**ОПОРНЫЙ КОНСПЕКТ ЛЕКЦИЙ ПО КУРСУ**

**«МЕЖДУНАРОДНОЕ ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО»**

**ОБЩАЯ ЧАСТЬ**

**Тема 1. Понятие, предмет и система международного**

**хозяйственного права.**

## 1. Понятие и предмет международного хозяйственного права

Признаки, составляющие предмет международного хозяйственного права:

* отношения международные;
* отношения частноправовые.

Частные отношения приобретают международный характер, когда в их составе появляется так называемый «иностранный элемент» Иностранный элемент придает отношениям новое сущностное качество, порождая потребность в особых приемах и средствах правовой регламентации, включающих применение не только национальных норм права и в необходимых случаях иностранного законодательства, но и норм содержащихся в международных договорах. В результате появляется новая понятийная сущность – **частноправовые отношения, осложненные иностранным элементом.**

В международном хозяйственном праве принято различать **три вида иностранного элемента**:

а) **субъект**, обладающий иностранным гражданством (иностранное юридическое или физическое лицо, государство и международные организации);

б) **объект**, находящийся за границей (как правило, имущество находящееся за границей);

в) **юридический факт**, имевший место за рубежом и имеющий документарное подтверждение (открытие наследства за границей, заключение брака, контракта).

**Предметом международного хозяйственного права являются частноправовые отношения, осложненные иностранным элементом.**

**Коллизия права** в международном частном праве это обусловленная спецификой частноправового отношения, осложненного иностранным элементом, объективная возможность применения частного права двух и более государств к данному отношению, что может привести к разным результатам, к различному решению возникающих вопросов.

**Метод международного хозяйственного права – это совокупность конкретных приемов, способов, средств юридического воздействия, направленного на преодоление коллизии права разных государств.**

Международному хозяйственному праву присущи два способа регулирования: **коллизионно-правовой**, который осуществляется в двух правовых формах – национальной и международной, и **материально-правовой,** осуществляемый в международно-правовой форме.

**Международное хозяйственное право основывается на следующих основных принципах:**

* принцип приоритета общечеловеческих интересов и ценностей;
* принцип недопустимости дискриминации торгово-экономических отношений с зарубежными партнерами;
* принцип невмешательства во внутренние дела друг друга;
* принцип сотрудничества;
* принцип добросовестного выполнения обязательств, вытекающих из общепризнанных норм международного права, а также заключенных договоров;
* принцип мирного урегулирования возникающих споров и др.

**2. Соотношение международного хозяйственного права (МХП) и международного публичного права (МПП).**

**Общей целью** является создание правовых условий для международного сотрудничества в различных областях.

**Регулируют** международные отношения.

**Международные договоры** в сфере международного частного права не могут противоречить основным принципам международного права.

**Субъекты:**

**МПП –** государства, нации и народы, борющиеся за свое освобождение.

**МХП –** физические лица, юридические лица, государства.

**Объект:**

**МПП –** межгосударственные (**властные**) отношения.

**МХП –** гражданско-правовые (**невластные**) отношения, осложненные иностранным элементом.

**Методы регулирования:**

**МПП –** согласование воли государств (**координационный**).

**МХП –** преодоление коллизий (**коллизионный**).

**Источники:**

**МПП –** международный договор, международный обычай.

**МХП** – национальное законодательство, международные договоры, судебная и арбитражная практика, торговые обычаи.

**Сферы действия:**

**МПП –** глобальная.

**МХП** – национальная.

**Ответственности:**

**МПП –** международно-правовая.

**МХП –** гражданско-правовая.

**Международное хозяйственное право это совокупность юридических норм, регулирующих гражданско-правовые, трудовые и иные отношения с иностранным элементом, посредством преодоления коллизии права разных государств.**

## 3. Система норм международного хозяйственного права

Система норм международного частного права включает в себя нормы, регламентирующие:

* **защиту прав и законных интересов субъектов права за рубежом;**
* **правовое положение иностранных граждан, лиц без граж­данства, иностранных юридических лиц и организаций в иной правовой форме как участников международного гражданско­го оборота;**
* **участие государства, международных органи­заций, их представителей и должностных лиц в гражданско-правовых отношениях с иностранным элементом;**
* **основания возникновения и порядок осуществления вещных прав, вклю­чая права на инвестиции;**
* **договорные и иные обязатель­ства;**
* **исключительные права на результаты интеллектуаль­ной деятельности;**
* **расчетно-кредитные отношения;**
* **трудовые отношения;**
* **отношения в сфере международного гражданского процесса;**
* **отношения по разрешению международных коммерческих споров.**

**Тема 2. Источники международного хозяйственного права**

 **1. Понятие и виды источников международного хозяйственного права.**

**Под источни­ками международного хозяйственного права понимаются акты компетент­ных органов, устанавливающие или санкционирующие нормы меж­дународного частного права.**

Содержание международного хозяйственного права определя­ется системой его источников, к которым по общему правилу относятся:

* международные договоры;
* внутреннее законодательство;
* международные обычаи;
* судебная и арбитражная практика.

**2. Национальное законодательство – источник международного хозяйственного права.**

В Республике Беларусь нет единого кодификационного акта по международному хозяйственному праву.

В Конституции Республики Беларусь (Основном Законе) за­креплена норма в ст. 11, согласно которой иностранным гражда­нам гарантируются преду­смотренные действующим законодательст­вом права и свободы, если иное не предусмотрено Конституцией, законами и международными договорами. В этом за­коне содержатся и другие нормы, играющие важную роль в изучаемой сфере правоотношений. Это нормы закрепляющие права субъектов международного хозяйственного права на труд, собственность, социальное обеспечение, образование, обращение в суд.

Гражданский кодекс Республики Беларусь в разделе «Международное частное право» максимально приблизил к современному мировому уровню развития доктрины и практики международного хозяйственного права. Раздел воспринял все новые тенденции развития международного частного права, сложившиеся к началу 21 века. Раздел состоит из двух глав и 43 статей.

Особое значение имеет глава «*Общие положения*». Она содержит ряд норм, закрепляющих общие начала, которые лежат в основе выбора компетентного права по любым конкретным вопросам. К ним относятся:

* определение права, подлежащего применению к гражданско-правовым отношениям, осложненным иностранным элементом ст. 1093);
* квалификация юридических понятий (ст. 1094);
* установление содержания норм иностранного права (ст. 1095);
* обратная отсылка (ст. 1096);
* взаимность (ст. 1098);
* оговорка о публичном порядке (ст. 1099);
* применение императивных норм (ст. 1100);
* реторсия (ст. 1102).

В главу «Коллизионные нормы» вынесены вопросы, связанные с правовым положением субъектов международного хозяйственного права.

К их числу, в частности, относятся следующие:

* правоспособность и дееспособность физического лица определяется его личным законом (ст. 1104);
* гражданская правоспособность иностранного юридического лица опре­деляется по праву страны, где учреждено юридическое лицо (ст.1112);

В данную главу был введен ряд новых коллизионных норм по широкому кругу гражданско-правовых отношений. Например, форма сделок (ст. 1116); возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав (ст. 1120); выбор права сторонами договора (ст. 1124); право, применяемое к договору при отсутствии соглашения сторон (ст. 1125); обязательства вследствие причинения вреда (ст. 1129); отношения по наследованию (ст. 1133).

Гражданский процессуальный кодекс Республики Беларусь, вступивший в силу с 1 июля 1999 г., регламентирует гражданские процессуальные права инос­тран­ных физических и юридических лиц, а также лиц без гражданства. Ко­декс опреде­ляет подсудность гражданских дел по спорам, в которых участвуют инос­транные граждане. Этот закон содержит нормы об исполнении в Респуб­лике Беларусь реше­ний иностранных судов, а также некоторые другие нормы между­народного граждан­ского процесса.

Важное место в системе кодифицированных законов Республики Беларусь регулирующих инвестиционные правоотношения играет Инвестиционный кодекс Республики Беларусь 2003 года. Данный кодекс в главе 3 закрепляет гарантии прав инвесторов и защиты инвестиций. Раздел 3 регламентирует особенности осуществления инвестиционной деятельности на основе концессий. В 4 разделе содержатся нормы регулирующие деятельность иностранных инвесторов и коммерческих организаций с иностранными инвестициями на территории Республики Беларусь.

Белорусское законодательство о нотариате также содержит нормы меж­ду­народного хозяйственного права. Оно регламентирует права иностранных физи­че­ских и юридических лиц при обращении в нотариальные конторы на тер­рито­рии Рес­публики Беларусь, разрешает вопросы применения иностран­ного права при со­вершении нотариальных действий, устанавливает порядок обращения к органам юстиции иностранных государств о производстве от­дельных нотари­альных дейст­вий и т.д.

В Республике Беларусь действует ряд специальных нормативных актов, от­носящихся к осуществлению внешнеэкономической деятельности. Среди них наибольшее значение имеют следующие акты:

Некоторые вопросы внешнеэкономической деятельности регулируются указами и декретами Президента Республики Беларусь, а также постановле­ниями Правительства:

Указ № 52 от 8 февраля 1995г. «Об установлении порядка регулирования экс­портно-импортных и валютных операций и о повышении ответственности за нарушение законодательства в области внешнеэкономической деятель­ности;

Указ № 56 от 13 февраля 1995 г. «Об основах государственного регули­рования внешнеэкономической деятельности в Республике Беларусь»;

Декрет № 13 от 5 августа 1998 г. «О правовом режиме иностранных инве­стиций государств–участников Содружества Независимых государств»;

Указ № 568 от 4 декабря 1998 г. «О некоторых мерах по совершенствова­нию системы органов государственного управления в сфере внешней поли­тики».

Закон Республики Беларусь «О внешней трудовой миграции» от 17.06. 1998 г.

Указ Президента Республики Беларусь «О некоторых мерах по совершенствованию системы органов и подразделений внутренних дел Республики Беларусь» от 30. 12. 2003 г. № 603 .

Постановление Министерства труда и социальной защиты республики Беларусь № 78 от 30. 06. 2003 г. « Об утверждении Инструкции о порядке согласования заявок на въезд и пребывание иностранных граждан и лиц без гражданства, необходимых для выдачи многократных деловых виз на работу в Республике Беларусь»;

Постановление Совета Министров Республики Беларусь № 1335 от 17.10. 2003 г. «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности, связанной с привлечением в Республику Беларусь иностранной рабочей силы и трудоустройства граждан Республики Беларусь за границей»;

Постановление Министерства труда и социальной защиты Республики Беларусь № 152 от 02.12.2002 г. «Об утверждении Инструкции о порядке выдачи иностранным гражданам и лицам без гражданства, временно проживающим на территории Республики Беларусь, специального разрешения на право занятия трудовой деятельностью в Республике Беларусь»;

Постановление Совета Министров Республики Беларусь № 1258 от 16.09. 2002 г. «Об упорядочении трудовой и предпринимательской деятельности иностранных граждан и лиц без гражданства, временно проживающих на территории Республики Беларусь»;

**3. Международный договор как источник международ­ного хозяйственного права.**

**Международный договор** - **это соглашение между государствами или иными субъектами международного права, которым регулируются опреде­лен­ные виды правоотношений и устанавливаются для его участников соответст­вующие права и обязанности.**

В зависимости от органов, заключающих договоры, различают три вида международных договоров: межгосударственные, межправительственные, межведомственные.

Международные договоры подразделяются на: многосторонние и дву­сторонние.

Отдельные международные договоры носят региональный характер.

По своему содержанию международные договоры классифицируются как политические, экономические договоры, а также договоры по специ­альным вопросам.

Международный договор может быть заключен на опреде­ленный срок

 или без указания срока.

Среди заключенных договоров наиболее важными для международного хозяйственного права явля­ются:

**Римская конвенция о применении права к договорным обяза­тельствам 1980 г.;**

**Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже то­варов** **1974 г.;**

**Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.;**

**Конвенция о междуна­родном финансовом лизинге**.

В области международных расчетов основными соглаше­ниями являются

**Конвенция ЮНСИТРАЛ о международных переводных и междуна­родных простых векселях 1988 г.;**

В сфере международных перевозок:

**Конвенция ООН о морской перевозке грузов 1978 г. (Гамбургские правила);**

**Варшавская конвенции об унификации некоторых правил касающихся международных перевозок 1929г.;**

**Соглашение о международных желез­нодорожных перевозках,** приня­тое в **1980 г. (КОТИФ);**

**Женевская конвенция о договоре междуна­родной перевозки грузов автомобильным транспортом 1956 г.;**

**Кон­венция ООН о международных смешанных перевозках грузов.**

В самостоятельную группу входят международные конвенции по охране интеллектуальной собственности:

**Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 г.;**

**Бернская конвенция об охране литературных и художест­венных произведений 1886 г.;**

**Мадридская конвенция о международной регистрации товар­ных знаков 1891 г.;**

**Гаагское соглашение о международной регистрации про­мышлен­ных образцов (1925 г.);**

Для стран-участниц СНГ это, прежде всего, **Конвенция о правовой по­мощи и пра­вовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным де­лам 2002 г.,** пре­дусматривающая применение взаимоприемлемых коллизионных норм по широ­кому кругу частных правоотношений с иностранным элементом (право- и дееспособ­ность физических и юридических лиц, отно­шения собственности, на­следственные, семейно-брачные отно­шения и др.), а также содержат правила по гражданскому про­цессу.

В рамках. СНГ заключены многосторонние договоры:

* **Соглашение о распределении всей собственности бывшего Союза СССР за рубежом (Москва, 1992 г.);**
* **Соглашение о взаимном признании прав и регулировании отношений собственности (Бишкек, 1992 г.);**
* **Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществле­ни­ем хозяйственной деятельности (Киев, 1992 г.);**
* **Соглашение о сотрудничестве в области внешнеэкономической деятель­ности (Ташкент, 1992 г);**
* **Соглашение об общих условиях поставок товаров между организа­ция­ми го­сударств - участников Содружества Независимых Государств (Киев, 1992 г);**
* **Договор о создании Экономического союза (Москва, 1993 г.);**
* **Соглашение о сотрудничестве в области инвестиционной деятельно­сти (Ашгабад, 1993г.);**
* **Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по граждан­с­ким, семейным и уголовным делам (Кишинев, 2002г.),**

**4. Lex mercatoria как источник международного права.**

Средства негосударственного регулирования многочис­ленны (***своды единообразных правил, общие условия, типо­вые контракты, кодексы пове­де­ния, руководства по соверше­нию сделок*** и др.)

К числу наиболее авторитетных кодификаций такого рода принадлежат Международные правила толкования торговых терминов **ИНКОТЕРМС** 2000 — документ Международной тор­говой палаты, находящейся в Париже,

Цель ИНКОТЕРМС — разработка свода международных пра­вил толкова­ния часто встречающихся во внешней торговле торговых терминов. Прави­лами предусматриваются формулы 13 базисных условий поставки; обозна­чающие их термины раз­делены на четыре категории, по всем терми­нам обя­затель­ства сторон.

Сфера применения ИНКОТЕРМС ограничивается только вопросами согласования условий поставки товара в договорах международной купли-продажи товаров, не затрагивая при этом других условий указанных договоров, таких как:

* Качество поставляемого товара;
* Момент перехода права собственности на товар;
* Формы и способы расчетов между сторонами;
* Порядок заявления и рассмотрения рекламаций (претензий);
* Последствия нарушения обязательств по договору;
* Основания освобождения сторон от ответственности;
* Увеличение расходов сторон после заключения договора.

Выделяются три группы вопросов, по которым фиксируются права и обязанности сторон по каждому типу договоров:

1) права и обязанности сторон, свя­занные с перевозкой товаров, включая распределение дополни­тельных расходов, которые могут возникнуть в процессе перевоз­ки;

2) права и обязанности сторон по осуществлению «таможен­ных формальностей», связанных с вывозом товара с территории одного государства и с ввозом его на территорию другого госу­дарства и транзитом через третьи страны, включая уплату тамо­женных сборов и других обязательных платежей;

3) момент пере­хода рисков с продавца на покупателя в случае гибели или по­вреждения товара.

Обращение к торговому обычаю для разрешения споров в международ­ном коммерческом арбитраже санкционировано белорусским законом. При рассмотрении спора состав международного арбитражного суда исходит из со­держания договора, связывающего стороны, а также учитывает обычаи между­народного делового оборота и судебную практикую. (п. 3 ст. 36 Закона Респуб­лики Беларусь « О международном арбитражном (третейском) суде». Статьей 290 Гражданского кодекса Республики Беларусь пре­дусмотрено, что обязательства должны исполняться надлежащим обра­зом и в установленный срок в соответствии с указаниями закона, дого­вора, а при от­сутствии таких указаний - в соответствии с обычно предъяв­ляемыми требова­ниями.

**Тема 3. Коллизионные нормы в международном хозяйственном праве.**

**1. Понятие, характеристика и виды коллизионных норм.**

**Коллизионная норма – это норма, определяющая право какого государства должно быть применено к конкретному правоотношению, осложненному иностранным элементом.**

Коллизионная норма не дает ответа на вопрос, какие права и обязанности возникают у субъектов того или иного правоотношения. Она указывает на закон, подлежащий применению к данному правоотношению.

Коллизионная норма по своей структуре состоит из двух элементов - **объема и привязки**.

Объем указывает на правоотношение международного характера, к которому применяется та или иная норма права.

Привязка указывает на закон, подлежащий применению к данному правоотношению. Коллизионную привязку также называют формулой прикрепления.

В международном хозяйственном праве различают коллизионные нормы **национальные и международные**.

**По** **форме коллизионной привязки** различают **односторонние**и**двусторонние коллизионные нормы**. Коллизионная норма называется **односторонней**, если привязка точно указывает на применимое право (белорусское, российское, шведское и т.д.).

Коллизионная привязка именуется **двусторонней**, если она точно не указывает на конкретное применимое право, а лишь отсылает к признаку применимого права: "закону гражданства", "закону местожительства", "закону местонахождения вещи" и т.д.

**По** **способу регулирования** коллизионная норма может быть **императивной, диспозитивной** или **альтернативной.**

**Императивные – это нормы, которые содержат категорические предписания, касающиеся выбора права и которые не могут быть изменены по усмотрению сторон гражданского правоотношения международного характера.**

**Диспозитивные – это нормы, которые, устанавливая общее правило о выборе права, оставляют сторонам возможность отказаться от него, заменить другим правом.** Диспозитивные нормы действуют в том случае, если стороны в своем соглашении не установили иного правила.

**Альтернативные – это нормы, которые предусматривают несколько правил по выбору права для данного правоотношения, указанных в объемах этих норм.**

Исходя из **значения норм** выделяются **генеральные (основные) и субсидиарные (дополнительные).**

**Генеральная – это норма, формулирующая главное правило выбора права, предназначенного для преимущественного применения.**

**Субсидиарная – это норма, формулирующая дополнительное одно или несколько правил, тесно связанных с главным.** Субсидиарная норма применяется тогда, когда главное правило по каким-либо причинам не было применено, или оказалось недостаточным для установления компетентного правопорядка.

В зависимости **от количества привязок** различают коллизионные нормы как **однозначные** и **кумулятивные.**

**Однозначные коллизионные нормы содержат одну привязку, которая указывает право той страны, нормы которого подлежат применению к рассматриваемому правоотношению.**

**Кумулятивные коллизионные нормы содержат две и более привязок.**

В **зависимости от сложности** различают **общие** и **специальные коллизионные нормы.**

**Общие коллизионные нормы указывают право, применимое к существу конкретного отношения (определяют его статут), а специальные коллизионные нормы фиксируют правопорядок, применимый для решения дополнительных вопросов, возникающих в процессе реализации этого правоотношения (**дееспособность сторон, форма сделки, способы обеспечения исполнения, порядок приемки исполнения)**.**

**2. Основные типы коллизионных привязок.**

**Формулы прикрепления – это наиболее типичные, максимально обобщенные правила, используемые для построения коллизионных норм.**

**Личный закон физического лица (Lex personalis)**. Эта коллизионная привязка применяется для решения вопросов правоспособности и дееспособности физических лиц, семейного права, наследственного права и т.д. На практике реализуется в двух вариантах: а) *закон гражданства (***lex nationalis**, **leх** **patriae)** т.е. закон государства, к которому данное лицо принадлежит по своему гражданству; б) *закон домицилия* **(lex domicilii)** *или закон местожительства*, т.е. закон государства, на территории которого данное лицо постоянно проживает.

**Закон национальности юридического лица (Lex societatis).**

Данная коллизионная привязка определяет национальность юридического лица c целью определения правового положения юридического лица т.е. применение права того государства к которому принадлежит юридическое лицо.

**Закон места нахождения вещи** **(Lex rei sitae)**. Указанная коллизионная привязка чаще всего применяется в области права собственности, а также в наследственном праве. Как правило, статус недвижимого имущества определяется по закону страны, где эта вещь находится. В отношении движимого имущества может применяться и личный закон.

**Закон автономии воли (Lex voluntatis).** Эта коллизионная привязка означает, что к сделкам с иностранным элементом может применяться закон, избранный лицами, совершающими сделку. При этом суд должен руководствоваться таким волеизъявлением сторон.

**Закон места совершения акта (Lex loci actus).**  Данная коллизионная привязка в процессе применения может иметь несколько разновидностей, а именно: а) **закон места заключения договора (Lex loci contractus)**; б) **закон места исполнения обязательства (Lex loci solutionis)**; г) **закон места заключения брака (Lex loci celebrationis)** и др.

**Закон страны продавца (Lex venditoris)**. Указанная коллизионная привязка обычно применяется по внешнеторговым сделкам при отсутствии ясно выраженного волеизъявления сторон.

**Закон места совершения правонарушения (Lex loci delicti commissii)**. Эта коллизионная привязка применяется, как правило, в связи с возникновением деликтных обязательств и означает что права и обязанности сторон по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда, определяются по праву страны, где имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда.

**Закон, с которым данное правоотношение наиболее тесно связано (Proper Law)**. Данная коллизионная привязка применяется в случаях, если применяемое право не может быть определено на основании ранее установленных законом коллизионных привязок, надлежит руководствоваться правом, которое наиболее тесно связано с договором или участниками правоотношения.

**Закон суда (Lex fori).** Указанная коллизионная привязка применяется в международном гражданском процессе. Суд, рассматривая дело с иностранным элементом, должен руководствоваться законом своей страны, обязан применять свои (национальные) процессуальные правила.

**Закон флага (Lex flagi).** Данная коллизионная привязка применяется для решения коллизионных вопросов в сфере торгового мореплавания и означает применение на морском судне права того государства, в котором зарегистрировано данное морское судно

**3. Механизмы толкования и применения коллизионных норм**

**Обратная отсылка это институт международного частного права, в котором для разрешения конкретного частного правоотношения нормы права одного государства предусматривают применение права второго государства, а нормы права второго государства отсылают обратно или к праву третьего государства.**

Законодательство государств по разному решает проблему обратной отсылки, и в зависимости от особенностей ее решения можно выделить несколько групп.

1. Обратная отсылка **в полном объеме** применяется в законодательстве и судебной практике Австрии, Польше, Финляндии, Югославии.
2. В Мексике, Португалии, ФРГ обратная отсылка применяется, но **с оговоркой принципиальных условий**.
3. Страны, законодательство которых предусматривают **применение обратной отсылки только к своему собственному праву.** Венгрия, Венесуэла, Испания, Япония.
4. Страны, законы которых целиком **отвергают обратную отсылку**. Бразилия, Греция, Египет, Перу
5. Страны в которых вообще эта **проблема не решена**. Алжир, Аргентина, Болгария, Китай.

Вопросы обратной отсылки закреплены в Гражданском кодексе Республики Беларусь. Статья 1096 закрепляет, что любая отсылка к иностранному праву должна рассматриваться как отсылка к материальному, а не к коллизионному праву соответствующей страны.

Правоприменительная практика свидетельствует о том, что отсылка может быть не только обратной, но и к закону третьего государства. Такая отсылка, называемая **трансмиссией.**

Модель Гражданского кодекса для стран СНГ предлагает принимать обратную отсылку и отсылку к праву третьей страны в случаях применения иностранного права согласно правилам о личном законе физического лица, об определении гражданской дееспособности физического лица в отношении сделок и обязательств, возникающих вследствие причинение вреда, о признании физического лица недееспособным, об опеке и попечительстве. Любая отсылка к иностранному праву должна рассматриваться как отсылка к материальному праву.

#

# 4. Оговорка о публичном порядке

Применение иностранного закона на территории другого государства может быть ограничено путем использования оговорки о публичном порядке.

Иностранный закон, к которому отсылает коллизионная норма, может быть не применен, если такое применение закона противоречило бы публичному порядку данного государства.

Для того чтобы предотвратить наступление возможных негативных последствий применения избранного на основании собственной коллизионной нормы иностранного права, применяется оговорка о публичном порядке. Она обозначает. Оговорка о публичном порядке является общепризнанным институтом международного частного права. Она играет важную роль в механизме регулирования частноправовых отношений международного характера.

**Избранное на основе отечественной коллизионной нормы иностранное право не применяется, и субъективные права, возникшие под действием иностранного права, не получают защиты, если такое применение или такая защита противоречат публичному порядку данного государства.**

Статья 1099 Гражданского кодекса Республики Беларусь закрепляет, что иностранное право не применяется в случаях, когда его применение противоречило бы основам правопорядка (публичному порядку) Республики Беларусь, а также в иных случаях, прямо предусмотренных законодательными актами.

Оговорка о публичном порядке может быть применена и по вопросам международного гражданского процесса. Согласно законодательству Республики Беларусь возможен отказ в исполнении белорусскими учреждениями юстиции поручений иностранных судов о совершении отдельных процессуальных действий (вручение повесток и других документов, допрос свидетелей, производство экспертизы и т.д.), если исполнение таких поручений противоречило бы суверенитету Республики Беларусь или угрожало бы ее безопасности.

Оговорка о публичном порядке содержится в некоторых международных договорах. Так, ст. 6 Гаагской конвенции 1955 г. о праве, применимом в международной купле-продаже движимых материальных вещей, гласит: "В каждом из Договаривающихся Государств применение права, определенного настоящей Конвенцией, может быть исключено по мотивам публичного порядка".

# 5. Взаимность и реторсия в международном хозяйственном праве

Категория взаимности играет большую роль в международном хозяйственном праве. Особенно велика ее роль при определении правового положения иностранных физических и юридических лиц, при правовом регулировании иностранных инвестиций, отношений связанных с интеллектуальной собственностью, а также в сфере международного гражданского и арбитражного процесса.

Взаимность играет принципиальную роль в признании и применении иностранного права. Так, статья 1098 Гражданского кодекса Республики Беларусь закрепляет, что суд, применяет иностранное право независимо от того, применяется ли в соответствующем иностранном государстве к аналогичным отношениям право Республики Беларусь, за исключением случаев, когда применение иностранного права на началах взаимности предусмотрено законодательством Республики Беларусь.

Сущность института взаимности в международном хозяйственном праве состоит в том, что иностранцам предоставляются определенные права, льготы и привилегии при условии, что физические и юридические лица предоставляющего государства, будут пользоваться аналогичными правами, льготами и привилегиями в иностранном государстве. Различают два вида взаимности: **материальную и формальную**. При материальной взаимности иностранцы на территории другого государства пользуются таким объемом прав, которым они пользуются в своем государстве. При формальной взаимности иностранцам на территории другого государства предоставляется такой объем прав, которым пользуются собственные граждане.

В предусмотренных законом случаях государство может применять к иностранным физическим и юридическим лицам меры, ограничивающие их правовой статус. **Эти ограничительные меры называются реторсией.**

По общему правилу реторсионные меры применяются в ответ на дискриминационные действия иностранного государства. Основной целью таких мер является отмена установленных за границей ограничений.

Акты реторсии относятся к числу законных мер, которые может применять любое государство. Указанные акты устанавливаются внутренним (национальным) законодательством, а также международными договорами. Например, Венская конвенция 1961 г. предусматривает, что не является дискриминацией, «если государство пребывания применяет какое-либо из положений настоящей Конвенции ограничительно ввиду ограничительного применения этого положения к его представительству в аккредитующем государстве».

Возможность применения реторсий предусмотрена ст. 1102 Гражданского кодекса Республики Беларусь. В ней указано, что Правительством Республики Беларусь могут быть установлены ответные ограничения (реторсии) в отношении прав граждан и юридических лиц тех государств, в которых имеются специальные ограничения граждан и юридических лиц Республики Беларусь.

**Тема 4. Правовое положение иностранных физических лиц.**

Иностранные граждане, пребывающие на территории других стран, обладают правоспособностью, определяемой местным пра­вопорядком.

Вопросы дееспособности в международном хозяйственном праве традиционно определяются в основном по **личному закону (1ех personalis)**, который, как извест­но, существует в двух своих разновидностях — **закона гражданства (1ех паtionalis)** и **закона местожительства (1ех domicilii**). Отече­ственное право также использует общепринятую в между­народной практике обобщающую разновидность коллизионной формулы определения дееспособности физического лица — ***1ех реrsопаlis****.*

По белорусскому законодательству «признание физического лица недееспособным или ограниченно дееспособным подчиняется праву суда», в Российской Федерации – применяется иная коллизионная привязка – «право РФ».

Национальный режим предоставляется иностранцам в нашей стране в безусловном порядке, то есть без встречного требования о взаимности в отношении наделения аналогичным режимом белорусских граждан в конкретном зарубежном государстве. Но если иностранное государство необоснованно установит по отношению к белорусским гражданам какие-либо ограничения в правах, каким то ни было образом дискриминируя их, то в ответ Республика Беларусь вправе установить ответные ограничения для граждан этого государства на своей территории в изъятие из общего принципа национального режима, применив тем самым реторсию*.*

Гражданская правоспособность гражданина Республики Беларусь за рубежом по общему правилу определяется законом страны пребывания. Применение белорусского закона допускается лишь при наличии соответствующего международного договора, участником которого является Республика Беларусь.

Гражданская дееспособность гражданина Республики Беларусь за рубежом, как правило, определяется личным законом, т.е. законом Республики Беларусь.

**Тема 5. Правовое положение иностранных юридических лиц.**

Юридические лица являются наиболее активными участниками внешнеэкономической деятельности. В случаях необходимости определения предоставляемого режима данным субъектам хозяйствования важно установить, к какому государству принадлежит то или иное юридическое лицо, т.е. определить его национальность.

**В международном хозяйственном праве под национальностью юридического лица понимается принадлежность юридического лица к определенному государству.**

Исходя из национальности юридического лица определяется его статус: определяется режим налогообложения; таможенные преференции (льготы); порядок выдачи лицензий на совершение внешнеторговых сделок; ограничение прав и обязанностей юридических лиц.

Критерии определения национальности юридических лиц:

* **учреждения или регистрации (*инкорпорации****);*
* **местопребывания головных органов (административного центра, центра управления) юридического лица (*оседлости);***
* **центра эксплуатации;**
* **контроля.**

**Критерий инкорпорации.**

Основное содержание критерия инкорпорации сводится к тому, что компания принадлежит правопорядку страны, в которой она учреждена в соответствии с ее законодательством.

**Критерий оседлости**

Согласно этой теории статутом юридического лица является закон той страны, в которой находится его центр управления (совет директоров, правление, иные исполнительные или распорядительные органы).

**Критерий центра эксплуатации**

Юридическое лицо в качестве личного закона имеет статут той страны, где оно ведет производственную, в широком смысле слова, деятельность.

**Критерий контроля**

Принадлежность юридического лица к определенному государству определяется местонахождением его контрольного пакета акций. В сегодняшней практике критерий подобного рода применяется не только в процессе ведения каких-либо военных действий, но и в совершенно мирное время на основании решений международных организаций, например при введении Советом Безопасности ООН санкций в целях обеспечения мира и безопасности.

Согласно ст. 1112 Гражданского кодекса Республики Беларусь гражданская правоспособность иностранного юридического лица определяется по праву страны, где учреждено юридическое лицо.

По законодательству Республики Беларусь регистрация иностранного юридического лица осуществляется в Министерстве иностранных дел или другом уполномоченном на то государственном органе. Банк и другие финансово-кредитные учреждения с иностранными инвестициями подлежат регистрации в Национальном банке Республики Беларусь.

**Тема 6. Правовое положение государства и международных организаций как участников гражданско-правовых отношений.**

Государство является субъектом частноправовых отношений, которые характеризуются независимостью и равноправием субъектов, свободой их воли и неприкосновенностью частной собственности. С одной стороны, участие государства не меняет сущности частноправовых отношений, но с другой – властная природа и суверенитет государства влияют на его правовой статут.

Государство вправе покупать или арендовать землю для дипломатической миссии либо иных нужд в иностранном государстве, покупать или строить дома на территории иностранного государства, фрахтовать иностранное судно для перевозки своих грузов, заключать договоры подряда с иностранной фирмой для строительства или реконструкции зданий, выступать в качестве наследника, выпускать облигации на территории иностранного государства, хранить деньги в иностранных банках. Согласно гражданскому законодательству Республики Беларусь, государство участвует в гражданско-правовых отношениях на равных началах с другими субъектами этих отношений.

Особенностью правового режима государства как участника международной правовой деятельности заключается в его иммунитете от иностранной юрисдикции.

Иммунитет государства не носит императивного характера, государство может от него отказаться. Такой отказ, например, может быть предусмотрен в соответствующем двустороннем договоре.

В соответствии с Европейской конвенцией 1972 г. об иммунитете государств иммунитет не признается, если имеется согласие государства на неприменение к нему правил об иммунитете.

В международном частном праве различают следующие виды иммунитета государства: ***судебный, иммунитет государственной собственности* *и функциональный иммунитет.***

 Судебный иммунитет включает:

**а) неподсудность одного государства суду другого государства;**

**б) иммунитет от предварительного обеспечения иска;**

**в) иммунитет от принудительного исполнения судебного решения.**

***Неподсудность одного государства суду другого государства*** означает, что иски к иностранному государству не могут рассматриваться без его согласия в судах другого государства. Ни одно государство не может принудить другое государство быть в его судах ответчиком по делу. В то же время, если государство обращается с иском в иностранный суд для защиты своих прав, то ни один иностранный суд не вправе отказать ему в юрисдикции. Государство может выступить и ответчиком в иностранном суде, но при добровольном согласии.

***Иммунитет от предварительного обеспечения иска*** заключается в том, что в порядке обеспечения иска имущество иностранного государства не может быть подвергнуто мерам принудительного характера со стороны другого государства. Меры такого обеспечения возможны лишь в случае прямого выраженного согласия на это со стороны данного иностранного государства.

***Иммунитет от принудительного исполнения судебного решения*** означает, запрещение в принудительном порядке исполнять судебное решение, вынесенное против иностранного государства без его согласия.

***Иммунитет государственной собственности***заключается в особом режиме такой собственности. Государственная собственность пользуется неприкосновенностью, она не может быть без согласия государства-собственника подвергнута отчуждению, аресту и другим мерам принудительного характера. Государственную собственность одного государства нельзя насильно удерживать на территории другого государства. Заявление государства о принадлежности ему соответствующей собственности не может быть оспорено в юрисдикционных органах другого государства.

***Функциональный иммунитет*** представляет собой теорию, согласно которой, если государство как частное лицо занимается коммерческой деятельностью, то иммунитетом не пользуется. В этих случаях к государству могут быть предъявлены иски в суде и на его собственность распространяются меры принудительного характера.

По заключению Комиссии международного права ООН теория функционального иммунитета находит признание во многих странах. Суды Австрии, Бельгии, Греции, Италии, Канады, ФРГ, Швейцарии и других государств принимают к своему рассмотрению иски, касающиеся коммерческой деятельности иностранного государства, при совершении ими действий частноправового характера. В судебных решениях указывается, что в этих случаях государство выступает не как суверен, поэтому судебным иммунитетом не пользуется.

Теория функционального иммунитета закреплена в ряде многосторонних международных договоров. К их числу относится Брюссельская конвенция 1926 г. для унификации некоторых правил, относящихся к иммунитету государственных торговых судов.

### Международные организации как субъекты международного хозяйственного права.

Международные организации занимают существенное место в современной системе международных отношений. Они, как правило, делятся на две категории: прави­тельственные (межгосударственные) и неправи­тельственные.

В ряде случаев международные организации могут вступать в гражданско-правовые отношения. Так, они вправе приобретать и отчуждать имущество, арендовать помещения, заключать другие сделки имущественного и неимущественного характера

Международная организация как субъект между­народного частного права обладает правами юридичес­кого лица. Его образование санкционируется соответствующим правопорядком.

Правоспособность международных организаций как юридических лиц определяется по закону того государства, в котором находится штаб-квартира международной организации.

Международная организация, вступая в гражданско-правовые отношения, не подчиняет свои отношения национальному праву какого-либо госу­дарства. Собственность международной организации пользуется иммунитетом, она не может быть без согласия данной организации подвергнута отчуждению, аресту и другим мерам принудительного характера.

Иммунитет международных организаций закреп­ляется в соответствующих международных договорах. Согласно ст. 6 Конвенции 1980 г. о правовом статусе, привилегиях и иммунитетах межгосударствен­ных экономических организаций, действующих в определенных областях сотрудничества, имущество и активы международной организации пользуются иммунитетом от любой формы административного и судебного вмешательства, за исключением случаев, когда сама организация отказывается от иммунитета.

Иски к международной организации по гражданско-правовым спорам неподсудны суду страны пребывания. В то же время сама международная организация вправе обратиться с иском о защите своих прав и законных интересов в суд страны пребывания.

**ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ**

**Тема 7. Право собственности в международных отношениях.**

**1. Коллизионные нормы о праве собственности в международном хозяйственном праве.**

Коллизионно-правовые вопросы отношений собственности значительны и в международном хозяйственном праве выделяют основные из них. К ним относятся вопросы:

* **Возникновения, перехода и прекращения права собственности;**
* **Прав на движимое и недвижимое имущество;**
* **Государственной, общественной и частной собственности;**
* **Участия иностранного капитала в разработке недр и других ресурсов в различных государствах;**
* **Правового режима иностранных инвестиций разных стран;**
* **Национализации и конфискации собственности;**
* **Права собственности на имущество, приобретенное в другом государстве.**

**Закон места нахождения вещи - Lex rei sitae** - признан исходным коллизионным началом для разрешения вопро­сов права собственности.

По закону местонахождения вещи обычно разрешается вопрос о том, может ли данного рода вещь быть предметом права собственности или иного вещного права; по этому закону определяется и объем вещных прав, порядок их возникновения, перехода и прекращения.

При перемещении вещи из одного государства в другое соответственно изменяется содержание собственности в смысле объема прав собственника. Не имеет значения то обстоятельство, какие права принадлежали собственнику вещи в своем государстве.

В международном торговом обороте могут применяться и иные привязки. По законодательству Аргентины, Бразилии в качестве общей привязки права собственности используется отсылка к законодательству страны, к которой принадлежит субъект права собственности. Такая привязка называется привязкой к личному закону собственности. Соответственно этому право собственности на вещь, объем содержания этого права и другие вопросы должны определяться по закону страны, к которой принадлежит собственник вещи.

 В национальном законодательстве, а также в международных соглашениях могут использоваться и иные специальные привязки. Такая привязка закреплена в части 2 статьи 1120 Гражданского кодекса Республики Беларусь. Согласно данной норме, возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав на имущество не по сделке, определяются по праву страны, где это имущество находилось в момент, когда имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для возникновения или прекращения права собственности и иных вещных прав, если иное не предусмотрено законодательством Республики Беларусь.

Коллизионные нормы Республики Беларусь по вопросам права собственности и другие вещные права на движимое имущество находящееся в пути отсылают к праву той страны, из которой это имущество отправлено (ст. 1122 ГК).

При почтовых отправлениях право собственности переходит на товар к иностранному покупателю с момента передачи товара почтовому отделению для пересылки. К передаче товара приравнивается передача коносамента или иного распорядительного документа на товар. Учитывая конкретные условия поставки, участники сделки могут изменить момент перехода права собственности. Например, при сомнениях продавца в платежеспособности покупателя продавец может оговорить в договоре момент перехода права собственности моментом перехода товара через границу, моментом фактической доставки груза получателю, чтобы в период перевозки груза иметь возможность изменить направление следова­ния товара, переадресовки его платежеспособному покупателю. В то же время сохранение за покупателем права собственности на товар на протяжении всего пути его следования по общему правилу сохраняет за продавцом риск случайной гибели товара в пути.

Коллизионные вопросы права собственности помимо национального законодательства регулируются также и рядом международных договоров. К ним, в частности, относится Конвенция о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, Гаагская конвенция о праве, применяемом к переходу права собственности в международной торговле товарами 1958 г.

**2. Правовое регулирование иностранных инвестиций в Республике Беларусь**

**Иностранные инвестиции - это материальные и нематериальные ценности, принадлежащие юридическим и физическим лицам одного государства и находящиеся на территории другого государства с целью извлечения прибыли.**

По характеру инвестиций различают: имущественныеи неимущественные инвестиции.

Под неимущественными инвестициями следует понимать:

* права на литературные и художественные произведения, в том числе звукозаписи;
* права на изобретения, промышленные образцы, топологии интегральных схем;
* а также специфические технологические сведения (ноу-хау), секреты производства,
* конфиденциальную коммерческую информацию,
* товарные знаки, знаки обслуживания,
* фирменные наименования, то есть все то, что входит в понятие интеллектуальной собственности.

Все остальные категории инвестиций относятся к имущественным инвестициям. Их характерным признаком является материальное выражение: финансы, материальные ценности, вещные права.

Другим основанием классификации инвестиций можно считать *участие или неучастие инвестора в управлении объектом инвестирования.*

По этому основанию инвестиции разделяются на пря*мые* и *косвенные (портфельные)* инвестиции. Прямые инвестиции осуществляются в виде создания совместных предприятии предприятий, на сто процентов принадлежащих иностранному инвестору. При такой форме инвестирования иностранные инвесторы непосредственно участвуют в управлении предприятием (компанией).

Косвенные инвестиции не предусматривают непосредственного участия в управлении предприятием (компанией), а предполагают получение иностранными инвесторами дивидендов на акции и ценные бумаги, то есть на капитал, вложенный в эти предприятия в денежной форме.

В зависимости от источника финансирования иностранные инвестиции можно разделить на *государственные,* которые осуществляются в виде кредитов и займов, предоставляемых государствами и международными организациями (МБРР, МВФ, ЕБРР и др.) и *частные,* осуществляемые иностранными юридическими и физическими лицами.

Объектом правового регулирования являются правовые отношения, возникающие в связи с частным иностранным инвестированием.

По кругу участников такие международные договоры можно разделить на три группы:

* *многосторонние международные договоры*, основной целью которых является защита иностранных инвестиций на межгосударственном уровне;
* *региональные международные договоры*;
* *двусторонние соглашения*.

Конвенции регулирующие вопросы собственности и инвестирования:

**Конвенция о порядке разрешения инвестиционных споров между го­сударствами и иностранными лицами** **1965 г**. В соответствии с Кон­венцией при МБРР (Международный Банк Реконструкции и Развития) был создан Международный центр по разрешению ин­вестиционных споровмeжду государствами с одной стороны и физиче­скими и юридическими лицами, выступающими в качестве иностранных инвесторов с другой. Инвестиционные споры разрешаются путем проведения примирительной процедуры (гл. III Конвенции) либо арбит­ражного производства (гл. IV).

**Сеульская** **Конвенция об учрежде­нии Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций** **1985 г.**

Основная идея Конвенции - предоста­вить иностранным инвесторам финансовые гарантии от некоммерческих рисков путем страхова­ния инвестиций.

Цель всех видов страхования - стимулирова­ние потока капитала в менее развитые страны путем снижения политического риска для определенного круга инвесторов в связи с финансированием ими отдельных проектов в развиваю­щихся странах. Агентство в этих случаях выступает гарантом того, что обязательства перед инвестором будут соблюдаться.

Для достижения поставленных целей Агентство:

а) предо­ставляет гарантии, включая сострахование и перестрахование от некоммерческих рисков в отношении инвестиций, осуществ­ляемых в какой-либо стране-члене из других стран-членов (п. «а» ст. 2);

б) проводит соответствующую дополнительную де­ятельность по оказанию содействия потоку инвестиций в раз­вивающиеся страны и между ними (п. «в» ст. 2);

в) пользуется такими другими дополнительными полномочия­ми, которые могут потребоваться для выполнения поставлен­ных целей (п. «с» ст. 2).

В зависимости от того, какие некоммерческие риски покры­ваются Агентством, можно выделить следующие **виды страхо­вания:**

1***. Перевод валюты***. Этот вид страхования защищает инве­стора от убытков, связанных с невозможностью инвестора конвертировать денеж­ные средства в местной валюте (доходы, выплаченная сумма долга, про­центы по долгу, капитал и другие платежи) для вывоза их из страны. По данному виду страхова­ния инвестору гарантируется зашита на случай за­держек с получением конвертируемой валюты в связи с действием или бездей­ствием правительства принимающего государства; неблагопри­ят­ным изменением законов по обмену валют; ухудшением условий, влияю­щих на обмен и возможность вывоза иностранно валюты.

2. ***Экспроприация или аналогичные меры***. Этот вид страхо­вания за­щищает инвестора от «любых законодательных или ад­министративных действий или бездействий, исходящих от при­нимающего правительства, в результате которых владелец гарантии лишается права собственности на свои капиталовло­жения, контроля над ними, или существенного дохода от такого капиталовложения».

Под «любыми законодательными или административными дейст­виями» следует понимать действия, предпринимаемые ис­полнительными органами, но ни в коем случае не действия судебных органов при исполне­нии своих функций.

3. ***Война и гражданские беспорядки***. Этот вид страхования защищает инвестора от повреждения, разрушения или исчезно­вения основных фон­дов в результате войны или гражданских беспорядков. Этот риск включает в себя революции, восстания, государственные перевороты и другие ана­логичные акты, которые не могут регулироваться правительством прини­мающего государства. При этом данное положение, по общему правилу, не должно касаться террористических актов, направленных не­посредственно против владельца гарантий.

4. ***Нарушение условий договора (контракта***). Данный вид страхования гарантирует инвестору защиту от потерь, связанных с нарушением усло­вий или разрывом контракта со стороны правительства принимающего го­сударства. Компенсация предоставляется только в случаях, когда не суще­ствует органа, к которому инвестор мог бы обратиться с иском по договору (контракту) против правительства принимающего государства; или обра­щению к такому органу препятствует неразумная задержка, как она опре­делена в договоре о гарантии; или после вынесения окончательного реше­ния в свою пользу иностранный инвестор не может добиться его осущест­вления.

Примером региональных соглашений в области иностран­ного инве­стирования является Соглашение стран СНГ «**О со­трудничестве в области инвестиционной деятельности**» от 2 декабря 1993 г.

В соответствии с дан­ным договором стороны берут на себя обязательства

* сотрудничать в об­ласти разработки и осуществления инвестиционной политики;
* принимать меры сцелью сближения своего законодательства по вопросам инве­стици­онной деятельности;
* придерживаться в рамках своего зако­нодательства согласованного подхода к вопросам, связанным с привлечением иностран­ных займов и инвестиций из государств, не являющихся участниками Со­глашения, и международныхорганизаций для осуществления проектов, отвечающих общей заинтересованности сторон, с предоставлением таким иностранным инвесторам права на приобретение национальных ценных бумаг, пользование землей, аренду имущества, а также с заключением концессионных договоров и созданием свободных экономических зон и других форм деятельности;
* сотрудничать собой для устранения недобро­совестной конкуренции на международном и внутреннем рынках.

Иностранным инвесторам Соглашение гарантирует:

* выпла­ту адек­ватной, быстрой и эффективной компенсации в случае национализации (ст. 7);
* беспрепятственный перевод в государ­ства-участники прибыли, полу­ченной от инвестиционной дея­тельности (ст. 8);
* освобождение от взимания таможенных по­шлин и налогов на имущество, ввозимое из других госу­дарств в качестве вклада в уставный капитал предприятия и предназна­чен­ное для собственного материального производства (ст. 15);
* право пользо­вания землей, включая ее аренду, и иными природ­ными ресурсами (ст. 20).

В развитие Соглашения о сотрудничестве в области инвести­ционной деятельности 28 марта 1997 г. в рамках СНГ принята **Конвенция о за­щите прав инвестора**, которая определила правовые основы осуществления различных видов инвестиций и гарантии прав инвесторов на осуществле­ние инвестиций и по­лучаемые от них доходы.

Согласно Конвенции для иностранных инвесторов устанав­ливается национальный режим (за исключением изъятий, которые определяются национальным законодательством принима­ющего государства). Инвесто­рам предоставляются гарантии:

* от изменения законодательства (ст. 5);
* за­щиты инвестиций от на­ционализации (ст. 9);
* использования доходов (ст. 12).

Инвесторам предоставляется право:

* приобретать акции и иные ценные бумаги, в т.ч. и государственные (ст. 14);
* участвовать в приватизации (ст. 15);
* приобретать вещные права на земельные участки, природные ресурсы и недвижимое имущество в соответствии с законодательством принимаю­щего государства (ст. 18);
* заключать концессионные договоры и соглаше­ния о разделе продукции в отношении объектов, относящихся к монополии принимающего государства (ст. 19).

Споры по осуществлению инвестиций в рамках указанной Конвен­ции могут рассматриваться судами или арбитражными судами стран-уча­стников спора, Экономическим Судом СНГ и/или международными су­дами или международными арбитражными судами.

**Особенности осуществления инвестиционной деятельности в Республике Беларусь**

В Беларуси регулирование соответствующих отношений осуществ­ляется на основе Инвестиционного кодекса Республики Беларусь при­нятого 30 мая 2001 года.

В соответствии с законодательством Республики Беларусь под **инве­стициями понимаются любое имущество, включая денежные средства, ценные бумаги, оборудование и результаты интеллектуальной дея­тельности, принадлежащие инвестору на праве собственности или ином вещном праве, и имущественные права, вкладываемые инвесто­ром в объекты инвестиционной деятельности в целях получения при­были (дохода) и (или) достижения иного значимого результата.**

Иностранными инвесторами в Республике Беларусь признаются:

* иностранные государства;
* международные организации;
* иностранные юридические лица;
* иностранные граждане;
* физические лица (граждане Республики Беларусь и лица без граж­данства), постоянно проживающие за пределами Республики Беларусь.

Объектами инвестиционной деятельности являются: недвижимое имущество, в том числе предприятие как имущественный комплекс; цен­ные бумаги; интеллектуальная собственность.

Инвестиционная деятельность в Республике Беларусь осуществля­ется в следующих формах:

* создание юридического лица;
* приобретение имущества или имущественных прав, а именно:
	+ доли в уставном фонде юридического лица;
	+ недвижимости;
	+ прав на объекты интеллектуальной собственности;
	+ концессий;
	+ оборудования;
	+ других основных средств.

Государство гарантирует инвестору право собственности и иные вещные права, а также имущественные права, приобретенные законным способом. Государство гарантирует равенство прав, предоставляемых ин­весторам независимо от их форм собственности при осуществлении инве­стиционной деятельности, а также равную защиту прав.

Запрещаются инвестиции в сферах:

* обеспечения обороны и безопасности Республики Беларусь без спе­циального Разрешения Президента Республики Беларусь;
* изготовления и реализации наркотических, сильнодействующих и ядовитых веществ по перечню, утверждаемому Министерством здравоохранения.

**Формы и методы государственного регулирования инвестици­онной деятельно­сти**

Государственное регулирование инвестиционной дея­тельности пре­дусматри­вает:

1. Прямое участие государства в инвестиционной дея­тельности пу­тем:

принятия государственных инвестиционных про­грамм и финансиро­вания их за счет средств республикан­ского бюджета;

предоставления централизованных инвестицион­ных ресурсов из средств рес­публиканского бюджета для финансирования инвестиционных проектов на ос­нове плат­ности, срочности и возвратности;

предоставления гарантий Правительства Республи­ки Беларусь по кредитам, привлекаемым для реализации инвестиционных проектов;

проведения государственной комплексной экспер­тизы инвестицион­ных проек­тов;

предоставления концессий национальным и иност­ранным инвесто­рам.

***Гарантии прав инвесторов и защита инвестиций***

Государство гарантирует инвестору право собственнос­ти и иные вещные права, а также имущественные права, приобретенные законным способом, и защищает эти права.

Инвестиционная деятельность в отношении недр, вод, лесов, земель и объектов, находящихся только в собствен­ности государства, либо дея­тельность, на осу­ществление которой распространяется исключительное право государ­ства, мо­гут осуществляться на основе концессий.

**Под концессией понимается договор, заключаемый Рес­публикой Бе­ларусь с лицом о передаче на возмездной основе на определенный срок права на осуществление на тер­ритории Респуб­лики Беларусь отдельного вида деятельности, на ко­торую распространяется ис­ключительное право государ­ства, либо права пользо­вания имуществом, нахо­дящимся в собственности Республики Беларусь.**

Сторонами в концессионном договоре выступают: с одной стороны - Респуб­лика Беларусь в лице Прави­тельства Республики Беларусь или уполномочен­ного им республиканского органа государственного управле­ния Республики Беларусь (концессионный орган);

с другой стороны *-* национальные инвесторы, в том чис­ле юридиче­ские лица частной формы собственности либо (и) юридические лица, в имуществе кото­рых доля Респуб­лики Беларусь, ее административно-тер­риториальных еди­ниц, а также государственных организаций составляет не более 25 процентов, или (и) иностранные инвесторы (кон­цессионеры).

К концессионным договорам применительно к настоя­щему Кодексу относятся:

* **полный концессионный договор;**
* **концессионный договор о разделе продукции;**
* **концессионный договор об оказании услуг (выполне­нии работ**).

Под полным концессионным договором понимается концессионный договор с сохранением за концессионером права собственности на произ­веденную им продукцию. При этом, если иное не определено в концесси­онном договоре, концессионер уплачивает все установленные законода­тельными актами Рес­публики Беларусь налоги и другие обяза­тельные пла­тежи.

Под концессионным договором о разделе продукции понимается концессион­ный договор, согласно условиям которого произведенная в со­ответствии с до­говором про­дукция делится между концессионером и Рес­публикой Беларусь в порядке и размерах, определяемых концессион­ным договором.

Под концессионным договором об оказании услуг (вы­полнении ра­бот) понима­ется концессионный договор, в силу которого право собствен­ности на произве­денную в со­ответствии с договором продукцию переда­ется Республике Бела­русь. Концессионер за оказанные им услуги (выпол­ненные работы) получает вознаграждение.

Иностранные инвесторы вправе создавать на террито­рии Республики Беларусь юридические лица Республики Беларусь с любым объемом ино­странных инве­стиций и в любых организационно-правовых формах, а также их филиалы и представительства в соответствии с актами зако­нода­тельства Республики Бела­русь, в том числе междуна­родными договорами Республики Беларусь.

**Юридические лица, в уставном фонде которых иност­ранные инве­стиции со­ставляют объем, эквивалентный не менее чем 20 000 долларов США, и которые преследуют из­влечение прибыли (дохода) в качестве ос­новной цели своей дея­тельности, признаются на территории Республики Бе­ларусь коммерческими ор­ганизациями с иностранными инвестициями**.

**3**. **Правовой режим собственности Республики Беларусь и белорусских предприятий за рубежом.**

В объективном смысле право собственности представляет собой систему правовых норм, определяющих границы возможных действий лиц по присвоению, владению, пользованию и распоряжению вещами, не исключенными из гражданского оборота.

 В субъективном смысле пра­во собственности представляет собой юридическую возмож­ность для лица владеть, пользоваться, распоряжаться присвоенным имуществом по своему усмотрению и в рамках, установленных законодательством.

С учетом особенностей имущества различают право собственности на *движимость* (movables) и *недвижимость* (immovables).

Национальные коллизионные нормы, и международные договорные коллизионные нормы, регулирующие отношения собственности, по общему правилу руководствуются одним классическим законом, одним исходным принципом - **законом места нахождения вещи (lex rei sitae).**

С помощью норм о праве собственности во внешнеторговых сделках определяется: право удержания предмета сделки, право переадресования предмета сделки, риск порчи, повреждения или гибели предмета сделки.

Право собственности играет ведущую роль в международных наследственных и других правоотношениях. Этими и другими обстоятельствами опреде­ляется роль и значимость института международного права собственности.

Институт права собственности в международном частном праве регулируется международными договорами, коллизионными нормами той или иной страны, национальным законодательством стран мирового сообщества о праве собственности с участием иностранного элемента. Международные договоры регулируют инвестиционную деятель­ность, налоговые правоотношения и т.д.

По общему правилу государства дозволяют субъектам собственности во внешнеэкономических отношениях совершать любые действия, которые не противоречат закону, правам и законным интересам других лиц и общества. Здесь действует принцип общих дозволений, когда в имущественных отношениях с участием иностранного элемента «разрешено все, что не запрещено законом».

## Тема 8. Внешнеэкономические сделки.

## 1. Понятие и виды внешнеэкономических сделок

Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направлен­ные на установление, изменение или прекращение гражданских прав или обя­занностей.

Сделки могут быть: **односторонними**  **двусторонними**; **многосторонними**

Внешнеэкономическая сделка опосредует предпринимательскую, коммерческую деятельность в сфере международных хозяйственных связей.

Внешнеэкономическим сделкам присущи свои специфические признаки. Основные из них:

* **Форма сделки**. Внешнеэкономическая сделка заключается только в письменной форме, что нашло свое отражение и гражданском законодательстве Республики Беларусь, в то же время Венская конвенция 1980 г. не запрещает любую форму;
* **Международные источники регулирования (А)** (межгосударственные договора). К ним относятся: **Венская конвенция о международной купле-продаже 1980 г.**  **Нью-Йоркской конвенции об исковой давности в международной купле-продаже товаров 1974г., Гаагской конвенции о праве применимом к договорам международной купли-продажи товаров 1986 г., Оттавской конвенции о международном финансовом лизинге 1988 г.**
* **Международные источники регулирования (В).** Oбычаи международной торговли. «Lex mercatoria».
* **Особый механизм разрешения споров**. В мировой практике сложился особый механизм разрешения споров по обязательствам, вытекающим из международных коммерческих договоров. Их разрешают международные коммерческие арбитражи, которые могут быть институционными (постоянно действующими) и ad hoc (создаваемыми для рассмотрения конкретного спора).

К числу особенностей внешнеэкономической сделки относится положе­ние о том, что ее условия, которые не согласованы сторонами в заключенном между ними контракте, могут быть подчинены иностранному праву, в том числе праву третьей страны. Особенности внешнеэкономической сделки могут выражаться в особом порядке ее подписания, рассмотрения споров, расчетов и т.д.

Сделки международного характера подразделяются на **две группы:**

* Внешнеэкономические сделки, опосредующие международную предпринимательскую деятельность и;
* Внешнеэкономические сделки, не имеющие предпринимательского характера, не ставящие целью извлечения прибыли.

На основании анализа норм международных соглашений, национального законодательства и сложившейся внешнеторговой практики можно выделить ***два общих признака***, характерных для внешнеэкономической сделки.

*Во-первых*, одна из ее сторон находится в другом государстве и, следова­тельно, в большинстве случаев является иностранцем.

 *Во-вторых,* предмет такой сделки внешнеторговая операция (поставка товара, наем имущества, перевозка грузов, оказание услуг внешнеэкономиче­ского характера и т.п.).

Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г., отражая сложившиеся предс­тавления о внешнеторговых сделках, уста­навливает, что ее положения применяются к договорам купли-продажи товаров между сторонами, коммерческие предприятия которых находятся в разных го­сударствах.

Характерной особенностью внешнеэкономических сделок является и то, что, будучи отношениями гражданско-правового характера, они подчинены ре­гулирующему воздействию со стороны тех государств, юридические и физиче­ские лица которых вступили во внешнеторговую сделку

**Специальные дополнительные условия внешнеэкономических сделок:**

* Возможность получения платежей.
* Валютные условия.
* Условия перевозки.
* Страхование.
* Распределение таможенных обязанностей между сторонами.
* Заключение дополнительных контрактов с банками, страховыми компаниями, перевозчиками.
* Оговорка о риске невозможности выполнения контракта.
* Условия о применимом праве.
* Условия и порядок рассмотрения споров.
* Форма и порядок подписания международной коммерческой сделки.

Коллизионные вопросы внешнеэкономических сделок

Коллизионное право большинства стран признает в сфере обязательств автономию воли, т.е. позволяет участникам внешнеэкономической сделки под­чинить ее избранному ими компетентному праву. Такой подход характерен и для законодатель­ства Республики Беларусь.

Данный способ определения применимого права закреплен и в международных договорах, заключенных с участием Республики Беларусь в рамках СНГ. Так, в **Соглашении о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности, 1992 г.** установлено, что права и обязанности сторон по сделке определяется по законодательству места совершения, если иное не установлено соглашением сторон.

В ряде стран мира, наряду с учетом воли сторон сделки, принимаются во внимание и иные обстоятельства, а именно: место исполнения договора, место его заключения, место жительства, гражданство и другие.

Во многих странах мира действует правило, согласно которому при от­сутствии соглашения сторон договора о подлежащем применению праве к этому договору применяется право страны, где имеет основное место деятель­ности сторона являющаяся:

продавцом в договоре купли-продажи; наймодателем в договоре имущественного найма; хранителем в договоре хранения; комиссионером в договоре комиссии; перевозчиком в договоре перевозки; страховщиком в договоре страхования; кредитором в договоре кредитования; дарителем в договоре дарения; поручителем в договоре поручительства; залогодателем в договоре залога.

Путем определения права, подлежащего применению к внешнеэкономи­ческой сделке, устанавливается обязательный статут сделки. На основе этого статута определяются права и обязанности сторон по сделке, последствия ее неисполнения и некоторые другие вопросы.

Обязательственный статут, который может быть определен сторонами, не распространяется на некоторые вопросы, возникающие из внешнеэкономиче­ских сделок. Эти вопросы в силу их специфики подчинены действию иных кол­лизионных привязок:

а) обязательственному статуту не подчинен вопрос о правоспособности сторон при внешнеэконо­мических сделках. Стороны не могут путем выбора права избежать действия императивных норм, которые относятся к их личному статуту;

б) обязательственный статут не должен применяться в отношении формы и порядка подписания внешнеэкономических сделок. Согласно обще­принятому принципу коллизионного права, форма договора определяется по закону места его заключения. Это коллизионное начало закреплено в законода­тельстве многих стран, а в других проводится судебной практикой.

**2. Международные конвенции, регулирующие договор купли-продажи товаров.**

**Договор купли-продажи это соглашение, по которому одна сторона (продавец) обязуется передать имущество (вещь, товар) в собственность, хозяйственное ведение, оперативное управление другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять это имущество и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).**

Наиболее важным международным договором в этой области является Конвенция ООН **О договорах междуна­родной купли-продажи товаров 1980 г.** и получившая широкую извест­ность как Венская конвенция 1980 г.

К договорам международной купли-продажи Венская конвен­ция относит договоры купли-продажи, заключаемые между контрагентами, коммерческие предприятия которых находятся в разных государствах.

Отметим некоторые по­ложения, связанные с особенностями применения Венской кон­венции.

1. Положения Конвенции являются юридически обязательными для всех лиц, находящихся под юрисдикцией государства - участника Конвенции, при условии, что договор купли-продажи заключен со стороной, находящейся под юрисдикцией другого государства-участника.

2. Вместе с тем Конвенция носит диспозитивный характер. Диспозитивность проявляется на двух уровнях. Во-первых, в со­ответствии со ст. 92 государство при присоединении к Конвенции вправе сделать оговорку о том, что оно не будет связано либо ч. II «Заключение договора», либо ч. III «Купля-продажа това­ров».

Во-вторых, диспозитивность Венской конвенции обращена и к самим сторонам договора международной купли-продажи (МКП). Согласно ст. 6 стороны мо­гут исключить применение Конвенции полностью. Например, в тексте договора МКП стороны прямо укажут, что положения Конвенции не применимы для регулирования отношений сторон по данному договору. Стороны могут отступить от любого кон­кретного положения Конвенции или изменить его действие. При этом, однако, сделано одно исключение: стороны не вправе от­ступить от ст. 12 или изменить ее действие.

3. Венская конвенция понимает «товар», который является предметом купли-продажи, как определенную материальную вещь, а не право

4. Из сферы действия Конвенции исключен по различным причинам целый ряд товаров (ст. 2):

а) товары для личного семейного или домашнего пользования, что связано с имеющимся в большинстве стран законода­тельством о защите потребителей, нормы которого в большинстве случаев носят императивный характер;

б) товары, проданные с аукциона, в связи с тем, что при их продаже руководствуются специально разработанными аукцион­ными правилами;

в) товары, подлежащие принудительной продаже в силу зако­на (например, исполнительное производство);

г) другие специфические товары (фондовые бумаги, акции, обеспечительные бумаги, оборотные документы, деньги, суда вод­ного и воздушного транспорта, суда на воздушной подушке, электроэнергия).

5. Применение Конвенции ограничено и по кругу вопросов. Не все вопросы, связанные с куплей-продажей, реша­ются в ней. Согласно ст. 4 Конвенция регулирует «только заклю­чение договора купли-продажи и те права и обязанности продав­ца и покупателя, которые возникают из такого договора». Эти две группы отношений соответственно регулируются ч. II «Заключение договора» и ч. III «Купля-продажа товаров». Именно эти части являются сердцевиной, основной содержательной ча­стью Конвенции. Две другие части (I и IV) решают главным образом вопросы, связанные с функционированием Конвенции как международного договора.

Кроме того, дополнительно Конвенция перечисляет вопросы, к которым она не применяется: а) действительность самого до­говора или каких-либо из его положений или любого обычая; б) последствия, которые может иметь договор в отношении права собственности на проданный товар; в) ответственность продавца за причиненные товаром повреждения здоровья или смерть како­го-либо лица.

Следовательно, Конвенция регулирует:

* порядок заключения договора МКП (оферту, акцепт, момент заключения договора),
* права и обязанности сторон по договору МКП,
* переход рисков случайной гибели или повреждения товара,
* ответственность сто­рон за неисполнение своих обязательств,
* освобождение от ответ­ственности.

В 1974 г. на международной конференции в Нью-Йорке была заключена **Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров**. Ею установлен срок исковой давности – четыре года. В различных странах национальное законодательство предусматривает сроки исковой давности от 6 месяцев до 30 лет.

Четырехлетний срок исковой давности по требованию, вытекающему из нарушения договора, начинается со дня, когда имело место такое нарушение, а по требованию, вытекающему из дефекта или иного несоответствия товара условиям договора, - со дня фактической передачи товара покупателю или отказа от принятия товара.

Конвенцией 1974 года установлены также правила о перерыве или продлении срока исковой давности, его изменении и порядке исчисления. Кроме того, введено общее ограничение срока исковой давности – 10 лет.

В 1986 году была принята **Конвенция о праве, применимом к договорам международной купли-продажи товаров**. Ее действие может распространяться на любую куплю-продажу движимых вещей, имеющих международный характер. Под сделкой, обладающей таким статусом, понимается прежде всего договор, стороны которого находятся в различных государствах.

Договор купли-продажи, согласно Конвенции 1986 года регулируется правом, выбранным сторонами. Если они не выбрали применимое право, договор купли-продажи в этом случае регулируется правом государства, в котором продавец имеет свое коммерческое предприятие в момент заключения договора.

Помимо вышеназванных международных соглашений (договоров) регулирующих внешнеэкономическую деятельность действует еще их достаточное количество. Назовем наиболее важные по нашему мнению. **Это Конвенция УНИДРУА о международном финансовом лизинге 1988г**. (**Оттава**), **Женевские вексельные конвенции 1930 г., Конвенция УНИДРУА о международном факторинге, Конвенция ООН о международных переводных и международных простых векселях 1988г., Конвенция о представительстве при международной купле-продаже товаров 1983 г., Соглашение об общих условиях поставок товаров между организациями государств-участников СНГ 1992г., Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности 1992 (СНГ).**

**3. Коллизионные вопросы внешнеторговых сделок.**

Стремление решить финансовые проблемы породило новые виды международных коммерческих сделок, которые в свой круг правоотношений включают, помимо традиционных сторон (например, продавец — покупатель), сторон, берущую на себя бремя финансовых проблем. К таким многосторонним, преимущественно трехсторонним, сделкам относятся договоры **международного** **финансового лизинга, международного факторинга, международного форфейтинга**.

Основным международным договором регулирующим международные лизинговые отношения является **Конвенция УНИДРУА о международном финансовом лизинге 1988г**. (**Оттава**).

Оттавская конвенция определяет **лизинг как единую трехсто­роннюю сделку, согласно которой одна сторона — лизингодатель (арендодатель) на основе спецификации другой стороны —лизингодержателя (арендатора) заключает договор с третьей сторо­ной—поставщиком, по которому лизингодатель приобретает ос­новное оборудование, средства производства и другое оборудова­ние (далее — оборудование) на условиях, одобренных арендатором, и заключает с арендатором договор аренды, которому передается оборудование в пользование в обмен на арендные платежи** (п. 1 ст. 1).

В п. 2 этой же статьи выделяются основные характерные особенности лизинговой сделки:

а) арендатор определяет оборудование, выбирает поставщика, не полагаясь при этом на опыт и мнение арендодателя;

б) арендодатель приобретает имущество у поставщика в связи с договором о лизинге, который с ведома поставщика уже заклю­чен или будет заключен между арендодателем и арендатором;

в) арендные платежи рассчитываются с учетом, в частности, амортизации всего или существенной стоимости оборудования.

Главное внимание в Конвенции уделено распределению ответ­ственности между сторонами в случае ненадлежащего исполнения обязательства по лизингу. Конвенция преследует цель освобож­дения от ответственности арендодателя за поставленное обору­дование (качество, сроки и пр.) исходя из того, что последний в лизинговой сделке имеет только финансовый интерес. Поэто­му общий принцип ответственности заключается в том, что арен­додатель не несет ответственности перед арендатором за постав­ленное оборудование, за исключением случая, когда арендатору нанесен ущерб в результате его обращения к компетенции арен­додателя или в результате вмешательства арендодателя в выбор поставщика или оборудования (п. 1-а ст. 8).

**Договор международного факторинга**. **Конвенция по международным факторинговым операциям 1988 г.**

Согласно Конвенции **«договор по факторинговым операци­ям» — это договор, заключенный между одной стороной (постав­щик по договору купли-продажи) и другой стороной (фирмой по факторинговым операциям, фактор), именуемой в дальнейшем цессионарием, в соответствии с которым поставщик может или должен уступить цессионарию обязательственные требования, вы­текающие из договоров поставки, заключаемых между поставщиком и его заказчиками (дебиторами).**

При этом цессионарий должен взять на себя не менее двух из следующих обязанностей: а) финансирование поставщика (заем или досрочный платеж); б) ведение счетов по денежным требованиям, являющимся предме­том уступки; в) предъявление к оплате дебиторских задолженно­стей; г) защиту от неплатежеспособности дебиторов (ст. 1).

Конвенция требует поставить в известность дебиторов об ус­тупке дебиторских задолженностей, однако не ставит действитель­ность уступки в зависимость от согласия дебиторов. Более того, предусмотрено положение о приоритетности договора о факто­ринге. Уступка требования поставщиком может быть осуществле­на, несмотря на любое соглашение между поставщиком и дебито­ром, запрещающее такую уступку (ст. 6). Правда, при присоеди­нении к Конвенции государство может сделать оговорку о неприменении этого правила, если на его территории дебитор имеет коммерческое предприятие (ст. 18).

Конвенция о факторинге применяется, если все стороны фак­торинговых операций имеют коммерческие предприятия на тер­ритории разных договаривающихся государств или если договор­ные отношения регулируются правом договаривающегося государ­ства. Стороны могут исключить применение Конвенции полностью. Исключение отдельных положений Конвенции или их изменение не предусматривается (ст. 2, 3).

**Обычаи международной торговли**

Термин «обычаи международной торговли» охватывает все применяемые в международной торговле правила неюридического характера. В зависимо­сти от их значимости, уровня применения выделяют три группы подобных правил.

**Правила неюридического характера применяемые в международной торговле**

Первая группа включает: **правила общего характера**, наиболее значимые; правила, **которые могут применяться к любым видам внешнеэкономических сделок**. Их называют обы­чаем.

Вторая группа —**правила, применяемые в отдельных областях международного делового сотрудничества**, в торговом обмене оп­ределенными группами товаров. Их называют обыкнове­ниями. Например, комплексы обычных правил, при­меняемых в торговле зерном, кофе и прочим или в строительстве промышленных объектов. Обыкнове­ния могут быть универсальными, т. е. применяться в любой части света, региональными — применяться в конкретном регионе или локальными.

Третья группа — **заведенный порядок**. Это обычные правила, сложившиеся между конкретными партнерами в определенной сфере международного предпринимательства. Рассмотренная классификация носит достаточно условный характер: обычные правила международной торговли легко перетекают друг в друга.

Для предотвращения внешнеэкономических проблем в мировом сообществе получила распространение неофициальная кодификация или унифика­ция обычаев международного делового оборота. *Она представляет со­бой деятельность по изучению, обобщению обычных правил и публикации их в документированном виде, что способствует их единообразному восприятию и применению*. Такой деятельностью занимаются многие организации: международные — как правитель­ственные, так и неправительственные — и национальные организа­ции предпринимателей в разных странах.

 Издаваемые ими документы имеют **разные названия** (унифицированные правила, общие условия, руководства, типовые контракты или проформы и пр.), **характеризуются разной степенью обобщения** (одни имеют четко выраженный нормативный характер и представляют собой комплексы правил поведения сторон, другие формулируются в виде руководящих указаний) и **разной степенью применимости** (одни формулируют правила общего характера, применяемые во всей сфере или в значительной сфере международного делового со­трудничества; другие — правила, применяемые в торговле отдельными видами товаров или в отдельных сферах делового сотрудничества; третьи — правила, применяемые в отношениях конкретных партнеров, составляющие их заведенный порядок). Но все документы характеризуются одним общим принципиальным качеством: они не об­ладают юридической силой и применяются только в силу прямо выраженной воли сторон конкретной внешнеэкономической сделки.

Среди публикаций МТП наибольшей известностью пользуются Правила толкования международных торговых терминов — **International commercial Terms —ИНКОТЕРМС** (последняя редакция 2000 г.), **Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов** (последняя редакция 1993 г.), **Унифицированные правила по инкассо** (последняя редакция 1995 г.), **Унифицированные правила для договорных гарантий** 1978 г., **Унифицированные правила для гарантий по требованию.**

**ИНКОТЕРМС** является одним из важнейших международных документов неофициальной кодифика­ции, в котором сформулированы унифицированные правила по толкованию торговых терминов, получивших наиболее широкое распространение в мировой торговле.

ИНКОТЕРМС 2000 г. уточнил содержание ряда терминов с тем, чтобы обеспечить их согласованное применение и избе­жать ошибок при их употреблении. 13 толкуемых терминов (ти­пов договоров) разделены на четыре группы:

1) **термины группы «Е»,** согласно которым продавец предоставляет товары покупате­лю в своем коммерческом предприятии;

2) **термины группы «F»**, обязывающие продавца предоставить товары в распоряжение пе­ревозчика, обеспечиваемого покупателем;

3) **термины группы «С»,** согласно которым продавец обязан заключить договор перевозки и отправить товар в адрес покупателя, но не принимая на себя рисков, связанных с возможной гибелью или повреждением това­ра;

4) **термины группы «D»**, в соответствии с которыми продавец несет все расходы и все риски до момента доставки товара в страну назначения. Из краткой характеристики каждой группы можно сделать вывод, что разграничение договоров по группам построено на одном классификационном критерии: объем обя­занностей продавца. В первой группе у продавца минимальные обязанности, в последней — максимальные.

Наибольшую известность получили подготовленные УНИДРУА 1994 г. **Принципы международных коммерческих контрактов** – **Принципы УНИДРУА.** Принципы подготовлены рабочей группой УНИДРУА, в которую входили представители почти всех право­вых систем мира, и опубликованы в 1994 г. Документ состоит из преамбулы, семи глав, разделенных на разделы и статьи, и комментариев к ним. Согласно преамбуле Принципы устанавливают «общие нормы для международных коммерческих контрактов». Принципы представляют собой набор достаточно гибких правил, учитывающих все разнообразие между­народной торговой практики, что делает возможным их широкое применение в разнообразных ситуациях.

Можно выделить несколько **аспектов применения Принципов**:

1) для регулирования отношений сторон по внешнеэкономиче­ской сделке, когда стороны на них сослались;

2) в качестве дока­зательства всеобщей практики, когда невозможно установить при­менимое право или когда избранное право не содержит ответа на искомый вопрос;

3) для толкования и восполнения положений международных унификационных актов в области международной торговли;

4) использование в процессе развития национального права или в процессе международной унификации.

Принципы содержат основополагающие правила о действи­тельности договоров, их содержании и толковании. Обязательства могут быть прямыми и подразумеваемыми. Принципы уста­навливают общие правила для определения качества исполнения, цены, прекращения договора, заключенного на определенный срок, если эти вопросы не решены в договоре

Принципы УНИДРУА — это свод наиболее значимых, основополагающих положений, охватывающих все стороны договорных обязательств.

**Тема 9. Международные перевозки грузов и пассажиров.**

**1. Понятие и виды международных перевозок.**

Особенность международных транспортных отношений состоит в нали­чии иностранного элемента: перевозка выполняется за границу, причем ино­странный элемент присущ процессу перемещения, составляющему суть транс­портной деятельности.

**Международной перевозкой признается перевозка, осуществляемая на том или ином виде транспорта, при которой место отправления и место назначения расположены:**

**а) на территории двух или более госу­дарств;**

**б) на территории одного и того же государства, если предусмотрена остановка на территории другого государства.**

Транспортные конвенции в международном хозяйственном праве именуются по-разному: договоры, статуты, тарифы, правила и т.д.

Транспортными конвенциями определяются основные условия перевозок грузов и пассажиров в международном сообщении, устанавливаются междуна­родные тарифы, порядок и условия ответственности перевозчика и т.д.

По объектам правового регулирования транспортные конвенции условно можно разделить на шесть групп. Это международные соглашения:

1. об общих принципах и организации международных перевозок;

2. об условиях перевозок грузов и пассажиров;

3. о тарифах на международные перевозки;

4. направленные на облегчение транспортных связей между государст­вами (облегчение таможенных процедур, налогового режима и т.п.);

5. регламентирующие специфические стороны деяте­льности отдельных видов международного транспорта;

6. предусматривающие защиту имущественных инте­ресов в области международных перевозок.

**2. Договор международной перевозки.**

Договор международной перевозки является правовым основанием воз­никновения обяза­тельств по перевозке между транспортной организа­цией, с одной стороны, и грузовладельцем или пас­сажиром с другой.

Таким образом, **договор международной перевозки представляет собой**

**соглашение, согласно которому транспортная организация принимает на себя обязательство доставить груз или пассажира в пункт назначения, а грузовладелец или пассажир обязуется возместить ей понесенные рас­ходы**

В Республике Беларусь международные перевозки регулируются Граж­данским кодексом, Воздушным кодексом 1999 г., Кодексом торгового морепла­вания 1999 г., Законом о железнодорожном транспорте 1999 г., Кодексом внут­реннего водного транспорта Республики Беларусь 2002 г., Водным кодексом 1998 г.

# 3.Международные железнодорожные перевозки

Разработкой правовых вопросов организации между­народных железно­дорожных перевозок занимается ряд специализированных (межправительст­венных и непра­вительственных) организаций.

Среди них:

Международная ассоциация железнодорожных конг­рессов (**МАЖК**) - основана в 1884 г.; Международный союз по пассажирским и багажным вагонам (**МСЛВ**) - создан в 1889 г.; Центральное бюро международных железнодорожных сообщений (**ЦБМЖС**) - учреждено в 1890 г.; Международный комитет железнодорожного транспорта (**МКЖТ**) – создан в 1902г.; и др.

Одним из основных договоров по регламентации железнодорожных перевозок является **Соглашение о международных перевозках (КОТИФ) 1980 г.**.

Соглашение КОТИФ имеет два приложения:

Приложение А определяет условия перевозок пассажиров (Единые правила МПК);

Приложение В определяет условия перевозок грузов (Единые правила MГК).

В КОТИФ предусмотрены предельные сроки доставки грузов. Общие сроки доставки грузов составляют для грузов большой скорости – 400 км в сутки, а для грузов малой скорости – 300 км в сутки.

Соглашение определяет предельный размер ответственности железных дорог в случае несохранности перевозимых грузов в расчетных единицах Международного валютного Фонда (МВФ) – «**специальных правах заимствования – СПЗ».** 17 СПЗ равны 51 старому швейцарскому золотому франку на один килограмм брутто.25 франков равны 10,6 долларам США, т.е.1 СПЗ ~ 1,2 доллара ~ 1 евро.

Соглашение закрепляет ответственность железной дороги в случае несохранности багажа при недоказанности убытков в размере 20 франков, а в случае доказанности убытков – 40 франков за килограмм веса груза. В случае причинения вреда здоровью пассажиру предел ответственности перевозчика установлен в 200 тысяч франков на одного потерпевшего. Имущественная ответственность в таких случаях определяется по законодательству государства, на территории которого имел место несчастный случай.

Претензии и иски в соответствии с КОТИФ предъявляются ук железной дороге только участниками договора перевозки или их уполномоченными. Срок исковой давности установлен в один год.

Республика Беларусь как и другие государства стран СНГ, не являясь участниками Соглашения КОТИФ при осуществлении международных железнодорожных перевозок грузов и пассажиров руководствуются принятыми в 1951 году **Соглашением о международном грузовом сообщении (СМГС)** и **Соглашения о международном пассажирском сообщении (СМПС).**

В СМГС наряду с унифицированными материально-правовыми нормами предусмотрены унифицированные коллизионные правила, предписывающие применение «закона дороги отправления груза», «закона дороги следования груза», «закона дороги назначения груза».

СМГС закрепило ряд основополагающих моментов, таких как:

* грузы могут перевозиться по железным дорогам двух и более стран по одному перевозочному документу – международной накладной;
* железнодорожные перевозки рассматриваются как прямые, при участии в них только железных дорог и смешанные – при которых участвуют другие виды транспорта;
* прямые международные железнодорожные сообщения могут быть перегрузочными – при перегрузке грузов из вагонов одной колеи в вагоны другой колеи и бесперегрузочными – при перестановке вагонов с грузами на колесные пары другой колеи;

Условия перевозок императивны и не могут быть изменены ни соглашениями железных дорог, ни по договоренности между участниками договора перевозки.

Порядок погрузки и отправления грузов определяется правилами дороги отправления.

В случаях несохранности груза, его порчи или недоставки перевозчик несет ответственность, если не будут установлены прямо оговоренные обстоятельства, при которых железная дорога освобождается от ответственности.

Ответственность перевозчика также может быть ограничена или полностью исключена, если груз был поврежден или самоуничтожен из-за его особых естественных свойств.

Правилами СМГС предусмотрен 9-месячный срок для предъявления претензий и исков, а по требованиям о просрочке в доставке грузов - 2-месячный срок. Претензии предъявляются для рассмотрения компетентными органами железных дорог пунктов отправления или назначения. Железная дорога обязана рассмотреть претензию перевозчика в 180-дневный срок. Право на предъявление иска в суд у владельца груза возникает только тогда, когда железная дорога отклонила претензию либо не дала ответ в установленный срок.

Соглашение о международном пассажирском сообщении (СМПС) (с изменениями и дополнениями на 30 мая 1999 г. установило прямое международное железнодорожное и смешанное железнодорожно-морское сообщение для перевозок пассажиров, багажа и товаробагажа между государствами–участниками СНГ, а также Албанией, Болгарией, Вьетнамом, Китаем, КНДР, Латвией, Литвой, Монголией, Польшей, Словакией, Чехией и Эстонией.

Настоящее Соглашение не применяется к перевозкам пассажиров, багажа и товаробагажа**:**

1) если станции отправления и назначения находятся в одной и той же стране;

2) если станции отправления и назначения находятся в одной и той же стране и перевозки производятся по территории другой страны только транзитом в поездах, вагонах страны отправления;

3) между станциями двух стран транзитом по территории третьей страны, не являющейся участницей СМПС, в поездах, вагонах железных дорог страны отправления или назначения. Проездной билет является основным документом, удостоверяющим заключение договора железнодорожной перевозки пассажира. Иск может быть предъявлен только в надлежащем суде той страны, железной дороге или пункту продажи, которой была предъявлена претензия. В случае если багаж по вине железной дороги не прибыл на станцию назначения в установленный срок доставки, а пассажир не может ожидать прибытия багажа, то он может подать заявление:

### 1) о бесплатном возвращении багажа на станцию отправления;

### 2) о переотправке багажа на другую станцию назначения в соответствии с внутренними правилами, действующими на дороге назначения;

### 3) о переотправке багажа к новой, предусмотренной применяемым тарифом станции другой страны.

### Железная дорога, принявшая багаж или товаробагаж к перевозке и выдавшая багажную или товаробагажную квитанцию, ответственна перед пассажиром или отправителем товаробагажа за выполнение перевозки на всем пути до выдачи багажа или товаробагажа.

### Железная дорога ответственна за просрочку в доставке багажа или товаробагажа и за ущерб, возникший вследствие полной или частичной утраты или вследствие повреждения их за время с момента принятия к перевозке до выдачи.

### Железная дорога не должна возмещать убытки в большей сумме, чем при полной утрате багажа или товаробагажа.

### Доказательство того, что утрата, порча или повреждение багажа или товаробагажа произошли по этим причинам, возлагается на железную дорогу.

### При полной или частичной утрате багажа, сданного к перевозке без объявленной ценности, железная дорога уплачивает пассажиру действительную стоимость утраченного багажа или утраченной его части, не превышающую двух швейцарских франков за каждый недостающий килограмм массы брутто.

### Железная дорога или пункт продажи обязаны в 180-дневный срок со дня заявления претензии, подтвержденного почтовым штемпелем или распиской в получении претензии, рассмотреть претензию, дать ответ претендателю и при полном или частичном признании ее уплатить ему причитающуюся сумму.

### Право предъявления иска, основанного на договоре перевозки, принадлежит тому лицу, которое имеет право заявить претензию к железной дороге или пункту продажи.

### Иск может быть предъявлен лицом, имеющим на то право только к той железной дороге или пункту продажи, к которым была заявлена претензия если ими не был соблюден срок на рассмотрение претензии, или если в течение этого же срока железная дорога или пункт продажи уведомили заявителя об отклонении претензии полностью или частично.

Иск может быть предъявлен только в надлежащем суде той страны, железной дороге или пункту продажи, которой была предъявлена претензия.

**4. Международные автомобильные перевозки**

В развитии международных автомобильных перевозок важная роль принадлежит таким специализированным международным организациям:

**Международная автодорожная федерация (ФИА) в 1904 г.; Международная автотранспортная федерация (МАФ) 1948 г.**

К числу важнейших актов, регулирующих международные автомобильные перевозки, можно отнести следующие транспортные конвенции:

**Конвенция о дорожном движении** **1949 г.;**

**Конвенция о договоре международной дорожной перевозки грузов** **1956 г.** (**Конвенция ЦМР (КДПГ)**);

**Европейское соглашение о международной автомо­бильной перевозке опасных грузов** **1957 г.** (**Конвенция ДОПОГ**);

**Таможенная конвенция о международных перевоз­ках грузов сприменением книжки МДП** **1959 г.** (**Конвенция МДП - ТИР**);

**Конвенция о договоре международной автомобильной перевозки пассажиров и багажа** **1973 г.**  (**Конвенция КАПП**);

**Конвенцией ЦМР (КДПГ)** определяются основные условия договора международной автомобильной перевозки грузов. В частности, Конвенция устанавливает рекви­зиты автомобильной накладной, предусматривает поря­док приема груза к перевозке и выдачи его в пункте назначения, а также права и обязанности сторон при автомобильной перевозке грузов международного сообщения.

Перевозчик несет ответственность за полную или частичную утрату товаров и за ущерб, причиненный им как с момента принятия товара к перевозке, так и до момента их доставки. Однако перевозчик освобождается от ответственности, если утрата, ущерб или задержка в доставке возникли в результате:

* неправомерных действий или небрежность истца.
* указаний истца, которые не связаны с неправомерными действиями или небрежностью перевозчика.
* недостатками товаров, обусловленными специфическими свойствами.
* обстоятельствами, которых перевозчик не мог избежать и последствия которых он не мог предотвратить.

Предел ответственности автотранспортных предприятий ограничен максимумом 25 золотых швейцарских франков за килограмм недостающего веса брутто, если грузоотправителем не объявлена стоимость груза.

По спорам, возникающим из перевозки, подпадающей под действие Конвенции, истец может обратиться, кроме судов стран-участниц КДПГ, согласованных сторонами, в суд страны, на территории которой:

* ответчик имеет обычное место жительства.
* находится основное коммерческое предприятие ответчика или отделение, либо агентство, через посредство которых был заключен договор перевозки.
* находится место принятия груза к перевозке либо место, предназначенное для сдачи груза.

За последние годы выработан ряд международных соглашений, направленных на облегчение автомобильных перевозок грузов. Среди соглашений о таможенном режиме международного автомобильного сообщения особо важной является таможенная Конвенция о международных перевозках с применением книжки МДП.

Конвенция МДП-ТИР предусматривает при автомобильных перевозках грузов составление особого таможенного документа - книжки МДП (международной дорожной перевозки). Согласно данной Конвенции перевозка грузов должна выполняться в заплом­бированных транспортных средствах или контейнерах. При соблюдении необходимых предписаний перевозка грузов может осуществляться без таможенного досмотра в странах следования, являющихся участниками Конвенции МДП-ТИР не более трех стран.

Выдача книжки МДП осуществляется через национальные ассоциации автомобильных перевозчиков, входящих в состав **ИРУ** (**Международный союз автомобильного транспорта**). В Республике Беларусь постановлением Совета Министров такой организацией признана **Белорусская ассоциация международных автомобильных перевозчиков (БАМАП**). Международные автомобильные перевозки пассажиров регулируются **Конвенцией КАПП**.

При повреждении здоровья пассажира общая сумма возмещения не может превышать 250 тысяч франков на одного пострадавшего. Вместе с тем внутренним (национальным) законодательством может быть установлен более высокий предел имущественной ответственности перевозчика.

При несохранности багажа возмещение не может превышать 500 франков на единицу багажа и 2 тысяч франков на пассажира.

Общий срок исковой давности при причинении вреда здоровью пассажира составляет три года, по другим требованиям - один год.

В Конвенции закреплены коллизионные нормы, которые указывают право какого государства должно быть применено для урегулирования отношений с иностранным элементом, а именно закон места нахождения государственного органа, закон страны следования, закон суда, закон места причинения вреда и т.д.

Иск может быть предъявлен в один из следующих судов - по месту нахождения ответчика или конторы, при посредстве которой был заключен договор перевозки; по месту причинения вреда; по месту отправления либо назначения.

**5. Международные воздушные перевозки**

В области воздушного транспорта действует большое число международных организаций.

Среди них: **Международная организация гражданской авиации** (**ИКАО) 1944 г.; Международная ассоциация воздушного транспорта** (**ИАТА) 1945 г..**

Общие правила осуществления международных воз­душных сообщений определены **Чикагской конвенцией о международной гражданской авиации 1944 года.**

Чикагской конвенцией регламентированы следующие вопросы:

* порядок выполнения полетов и процедура регистрации воздушных судов;
* задачи и основные принципы деятельности ИКАО;
* функционирование аэропортов, наземных аэрона­вигационных средств и служб;
* порядок урегулирования споров.

Вместе с Чикагской конвенцией были подписаны два соглашения:

**Соглашение о международном транзитном воздушном сообщении;**

**Соглашение о международном воздушном транс­порте.**

Основной транспортной конвенцией, регулирующей условия воздушных перевозок пассажиров и грузов, является **Варшавская конвенция для унификации некоторых правил, касающихся международных перевозок** **1929 г.** (**Варшавская конвенция**).

Варшавская конвенция была существенным образом модернизирована Гватемальским протоколом 1971 г. и Монреальским и Гаагским протоколами 1975 г.

Варшавской конвенцией регламентированы права и обязанности участников договора международной воздушной перевозки, определен порядок приема и выдачи груза в пункте назначения, установлены основные требования к перевозочным документам.

Варшавской конвенцией предусмотрена имуществен­ная ответственность авиаперевозчика в следующих слу­чаях:

* за причинение вреда здоровью пассажи­ра;
* за несохранность багажа и груза;
* за просрочку в доставке груза.

Имущественная ответственность авиаперевозчика за причинение вреда здоровью пассажира наступает неза­висимо от его вины. Авиаперевозчик освобождается от ответственности, если докажет, что причинение вреда имело место вопреки всем мерам, принятым с его стороны, либо докажет, что такие меры принять было невозможно.

Согласно ст.22 Варшавской конвенции имущест­венная ответственность авиаперевозчика в отношении каждого пассажира (за причинение вреда здоровью) ограничивается суммой в размере 125 тысяч франков. Гаагский протокол 1955 года увеличил в два раза (до 250 тысяч франков) предел имущественной ответственности авиаперевозчика за вред, причиненный здоровью пассажира.

Предел имущественной ответственности авиаперевоз­чика за несохранность багажа и груза установлен в размере 250 франков за килограмм багажа (груза). В отношения предметов, оставляемых пассажирами при себе, ответственность авиаперевозчика ограничивается 5 тысячами франков.

Варшавская конвенция предусматривает претензион­ный порядок урегулирования имущественных споров. В случае установления ущерба заинтересованное лицо должно обратиться с претензией в письменном виде к авиаперевозчику в следующие сроки: по багажу - 7 дней, по грузу - 14 дней, в связи с просрочкой в доставке груза -21 день.

По выбору истца иск может быть предъявлен в суде государства, в котором находится место нахождения авиаперевозчика или его контора, оформившая договор воздушной перевозки, либо в суде государства, в котором находится моего назначения перевозки.

Чартерные авиаперевозки регулируются **Гвадалахарской конвенцией об унификации некоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок, осуществляемых лицами, не являющимися перевозчи­ками по договору,** **1961 г. (Гвадалахарская конвенция**).

Согласно Гвадалахарской конвенции фактическим перевозчиком по воздушному чартеру признается лицо, не являющееся перевозчиком по договору, но уполномоченное им осуществлять перевозку.

Предметом договора воздушного чартера является предоставление самолета (самолетов) для выполнения разового или нескольких полетов. Сторонами этого договора являются фрахтователь (заказчик) и собственник самолета (авиакомпания).

В соответствии с Гвадалахарской конвенцией потер­певший может предъявить по своему усмотрению иск либо к фактическому перевозчику, либо к перевозчику, заключившему договор воздушного чартера, либо к обоим перевозчикам вместе.

**6. Международные морские перевозки**

Существенную роль в формировании и развитии норм международного частного права играют следующие международные морские организации:

**Международный морской комитет (ММК)** **1897г. и Международная морская организация (ИМО) 1958 г**.

Морские перевозки грузов регулируются рядом транспортных конвенций. Среди них **Конвенция ООН о морской перевозке грузов 1978 г. (Гамбургские правила),** **Конвенция ООН по морскому праву 1982 г. ("ХАРТИЯ МОРЕЙ"),** **Афинская конвенция о перевозках морем пассажиров и их багажа 1974 г. (Афинская конвенция ).**

На морском транспорте сложились две основные формы его эксплуатации:

* **нерегулярное (трамповое)** судоходство, при котором морское судно выполняет одиночные рейсы, т.е. не связана с постоянными районами плавания, портами погрузки и выгрузки, не ограничена определенным видом грузов, а цена перевозки устанавливается по соглашению сторон;
* **регулярное (линейное)** судоходство, т.е. форма регулирования судоходства, обслуживающая направление перевозок с устойчивыми пассажиро- и грузопотоками и предусматривающая организацию движения закрепленных за линией судов по расписанию с оплатой по тарифу.

Основной организационной формой доставки грузов морем являются регулярные (линейные) перевозки. Такие перевозки, как правило, осуществляются объединениями судовладельческих компаний, получившими название **линейных конференций.**

Международные морские перевозки грузов могут осуществляться по **чартеру** или по **коносаменту.**

**Чартер является документом, удостоверяющим наличие и содержание договора фрахтования, заключаемого между фрахтовщиком или фрахтователем, и рассчитан на перевозку крупных партий грузов, прежде всего массовых. При таких перевозках предоставляется либо все судно, его часть или определенное помещение**.

Международно-правовой практике известны различные виды чартеров: **рейсовый чартер, тайм-чартер, букингнот, димайз-чартер, открытый чартер (open charter), пространственный чартер (space charter), морской чартер** и другие.

**Коносамент – это документ, выдаваемый перевозчиком или фактическим перевозчиком владельцу отправляемого морем груза в удостоверении факта принятия его к перевозке и обязательства передать его в порту назначения грузополучателю.**

По способу обозначения грузовладельца коносаменты делятся на: **именные, ордерные** и **предъявительские**. Коносамент предается с соблюдением следующих правил:

* именной коносамент может передаваться по именным передаточным надписям или в иной форме в соответствии с правилами, установленными для уступки требований.
* ордерный коносамент – по именным или бланковым передаточным надписям.
* коносамент на предъявителя может передаваться посредством простого вручения.

 При морских перевозках грузов применяются **экспортные, каботажные, прямые (сквозные), смешанные, линейные, чартерные, служебные, долевые** коносаменты. В свою очередь сквозные коносаменты подразделяются на три типа: **морской сквозной коносамент, обычный сквозной коносамент, коносамент на смешанную перевозку.**

Транспортными конвенциями регламентированы в основном три сферы морских перевозок:

* развитие торгового судоходства;
* безопасность мореплавания;
* имущественная ответственность морского перевозчика (судовладельца) за причиненный ущерб.

В марте 1978 г. в Гамбурге принята Конвенция о морской перевозке грузов. Все положения Конвенции носят императивный характер. Она применяется ко всем договорам морской перевозки между двумя государствами, если:

* порт погрузки или разгрузки, предусмотренные в договоре морской перевозки, находятся в одном из государств-участников Конвенции, или в одном из государств - участников Конвенции.
* один из опционных портов разгрузки (порты разгрузки указанные в контракте и можно разгружаться в одном из них), предусмотренных в договоре морской перевозки, является фактическим портом разгрузки, и такой порт находится в одном из государств–участников Конвенции.
* коносамент или другой документ, подтверждающий договор морской перевозки, предусматривает, что договор должен регулироваться положениями Конвенции или законодательством любого государства-участника Конвенции.

Положения Конвенции применяются независимо от национальной принадлежности судна, перевозчика, фактического перевозчика, грузоотправителя, грузополучателя или иного заинтересованного лица.

Ответственность вины по данной конвенции основана на принципе презюмируемой вины.

Согласно ст. 4 Конвенции ответственность перевозчика за весь груз охватывает период, в течение которого груз находится в ведении перевозчика в порту погрузки, во время перевозки и в порту разгрузки.

Перевозчик не несет ответственности, кроме общей аварии, в тех случаях, когда утрата, повреждение или задержка в сдаче возникла в результате мер по спасению жизни или разумных мер по спасению имущества на море.

Согласно Афинской конвенции 1974 года понятие «перевозка» охватывает следующие периоды:

* в отношении пассажира и его багажа – период, в течение которого пассажир и или его каютный багаж находятся на борту судна, период посадки и высадки пассажира, период в течение которого пассажир и его каютный багаж доставляются водным путем с берега на судно. Данный период не охватывает время нахождения на морском вокзале, на причале или в любом ином портовом сооружении.
* в отношении каютного багажа – период его нахождения на морском вокзале или причале, если он принят к перевозке перевозчиком, его служащим, или агентом и еще не выдан пассажиру.
* в отношении иного, не каютного багажа, - период с момента принятия его перевозчиком и до момента выдачи.

В соответствии со ст. 3 Конвенции перевозчик отвечает за ущерб, причиненный в результате смерти пассажира или нанесения ему телесного повреждения, а также в результате утраты или повреждения багажа, если происшествие произошло во время перевозки и явилось следствием вины или небрежности перевозчика. Бремя доказывания о наличии вреда возлагается на истца. Ответственность перевозчика в случае смерти пассажира или причинения ему телесных повреждений не может превышать 46 666 расчетных единиц.

Ответственность перевозчика в отношении каютного багажа ни в коем случае не может превышать 833 расчетных единиц на пассажира.

**7. Особенности правового регулирования международных перевозок в смешанном сообщении.**

В международном частном праве **перевозки грузов именуются смешанными, если они осуществляются с участием нескольких видов транспорта на основе договора смешанной перевозки из места в одной стране, где грузы поступают в ведение оператора смешанной перевозки, до обусловленного места доставки в другой стране.**

Основными транспортными конвенциями, регулирующими условия перевозки грузов в смешанном сообщении, являются: **Конвенция о международных смешанных перевозках грузов 1980 г.** (**Конвенция 1980 года**). Действие данной Конвенции распространяется на все виды транспорта. Конвенция 1980 года имеет приложение, в котором содержатся правила, направленные на упрощение таможенных процедур при осуществлении международных перевозок грузов в смешанном сообщении,

Нормы о смешанных перевозках грузов содержатся в ряде действующих транспортных конвенций (Соглашения КОТИФ, Конвенция ЦМР, Варшавская конвенция и др.).

Конвенция 1980 года возлагает осуществление смешанных перевозок на оператора, который объединяет функции экспедитора и перевозчика.

Оператором может быть юридическое или физическое лицо, заключившее в установленном порядке договор смешанной перевозки, и взявшее на себя за определенное вознаграждение ответственность за исполнение этого договора.

Оператор принимает груз для выполнения смешанной перевозки. Доказательством сдачи груза оператору является экспедиторская расписка установленной формы.

Оператор обязуется транспортировать полученный им груз в пункт назначения. Он принимает также на себя обязательство оформлять в процессе перевозки необходимые документы, производить (за счет грузовла­дельца) соответствующие платежи, выполнять таможенные формальности и совершать другие действия, связанные с перевозкой груза.

При смешанных перевозках доставка груза на всем пути его следования производится, как правило, по одному перевозочному документу - прямому (сквозному) смешанному коносаменту.

Согласно Конвенции 1980 года имущественная ответственность оператора смешанной перевозки наступает за вину, которая презюмируется. В случае несохранности груза предел имущественной ответственности оператора установлен в размере 920 СПЗ за место или 2,75 СПЗ за килограмм веса. Но если в перевозке груза в смешанном сообщении не участвует морской перевозчик, предел имущественной ответственности оператора установлен более высокий, а именно 8,33 СПЗ за килограмм веса.

В соответствии с Конвенцией 1980 года при просрочке в доставке груза предел имущественной ответственности оператора определен в размере не более 2,5 провозных платежей, приходящихся на задержанный доставкой груз.

Конвенция 1980 года не препятствует применению других международных соглашений о перевозках грузов в смешанном сообщении.

**Тема 10. Международные расчетные и кредитные отношения.**

**1. Понятие и сущность международных расчетных отношений.**

**Деньги - это особый вид товара, выступающий всеобщим эквивалентом при обмене товаров и услуг, т.е. деньги, являются мерой стоимости всех других товаров.**

Примерами денежных обязательств с участием иностранных субъектов права могут служить:

* обязательства иностранных инвесторов по внесению денег в качестве вклада в уставной капитал либо оплаты акций хозяйственного общества,

обязательства банков

* по предоставлению кредитов иностранным заемщикам,
* по предоставлению иностранным клиентам финансирования под уступку денежного требования (факторинговое обязательство),
* по выдаче иностранным клиентам денежной суммы, внесенной во вклад,
* обязательства по переводу денежных требований с банковского счета и их зачислению на банковский счет, обязательства по уплате денежных сумм, составляющих предмет векселя и чека,
* обязательства из договора поручительства или банковской гарантии.

Международные расчеты – функция уполномоченных банков.

Расчеты в международной торговле имеют, как правило, документарный характер, т.е. их проведение предполагает предоставление в уполномоченные банки для проверки финансовых документов (векселей, чеков, платежных расписок) и/или коммерческих документов (счетов-фактур, накладных, страховых полисов, сертификатов качества, справок).

**2. Формы международных расчетов.**

Существуют два основных подхода государств к организации расчетного процесса:

* **расчеты в свободно используемой валюте** на основе действующих на валютном рынке курсов в соответствии с национальными правилами валютного регулирования каждой из стран;
* **расчеты по клиринговой системе**, при которой происходит зачет встречных денежных требований и обязательств путем безналичных проводок по клиринговым счетам.

Международные расчеты подразделяются на **международные торговые и международные неторговые расчеты.**

Международные торговые расчеты – расчеты, вытекающие из сделок субъектов внешнеторговой деятельности.

Международные неторговые расчеты – платежи на содержание представительств за рубежом и международных организаций, за обучение иностранных граждан, а также алиментные, пенсионные, наследственные и иные аналогичные платежи.

Среди международных соглашений в данной сфере основными являются:

**Женевская конвенция о разрешении некоторых коллизий законов о чеках 1931 г**.; **Конвенция о международных чеках 1988 г.; Конвенция о международных переводных векселях и международных простых векселях 1988 г.; Конвенция о независимых гарантиях и резервных аккредитивах 1995 г.**

Важную роль играют унифицированные международные правила и обычаи, публикуемые **Международной торговой палатой (МТП):**

* **Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов 1993 г.;**
* **Унифицированные правила для инкассо 1996 г.;**
* **Унифицированные правила для контрактных гарантий по требованию 1992 г.;**
* **Унифицированные правила для межбанковского рамбурсирования по документарным аккредитивам 1996 г.**

В настоящее время значительная часть международных банковских операций осуществляется по **системе SWIFT (Society for Worldwide Interbank Financial Telecommunication – система СВИФТ**), которая представляет собой международную межбанковскую организацию по финансовым расчетам по телекоммуникационным сетям.

**3. Банковские гарантии.**

Разработаны Международной торговой палатой в Париже Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов (в редакции 1993 г.) .

**Документарный аккредитив представляет собой соглашение, в силу которого банк, вставивший аккредитив, действуя по просьбе и в соответствии с инструкциями клиента, производит платеж третьему лицу (бенефициару) или оплачивает переводные векселя бенефициара.**

Документарный аккредитив обособлен от договора купли-продажи или иного договора, на котором он может быть основан. Банк не связан этими договорами, даже если в аккредитиве содержится к ним ссылка.

В силу документарного аккредитива банк, выставивший аккредитив:

1. производит платеж третьему лицу (бенефициару) либо по его приказу акцептует и оплачивает переводные векселя (тратты);
2. или дает полномочия другому банку произвести такой платеж либо акцептировать и оплатить такие переводные векселя (тратты)

Участниками документарного аккредитива являются:

* **приказодатель** – клиент, в соответствии, с инструкциями которого открывается аккредитив;
* **банк**-**эмитент** – банк, открывающий аккредитив по поручению клиента;
* **бенефициар** – получатель средств по аккредитиву;
* **авизующий** банк – банк, авизующий бенефициару без обязательств со своей стороны;
* **подтверждающий** **банк** – банк, принимающий на себя обязательства по аккредитиву наряду с банком–эмитентом;
* **исполняющий** **банк** – банк, уполномоченный банком-эмитентом произвести платеж, или принять на себя обязательство платежа с рассрочкой, или акцептовать переводной вексель;
* **рамбурсирующий банк** – банк, производящий рамбурсирование (представляющий возмещение) согласно указаниям банка-эмитента;
* **рекламирующий банк** – исполняющий банк или выступающий от его имени другой банк, выставляющий рамбурсное требование (требование возвращения) на рамбурсирующий банк.

Правилами 1993 года рекомендованы следующие **типы документарных аккредитивов:**

* **аккредитив с платежом по предъявлении** предполагает поручение исполняющим банком указание платить по предъявлении документов;
* **аккредитив с рассрочкой платежа** означает, что банк, уполномоченный платить по аккредитиву, обязан платить по нему в сроки, указанные, в аккредитиве после предъявления документов бенефициаром;
* **аккредитив, предусматривающий акцепт.** Этот тип аккредитива, в соответствии с которым бенефициар вместе с документами, предусмотренными условиями аккредитива, передает исполняющему банка выписанные на него тратты, которые тот обязан акцептировать, а после наступления срока платежа и оплатить.

**Виды документарного аккредитива.**

Исходя из Унифицированных правил и сложившейся международной практики аккредитивы в зависимости от условий можно разделить на следующие основные виды:

* ***отзывные и безотзывные;***
* ***подтвержденные и неподтвержденные;***
* ***покрытые и непокрытые;***
* ***делимые и неделимые;***
* ***переводные и непереводные;***
* ***револьверные и невозобновляемые;***
* ***кумулятивные и некумулятивные;***
* ***обычные и резервные и др.***

**Международные расчеты в форме банковского инкассо**

Унифицированных правил по инкассо подготовлены Международной торговой палатой в 1995 году .

**Расчеты по инкассо осуществляются в соответствии с договором, по которому лицо, имеющее право требовать осуществления платежа, поручает банку, в котором данное лицо имеет счет, передать лицу, обязанному осуществить платеж или акцепт переводного векселя, передать через банк плательщика документы, при условии получении платежа или акцепта переводного векселя.**

При ведении международной торговли с расчетами посредством международных кредитовых переводов всегда существует риск неплатежа со стороны покупателя либо риск непоставки товаров со стороны продавца (в случае осуществления предварительной оплаты товаров). Для избежания такого риска в международной практике достаточно широко используется такая форма расчетов, как инкассо*.*

Участниками международных расчетов с использованием инкассо являются:

**Доверитель (принципал)** *-* лицо, которое дает поручение по инкассо своему банку. Как правило, доверителем является продавец товара (подрядчик, исполнитель при выполнении работ или оказании услуг);

**банк-ремитент** *-* банк, кото­рому доверитель поручает операцию по инкассо;

**инкассирующий банк** *-* лю­бой банк, не являющийся банком-ремитентом, уча­ствующий в операции по инкассо;

**представляющий банк -**инкассирующий банк, делающий представление пла­тельщику;

**плательщик** *-* лицо, которое должно совершить платеж или акцептовать переводной век­сель против представленных документов. Как правило, плательщиком является покупатель товара (заказчик работ или услуг).

Исходя из сло­жившейся практики расчеты по инкассо осуществляются в виде чистого инкассо либо документарного инкассо.

Под ***чистым инкассо***пони­мается инкассо, при котором платеж или акцепт пере­водного векселя осуществляется при предоставлении переводных векселей, простых векселей, чеков или иных финансовых документов, используемых для получения денежного платежа. При чистом инкассо транспортные и иные коммерческие документы не предоставляются.

Под ***документарным инкассо***понимается инкассо, при котором платеж или акцепт переводного векселя, осуществляется при предоставлении счетов, отгрузочных документов, доку­ментов о праве собственности или иных документов, подтверждающих основание платежа или акцепта век­селя (коммерческие документы), либо предоставлении указанных документов и выписанных на их основании переводных векселей или иных финансовых документов.

Инкассо осуществляется в следующих формах:

1. ***путем получения платежа;***
2. ***путем акцепта переводного векселя;***
3. ***путем выдачи коммерческих документов против платежа;***
4. ***путем выдачи коммерческих документов против акцепта переводного векселя;***
5. ***путем выдачи документов на других условиях.***

Инкассовые операции относятся к категории комиссионных и являются возмездными.

**Международные расчеты в форме банковского перевода.**

**Международный банковский (кредитовый) перевод является формой расчетов, осуществляемой в соответствии с договором, по которому банк (банк перевододателя) производит за вознаграждение от имени и по поручению лица, счет которого находится в данном банке (перевододатель), перевод денежных средств в другой банк (банк бенефициара) в пользу лица указанного в поручении (бенефициар).**

Международный банковский перевод осуществляется с учетом сложившихся банковских правил и обычаев. К ним относятся: **Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международных кредитовых переводах 1992 г.**, **Руководство Международной торговой палаты по международному межбанковскому переводу средств и компенсации 1990 г. и Правовое руководство ЮНСИТРАЛ об электронном переводе средств 1987 г.**

Согласно Типового закона участниками международного банковского перевода являются:

* **перевододатель –** лицо, выдающее первое платежное поручение в ходе кредитового перевода.Как правило, перевододателем является покупатель товара (заказчик работы, услуг) по контракту.
* **банк перевододателя –** банк, в котором перевододатель имеет счет, с которого производится платеж.
* **бенефициар –** лицо, указанное в платежном поручении перевододателя в качестве получателя средств в результате кредитового перевода.Как правило, в качестве бенефициара выступает продавец товара (подрядчик или исполнитель работ или услуг) по контракту.
* **банк бенефициара –** банк, в котором бенефициар имеет счет, на который зачисляется платеж.
* **отправитель –** лицо, которое выдает платежное поручение, при этом им может являться и перевододатель, и любой банк-отправитель.
* **банк-получатель –** банк, который получает платежное поручение.
* **банк-посредник –** любой банк-получатель, не являющийся банком перевододателя и банком бенефициара.

В Республике Беларусь законодательством определены три основных вида банковских переводов:

* 1. **Простой банковский перевод** (при этой форме финансовых расчетов коммерческие документы, минуя банки, от экспортера направляются непосредственно к импортеру).
	2. **Документарный банковский перевод** (в платежном поручении содержится условие о выплате бенефициару определенной денежной суммы лишь после представления соответствующих финансовых или коммерческих документов).
	3. **Банковский перевод с использованием чеков** (при этой форме финансовых расчетов, наряду с другими документами, используются чеки).

Банковские переводы осуществляются с использованием телеграфа, телекса или системы SWIFT (Всемирное общество международных финансовых телекоммуникаций).

**Тема 11. Обязательства из причинения вреда в международном хозяйственном**

 **праве**

**1. Международные конвенции, предусматривающие деликтную ответственность.**

Одним из значительных многосторонних международных договоров, разрешивших наряду с прочими коллизионные вопросы деликтных отношений, был Кодекс Бустаманте. Подходы, закрепленные в нем, основывались на традиционных и типичных коллизионных привязках, которые исходили из принципа закон места совершения деликта.

Так, ст. 167 Кодекса гласит: «Обязательства, возникающие из преступле­ния и правонарушений, регулируются тем же законом, что и преступление или правонарушение, из которых они возникли». «Обязательства, возникшие из действий или упущений, совершенных виновно или по небрежности, которые не наказуемы по закону, регулируются законом места происхождения небреж­ности или вины, которые привели к возникновению обязательств

Коллизионные нормы с помощью которых в современном международ­ном хозяйственном праве устанавливается материальное право, затрагивают весь спектр обязательственных деликтных правоотношений:

* **условия и пределы ответственности;**
* **круг лиц имеющих право требования;**
* **объем, характер и размер возмещения;**
* **основания освобождения от ответственности.**

К международным актам регулирующим деликтную ответственность относится Г**аагская конвенция 1971 г. «О праве примени­мом к дорожно-транспортным происшествиям»** в котором участвуют 13 ев­ропейских государств, включая Республику Беларусь. Основной ее принцип – закон места совершения деликта (ст.3). Конвенция применяется к внедоговор­ной ответственности в связи с дорожными происшествиями, имевшими место на территории договаривающихся государств, а также в случаях, когда приме­нимым правом признается закон государства, которое участвует в Конвенции (ст.11). В определенных Конвенцией ситуациях принцип отсылки к закону места совершения деликта заменяется иным, что, в частности, должно обеспе­чить его более тесную связь с соответствующим правопорядком. Так, закон ре­гистрации автомобилей признается более адекватным для регулирования, на­пример, таких вопросов, как размер ущерба, предел ответственности, круг лиц, имеющих право требовать возмещения.

В качестве международных договоров, регулирующих гражданскую ответствен­ность в рамках деликтных обязательств, выделим **Гаагскую конвенцию «Об ответственности за вред, причиненный товаром» 1973 г.**

В соответствии с нормами данной конвенции право государства обычного местонахождения потерпевшего будет надлежащим, если таковое одновре­менно является местом основной деятельности изготовителя причинившего вред товара либо местом его приобретения потерпевшим. Если подобного сов­падения нет, применяется принцип закона места причинения вреда с учетом того, что в данной стране потерпевший имеет свое обычное местожительства, либо причинитель вреда – место основной деятельности, либо продукт приоб­ретен потребителем (ст.4). В ситуациях, когда и это не имеет места, применя­ется право страны, где ведет свою обычную активную деятельность лицо, кото­рое несет ответственность за продукт, если потерпевший не предпочтет осно­вать свое требование на законе места причинения вреда (ст.6). Наряду с этим независимо от применимого права будут учитываться требования, относящиеся к правомерному распространению продукта, законодательства той страны, где имел хождение товар (ст. 9).

Среди таких договоров в настоящих условиях особенно важны соглаше­ния, призванные регламентировать ответственность субъектов международного хозяйственного оборота, возникающего в связи с ядерной деятельностью. В их числе **Венская конвенция «О гражданской ответственности за ядерный ущерб» 1963 г., Конвенция «О гражданской ответственности в области морских перевозок ядерных материалов» 1971 г., Конвенция «Об ответст­венности операторов ядерных судов» 1962 г.**  Содержащиеся в них нормы ус­танавливают в интересах потерпевших (как правило, физических лиц) безви­новную ответственность причинителей вреда (большей частью владельцев ис­точников повышенной опасности). Однако в них содержаться также и основа­ния, исключающие ответственность (форс-мажорные обстоятельства, в том числе военные действия, стихийные бедствия и т.п.). В ряде случаев ответст­венность причинителя вреда по некоторым из специальных международных со­глашений возникает даже и при наличии обстоятельств непреодолимой силы. Таково, в частности содержание норм **Римской конвенции 1952 г. «Об ущербе, причиненном иностранными воздушными судами третьим лицам на поверхности».**

Значительное место среди подобных международных договоров зани­мают так называемые морские конвенции. Например, **Брюссельская конвен­ция от 23 сентября 1910 г. «Об унификации некоторых правил, касаю­щихся столкновения судов в открытом море».**  Однако она не применяется к деликтному отношению, если оба столкнувшиеся судна плавают под общим флагом. В данном случае спор будет разрешаться на основе закона суда или правопорядка, имеющего более тесную связь с рассматриваемыми отноше­ниями, каковым является право государства флага.

**Брюссельская конвенция «О гражданской ответственности за ущерб от загрязнения моря нефтью» 1969 г.** унифицировала материально-правовые нормы в специальных областях деликтных отношений. Конвенция обеспечи­вает возмещение физическим и юридическим лицам убытков, возникших из-за утечки или слива нефти из судна. Пределы ответственности собственника судна за загрязнение довольно высоки. Ответственность более строгая, чем основан­ная на принципах вины, наступает, если, собственник не докажет, что убытки обусловлены военными и тому подобными действиями или стихийным бедст­вием исключительного, неизбежного и непредотвратимого характера; поведе­нием третьих лиц, имевших намерение причинить убытки; небрежностью или иными неправомерными действиями государства (властей), а также виной по­терпевшего.

Права и обязанности по обязательствам, возникающим вследствие при­чинения вреда за границей, если стороны являются гражданам или юридиче­скими лицами одного и того же государства, определяются по праву этого го­сударства.

Иностранное право не применяется, если действие или иное обстоятель­ство, служившее основанием для требования о возмещении вреда, по законода­тельству Республики Беларусь не является противоправным.

Важное значение имеет включение в систему правового регулирования деликтных и иных внедоговорных отношений ст.1130 Гражданского кодекса, посвященной определению права, подлежащего применению к ответственности за ущерб, причиненный потребителю. Так, к требованию о возмещении ущерба, возникшего у потребителя в связи с покупкой товара или оказанием услуги, по выбору потребителя применяется право страны, где:

* находится место жительства потребителя;
* находиться место жительства или место нахождения производителя или лица, оказавшего услугу;
* потребитель приобрел товар или ему была оказана услуга.

**2. Зарубежное законодательство, регулирующее обязательства из причинения вреда.**

Обязательство из причинения вреда контактирует с иностранным правопорядком, когда:

 а) основание правоотношения (противоправный вред) проявляется в нескольких государствах;

 б) хотя бы один из субъектов правоотношения - иностранец;

 в) действие делинквента, влекущее обязанность возместить причиненный вред (объект правоотношения), простирается в иностранную правовую сферу;

 г) предмет правоотношения (в обязательственных имущественных отно­шениях) повреждается в условиях иностранного правопорядка;

 д) субъективное право потерпевшего и юридическая обязанность делинквента возникают в одних государствах, а реализуются в других;

 е) права третьих лиц обсуждаются по закону иностранного государства;

 ж) право на возмещение вреда производно от договорных отношений сторон или от иных преюдициальных фактов, обсуждаемых по иностранному праву (договор страхования, договор найма, соглашение об освобождении делинквента от обязанности возместить вред и т.д.);

 з) спор о возмещении вреда рассматривается в иностранном суде;

 и) решение о возмещении вреда исполняется в иностранном государстве.

В данной области международного частного права действует основной и весьма устойчивый принцип – коллизии рассматриваются по месту причинения вреда, т.е. по закону государства, на территории которого совершено действие, послужившее основанием для предъявления требования – **lex loci delicti commissii.**

Для решения вопроса о применимом праве, если в отношении участвуют юридические лица, используется признаки местонахождения административного центра, вовлеченного в деликт юридического лица или его отделения.

 Если же сторонами деликтного отношения, совершенного за границей, признаны граждане одного государства, как правило, применяется закон гражданства этих лиц (Италия, Германия, Алжир, Монголия, Вьетнам, Беларусь).

Если действие или бездействие имели место на зарегистрированном транспортном средстве или воздушном судне, причинение вреда и его последствия вне национальной юрисдикции подчиняются праву государства, флаг