разграничение компетенции национальных судов различных государств по разрешению гражданских дел с международным характеристиками. Определение подсудности отличаться от определения права, подлежавшего применению к отношения регулируемым мчп. Каждое государство само определяет, какие споры относятся к компетенции его судов. В тоже время в мировой практике сложился ряд критериев , воспринятых различными государствами и их правовыми системами основываясь на которых их национальное право определяет пределы и сферу компетенции собственных судебных и иных учреждений в этом плане наиболее четко сформировались три известные системы определения подсудности:

1. Романская или латинская. (Признак гражданства сторон)
2. германская. (Признак места нахождения ответчика)
3. система общего права. (Признак фактического присутствия ответчика )

договорная подсудность по письменному соглашению сторон дело может быть отнесено к юрисдикции иностранного государства. Однако соглашение сторон не может изменять исключительную подсудность дела судам соответствующего государства Соглашения сторон, устанавливающие учреждения, которое будет компетентно рассматривать гражданско-правовой спор и изъятия из действующих правил подсудности, называется пророгационным и дерогационным соглашениями эти соглашения имеют место быть только в рамках неисключительной подсудности.

Пророгационное - это соглашение в силу которого неподсудный по общим диспозитивным нормам определения компетенции данного суда спор становиться подсудным.

Дерогационным соглашение – это в силу которого подлежащий разрешению данным учреждениям на основании общих диспозитивных норм об определении компетенции суда изыматься из сферы его юрисдикции и передается другому суду.

Конфликт юрисдикции.

**Вопрос №46**

Международный коммерческий арбитраж – это особый механизм рассмотрения международных коммерческих споров

Термин МКА используеться для:

1. Для обозначения в целом механизма рассмотрения коммерческих споров.
2. Для обозначения в органа , созданного для рассмотрения таких споров.
3. для обозначения конкретного состава арбитров, рассматривающего конкретный спор.

Термины арбитражный суд и третейский суд равнозначны обычно указание на то что суд являться третейским судом возникает в тех государствах где существуют арбитражные суды, входящие в единую государственную судебную систему.

МКА- это механизм рассмотрения коммерческих споров между частными лицами. т.е частноправовых споров.

В МКА термин международный носит весьма условный характер поскольку такой арбитраж допускается или учериждаеться по национальному праву и руководствуется в своей деятельности определенными номами нац. Пр-ва. В конечном итоге по свой природе он являться национально правовым институтом, поскольку споры между юр. и физ. лицами относиться к национальной юрисдикции. Термин международный относиться лишь к характеру рассматриваемых споров- коммерческие споры международного характера.

МКА не являться элементом государственной судебной системы и своей деятельности не зависит от неё

Однако не существует полной изоляции арбитража от национальных государственных систем. Два процессуальных действия, связанных с арбитражным рассмотрением споров могут выполнитьсуды.

1. это осуществление принудительных мер по предварительному обеспечению иска.
2. это исполнение арбитражного решения если оно не исполняться сторонами добровольно, лишь национальный суд имеет полномочия по принудительному исполнению решения .

В международной арбитражной практике известны два вида арбитража:

1. разовый арбитраж

2. институционный арбитраж- это постоянно действующий арбитраж создается при национальных торговых палатах, биржах, ассоциациях и.т.д.