### МЕТОДИЧНІ РЕКОМЕНДАЦІЇ ДО САМОСТІЙНОГО ВИВЧЕННЯ НАВЧАЛЬНОЇ ДИСЦИПЛІНИ

**Модуль І. Загальна частина міжнародного приватного права**

**Тема 1: Вступ до міжнародного приватного права**

Вивчаючи цю тему, слід з’ясувати, що міжнародне приватне право стосується цивільно-правових відносин передусім між організаціями і громадянами (особами без громадянства) різних країн. Предметом регулювання у міжнародному приватному праві є відносини цивільно-правового характеру. Майнові, трудові, сімейні, спадкові, деліктні, економічні, господарські, науково-технічні, культурні, освітні та інші відносини виникають у міжнародному житті з участю осіб різної державної належності. Такі відносини невладні та неполітичні. Цивільні правові відносини – це передусім майнові відносини між фізичними і юридичними особами різних держав. Суб’єктом у майнових відносинах є іноземна сторона (наприклад, громадянин іноземної держави, особа без громадянства, іноземна організація, іноземна держава). Суб’єкти майнових відносин можуть належати до однієї держави, але об’єкт, у зв’язку з яким виникли відповідні відносини, перебуває за кордоном. Виникнення, зміна та припинення майнових відносин можуть бути пов’язані з юридичним фактом за кордоном (спричинення шкоди, укладення договору, смерть спадкодавця тощо).

**Міжнародне приватне право остаточно сформувалось як незалежна галузь національного права у XIX ст.** Раніше воно розглядалось як частина інших галузей права, оскільки під впливом вчення італійських статутистів вважалося, що сама природа національних та іноземних норм права визначала сферу застосування цих норм (так званий «односторонній» підхід чи «юнілітаризм»). Мабуть, першим, хто скористався висловом «міжнародне приватне право», був американський суддя Верховного Суду Джозеф Сторі, класична праця якого «Коментарі до конфліктного права» 1834 р. стала однією з перших у систематизації проблематики міжнародного приватного права. Пізніше цей термін набув поширення завдяки працям французького юриста Фелікса (1840 р.) та німецького юриста з Франкфурту Вільгельма Шаффнера (1841 р.) Спочатку цей термін застосовували у країнах Європи та Латинської Америки, а пізніше навіть у країнах загальної системи права, хоча там йому так і не вдалося витіснити традиційний термін «колізійне право».

Міжнародного приватного права не буває без іноземного елемента, а цивільно-правові відносини без іноземного елемента трапляються. Скажімо, тоді, коли їх сторонами є фізичні та юридичні особи однієї країни. Коли ж у цивільних відносинах бере участь іноземний елемент, то ці відносини набирають нової якісної властивості і стають міжнародними. Застосовують визначення, що вони ускладнюються іноземним елементом.

Міжнародне приватне право – це галузь права, що регулює міжнародні невладні відносини, ускладнені іноземним елементом. Розрізняють три види іноземного елемента:

* суб’єкт;
* об’єкт;
* юридичний факт.

Суб’єктами є учасники правовідносин. Об’єкти – це те, на що спрямовані дії суб’єктів (наприклад, майно або шлюб між громадянкою та іноземцем). Юридичний факт породжує правовідносини. У міжнародному приватному праві іноземний юридичний факт породжує як міжнародні, так і національні невладні правовідносини.

Систему міжнародного приватного права можна поділити на загальну та особливу частини. У загальній частині розглядаються питання, що стосуються джерел міжнародного приватного права, його принципів, учень про колізійні та матеріально-правові норми, загальних понять (національний режим, режим найбільшого сприяння, взаємність, реторсія, автономія волі, зворотне відсилання та відсилання до права третьої країни, обхід закону, «кульгаючи» правовідносини, застереження про публічний порядок, цивільно- правовий статус держави, фізичних та юридичних осіб та ін.).

Особлива частина охоплює такі питання:

* + право власності іноземців;
  + деліктні зобов’язання;
  + зовнішньоекономічні угоди;
  + міжнародні перевезення вантажів і пасажирів;
  + міжнародні кредитно-розрахункові відносини;
  + патентне право;
  + авторське право;
  + трудові відносини;
  + сімейне право;
  + спадкове право;
  + міжнародний цивільний процес;
  + міжнародний комерційний арбітраж.

Досить цікаво трактується юридична природа міжнародного приватного права. Так, німецькі вчені зводять міжнародне приватне право до колізійного. Англійські юристи, визначаючи міжнародне приватне право, доходять висновку, що воно є тією частиною права, яка починає діяти, коли розглядуване судом питання стосується факту, події, угоди, які перебувають у такому тісному зв’язку з іноземною системою права, що виникає необхідність звернутися до цієї системи. Таким чином, у працях англійських, а також американських авторів розглядаються як колізійні питання, так і питання підсудності, тобто правила про те, які спори з участю іноземних елементів мають розглядатися місцевими судами, а які – судами інших держав.

Учасниками приватних відносин виступають здебільшого фізичні та юридичні особи, однак, міжнародне приватне право регулює також відносини за участю держави чи інших суб’єктів міжнародного публічного права, якщо другою стороною таких відносин є фізична чи юридична особа.

Отже, **міжнародне приватне право** можна визначити як сукупність національних і міжнаціональних норм, що регулюють різноманітні майнові, особисті, трудові, сімейні та процесуальні відносини, які виникають у сфері міжнародного спілкування між фізичними та юридичними особами, а також їхні відносини зазначеного характеру з державними та міжнародними організаціями.

Поняття «міжнародне приватне право» має різний зміст у різних національно-правових системах. Водночас ядро міжнародного приватного права залишається у принципі незмінним, оскільки його основу завжди становлять колізійні норми, за допомогою яких визначають ситуації, коли застосовується національне приватне право, а коли – іноземне приватне право.

У підручники з міжнародного приватного права дедалі частіше включають ще й такі питання, як міжнародний цивільний процес і навіть колізійні питання публічного права (міжнародне кримінальне право, міжнародне адміністративне і міжнародне валютне право). В юридичній літературі обговорюється також питання щодо того, чи є міжнародне приватне право частиною публічного або приватного права.

Відповідь на це питання залежить від того, де проводиться межа між приватним і публічним правом, а також від особливостей правової системи окремої країни. Так, наприклад, у колишніх соціалістичних країнах взагалі не існувало поділу галузей права на приватноправові і публічно-

правові. З приводу приватноправової чи публічно-правової природи міжнародного приватного права у доктрині склалося два підходи. Прихильники публічно-правового характеру цієї галузі (наприклад, французький юрист Нібуає) стверджують, що всі норми міжнародного приватного права, які мають на меті розмежування сфери дії законів у просторі, базуються на суверенітеті держави, і тому належать до публічного права. Крім того, прихильники цієї концепції висувають ще й такі аргументи: а) колізійні норми і норми про конфлікти юрисдикцій вважаються нормами публічного порядку і суддя не може застосовувати іноземні колізійні норми; б) конфлікти юрисдикцій є проекцією внутрішнього процесуального права, яке є галуззю публічного права; в) визначення правового статусу іноземців, яке належить до предмета міжнародного приватного права деяких країн, стосується публічного права.

Прихильники приватноправового характеру міжнародного приватного права обстоюють його саме як приватне право, спираючись на такі аргументи: а) колізійні норми регулюють приватноправові відносини з іноземним елементом, до того ж наявність іноземного елемента не перетворює ці відносини в публічно-правові; б) загальним методом міжнародного приватного права є метод приватного права загалом, тобто метод диспозитивного регулювання чи метод координації, який характеризується автономією та рівноправ'ям сторін відносин; в) хоча конфлікти юрисдикцій і є проекцією внутрішньодержавного процесуального права, не можна з повною підставою стверджувати, що останнє належить до публічного права, оскільки йдеться про проекцію саме «цивільного процесу», учасниками якого є приватні особи, а не органи держави; г) щодо правового статусу іноземців, то, окрім політичних прав і свобод, які, безумовно, належать до сфери публічного права, у контексті цього статусу можуть розглядатися і приватні права іноземців (наприклад, здійснення комерційної діяльності, право купувати та продавати, орендувати тощо); 5) стосовно питання громадянства, слід враховувати те, що хоча громадянство і є публічно-правовим відношенням, але його зміст визначається судами і є частиною громадянського стану осіб.

З огляду на ці аргументи алжирський фахівець у галузі міжнародного приватного права Моханд Іссад вважає, що слід побоюватися класичних схем і бажання за будь-яку ціну включити міжнародне приватне право у певну галузь права. До цього слід також додати, що межа між приватним і публічним правом, а також між процесуальним і матеріальним правом не є достатньо чіткою. Крім того,

такі питання, як громадянство та правовий статус іноземців, що належать до предмета міжнародного приватного права деяких країн, є частиною публічного права. На думку німецького колізіоніста Герхарда Кегеля, з одного боку міжнародне приватне право повинно вважатися частиною приватного права, оскільки воно визначає, коли застосовується місцеве та іноземне приватне право, а поняття приватного права охоплює ті норми, які слугують справедливості між індивідами, однак з іншого боку треба враховувати й те, що публічне право, яке визначає стосунки між індивідом і державою, складається з права міжнародного процесу у питаннях приватного права. Причиною цього є те, що матеріальні і колізійні норми процесуального права стосуються здійснення правосуддя, і таким чином стосуються відносин між індивідом і державою. Одним словом, в практичному плані міжнародне приватне право тісно пов'язане як з приватним, так і з публічним правом.

Як відомо, природа і характер міжнародного приватного права зумовлена специфікою тих відносин, які воно регулює. На думку більшості вчених-юристів, якщо міжнародне публічне право регулює міждержавні відносини, то предметом регулювання міжнародного приватного права є приватноправові відносини з іноземним елементом.

У межах приватноправових відносин з іноземним елементом можуть виникати чотири групи питань: а) колізія законів, коли виникає питання, якому з колідуючих законів слід підпорядкувати це правовідношення з іноземним елементом; б) конфлікт юрисдикцій, коли треба з'ясувати не тільки питання колізії законів, але й також питання щодо того, в суд якої країни треба звернутися з метою розв'язання спору; в) правовий статус іноземців, коли необхідно визначити права та обов'язки іноземців; г) проблема громадянства, коли необхідно визначити громадянство індивіда, яке впливає на право, що застосовується до цього індивіда.

Отже, відповідь на запитання, чи належить регулювання цих питань до предмета міжнародного приватного права, загалом залежить від особливостей конкретної правової системи. До того ж тут можливий вузький підхід, коли до предмету міжнародного приватного права включають лише колізійні питання та широкий підхід, який охоплює всі чотири групи питань.

Для того щоб зрозуміти загальне значення міжнародного приватного права, необхідно відповісти на запитання: у чому полягає його мета. Як вважав провідний юрист-міжнародник X. Лаутерпахт, мета міжнародного приватного права полягає у тому, аби зробити можливим застосування права іноземної держави на території

національної держави. До тог ж ця мета диктується міркуваннями справедливості, зручності, необхідністю міжнародних стосунків між індивідами, а також самою концепцією публічного порядку. На думку шведського колізіоніста Хіддінга Еека, функція міжнародного приватного права полягає у забезпеченні раціональних та справедливих рішень у справах, в яких містяться іноземні елементи, або які пов'язані з іноземними країнами. Важливим є й те, що різні системи міжнародного приватного права, незважаючи на всю їхню різнорідність, сприяють нормалізації міжнародних відносин і полегшують завдання вирішення конфліктів на рівні законів та юрисдикцій.

Спочатку міжнародне приватне право вважалося загальним правом усіх держав, і лише німецький вчений Вехтер (1797-1880) став першим, хто обґрунтував міжнародне приватне право як частину національного права, яке є різним у кожній країні.

Інший німецький автор, Савіньї (1779-186а) , замість теорії міжнародної ввічливості запропонував концепцію «співтовариства націй, які підтримують стосунки між собою, що ґрунтується на міжнародному праві». Згідно з цією концепцією місцеве та іноземне право мають застосовуватися, з огляду на норми міжнародного приватного права, на основі рівності так само, як застосовуються норми права суб'єктів федерації за допомогою інтерлокального приватного права. Отже, хоча Савіньї і не ототожнював міжнародне приватне право з міжнародним публічним правом, у його теорії наголошується на істотній близькості між ними. Концепція Савіньї здійснила глибокий вплив на

«італійську школу» міжнародного приватного права, засновану Манчіні (1817-1888), який, спираючись на концепцію правового співтовариства Савіньї, наголошував на необхідності створення уніфікованого міжнародного приватного права. Так само як і Савіньї, Манчіні не вважав міжнародне приватне право частиною міжнародного публічного права, але висував тезу, що створення єдиної, уніфікованої системи міжнародного приватного права є вимогою міжнародного публічного права. Теорія Манчіні домінувала у доктрині міжнародного приватного права таких країн, як Італія, Франція та Бельгія.

Теорія, згідно з якою міжнародне приватне право ґрунтується на міжнародному публічному праві, знайшла прихильників з-поміж таких вчених, як Цітльман (1852-192в) та Франкенштайн. До того ж Цітльман вважав, що міжнародне публічне право допомагає заповнювати прогалини в національному міжнародному приватному праві, а Франкенштайн спирався в своїй концепції на мовні і психологічні аспекти народів. У сучасній доктрині міжнародного права стосовно

місця міжнародного приватного права в юридичній системі склалося три основні підходи.

На думку представників першого підходу, міжнародне право у широкому сенсі складається з міжнародного приватного права та міжнародного публічного права. Так, французький юрист Жорж Сель вважав, що існує єдине міжнародне співтовариство і єдине міжнародне право, а будь-яке виключення окремих осіб з того чи іншого може бути лише свавіллям. Він допускав поділ міжнародного права на публічне та приватне лише за умови, що такий поділ відбувається в межах єдиного міжнародного права.

На думку прихильників другого підходу, міжнародне приватне право належить до системи внутрішнього права держави. Наприклад, як зазначається у рішенні Постійної палати міжнародного правосуддя,

«норми міжнародного приватного права є складовою внутрішньодержавного права», за винятком випадків, коли вони «введені міжнародними угодами або звичаями і має справжній характер міжнародного права, що регулює відносини між державами». Автори, що дотримуються цього підходу, висувають такі аргументи: а) джерела міжнародного приватного права мають переважно внутрішньодержавний характер; б) виходячи з суверенітету держави, суддя національного суду завжди застосовує національну колізійну норму, не звертаючи уваги на те, як вирішується це питання в інших правових системах; в) закони про громадянство і про правове становище іноземців, що є частиною міжнародного приватного права, є національними нормами права, які були прийняті державою в односторонньому порядку; г) метод міжнародного приватного права має внутрішньодержавний характер і в ньому використовуються категорії національного цивільного права. Отже, на думку цих авторів, міжнародне приватне право є проекцією національного приватного права з необхідними змінами на міжнародну площину.

Водночас деякі з прихильників підходу щодо внутрішньодержавної природи міжнародного приватного права керуються його самостійністю як галузі права.

Представники третього підходу щодо місця міжнародного приватного права в юридичній системі розглядають його як

«полісистемний комплекс», який складається з двох видів норм міжнародного приватного права: міжнародно-правових норм і внутрішньодержавних норм (О. Макаров, Р. Мюллерсон, К. Разумов, В. Храбсков).

**Необхідно зазначити, що в кінцевому рахунку визначення місця міжнародного приватного права в юридичній системі залежить від того, якої концепції права дотримується той чи інший автор.** Так, наприклад, прихильники соціологічного напряму в юриспруденції схильні вважати міжнародне приватне право частиною міжнародного права в широкому смислі, а позитивісти розглядають його як окрему галузь внутрішнього права. Крім того, відповідь на це питання може залежати і від того, якої теорії співвідношення між національним і міжнародним правом дотримується конкретний автор. На думку автора посібника, міжнародне приватне право є складним явищем і в найширшому значенні воно вміщує чотири сегменти з різних систем права, тобто складається з міжнародно-правового (міждержавного), національного, транснаціонального та наднаціонального сегментів.

**Транснаціональне приватне (торгове) право є більш старим, ніж національне міжнародне приватне право.** Можна навіть сказати, що воно є первинною формою існування торгового права як такого та багатьох інститутів сучасного міжнародного приватного права. Пригадаємо також, що міжнародне приватне право стало національним правом лише разом з появою стійкої системи національних держав, а до того існувало саме як міжнародне, універсальне право. Симптоматично, що основні джерела сучасного «м’якого права» в багатьох працях з міжнародного приватного права розглядаються як джерела міжнародного приватного права (наприклад, правила ІНКОТЕРМС та Принципи міжнародних комерційних договорів УНІДРУА).

Щодо наднаціонального міжнародного приватного права, то його прикладом сьогодні є європейське міжнародне приватне право, яке є частиною права ЄС. У межах ЄС свобода переміщення осіб, товарів, послуг та капіталу призвела до необхідності створення відповідних норм, які б ефективно регулювали відносини з іноземним елементом, що виникають у процесі такого переміщення. Як наслідок, стали появлятися перші конвенції, директиви та регламенти, спрямовані на створення норм європейського приватного права, а сам термін «європейське міжнародне приватне право» міцно увійшов у науковий обіг. Яскравим прикладом європейського міжнародного приватного права є відомий регламент «Рим II» 2007 р., присвячений регулюванню колізійних питань позадоговірних зобов'язань.

Отже, міжнародне приватне право у дійсності є більш складним і різноаспектним явищем, ніж його намагаються представити прихильники виключно національної концепції цього права.

Історію розвитку міжнародного приватного права з погляду сфери дії іноземних законів можна представити як боротьбу двох вихідних положень: територіального та персонального принципів. Якщо територіальний принцип акцентує увагу на суверенітеті держави і робить точкою відліку в міжнародному приватному праві територію держави, то персональний принцип на перший план висуває людину та її невід'ємні права. В принципі можна стверджувати, що територіальний принцип виходить насамперед з інтересів держави, а персональний принцип – з інтересів людини (є, так би мовити, антропоцентричним).

З нашого погляду, послідовна реалізація територіального принципу веде до економічної автаркії та трансформації міжнародного приватного права у публічне право, тоді як персональний принцип, навпаки, сприяє розвиткові світового товарообігу, громадянського суспільства та тяжіє до юридичного універсалізму.

*У сучасній доктрині міжнародного приватного права виокремлюють три основні методології вирішення колізійної проблематики: а) матеріально-правовий підхід; б) односторонній підхід («юнілітаризм»); в) багатосторонній (двосторонній) підхід (або так званий «мультилітарний» підхід чи «муль-тилітаризм»).* До того ж два останні підходи охоплюються «колізійним методом, оскільки вони виходять з того, що правовідносини з іноземним елементом містять у собі потенціал колізії між різними національними системами права, яку можна розв'язати лише шляхом вибору права тієї або іншої країни».

Односторонній підхід передбачає вибір застосовного права шляхом зосередження уваги безпосередньо на змісті колізуючих норм матеріального приватного права різних країн. За допомогою цього підходу суддя намагається визначити сферу дії матеріальних норм права шляхом аналізу імпліцитних цілей цих норм або «політики», що стоїть за ними. Багатосторонній підхід, зі свого боку, спочатку класифікує правовідносини на певні категорії чи групи, після чого визначає колізійний принцип для кожної такої категорії правовідносин. На відміну від цих двох підходів, матеріально-правовий підхід намагається вирішувати колізійні питання не шляхом вибору між колізуючими системами права, а шляхом створення «спеціальних матеріальних норм для міжнародних ситуацій», тобто шляхом знаходження певного компромісу між колізуючими нормами, або навіть за допомогою створення на їх основі нової норми. Усі три згаданих підходи віддзеркалюють історичні тенденції розвитку науки та практики міжнародного приватного права. З погляду деяких вчених, історично першим підходом розв'язання міжнародних колізій у сфері

приватноправових відносин був матеріально-правовий метод, який застосовувався ще у древньому Римі претором перегринів*,* котрий розв'язував міжнародні спори за участю іноземців шляхом створення спеціальної норми для кожного випадку з урахуванням права сторін спору. Як бачимо з цього історичного прикладу, матеріально-правовий метод розв'язання колізій ґрунтується на творчому компромісі між колізуючими нормами, на своєрідній юридичній еклектиці, а не виборі лише однієї національної системи права, тобто на «матеріальній», а не на

«колізійній» справедливості.

*Як зазначається в літературі, нині на розвиток міжнародного приватного права впливають процеси, пов’язані з міжнародним господарським оборотом.* Вони виявляються, по-перше, у прагненні розвинутих держав до зближення і, по-друге, у формуванні єдиного європейського економічного простору. А це веде до появи уніфікованих правових норм. Загального визнання набуває поява у правовому просторі відокремленої від національних систем права сукупності юридичних норм, що регулюють міжнародні господарські зв’язки.

Чи є міжнародне приватне право галуззю права? Чи це комплексна правова система? Щодо природи норм міжнародного приватного права існують різні думки. За однією з них, міжнародне приватне право є частиною міжнародного публічного права, за іншою

* цього права не існує, а є внутрішнє законодавство, що стосується іноземців. Дехто з правників вважає, що міжнародне приватне право слід розуміти як поєднання внутрішнього законодавства і міжнародного публічного права. Але переважним, мабуть, є погляд, який зводиться до того, що оскільки міжнародне приватне право має свій предмет і методи регулювання, воно є галуззю права. Крім того, це, насамперед, внутрішнє право держави. Тому можна зробити висновок: у нашій державі функціонує така галузь права, як міжнародне приватне право України.

#### Лекційне заняття План

1. Поняття, предмет та система міжнародного приватного права.
2. Принципи та функції міжнародного приватного права.
3. Методи правового регулювання у міжнародному приватному праві.
4. Сучасні проблеми міжнародного приватного права.

***Глосарій основних термінів та понять (далі Глосарій)***: *світовий порядок, міжнародні економічні відносини, міжнародний економічний правопорядок, міжнародне економічне право, міждержавне співробітництво, міжнародно-правове регулювання, політика фритредерства, протекціонізм, Рада Безпеки ООН.*

#### Питання та завдання для самоперевірки і контролю засвоєння знань:

1. Дати відповідь на контрольні питання.
   1. Якими є сутність і значення міжнародного приватного права в системі міжнародного права?
   2. Чи достатньою є триелементна структура міжнародних приватних відносин?
   3. Якою є система міжнародного приватного права?
   4. У чому полягає динамічність системи міжнародного приватного права?
   5. Якою галуззю – публічною чи приватною – є міжнародне приватне право?
   6. Які методи правового регулювання застосовує міжнародне приватне право?
   7. Яким є предмет міжнародного приватного права?
   8. У чому полягають особливості місця України в системі міжнародних приватноправових відносин?
   9. Які концепції існують у юридичній літературі стосовно розуміння природи міжнародного приватного права?
   10. На які частини поділяється структура міжнародного приватного права?
2. Скласти термінологічний словник до теми.
3. Скласти опорний конспект питань для обговорення на семінарському занятті.
4. Виконати завдання:
5. Зробити бібліографічний довідник наявних видань, які можна використати при вивченні курсу «Міжнародне приватне право». Вкажіть авторів, назву праці, рік видання, де опублікована, кількість сторінок.
6. У чому полягає динамічність системи МПП?
7. Підготуйте письмову доповідь на тему: «Поняття та структура колізійної норми. Загальна класифікація колізійних норм (імперативні, диспозитивні, альтернативні, кумулятивні).
8. Назвіть причини, що зумовлюють необхідність міжнародного

співробітництва у сфері цивільно-правових відносин, ускладнених іноземним елементом.

1. Громадянин України (18 років) та громадянка Пакистану (14 років) звернулися до місцевого органу РАЦС України із заявою про реєстрацію шлюбу. Співробітник РАЦС відмовив у прийнятті заяви на тій підставі, що дівчина за законодавством України не досягла шлюбного віку. Заявники заперечували, посилаючись на законодавство Пакистану, згідно з яким шлюбний вік жінок становить 11 років.

*Чи правомірні дії співробітника РАЦС? Які норми чинного законодавства України регулюють зазначені відносини? Чи могла б пара зареєструвати шлюб у консульській установі Пакистану?*

5. Розв’язати тести:

1. Позначте визначення, яке розкриває поняття «міжнародне приватне право»:

а) «підгалузь міжнародного права, що регулює міжнародні економічні відносини»;

б) «сукупність норм, що регулюють приватні та процесуальні відносини, які виникають у сфері міжнародного спілкування між юридичними та фізичними особами»;

в) «сукупність норм національного права, що регулюють відносини міжнародного обміну товарами та послугами»;

г) «сукупність принципів та норм, що є загальнообов’язковими для усіх держав в приватноправовій сфері».

1. Вкажіть вид суспільних відносин, який не належить до предмету регулювання міжнародного приватного права:

а) відносини з міжнародного усиновлення; б) міжнародне оподаткування;

в) відносини, пов’язані з розрахунками в іноземній валюті;

г) відносини, пов’язані з авторськими правами щодо творів, виданих за кордоном.

1. Вкажіть ознаку, яка характеризує приватні правовідносини: а) ієрархічні відносини між суб’єктами;

б) перевага директивно-зобов’язуючих норм права;

в) широке використання договірної форми регулювання; г) одностороннє волевиявлення суб’єктів.

1. Вкажіть способи правового впливу на певні суспільні відносини, які не притаманні міжнародному приватному праву:

а) колізійний метод;

б) диспозитивний метод;

в) метод рекомендацій; г) метод приписів.

1. Які форми права застосовуються у міжнародному приватному праві?

а) міжнародні договори;

б) внутрішнє законодавство; в) господарські договори;

г) судова та арбітражна практика.

1. Якими способами міжнародний договір стає частиною національного законодавства України?

а) підписання міжнародного договору. б) ратифікація міжнародного договору.

в) затвердження міжнародного договору. г) прийняття міжнародного договору.

1. Який порядок набрання чинності міжнародного договору?

а) обмін ратифікаційними грамотами між учасниками договору. б) після здачі ратифікаційних грамот державі-депозитарію.

в) по закінченню певного терміну після обміну ратифікаційними

документами або здачі ратифікаційних грамот державі-депозитарію. г) після першого застосування норм договору компетентними

органами.

1. Чинні для України міжнародні договори не можуть укладати: а) Президент України.

б) Кабінет Міністрів України.

в) Міністерства, інші центральні органи виконавчої влади, державні органи.

г) Профспілки України.

1. Формулою прикріплення називають:

а) односторонню прив’язку; б) двосторонню прив’язку; в) обсяг колізійної норми; г) об’єм колізійної норми.

1. До множинних (складних) колізійних норм відносяться: а) альтернативні норми;

б) субсидіарні норми; в) кумулятивні норми; г) спеціальні норми.

#### Реферати (ессе), презентації:

1. Місце курсу в системі юридичних дисциплін.
2. Тенденції розвитку та особливості предмета міжнародного приватного права зарубіжних держав.
3. Поняття та види іноземного елемента у відносинах цивільно- правового характеру.
4. Концепція Lex mercatoria і міжнародне приватне право.
5. Колізійно-правовий і матеріально-правовий способи регулювання правовідносин, ускладнених іноземним елементом

**Література: 4, 5, 6, 30, 31, 51, 65, 71, 75, 76, 78, 92, 95, 102,**

### 107, 115, 119, 121.

#### \* \* \*

**Тема 2: Джерела міжнародного приватного права**

Під джерелами міжнародного приватного права в юридичній науці розуміють, зокрема форми, у яких знаходить вираження правова норма. Міжнародному приватному праву загалом відомі чотири форми джерел: а) внутрішнє законодавство; б) міжнародні угоди; в) міжнародні та торговельні звичаї; г) судова та арбітражна практика. Наявність міжнародних угод та звичаїв як джерел права є особливістю міжнародного приватного права. Тому можна небезпідставно говорити про подвійність джерел міжнародного приватного права. Вона полягає у тому, що, з одного боку, джерелами права є міжнародні угоди та між народні звичаї. З іншого – норми законодавства та судова практика окремих держав, а також звичаї, що застосовуються у сфері торгівлі та мореплавства. Подвійність джерел міжнародного приватного права не впливає на єдність предмета регулювання – цивільно-правові відносини з «іноземним елементом».

Національне законодавство є основним джерелом міжнародного приватного права. Національне законодавство виділяє чотири системи правових норм:

* Цивільні Кодекси держави (там, де вони є);
* Положення, які перетворюють у життя норми Цивільних Кодексів;
* Спеціальні закони про міжнародне приватне право (Закон України

«Про міжнародне приватне право» від 25 червня 2005 р.);

* Окремі закони, де є положення приватного права;
* Положення Конституції або аналогічних документів (стаття 26 Конституції – іноземці та особи без громадянства, що перебувають в Україні на законних підставах, користуються тими самими правами й

свободами, а також несуть такі самі обов’язки, як і громадяни України, – за винятками, встановленими Конституцією, законами чи міжнародними договорами України. Іноземцям та особам без громадянства може бути надано притулок у порядку, встановленому законом.

Судова й арбітражна практика є джерелом приватного права лише тоді, коли ця практика існує в системі прецедентного права. Сам прецедент не є джерелом права, джерелом є лише норма, яка закріплена у цьому прецеденті. За останніми дослідженнями у Франції судова практика вище першої інстанції є джерелом міжнародного публічного права. В Україні «de jure» практика не є джерелом права, а

«de facto» – залишається під питанням.

Арбітражна практика – це рішення арбітражного суду (справа ведеться таємно). Арбітражна практика є джерелом права за двох умов:

* вона кодифікується (арбітражний регламент UNCITRAL або спочатку існує як рекомендація, а потім стає міжнародним договором);
* місцевий або локальний (здійснюють постійно діючі арбітражні суди).

Якщо вести мову про звичай, то необхідно зауважити, що в Україні звичай не є джерелом права. У статті 7 Цивільного Кодексу України звичай, записаний як джерело права лише у одному випадку – *звичай ділового обороту*. Звичай – правила поведінки, які не передбачені актами законодавства, але є усталеним, тобто такими, що широко застосовуються у певній сфері підприємництва.

Звичай може бути джерелом права за таких умов:

* звичай повинен бути кодифікованим під егідою певної міжнародної організації;
* ця кодифікація повинна бути офіційно надрукованою міжнародною організацією – повинна бути видана з реєстраційним номером цієї організації;
* офіційна кодифікація повинна вводитися в дію на території відповідної держави певним правовим актом.

Розглядаючи міжнародні договори як джерела міжнародного приватного права, необхідно акцентувати увагу на тому, що за *Віденською Конвенцією про право міжнародних договорів* (1986 р.):

«договір означає міжнародну угоду, укладену між державами в письмовій формі і регульовану міжнародним правом, незалежно від того, чи викладена така угода в одному документі, двох чи кількох

зв’язаних між собою документах, а також незалежно від її конкретного найменування».

Договори укладаються суб’єктами міжнародного публічного

права.

*Теорія трансформації*:

* міжнародно-правова норма отримує юридичну силу у національній сфері лише внаслідок її трансформації у норму внутрішньодержавного права;
* ця трансформація здійснюється у різних правових формах, шляхом видання відповідних внутрішньодержавних актів;
* вибір конкретної правової форми трансформації залежить як від змісту міжнародного договору, так і від характеру відносин, які у даному випадку регулюються;
* норма національного права, яка є наслідком трансформації застосовується як норма «lex specialis» щодо будь-яких інших внутрішньодержавних норм, зокрема, частини правил, що стосуються її тлумачення. *У випадку колізії загальної й спеціальної норми завжди застосовується спеціальна норма. Тлумачення норм «lex specialis» у національному законодавстві забороняється*;
* ця норма має певну автономію у системі внутрішньо-національних норм, внаслідок чого не втрачає свого первісного характеру;
* трансформація не повинна впливати на міжнародний договір, на якому вона засновується – за це наступає міжнародно-правова відповідальність.

Галузеве регулювання міжнародних договорів:

* міжнародна торгівля – Конвенція ООН щодо права, яке застосовується до міжнародної купівлі-продажу товарів (1955 р.), ратифікувало 98 країн; Конвенція щодо однакового закону про міжнародну купівлю-продаж товарів (1964 р.);
* промисловість – Паризька Конвенція про охорону промислової власності (20 березня 1883 р.); Вашингтонський договір про патентну кооперацію (1970 р.);
* авторські й суміжні права – Бернська Конвенція про охорону літературних та художніх творів (1886 р.). Україна є членом; Женевська Конвенція про охорону авторських прав (1952 р.);
* сімейне право – з 32 Гаазьких Конвенцій – 10 із сімейного права. Україна жодну не ратифікувала;
* спадкове право – Вашингтонська Конвенція про форму заповіту (197в) , Гаазька Конвенція про цивільний процес (1954 р.).

Питання структури колізійної норми належить до тих питань теорії МПП, з приводу яких серед вітчизняних колізіоністів, здавалося б, вже давно склався стійкий консенсус. Практично всі російські та українські підручники з МПП пишуть про те, що колізійна норма складається лише з двох елементів: а) обсяг колізійної норми, який вказує на вид приватного правовідношення з іноземним елементом; б) прив'язка, яка вказує на право, що підлягає застосуванню до цього правовідношення. До того ж у вітчизняній теорії МПП йдеться також про те, що колізійна норма має таку саму структуру, що й будь-яка норма права, тобто складається з гіпотези, диспозиції та санкції. Якщо гіпотезу колізійної норми ототожнюють з її обсягом, то диспозицію ототожнюють з її прив'язкою, оскільки прив'язка вказує на юридичні наслідки, які мають місце під час виникнення цього приватного правовідношення з іноземним елементом і які полягають у виборі права, що підлягає застосуванню.

Однак практика дає нам змогу ознайомитися з польською доктриною МПП і подивитися на питання структури колізійної норми з дещо іншого кута зору. Справа в тому, що польські колізіоністи трохи інакше розглядають структуру колізійної норми і, на наше переконання, їхній підхід міг би бути використаний також і в українській науці МПП.

Так, зокрема, у польській доктрині МПП також вважається, що колізійна (компетенційна) норма складається з гіпотези та диспозиції. Диспозиція, як правило, містить: а) абстрактне описання життєвої ситуації чи групи таких ситуацій, до яких адресується колізійна норма; б) наказ застосування права певної країни; в) критерій, за допомогою якого визначається право певної країни.

Саме цей критерій, за допомогою якого здійснюється пошук права, що застосовується до відповідної життєвої ситуації, описаної в гіпотезі колізійної норми, називається прив'язкою. Цікаво зазначити, що, як вважають польські вчені, прив'язка колізійної норми також має свою особливу структуру.

Частина 1 ст. 4 Закону України «Про міжнародне приватне право» передбачає: «Право, що підлягає застосуванню до приватноправових відносин з іноземним елементом, визначається згідно з колізійними нормами та іншими положеннями колізійного права цього Закону, інших законів, міжнародних договорів України та міжнародних звичаїв, що визнаються в Україні».

По суті, ця стаття перераховує джерела, які застосовуються до приватноправових відносин з іноземним елементом. Серед цих джерел, окрім цього Закону, є такі, як інші закони України, міжнародні договори та міжнародні звичаї, що визнаються в Україні.

Не зовсім зрозумілою є фраза статті «інші положення колізійного права цього Закону», адже колізійне право складається саме з колізійних норм.

У практиці застосування цієї статті може виникнути питання можливої колізії між нормами, що містяться в зазначених джерелах, і які регулюють одне й те саме питання. Якщо в міжнародному договорі України містяться інші правила, ніж правила цього Закону, тоді застосовується ст. 3 цього Закону, тобто перевага надається положенням міжнародного договору. Якщо в інших законах України містяться інші правила (наприклад, інші колізійні норми), ніж правила передбачені в цьому Законі (до того ж обидва закони є ієрархічно рівними), тоді згідно з правилом спеціальна норма має перевагу щодо норми загального характеру слід застосовувати положення іншого закону.

*У сучасних умовах відродження приватного права пов'язане із соціально-економічними змінами, які відбулися у суспільстві наприкінці 80-х - на початку 90-х років.* Цей період характеризується запровадженням ринкових відносин, визнанням природних прав людини, у тому числі права на підприємницьку діяльність, приватну власність, приватне життя. Відповідні зміни відбулися і у законодавстві, про що свідчить прийняття Верховною Радою України Постанови «Про Концепцію судово-правової реформи в Україні» і низки законів: «Про судоустрій України», «Про арбітражний суд»,

«Про господарські суди». «Про статус суддів», «Про органи суддівського самоврядування», «Про кваліфікаційні комісії, кваліфікаційну атестацію і дисциплінарну відповідальність суддів судів України», «Про міліцію», «Про попереднє ув'язнення», «Про прокуратуру», «Про адміністративний нагляд за особами, звільненими з місць позбавлення волі», а також Кримінального, Цивільного, Цивільного процесуального та Господарського кодексів. Судово-правова реформа в Україні, про необхідність та напрями якої так довго точилися дискусії за «круглими столами», на конференціях, симпозіумах, пленарних засіданнях, в засобах масової інформації тощо, офіційно розпочалася з моменту введення в дію Постанови Верховної Ради України «Про Концепцію судово- правової реформи в Україні, тобто з 1992 р. Концепцією передбачалося три етапи цієї реформи, але, на наш погляд, їх слід виділити більше. Зокрема, саме прийняття Концепції судово- правової реформи в Україні можна вважати її другим етапом. Фактично ж ця реформа розпочалася з прийняттям Декларації про

державний суверенітет України від 16 липня 1990 р. та Акта проголошення незалежності України від 24 серпня 1991 p., де було визначено основні принципи побудови України як демократичної, правової держави, в якій державна влада має здійснюватися за принципом її розподілу на законодавчу, виконавчу та судову. Третій етап пов'язаний з прийняттям у 1992-1994 pp. низки законів, наведених вище, та внесенням змін до чинних процесуальних кодексів України, спрямованих на забезпечення прав людини. Ці документи проголосили головними загальнолюдські (а не класові, як за часів СРСР) цінності, закріпили нові демократичні уявлення, щодо виконання суддівських і репресивних функцій держави. Четвертий етап – це створення шляхом прийняття Конституції України конституційно-правових засад організації судової влади та ратифікація низки міжнародно-правових документів щодо прав людини, забезпечення незалежності судових органів від інших гілок влади, спроби законодавчого втілення світових зразків законності. Важливим кроком цього етапу стало також створення Конституційного Суду України. Цей Суд став реальним важелем політичної стабільності у суспільстві, надзвичайно важливим інструментом стримувань і противаг у системі здійснення державної влади, гарантом найвищої юридичної сили Конституції України.

Нині в умовах глобалізації дедалі більше відчувається потреба в однаковому регулюванні відносин, особливо у сферах укладання зовнішньоекономічних договорів, власності, у тому числі інтелектуальної, інвестицій, цінних паперів, митної справи, оподаткування, міжнародного цивільного процесу тощо. У галузі торгівлі, наприклад, широко застосовуються договори, що створили однакові матеріальні цивільно-правові норми:

* + Женевські конвенції про векселі 1930 р.;
  + Женевські конвенції про чеки 1931 р.;
  + Конвенція про договори міжнародної купівлі-продажу 1980

p.;

* Конвенція про позовну давність у міжнародній купівлі-

продажу товарів 1974 р.;

* Конвенція про міжнародний фінансовий лізинг 1988 р;
* Конвенція про однаковий закон щодо висновку договорів про міжнародну купівлю-продаж товарів (Гаага, 1 липня 1964 p.);
* Резолюція 31/98 Генеральної Асамблеї від 15 грудня 1976 р.;
* Арбітражний регламент Комісії ООН із права міжнародної торгівлі;
* Брюссельська конвенція з питань юрисдикції та примусового виконання судових рішень щодо цивільних і комерційних спорів;
* Конвенція про створення Ради митного співробітництва (Брюссель, 15 грудня 1950 р.);
  + Конвенція УНІДРУА про міжнародний фінансовий лізинг (Оттава, 28 травня 1988 р.);
  + Конвенція УНІДРУА із міжнародних факторних операцій;
  + Лакхнауська угода про вжиття однакових заходів з контролю міжнародної торгівлі прекурсорами та іншими хімічними речовинами, що використовуються при незаконному виготовленні наркотичних засобів і психотропних речовин (28 липня 1999 р.);
  + Типовий закон ЮНСІТРАЛ про закупівлі товарів (робіт) і послуг тощо.

Практика регулювання правовідносин у договірній формі є важливою для держав, оскільки норми міжнародних угод у більшості правових систем є основним джерелом регулювання питань, які належать до сфери МПП. Міжнародні договори (угоди) містять уніфіковані норми, що спеціально створюються для врегулювання міжнародних невладних відносин. Часто норми на-ціо-нального права є результатом трансформації міжнародної угоди у внутрішнє законодавство. Причому вони можуть визначати не тільки правовий статус іноземних суб'єктів права в певній державі, а й права та обов'язки таких суб'єктів за кордоном. Внутрішні за походженням, цивільно-правові за змістом, ці норми є матеріально-правовими нормами МПП.

#### Лекційне заняття План

1. Загальна характеристика джерел міжнародного приватного права, їх види.
2. Внутрішнє законодавство як джерело міжнародного приватного права.
3. Міжнародний договір як джерело міжнародного приватного права.
4. Судовий прецедент як джерело міжнародного приватного права в окремих країнах системи загального права.
5. Звичай як джерело міжнародного приватного права.

#### Семінарське заняття Питання для обговорення

1. Класифікація та система джерел міжнародного приватного права.
2. Характеристика Закону України «Про міжнародне приватне право» від 23.06.2005 р.
3. Багатосторонні договори, які містять уніфіковані колізійні та матеріальні норми.
4. Значення судової і арбітражної практики в системі джерел міжнародного приватного права.

***Глосарій***: *джерело міжнародного приватного права, міжнародні принципи, міжнародний договір, національне законодавство, міжнародний звичай, судовий прецедент, арбітражна практика, акти міжнародних організацій доктрина міжнародного приватного права.*

#### Питання та завдання для самоперевірки і контролю засвоєння знань:

1. Дати відповідь на контрольні питання.
   1. Що розуміється під джерелом міжнародного приватного права?
   2. Що таке система джерел міжнародного приватного права?
   3. Які є види джерел міжнародного приватного права?
   4. Як між собою співвідносяться норми та принципи міжнародного приватного права?
   5. Чи є джерелами міжнародного приватного права рішення (акти) міжнародних організацій?
   6. Яку роль відіграють міжнародно-правові звичаї в практиці міжнародних приватноправових відносин?
   7. Чи є джерелом права для України судові рішення міжнародних арбітражних установ?
   8. Що є основним джерелом міжнародного приватного права?
   9. Які нормативно-правові акти регулюють процедуру укладення міжнародних договорів?
   10. Які стадії укладення договорів є загальнообов’язковими?
2. Скласти термінологічний словник до теми.
3. Скласти опорний конспект питань для обговорення на семінарському занятті.
4. Виконати завдання:
   1. Підготувати письмову доповідь на тему «Доктринальні підходи до розуміння правової природи джерел міжнародного приватного права».
   2. Підготувати доповідь на тему «Теоретичні та практичні аспекти гармонізації законодавства України з міжнародним правом».
   3. Чому гармонізація законодавства України з міжнародним правом є важливою умовою ефективності міжнародного співробітництва нашої держави з іншими країнами?
   4. Дослідити співвідношення міжнародного та національного права.
   5. Підготувати доповідь на тему «Питання гармонізації національного законодавства з правом Співдружності Незалежних Держав (СНД)».
   6. На території України відбулася дорожньо-транспортна пригода, в результаті якої завдано шкоди легковому автомобілю, що належав польському підприємству, вантажівкою авто-перевізного підприємства України. Як було встановлено, винним у ДТП є водій вантажівки, який не впорався з управлінням. Польське підприємство звернулося з позовом про відшкодування шкоди, завданої автомобілю, у розмірі вартості його ремонту. Вимоги позивача ґрунтуються на нормах ЦК України.

*На підставі якого нормативного акта буде визначене належне до застосування право? Право якої держави буде застосовано для вирішення спору?*

1. Розв’язати тести:
2. Які акти внутрішнього законодавства повністю присвячені врегулюванню правовідносин за участю іноземного елемента? а) Закон України «Про міжнародне приватне право».

б) Закон України «Про зовнішньоекономічну діяльність». в) Закон України «Про правовий статус іноземців».

г) Закон України «Про громадянство України».

1. Для вирішення яких питань, що виникають у сфері

приватноправових відносин з іноземним елементом, застосовується Закон України «Про міжнародне приватне право»?

а) Визначення застосовуваного права.

б) Визначення форми здійснення правосуддя за участю іноземного елемента.

в) виконання судових доручень

г) визнання та виконання в Україні рішень іноземних судів.

1. Якими нормативним актами України дозволено застосування звичаїв?

а) Господарсько-процесуальний кодекс України.

б) Закон України «Про міжнародне приватне право».

в) Закон України «Про міжнародний комерційний арбітраж».

г) Кодекс торговельного мореплавства України.

1. В якій країні судова та арбітражна практика є формою міжнародного приватного права?

а) Україна.

б) Велика Британія.

в) Російська Федерація. г) Іспанія.

1. Які основні шляхи узгодження законодавства різних країн? а) Зближення законодавства.

б) Гармонізація законодавства. в) Обмін законодавства.

г) Уніфікація законодавства.

1. Колізійна норма – це:

а) норма, що містить колізію;

б) норма, яка визначає, право якої держави має бути застосоване до правовідносин, ускладнених іноземним елементом;

в) норма, яка усуває колізію між нормативними актами однієї держави;

г) норма-санкція.

1. Структуру колізійної норми складають такі елементи: а) диспозиція;

б) обсяг;

в) санкція; г) прив’язка.

1. Формулою прикріплення називають:

а) односторонню прив’язку; б) двосторонню прив’язку; в) обсяг колізійної норми;

г) гіпотезу колізійної норми.

1. До множинних (складних) колізійних норм відносяться: а) альтернативні норми;

б) субсидіарні норми; в) кумулятивні норми; г) спеціальні норми.

1. Міжнародне приватне право України покликане розв’язувати: а) колізії між окремими джерелами права однієї держави;

б) колізії між правовими системами окремих територіальних одиниць, що мають автономні правові системи у межах однієї держави

(інтерлокальні колізії)

в) колізії, що виникають між правовими системами різних держав;

г) колізії з національним законодавством України.

#### Реферати (ессе), презентації:

1. Питання про доктрину та «автономію волі» як джерел міжнародного приватного права.
2. Співвідношення міжнародного договору та внутрішнього закону.
3. Міжнародні центри з підготовки конвенцій у галузі міжнародного приватного права.
4. Торгові звичаї. Звичаї ділового обороту.
5. Основні колізійні прив’язки.

**Література: 4, 5, 6, 30, 31, 51, 65, 71, 75, 76, 78, 92, 95, 102,**

### 107, 115, 119, 122.

#### \* \* \*

**Тема 3: Загальні поняття міжнародного приватного права**

Слід зрозуміти, що сучасна особливість розвитку колізійних прив’язок полягає у відмові від «жорстких» колізійних норм, заснованих на одному критерії вибору права. Для вибору права по одному питання використовується система взаємозалежних колізійних норм. Головний спосіб вибору права – це застосування гнучких правил, що дозволяють враховувати всі конкретні обставини справи.

Правовідносини розбиваються на статути, і кожен статут має самостійне колізійне регулювання. В одних правовідносинах є система різних статутів: особистий, речово-правовий, зобов’язальний, формальний, деліктний, валютний, спадковий, шлюбний та ін. При розподілі правовідносини на статути до кожного окремого статуту застосовується самостійне право – право тієї держави, з якою ця частина правовідносини найбільш тісно пов’язана. Такий спосіб правового регулювання припускає використання в першу чергу критеріїв найбільш тісного зв’язку і істоти відносини. Дуже часто основне питання (істота відносини) прив’язаний до права однієї держави, а спеціальні питання цього ж відносини – до права іншої держави. Це явище в МПП отримало назву «множинність колізійних прив’язок», яка виявляється в:

а) кумуляції (суміщення) колізійних прив’язок, тобто необхідності враховувати постанови декількох різних правових систем при регулюванні одного правовідносини. Кумулятивні колізійні прив’язки припускають одночасне застосування різних правових систем:

укладення шлюбу – форма і порядок визначаються правом місця укладення шлюбу, а внутрішні умови вступу в шлюб – особистим законом кожної із наречених;

б) розщепленні колізійної норми, коли правовідносини в цілому підпорядковується одному правопорядку, а його окремі питання – іншому. Наприклад, спадкові відносини в цілому підкоряються особистого закону спадкодавця (законом його останнього звичайного місця проживання), а спадкування нерухомості передбачає окреме колізійне регулювання – відповідно до закону місця знаходження нерухомої частини спадкового майна;

в) альтернативних колізійних нормах, коли ставлення є дійсною, якщо воно задовольняє вимогам або одного, або іншого правопорядку, прямо зазначених в цiй нормі. Множинність колізійних прив’язок має місце і в простих, і в складних супідрядних альтернативних колізійних нормах.

Від множинності колізійних прив’язок слід відрізняти явище їх самостійності. Самостійність колізійного регулювання зустрічається в акцесорних зобов’язання. Колізійні питання договорів застави або поруки мають самостійне правове регулювання – підкоряються праву заставодавця або поручителя, у той час як основне зобов’язання підкоряється іншому правопорядку. Самостійності колізійного регулювання протистоїть теорія загальної колізійної прив’язки – пов’язані між собою угоди з господарської точки зору складають єдине ціле, хоча юридично вони незалежні один від одного. Сучасна тенденція – єдине колізійне регулювання комплексних відносин, застосування до них загальною колізійної прив’язки.

В колізійному праві існує особливе поняття – колізійна взаємність, яка відрізняється від матеріальної та формальною. Колізійна взаємність є взаємне застосування права, тобто суд однієї держави застосовує право другого держави тільки за умови, що іноземний суд веде себе так само. При розгляді приватноправових спорів з іноземним елементом колізійна взаємність не повинна враховуватися. Іноземне право підлягає застосуванню національних судах незалежно від того, чи застосовується право цієї держави за кордоном. Виключення з цього правила – взаємне застосування права безпосередньо обумовлено в законі. У законодавстві більшості держав закріплена презумпція існування колізійної взаємності (її наявність передбачається, а відсутність необхідно довести).

Тлумачення колізійної норми супроводжує її застосування. Для застосування колізійної норми необхідно розкрити зміст наявних

у ній юридичних понять і співвіднести їх з фактичними обставинами справи. Юридична кваліфікація колізійної норми відрізняється від тлумачення інших норм права. Основна відмінність: фактичні обставини перебувають у правовому полі різних держав. Колізійна норма пов’язує національне право з іноземним, тому проблема кваліфікації зводиться до виявлення того, з точки зору права якої держави необхідно тлумачити юридичні категорії, що містяться в самій колізійній нормі.

**В міжнародному приватному праві існує теорія конфлікту кваліфікацій, заснована на проблемі кваліфікації колізійних норм.** Конфлікт кваліфікацій пов’язаний з тим, що у праві різних держав текстуально однакові правові поняття (дієздатність, форма угоди, особистий закон, місце укладання угоди, юридична особа) мають принципово різний зміст. При застосуванні однакових термінологічних понять рішення по одній і тій же справі в судах різних країн може бути прямо протилежним.

Існує декілька теорій вирішення конфлікту кваліфікацій. Кваліфікація за законом суду (за національним законодавством тієї держави, правозастосовний орган якого розглядає справу). Це найбільш поширений спосіб вирішення конфлікту кваліфікацій. Колізійна норма як норма національного права використовує національні юридичні категорії, властиві саме цій правовій системі. Оскільки колізійних питання вирішується на основі колізійного права країни суду, то і кваліфікація колізійних понять повинна проводитися саме за законом суду.

Основний недолік даної кваліфікації – ігнорування факту, що правовідносини пов’язані з територією інших держав і колізійне питання може бути вирішене на користь вибору іноземного права.

Кваліфікація по праву тієї держави, з яким відношення найбільш тісно пов’язано (по праву істоти відносини) дозволяє уникнути основних недоліків кваліфікації за законом суду – іноземні правові поняття кваліфікуються в «рідних» для них правових категоріях. Найбільш складною проблемою є необхідність застосування іноземних колізійних правових понять на стадії вибору права, ще до рішення колізійного питання. Можливість кваліфікації за іноземним правом – якщо всі фактичні обставини пов’язані з правом однієї держави. Крім того, юридичні поняття, що вимагають кваліфікації, можуть бути невідомі місцевому праву або відомі в іншому термінологічному окресленні та з іншим змістом.

Розвиток міжнародного співробітництва України з іноземними державами в сфері економіки, політики і культури зумовив необхідність вдосконалення договірних правовідносин та уніфікації законодавства з питань власності, шлюбно-сімейних, трудових відносин, а також у сфері міжнародних перевезень та інших правовідносин, що виходять за межі правової системи України. Зросла міграція населення, набули нових перспектив зовнішньоекономічні зв’язки. Саме цим обумовлена зацікавленість широкого кола осіб у вирішенні неврегульованих діючим зако-нодавством проблем міжнародного приватного права.

Міжнародне приватне право завжди реагувало на ті зміни, що відбуваються у державі та у суспільстві. Адже воно займає рубежі, що зближують різні галузі права, взаємодіє з ними. На сьогодні найбільш гострі проблеми виникають на кордоні міжнародного приватного та інших галузей права. Міжнародне приватне право тісно пов’язано з міжнародним правом, цивільним та сімейним правом, трудовим правом тощо.

Міжнародне приватне право – це самостійна галузь прав, сукупність правових норм, що регулюють невладні, приватноправові відносини з «іноземним елементом».

Вживання у назві цієї галузі права терміна «приватне» пов’язано з існуванням міжнародного публічного права. Отже головним критерієм розмежування міжнародного публічного та міжнародного приватного права є характер правовідносин, що регулюються нормами відповідної галузі права. Міжнародне публічне право є системою правових норм, які регулюють відносини між державами та іншими суб’єктами міжнародного права (міжнародними організа-ціями, народами, державоподібними утвореннями тощо). Принципова відмінність між ними полягає у тому, що міжнародне публічне право має наддержавний характер і складається із норм, що об’єднані системоутворюючим елементом – основними принципами міжнародного права. Міжнародне приватне право є внутрішньодержавною галуззю права, хоча норми міжнародних договорів та актів міжнародних організацій мають важливе значення для регулювання приватноправових відносин з «іноземним елементом». Крім того, визначальне значення має характер відносин, що регулюються нормами права. Приватноправовий характер мають відносини, що стосуються сфери «приватних справ»: сфери статусу особи, приватної власності, вільних договірних відносин, спадкування, тощо. На думку О.Ф. Скакун, ознаками галузей

приватного права є: регулювання відносин приватних осіб між собою; забезпечення приватних інтересів, забезпечення вільного волевиявлення суб’єктів при реалізації своїх прав, широке використання договірної форми регулювання; превалювання диспозитивних норм.

Пункт 1 статті 1 Закону України «Про міжнародне приватне право» визначає приватноправові відносини як відносини, що ґрунтуються на засадах юридичної рівності, вільному волевиявленні, майновій самостійності, суб’єктами яких є фізичні та юридичні особи. Традиційно до приватноправових галузей відносять цивільне право, сімейне право, авторське право, житлове право, трудове право, цивільне процесуальне право.

Виходячи із вказаного, предметом міжнародного приватного права є цивільні, сімейні, трудові та процесуальні правовідносини з

«іноземним елементом». Пункт 2 статті 1 Закону України «Про міжнародне приватне право» визначає, що іноземний елемент – це ознака, яка характеризує приватноправові відносини та може вияв- лятися в одній чи в кількох таких формах:

а) хоча б один учасник правовідносин є іноземцем, особою без грома- дянства або іноземною юридичною особою (іноземний суб’єкт);

б) об’єкт правовідносин знаходиться на території іноземної держа-ви (іноземний об’єкт);

в) юридичний факт впливає на виникнення, зміну або припинення правовідносин, мав чи має місце на території іноземної держави (іноземний юридичний факт).

У літературі звертається увага на наявність різних доктрин щодо предмета міжнародного приватного права:

а) французька доктрина виходить із того, що основою міжнародного приватного права є норми про громадянство та про правове становище іноземців. Крім того, значна увага приділяється питанням колізій законів та питанням міжнародного процесу та міжнародного арбітражу;

б) німецька доктрина обмежує предмет міжнародного приватного права колізійним правом. Правове становище іноземців у Німеччині відносять до цивільного права, а питання громадянства – до державного права;

в) англо-американська доктрина зосереджує увагу на процесуаль-них питаннях.

Перед судом або іншим органом, який повинен розв'язати спір з іноземним елементом, виникає проблема тлумачення юридичної

норми, кваліфікації цієї норми або фактичних обставин справи, вирішення «конфлікту кваліфікацій». Тлумачення норми – це з'ясування її змісту. Кваліфікація є елементом тлумачення норми і полягає в її юридичній оцінці, визначенні мети норми права. Питання предмета кваліфікації як самостійне вперше було відображено наприкінці XIX ст. у працях німецького юриста Кана і французького – Бартена. Обидва вчені дійшли висновку, що колізійні норми різних правових систем, навіть у разі їх формулювання за однаковою термінологією, містять «приховані колізії», які породжують «конфлікт кваліфікацій», тобто непогодженість принципів національного права. Основні способи вирішення питання кваліфікації. Кваліфікація обставин справи (сутності суперечки) або норми права може бути різною залежно від правової системи, принципи якої застосовуватимуться. Тому розрізняють кілька основних способів кваліфікації: а) за законом суду; б) за системою права тієї держави, до якої відсилає колізійна норма; в) за принципом автономної кваліфікації.

Теорія кваліфікації за законом суду означає, що суд, застосовуючи колізійну норму, кваліфікує її відповідно до змісту цієї норми у цивільному законодавстві правової системи місцезнаходження суду. Кваліфікація за законом суду виявляється і тоді, коли суд, керуючись визначеннями, поняттями, категоріями свого права, кваліфікує іноземне право як власне. Опоненти теорії кваліфікації за законом суду вважають доцільнішою кваліфікацію за системою права тієї держави, до якої відсилає колізійна норма. Зазначена теорія не набула широкого схвалення. Фахівцеві, правова свідомість якого формується переважно під впливом принципів, понять і категорій власної правової системи, складно зрозуміти іноземне право так, як його тлумачать у країні походження цього права.

Теорія «автономної кваліфікації» полягає в тому, що суд, розглядаючи суперечки з іноземним елементом, повинен кваліфікувати поняття норми права не за допомогою звернення до конкретних існуючих правових систем, а на основі загальних правових понять, які утворюються внаслідок порівняльного юридичного аналізу законодавства окремих держав. Застереження про публічний порядок. Під публічним порядком Верховний Суд України має на увазі правопорядок держави, основоположні принципи, існуючого в ній устрою (стосовно її незалежності, цілісності, самостійності та недоторканності, основних

конституційних прав, свобод, гарантій тощо – пункт 12 Постанови Пленуму Верховного Суду України «Про практику розгляду судами клопотань про визнання й виконання рішень іноземних судів та арбітражів і про скасування рішень, винесених у порядку міжнародного комерційного арбітражу на території України» № 12 від 24 грудня 1999 р.).

Результат дії колізійної норми, а саме застосування або незасто-сування іноземного права, в певних випадках пов'язаний із застереженням про публічний порядок. Це означає, що, по-перше, іноземний закон, до якого відсилає колізійна норма, може не застосовуватися, якщо він суперечить основам публічного порядку певної держави. Тому права й обов'язки, які ґрунтуються на такому іноземному законі, не визнаються в державі, де він не може бути застосований. По-друге, іноземний закон може не використовуватися, якщо це суперечить основам застосування законодавства в цій державі.

Сутність зворотного відсилання полягає у відсиланні колізійної норми законодавства однієї держави до закону іншого держави, а закон останньої, не вирішуючи питання, у свою чергу, відсилає до закону першої держави. Якщо ж до розв'язання спору залучається правова система третьої держави, то йдеться про відсилання до закону третьої країни (трансмісію).

Під системою в загальній теорії систем розуміють сукупність елементів, у якій реалізуються відносини, що мають заздалегідь задані властивості. Відповідно до цього галузь права як система – це сукупність правових норм (елементів), у якій реалізується певний предмет (відносини), що має відповідні властивості (метод). Предметом міжнародного приватного права є колізійні відносини та приватноправові (цивільно-правові) відносини за участю іноземного елемента. Колізійні відносини – це норми, побудовані за методом посилання (відсильні норми, перелік яких зумовлений кількістю існуючих прив'язок). Приватноправові норми визначаються з ознак належності до цивільно-правових (приватних), зокрема відносин, зумовлених вступом і функціонуванням країни у СОТ та ЄС. Такими є відносини у сферах права власності, ринку цінних паперів, зовнішньоекономічних відносин за участю юридичних і фізичних осіб тощо.

***Глосарій****: кваліфікація у міжнародному приватному праві, приховані колізії, основні формули прикріплення, обхід закону,*

*зворотне відсилання, відсилання до права третьої держави, ратифікація, конвенція, множинність колізійних прив’язок, реторсії у міжнародному приватному праві.*

#### Питання та завдання для самоперевірки і контролю засвоєння знань:

1. Дати відповідь на контрольні питання.
   1. Що розуміється під поняттям прихована колізія?
   2. Що таке колізійна норма міжнародного приватного права?
   3. Які є види колізійних прив’язок?
   4. Як між собою співвідносяться норми та принципи міжнародного приватного права?
   5. Чим пояснюється відсилання до права третьої країни?
   6. Яку роль відіграють формули прикріплення в практиці міжнародних приватноправових відносин?
   7. Що являє собою множинність колізійних колізійних прив’язок?
   8. Що таке іноземний елемент?
   9. Які нормативно-правові акти регулюють процедуру ратифікації міжнародних договорів?
   10. Що таке реторсія у міжнародному приватному праві?
2. Скласти термінологічний словник до теми.
3. Скласти опорний конспект питань для обговорення на семінарському занятті.
4. Виконати завдання:
5. Відшукайте і назвіть 3-5 джерел, які можна віднести до джерел міжнародного приватного права.
6. Назвіть особливості джерел міжнародного приватного права та їх відмінність від джерел національного права України.
7. Один із працівників Міністерства економічного розвитку та торгівлі України, який готував проект угоди про торговельне співробітництво України з Грецією, наголошував, що в її основу має бути покладено Закон України «Про зовнішньоекономічну діяльність» від 16 квітня 1991 р., стверджуючи при цьому, що він є джерелом міжнародного приватного права. Ваша позиція?
8. Розгляньте наступні ситуації і дайте відповіді на питання, наведені нижче:

а) при складанні заповіту на території України громадянин Білорусі Р. встановив у ньому, що спадкові відносини, які виникнуть після його смерті, регулюються правом Франції;

б) громадянин України П. та його дружина – громадянка Канади – Р.

уклали угоду, в якій закріпили, що майнові наслідки їх шлюбу регулюються правом Російської Федерації;

в) громадянка України С. та громадянин Японії Г. звернулися до відділу реєстрації актів цивільного стану України із заявою про укладення їх шлюбу за формою і в порядку, передбаченому законодавством Японії;

г) підприємство, зареєстроване в Нідерландах, та українське підприємство уклали договір оренди нерухомого майна, яке знаходиться на території України. У вказаному договорі сторони зазначили, що до тлумачення змісту договору застосовується право Індії.

*У чому полягає принцип автономії волі сторін? Які види автономії волі сторін можна назвати? Що є підставою для реалізації принципу автономії волі? Чи будуть визнані в Україні наведені вище правочини?*

1. Розв’язати тести***:***
2. В обсязі колізійної норми визначається:

а) правом якої держави будуть регулюватися правовідносини, вказані у даній нормі;

б) правовідношення, до якого буде застосовуватися дана норма; в) відповідальність за порушення приписів даної норми;

г) обсяг прав та обов’язків суб’єктів даних правовідносин.

1. Обмеження цивільної дієздатності фізичної особи або визнання фізичної особи недієздатною в Україні визначається:

а) за особистим законом;

б) за законом місця проживання;

в) законом громадянства фізичної особи; г) за законодавством України.

1. Формула прикріплення «особистий закон фізичної особи» включає такі різновиди:

а) закон громадянства;

б) закон місця знаходження нерухомості; в) закон місця проживання;

г) закон місця здійснення діяльності.

1. Терміном «трансмісія» визначається: а) обхід закону;

б) зворотне відсилання;

в) відсилання до права третьої країни; г) застереження про взаємність.

1. До інструментів, що змінюють обсяг дії національного права

стосовно іноземців певної державної приналежності, відноситься: а) реторсія;

б) національний режим; в) взаємність;

г) автономія волі.

1. Іноземне право не застосовується, оскільки його застосування

суперечить правопорядку, основам моралі, суспільним устоям, добрим звичаям тощо. В даному випадку мова йде про:

а) негативне застереження про публічний порядок; б) позитивне застереження про публічний характер; в) обхід закону;

г) зворотне відсилання.

1. У силу якого режиму іноземці однієї держави користуються максимумом тих прав, що надані особам іншої держави:

а) національного режиму;

б) режиму найбільшого сприяння; в) недискримінаційного режиму; г) спеціального режиму.

1. Міжнародні договори та багатосторонні конвенції виходять із принципів:

а) матеріальної взаємності; б) формальної взаємності;

в) спеціального правового режиму; г) національного режиму.

1. Реторсія у міжнародному приватному праві – це:

а) результат зіткнення (колізії) колізійних норм різних держав; б) заходи примусового впливу у відповідь на недружні дії іншої держави;

в) один із способів кваліфікації колізійних норм; г) відсилання до права третьої держави.

1. Кульгаючі відносини – це:

а) відносини, що отримали неоднакову правову оцінку у праві різних держав;

б) відносини, не врегульовані правовими нормами;

в) відносини, що врегульовані міжнародними звичаями;

г) неврегульовані національним законодавством правовідносини.

#### Реферати (ессе), презентації:

1. Поняття, структура та види колізійних норм.
2. Застосування колізійних норм. Правова кваліфікація.
3. Приховані колізії законів.
4. Уніфікація і гармонізація у міжнародному приватному праві: поняття, відмінності та взаємодія.
5. Взаємність у міжнародному приватному праві. Матеріальна та формальна взаємність.
6. Реторсії у міжнародному приватному праві.

**Література: 4, 5, 6, 30, 31, 51, 65, 71, 75, 76, 78, 92, 95, 102,**

### 107, 115, 119, 122.

#### \* \* \*

**Тема 4: Правове положення фізичних осіб у міжнародному приватному праві**

Термін «фізична особа» означає людину як суб'єкта права і застосовується в різних галузях права, у тому числі в МПрП. Фізична особа має свій статус, але законодавство виділяє за самостійним статусом різновиди фізичних осіб: а) громадяни; б) іноземні фізичні особи (іноземці), особи без громадянства; в) біженці; г) мігранти та ін. У даному разі нас цікавлять іноземці та особи без громадянства, яких необхідно відрізняти (за обсягом прав та обов'язків) від громадян України.

Іноземець – особа, яка не перебуває у громадянстві України і є громадянином (підданим) іншої держави або держав. Особа без громадянства – особа, яку жодна держава відповідно до свого законодавства не вважає своїм громадянином (згідно зі ст. 1 Закону України «Про правовий статус іноземців та осіб без громадянства»)1. Права іноземців та осіб без громадянства в Україні. Ці особи мають ті самі права і свободи та виконують ті самі обов'язки, що і громадяни України, якщо інше не передбачено Конституцією та Законом України

«Про правовий статус іноземців та осіб без громадянства» та іншими законами України, а також її міжнародними договорами .

Іноземці та особи без громадянства є рівними перед законом, незалежно від походження, соціального і майнового стану, расової та національної належності, статі, мови, ставлення до релігії, роду і характеру занять та інших обставин. Якщо іноземною державою встановлено обмеження щодо реалізації прав і свобод громадянами України, Кабінет Міністрів України може прийняти рішення про запровадження відповідного порядку реалізації прав і свобод громадянами цієї держави на території України. Це рішення набуває

чинності після його опублікування і може бути скасоване у разі зникнення підстав, за яких воно було прийняте. Здійснення іноземцями та особами без громадянства своїх прав і свобод не повинно завдавати шкоди національним інтересам України, правам, свободам і законним інтересам її громадян та інших осіб, які проживають в Україні. Іноземці та особи без громадянства зобов'язані поважати та дотримуватися Конституції і законів України, шанувати традиції та звичаї народу України (ст. 2 Закону України «Про правовий статус іноземців та осіб без громадянства»). Серед основних прав і обов'язків, у ч. II «Основні права, свободи та обов'язки іноземців та осіб без громадянства» цього закону зазначається:

а) право на інвестиційну та підприємницьку діяльність – іноземці та особи без громадянства мають право займатися в Україні інвестиційною, а також зовнішньоекономічною та іншими видами підприємницької діяльності, передбаченими законодавством України. При цьому вони мають такі самі права та обов'язки, що і громадяни України, якщо інше не випливає з Конституції та законів України (ст. 7);

б) право на трудову діяльність – іноземці та особи без громадянства мають рівні з громадянами України права та обов'язки у трудових відносинах, якщо інше не передбачено законодавством України та її міжнародними договорами;

в) іноземці та особи без громадянства, які постійно проживають в Україні, а також яким надано статус біженця в Україні, мають право працювати на підприємствах, в установах та організаціях або займатися іншою трудовою діяльністю на підставах і в порядку, встановлених для громадян України;

г) іноземці та особи без громадянства, які прибули в Україну для працевлаштування на визначений термін, можуть займатися трудовою діяльністю відповідно до одержаного у встановленому порядку дозволу на працевлаштування. Працевлаштування в Україні іноземців, найнятих інвестором у межах і за посадами (спеціальністю), визначеними угодою про розподіл продукції, здійснюється без отримання дозволу на це (ст. 8).

У Конституції України (ст. 26) зазначено, що іноземці та особи без громадянства, що перебувають в Україні на законних підставах, користуються тими самими правами і свободами, а також несуть такі самі обов'язки, як і громадяни України, за винятками, встановленими

Конституцією, законами чи міжнародними договорами України. Такими винятками є:

* + ст. 70 розділу III Конституції «Вибори. Референдум» – право голосу на виборах і референдумах мають громадяни України, які досягли на день їх проведення вісімнадцяти років;
  + ч. 2 ст. 76 розділу VI Конституції «Верховна Рада» – народним депутатом України може бути громадянин України, який на день виборів досяг двадцяти одного року, має право голосу і проживає в Україні протягом останніх п'яти років;
  + ч. 3 ст. 127 розділу VIII конституції «Правосуддя» – на посаду судді може бути рекомендований кваліфікаційною комісією суддів громадянин України;
  + ч. 4 ст. 22 Земельного кодексу України – землі сільськогосподарського призначення не можуть передаватись у власність іноземним громадянам, особам без громадянства, іноземним юридичним особам та іноземним державам;
  + ч. 2-4 ст. 81 Земельного кодексу:

а) іноземні громадяни та особи без громадянства можуть набувати права власності на земельні ділянки несільськогосподарського призначення в межах населених пунктів, а також за межами населених пунктів, на яких розташовано об'єкти нерухомого майна, що належать їм на праві приватної власності;

б) іноземні громадяни та особи без громадянства можуть набувати права власності на земельні ділянки відповідно до ч. 2 цієї статті у таких випадках:

а) придбання за договором купівлі-продажу, дарування, міни, іншими цивільно-правовими угодами;

б) викуп земельних ділянок, на яких розташовано об'єкти нерухомого майна, що належать їм на праві власності;

в) прийняття спадщини;

в) землі сільськогосподарського призначення, прийняті у спадщину іноземними громадянами, а також особами без громадянства, протягом року підлягають відчуженню;

* ч. 4 ст. 8 Закону України «Про правовий статус іноземців та осіб без громадянства» – іноземці та особи без громадянства не можуть призначатися на окремі посади або займатися певною трудовою діяльністю, якщо відповідно до законодавства України умовою призначення на ці посади або заняття такою діяльністю є належність до громадянства України.

Особливість правового статусу фізичної особи полягає у тому, що, перебуваючи в іншій державі, така особа підпорядковується двом правопорядкам:

* своєму вітчизняному (закону громадянства (lex patriae) чи закону постійного місця проживання (lex domicilii)), оскільки зберігає правовий зв’язок з державою свого громадянства чи постійного місця проживання, правовий статус громадянина своєї держави, користується її захистом, підкоряється її законам та
* правопорядку держави перебування (тієї держави, на території якої фізична особа перебуває у конкретний момент).

Статус цих осіб визначається також міжнародними угодами, наприклад, Конвенцією про правовий статус біженців від 28.07.1951 р., Конвенцією про правовий статус осіб без громадянства від 28.09.1954 р., іншими міжнародними угодами щодо прав та обов’язків фізичних осіб у конкретних правовідносинах.

### Основоположне значення для визначення правового становища фізичних осіб мають загальновизнані принципи та норми міжнародного права щодо прав та обов’язків людини, що містяться у Загальній декларації прав людини 1948 р., Міжнародному пакті про громадянські й політичні права 1966 р., Міжнародному пакті про економічні, соціальні та культурні права 1966 р. та ін. (наприклад, заборона дискримінації за ознаками раси, національності, статі тощо).

Проте, як свідчить історія розвитку людства, правовий статус іноземців визнавався не завжди. У римському праві іноземці не визнавались суб’єктами права; іноземець був ворогом (hostis), що перебував поза охороною закону. Лише з 212 р. їм було надано статус jus gentium. За часів феодалізму правове становище іноземців характеризувалося повною незабезпеченістю прав, фактичним безправ’ям. Французька революція XVIII ст. викликала зміни у становищі іноземців, проголосивши принципову рівність всіх перед законом та урівнявши іноземців у правах з власними громадянами. У XIX ст. розвиток міжнародної торгівлі, економічних та культурних зв’язків спонукав до суттєвого укріплення прав іноземців, надання іноземцям цивільної правоздатності без укладання спеціальних міжнародних угод. Обмеження прав іноземців набули характеру спеціальних законів, виключень із загальних засад надання іноземцям національного режиму. Особливого значення у сфері прав іноземців набули реторсії: у випадку застосування іноземною державою будь- яких обмежень дискримінаційного характеру до нашої держави,

наших громадян чи юридичних осіб, Україною може бути у відповідь застосовано заходи обмежувального характеру до такої іноземної держави, її громадян та юридичних осіб. Метою таких заходів є скасування дискримінаційних обмежень, що були введені іноземною державою, та нормалізація відносин між державами. Питання громадянства на міждержавному рівні врегульовано за допомогою чисельних нормативно-правових актів, серед яких: Конвенція, що регулює деякі питання, пов’язані з колізією законів про громадянство від 12.04.1930 р. (Україна не бере участі), Конвенції про громадянство одруженої жінки від 20.02.1957 р. (набула чинності 11.08.1958 р., ратифікована Президією Верховної Ради СРСР 28.08.1957 р.), Про скорочення безгромадянства від 30.08.1961 р. (Україна не бере участі); Про скорочення випадків багатогромадянства та про військову повинність у випадках багатогромадянства від 06.05.1963 р. (та протоколи до неї від 24.11.1977 р. і від 02.02.1993 р.), Щодо спрощеного порядку набуття громадянства громадянами держав- учасниць Співдружності Незалежних Держав від 19.01.1996 р., Європейська конвенція про громадянство від 06.11.1997 р. (укладена у м. Страсбург, діє щодо держав-членів Ради Європи) та двохсторонні міжнародні договори за участю України про усунення випадків подвійного громадянства (наприклад, Договір між Україною та Республікою Узбекистан про запобігання виникненню випадків подвійного громадянства від 05.12.1996 р., Договір між Україною та Грузією про запобігання виникненню випадків подвійного громадянства та усунення вже існуючого подвійного громадянства від 28.10.1997 р.).

Відповідно до положень Закону України «Про громадянство України» від 18.01.2001 р., громадянством України також визнається правовий зв’язок між фізичною особою і Україною, що знаходить свій вияв у їх взаємних правах та обов’язках. Громадянином України називається особа, яка набула громадянство України в порядку, передбаченому законами України та міжнародними договорами України.

За змістом ст. 1 Закону України «Про громадянство України» фізичні особи за ознакою громадянства поділяються на громадян України, іноземних громадян (підданих), осіб з подвійним громадянством (біпатридів) та осіб без громадянства (апатридів).

В Україні визнані й закріплені у тексті вказаного Закону принципи, на яких базується законодавство України про громадянство:

а) єдиного громадянства – громадянства держави Україна, що виключає можливість існування громадянства адміністративно- територіальних одиниць України;

б) запобігання виникненню випадків безгромадянства;

в) неможливості позбавлення громадянина України громадянства України;

г) визнання права громадянина України на зміну громадянства;

1. неможливості автоматичного набуття громадянства України іноземцем чи особою без громадянства внаслідок укладення шлюбу з громадянином України або набуття та припинення громадянства України фізичною особою внаслідок одруження чи припинення шлюбу або припинення громадянства України в зв’язку з такими обставинами другим з подружжя;
2. рівності перед законом громадян України незалежно від підстав, порядку і моменту набуття ними громадянства України;
3. збереження громадянства України незалежно від місця проживання громадянина України.

Необхідно зазначити, що важливими міжнародними нормативними актами у сфері регулювання правовідносин з фізичними особами у міжнародному приватному праві є:

* 1. Загальна декларація прав людини. Проголошена Генеральною Асамблеєю ООН 10 грудня 1948 р. Відповідно до її положень: «Кожна людина, де б вона не перебувала, має право на визнання її правосуб'єктності; всі люди рівні перед законом і мають право, без будь-якої різниці, на рівний їх захист законом. Усі люди мають право на рівний захист від якої б то не було дискримінації, що порушує цю Декларацію, і від якого б то не було підбурювання до такої дискримінації; кожна людина має право на ефективне поновлення у правах компетентними національними судами в разі порушення її основних прав, наданих їй конституцією або законом та ін».
  2. Протокол №7 до Конвенції про захист прав людини та основних свобод. Підписаний у Страсбурзі 22 листопада 1984 p., містить положення стосовно іноземців. Іноземець, який законно проживає на території держави, не може бути висланий за її межі інакше, ніж на виконання рішення, прийнятого відповідно до закону, і повинен мати можливість:

а) наводити аргументи проти свого вислання; б) вимагати перегляду своєї справи;

в) бути представленим з цією метою перед компетентним органом або перед особою чи особами, призначеними цим органом.

Іноземець може бути висланий до здійснення своїх прав, передбачених у п/п «а»–»в» п. 1, якщо таке вислання є необхідним в інтересах публічного порядку або зумовлене міркуваннями національної безпеки.

* 1. Конвенція 1962 р. про рівноправність у галузі соціального забезпечення Генеральної конференції Міжнародної організації праці.
  2. Конвенція про правову допомогу і правові відносини з цивільних, сімейних та кримінальних справ. Укладена в Мінську 22 січня 1993 р. у межах СНД.
  3. Двосторонні договори України про правову допомогу та правові відносини (у цивільних, сімейних, кримінальних та інших справах). Згідно з ними громадяни однієї договірної сторони користуються на території другої договірної сторони таким самим правовим захистом своїх особистих та майнових прав, як і громадяни цієї другої договірної сторони. Вони мають право звертатися до суду та інших установ, до компетенції яких належать цивільні та кримінальні справи, можуть порушувати клопотання і здійснювати інші процесуальні дії за тих самих умов, що і громадяни другої договірної сторони. Двосторонніми договорами зазвичай встановлюються також порядок відносин при наданні правової допомоги; обсяг правової допомоги; форми доручень про надання правової допомоги; порядок виконання доручень; порядок виконання окремих процесуальних дій; певні гарантії щодо свідків, потерпілих та експертів; несення витрат, пов'язаних із наданням правової допомоги; порядок визнання і виконання судового рішення; визнання і виконання рішень арбітражу та ін.
  4. Міжнародний пакт про економічні, соціальні та культурні права (International Covenant on Economic, Social and Cultural Rights). Прийнятий на Генеральній Асамблеї ООН 16 грудня 1966 p.
  5. Міжнародний пакт про цивільні та політичні права (International Covenant on Civil and Political Rights). Прийнятий на Генеральній Асамблеї ООН 16 грудня 1966 p.
  6. Конвенція про рабство (Slavery Convention). Укладена в Женеві 25 вересня 1926 p., змінена Протоколом, підписаним у штаб- квартирі ООН 7 грудня 1953 р. Її учасниками є понад 90 держав.
  7. Додаткова конвенція про скасування рабства, торгівлі рабами та інститутів і практики, подібних до рабства. Конвенції з питань правового статусу фізичної особи. У перші роки діяльності Ради Європи (РЄ) було прийнято конвенції з питань правового статусу особи. Так, 1955 р. у Парижі було підписано

Європейську конвенцію про поселення № 19. Договірні держави зобов'язалися сприяти в'їзду на свою територію іноземних громадян, дозволяти їм вільно пересуватися нею, заохочувати їхнє проживання, за винятком випадків, що суперечать суспільному порядку, націо- нальній безпеці, здоров'ю чи моральності населення. Конвенція передбачала надання громадянам договірних держав національного режиму стосовно багатьох аспектів життя, у тому числі особисті та майнові права, їх судові та адміністративні гарантії, здійснення прибуткових видів діяльності, питання заробітної плати та умов праці в цілому тощо.

Досить вагомою міжнародною інституцією у сфері захисту прав людини є Рада Європи (далі – РЄ). Так, Найширше у конвенціях РЄ з питань правового статусу суб'єктів регламентовано становище трудящих-мігрантів. У 1977 р. у Страсбурзі було підписано Конвенцію № 93 – Конвенцію про трудящих-мігрантів, яка врегулювала низку питань праці та зайнятості цих осіб – від форм добору з метою подальшого працевлаштування у приймаючій державі до остаточного повернення до країни походження. Конвенція визначає переважно зобов'язання договірних держав і безпосередньо не надає трудящим-мігрантам певних прав, за винятком права на безпечні умови праці (ст. 20), на звернення до суду та адміністративних органів приймаючої держави (ст. 26) та на створення організацій (ст. 28).

Основне зобов'язання договірних держав, яке передбачає Конвенція, – забезпечення трудящим-мігрантам національного режиму стосовно багатьох аспектів життя:

* працевлаштування;
* доступу до житла та квартирної плати;
* права на загальну освіту, професійну підготовку і перепідготовку, на доступ до вищої освіти;
* умов праці та їх інспектування;
* соціального забезпечення, соціальної та медичної допомоги;
* оподаткування доходів, припинення дії трудового договору та звільнення;
* судочинства, правового та судового захисту особи, її майна;
* участі у справах підприємства;
* збереження набутих прав тощо.

Таким чином, підводячи підсумки аналізу правового статусу іноземних фізичних осіб та осіб без громадянства, слід зазначити, що закріплений в законодавстві національний режим стосовно цивільної правоздатності іноземців має безумовний характер, тобто він

надається іноземцю у кожному конкретному випадку без вимоги взаємності. Національний режим щодо окремих прав іноземців може гарантуватися багатосторонніми конвенціями, угодами про правову допомогу, двосторонніми договорами в силу відповідних домовленостей або на підставі принципу взаємності.

#### Лекційне заняття План

1. Поняття особистого закону фізичної особи.
2. Правовий статус іноземців і осіб без громадянства в Україні.
3. Національний режим: колізійні питання дієздатності.
4. Правовий статус закордонного українця.

#### Семінарське заняття Питання для обговорення

* 1. Визначення понять «іноземець» та «особа без громадянства» за законодавством України.
  2. Цивільна правоздатність і дієздатність іноземних фізичних осіб. Основні колізійні питання.
  3. Особливості правового статусу біженців, біпатридів, деяких інших осіб.
  4. Безвісна відсутність та оголошення особи померлою у міжнародному приватному праві.

***Глосарій:*** *особистий закон фізичної особи; іноземець, апатрид, біпатрид, закордонний українець, цивільна дієздатність особи, цивільна правоздатність фізичної особи-іноземця, автономія волі фізичної особи.*

#### Питання та завдання для самоперевірки і контролю засвоєння знань:

1. Дати відповідь на контрольні питання.
   1. Що розуміється під поняттям особистий закон фізичної особи?
   2. Які особливості правового статусу закордонного українця?
   3. Які існують види колізійних питань дієздатності?
   4. Хто такий апатрид?
   5. Хто такий біпатрид?
   6. Коли у міжнародному приватному праві до особи застосовується поняття іноземець?
   7. Хто такий біженець?
   8. У чому полягає автономія волі фізичної особи?
   9. У чому полягає національний режим стосовно іноземного елементу?
   10. Які ознаки цивільної дієздатності особи?
2. Скласти термінологічний словник до теми.
3. Скласти опорний конспект питань для обговорення на семінарському занятті.
4. Виконати завдання:
   1. Зробіть письмову порівняльну характеристику основних колізійних прив’язок (формул прикріплення) щодо правового статусу фізичних осіб у міжнародному приватному праві*.*
   2. Підготуйте письмову доповідь на тему: «Правоздатність та дієздатність іноземних фізичних осіб згідно положень Закону України

«Про міжнародне приватне право».

* 1. Поясніть, чи наявний у наведених нижче прикладах обхід закону і чи є такі дії протиправними:

а) громадянка України виїжджає на територію США, де народжує дитину з метою отримання дитиною громадянства США;

б) усиновитель та усиновлена ним донька, громадяни України, виїжджають в іншу країну на постійне проживання, де укладають шлюб;

в) громадяни України та Російської Федерації з метою уникнення необхідності нотаріального посвідчення договору дарування житлового будинку укладають цей договір на території країни, у законодавстві якої відсутня вимога щодо його нотаріального посвідчення;

г) підприємство, зареєстроване на території України, та підприємство, створене за законодавством Республіки Білорусь, при укладенні договору купівлі-продажу закріпили в ньому, що для визначення змісту прав та обов’язків сторін за цим договором застосовується право Венесуели.

1. Розв’язати тести:
2. Будь-яка особа, що не є громадянином країни перебування, позначається терміном:

а) біженець;

б) вимушений переселенець; в) іноземець;

г) апатрид.

1. Особа, яка добровільно покидає країну свого проживання та переїздить в іншу країну, в МПП означається терміном:

а) біженець;

б) вимушений переселенець; в) емігрант;

г) переселенець.

1. Виключіть категорію іноземців, що не вказана в Законі України

«Про правовий статус іноземців та осіб без громадянства»: а) які тимчасово перебувають на території України;

б) які тимчасовою проживають в України; в) які постійно прийняті в Україні;

г) які постійно проживають в Україні.

1. Елементами цивільної правоздатності іноземних громадян в Україні не є:

а) право займатися промислом у виключній (морській) економічній зоні України;

б) право володіти майном на праві власності; в) право спадкувати майно;

г) право укладати правочини.

1. Правоздатність фізичної особи визначається:

а) за її особистим законом;

б) за законодавством України; в) правом місця перебування;

г) правом, обраним цією особою.

1. Дієздатність фізичної особи визначається:

а) законом, обраним фізичною особою; б) особистим законом;

в) законом країни перебування;

г) законом місця знаходження майна.

1. Якщо іноземець має місце проживання в України, його особистим законом є:

а) закон його громадянства;

б) право країни, з якої ця особа переїхала до України; в) право України;

г) право України та право його громадянства.

1. Особистим законом біженця є:

а) закон громадянства;

б) право країни, яка надала йому притулок;

в) право країни, яка обрана біженцем для постійного проживання;

г) право України.

1. Особистим законом апатриду є:

а) закон його доміцілія; б) право України;

в) закон останнього громадянства; г) право, обране цією особою.

1. При наявності у особи декількох громадянств його особистим законом вважається:

а) закон місця народження;

б) закон останнього громадянства; в) закон його доміцілія;

г) будь-яке право, що обране біпатридом.

#### Реферати (ессе), презентації:

1. Особистий закон фізичної особи.
2. Право фізичної особи на здійснення підприємницької діяльності.
3. Автономія волі фізичної особи згідно принципів міжнародного приватного права.
4. Обсяг особистих немайнових прав фізичної особи у міжнародному приватному праві.

### Література: 1, 3, 30, 31, 35, 37, 39, 71, 73, 75, 78, 92, 95, 102, 107,

**115, 119, 120.**

#### \* \* \*

**Тема 5: Правове положення юридичних осіб у міжнародному**

**приватному праві**

Вивчаючи дану тему, необхідно зауважити той факт, що під **юридичною особою в правовій доктрині розуміють будь-яку організацію, що не залежить від її учасників та володіє властивими тільки їй майновими правами.**

На сьогодні навести вичерпне визначення юридичної особи складно. Законодавство деяких країн йде просто шляхом перерахування основних, найсуттєвіших ознак юридичних осіб або містить тільки їх класифікацію. Ця складність має просте пояснення: конструкція юридичної особи, що опосередковує відносини майнового обороту, застосовується до форм утворення та існування не

тільки комерційних юридичних осіб, а й некомерційних, у тому числі за участю держави.

### У сучасній доктрині здебільшого визнається, що юридична особа – це організація, що створюється в порядку, передбаченому законодавством, має власне найменування, характеризується організаційною єдністю, має відокремлене майно, права та обов'язки, переважно майнові, самостійно (від свого імені) виступає у цивільних правовідносинах та господарському обороті, відповідає за зобов'язаннями договорів та деліктів .

Згідно із **Цивільним кодексом України юридичною особою** є організація, створена і зареєстрована у встановленому законом порядку. Юридична особа наділяється цивільною правоздатністю і дієздатністю, може бути позивачем та відповідачем у суді (ст. 80). Ознаки юридичної особи – сукупність обов'язкових та мінімально необхідних внутрішніх характеристик організації, які в сукупності є підставою для визнання її юридичною особою. Визначення ознак, що становлять зміст поняття «юридична особа», – з'ясування тих умов діяльності громадського (колективного) утворення, за наявності яких вона стає самостійним носієм прав та обов'язків, тобто юридичною особою.

Вирізняють такі істотні ознаки юридичної особи:

* 1. Майнова відокремленість. Означає роздільність майна юридичної особи та її членів, засновників та інших осіб (держави чи автономного утворення, органів вищих рівнів, інших організацій). Майно юридичної особи може бути власністю її членів, належати їм на правах господарського відання або оперативного управління. Майнова відокремленість – це визнана за юридичною особою здатність придбати майно, що буде відокремлене від майна інших осіб, насамперед засновників. Вона полягає, по-перше, у відокремленості від її засновника (засновників), по-друге – у відокремленості від майна інших осіб, та не залежить від їх подальшої долі. Майно, закріплене за юридичною особою, повинне бути відокремлене не лише фізично, а й юридично. Правовою формою відокремлення майна є установчі документи, в яких визначаються розмір, порядок формування статутного фонду, джерела формування майна, його правовий режим. Ця ознака характеризує організацію, що вже є юридичною особою, і тому належить до її правових ознак. Мати майнові права може лише організація, яка вже визнана суб'єктом цивільного права, тобто юридичною особою.
  2. Організаційна єдність. Означає, що юридична особа існує та діє як єдине ціле: колектив є цілісним механізмом, що формує єдину волю. Ця єдність визначається та закріплюється в статуті юридичної особи або положенні, договорі, законі чи адміністративному акті, що визначають характер її діяльності, структуру, органи. Ця ознака виявляється переважно у певній ієрархії, підпорядкованості органів управління, що становлять структуру організації, а також у чіткій регламентації відносин між її учасниками.
  3. Участь у цивільному обороті від свого імені (власне найменування). Кожна юридична особа має власне найменування, відмінне від найменування інших суб'єктів права. Воно необхідне для ідентифікації цієї особи у цивільному чи господарському обороті, тому що саме від свого імені вона набуває майнових та особистих немайнових прав і несе обов'язки, вступаючи в різноманітні цивільно- правові відносини з іншими організаціями та громадянами. Законодавство держав іноді визначає особливості, пов'язані з найменуванням юридичної особи. Наприклад, воно може містити рекомендацію уникати у найменуванні іноземних виразів чи слів. Законодавства Австрії, ФРН, Швейцарії надають рекомендації стосовно доцільності чи небажаності використання у назві фірми імені хоча б одного з її членів, а також зазначення існування компанії (і Ко) або виду її діяльності (торгівля товарами, продаж автомобілів тощо). Крім того, існують норми про доцільність зазначення у назві форми товариства чи ступеня відповідальності (повне товариство, акціонерне, з обмеженою відповідальністю тощо). Ця ознака визнається підсумковою та одночасно метою утворення юридичної особи.
  4. Здатність організації нести самостійну майнову відповідальність. Здатність організації від свого імені брати участь у цивільних правовідносинах, самостійно набувати майнових та особистих немайнових прав і виконувати обов'язки зумовлює самостійну відповідальність юридичної особи за своїми зобов'язаннями. Наявність власного майна, у свою чергу, є необхідною передумовою самостійної майнової відповідальності юридичної особи щодо договорів, які вона укладає. Найпоширенішими є юридичні особи, які за своїми зобов'язаннями несуть не тільки самостійну, а й виключну майнову відповідальність. Саме в них найбільш яскраво та повно виявляються сутність та спрямованість інституту юридичної особи. Не випадково провідне місце серед юридичних осіб посідають акціонерні товариства та

товариства з обмеженою відповідальністю. Саме виключна майнова відповідальність акціонерного товариства як самостійного суб'єкта права, що дає змогу окремим власникам розраховувати заздалегідь рівень підприємницького ризику, уможливила залучення до участі у такому товаристві великої кількості осіб й тим самим акумулювання великого капіталу.

Кожна юридична особа за своїми боргами відповідає всім майном, що перебуває в її власності або володінні, на яке за законом може бути накладено стягнення. В окремих випадках можливе покладення відповідальності за боргами однієї юридичної особи на майно іншої. Таке положення має місце у двох випадках: якщо вища юридична особа гарантувала сплату визначених сум та у разі ліквідації юридичної особи.

* 1. Здатність бути позивачем або відповідачем у суді, арбітражному чи третейському суді. Широка участь організацій у майнових та особистих немайнових відносинах, можливість покладення на них цивільно-правової відповідальності за порушення зобов'язань, заподіяння майнової шкоди іншим особам спричиняють потребу в захисті порушених цивільних прав, а звідси – і необхідність звернення з позовом до суду, арбітражного чи третейського суду. Іншими словами, юридична особа стає стороною-позивачем або відповідачем у цивільному, арбітражному процесі або третейському розгляді цивільного спору.

Крім наведених вище ознак юридичної особи деякі правові системи світу виділяють такі:

* похідна природа юридичних осіб. Виявляється в тому, що в основу їх створення завжди покладено волевиявлення певних осіб. Засновницьке волевиявлення повинно відповідати встановленим вимогам щодо суб'єкта, змісту і форми. Суб'єктом засновницького волевиявлення можуть бути дієздатні (за деякими винятками) суб'єкти цивільного права: фізичні, юридичні особи, держава та територіальні громади в особі відповідних органів. До того ж окремі категорії осіб не мають засновницьких прав на створення певних видів юридичних осіб. Особа може бути обмежена в засновницьких правах;
* самостійність у цивільному обороті. Юридична особа самостійно, без доручення здійснює цивільну та господарську діяльність. Самостійно відповідає за своїми зобов'язаннями власним майном.

Іноді, відповідно до статуту, закону чи договору, відповідальність може бути покладена на інших осіб.

Сутність цивільної правосуб'єктності юридичної особи виявляється в її самостійності у цивільному обороті. Умовами самостійності юридичної особи є свобода вибору виду діяльності, незалежність, самостійна відповідальність. Кожна юридична особа вправі від свого імені вступати у цивільно-правові відносини з іншими юридичними особами та громадянами, захищати свої права в суді та в арбітражі. Межі самостійної діяльності юридичної особи визначаються законом, статутом або положенням, локальними актами. Таким чином, визнання будь-якого колективного утворення юридичною особою залежить не від того, чи буде воно офіційно визнане таким, а від того, чи наділене воно тими властивостями, які у своїй сукупності зумовлюють його функціонування як самостійного учасника цивільних правовідносин, тобто юридичної особи. Дії ознак юридичної особи лише передбачаються, а на практиці законодавство визначає їх особливості та винятки. Так, наприклад, положення про абсолютну самостійність юридичної особи комерційного характеру здебільшого обмежене приписами антимонопольного законодавства різних країн.

Отже, юридична особа як суб'єкт міжнародного приватного права – це певне утворення, що має сукупність визначених національним законодавством ознак, зареєстроване на території однієї держави, кордонами якої не обмежується його діяльність, правосуб'єктність (право- та дієздатність) якого визнається на території іноземної держави, а також на яке поширюються дві системи законодавств: національного права держави-резидента, та держави, на території якої воно діє чи передбачає діяти. Правосуб'єктність юридичних осіб. При здійсненні господарської діяльності на території інших країн виникають дві проблеми: а) про визнання правосуб'єктності іноземної юридичної особи; б) про допуск її до здійснення господарської діяльності на території даної держави, а також про умови такої діяльності.

Правосуб'єктність охоплює два елементи:

* правоздатність – здатність володіти суб'єктивними правами та нести юридичні обов'язки, тобто мати їх;
* дієздатність – здатність самостійно, своїми діями набувати прав та обов'язків.

Правосуб'єктність іноземних юридичних осіб, як правило, визнається на підставі двосторонніх умов, насамперед торговельних. Питання про допуск іноземної юридичної особи до господарської діяльності на території певної держави вирішується її законодавством.

У більшості випадків здійснення такої діяльності можливе після дотримання формальностей. У торгових договорах встановлюється режим для іноземних юридичних осіб. Він може бути заснований на принципах або найбільшого сприяння, або національного режиму. У багатосторонній Конвенції про правову допомогу та правові відносини у цивільних, сімейних та кримінальних справах країн СНД від 22 січня 1993 р. зазначено, що правоздатність іноземних юридичних осіб визначається за правом країни, де заснована ця юридична особа чи організація (ст. 2в) .

У багатьох випадках дуже важливим є визначення державної належності певної особи. Прикладом цього є міжнародний договір, в якому вказано, що юридичні особи держав, які домовляються, наділяються на основі взаємності режимом найбільшого сприяння або національним режимом з метою здійснення діяльності на території іншої договірної держави. Для цього необхідно визначити, які з них повинні розглядатися як юридичні особи даної держави, іноземні особи або особи, що належать до країн, які не беруть участі в Угоді.

Іноземні юридичні особи здійснюють підприємницьку та інші види діяльності, що регулюються цивільним законодавством, згідно з правилами, встановленими ним для такої діяльності юридичних осіб, якщо законом не передбачено інше.

Місцезнаходженням підприємницького товариства є країна, відповідно до права якої воно засноване, якщо товариство виконало вимоги права цієї країни щодо реєстрації та публічності або (за відсутності таких вимог) якщо воно організоване згідно з правом цієї країни. За відсутності таких умов застосовується право країни, з якої підприємницьке товариство керується.

Наявність імунітету в держави не означає, що ним наділені і відповідні господарські організації, наприклад державні, які виступають як юридичні особи. У даному випадку йдеться про зовнішньоторговельні об’єднання, морські пароплавства, в оперативному управлінні яких знаходяться державні торговельні судна. Існування принципу роздільної майнової відповідальності між державою і її юридичними особами означає, що за невиконання зобов’язань перед іноземними контрагентами (фірмами) майнову відповідальність несуть юридичні особи самостійно.

Іноземні юридичні особи в Україні. їх правовий статус визначається нормами як українського законодавства, так і міжнародних договорів України з іншими державами. Статус іноземної юридичної особи зумовлює її державну належність для

визначення: обсягу її правосуб'єктності; податкового режиму; вирішення колізійних питань; звернення по дипломатичну допомогу; порядку її ліквідації тощо.

Згідно з багатосторонньою конвенцією про правову допомогу країн СНД від 22 січня 1993 р. правоздатність юридичних осіб визначається законодавством держави, за законами якої вони утворені. Іноземні юридичні особи підтверджують свій статус виписками з торгового, банківського або судового реєстрів тощо (п. 5 Положення про державну реєстрацію суб'єктів підприємницької діяльності, затвердженого Постановою Кабінету Міністрів України від 25 травня 1998 р. № 740). При цьому вказані виписки повинні бути засвідчені відповідно до законодавства країни їх видачі, переведені на українську мову та легалізовані в консульській установі України, якщо міжнародними договорами, в яких бере участь Україна, не передбачено інше. Наприклад, у договорах України з іноземними державами про надання правової допомоги передбачено, що легалізація цих та інших документів не потрібна. Зазначені виписки можуть бути також засвідчені в посольстві відповідної держави в Україні.

**З 1 липня 2004 р. набув чинності Закон України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб- підприємців»,** згідно з яким документ про підтвердження реєстрації юридичної іноземної особи в країні її місцезнаходження повинен бути легалізований у встановленому порядку.

Згідно із ч. 2 ст. З Закону України «Про режим іноземного інвестування» від 19 березня 1996 р. іноземні юридичні особи можуть утворювати в Україні підприємства, які повністю їм належать, філії та інші опосередковані підрозділи, а також набувати у власність діючі підприємства повністю. Участь іноземного капіталу у спільних підприємствах, заснованих в Україні, зумовлює утворення юридичних осіб права України. У певних питаннях іноземні юридичні особи підпорядковані законам країни своєї

«національності». Йдеться про питання, пов'язані з особистим статусом цієї юридичної особи, зокрема щодо заснування та ліквідації.

У більшості розвинутих країн діють спеціальні акціонерні закони. У Франції це Закон про торгові товариства 1966 р., у ФРН – Закон про акціонерні товариства 1965 р., в Англії – Закон про компанії 1985 р., у США правове положення підприємницьких корпорацій визначається законами окремих штатів. Ці акціонерні

закони регламентують оподаткування прибутку, порядок діяльності та повноваження зборів акціонерів тощо.

Найважливішою особливістю сучасного західного акціонерного законодавства є відмова від принципу спеціальної правоздатності таких товариств. Якщо відповідну юридичну особу за кордоном буде ліквідовано, то і в Україні вона або її відділення також вважатимуться ліквідованими. Український публічний порядок може не допускати застосування іноземного закону товариства. Відповідно до вітчизняного законодавства суб'єкти господарювання України можуть здійснювати діяльність, спрямовану на встановлення, зміну чи припинення правовідносин з «іноземним елементом» як на території України, так і за кордоном. Органи, що діють від імені України, місцеві органи влади та управління в особі створених ними зовнішньоекономічних організацій, які беруть участь у господарській діяльності на території України, також діють як юридичні особи.

Також при вивченні даної теми особливу увагу слід звернути на діяльність транснаціональних корпорацій (ТНК). **ТНК** – **це єдине економічне угруповання підприємств різної державної належності, що здійснюють свою діяльність, керовану з єдиного центру, на території кількох країн на основі національного законодавства.** Таким чином, ТНК являє собою економічну й організаційну систему, яка не має єдиної правової основи. В цьому полягає характерна особливість ТНК.

Взагалі стосовно питань правового регулювання діяльності ТНК з боку країн, що розвиваються, і капіталістичних країн окреслюються два підходи: країни, які стали на шлях свого самостійного розвитку, намагаються виробити такі міжнародно-правові акти, які надали б змогу контролювати діяльність ТНК, а капіталістичні країни розробляють їх для того, щоб зберегти, закріпити свій вплив.

Міжнародно-правове регулювання діяльності ТНК, як на регіональному, так і на універсальному рівні, сьогодні ще далеке від бажаного, хоча вже є міжнародно-правові документи, які використовуються для регулювання діяльності ТНК.

До **системи Керівних принципів ТНК** належать: дотримання міжнародного права; підпорядкованість праву країни перебування; урахування політики цієї країни в галузі розвитку та права; співробітництво з країною перебування з виключенням практики підкупу та субсидій, а також обов’язкове невтручання у внутрішні справи.

Важливу роль у регулюванні міжнародних правових відносин за участю ТНК відіграють країни Андської групи – субрегіонального

торгово-економічного об’єднання, створеного в межах Латиноамериканської асоціації інтеграції. Андський пакт укладено у 1969 р. Болівією, Колумбією, Перу, Чилі (до 1976 р.) та Еквадором.

В межах цієї групи країн-учасниць була створена Комісія Картахенської угоди, за рішенням якої виділяються багатонаціональні і транснаціональні підприємства. *Багатонаціональні підприємства –* це акціонерні підприємства, місце перебування та центр управління якими знаходяться в регіоні країн-учасниць. Контролюються вони ззовні. *Транснаціональні підприємства* – це такі підприємства, центр управління якими знаходиться за межами регіону країн Андського пакту, а їхня діяльність здійснюється в межах цього регіону через дочірні підприємства, відділення чи якісь інші їх структурні ланки.

У межах країн цієї групи у 1970 р. був прийнятий і Кодекс іноземних інвестицій, який містить уніфіковані правила здійснення діяльності іноземних інвесторів, зокрема і ТНК.

Таким чином, міжнародно-правове регулювання діяльності ТНК на регіональному рівні відіграє певну роль, але воно ще не спроможне захистити країни, особливо ті, що стали на шлях самостійного розвитку. Тому саме ці країни і висунули вимоги про встановлення нового міжнародного економічного порядку, в межах якого здійснювалося б правове регулювання діяльності ТНК. У даному випадку ідеться про міжнародно-правове регулювання діяльності ТНК універсального характеру.

Насамперед необхідно розробити і прийняти відповідні нормативні, акти, спрямовані на міжнародно-правове регулювання діяльності ТНК. Важливим кроком у цьому напрямі було розроблення Кодексу поведінки ТНК.

***Глосарій:*** *правовий статус, поняття особистого закону юридичної особи, поняття «національність» юридичної особи, доктрина інкорпорації, міжнародна юридична особа, транснаціональна корпорація, статутні документи юридичної особи.*

#### Питання та завдання для самоперевірки і контролю засвоєння знань:

1. Дати відповідь на контрольні питання.
   1. Що розуміється під поняттям юридичної особи?
   2. Що таке правовий статус юридичної особи як суб’єкта міжнародного приватного права?
   3. Які є види імунітету юридичних осіб?
   4. Як між собою співвідносяться поняття юридичної особи та транснаціональної корпорації?
   5. Чим пояснюється наявність особистого закону юридичної особи у міжнародному приватному праві?
   6. Яку роль відіграє доктрина інкорпорації в практиці міжнародних приватноправових відносин?
   7. Що таке сисема керівних принципів діяльності ТНК?
   8. Що вкючає в себе поняття міжнародної юридичної особи?
   9. Які є вимоги до оформлення статутних документів міжнародних юридичних осіб?
   10. Чи є розмежування у регулюванні діяльності ТНК на регіональному та універсальному рівнях у міжнародному приватному праві?
2. Скласти термінологічний словник до теми.
3. Скласти опорний конспект питань для обговорення на семінарському занятті.
4. Виконати завдання:
   1. Чи можна розглядати суб’єктами міжнародної діяльності Національний банк України, спільне підприємство, Автономну Республіку Крим? Обґрунтуйте письмово свою відповідь.
   2. Що спільного і які відмінності у таких суб’єктів міжнародного права як держава і міжнародна економічна організація? Назвіть основні види зовнішньоекономічної діяльності України.
   3. Підготуйте письмово доповідь на тему «Правовий статус іноземних юридичних осіб в Україні».
   4. Підготуйте письмову доповідь на тему «Правовий статус транснаціональних корпорацій».

*1.* Громадянка України М. подала позов до транснаціональної корпорації «NCS», центральний офіс якої розташований у Відні (Австрія), де вказала, що під час перебування в концентраційному таборі на території Західної Німеччини примусово працювала на одному з підприємств корпорації «NCS», яке було зареєстроване у якості юридичної особи німецького права та мало центральний адміністративний офіс у Німеччині. На підставі викладеного громадянка М. вимагала відшкодування за примусову працю в каторжних умовах протягом 1942-1944 рр., про що свідчать виписки з архівних документів.

*Чи обґрунтовані вимоги громадянки М.?*

5. Розв’язати тести:

1. Вкажіть питання, які не вирішуються за особистим законом юридичної особи:

а) відповідальність за невиконнання зобов’язань; б) порядок реорганізацій та ліквідації;

в) підсудність справ, учасником яких є юридична особа; г) право займатися зовнішньоекономічною діяльністю.

1. Для країн континентальної Європи характерним є визначення національності юридичної особи за законом:

а) місця реєстрації юридичної особи;

б) місця фактичного здійснення діяльності юридичної особи;

в) місця знаходження адміністративного (управлінського) центру юридичної особи;

г) місця укладення договорів юридичною особою.

1. Визнання фізичної особи безвісно відсутньою або оголошення її померлою на території України регулюється по праву:

а) громадянства цієї особи; б) її доміцілія;

в) останнім з відомих особистих законів цієї особи; г) суду, що розглядає цивільну справу.

1. Опіка та піклування встановлюються та скасовуються: а) за законодавством України;

б) за особистим законом опікуна (піклувальника);

в) за особистим законом особи, яка перебуває під опікою (піклуванням);

г) за законом доміцілія опікуна (піклувальника).

1. Право фізичної особи на здійснення підприємницької діяльності визначається правом держави, де фізична особа:

а) здійснює підприємницьку діяльність; б) зареєстрована як підприємець;

в) постійно або переважно проживає; г) знаходиться.

1. Право фізичної особи на ім’я визначається:

а) особистим законом;

б) законом країни використання імені; в) законом громадянства;

г) правом країни, з якою іноземець тісно пов’язаний.

1. Вкажіть нормативні акти, в яких містяться колізійні прив’язки щодо визначення особистого закону юридичних осіб:

а) Цивільний кодекс України;

б) Закон України «Про міжнародне приватне право»;

в) Двосторонні міжнародні договори про правову допомогу; г) Конституція України.

1. Позначте ознаки офшорних компаній:

а) реєстрація статуту в межах спеціальних територіальних юрисдикцій;

б) не підлягає оподаткуванню (або підлягає пільговому оподаткуванню) на території юрисдикції, де відбулася реєстрація;

в) зобов’язана здійснювати господарську діяльність лише за місцем реєстрації статуту;

г) фінансування компанії з джерел, що знаходяться виключно на території офшорної зони.

1. Вкажіть суб’єкти, що мають статус міжнародних юридичних осіб: а) Міжнародний поштовий союз;

б) Транснаціональна корпорація «Брітіш Петроліум» в) ЮНЕСКО;

г) Промислово-фінансова група «Індустріальний Союз Донбасу».

1. В юридичній доктрині виділяють теорії імунітету держави: а) універсального й функціонального;

б) українського і іноземного; в) абсолютного й обмеженого;

г) функціонального й обмеженого.

#### Реферати (ессе), презентації:

1. Поняття особистого закону (статуту) і національності юридичної особи.
2. Доктрини (теорії) інкорпорації, осілості, центру експлуатації, контролю.
3. Цивільна правоздатність та дієздатність юридичної особи за законодавством України.
4. Іноземні юридичні особи в Україні, правовий режим їх діяльності.
5. Міжнародні транснаціональні корпорації. Проблема міжнародних юридичних осіб.

### Література: 1, 3, 30, 31, 35, 37, 39, 71, 73, 75, 78, 92, 95, 102, 107,

**115, 119, 122.**

#### \* \* \*

**Тема 6: Держава як учасник приватно-правових відносин з іноземним елементом**

***Методичні рекомендації до вивчення теми:***

Держава вступає у різні майнові відносини, внаслідок чого відбувається її розвиток та розвиток суспільства в цілому. Ці відносини з іншими державами, міжнародними організаціями, юридичними чи фізичними особами поділяються на два види. По- перше, такі, що регулюються нормами міжнародного публічного права, виникають між державами, державою та міжнародними організаціями у сфері міжнародного торговельного права, валютних відносин, промислового, сільськогосподарського, науково-технічного співробітництва, транспортних перевезень тощо. По-друге, це правовідносини, які регулюються нормами міжнародного приватного права і виникають за участю держави, з одного боку, та іноземних юридичних осіб, міжнародних господарських організацій, фізичних осіб – з іншого.

Для розмежування публічно- та приватно-правових відносин важливе значення має та обставина, в якій саме якості виступає держава. Так, угоди купівлі-продажу, що укладаються урядами країн, в одних випадках можуть регулюватися актом міжнародного публічного права, а в інших – нормами приватного.

Як суб’єкт міжнародного приватного права держава може вступати у відносини з приводу отримання майна за договором дарування, у спадок за заповітом чи за законом. При цьому її правовий статус може відрізнятися від статусу інших суб’єктів права. Як спадкоємець держава опиняється у ролі носія будь-яких суб’єктивних цивільних прав, за винятком тих, що пов’язані з особистістю суб’єкта. Остання обставина виключає можливість переходу цих прав до інших осіб. Держава може бути стороною у правовідносинах, що виникають із продажу іноземцям з аукціону чи іншим чином цінних паперів. Вона є стороною в концесійних договорах, у відносинах з іноземного інвестування, спорудження будівель для своїх представництв за кордоном, власником будівель, іншого майна, їх оренди чи оренди земельної ділянки. Держава може бути також учасником спільних підприємств. Вона несе відповідальність за свої дії, як будь-який інший суб’єкт міжнародного приватного права.

Різним є правове положення держави і в міжнародних (міждержавних, у т. ч. господарських) організаціях. Як суверен, держава вступає у вказані організації, які виникають на підставі міжнародних угод і формуються на засадах членства. Держави-члени можуть виділяти вказаним організаціям майно. Останні вчиняють

угоди, спрямовані на задоволення своїх потреб чи потреб держави. Відносини між державами-членами та самою організацією, у т. ч. й майнові, можуть мати міжнародно-правовий або приватно-правовий характер.

У всіх правовідносинах від імені держави, як суб’єкта міжнародного приватного права, діють уповноважені нею суб’єкти: наприклад, уряд, закордонні представництва, окремі службові або посадові особи.

Відомо декілька доктринальних поглядів на державу як суб’єкт цивільних правовідносин. Зокрема, вважають, що держава є особливим суб’єктом права. Адже немає такого наддержавного органу, який наділив би її правами юридичної особи. Цей суверен сам наділяє інших суб’єктів такими правами, але не присвоює собі статусу юридичної особи. Завдяки такій властивості, як суверенітет, держава може виступати у відносинах, що регулюються нормами як міжнародного публічного права, так і приватного (М. Богуславський). Тому можна не погоджуватися з теорією «розщеплення» держави, яку поділяють чимало зарубіжних правників. Відповідно до неї держава, як суб’єкт майнових відносин, «розпадається» на дві особи. По-перше, коли вона діє на підставі суверенітету як суб’єкт влади. По-друге, укладаючи цивільно-правові угоди, вона втрачає властивості владного суб’єкта і прирівнюється до інших юридичних осіб.

Національне законодавство здебільшого врегульовує вказані питання щодо держав. Наприклад, § 21 Цивільного кодексу Чехії 1964 р. вказує, що держава вважається юридичною особою, якщо вона є учасником цивільно-правових відносин. У ст. З Закону України «Про зовнішньоекономічну діяльність» зазначено, що Україна й інші держави, які беруть участь у господарській діяльності, діють як юридичні особи.

Проте держава, як система організації влади, здійснюючи свої функції, виступає в зовнішньому обігу, в т. ч. у цивільно-правових відносинах, як суверен. Тому важливим є чітке розмежування функцій інших суб’єктів права, які діють в обігу і від імені держави, і від власного імені; розмежування статусу майна, яким вони володіють; майнової відповідальності держави та інших суб’єктів права.

У зв’язку з нерівністю сторін у правовідносинах складається ситуація, за якої суб’єкти права заінтересовані у відмові держави від імунітету у випадках виникнення спорів між ними та державою. Тому сформувалися дві концепції імунітету держави **–** *абсолютного* і *функціонального* (обмеженого). Слід зауважити, що в юридичній

літературі терміни «функціональний» і «обмежений» стосовно терміну «імунітет» використовуються переважно як синоніми.

Принцип імунітету іноземної держави виник як звичаєва норма у міжнародному праві. Згодом він почав визначатися судовою практикою, міжнародними договорами й національним законодав- ством. У сучасному міжнародному праві цей принцип став загаль- новизнаним та набув диспозитивного характеру. Сьогодні вчені деяких держав, наприклад, М. М. Богуславський, вказують на те, що у її сучасній доктрині зазначається приналежність імунітету держави традиційно до сфери міжнародного приватного права і міжнародного процесуального права (міжнародного цивільного процесу). При цьому підкреслюються міжнародно-правові засади імунітету держави. Таким чином, вперше поняття «імунітет держави» як основне було використано у міжнародному праві. Зазначений принцип є абсолютним, оскільки імунітетом від юрисдикції певної держави користуються всі інші держави і він поширюється на всі дії іноземних держав у сфері юрисдикції даної держави. Ґрунтуючись на міжнародно-правовому принципі суверенної рівності держав, імунітет виявляється не тільки в праві держави не бути підпорядкованою владним прерогативам іноземного суверену, але й в обов'язку цього суверену не поширювати ці прерогативи на іншу державу без її згоди.

Імунітет є однією з ознак держави, і вона, як публічна особа, захищена державним імунітетом. Але якщо ще століття тому держава виконувала переважно тільки традиційні функції суверена, то за останні більш ніж півстоліття вона стала активним учасником приватно-правових відносин. Як вказує І. О. Хлєстова, з 70-х років ст. держави почали від свого імені укладати різні зовнішньоторговельні угоди. Вони настільки розширили сферу своєї зовнішньоекономічної діяльності, що стали укладати такі ж угоди, як і юридичні особи. Крім цього, як зауважує вчений, міжнародне співтовариство поповнилося низкою держав, що розвиваються. Зважаючи на їх економічні труднощі, вони прагнули залучити у національну економіку іноземні інвестиції, отримати кредити за кордоном. Кредитори держав, які мали статус тих, що розвиваються, прагнули забезпечити дотримання кредитних договорів. Вкладаючи інвестиції в економіку цих держав, іноземні інвестори прагнули захистити свою власність від можливої націоналізації. Отже, держава стала частіше залучатися у комерційну діяльність, яка тісно пов'язана з міжнародними товарними і фінансовими ринками. Збільшилась не тільки кількість угод, які укладаються за участю держави, але й розширилася кількість видів

договорів. Вони стали різноманітнішими, У зв'язку з цим на практиці виникало питання про те, чи користується іноземна держава, що володіє суверенітетом, імунітетом від юрисдикції судів іншої держави.

### Термін «імунітет» у перекладі з латинської мови означає звільнення від чогось. Імунітет держави у широкому застосуванні

**– це принцип, згідно із яким до держави або її органів і представників не може бути заявлений позов в іноземному суді без її згоди. У міжнародному приватному праві під імунітетом розуміють непідлеглість однієї держави законодавству та юрисдикції іншої.** Імунітет ґрунтується на суверенітеті держав, їх рівності. Це означає, що жодна з них не може здійснювати свою владу над іншою державою, її органами, майном. Такий статус характеризується як par in parem non habet imperium – рівний над рівним не має влади.

Принцип непідпорядкування однієї суверенної держави дії за- конодавства іншої або вилучення держави та її органів з-під дії юрисдикції іншої держави отримав своє походження з посольського права і сьогодні став загальновизнаним. Законодавство та доктрина завжди намагалися визначити його сутність і кодифікувати норми про імунітет у окремих загальних (універсальних) конвенціях. Частково це вдалося зробити у Віденській конвенції про дипломатичні зносини від 18 квітня 1961 p., Конвенції про спеціальні місії 1969 p., Віденській конвенції про представництво держав і їх відносини з міжнародними організаціями універсального характеру від 14 березня 1975 p., Віденській конвенції про консульські зносини від 24 квітня 1963 р. Ці угоди регулюють чимало питань, пов'язаних з представництвом держав у міжнародному спілкуванні, зокрема, використання дипломатичним агентом імунітету від цивільної юрисдикції, крім пред'явлення речових позовів щодо приватного нерухомого майна, яке знаходиться на території держави перебування, якщо тільки агент не володіє імунітетом від імені акредитуючої держави з метою представництва; пред'явлення позовів у сфері спадкування, якщо агент повинен бути виконавцем заповіту, здійснювати піклування над спадковим майном, спадкоємцем чи «відказоодержувачем» як приватна особа, а не від імені акредитуючої держави (ст. 31 Віденської конвенції про дипломатичні зносини 1961 p.).

Погляди на правову характеристику імунітету є різними. Одні вчені вважають, що імунітет не має імперативного характеру (Я. Броунлі), інші ж вказують на його імперативний характер (М. М.

Богуславський). Незважаючи на різницю у доктрині стосовно імперативності чи диспозитивності норм про імунітет, законодавство та практика усіх держав явно й безумовно ґрунтується на принципі імунітету. Однак, з кінця минулого століття деякі держави роблять винятки з імунітету у випадках, коли іноземна держава є суб'єктом цивільно-правового обігу. Це викликало протиріччя з питань застосування імунітету. Неоднозначність поглядів виявилася й у доктрині права.

Міжнародні конвенції, законодавство, практика та доктрина держав по-різному визначають такі поняття, як сутність та види імунітету. Імунітет відрізняється від непідпорядкування дії законодавства іншої держави. Як вказувалося, імунітет держави може розумітися як вилучення держави та її органів з-під дії юрисдикції іншої держави.

**У** теорії та практиці держав розрізняють **декілька видів імунітету:** а) судовий; б) від попереднього забезпечення позову; в) від примусового виконання судового рішення; г) майновий (власності). *Судовий імунітет* полягає в непідсудності держави без її згоди судам іншої (par in parera non habet j'urisdicdionem – рівний над рівним не має юрисдикції). Причини притягнення до відповідальності значення не мають. До держав, як правило, не можуть бути пред'явлені позови в іноземних судах, якщо тільки ці держави з власної волі не підпорядкували себе юрисдикції іноземних судів. Вказане торкається позовів, які порушуються безпосередньо проти іноземних держав, та «непрямих» позовів, як наприклад, позовів in rem (речевих) про судно, що знаходиться у володінні іноземної держави.

*Імунітет від попереднього забезпечення позову* полягає в тому, що не можна без згоди держави застосувати будь-які примусові заходи до її майна. *Імунітет від примусового виконання рішення* означає, що без згоди держави не можна здійснити примусове виконання судового рішення, винесеного проти неї судом іншої держави. Поряд із зазначеним вживають більш загальне поняття – *майновий імунітет.* Питання про цей вид імунітету може виникнути, наприклад, у зв'язку з розглядом певної справи в суді.

Застосування імунітету не означає відмову у правосудді. Позов до держави може бути заявлено у судах цієї ж держави. А в судах іншої держави – тільки з її явно вираженої або мовчазної згоди. Способи вираження згоди різні.

По-перше, через уповноважених на це осіб. По-друге, така згода може бути виражена державами на взаємних та добровільних засадах у звичаєвій чи конвенційній нормі міжнародного права, зокрема, у багатосторонньому чи двосторонньому договорі з торговельних відносин тощо. Прикладом конвенційних норм з питань імунітету від юрисдикції є Європейська (Базельська) конвенція про імунітет держав від 16 травня 1972 p., чинна з 11 червня 1976 р. (учасники – Австрія, Бельгія, Кіпр, ФРН, Великобританія).

Серед міжнародних конвенцій, норми яких є вираженням волі держав щодо згоди на підпорядкування спору суду певної держави, є Брюссельська конвенція для уніфікації деяких правил стосовно імунітету державних суден від 10 квітня 1926 р. та Додатковий протокол до неї від 24 травня 1934 р. У зазначеній Конвенції беруть участь більше 20 держав (Німеччина, Італія, Бельгія, Польща, Швеція та інші).

Торговельні договори, зокрема – колишнього СРСР із східноєвропейськими, західними та іншими державами, передбачали норми про згоду на юрисдикцію судів договірної держави з певної категорії справ. Переважно такі норми формулювалися у додатках до договорів про правовий статус торговельних представництв у цій державі. Міжнародні договори України також можуть мати норми стосовно юрисдикції. Про це свідчить, зокрема, ст. 38 Закону України

«Про зовнішньоекономічну діяльність», де вказано, що спори, які виникають між суб'єктами зовнішньоекономічної діяльності, іноземними суб'єктами господарювання у процесі такої діяльності, можуть розглядатися судами та арбітражними судами України, а також – за згодою сторін спору – Міжнародним комерційним арбітражним судом і Морською арбітражною комісією при Торгово- промисловій палаті України та іншими органами вирішення спору, якщо це не суперечить чинним законам України або передбачено міжнародними договорами України.

По-третє, згода може бути виражена у письмовому контракті, тобто у документі, підписаному фізичними чи юридичними особами, або укладеному шляхом обміну листами, повідомленнями по телетайпу, телеграфу або з використанням інших засобів електрозв'язку, що забезпечують фіксацію контракту, або шляхом обміну позовною заявою та відзивом на позов, в яких одна сторона стверджує про наявність угоди, а інша – проти цього не заперечує. З метою реалізації ст. 38 Закону України «Про зовнішньоекономічну діяльність», яка вказує на вибір суб'єктами правовідносин компе-

тентних органів для розгляду спору, допускається складення арбітражної угоди (арбітражного застереження). В угоді має бути посилання на документ, який містить арбітражне застереження, що є частиною угоди. Угода має бути укладена в письмовій формі. Суд, до якого подано позов у питанні, що є предметом арбітражної угоди, повинен, якщо будь-яка із сторін попросить про це не пізніше подання своєї першої заяви по суті спору, припинити провадження по справі та направити сторони до арбітражу, коли не визнає, що ця арбітражна угода є недійсною, втратила чинність або не може бути виконана. Якщо ж позов пред'явлено на підставі арбітражного застереження, арбітражний розгляд може бути розпочато або продовжено, й арбітражне рішення може бути винесене, доки суперечки про підсудність чекають розв'язання у суді. Зазначений спосіб надання згоди держави на розгляд спору в іноземному суді (арбітражі, третейському суді) використовується найчастіше.

По-четверте, якщо такої згоди немає, то контрагент за договором може звернутися до власної держави з клопотанням про вступ останньої в дипломатичні переговори з іноземною державою.

Застосування імунітету вважається загальновизнаним у сучасній міжнародно-правовій практиці. Проте нині немає єдності в розумінні обсягу та сфери застосування цього принципу. Правові норми, які регулюють питання, пов'язані з імунітетом держави та її власності, сьогодні є об'єктом уваги ООН. Її діяльність у напрямі удосконалення цих норм виявилася у тому, що Комісія ООН з міжнародного права, яка займається кодифікацією звичаєво-правових норм, що регулюють імунітети держави у цивільно-правовому обігу, з 1979 р. зайнялася розробкою статей про юрисдикційні імунітети держав та їх власності. Результатом цієї роботи став проект, прийнятий Комісією та схвалений резолюцією ГА ООН № 49/61 від 9 грудня 1994 р. Подальша робота з доопрацювання провадилася робочою групою Шостого комітету ГА ООН, робочою групою з юрисдикційних імунітетів держав Комісії міжнародного права. Під час 51-ї Сесії цієї Комісії (1999 р.) 12 грудня 2000 р. резолюцією № 155/150 ГА ООН заснувала Спеціальний комітет з юрисдикційних імунітетів держав та їх власності, який провів дві сесії у 2002 р. та 2003 р. На другій сесії у лютому 2003 р. було узгоджено текст статей про юрисдикційні імунітети держав та їх власності. В юридичній літературі зауважувалося, що текст проекту статей став компромісом щодо розбіжностей, які існували раніше. Наприклад, ст. XV проекту забороняла застосування забезпечувальних заходів, зокрема,

звернення стягнення, арешт майна іноземної держави, за винятком випадків, коли іноземна держава погоджувалася на такі заходи. Зрештою, 2 грудня 2004 р. ГА ООН схвалила Конвенцію ООН про юрисдикційні імунітети держав та їх власності та закликала держави стати її учасниками.

Питання про імунітет держави все частіше виникає, по-перше, у зв'язку з її участю у контрактах, наприклад, концесійних, про розподіл продукції тощо; по-друге, у зв'язку з участю у традиційних цивільно-правових відносинах з «іноземним елементом». На думку деяких вчених, якщо у випадку, коли держава бере участь у концесійних договорах, угодах про розподіл продукції тощо можна презюмувати використання державою імунітету. Якщо держава є стороною відносин з «іноземним елементом», які тлумачаться вченими всіх держав однозначно як цивільно-правові, то держава може діяти або як суверен, або як юридична особа. У будь-якому разі держава, використовуючи імунітет, породжує нерівність суб'єктів правовідносин. Наприклад, у цивільно-правових відносинах з

«іноземним елементом» держава захищена від претензій та позовів імунітетом, на відміну від приватного контрагента.

#### Лекційне заняття План

* 1. Держава як суб’єкт приватно-правових відносин з іноземним елементом.
  2. Особливості правового положення держави у міжнародних цивільних правовідносинах.
  3. Поняття та види імунітету держави у міжнародному приватному праві.
  4. Міжнародно-правові кодифікації з питань імунітету держави.

#### Семінарське заняття Питання для обговорення

* + 1. Законодавство і судова практика зарубіжних країн про імунітет іноземної держави.
    2. Теорії абсолютного, функціонального та обмеженого імунітету, їх вплив на формування національного законодавства про імунітет іноземних держав.
    3. Поняття і зміст юрисдикційного імунітету держави.
    4. Імунітет власності держави.

***Глосарій:*** *держава як учасник приватно-праввових відносин з іноземним елементом****,*** *імунітет держави****,*** *види імунітетів держав, доктрини імунітету держави, обмежений імунітет, функціональний імунітет, судовий імунітет, майновий імунітет, податковий імунітет, юрисдикційний імунітет держави.*

#### Питання та завдання для самоперевірки і контролю засвоєння знань:

1. Дати відповідь на контрольні питання.
   1. Що розуміється під поняттям держави?
   2. У яких випадках держава набуває статусу суб’єкта міжнародного приватного права?
   3. Що таке імунітет держави?
   4. Як між собою співвідносяться поняття обмеженого та функціонального імунітетів держави?
   5. Чим пояснюється можливість наявності у держави кількох видів імунітетів?
   6. Яку роль відіграє судовий імунітет держави в практиці міжнародних приватноправових відносин?
   7. Що таке майновий імунітет держави?
   8. Що вкючає в себе поняття податкового імунітету держави?
   9. Коли у держави виникає міжнародна правосуб’єктність?
   10. На які об’єкти розповсюджується імунітет власності держави?
2. Скласти термінологічний словник до теми.
3. Скласти опорний конспект питань для обговорення на семінарському занятті.
4. Виконати завдання:
5. Наведіть деякі особливі характеристики, за якими міжнародні економічні організації вирізняються серед інших міжнародних організацій. Відповідь оформіть письмово в зошит.
6. Наведіть письмову класифікацію міжнародних економічних організацій за різними критеріями, дайте їх характеристику, наведіть приклади.
7. Підприємство, зареєстроване в м. Братислава (Словаччина), відкрило на території України свою філію, предмет діяльності якої – надання транспортних послуг з перевезення пасажирів та вантажів як у міжнародному автомобільному сполученні, так і регулярних (міських та міжміських) перевезень. У зв’язку з тим, що автоперевезення в Україні підлягають ліцензуванню, компанія звернулася до Головної державної інспекції на автомобільному

транспорті з клопотанням про видачу ліцензії. У наданні ліцензії було відмовлено на тій підставі, що іноземна юридична особа не може здійснювати автомобільні перевезення по території України.

Словацьке підприємство має намір оскаржити дане рішення.

*Проаналізуйте ситуацію, що склалася, та надайте письмову*

*консультацію.*

5. Розв’язати тести:

1. Відповідно до теорії абсолютного імунітету держава, на території іншої держави:

а) завжди користується імунітетом;

б) ніколи не користується імунітетом;

в) користується імунітетом тільки тоді, коли вона здійснює суверенні дії;

г) прирівнюється до юридичних осіб.

1. Відповідно до теорії обмеженого імунітету, держава, на території іншої держави:

а) завжди користується імунітетом;

б) ніколи не користується імунітетом;

в) користується імунітетом тільки тоді, коли здійснює суверенні дії; г) не може бути присутньою.

1. Держава, як учасник міжнародних приватноправових відносин, має правоздатність:

а) загальну;

б) спеціальну; в) обмежену;

г) універсальну.

1. Колізійними питаннями права власності є:

а) встановлення змісту права власності та інших речових прав; б) диференціація майна на рухоме та нерухоме;

б) визначення підстав виникнення та припинення права власності; в) встановлення змісту юридичної категорії «право власності».

1. Право власності визначається за допомогою колізійної прив’язки: а) закон місця знаходження власника;

б) закон доміцілія власника;

в) закон місця знаходження речі; г) закон громадянства власника.

1. Відповідно до закону місця знаходження речі вирішується:

а) об’єм прав власника, порядок реквізиції та конфіскації майна;

б) коло осіб, що мають можливість володіти таким правом; в) порядок спадкування;

г) зміст права власності та інших речових прав, їх здійснення та захист.

1. Належність майна до нерухомих або рухомих речей, а також інша класифікація визначається правом держави :

а) громадянином, якої є власник; б) де це майно знаходиться;

в) особи, що відчужує (продає, дарить та ін.); г) набувача майна.

1. Право власності та інші речові права на рухоме майно, що перебуває в дорозі, визначається:

а) правом держави, відправлення вантажу;

б) правом держави, місця призначення цього вантажу; в) правом держави перевізника;

г) за допомогою автономії волі

1. Право власності на судна внутрішнього плавання визначається правом держави:

а) місця знаходження судна; б) місця реєстрації судна;

в) місця державної реєстрації власника; г) громадянства власника.

1. Відповідно КТМ України право на майно, що затонуло у внутрішніх водах або у територіальному морі України визначаються за законодавством країни:

а) громадянином якої є власник майна; б) прапору судна;

в) де це майно затонуло;

г) особи, що заподіяла шкоду.

#### Реферати (ессе), презентації:

1. Імунітет від попередніх заходів по забезпеченню позову.
2. Імунітет правочинів держави.
3. Норми про імунітет іноземної держави в законодавстві України.
4. Міжнародні договори щодо імунітету держав.

### Література: 1, 3, 30, 31, 35, 37, 39, 71, 73, 75, 78, 92, 95, 102, 107,

**115, 119, 120.**

#### \* \* \*

***Особлива частина міжнародного приватного права***

**Тема 7: Право власності у міжнародному приватному праві**

Економічні відносини власності є одним з найважливіших об’єктів державно-правового регулювання. Поняття права власності як юридичної категорії виникає внаслідок врегулювання економічних відносин за допомогою юридичного інструментарію. Воно має велике значення для всіх без винятку галузей права. У наш час у вітчизняному праві існує кілька нормативних визначень права власності. Так, за ст. 316 чинного Цивільного кодексу України, правом власності є право особи на річ (майно), яке вона здійснює відповідно до закону за своєю волею, незалежно від волі інших осіб.

Власність є матеріальною основою суспільного розвитку. Як науковий термін вона вживається у двох аспектах: в економічному і юридичному. В економічному аспекті – це присвоєння матеріальних благ, сутність якого полягає в належності наявних засобів виробництва й одержаних продуктів праці державі, територіальним громадам та окремим колективам чи індивідам. Належність (присвоєння) у цьому разі означає ставлення суб'єкта присвоєння до певних матеріальних благ як до своїх і відповідно ставлення до них усіх інших осіб – як до чужих. Це матеріально-речовий аспект процесу присвоєння, який характеризує ставлення людей до речі. Інший аспект присвоєння матеріальних благ – це суспільні відносини власності, які характеризують відносини між людьми, що ґрунтуються на розмежуванні «мого» і «чужого». Сутність його полягає в пануванні власника над річчю та усуненні всіх інших суб'єктів від речі, тобто в недопущенні будь-яких перешкод власнику в пануванні над річчю з боку невласника. Саме тому економічні відносини закріплюються, регламентуються і захищаються державою за допомогою норм права. Врегульовані правовими нормами, економічні відносини здійснюються як правовідносини і виступають у такій юридичній категорії, як право власності в сучасних державах.

**У кожній державі центральним правовим інститутом є інститут права власності. Праву власності належить головне місце у системі речових прав. У свою чергу, речове право – це найбільш об'ємний і важливий правовий інститут у всіх правових системах світу.** Йому присвячено відповідні розділи цивільних кодексів, спеціальні закони країн.

Речові права характеризуються двома основними ознаками: а) вони прямо передбачені законодавствами. Особа не може за своїм бажанням створювати будь-які різновиди речових прав; б) належать до прав абсолютних, за яких правочинності носія права відповідає обов'язок всіх інших осіб визнавати їх дію й утримуватися від їх порушення.

### Право власності охоплює права: володіння, користування та розпорядження майном.

Право володіння – це надане законом право фактичного володіння річчю. Право користування – це заснована на законі можливість експлуатації майна, добування з нього корисних властивостей, одержання плодів і прибутків. Право розпорядження – це надана законом можливість на власний розсуд чинити дії, що визначають юридичну долю майна, наприклад продаж, дарування, знищення.

Право власності виникає на основі норм права й за наявності певних юридичних чинників та підстав, способів набуття цього права.

Способи набуття права власності:

* 1. Первинні (право виникає вперше):
* виробництво, переробка речі, придбання плодів, збільшення кількості речей (наприклад, до будинку прибудували сауну), присвоєння безгосподарних речей;
* давність – факт тривалого володіння чужим майном. «Особа, яка добросовісно заволоділа чужим майном і продовжує безперервно володіти нерухомим майном протягом десяти років або рухомим майном – протягом п'яти років, набуває права власності на це майно (набувальна давність), якщо інше не встановлено цим кодексом» (ч. І ст. 344 ЦКУ «Набувальна давність»).
  1. Похідні (у порядку правонаступництва):
* із волі власника, наприклад договір і одностороння угода;
* всупереч волі власника (націоналізація, конфіскація, реквізиція).

Для ринкової системи господарювання характерним є те, що в її основу покладено захист права власності, зокрема приватної, кому б вона не належала – вітчизняному чи іноземному суб'єкту права власності.

Захист права власності виявляється:

* у захисті відносин власності за нормального, непорушеного стану;
* у відновленні порушених відносин власності.

У доктрині МПП виділяють такі способи захисту відносин власності:

1) зобов'язально-правові:

* позови із відшкодування, позадоговірної шкоди (танкер розлив нафту і заподіяв величезний збиток рибному господарству);
* позови із відшкодування шкоди, заподіяної безпідставним збагаченням (гроші надіслано за іншою адресою, а одержувач їх не віддає);

б) дії щодо відшкодування збитків, заподіяних під час порушення договірних зобов'язань.

Існують такі види позовів для захисту прав власності:

* у праві континентальної Європи – речово-правові;
* у країнах загального права – спеціальні види позовів. У континентальній Європі (як і в Україні) застосовують віндикаційні та негаторні позови.

Віндикаційний позов – це вимагання неволодіючим власником від неправомірно володіючого невласника своєї речі (майна). Позивачем виступає власник, який втратив володіння річчю (вкрали, загубив, передав іншій особі в тимчасове користування, а та відмовляється її повернути), але не втратив права власності на неї. Відповідачем за цим позовом є особа, яка неправомірно володіє чужою річчю.

Негаторний позов – це позов про припинення неправомірних дій. Наприклад, ситуація, коли перед вашим гаражем вивантажили купу цегли, і ви не можете виїхати, тобто користуватися своїм гаражем.

Щодо іноземних осіб практично у всіх державах застосовується національний режим захисту права власності. Крім внутрішнього законодавства кожної держави питання регулювання прав власності розглядаються у міжнародних конвенціях і міждержавних угодах. Стосовно МПрП це такі міжнародні акти:

* + Конвенція про обмеження відповідальності власників суден внутрішнього плавання від 1 березня 1973 р.;
  + Міжнародна конвенція про обмеження відповідальності власників морських суден від 10 жовтня 1957 р.;
  + Конвенція про заснування Організації інтелектуальної власності від 14 липня 1967 р.;
  + Паризька конвенція про охорону промислової власності від 20 березня 1983 р. (Україна приєдналася до Конвенція 25 грудня 1991 р.)та ін.

Особливості обмеження відповідальності власників суден розглянуто у підрозділі 5.7 цієї монографії; зміст Конвенції «Про охорону права інтелектуальної власності» – у підрозділі 5.2. Регулювання права власності у законодавствах різних країн. Сам факт визнання права власності, зміст цього права, обсяг дієздатності та правоздатності власників можуть бути у різних країнах неоднаковими. Відомо, що питання дієздатності особи, пов'язані зі здійсненням нею операцій з рухомим майном, багато в чому залежать від законодавства країни, де знаходиться майно.

У кожній країні існує свій підхід до поділу майна (речей) на рухоме і нерухоме. У державах романо-германської (континентальної) правової системи існує чітке визначення поняття власності. Йому і питанню речового права загалом присвячено окремі розділи цивільних кодексів країн: у французькому Цивільному кодексі 1804 р. з трьох книг – книга II «Про майно і різноманітні видозміни власності»; німецькому Цивільному укладенні 1896 р. з п'яти книг – книга III

«Речове право»; у швейцарському Цивільному кодексі 1907 р. з чотирьох книг – книга IV «Право власності»; в австрійському Цивільному кодексі 1811 р. із трьох частин – друга частина «Речове право»; у шведському Кодексі 1734 р. з дев'яти розділів – четвертий

«Про нерухомість», значно оновлений в 1970 р. Отже, у країнах

«родини континентального права» питанням прав власності приділяється багато уваги, і в них це право виступає як окремий правовий інститут.

Країни англосаксонської (загальної) системи права мають свої особливості. Це право залишається переважно судовим, правом судового прецеденту. В Англії немає галузевих кодексів європейського типу, в англійському праві відсутній поділ права на публічне і приватне. Право США містить кодекси, невластиві праву Англії. В деяких штатах діють цивільні кодекси, в 25 штатах – цивільно-процесуальні.

**У цивільному законодавстві багатьох держав наявне досить чітке розмежування між рухомим та нерухомим майном.** Так, у Цивільному кодексі Франції дається широка концепція поняття нерухомих речей. До них кодекс відносить нерухомість:

а) за природою – будинки, споруди, землю; б) за призначенням:

* + речі, призначені для обслуговування нерухомості – машини, інструменти, сировина, худоба в маєтку;
  + те, що належить до нерухомого майна, – земельні ділянки;
  + незібраний урожай;
  + предмети, які власник землі помістив на свою ділянку для обслуговування та експлуатації (наприклад, тварини для оброблення землі, рільничі знаряддя);
  + речі, поєднані із землею назавжди;
  + узуфрукт (користування річчю, що належить іншій особі, із присвоєнням принесених нею плодів за умови збереження суті речі) на нерухомі речі;
  + сервітути (право користування чужим майном) або земельні повинності (земельні сервітути);
  + позови, які мають своїм предметом повернення нерухомості. Рухомими за нормами цього кодексу вважаються речі, які можуть змінювати своє місцезнаходження (скажімо, рухаються самі);

зобов'язання та позови, що мають своїм предметом сплату грошових сум чи права на рухомі речі; акції або частки у фінансових, торговельних та промислових компаніях; тимчасові чи довічні ренти, сплачувані державою або приватними особами (ст. 516-529 Цивільного кодексу Франції).

У Федеративній Республіці Німеччині визначено вужче, ніж у Франції, поняття нерухомості: земля і складові частини земельної ділянки. До рухомого майна належить усе, що не є складовими земельної ділянки. Такі самі визначення поняття рухомого та нерухомого майна існують в Італії та Японії. Відповідно до Цивільного кодексу Португалії до нерухомих речей належать міські й сільські будівлі та споруди; води; дерева, куші, плодові насадження, якщо вони тісно пов'язані із землею; спадкові права на вказане майно; частини сільських та міських споруд; будь-яка рухома річ, поєднана назавжди з ними. Усі інші речі вважаються рухомими (ст. 204-205) і обліковуються у спеціальних реєстрах (ст. 205).

Приблизно таким самим за змістом є поділ речей на рухомі та нерухомі у багатьох інших державах.

У цивільному праві Болгарії одним з критеріїв віднесення майна до нерухомості є фізичний зв'язок об'єкта із землею. Тому нерухомістю вважають землю, насадження та будівлі. До рухомого майна належать, зокрема, цінні папери, транспортні засоби, речі особистого користування. У законодавстві Швеції чітке розмежування майна на рухоме й нерухоме досягається переліченням нерухомого майна (земля, будівлі, устаткування, речі, якими обладнаний будинок, тобто ліфти, радіатори, труби тощо). Кодекс про нерухоме майно містить положення стосовно зазначених об'єктів.

У США та Англії класифікація майна на рухомість або нерухомість застосовується тільки щодо суб'єктів іноземного права. Але існує розподіл на реальні та персональні речі, наприклад річ у володінні та річ у вимозі є річчю персональною, а річ, що перебуває в оренді, – реальною, але нею не володіють. Віднесення речей до рухомих і нерухомих має певні правові наслідки: неоднакова форма посвідчення права власності та укладання угод на ці види майна. Наприклад, у Німеччині обов'язковою є письмова форма, що вимагає офіційної реєстрації в письмовому реєстрі. За законодавством ніяке речове право на нерухоме майно не може виникнути і припинитися без занесення його до Земельної книги. Для угод із рухомими речами не потрібно спеціальних формальностей.

Особливим типом правової системи є система мусульманського права. Оскільки в Корані питанням власності не приділено окремої уваги, то й у мусульманському праві власність ніколи не становила спеціального предмета досліджень.

Здійснювати відносини щодо володіння, користування та розпорядження власністю в Україні можуть не тільки народ України, громадяни, юридичні особи України та держава, а також інші держави, їхні юридичні особи, міжнародні організації, громадяни іноземних держав та особи без громадянства. Різновиди майна, що може бути у власності тих чи інших суб’єктів, а також форми власності, підстави її набуття та правовий режим тощо визначаються окремо кожною державою. Постійна міграція населення, розширення меж зовнішньоекономічного ринку та багато інших чинників зумовлюють наявність у відносинах власності іноземного елементу. Відповідно, колізійні питання права власності – це питання, пов’язані з необхідністю обрання одного з колізуючих національних законів для вирішення конкретного питання, пов’язаного з правом власності, зокрема з визнанням права власності на річ, що придбана за кордоном; встановленням змісту права власності; визначенням правомочностей власника; підставами набуття та припинення права власності тощо.

Колізії у сфері права власності вирішуються на національному рівні, у міжнародних договорах їм також приділено увагу. Серед чинних міжнародних актів слід згадати Конвенцію про правову допомогу в межах СНД та двосторонні договори про правову допомогу в цивільних справах, Гаазьку конвенцію про право, що застосовується до переходу права власності при міжнародній купівлі- продажу товарів (1986 р.) тощо. Визначальним питанням у сфері права власності є питання про те, чи є дана особа власником конкретної речі.

У сфері міжнародного приватного права загальновизнано, що коли річ у певній державі правомірно перейшла у власність іншої особи за законами цієї держави, то в разі зміни місцезнаходження речі право власності на неї зберігається за її власником.

Майно, яке може перебувати у власності, за своєю правовою природою не є однорідним. Тут насамперед слід згадати про поділ майна на рухоме та нерухоме. У цивільному законодавстві більшості іноземних країн проведене чітке розмежування між рухомим і нерухомим майном. Так, право України (ст. 181 Цивільного кодексу України) до нерухомих речей відносить земельні ділянки, а також об’єкти, розташовані на земельній ділянці, переміщення яких є не- можливим без їх знецінення та зміни призначення. Режим нерухомості речі може бути поширений законом на повітряні та морські судна, судна внутрішнього плавання, космічні об’єкти, а також інші речі, права на які підлягають державній реєстрації. Рухомими речами є речі, які можна вільно переміщувати у просторі.

Згідно з нормами Цивільного кодексу Франції, до нерухомого майна належать: земельні ділянки; незібраний урожай; предмети, що їх власник землі помістив на свою ділянку для обслуговування та експлуатації; речі, з’єднані з землею назавжди; узуфрукт на нерухомі речі; сервітути, чи земельні повинності; позови, які мають своїм предметом повернення нерухомості. Рухомими, за нормами того ж Кодексу, вважаються речі, які можуть змінювати своє місцезнаходження (скажімо, рухаються самі); зобов’язання та позови, що мають своїм предметом сплату грошових сум чи права на рухомі речі; акції або паї у фінансових, торговельних чи промислових компаніях; вічні чи довічні ренти, сплачувані державою чи приватними особами. Цивільний кодекс Португалії до нерухомих речей відносить: міські й сільські будівлі та споруди; води; дерева, кущі, плодові насадження, якщо вони тісно пов’язані з землею; спадкові права на вказане майно; частини сільських і міських споруд; усяку рухому річ, з’єднану назавжди з ними. Усі інші речі вважаються рухомими. Приблизно таким самим за змістом є поділ речей на рухомі й нерухомі у багатьох інших державах. У законодавстві Швеції чітке розмежування майна на рухоме й нерухоме досягається переліком нерухомого майна (земля, будівлі, устаткування, речі, якими обладнаний будинок, тобто ліфти, радіатори, труби тощо).

У Німеччині під нерухомість підпадає земля та все те, що міцно пов’язано з нею. Рухомістю визнається тут усе, що не є земельною ділянкою або її складовою частиною. Істотні особливості

має поділ речей на рухомі й нерухомі у загальному праві Англії. Самі терміни «рухоме» та «нерухоме майно» використовуються судами, як правило, лише тоді, коли йдеться про правовідносини з участю іноземного елементу. Право США, як і право інших країн, визнає землю і фізичні споруди, що розташовані на ній, нерухомим майном. Сюди також відносять предмети особистої власності, додані до цих структур. У праві США вони мають назву «рухомість, поєднана з нерухомістю». Такі предмети власності вважаються предметами особистої власності лише до моменту їх приєднання до фізичних структур. А після вони вже становлять частину нерухомості, вважаються рухомістю, поєднаною з нерухомістю. Із наведеного випливає, що право різних країн не завжди однаково вирішує питання про віднесення тієї чи іншої речі до рухомого чи нерухомого майна. Проблема, яка випливає внаслідок цього, має назву «приховані колізії», або «конфлікт кваліфікацій». Тому вирішальним є обрання закону, відповідно до якого вирішуватиметься питання про статус речі. Однак, як національні законодавства деяких країн, так і більшість договорів про правову допомогу, що передбачають врегулювання відносин власності з участю іноземного елементу, залишили це питання відкритим. У зазначених актах вирішуються колізійні питання щодо рухомого та нерухомого майна без вказівки на право, за яким необхідно кваліфікувати природу такого майна.

**Історично так склалося, що право власності на нерухоме майно визначається за законом країни, де воно знаходиться.** На відміну від цього право власності на рухомі речі (цінні папери, особисті речі, транспортні засоби) визначалося протягом довгого часу в Єпропі за особистим законом власника. Ця колізійна прив’язка застосовувалася до середини ХІХ ст. Згодом сфера його застосування звузилася, була обмежена випадками правонаступництва внаслідок смерті власника стосовно рухомості та режиму майна подружжя. Від особистого закону власника як колізійної прив’язки у відносинах права власності на рухоме майно в європейських країнах поступово відмовилися. Держави «сім’ї загального права» нині також переходять до принципу закону місця знаходження речі, який закріпився як у національному праві багатьох країн, так і в договорах про правову допомогу.

***Глосарій:*** *право власності, інтелектуальна власність, сервітут, бенефіціарій у міжнародному приватному праві, авторське право, приватна власність, національна культурна спадщина, речові права.*

#### Питання та завдання для самоперевірки і контролю засвоєння знань:

1. Дати відповідь на контрольні питання.
   1. Що розуміється під поняттям права власності?
   2. У яких випадках держава набуває право власності у статусі суб’єкта міжнародного приватного права?
   3. Що таке право володіння?
   4. Як між собою співвідносяться поняття права розпорядження та права користування майном?
   5. Чим пояснюється можливість наявності сервітуту між учасниками міжнародних приватноправових відносин?
   6. Яку роль відіграє бенефіціарій в практиці міжнародних приватноправових відносин?
   7. Що таке право інтелектуальної власності?
   8. Що вкючає в себе поняття авторського права?
   9. Коли у іноземного елемента виникають речові права?
   10. Які об’єкти входять до національної культурної спадщини?
2. Скласти термінологічний словник до теми.
3. Скласти опорний конспект питань для обговорення на семінарському занятті.
4. Виконати завдання:
5. Громадянин РФ купив у Севастополі приватизовану квартиру. У договорі купівлі-продажу зазначалося, що вартість квартири становить 50 тис. грн, що відповідало балансовій вартості, встановленій у технічній документації на дане житло. Фактично покупець передав власнику 100 тис. доларів. У подальшому суд визнав договір купівлі-продажу недійсним у зв’язку з тим, що продавець на момент купівлі-продажу квартири був недієздатним. Покупець заявив вимогу про повернення фактично сплаченої продавцю суми.

*Проаналізуйте обставини справи. Правом якої країни слід керуватися при вирішенні даного спору? Складіть проект судового рішення у справі.*

1. До господарського суду звернулося ТОВ «Камаз-транс- сервіс» із позовом до приватного підприємця П. про стягнення 20 453 грн за невиконання зобов’язань за договором перевезення вантажів у міжнародному сполученні. У судовому засіданні представник позивача позовні вимоги підтримав, просив їх задовольнити, посилаючись на те, що згідно з договором позивачем було прийнято

від відповідача замовлення на перевезення лакофарбових виробів, клею, меблів і світильників. На виконання цього замовлення позивач у повному обсязі виконав міжнародне перевезення вантажів автотранспортним засобом за маршрутом Італія (Senago – Cles – Ghirano – Udine) – Україна (Київ), що підтверджується товарно- транспортною накладною (CMR). За виконання цього перевезення відповідач брав на себе зобов’язання сплатити протягом 7 днів з моменту отримання документів 20 453 грн.

Відповідач у відзиві на позов та його представник у судовому засіданні позов не визнали, мотивуючи тим, що, як на час здійснення перевезення, так і на день розгляду спору, позивач не надав відповідачу доказів виконання перевезення згідно з умовами договору і доставки вантажу саме вантажоотримувачу відповідно до вимог чинного законодавства. Розрахунок не проведено через те, що товар, доставлений відповідачем, виявився пошкодженим.

З наданої відповідачем та дослідженої в судовому засіданні товарно-транспортної накладної вбачається, що у графі, де робиться відмітка про факт отримання вантажу, значиться, що доставлений вантаж отримано, але підпис відсутній. Відсутня і печатка, яка скріплює підпис названої особи. З чого виникає сумнів щодо отримання вантажу належним власником.

*Яким нормативним актом регулюються спірні відносини?*

*Складіть проект рішення суду.*

5. Розв’язати тести:

1. Відповідно до законодавства України, іноземні юридичні особи відносно земель сільськогосподарського призначення можуть мати: а) право власності та інші речові права;

б) право оренди; в) будь-які права;

г) право, що встановлено угодою сторін.

1. Захист права власності та інших речових прав здійснюється за правом:

а) держави, у якій майно знаходиться; б) держави суду.

в) держави громадянином, якої є позивач;

г) на вибір заявника відповідно до права держави, у якій майно знаходиться, або відповідно до права держави суду.

1. Інтелектуальна власність в МПП носить: а) подвійний характер;

б) екстериторіальний характер;

в) тимчасовий характер;

г) територіальний характер.

1. Особливостями права інтелектуальної власності є: а) обмежений строк захисту;

б) особливий порядок передачі; в) якісний склад суб’єктів;

г) обмеженість засобів захисту порушених прав.

1. До правовідносин у сфері захисту прав інтелектуальної власності застосовується право:

а) держави суду;

б) держави у якій вимагається захист цих прав; в) держави, громадянином якої є позивач;

г) держави, громадянином якої є відповідач.

1. Учасниками Євразійської патентної конвенції є держави-члени: а) Євросоюзу;

б) СНД;

в) ООН;

г) СОТ.

1. Відповідно до Паризької конвенції про охорону промислової власності 1883 р. конвенційний строк складає:

а) в залежності від об’єкта охорони 6 або 12 місяців; б) 3 роки;

в) строк передбачається угодою сторін; г) для всіх об’єктів охорони – 6 місяців.

1. Промислова власність підлягає охороні у випадках, якщо: а) результат принесе державі користь;

б) об’єкт використовується в двох або більше державах; в) укладено договір про охорону;

г) отримано у відповідній державі охоронний документ.

1. Розміщення на творах знаку авторського права передбачено: а) угодою автора і видавця твору;

б) Бернською конвенцією 1883 р.;

в) тільки національним законодавством;

г) Всесвітньою конвенцією про авторське право.

1. Міжнародними конвенціями про авторське право та суміжні права передбачені мінімальні строки охорони авторських прав:

а) 25 років;

б) 25 і 50 років;

в) 50 і 75 років;

г) 75 років.

#### Реферати (ессе), презентації:

1. Особливості правового регулювання відносин власності у міжнародному приватному праві.
2. Колізійні питання права власності і вирішення їх у законодавстві України, інших держав та у міжнародних договорах.
3. Правовий режим іноземної власності на території України.
4. Правовий режим власності держави Україна, українських громадян і юридичних осіб за кордоном.
5. Колізійні аспекти повернення національної культурної спадщини.
6. Колізійні питання права власності та інших речових прав на рухоме майно, що перебуває в дорозі.

### Література: 1, 3, 30, 31, 35, 37, 39, 71, 73, 75, 78, 92, 95, 102, 107,

**115, 119, 121.**

\* \* \*

### Тема 8: Договір у міжнародному приватному праві

Під час вивчення теми слід звернути увагу на те, що укладення міжнародних договорів з одного боку, впливає на ефективність економічного розвитку, задоволення суспільних потреб народного господарства і населення відповідної країни, з іншого боку, економічне співробітництво між країнами розширює можливості на мирній основі вирішувати всі назрілі проблеми. Розвиток міжнародних приватноправових відносин шляхом укладення відповідних договорів між юридичними та фізичними особами стабілізує їхні економічні зв’язки на взаємовигідній основі.

Міжнародний договір слід також розглядати і як інструмент виявлення волі сторін, відповідно до чого встановлюються, змінюються або припиняються відносини, пов’язані із зобов’язаннями.

### Таким чином, міжнародний договір – це добровільна угода між двома або кількома сторонами, фізичними та юридичними особами, відповідно до якої встановлюються, змінюються або припиняються їхні взаємні права та обов’язки.

При цьому договір є матеріально оформленою угодою двох або більше суб'єктів міжнародних відносин і їх іноземних контрагентів і спрямована вона на встановлення, зміну або

припинення їх взаємних прав та обов'язків у зовнішньоекономічній діяльності.

Законодавство України містить цілий ряд вимог до зовнішньоекономічних договорів. З метою однакового тлумачення особливостей цього договору Міністерство зовнішніх економічних зв'язків та торгівлі України затвердило своїм наказом Положення про форму економічних договорів (контрактів).

*Регулювання порядку укладення міжнародних договорів в Україні визначається Законом України «Про міжнародні договори».* В останні роки Україна впевнено вступає на шліх міжнародного співробітництва, вона є учасницею багатьох міжнародних договорів. Саме тому, визначення права міжнародних договорів є досить важливим для правильного забезпечення участі України в міжнародних відносинах.

З розвитком суспільних відносин коло питань договірного врегулювання істотно змінювалося. Розширювалася регульована ними сфера міжнародних відносин. З'являються і дедалі більше поширюються багатосторонні договори, які стають основним джерелом міжнародного права.

### У міжнародних договорах можуть міститися як матеріальні, так і колізійні норми права.

Матеріально-правовий метод при укладенні міжнародних договорів використовується в тих випадках, коли метою даного договору є безпосереднє універсальне врегулювання відповідних відносин на території всіх держав-учасниць договору. Віденська конвенція ООН про договори міжнародної купівлі-продажу товарів 1980 р., безпосередньо регулює відносини з поставки товарів між суб'єктами різних держав, – приклад такої угоди, що містить матеріально-правові норми.

Дана Конвенція розроблялася протягом півстоліття і є результатом роботи створеного в грудні 1966 р. Генеральною Асамблеєю ООН за ініціативою Угорщини спеціального органу – Комісії ООН по праву міжнародної торгівлі (ЮНСІТРАЛ), основне завдання якої – сприяти узгодженню та уніфікації правил міжнародної торгівлі. На основі проекту Конвенції, підготовленого Комісією, дипломатична конференція, скликана Генеральною Асамблеєю ООН в м. Нью-Йорку (США), 11 квітня 1980 р. прийняла Конвенцію. В силу вона вступила 1 січня 1988 р. Для Республіки Білорусь – 1 листопада 1990 р. Сьогодні в ній беруть участь вже більше 50-ти держав, в числі яких практично всі найбільш значимі торгові держави світу

(включаючи Китай, США, Росію, Німеччину та ін.) Число рішень судів, винесених на підставі Конвенції, стрімко зростає.

Конвенція являє собою міжнародну уніфікацію матеріально- правових норм, що регулюють укладення, виконання, зобов'язання і відповідальність сторін договору купівлі-продажу товарів.

Дана конвенція є багатостороннім, універсальним, відкритим і безстроковим міжнародним договором, спрямованим на подолання розбіжностей, наявних між законодавством різних держав з питань укладення та змісту договорів купівлі-продажу.

Ще однією конвенцією, підготовленої ЮНСІТРАЛ, прийнятої на дипломатичній конференції в м. Нью-Йорку трохи раніше (12 червня 1974 р.), Уніфікує матеріально-правові норми в сфері міжнародної купівлі-продажу, є Конвенція про позовну давність у міжнародній купівлі-продажу товарів. Відносно Республіки Білорусь дана Конвенція набула чинності 1 серпня 1997 р. і діє з урахуванням поправок, внесених протоколом від 11 квітня 1980 р.

Оскільки предмет правового регулювання Конвенції досить вузький – обмежений лише одним видом зовнішньоекономічних угод

– міжнародної купівлею-продажем товарів, однакові норми Конвенції сформульовані конкретно і деталізовані. Відповідно Конвенція зводить до мінімуму можливість використання різних національних підходів до інституту позовної давності. Учасниками Конвенції є понад 20 держав.

*На регіональному рівні також здійснюється уніфікація матеріальних норм права. Прикладом такої уніфікації є Угода про загальні умови поставок товарів між організаціями держав учасників Співдружності Незалежних Держав від 20 березня 1992 р. (Набула чинності 1 липня 1992 р.).* Дана угода визначає правила про укладення, зміну та розірвання договорів (включаючи переддоговірні спори), встановлює в п.17 істотні умови договору.

Слід зазначити, Білорусь, Росія, Україна, Молдова підписали цю Угоду, є учасниками Конвенції про договори міжнародної купівлі- продажу товарів 1980 р., в ст. 55 якої зазначається, що у випадках, коли договір купівлі-продажу був юридично правильно укладений, але в ньому прямо чи опосередковано не встановлюється ціна або не передбачається порядок її визначення, вважається, що сторони при відсутності якої-небудь вказівки про інше, мали на увазі посилання на ціну, яка в момент укладення договору звичайно стягувалася за такі товари, що продавалися за таких же обставин у відповідній галузі торгівлі. Між тим, в ч.1 п.17 Угоди 1992 р. ціна товару зазначена в

якості істотної умови, що має бути погоджено сторонами договору, в іншому випадку договір вважається неукладеним.

Перші міжнародні договори у вигляді письмового закріплення угод держав, як відомо, відносяться до IV–III ст. до н. е. Одним із найдавніших серед них є договір між правителями міст Лагаш і Умма в Месопотамії, укладений близько 3100 p. до н. е. Це був двосторонній договір, як і подібні йому договори того часу. Договори держав найдавніших цивілізацій стосувалися переважно питань миру й умов перемир'я, військової допомоги, союзів і т. п.

Незважаючи на, здавалося б, детальну регламентацію відносин суб'єктів міжнародного права з приводу укладення договорів, у преамбулах конвенцій указується на те, що «норми міжнародного звичаєвого права, як і раніше, регулюватимуть питання, що не знайшли вирішення у положеннях конвенцій. А. М. Талалаєв звертає увагу на парадоксальність джерел права міжнародних договорів, що полягає, з одного боку, у договірних засадах сучасного міжнародного права, з другого – в міжнародно-правовому звичаї побудови міжнародного договору. Він, зокрема, підкреслює, що «саме за міжнародно-правовим звичаєм будується структура міжнародного договору, визначається порядок його укладення і введення в дію, ратифікація, мова, умови дійсності, способи тлумачення, припинення» і т. п. Крім того, як форма, так і найменування міжнародних договорів не вийшли ще зі стадії звичаю. Міжнародні договори відіграють також важливу роль у процесі створення звичаєвих норм права міжнародних договорів (заключні статті багатьох договорів мають подібні положення про порядок набування договором чинності, термін дії, тлумачення, перегляд, припинення і т. д.).

У Статуті ООН (преамбула і ст. б) ми знаходимо один із найважливіших принципів міжнародних договорів, так і міжнародного права в цілому – pacta sunt servanda. Там же закріплений інститут реєстрації міжнародних договорів (ст. 102 Статуту), а також встановлений порядок застосування договорів у разі суперечності їх Статуту ООН (ст. 10в) . Поряд із міжнародно-правовими нормами важлива роль у регулюванні укладення і реалізації договорів належить національному праву. Наприклад, у Конституції України містяться загальні положення, що стосуються міжнародних договорів. Важливим є положення ст. 9 Конституції про те, що «укладення міжнародних договорів, які суперечать Конституції України, можливе лише після внесення відповідних змін до Конституції України». Від

імені держави міжнародні договори укладає тільки Президент України (п. З ст. 106).

Більшість норм міжнародних договорів застосовують до правовідносин внаслідок трансформації, тобто перетворення їх на норми внутрішньодержавного права. Способи здійснення трансформації передбачаються національним законодавством держав. Для України – це підписання, ратифікація, затвердження, прийняття, приєднання до договору. Надання згоди України на обов'язковість для неї міжнародного договору може здійснюватися й іншим шляхом, про який домовилися сторони.

Міжнародні договори України можна класифікувати за різними критеріями, зокрема:

а) за кількістю учасників:

а) двосторонні (про правову допомогу, консульські конвенції, про торгово-економічне співробітництво, про міжнародні перевезення (транспорт), про захист інвестицій, про усунення подвійного оподаткування та ін.);

б) багатосторонні (універсальні – відкриті для всіх держав), наприклад Віденська конвенція про договори міжнародної купівлі- продажу товарів (1980 р.), Всесвітня конвенція про авторське право (1952 р.), Конвенція про визнання і виконання іноземних арбітражних рішень (1958 р.), Конвенція з питань цивільного процесу (1954 р.) та багато інших;

в) регіональні (відкриті для держав окремого регіону або економічної групи), наприклад угоди країн СНД про порядок вирішення спорів, пов'язаних із здійсненням господарської діяльності (1992 р.), і про правову допомогу та правові відносини у цивільних, сімейних і кримінальних справах з участю держав СНД (1993 р.) та ін.;

б) за суб'єктом їх укладення:

а) укладені УРСР як однією з республік СРСР; б) укладені безпосередньо суб’єктами України.

Міжнародні договори набирають чинності для України після надання нею згоди на обов'язковість міжнародного договору відповідно до Закону «Про міжнародні договори України» в порядку та строки, передбачені договором або в інший узгоджений сторонами спосіб.

Слід також ураховувати, що для міжнародних договорів не характерно набрання чинності з моменту підписання. Після підписання договору зазвичай спливає досить довгий час, протягом

якого виконуються процедури, необхідні для того, щоб цей договір набрав чинності.

Міжнародний договір може укладатися в письмовій або усній формі (т. зв. «джентльменська угода»). Договори в усній формі укладаються дуже рідко, тому найбільш розповсюдженою формою є письмова, оскільки тільки договір у писемній формі чітко і конкретно фіксує права та обов'язки сторін.

До структури договору відносяться його складові частини, такі як назва договору, преамбула, основна і заключна частини, підписи сторін.

Преамбула є важливою частиною договору, оскільки в ній часто формулюється мета договору. Крім того, преамбула використовується при тлумаченні договору.

Основна частина договору поділяється на статті, що можуть бути згруповані в розділи (Конвенція ООН по морському праву 1982 р.), глави (Статут ООН) або частини (Чиказька конвенція про міжнародну цивільну авіацію 1944 р.). У деяких договорах статтям, а також розділам (главам, частинам) можуть даватися найменування.

У заключній частині викладаються такі положення, як умови вступу в силу і припинення договорів, мова, на якому складений текст договору, і т.д.

Міжнародні договори часто мають додатки у виді протоколів, додаткових протоколів, правил, обмінних листів і т.д. Додатки можуть бути невід'ємною частиною договору, якщо про цьому прямо вказується в самому тексті договору.

Договори можуть носити різні найменування (наприклад, угода, конвенція, власне договір, протокол, декларація, статут, хартія і т.д.) або бути без назви. Якого-небудь юридичного значення найменування договору не має, оскільки угода під будь-яким найменуванням є договором, що створює права і й обов'язки для його учасників. Тому поняття «договір» розглядається як родове поняття.

Мова, на якому складається текст договору, визначається самими договірними сторонами. Обопільна умова складається, як правило, на мовах обох договірних сторін, хоча в той же час вони можуть вибрати і яку-небудь іншу мову. Іноді крім двох мов договірних сторін вони складають текст і на третьому (нейтральному) мові. Цей текст лежить в основі тлумачення тексту договору. Багатобічні договори складаються на мовах, що визначаються договірними сторонами. Установилася практика складання договорів,

що укладаються під егідою ООН, спеціалізованих установ ООН або інших міжнародних організацій, на офіційних мовах цих організацій. Тексти договору на різних мовах є автентичними і мають однакову юридичну чинність.

Кожен вид міжнародного договору має таку внутрішню структуру: назва, преамбула, основна частина (розділи, глави, статті, параграфи, пункти, частини), заключна, застереження, зроблені сторонами, підписи уповноважених, додатки, протоколи, описи, технічні умови, стандарти, тарифи карти та ін.

Істотною специфічної рисою міжнародних договорів є об'єднання в єдину систему різних за структурою відносин, що обумовлюють застосування різних методів і засобів правової регламентації. Існує два рівні таких відносин:

* По-перше, відносини між державами та іншими суб'єктами міжнародного права (зокрема, між державою і міжнародними організаціями) універсального, регіонального, локального характеру;
* По-друге, відносини між фізичними і юридичними особами різних держав (до яких відносяться і так звані діагональні відносини - між державою та іноземними фізичними і юридичними особами). Саме відносини між фізичними та юридичними особами мають вирішальне значення в укладанні та реалізації міжнародних угод.

Перші регулюються нормами міжнародного (публічного) права, другі

* національним правом кожної держави, і насамперед міжнародним приватним правом. Однак норми міжнародного права, регулюючи міждержавні відносини в зовнішньоекономічній сфері, грають всі найбільш важливу роль в регламентації приватноправових відносин. Звідси першою відмінною рисою правового регулювання міжнародних договорів є тісна взаємодія правових норм різної системної приналежності, тобто норм міжнародного та національного права.

Другою відмітною особливістю правового регулювання міжнародних договорів у міжнародному приватному праві є взаємодія норм різної галузевої приналежності національного права. Свою політику в галузі зовнішньоекономічної діяльності держава проводить переважно через норми публічного права. Хоча приватноправові наслідки норм публічного права незаперечні: при здійсненні зобов'язань за міжнародною угодою сторони зобов'язані керуватися нормами публічного права. Порушення норм публічного права веде до юридичної неможливості виконання приватноправової угоди.

Головним регулятором міжнародних договорів є громадянське право. В силу своєї природи міжнародна угода пов'язана з громадянським правом різних держав. Звідси особлива роль міжнародного приватного права. Незважаючи на значні успіхи, досягнуті світовою спільнотою в уніфікації права міжнародної торгівлі, колізійних спосіб регулювання відносин з міжнародних операціях, в тому числі і за допомогою національних колізійних норм, зберігає свої позиції.

Третьою особливістю регулювання міжнародних угод є широке поширення форм так званого недержавного регулювання. Головною формою такого регулювання є «контрактні умови»: укладаючи угоду, сторони вільні у встановленні взаємних прав та обов'язків за угодою. Проте ця свобода не безмежна. Вона обмежується, по-перше, нормами публічного права, по-друге, загальною диспозитивності цивільного права («що не заборонено, те дозволено»), по-третє, імперативними нормами цивільного права.

Особливості міжнародних угод можуть бути зведені до наступних:

* Сторонами угоди є особи, які мають різну державну приналежність;
* Мета угоди – переміщення товарів, робіт і послуг через державні кордони;
* Джерелами регулювання правовідносин, що виникають із зовнішньоекономічних угод, є міжнародні договори, внутрішні нормативні правові акти, міжнародні звичаї;
* Право, яке підлягає застосуванню до угоди, визначається відповідно до принципу автономії волі, а також на підставі колізійних норм;
* Письмова форма міжнародної угоди;
* Засобом платежу може бути іноземна валюта;
* Необхідність дотримання митних правил.

Найчастіше зустрічаються такі види договорів: а) односторонні, двосторонні та багатосторонні; б) оплатні й безоплатні; в) формальні, реальні й консенсуальні.

Якщо договірні зобов’язання має лише одна сторона, то це – *односторонній* договір, якщо дві – *двосторонній.* Більшість договорів є двосторонніми. До односторонніх належать лише окремі види договорів, наприклад договір дарування.

*Двосторонні договори* – це такі договори, в яких обидві сторони мають взаємні зобов’язання і відповідні права, тобто коли кожна із сторін виступає і як кредитор, і як боржник.

В межах *оплатних договорів,* коли одна із сторін отримує якусь користь, вона повинна забезпечити іншій стороні відповідну, як правило, еквівалентну вигоду.

*Безоплатними* називаються договори, для яких не характерна взаємна компенсація. Інколи їх називають ще добродійними, або благодійними договорами.

До *формальних договорів* слід віднести такі, для укладення яких, крім взаємної згоди сторін, потрібне додержання певної форми.

*Реальними* визнаються договори, в основі яких лежить не лише досягнення згоди, а й їх гарантоване виконання.

*Консенсуальні договори* – це такі, за якими з усіх суттєвих умов досягнута згода сторін. Вони вважаються укладеними і набирають чинності не в момент виконання, а в момент досягнення згоди.

Міжнародні договори можна поділити на кілька видів і за змістом.

*Торговельні договори* (інколи вони мають ще й інші назви, а саме: «договір про торгівлю і мореплавство», «договір про торгівлю і судноплавство», «торговельна угода» тощо) встановлюють принципи торговельно-економічних відносин між двома країнами, а також закріплюють певні норми (правила), що утворюють правову базу таких відносин.

*Угоди про товарообіг* укладаються між урядами країн і виконуються фізичними та юридичними особами. В них обумовлюються найменування (асортимент) і кількість товарів, які поставляються з однієї країни в іншу протягом відповідного періоду, інші можливі питання.

*Угоди про економічне і технічне співробітництво,* як правило, мають комплексний, дещо універсальний і довгостроковий характер, оскільки в їх межах здійснюється діяльність зовнішньоекономічного характеру в різних галузях економічного і промислово-технічного співробітництва.

*Угоди про науково-технічне співробітництво* передбачають діяльність зовнішньоекономічного характеру на основі дво- і багатосторонніх договорів у конкретних галузях науки і техніки.

*Довгострокові програми розвитку промислового і науково- технічного співробітництва* – різновид, як правило, двосторонніх договорів, розрахованих на тривалу перспективу в окремих напрямах або галузях співробітництва.

*Кредитні угоди* – договори, в яких визначаються основні умови та принципи надання міждержавних кредитів.

*Угоди про режим інвестицій* укладаються між окремими країнами і визначають порядок усіх видів майнових цінностей, що вкладаються у відповідні підприємства, галузі економіки.

*Податкові угоди* спрямовані на усунення подвійного оподаткування товарів, послуг, що надаються в межах економічного та науково-технічного співробітництва.

**Слід зазначити, що у міжнародному праві не існує особливого, спеціального порядку укладення міжнародних договорів.** Всі відносини, що виникають в цьому процесі, регламентуються міжнародно-правовими актами щодо укладення міжнародних договорів взагалі. І це цілком зрозуміло, адже міжнародні економічні договори є одним із видів міжнародних договорів, тому на них повинен, перш за все, поширюватися загальний порядок їх укладення та виконання. Окремі особливості, які мають місце стосовно міжнародно- економічних договорів, визначаються в основному загальними міжнародно-правовими актами.

Як відомо, міжнародні договори (угоди) мають першочергове значення у справі організації міжнародного співробітництва у політичній, економічній, соціальній, культурній та гуманітарних сферах. Це пов’язано з тим, що вони є основними джерелами міжнародного права, зокрема міжнародного приватного права, і засобом формування мирних відносин між державами, націями незалежно від відмінностей державного чи суспільного устрою.

### До міжнародно-правових актів, що стосуються укладення міжнародних договорів між державами, а також між державами та міжнародними економічними організаціями, належать Віденська конвенція про право міжнародних договорів від 23 травня 1969 року (вона стосується укладення лише міжнародних договорів між державами) та Віденська конвенція про право договорів між державами та міжнародними організаціями або між міжнародними організаціями від 21 травня 1986 року.

Як відомо, в укладенні договору беруть участь дві сторони: *оферент* (сторона, яка виступає з пропозицією укласти договір) і *акцептант* (сторона, яка повинна дати згоду на укладення договору).

Укладаючи договір про зовнішньоекономічну діяльність, слід дотримуватися встановлених законодавством вимог, інакше договори будуть недійсними. Відповідно до ст. 6 Закону України «Про зовнішньоекономічну діяльність» суб’єкти насамперед повинні бути здатними укласти такий договір. При складанні його тексту вони мають

право використовувати відомі міжнародні звичаї, рекомендації міжнародних органів та організацій.

Зовнішньоекономічний договір укладається у письмовій формі (якщо інше не передбачено законодавством або міжнародним договором України), підписує договір особа, яка має таке право згідно з посадою відповідно до установчих документів, та особа, яку уповноважено на це відповідним документом, виданим за підписом керівника.

Форма зовнішньоекономічної угоди визначається правом місця її укладення, а форма угод з приводу будівель та іншого нерухомого майна, розташованого на території України, – законами України.

Права та обов’язки сторін зовнішньоекономічної угоди визначаються правом місця її укладення, якщо сторони не погодили інше. За відсутності погодження між сторонами щодо права, яке має застосовуватись до зовнішньоекономічних договорів, застосовується право країни, де заснована або має основне місце діяльності сторона, яка є продавцем у договорі купівлі-продажу; наймодавцем – у договорі майнового найму; ліцензіаром – у ліцензійному договорі про використання виключних або аналогічних прав; експедитором – у договорі транспортно-експедиторського обслуговування; страхувачем – у договорі страхування; кредитором – у договорі кредитування; дарувальником – у договорі дарування; поручителем – у договорі поруки; заставником – у договорі застави.

#### Лекційне заняття План

* 1. Загальні положення договірного права у міжнародному обігу.
  2. Поняття і особливості зовнішньоекономічного договору (контракту).
  3. Колізійні питання договірних зобов’язань. Закон, що застосовується до форми договору.
  4. Вимоги чинного законодавства України стосовно форми, змісту і порядку укладення зовнішньоекономічних договорів (контрактів).

#### Семінарське заняття Питання для обговорення

1. Особливості колізійного регулювання договірних зобов’язань у міжнародному приватному праві.
2. Уніфікація правового регулювання в галузі міжнародних

комерційних угод.

1. Право, що застосовується до договору за відсутності згоди сторін про вибір права.
2. Правила МТП для використання торговельних термінів у національній, та міжнародній торгівлі Інкотермс-2009.

***Глосарій:*** *міжнародний договір, види міжнародних договорів, укладення міжнародних договорів, оферта, акцепт, забезпечення виконання зобов’язань, неустойка, гарантія, міжнародні спори, засоби вирішення спорів, переговори, посередництво, міжнародний арбітраж.*

#### Питання та завдання для самоперевірки і контролю засвоєння знань:

1. Дати відповідь на контрольні питання.
   1. Що розуміється під поняттям міжнародного договору?
   2. Які особливості має оферта на укладення договору в сфері міжнародних приватноправових відносин?
   3. Що таке контроферта?
   4. Які особливості має процедура укладення договорів у міжнародному приватному праві?
   5. Чим пояснюється наявність різних способів забезпечення виконання договірних зобов’язань учасниками мінародних приватноправових відносин?
   6. Яку роль відіграє неустойка в практиці міжнародних приватноправових договірних відносин?
   7. Що таке гарантія?
   8. Що включає в себе поняття посередництва?
   9. Які спори вирішує міжнародний арбітраж?
   10. Яку особливість мають переговори при врегулюванні спорів в міжнародній приватноправовій сфері?
2. Скласти термінологічний словник до теми.
3. Скласти опорний конспект питань для обговорення на семінарському занятті.
4. Виконати завдання:
5. Розкрийте письмово питання про правове регулювання відносин у межах міжнародних договорів.
6. Міжнародні договори між державами та міжнародними економічними організаціями. Які національні нормативні джерела, що стосуються міжнародних договорів, ви знаєте? Дайте їх

письмову класифікацію.

1. Знайдіть у друкованих джерелах і дайте характеристику одного- двох міжнародних договорів (угод).
2. Охарактеризуйте вимоги, яких потрібно дотримувати при укладенні міжнародних договорів, зовнішньоекономічних контрактів. Відповідь оформіть у вигляді таблиці.
3. Українське АТ «Азов» уклало контракт з грецькою компанією

«Галактик» про постачання обладнання на риболовні судна, що належали українському АТ, з оплатою після отримання товару. За домовленістю сторін спори підлягають розгляду в господарських судах України. У належний термін грецька компанія поставила обладнання, але українське підприємство не оплатило товар попри неодноразові нагадування постачальника. Компанія «Галактик» звернулася до господарського суду з позовом про відшкодування боргу, при цьому розрахунок суми здійснювався за законодавством Греції. Представник АТ «Азов» у судовому засіданні позов визнав, але вважав, що розрахунок суми боргу має здійснюватися відповідно до законодавства місця розгляду спору, тобто України.

*Назвіть нормативні акти, які слід використовувати при розгляді даного спору. Право якої держави буде застосоване та чому?*

1. Українське торговельне підприємство «Космос» уклало зовнішньоекономічний контракт з італійською компанією «Гермес» – постачальником кахельної плитки. Сторони уклали письмову угоду на умовах постачання СІФ (морське перевезення) в редакції ІНКОТЕРМС-2009. Обов’язок по оплаті фрахту до пункту призначення та страхуванню угоди лежав на постачальнику – італійській компанії «Гермес».

У ході подальших переговорів представники «Гермесу» запропонували знизити ціну контракту, а представники «Космосу» у телефонній розмові погодились на цю пропозицію. У результаті італійська компанія вирішила, що може зафрахтувати судно на умовах ФОБ та не страхувати угоду.

Під час перевезення судно потрапило в шторм, і товар був зіпсований (близько 80% плитки розбилося та понадколювалося). Українська компанія винною у неналежному виконанні зобов’язання вважала італійську сторону, яка в односторонньому порядку змінила умови постачання з СІФ на ФОБ.

*Якими нормативними актами слід керуватися при вирішенні даного спору? Чи відбулася зміна базисних умов поставки з СІФ на ФОБ? Чому? Складіть проект рішення суду.*

5. Розв’язати тести:

1. Позначте визначення, яке розкриває поняття «міжнародні комерційні правочини» (зовнішньоекономічні правочини):

а) правочини, укладені внаслідок здійснення оферти та акцепту на території різних держав;

б) правочини, укладені між сторонами, комерційні підприємства яких знаходяться на території різних держав;

в) правочини, розрахунки за якими здійснюються в іноземній валюті; г) правочини між іноземцями.

1. Вкажіть питання, які вирішуються відповідно до зобов’язального статуту (права, що застосовується до правочину):

а) здатність особи бути зобов’язаною за договором; б) права та обов’язки сторін договору;

в) форма договору;

г) наслідки недійсності договору.

1. Позначте вірне правило, що застосовується до визначення форми зовнішньоекономічного договору, однією із сторін якого є громадянин чи юридична особа України:

а) Форма договору визначається правом, що застосовується до змісту правочину (lex causae);

б) Форма договору визначається правом місця укладання правочину (locus regit formam actus);

в) Договір укладається в простій письмовій формі, якщо інше не передбачене законом;

г) Договір укладається в письмовій формі та потребує нотаріального посвідчення.

1. Позначте питання, що регулюються Віденською конвенцією про договори міжнародної купівлі-продажу товарів :

а) продаж товарів, що існують на момент укладання договору, або будуть виготовлені у майбутньому;

б) продаж товарів на аукціонах;

в) порядок укладання договорів купівлі-продажу товарів;

г) відповідальність продавця, за шкоду, завдану товаром здоров’ю будь-якої особи.

1. Спадкові відносини регулюються правом держави, де: а) у якій спадкодавець мав останнє місце проживання;

б) на території якої знаходиться спадкове майно; в) складено заповіт;

г) подана заява про прийняття спадщини.

1. Спадкові відносини регулюються:

а) особистим законом фізичної особи в момент складання або скасування заповіту;

б) правом держави, у якій спадкодавець мав останнє місце проживання;

в) законом громадянства спадкодавця або спадкоємця;

г) законом місця проживання спадкодавця в момент складання або скасування заповіту .

1. Спадкування нерухомого майна регулюється:

а) правом держави, громадянином якої є спадкодавець;

б) правом держави, на території якої знаходиться це майно; в) законом держави, в якій спадкодавець мав останнє місце проживання;

г) законом місця проживання спадкоємця;

1. Форма заповіту визначається правом держави:

а) місця складання заповіту;

б) держави, громадянином якої був заповідач на момент складання заповіту або смерті;

в) держави місця проживання в час складання заповіту або смерті; г) у якій спадкодавець мав постійне місце проживання в момент

складання заповіту або в момент смерті.

1. Основними колізійним нормами, які застосовуються в галузі міжнародних перевезень, є

а) закон місця відправлення вантажу (багажу, пасажирів); б) закон місця призначення вантажу;

в) закон країни транзиту; г) закон прапору.

1. Основними ознаками міжнародного морського перевезення є:

а) місце відправлення і місце призначення розташовані в двох різних державах;

б) місце відправлення і місце призначення розташовані в одній державі;

в) судно зареєстровано або плаває під прапором іншої з державою знаходження;

г) договір укладено сторонами, які належать до різних держав.

#### Реферати (ессе), презентації:

1. Поняття та види правочинів з іноземним елементом.
2. Міжнародні контрактові угоди України.
3. Колізійні прив’язки, що застосовуються до договірних зобов’язань з іноземним елементом.

### Література: 1, 3, 30, 31, 35, 37, 39, 71, 73, 75, 78, 92, 95, 102, 107,

**115, 119, 124.**

#### \* \* \*

**Тема 9: Договір міжнародної купівлі-продажу товарів**

Вивчаючи дану тему, необхідно звернути увагу на те, що у міжнародній комерційній практиці використовуються різні способи підписання експортно-імпортних угод. Найбільш поширеним, як уже відзначалося, являється підписання контракту контрагентами, що приймають в ньому участь.

### Договір купівлі-продажу – це договір, за яким продавець зобов'язується передати майно у [власність](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%92%D0%BB%D0%B0%D1%81%D0%BD%D1%96%D1%81%D1%82%D1%8C) покупцеві, а покупець зобов'язується прийняти майно і сплатити за нього певну грошову суму.

Ознаками договору міжнародної купівлі-продажу є наступні:

1. даний договір спрямований на передачу майна у власність;
2. даний договір є завжди оплатним договором – при набутті майна у власність покупець сплачує за нього продавцеві ціну обумовлену в договорі;
3. є договором двостороннім – зумовлений взаємне виникнення у кожної із сторін П і О. З укладенням такого договору продавець приймає на себе О передати покупцеві певну річ і водночас набуває права вимагати її оплати, а покупець у свою чергу зобов'язаний здійснити оплату придбаної речі і водночас набуває права вимагати від покупця її передачі;
4. реальний – коли передача товару продавцем є підставою для укладення договору купівлі-продажу;
5. консенсуальний – коли сторони досягли домовленості між собою стосовно істотних умов договору і продавець зобов'язується передати покупцеві товар. П і О у сторін виникають з моменту досягнення ними згоди щодо істотних умов договору;
6. сторонами договору є продавець і покупець;
7. мета договору – перенесення права власності на річ, яка є товаром, покупцеві;
8. належить до традиційних договорів у цивільному праві;
9. змістом якого є переміщення матеріальних благ у товарній формі;
10. поіменовані договори – можливість укладення яких прямо передбачена ЦКУ.

Види договору купівлі продажу:

* роздрібної торгівлі
* поставки
* контрактації с/г продукції
* постачання енергетичними та ін. ресурсами через приєднану мережу

## міни.

**Договір купівлі-продажу – це цивільно-правовий договір, за яким одна сторона (продавець) зобов'язується передати річ (товар) у власність другій стороні (покупцеві), а покупець зобов'язується прийняти цей товар і сплатити за нього певну грошову суму (ціну).** До окремих видів договорів купівлі-продажу відносяться: договори купівлі-продажу, договір поставки товарів, договір поставки товарів для державних потреб, договір контрактації сільськогосподарської продукції, договір енергопостачання, договір продажу нерухомості, договір продажу підприємства. До них застосовуються загальні положення про договір купівлі-продажу, якщо інше не передбачене в самому законодавстві. До купівлі- продажу цінних паперів і валютних цінностей положеннями, передбаченими ЦК, застосовуються, якщо окремим законом не встановлено спеціальні правила їх купівлі-продажу. Таке ж правило поширюється на особливості купівлі та продажу товарів окремих видів, визначених чинним законодавством. Продаж майнових прав охоплюється положеннями, передбаченими ЦК, якщо інше не випливає із змісту або характеру цих прав. В міжнародному торговельному обороті договір купівлі-продажу регулюються найчастіше Віденською конвенцією про міжнародні договори купівлі- продажу товарів 1980 р.

Згідно зі ст. 1 Конвенції її положення застосовуються до договорів купівлі-продажу між сторонами, підприємства яких знаходяться в різних державах***:***

* коли договір укладається між контрагентами, що знаходяться в державах-учасницях Конвенції;
* коли до відносин сторін договору застосовне, згідно з нормами міжнародного приватного права, право держави-учасника Конвенції.

У відношенні договорів міжнародної купівлі-продажу товарів норми ЦК діють у випадку, якщо сторони повністю або частково виключили застосування Конвенції або коли конкретне питання в Конвенції прямо не вирішується і не може бути врегульоване відповідно до її загальних принципів, а колізійне право відсилає до

цивільного права України. У зарубіжних країнах регулювання договору купівлі-продажу товарів здійснюється різними джерелами. Так, для ряду країн континентальної правової системи характерна наявність норм про договір купівлі-продажу одночасно в цивільних і торгових кодексах. У деяких країнах видані спеціальні акти про договір купівлі-продажу, зокрема в Англії – Закон про продаж товарів 1979 р. По праву всіх країн договір купівлі-продажу розглядається як двосторонній, відплатний, консенсуальний. Предмет договору купівлі- продажу будь-якого виду – товар. У міжнародній практиці контрактом називають договір купівлі-продажу товарів в матеріально-речовій формі. Контракт – це документ, який свідчить про те, що одна сторона угоди (продавець) зобов’язується доставити товар у власність іншій стороні (покупцю), яка, в свою чергу, зобов’язується прийняти його і заплатити ціну за товар. Беззаперечною умовою контракту купівлі- продажу являється перехід права власності на товар від продавця до покупця. Цей контракт купівлі-продажу відрізняється від усіх інших контрактів, наприклад, орендного, ліцензійного і т.д.

Форма контракту може бути письмовою чи усною. Віденська конвенція ООН про договори міжнародної купівлі-продажу (1980 р.) не вимагає, щоб договір купівлі-продажу обов’язково оформлявся в письмовій формі. Проте законодавства ряду країн, в тому числі й України, вимагають обов’язкової письмової форми договору купівлі- продажу. В письмовій формі повинні вноситися і всі зміни в контракт, направляться офорти, акцепти, запити й інші пропозиції та відповіді. Недотримання форми таких угод стає причиною їх недійсності.

Суб’єкти, що являються сторонами зовнішньоторгового договору (контракту) купівлі-продажу повинні мати повноваження на підписання договору у відповідності з законами України і з урахуванням її міжнародних договорів. У випадку, якщо зовнішньоекономічний договір підписується фізичною особою, потрібен тільки його підпис. Від імені інших суб’єктів ЗЕД зовнішньоекономічний договір підписують дві особи: особа, що має таке право відповідно до посади і згідно з документами заснування фірми, та особи, вповноваженої дорученням, виданим за підписом керівника суб’єкта ЗЕД одноосібно, якщо документи заснування не передбачають іншого.

Права й обов’язки сторін зовнішньоторгового контракту визначаються правом місця його підписання якщо сторони не узгодили іншого, і відображаються в умовах контракту.

Підписання зовнішньоекономічного контракту являє собою цілий ряд дій сторін (контрагентів) під час узгодження його умов.

Так, Конвенція ООН про договори міжнародної купівлі- продажу товарів визначає порядок їх укладення (частина ІІ, ст. 14-2г) . Відповідно до цієї Конвенції пропозиція про укладення договору, яка адресована одному або кільком особам, є офертою. У ній вказується товар, його кількість і ціна. Оферта набирає чинності, коли вона отримана адресатом. Доки договір не укладений, оферта може бути відкликана оферентом, але за умови, якщо повідомлення про її відклик буде отримано адресатом оферти до відправки акцепту.

Проте оферта не може бути відкликана у деяких випадках, коли, наприклад, в оферті вказується через встановлення певного строку для акцепту або іншим способом, що вона не може бути відкликана. Оферта, яку неможливо відкликати, втрачає свою силу після отримання оферентом повідомлення про її відхилення. Заява або інша поведінка адресата оферти, що свідчить про згоду з офертою, є акцептом. Слід підкреслити, що мовчання або бездіяльність з боку акцептанта не слід розглядати як акцепт, його згоду.

Акцепт оферти набуває чинності в момент його отримання оферентом. Акцепт не має сили, коли оферент не дістав згоди у встановлений ним строк, а якщо строк не встановлено, то в розумний строк, беручи при цьому до уваги обставини угоди, швидкість засобів зв’язку. Усна оферта може бути акцептована негайно, якщо із обставин не випливає інше.

Якщо на оферту прийшла відповідь з доповненнями, обмеженнями або змінами, то її слід розглядати як пропозицію зустрічної оферти. Проте відповідь на оферту, яка має розглядатись як акцепт, але містить додаткові або відмітні умови, що суттєво не змінюють умов оферти, є акцептом, якщо оферент без затримки не заперечить усно проти цих розбіжностей або не надішле повідомлення про це. Якщо він цього не зробить, то умовами договору будуть умови оферти зі змінами, які викладені в акцепті. Додаткові умови щодо ціни, платежів, якості і кількості товарів, місця і строків поставки, обсягу відповідальності однієї зі сторін перед іншою або розгляду спорів є такими, які суттєво змінюють умови оферти.

Слід звернути увагу на те, що перебіг строку для акцепта, встановленого оферентом у телеграмі або листі, розпочинається з моменту подання телеграми для відправки або з дати, яка вказана в листі, або, якщо така дата не вказана, з дати, що зазначена на конверті. Перебіг строку для акцепта, встановленого оферентом по телефону,

телетайпу або за допомогою інших засобів швидкого зв’язку, розпочинається з моменту отримання оферти її адресатом.

Акцепт може бути скасований, якщо повідомлення про скасування одержано оферентом раніше того моменту або в той момент, коли акцепт повинен був би набути чинності. Договір вважається укладеним у момент, коли акцепт оферти набирає чинності.

Як вже йшлося вище***,*** 11 квітня 1980 р. у Відні було підписано договір під назвою «Конвенція Організації Об'єднаних Націй про контракти на міжнародний продаж товарів». Конвенція набула чинності 1 січня 1988 р. Україна ратифікувала її 1 лютого 1991 р. Ця Конвенція стала одним з найважливіших комплексів міжнародних норм у галузі приватного права. Учасниками Конвенції є такі країни: Австралія, Австрія, Аргентина, Білорусь, Болгарія, Венесуела, Гана, Гвінея, Данія, Еквадор, Єгипет, Замбія, Ірак, Іспанія, Італія, Канада, Китай, Лесото, Мексика, Нідерланди, Німеччина, Норвегія, Польща, Угорщина, Україна, Фінляндія, Франція, Швейцарія, Швеція, та Югославія.

Конвенція є однією з «правових норм» міжнародного права і компонентом правових систем держав-учасниць . Отже, вона завжди має пріоритет перед іншими законами та нормами держав-учасниць щодо відносин контракту купівлі-про-дажу. Згідно зі ст. 1 Конвенції:

а) Конвенція застосовується до договорів купівлі-продажу товарів між сторонами, комерційні підприємства яких розташовані в різних державах:

а) коли ці держави є учасницями Конвенції;

б) коли норми міжнародного приватного права спричиняють застосування права держави-учасниці (згідно з угодою сторін або колізійною нормою);

б) розташування комерційних підприємств сторін у різних державах не береться до уваги, якщо це не випливає з договорів (тих що мали місце до або під час укладання ділових відносин чи обміну інформацією між сторонами);

в) ні національна належність сторін, ні їх цивільний чи торговий статус, ні цивільний або торговий характер договору не беруться до уваги при визначенні застосування Конвенції.

Для застосування Конвенції насамперед необхідно, щоб комерційні підприємства контрагентів були розташовані в різних державах. По суті, в п. 1 ст. 1 названо критерій, який дає змогу вважати купівлю-продаж міжнародною з позиції Конвенції.

Відповідно, якщо комерційні підприємства сторін договору купівлі- продажу розташовані в одній і тій самій державі, такий договір не вважається міжнародним і не підпадає під сферу застосування Конвенції.

Із п. 2 ст. 1 Конвенції випливає, що одного лише факту перебування сторін у різних державах для її застосування недостатньо. Важливе значення має і суб'єктивний фактор – поінформованість обох контрагентів про цей факт не пізніше, ніж на момент укладання договору. Така поінформованість може випливати або безпосередньо з договору, або з відносин між сторонами, або з повідомленої ними один одному інформації. Якщо такої поінформованості на цей момент не було, то Конвенція не застосовується.

Правозастосовчі органи держав-учасниць, незалежно від чинних у них колізійних норм, зобов'язані керуватися Конвенцією, коли підприємства продавця і покупця розташовані в різних країнах – учасницях Конвенції. Проте ситуація ускладнюється, якщо суперечку розглядає суд держави, що не є учасницею Конвенції, адже суд не зобов'язаний керуватися її нормами, у тому числі й правилами про сферу застосування Конвенції. Є підстави вважати, що Конвенція підлягає все ж таки застосуванню, якщо колізійні норми, якими керуватиметься суд такої держави, відсилають до права країни – учасниці Конвенції, оскільки розпорядження Конвенції і є правом застосування до подібного роду договорів у цій країні. У противному разі Конвенція застосовуватися не буде.

Для визначення застосування Конвенції національна належність сторін значення не має. У такий спосіб підкреслюється, що для визнання актів купівлі-продажу міжнародними вирішальну роль відіграє не різна національна належність контрагентів, а факт перебування їхніх підприємств у різних державах.

*Якщо за різної національної належності сторін їхні підприємства розташовані в одній країні, такий договір купівлі- продажу не є міжнародним з позиції Конвенції і нею не регулюється.* Навпаки, коли згадані підприємства розташовані в різних державах за однакової національної належності контрагентів, купівля-продаж є міжнародною за умовами Конвенції. Договори осіб, які за своєю національною належністю не є громадянами держав-учасниць, але мають у них свої підприємства, можуть підпадати під дію Конвенції.

Конвенція не застосовується до договорів продажу:

* 1. товарів, які купують для особистого, сімейного чи домашнього використання, за винятком випадків, коли продавець у будь-який час до чи на момент укладання договору не знав і не повинний був знати, що товари придбають для такого використання;
  2. з аукціону;
  3. у порядку виконавчого виробництва чи іншим способом у силу закону;
  4. фондових паперів, акцій, забезпечувальних паперів, оборотних документів і грошей;
  5. суден водного і повітряного транспорту, а також суден на повітряних подушках;
  6. електроенергії.

Отже, із сфери дії Конвенції виключаються купівля-продаж товарів, призначених для особистого, сімейного чи домашнього використання, тобто з метою, не пов'язаною з виробничою, торговою або іншою професійною діяльністю. Мається на увазі саме мета придбання товару, а не його звичайне призначення для споживчого використання. Так, наприклад, купівля-продаж фотоапарата фотографом, який використовує його у професійних цілях, якщо вона підпадає під ознаки ст. 1 Конвенції, належить до сфери застосування Конвенції, а купівля такого самого апарата іноземним туристом для особистого використання – ні.

Крім того, виключаються зі сфери застосування Конвенції право-чини, до яких належать продаж з аукціону, а також у порядку виконавчого виробництва або іншим способом у силу закону. Внесення до Конвенції цих положень зумовлено тим, що за загальним правилом подібного роду договори регулюються спеціальними нормами національного законодавства.

Вилучення зі сфери застосування Конвенції, що містяться в пунктах «d»-P ст. 2, відображають особливості предмета купівлі- продажу:

а) договори з продажу акцій, фондових і забезпечувальних паперів, оборотних документів і грошей істотно відрізняються від договорів з купівлі-продажу звичайних товарів і в багатьох національних законодавствах регулюються спеціальними нормами, здебільшого імперативного характеру. У деяких правових системах подібні документи взагалі не визнаються товаром;

б) вилучення зі сфери дії Конвенції суден водного і повітряного транспорту, а також суден на повітряній подушці зумовлено тим, що в деяких правових системах їх продаж прирівнюється до продажу

нерухомості, а Конвенція регулює відносини з продажу рухомого майна;

в) у багатьох правових системах електроенергія не розглядається як товар, і її продаж має свої особливості. Цим було зумовлено вилучення зі сфери дії Конвенції договорів продажу електроенергії.

Договори на постачання товарів, що підлягають виготовленню чи виробництву, вважаються договорами купівлі-продажу, якщо тільки сторона, що замовляє товари, не бере на себе зобов'язання поставити істотну частину матеріалів, необхідних для виготовлення чи виробництва таких товарів. Конвенція не застосовується до договорів, у яких зобов'язання сторони, що постачає товари, полягає переважно у виконанні роботи чи в наданні послуг.

Загальне правило, яке встановлює, що договори на постачання товарів, які підлягають виготовленню чи виробництву, вважаються договорами купівлі-продажу, означає, що до сфери дії Конвенції належать договори не тільки на товари, які вже існують на момент їх укладання, а й на товари, які будуть виготовлені відповідно до умов договору. В таких договорах нерідко передбачається, що частину матеріалів, необхідних для виготовлення чи виробництва товару, постачає сторона, яка його замовила. Щоб виключити можливі суперечки, передбачено, що договором купівлі-продажу не визнається договір, за яким сторона-замовник постачає істотну частину матеріалів, необхідних для виготовлення чи виробництва предмета договору.

Конвенція регулює тільки укладання договору купівлі- продажу й тих прав і зобов'язань продавця і покупця, що випливають з нього. Зокрема, оскільки інше прямо не передбачено в Конвенції, вона не стосується:

1. дійсності самого договору, яких-небудь з його положень чи будь-якого звичаю;
2. наслідків договору стосовно права власності на проданий товар.

Пункт «а» ст. 4 Конвенції, що вилучає зі сфери її дії питання дійсності договору, якихось з його положень, а також будь-якого звичаю, потребує роз'яснення. По-перше, ст. 12 і 96 прямо передбачають можливість для держав заявити про незастосування до договорів, одна зі сторін яких має своє підприємство в цій державі, тих положень Конвенції, які допускають здійснення договору в іншій формі, ніж письмова. Але в цих державах, зокрема в Україні, дотримання письмової форми зовнішньоторговельної угоди є умовою визнання її дійсності. У ст.12 Конвенції, зазначено, що сторони

договору не можуть відступати від її положень або змінювати її дію, тим самим вирішується і питання про недійсність договорів, укладених у неписьмовій формі. По-друге, ст. 55 Конвенції допускає укладання договору без установлення ціни чи порядку її визначення, якщо він укладений згідно з вимогами. По-третє, у Конвенції не міститься загальних вимог до дійсності договору і наслідків визнання його частково чи цілком недійсним, які передбачаються в національному законодавстві. Зокрема, ці питання, пов'язані з дієздатністю сторін, представництвом, порушеннями свободи волевиявлення при укладанні договору (обман, омана, помилка та ін.). З цих питань, яких Конвенція не розглядає, відносини сторін регулюються нормами національного права.

При вирішенні питання про наслідки договору стосовно права власності на проданий товар (п. «b» ст. г) необхідно враховувати, що у Конвенції містяться деякі розпорядження. Так, у ст. 41 і 42 встановлено обов'язок продавця передати покупцю товар, не обтяжений правами чи вимогами третіх осіб, а ст. 43 і 44 визначають наслідки допущеного продавцем порушення. Передбачено в Конвенції також окремі правила, пов'язані у деяких національних законодавствах безпосередньо з переходом права власності, наприклад обов'язок покупця сплатити вартість.

**Конвенція не застосовується щодо відповідальності продавця за заподіяну товаром шкоду здоров'ю чи смерть якої- небудь особи.** Вона охоплює випадки, коли таке питання виникає у відносинах між продавцем та покупцем, а також коли предметом вимоги є наслідки заподіяних товаром третій особі ушкоджень здоров'я чи смерть. Водночас її положення не виключають відповідальності продавця перед покупцем на підставі Конвенції за недоліки товару, які мають для покупця інші наслідки (крім ушкодження здоров'я чи смерть), наприклад за шкоду, заподіяну дефектним товаром іншим товарам або іншій власності покупця.

Передбачене ст. 5 обмеження в застосуванні Конвенції зумовлене тими самими причинами, що й стосовно купівлі-продажу товарів, призначених для особистого, сімейного чи домашнього використання. В українському законодавстві відшкодування шкоди, заподіяної життю і здоров'ю громадянина, регулюється окремо.

Крім того в Конвенції проголошено принцип договірної волі сторін (практично нічим не обмежена автономія волі при укладанні договору). По-перше, сторони можуть цілком виключити застосування Конвенції до договору, що підпадає під її сферу

регулювання. Це право сторін не обмежене ніякими умовами. По- друге, навіть якщо договір регулюється Конвенцією, сторони можуть відступити від кожного з її положень або змінити його дію. Передбачено тільки один виняток – щодо дотримання вимог ст. 12 Конвенції до форми договору. Отже, усі положення Конвенції (крім зазначеного винятку) є диспозитивними, тобто від них можна вільно відступити на розсуд сторін. Мета цієї статті, що виходить із пріоритету договору стосовно Конвенції, – надати сторонам можливість самим вирішувати питання, пов'язані з укладанням, виконанням договору і відповідальністю за невиконання чи неналежне виконання зобов'язань, що найбільше відповідає практиці міжнародної торгівлі.

Оскільки норми Віденської конвенції мають спеціальний характер (призначені для регулювання певних видів відносин), їх застосування за узгодженням сторін як норм національного права неприпустиме. Водночас немає перешкод до того, щоб до договору, регульованого нормами внутрішньодержавного права, залучити положення Конвенції як його умови. Але чинність такої угоди щодо конкретних положень Конвенції залежатиме від того, чи не суперечать вони імперативним розпорядженням внутрішньодержавного права, застосованого до даного договору.

Зобов'язання сторін за договором (контрактом) міжнародної купівлі4продажу товарів. Зобов'язання продавця викладено у розділі З глави 2 ч. З Конвенції. Передбачені в ст. 46-52 права, що надаються покупцеві при порушенні договору продавцем, не вичерпують усіх засобів захисту порушених інтересів покупця (засоби захисту, надані покупцеві, зазначено також у ст. 71 і наступних статтях).

Стаття 45, що регулює відповідальність продавця у разі порушення ним своїх зобов'язань, єдиною правовою підставою для такої відповідальності називає порушення продавцем якого-небудь зі своїх зобов'язань за договором і Конвенцією. Ніяких інших підстав відповідальності продавця Конвенція не передбачає.

**Відповідальність продавця виникає не тільки при порушенні прямо виражених у договорі зобов'язань. Він відповідає і за порушення зобов'язань, які не зафіксовані безпосередньо в договорі, але виникають із самої Конвенції.** Так, якщо в договорі немає вказівки щодо якості товару, що поставляється, продавець нестиме відповідальність у разі порушення положення Конвенції стосовно відповідності товару (ст. 3540), зокрема, коли товар непридатний для цілей, для яких зазвичай використовується

товар того самого опису. Важливе положення ст. 45 – закріплення права покупця на відшкодування збитків і регулювання співвідношення цього права з іншими засобами правового захисту покупця. У п. 2 підкреслено, що здійснення покупцем свого права на інші засоби правового захисту не позбавляють його права вимагати відшкодування збитків. У цій статті йдеться лише про матеріальне право покупця на компенсацію збитків: правила нарахування збитків, що вправі вимагати покупець, містяться в ст. 74–77.

Конвенція виключає можливість втручання у взаємини продавця і покупця суду чи арбітражу, якщо покупець вже використовував який-небудь засіб правового захисту з приводу порушення договору. За даною нормою продавцю не може бути надано відстрочки, пов'язаної з виконанням ним своїх зобов'язань, якщо він звертається за цим до суду чи арбітражу.

З огляду на диспозитивний характер положень Конвенції (ст.

1. сторони в договорі можуть передбачити й інші засоби правового захисту, розширити їх кількість або вилучити які-небудь з них. Зокрема, у міжнародній комерційній практиці поширене використання таких договірних санкцій за порушення договору, як неустойка, тобто узгодження визначеної суми, що підлягає сплаті при порушенні договору. Регулювання таких засобів правового захисту залишилося за межами Конвенції. У разі виникнення щодо цього питання, яке сторони не врегулювали в договорі, їхнє рішення може визначатися насамперед відповідно до загальних принципів Конвенції, а за відсутності таких принципів – відповідно до права, застосованого у силу норм міжнародного приватного права. Іншими словами, питання про наслідки договірних штрафів і неустойок у багатьох випадках зважуватиметься на основі норм застосованого національного права.

Невиконання продавцем своїх зобов'язань, передбачених договором чи Конвенцією, дає покупцю право жадати від продавця реального виконання того, що становить предмет договору. Право покупця вимагати реального виконання договору продавцем означає, що продавець повинен доставити відповідно або весь товар, або його відсутню частину, усунути наявні в товарі дефекти чи вчинити будь- які інші дії, необхідні для того, щоб договір було виконано так, як передбачалося.

Реалізація права покупця на виконання договору в натурі не позбавляє його права вимагати відшкодування збитків, як це передбачено п. 2 ст. 45. Якщо п. 1 даної статті застосовується до будь- якого виду порушення договору, то п. 2 регулює взаємини

контрагентів при конкретному порушенні – коли поставлений товар не відповідає договору. У цьому випадку покупець може зажадати заміни товару, але за певних умов. Перша умова пов'язана з тим, що витрати продавця з відправлення покупцю другої партії товарів і реалізації вже поставленого товару, який не відповідає договору, можуть значно перевищувати збитки покупця через постачання йому невідповідного товару. У Конвенції здійснено спробу збалансувати інтереси контрагентів у цьому випадку зазначенням того, що покупець може зажадати заміни товару тільки в тому разі, якщо ця невідповідність становить істотне порушення договору.

Покупець, вимагаючи заміни товару, повинен пам'ятати, що згідно зі ст. 82 таке право втрачається, якщо він не може повернути товар продавцю (крім випадків, передбачених п. б) у тому стані, в якому він його одержав. Якщо поставлений товар не відповідає договору, покупець на підставі п. 3 ст. 46 Конвенції вправі жадати від продавця усунення цієї невідповідності шляхом виправлення. На від- міну від права покупця вимагати заміни невідповідного товару ця правомочність реалізується незалежно від того, чи є невідповідність істотним порушенням договору. Іншими словами, характер порушення договору не впливає на право покупця вимагати усунення невідповідності.

Водночас Конвенція вводить іншу істотну умову реалізації даного права: покупець не може зажадати від продавця усунути невідповідність товару шляхом виправлення, якщо це є недоцільним з урахуванням усіх обставин. Критерієм доцільності вимоги про виправлення буде не рівень порушення договору, а передусім характер товарів, що постачаються, та інші супровідні обставини. Природно, що деякі види товарів узагалі не піддаються виправленню або їх виправлення пов'язане з непропорційними витратами. При цьому необхідно враховувати інтереси обох сторін договору, тобто збитки і вигоди від таких заходів стосуються як продавця, так і покупця.

У Конвенції передбачено випадки непостачання товару у встановлений термін, хоча не виключено й інші порушення зобов'язань, що випливають з договору. Так, надання додаткового терміну може забезпечити постачання усіх частин чи всього товару, виправлення будь-якої невідповідності шляхом усунення дефектів товару або постачання замість вчинення будь-якої іншої дії, що становитиме виконання зобов'язань продавця.

#### Лекційне заняття План

* 1. Поняття договору міжнародної купівлі-продажу товарів. 2.Уніфікація матеріально-правових норм у сфері міжнародної

купівлі-продажу товарів. Конвенція ООН про договори міжнародної купівлі-продажу товарів (Відень, 1980 р.).

1. Процедура укладання договору міжнародної купівлі-продажу товарів.
2. Наслідки розірвання договору.

***Глосарій:*** *міжнародний торговельний договір, види міжнародних торговельних договорів, укладення міжнародних торговельних договорів, оферта, акцепт, забезпечення виконання зобов’язань, неустойка, гарантія, посередництво, міжнародний арбітраж, уніфікація матеріально-правових норм.*

#### Питання та завдання для самоперевірки і контролю засвоєння знань:

1. Дати відповідь на контрольні питання.
   1. Що розуміється під поняттям міжнародного торговельного договору?
   2. Які види міжнародних торговельних договорів найбільше зустрічаються на практиці?
   3. Що таке вільна оферта?
   4. Які особливості має уніфікація матеріально-правових норм у сфері правового регулювання укладення міжнародних договорів купівлі-продажу?
   5. Чим пояснюється наявність різних способів забезпечення виконання договірних зобов’язань учасниками мінародних приватноправових відносин?
   6. Яку роль відіграє неустойка в практиці міжнародних приватноправових договірних відносин?
   7. Що таке гарантія?
   8. Що вкючає в себе поняття посередництва?
   9. Які спори вирішує міжнародний арбітраж?
   10. Яку особливість мають переговори при врегулюванні спорів в міжнародній приватноправовій сфері?
2. Скласти термінологічний словник до теми.
3. Скласти опорний конспект питань для обговорення на семінарському занятті.
4. Виконати завдання:
5. Охарактеризуйте сутність арбітражного вирішення міжнародних економічних спорів у випадку невиконання або неналежного виконання міжнародних економічних та зовнішньоекономічних договорів.
6. Які ви знаєте види арбітражу за порядком їх формування?
7. Дайте загальну характеристику засобів розв’язання спорів мирним шляхом у процесі виконання зобов’язань, що випливають з міжнародних економічних угод.
8. У квітні 2003 р. до господарського суду звернулася українська торговельна компанія з позовом до корпорації «JMM», зареєстрованої у Великій Британії, яка в односторонньому порядку змінила асортимент продукції, що поставлялася за договором міжнародної купівлі-продажу товарів. В обґрунтування свого позову українська компанія посилалася на норми внутрішнього законодавства, відповідач обґрунтував свої заперечення положеннями Віденської конвенції про договори міжнародної купівлі-продажу товарів від 11 квітня 1980 р.

*Визначте належне до застосування право.*

1. Згідно з договором купівлі-продажу ОАО «Арселор Міттал Кривий Ріг» зобов’язане поставити алжирській компанії з виробництва будівельних матеріалів 100 т арматурного металевого прокату на умовах СІФ у місто Тізі Узу. Покупець зобов’язався оплатити товар відразу після його відвантаження Придніпровській залізниці з м. Кривий Ріг.

Товар був своєчасно відправлений, перевантажений на судно

«Герої Шипки» в Одеському порту. Через деякий час продавець отримав повідомлення про те, що вантаж отримано у кількості 95 т (не вистачає одного мотка арматури вагою 5 т). У своїй відповіді продавець зауважив, що вантаж вагою 100 т був переданий залізниці, про що свідчать транспортні документи, і з цього моменту право власності перейшло до покупця.

*Письмово проаналізуйте ситуацію, що склалася. Як слід вирішити цей спір?*

5. Розвязати тести:

1. Міжнародному приватному праву:

а) не відомі приватні кодифікації міжнародних торговельних звичаїв; б) відомі кілька приватних кодифікацій міжнародних торговельних звичаїв;

в) відомі багаточисленні кодифікації міжнародних торговельних звичаїв.

г) непритаманні звичаї як джерела права.

1. Для міжнародного приватного права значення мають:

а) як внутрішні (міжобласні) колізії, так і колізії, що виникають між іноземними правовими системами;

б) лише колізії, що виникають між іноземними правовими системами (міжнародні колізії);

в) колізії, що виникають між іноземними правовими системами (міжнародні колізії) та міжнародні міжперсональні колізії;

г) колізії вітчизняних законів.

1. Змістом колізійної норми у міжнародному приватному праві є: а) відсилання до колізійного права зарубіжних країн;

б) відсилання до компетентного законодавства та вимога належного застосування іноземного закону;

в) самостійне врегулювання правовідносин з іноземним елементом; г) поняття гіпотези та диспозиції колізійної норми.

1. Колізійні прив’язки можуть застосовуватися до: а) правовідносин з національним елементом;

б) правовідносин між державами;

в) особистого статусу фізичних і юридичних осіб, правового становища майна, угод та юридичних фактів.

г) правовідносин з іноземним елементом.

1. Матеріально-правова норма у міжнародному приватному праві: а) по суті регулює правовідносини з «іноземним елементом»;

б) завжди відсилає «іноземний елемент» до іноземної правової системи;

в) є опосередкованою юридичною нормою, що може у певних випадках самостійно врегульовувати правовідносини з «іноземним

елементом», а інколи – відсилати «іноземний елемент» до іноземної правової системи;

г) є основним джерелом.

1. Колізійні норми міжнародного приватного права можуть міститися:

а) лише у внутрішньому законодавстві; б) лише у міжнародних угодах;

в) як у внутрішньому законодавстві, так і в міжнародних угодах. г) судовій та арбітражній практиці.

1. Іноземці в Україні:

а) завжди не володіють такими ж правами, свободами і обов’язками, що й громадяни України;

б) завжди володіють такими ж правами, свободами і обов’язками, що й громадяни України;

в) володіють такими ж правами, свободами і обов’язками, що й громадяни України, якщо інше не передбачено законодавчими актами України та міжнародними договорами;

г) є об’єктами «позитивної дискримінації».

1. Поширення на права іноземців в Україні національного режиму означає, що вони:

а) можуть завжди вимагати надання прав, не передбачених законодавством України;

б) ніколи не можуть вимагати надання прав, не передбачених законодавством України;

в) можуть вимагати у певних випадках надання прав, не передбачених законодавством України.

г) зрівнюються у правах з громадянами України.

1. Національний режим стосовно цивільної правоздатності іноземців в Україні має:

а) умовний характер;

б) безумовний характер; в) невизначений характер.

г) яскраво виражений характер.

1. Види державного імунітету, що відомі міжнародному приватному праву:

а) третейський і арбітражний;

б) майновий, немайновий і судовий;

в) від попереднього забезпечення позову, судовий, від примусового виконання рішення, майновий.

г) дипломатичний та консульський.

#### Реферати (ессе), презентації:

1. Колізійно-правове регулювання міжнародних договорів купівлі- продажу товарів.
2. Зобов’язання продавця. Засоби правового захисту у випадку порушення договору продавцем.
3. Зобов’язання покупця. Засоби правового захисту у випадку порушення договору покупцем.
4. Загальна характеристика угод СОТ щодо міжнародної торгівлі.
5. Публічно-правовий режим розрахунків за зовнішньоекономічними договорами (контрактами).

**Література: 4, 5, 18, 23, 30, 31, 35, 37, 39, 42, 45, 47, 63, 64, 69,**

**71, 73, 75, 78, 86, 89, 92, 95, 102, 105, 107, 109, 115.**

#### \* \* \*

Тема 10: **Міжнародні перевезення вантажів і пасажирів**

Транспорт є однією з найважливіших галузей суспільного виробництва і покликаний задовольняти потреби населення та суспільного виробництва в перевезеннях. Розвиток і вдосконалення транспорту здійснюється відповідно до національної програми з урахуванням його пріоритету та на основі досягнень науково- технічного прогресу і забезпечується державою (Ст. 1 Закону України

«Про транспорт» від 10 листопада 1994 р.).

Згідно зі ст. 21 зазначеного Закону єдина транспортна система України охоплює: транспорт загального користування (залізничний, морський, річковий, автомобільний і авіаційний, а також міський електротранспорт, у тому числі метрополітен); промисловий залізничний транспорт; відомчий транспорт; трубопровідний транспорт; шляхи сполучення загального користування.

Транспорт має обслуговувати усі галузі суспільного виробництва. За допомогою транспортних засобів суб’єкти господарювання надають два різновиди послуг: перевезення вантажу, пасажирів та їх багажу, також транспортування нафти, природного газу, електроенергії тощо.

### Міжнародним перевезенням вважається перевезення вантажів і пасажирів між двома чи кількома державами, що виконується на умовах, встановлених міжнародними угодами (транспортними конвенціями), укладеними цими державами.

На нормативному (національному) рівні не має загального визначення міжнародного перевезення, ми можемо зустріти в окремих конвенціях лише визначення міжнародних перевезень, що здійснюються тими чи іншими різновидами транспорту.

Особливістю регулювання відносин, пов’язаних зі здійсненням міжнародних перевезень є те, що для їх регулювання використовують в основному конвенції та двосторонні угоди щодо міжнародного

сполучення, які містять уніфіковані матеріальні та колізійні норми. Разом з тим слід відмітити, що питома вага матеріальних норм як в міжнародних, так і внутрішніх актах, присвячених врегулюванню проблем міжнародних перевезень, є набагато більшою ніж колізійних. Отже, у даному випадку головним методом правового регулювання виступає матеріально-правовий; за допомогою колізійного методу вирішуються окремі питання, які не можливо вирішити шляхом уніфікації матеріальних норм.

Транспортні договори укладаються від імені за дорученням уряду центральними органами управління транспортом – міністерствами та іншими установами, які здійснюють керівництво залізничним, морським, річковим, повітряним транспортом.

За кількістю країн, які беруть участь у подібного роду міжнародних договорах, їх можна поділити на багатосторонні і двосторонні(багатосторонні – Конвенція про відкрите море (1958 р.), Угода про Міжнародну спілку залізниць (1922 р.), Чиказька конвенція з питань цивільної авіації (1944 р.); угоди, укладені між окремими країнами Співдружності незалежних держав; Угоду про координаційні органи залізничного транспорту СНД(Мінськ 14.02.1992 р. (Україною вона не підписана). Угоду про використання повітряного транспорту(Ташкент 15.05.1992 р. (не підписана Молдовою), та деякі інші. Міжнародні транспортні договори можуть бути різного змісту, в них обов’язково враховується специфіка виду транспортних засобів. У договорі про торгове судноплавство визначається територія, на яку поширюється договір; питання сприяння сторін свободі торгового судноплавства; підтримка і розвиток ділових відносин між органами управління транспортом; дотримання у міжнародному судноплавстві принципу вільної і справедливої конкуренції; визнання національної належності судна; надання допомоги при корабельних катастрофах і аваріях та інші питання.

Таким чином, під **міжнародним транспортним правом** слід розуміти систему міжнародно-правових принципів і норм, які регулюють відносини, що виникають у процесі використання різних видів транспорту у сфері міжнародного економічного співробітництва.

Принципи і норми міжнародного транспортного права дістають своє юридичне закріплення у різних джерелах: міжнародних договорах та угодах з питань транспорту, актах міжнародних організацій (асоціацій, конференцій, палат, комісій тощо).

Найпоширенішими є міжнародні договори з питань транспорту (транспортні договори). Вони укладаються від імені і за дорученням уряду центральними органами управління транспортом – міністерствами та іншими установами, які здійснюють керівництво залізничним, морським, річковим, повітряним транспортом.

Важливе значення для регулювання морських перевезень має **міжнародне морське право як система правових норм і принципів, що регулюють відносини, які виникають у процесі використання Світового океану для торгового і військового мореплавства, рибного та іншого морського промислу, добування біологічних і мінеральних ресурсів, проведення наукових досліджень тощо.** В основу таких відносин покладено принцип свободи відкритого моря, відповідно до якого всі держави і народи мають рівні права на користування Світовим океаном.

Правове регулювання міжнародних морських перевезень передбачає також з’ясування питань, пов’язаних з визначенням, по- перше, режиму торгових суден у відкритому морі та в територіальних водах і, по-друге, режиму торгових суден у міжнародних протоках і каналах, а також у портах.

Під **відкритим морем** слід розуміти всі частини моря, які не входять ні до територіальних, ні до внутрішніх вод якої-небудь держави і якими можуть користуватися різні держави. Ріки використовуються для перевезень різних вантажів із однієї країни в іншу, що викликає необхідність вступу таких країн відповідні відносини, пов’язані з використанням річкових шляхів. Важливе значення при цьому має питання державної належності річок (озер, каналів). Якщо вони повністю знаходяться і межах однієї країни, то є складовими її національного багатства а в деяких країнах визначаються як виключна власність народу Як правило, щодо національних річок діє заборона держави судноплавства, а також різного промислу з боку інших держав.

Щодо міжнародних річок (Дунаю, Рейну, Амазонки та інших то вони відповідно до умов міжнародних договорів відкриті для вільного судноплавства.

Велику роль у питаннях правового регулювання морських перевезень відіграє Міжнародна морська організація – міжнародна міжурядова спеціалізована установа ООН, що функціонує з 1959 До неї входять понад 130 держав світу. Вона створена з мето організації співробітництва й обміну інформацією між урядами технічних питань, які стосуються судноплавства, пов’язаного міжнародною торгівлею; сприяння безпеці на морі; відміни дискримінаційних дій та обмежень

щодо судноплавства, пов’язано з міжнародною торгівлею, тощо. Саме з ініціативи цієї організації було розроблено й підписано ряд конвенцій, кількасот рекомендацій, які є важливими джерелами міжнародного морського права.

Важливе значення для регулювання морських перевезень має міжнародне морське право як система правових норм і принципів, що регулюють відносини, які виникають у процесі використання Світового океану для торговельного і військового мореплавства, риболовецького і морського промислу, добування біологічних і мінеральних ресурсів, проведення наукових досліджень тощо. В основі таких відносин лежить принцип свободи відкритого моря, відповідно до якого всі держави і народи мають рівні права на користування Світовим океаном.

**Джерелами міжнародного морського права** є Статут ООН, Женевські конвенції 1958 р. (Про територіальне море і зону, яка прилягає до нього; Про відкрите море; Про континентальний шельф; Про рибальство і охорону живих ресурсів). Брюссельська конвенція 1910 р., Лондонська конвенція 1954 р. (з поправками 1962, 1969, 1972, 1973 рр.), Конвенція охорони людського життя на морі 1960 р. Особливе значення має Конвенція ООН з морського права 1982 р., яка була підписана 159 державами. Вона охоплює питання, пов’язані з мореплавством і перельотами, розвідкою і розробленням ресурсів, рибальством і судноплавством та ін. Конвенція визнане морські зони, правила проведення морських кордонів, права, обов’язки та відповідальність держав, механізм урегулювання спорів тощо.

Правове регулювання міжнародних морських перевезень передбачає також з’ясування питань, пов’язаних із визначенням, по- перше, режиму торговельних суден у відкритому морі та в територіальних водах і, по-друге, режиму торговельних суден у міжнародних протоках і каналах, а також у портах.

Відповідно до ст. 1 Конвенції з цього питання (Женева, 1958 р.) під «відкритим морем» слід розуміти всі частини моря, які не входять як до територіальних, так і до внутрішніх вод якої-небудь держави і якими можуть користуватися різні держави.

«Відкрите море» вільне для доступу всіх держав, і жодна з них не має права претендувати на підпорядкування якої-небудь його частини своєму суверенітету. Усі держави користуються у ньому свободою судноплавства, рибальства, прокладання підводних кабелів і трубопроводів, а також свободою польотів.

Перебуваючи у «відкритому морі», судна повинні плавати під прапором лише однієї держави (крім випадків, передбачених у міжнародних договорах), підкорятись юрисдикції тієї держави, під прапором якої вони перебувають. Не дозволяється під час плавання або стоянки при заході в порт міняти свій прапор (крім випадків переходу права власності на судно або зміни реєстрації). Судно має свою приписку у порту відповідної держави, має прапор цієї держави і підпорядковується у відкритому морі лише її юрисдикції.

Велике значення мають питання, пов’язані з користуванням протоками (Гібралтарською, Чорноморською – Босфор і Дарданелли, Балтійською – Великий і Малий Бельт та Зунд, Магеллановою і Лаперуза). Вони мають різний міжнародно-правовий режим. Так, користування протоками Гібралтарською, Балтійською, Магеллановою і Лаперуза є вільним і безмитним. Щодо режиму Чорноморських проток, то він визначений спеціальною Конвен- цією 1936 р., підписаною у Монтре. Відповідно до неї прохід через ці протоки у мирний час для всіх торговельних суден вільний, але потребує дотримання певних санітарних норм. Судна підлягають санітарному огляду з боку представників влади Туреччини. Якщо стан судна відповідає санітарним нормам, що засвідчено відповідними документами, то воно може не зупинятись у протоках і йти своїм курсом. Якщо ж ні, то має зробити зупинку для ретельного санітарного огляду, а також сплатити вартість наданих послуг.

У разі війни і за умови, що Туреччина буде нейтральною країною, зберігається принцип вільного проходу як для воюючих, так і нейтральних країн. Якщо ж Туреччина буде воюючою країною, то вона пропускає судна лише тих країн, які не перебувають з нею у стані війни.

Відповідний міжнародно-правовий режим мають канали: Суецький, Панамський, Кільський.

Ефективність економічного співробітництва між країнами багато в чому залежить і від рівня розвитку залізничного транспорту, який має забезпечувати перевезення вантажів і пасажирів з однієї країни в іншу.

Питання про міжнародно-правове регламентування залізничних перевезень вантажів, пасажирів і багажу виникла перед світовим співтовариством ще у другій половині XIX ст. Потреба в його розв’язанні особливо гостро постала в Європі, де на цей час мережа міжнародних залізничних сполучень набула суттєвих розмірів і обсяги вантажо- та пасажиропотоків значно зросли. Правила залізничних перевезень у кожній державі певним способом

відрізнялись, і така відмінність ускладнювала організування переміщення вантажів, пасажирів та їхнього багажу з однієї країни до іншої. Це спонукало низку європейських держав виступити з ініціативою про необхідність прийняття заходів, спрямованих на уніфікацію правил залізничних перевезень. Для реалізації цієї ініціативи 14 жовтня 1890 р. у Берні (Швейцарія) між десятьма європейськими державами (Німеччиною, Австрією, Бельгією, Францією, Угорщиною, Італією, Люксембургом, Нідерландами, Росією та Швейцарією) була прийнята перша Міжнародна конвенція про перевезення вантажів залізничним транспортом (ІС), так звана ***Бернська конвенція.*** Вона започаткувала міжнародно-правове регламентування міжнародних залізничних перевезень вантажів. Регламентування міжнародних залізничних пасажирських перевезень було визначено також у Берні, але 1923 р., у Міжнародній конвенції про залізничні перевезення пасажирів. Обидві конвенції почали називатися бернськими. Але Конвенція про залізничні перевезення вантажів отримала абревіатуру ЦІМ, або МВК, а Міжнародна конвенція про залізничні перевезення пасажирів - ЦІВ, або МПК. У цих угодах брали участь більшість держав Європи, країни Азії (Іран, Сирія та ін.) і Північної Африки (Алжир, Марокко, Туніс) – загалом 33 держави. Колишній СРСР участі у цих конвенціях не брав.

Інтеграційні процеси у післявоєнній Європі внесли зміни в процеси організування та регламентування вантажних і пасажирських залізничних перевезень. Спочатку, у 1966 р., було укладено додаткову угоду до МПК, а 9 травня 1980 р., після чергового перегляду бернських конвенцій та додаткової угоди, прийнято нову Конвенцію про міжнародні залізничні перевезення (КОПФ), яка набула чинності з 1 травня 1985 р. До угоди як додатки увійшли два документи, що містять цивільно-правові норми про врегулювання умов міжнародних залізничних перевезень. Перший, позначено як ***«Додаток А»,*** названо

«Єдині правила МПК», або ЦІВ. Він регулює перевезення пасажирів та багажу. Другий – «Додаток В». Це ***«Єдині правила МВК»,*** або ***ЦІМ.*** Вони регулюють перевезення вантажів. Додатки містять основні правила, обов’язкові для відправників, одержувачів вантажів, транспортних підприємств.

При укладанні двосторонніх і багатосторонніх угод на перевезення вантажів і пасажирів, як правило, дотримуються певних загальних, стандартних умов.

При прийманні вантажу для міжнародних перевезень застосовують правила залізниці країни-відправника, але з урахуванням правил, які

діють у країні, до якої надсилається вантаж. Все дістає своє закріплення у відповідних двосторонніх або багатосторонніх міжнародних угодах.

Свої особливості має міжнародне перевезення пасажирів. Наприклад, вартість проїзду пасажирів і провозу багажу визначається ставками або внутрішнім тарифом країн, що беруть участь у цих перевезеннях, чи спеціальними ставками міжнародних рифів, що встановлюються у межах міжнародних угод відповідними державами.

Міжнародне перевезення автомобільними транспортними засобами використовується у тих випадках, коли це єдина можливість переміщення вантажів і пасажирів або коли такий вид перевезення у даних умовах є більш рентабельним й ефективним порівняно з використанням інших (залізничних, морських, річкових, повітряних) засобів транспорту.

Зростання кількості автомобільних перевезень вантажів зумовило необхідність активного укладання міжнародних угод, у тому числі між країнами-сусідами. Вони містять положення про регулярні й нерегулярні перевезення вантажів автотранспортними засобами та порядок розрахунків і платежів за міжнародні транспортні перевезення й послуги, пов’язані з ними, визначають перевізників і под.

На початку XX ст. виникла необхідність уніфікувати норми міжнародних договорів для полегшення правової регламентації автомобільних перевезень. Однією з таких угод стала Конвенція про врегулювання автомобільного руху між країнами, становлення технічних вимог до автомобілів у міжнародному сполученні, прав керування автомобілем, про уніфікування сигналів на автошляхах, укладена 1926 р. у Парижі.

Правовий статус наземного транспортного середовища пов’язаний із правовим статусом державної території, якою здійснюють перевезення, а правовий статус державної території, в свою чергу, на суверенітеті країни на її території. Водночас на правовий режим наземного перевезення поширюються норми міжнародного права, спрямовані на організування дорожнього руху.

У зв’язку з поширенням міжнародних автомобільних перевезень виникло питання стосовно розроблення та прийняття Конвенції про дорожній рух та Протоколу про дорожні знаки і сигнали (Женева, 1949 р.). За сучасних умов ці міжнародно-правові акти діють у редакції від 8 листопада 1968 р. і відомі як Конвенція про дорожній рух, чинна в Україні з 2 травня 1977 р., та Конвенція про дорожні знаки та сигнали, чинна у нашій державі з 6 червня 1978 р.

Європейські держави уніфікували норми про умови договору міжнародного автомобільного перевезення вантажів у Конвенції про договір міжнародного перевезення вантажів, підписаній у Женеві 19 травня 1956 р. (діє у редакції від 5 липня 1978 р.). У ній уніфіковано умови, котрі регулюють міжнародне перевезення вантажів автомобільним транспортом, зокрема щодо застосовуваних документів, а також щодо відповідальності перевізника. Міжнародні автомобільні перевезення вантажів дещо регламентують договори, пов’язані з митним оформленням проходження автомобільного транспорту територією конкретної держави. Так, митний режим під час перетину автомобільними транспортними засобами кордонів європейських-держав регламентує Митна конвенція про міжнародне перевезення вантажів із застосуванням книжки МДП від 14 листопада 1975 р. Вона обов’язкова для України як однієї з правонаступниць СРСР, це підтверджено нею 1994 р. У цій галузі Україна використовує значну кількість міжнародних договорів, укладених європейськими державами у 1970-1980 рр., наприклад, Європейську угоду, що доповнює Конвенцію про дорожні знаки і сигнали (чинна для України з 3 серпня 1979 р.), Європейську угоду про міжнародні автомагістралі від 15 листопада 1975 р. (діє в Україні з 29 березня 1983 р.), Протокол про розмітку доріг від 1 березня 1973 р., Європейську угоду щодо роботи екіпажів транспортних засобів, які здійснюють міжнародні автомобільні перевезення (ЄСТР) від 1 липня 1970 р. зі змінами від 1973 р.

Для подальшого розвитку міжнародних автомобільних перевезень Україна укладає двосторонні міжнародні договори. З- поміж них – Угода про міжнародні автомобільні перевезення з Польщею **(1992 р.), Угода про міжнародні автомобільні перевезення вантажів із Францією (1992 р.),** Угода про міжнародне автомобільне сполучення із Білоруссю **(1992 р.)** та Виконавчий протокол до неї **(1994 р.),** Угода про міжнародне автомобільне сполучення з Грузією **(1993 р.),** Угода про міжнародне автомобільне сполучення з Росією та Виконавчий протокол до неї **(1995 р.), Угода про міжнародне автомобільне сполучення з Вірменією (1998 р.) і под.**

У названих та інших міжнародних двосторонніх договорах зазначено, що регулярні перевезення здійснюють на підставі дозволу - документа на проїзд, який дозволяє в’їзд/виїзд автомобільного транспортного засобу однієї договірної держави на/з територію/ї) іншої держави або надає право на проїзд транзитом через територію

іноземної договірної держави. Дозволи видають на підставі встановлених квот. Для нерегулярних перевезень наявність дозволу не обов’язкова.

Використання цивільного повітряного флоту для здійснення міжнародних перевезень вантажів і пасажирів потребує відповідного правового регулювання відносин, що складаються при цьому.

З метою регулювання відносин між своїми членами асоціація розробила і прийняла ряд важливих документів. Це – єдині умови Перевезення (1927 р.); форми білетів, багажних квитанцій і накладних (1929 р.); умови перевезення пасажирів і багажу (1954 р.) та ін. о 3 метою організації повітряних польотів цивільних літаків однієї держави над територією іншої укладаються спеціальні двосторонні і багатосторонні угоди (договори). В них підтверджується право на експлуатацію відповідної повітряної лінії, встановлюється розклад і визначаються тарифи, закріплюються положення про забезпечення безпеки польотів, дії законодавства і різних правил, порядок ведення переговорів під час виникнення спорів щодо тлумачення і застосування угоди тощо.

Особливість повітряного транспорту, що відрізняє його від інших транспортних засобів, – швидкість перевезення. На коротких відстанях (до 500 км) залізничний і автомобільний транспорт явно переважає повітряний за рахунок значно меншого часу на наземне обслуговування. Однак за зростання відстані перевезень пасажири віддають перевагу повітряному транспорту.

Для польоту літаків визначеним маршрутом виділено повітряні смуги завширшки приблизно 30 км. Шлях польоту називають повітряною трасою, а її проекцію на землю – наземною трасою повітряної лінії.

***Повітряна лінія*** – це постійний маршрут регулярних польотів літаків між населеними пунктами, забезпечений наземним устаткуванням обслуговування польоту. Сукупність усіх повітряних ліній і пристроїв, призначених для забезпечення регулярних польотів цивільної авіації, утворює мережу повітряних шляхів сполучення.

Залежно від категорій обслуговування повітряних ліній аеропорти розподіляють на міжнародні та ***внутрішні.*** Повітряні лінії, якими відбуваються польоти літаків, також є внутрішні й ***міжнародні.*** Польоти літаків на внутрішній і міжнародній повітряних лініях – це регулярні рейси, виконувані відповідно до розкладів, і замовлені (чартерні), здійснювані на основі договорів з підприємствами, організаціями, туристичними фірмами.

Пасажирів і їхній багаж перевозять авіатранспортом на підставі договору. Його укладають авіатранспортне підприємство (перевізник) й окремі громадяни, організації, туристичні фірми. Водночас із регулярними авіатранспортні підприємства виконують ***чартерні перевезення*** – нерегулярне перевезення, умовою здійснення якого є фрахтування всього повітряного судна чи частини його комерційної ємності. Зафрахтовану ємність замовник використовує на свій розсуд. Такі перевезення виконують маршрутами, що збігаються з наявними на внутрішніх і міжнародних авіалініях, або будь-якими іншими.

У світовій практиці розрізняють низку комерційних різновидів чартерів. Наприклад, під час закритого чартеру перевезення оплачує організація, що купує чартер для своїх співробітників зазвичай маршрутом, який не входить у регулярні повітряні лінії. Пасажири не оплачують перевезення. Чартери такого виду займають незначну частину в обсязі чартерних перевезень.

За блок-чартеру замовник купує частину комерційної ємності літака – блок місць (30-40 місць) на регулярному рейсі. Замовник платить за блок загалом, незважаючи на фактичне його використання, тобто зайнятість місць у блоці. Такі перевезення вигідні авіакомпаніям лише в період попиту, адже блок місць продають за ціною, істотно меншою, ніж його вартість за звичайними тарифами.

У змісті типового договору чартеру вказують тип повітряного судна та конкретні умови перевезення, які визначають:

* максимальне комерційне завантаження чартеру: кількість пасажирів, маса багажу;
* місце відправлення та призначення, час вильоту рейсу;
* призначення перевезення;
* права й обов’язки перевізника та замовника.

Перевізник, наприклад, зобов’язується вчасно, згідно з графіком, доданим до договору, надати літак визначеної вартості, що забезпечує перевезення чартерного завантаження. Виконання формальностей, пов’язаних зі здійсненням польотів, до котрих належать імміграційні, митні, карантинні, прикордонні питання, а також отримання дозволу авіаційної влади на виконання чартерного перевезення бере на себе перевізник. Замовник зобов’заний забезпечити своєчасну доставку пасажирів і багажу в аеропорт відправлення.

Визначають мінімальне комерційне завантаження, згідно з яким замовлений рейс буде виконаний. За пропонованого низького

комерційного завантаження авіатранспортні підприємства планують чартерні рейси в інтересах декількох замовників, а також передбачають завантаження повітряного судна в обох напрямках.

Підставою для виконання чартерних рейсів (планових і за разовими заявками) є заявка (гарантійний лист) підприємства замовника, надана авіапідприємству за 15 днів до виконання рейсу. В ній називають замовника, дату виконання рейсу, зобов’язання з виконання правил перевезення пасажирів, багажу й іншу необхідну інформацію.

Обидві сторони мають право розірвати договір. Авіапідприємство використовує це право у випадках: нестачі авіапалива чи скорочення його ліміту; невиконання замовником зобов’язань з мінімального комерційного завантаження повітряного судна; відволікання літака для виконання урядових завдань. Замовник має право відмовитися від чартерного рейсу, коли: авіапідприємство затримало виконання рейсу більше ніж на 5 год; замінило тип повітряного судна і внаслідок цього не буде забезпечено обсяг і якість перевезень, передбачені за договором виконання замовленого рейсу.

У договорі вказують повну вартість чартеру, зазвичай вартість нетто, тобто ціну для перевізника. Комісійні, аеропортові й інші збори замовник оплачує окремо.

Повітряний транспорт, отже, здійснює і внутрішні, й міжнародні перевезення пасажирів та туристів. ***Міжнародним*** вважають ***перевезення,*** згідно з яким (незалежно від того, чи була перерва у перевезенні пасажирів) пункти відправлення та призначення розташовані або на території двох держав, або на території тієї самої держави, якщо передбачена зупинка на території іншої держави. Характер такого перевезення визначає низка особливостей. Так, договір міжнародного перевезення не залежить від форми перевізного документа. Приміром пасажирові, що вилітає з Одеси у Варну, оформили квиток внутрішнього зразка. Це буде лише порушення правил оформлення перевізних документів, але характер перевезення від цього не зміниться. І навпаки, внутрішнє перевезення не стане міжнародним від того, що іноземному громадянинові в тому чи іншому агентстві оформлять авіаквиток міжнародного зразка на політ Харків–Київ.

Договір міжнародного повітряного перевезення не змінює свого характеру, якщо він буде виконаний декількома авіатранспортними підприємствами, навіть якщо одне з них виконало свою частину перевезення повністю у межах однієї і тієї самої

держави. Наприклад, пасажирові у Будапешті оформлено квиток Будапешт – Львів – Київ – Будапешт. Національна авіакомпанія

«Авіалінії України» виконує перевезення тільки на ділянці Львів– Київ. Оскільки ж усе перевезення розглядають єдиною операцією, то і перевезення на відтинку Львів–Київ буде вважатися міжнародним.

В цілому у сфері міжнародних перевезень використовуються такі види колізійних прив’язок: закон місця відправлення пасажирів (вантажу), закон прапора, закон місця реєстрації судна (транспортного засобу), закон країни призначення, транзиту, закон країни перевізника, а також принцип автономії волі.

Усі міжнародні акти, які тим чи іншим чином торкаються питань міжнародної транспортної політики, можна поділити на два масиви: по-перше, це міжнародні акти загального характеру, у яких передбачено загальні напрямки щодо співробітництва у галузі транспортної політики, закріплено статус міжнародних транспортних організацій, врегульовано правила руху тощо, по-друге, це міжнародні акти, які безпосередньо спрямовані на гармонізацію національного законодавства у галузі міжнародних перевезень пасажирів, їх багажу та вантажів за допомогою різних видів транспорту: морського, повітряного, залізничного, автомобільного, водного, а також змішаних перевезень.

Окрім вищеназваних видів міжнародного сполучення (за різновидами транспорту та предметом транспортних операцій) у законодавстві та науковій літературі використано також інші критерії, за якими виділено такі різновиди:

* в залежності від періодичності транспортних операцій – регулярні перевезення (лінійні) та нерегулярні;
* з урахуванням порядку проходження вантажами та пасажирами прикордонних пунктів – перевезення безперевантажні (безпересадочні) та перевезення вантажні (пересадочні);
* в залежності від того, завершується чи ні перевезення на території країни – сусідки – перевезення сусідні, транзитні та прохідні (кільцеві);
* в залежності від того, здійснюється сповіщення на підставі одного або декількох договорів перевезення, – перевезення прямого сполучення, непрямого (ламаного) сполучення.

Одним з міжнародних актів загального характеру у сфері міжнародної транспортної політики, який має безпосереднє значення для України, є Угода про принципи формування спільного транспортного простору і взаємодії держав-учасниць Співдружності

Незалежних Держав у галузі транспортної політики, (9 жовтня 1997 р.) Угоду ратифіковано Законом України від 6 жовтня 1999 р. Її метою є створення умов для функціонування спільного транспортного простору та вироблення скоординованої транспортної політики.

Держави-сторони Угоди погодилися проводити політику державної підтримки транспортного комплексу, визначати пріоритетні проекти з узгодженого інвестування, а також щодо створення інтегрованих транспортних систем на рівні міжнародних стандартів.

Головною метою усіх конвенцій та договорів, які стосуються міжнародного транспортного сповіщення є створення безпеки перевезень та спрощення формальностей, а також захист державних інтересів та інтересів осіб, які безпосередньо приймають участь у транспортній операції.

#### Семінарське заняття Питання для обговорення

1. Поняття та види міжнародних перевезень і правові підстави їх здійснення.
2. Міжнародні залізничні перевезення. Приєднання України до Конвенції про міжнародні залізничні перевезення (КОТІФ) – Закон України від 05.06.2003 р. Право, що застосовується до договору за відсутності згоди сторін про вибір права.
3. Міжнародні повітряні перевезення. Приєднання України до Конвенції про уніфікацію деяких правил міжнародних повітряних перевезень (м. Монреаль, 1999 р.) згідно із Законом України від 17.12.2008 р. № 685-УІ.
4. Міжнародні морські перевезення. Основні міжнародні конвенції у сфері морських перевезень, вантажів.

***Глосарій:*** *міжнародні перевезення, транспортне сполучення, фрахт, коносамент, пасажир, вантаж, багаж, відправник, перевізник, вантажоодержувач, транзит, супровідні документи.*

#### Питання та завдання для самоперевірки і контролю засвоєння знань:

1. Дати відповідь на контрольні питання.
   1. Що розуміється під поняттям міжнародного транспортного права?
   2. Що таке «міжнародне перевезення» і чим воно відрізняється від внутрішньодержавного перевезення?
   3. У чому полягає правове регулювання міжнародних морських

перевезень?

* 1. Які особливості правового регулювання міжнародних річкових перевезень?
  2. У чому полягає суть правового регулювання міжнародних залізничних перевезень?
  3. Які основні проблеми сучасного міжнародного транспортного права?
  4. У чому полягають особливості правового регулювання міжнародних автомобільних перевезень?
  5. У чому полягають причини, що зумовлюють необхідність міжнародного співробітництва у сфері повітряних перевезень?
  6. Які способи міжнародних морських перевезень вам відомі?
  7. Які різновиди коносаменту використовуються в міжнародних морських перевезеннях?

1. Скласти термінологічний словник до теми.
2. Скласти опорний конспект питань для обговорення на семінарському занятті.
3. Виконати завдання:
   1. Дайте письмову класифікацію міжнародних перевезень за різними критеріями.
   2. Охарактеризуйте основні джерела міжнародного транспортного права.
   3. Які способи міжнародних морських перевезень вам відомі?
   4. Які різновиди коносаменту використовуються в міжнародних морських перевезеннях? Наведіть конкретні приклади.
   5. Охарактеризуйте правовий режим міжнародних річкових перевезень. Які річки можна віднести до міжнародних? Відповідь оформіть у вигляді доповіді.
   6. Які міжнародні нормативно-правові акти регулюють міжнародні залізничні перевезення?
   7. Класифікуйте основні способи фрахтування повітряних суден.
   8. ТОВ «Лубнифарм» (Полтавська обл.) здійснювало перевезення вантажу літаком компанії «British Airways Cargo» до Борисполя. В авіаційній накладній була зазначена вага отриманого для перевезення вантажу 250,5 кг. При видачі вантажу в аеропорті «Бориспіль» вантаж важив 245,5 кг, тобто була виявлена нестача у 5 кг. Як було з’ясовано із складеного акта, втрата частини вантажу відбулася внаслідок пошкодження упакування.

*Якими міжнародними актами регулюються зазначені відносини? Визначте судову установу, компетентну розглядати*

*спір. Як слід вирішити справу?*

* 1. Між експедитором-перевізником Свиридовим О. (м. Кременчук) та УВК «Nemiroff» було укладено договір, згідно з яким Свиридов О. зобов’язався доправити вантаж на дочірнє підприємство замовника «Nemiroff Polska» (Варшава). На виконання договору перевізник Свиридов прийняв вантаж за міжнародною транспортною накладною CMR. У дорозі вантаж був викрадений з автомобіля неустановленими особами.

УВК «Nemiroff» звернулася до господарського суду Полтавської області з позовом про відшкодування збитків у розмірі 80 тис. грн.

Господарський суд прийняв справу до провадження і вирішив її на підставі норм українського законодавства. Посилання відповідача на Конвенцію про договір міжнародного дорожнього перевезення вантажів (КДПВ) від 19.05.1956 р. (набрала чинності для України 17.05.2007 р.) судом відхилено, оскільки обидві сторони договору є українськими суб’єктами господарювання і сам договір не містить посилань на згадану Конвенцію.

*Проаналізуйте ситуацію, що склалася. Чи згодні Ви з позицією суду? Обґрунтуйте свою думку.*

1. Розв’язати тести:
2. Договори тайм-чартера и дімайз-чартера регулюються правом: а) обраним сторонами договору;

б) місця виконання договору; в) місця укладання договору; г) прапору судна.

1. Договір морського перевезення пасажирів регулюється правом держави:

а) місця відправлення пасажирів; б) міста призначення судна;

в) яка вказана в білеті пасажира; г) прапору судна.

1. Збитки, яких завдано внаслідок зроблених навмисно і розумно надзвичайних витрат або пожертвувань з метою врятування судна, фрахту і вантажу, що перевозиться на судні, від загальної для них небезпеки, називаються:

а) загальною аварією;

б) вартістю ремонту морського судна; в) внесками на покриття видатків;

г) коносаментом.

1. Основними ознаками міжнародного авіаперевезення є: а) політ повітряного судна, що належить іноземній особі;

б) політ здійснюється по спеціальних міжнародних авіалініях;

в) політ повітряного судна в повітряному просторі більш ніж однієї держави;

г) наявність у складі екіпажу повітряного судна іноземних громадян.

1. Статут міжнародної організації цивільної авіації (ІКАО): а) затверджено на засіданні асамблеї ООН в 1944 році;

б) затверджено Євросоюзом;

в) є частиною Конвенції про міжнародну цивільну авіацію 1944 року; г) затверджено Асоціацією міжнародних авіаперевізників.

1. Дія Варшавської конвенції для уніфікації деяких правил, що стосуються міжнародних повітряних, 1929 г., розповсюджується на повітряні перевезення:

а) всіх авіаперевізників;

б) за розпорядженням Кабінету Міністрів України; в) між Європейськими державами;

г) між країнами, які приймають в ній участь.

1. Основними колізійним нормами, які застосовуються в галузі міжнародних залізничних перевезень, є

а) закон місця відправлення вантажу (багажу, пасажирів); б) закон місця призначення вантажу;

в) закон прапору; г) закон суду.

1. Іноземні автомобільні перевізники не можуть:

а) здійснювати перевезення між населеними пунктами в Україні; б) здійснювати транзитний проїзд через Україну;

в) здійснювати перевезення пасажирів; г) здійснювати перевезення вантажів.

1. Зупинення та переривання перебігу позовної давності визначається за

а) законом місця укладання договору; б) законом суду;

в) законом перевізника ;

г) законом здійснювати перевезення вантажів.

1. В деліктних відносинах основною формулою прикріплення є: а) закон місця виконання договору;

б) закон місця заподіяння шкоди;

в) закон місця укладання договору; г) закон місця здійснення акту .

#### Реферати (ессе), презентації:

1. Міжнародні автомобільні перевезення. Конвенція про договори міжнародного дорожного перевезення вантажів (КДПВ) 1956 р.
2. Міжнародні річкові перевезення. Будапештська конвенція про договір перевезення вантажів внутрішніми водними шляхами від 22 червня 2001 р.
3. Міжнародні змішані перевезення. Конвенція ООН про міжнародні змішані перевезення вантажів від 24 травня 1980 р.
4. Договір міжнародного перевезення вантажу, пасажирів та багажу.
5. Претензії та позови з міжнародних перевезень, вантажів і пасажирів. Особливості обчислення строків претензійної та позовної давності.
6. Відповідальність перевізника за шкоду, заподіяну внаслідок смерті пасажира або ушкодження його здоров’я. Межі відповідальності перевізника.

**Література: 4, 5, 6, 30, 31, 51, 65, 71, 75, 76, 78, 92, 95, 102,**

### 107, 115, 119, 122.

#### \* \* \*

**Тема 11: Зобов’язання внаслідок завдання шкоди у міжнародному приватному праві**

Глобалізація економік і культур, розширення міжнародних культурних і господарських контактів у приватній сфері, міжнародний туризм і міграція населення, науково-технічний прогрес, міжнародні екологічні катастрофи і інші подібні чинники призводять до виникнення різних зобов’язань, у тому числі і деліктних (від лат. делікт – правопорушення) у міжнародному приватному праві.

**Характер міжнародно-правових деліктів у приватній сфері отримують ті з них, що так чи інакше пов’язані більше ніж з одним правопорядком.** Так, зобов’язання із заподіяння шкоди має зв’язок більше ніж з одним правопорядком, коли:

а) підстава деліктного відношення (протиправна шкода) проявляється у декількох державах;

б) хоча б один із суб’єктів деліктних відносин – іноземець;

в) дія деліктвента, що породжує обов’язок відшкодувати заподіяну шкоду, простирається в іноземну правову сферу;

г) предмет деліктних відносин (у зобов’язальних майнових відносинах) пошкоджується в умовах іноземного правопорядку;

д) суб’єктивне право потерпілого і юридичний обов’язок деліктвента виникають в одних державах, а реалізуються в інших;

е) права третіх осіб обговорюються за законодавством іноземної держави;

ж) право на відшкодування шкоди є похідним від договірних відносин сторін чи від інших преюдиціальних фактів, що обговорюються за іноземним правом (договір страхування, договір найму, угода про звільнення деліктвента від обов’язку відшкодувати шкоду і т.д.);

з) справа про відшкодування шкоди розглядається в іноземному суді; і) рішення про відшкодування шкоди виконується в іноземній країні.

Однією з підстав виникнення зобов’язань, згідно зі ст. 440 Цивільного кодексу України, є заподіяння шкоди іншій особі. На відміну від інших зобов’язань, які виникають з правомірних актів (наприклад, договору, односторонньої угоди, адміністративного акта), цей вид зобов’язань виникає з неправомірних актів, яким є правопорушення, тобто протиправне, винне заподіяння шкоди деліктоздатною особою. Зобов’язання внаслідок заподіяння шкоди називають деліктними. Заподіяння шкоди іншій особі не завжди породжує деліктне зобов’язання. Воно виникає там, де заподіювач шкоди і потерпілий не перебували між собою у зобов’язальних відносинах або шкода виникла незалежно від існуючих між сторонами зобов’язальних відносин.

Відсутність між потерпілим і заподіювачем зобов’язальних відносин до заподіяння шкоди не означає, що між ними не існувало ніяких цивільно-правових відносин. Вони перебували в абсолютних цивільних правовідносинах, змістом яких є абсолютне суб’єктивне цивільне право та абсолютний суб’єктивний цивільний обов’язок.

Для конкретного визначення статуту деліктного зобов’язання діють прив’язки колізійних норм деліктного права. Вони безпосередньо вказують на право певної країни, за яким слід вирішувати спірні питання деліктного зобов’язання у сфері міжнародного приватного права.

У сфері деліктних зобов’язань міжнародного приватного права основною, найбільш розповсюдженою прив’язкою, яка наближається до звичаєвої, має довгу історію практичного застосування і повсюдного закріплення як на рівні національного законодавства, так і на рівні міжнародних угод, є прив’язка до закону місця вчинення делікту – lex loci delicti commissii.

Указана прив’язка відображає інтереси держави й потреби цивільного обігу в застосуванні деліктних норм за правом країни, де

мав місце делікт. Зобов’язання із заподіяння шкоди глибоким корінням заглиблюються у той правопорядок, в надрах якого вони виникли. І так само як весь правопорядок у цілому, деліктні відносини несуть на собі відбиток економічного й суспільного устрою, що затвердився в даній державі. Відсилка до закону місця здійснення правопорушення відображає внутрішні, спонтанні зв’язки, що об’єднують зобов’язальні відносини з місцевим правовим устроєм. Усвідомлена необхідність у застосуванні legis loci delicti commissi виникає тоді, коли делікт не просто оточений чужорідною для нього правовою сферою, а органічно з нею пов’язаний.

Ситуація, коли за іноземним законом діяння визнається протиправним, а за законом суду – ні, отримала в літературі назву негативних колізій (на відміну від позитивних, коли діяння визнається протиправним за обома законодавствами). Частіше за все негативні колізії деліктних зобов’язань вирішуються на користь lex fory.

Для відшкодування шкоди, що була заподіяна за межами суверенних держав на зареєстрованих засобах водного чи повітряного транспорту також встановлюється окрема колізійна прив’язка lex flagi

* закон права держави, під прапором чи іншим розпізнавальним знаком якого транспортний засіб пересувався на момент здійснення правопорушення.

Однією з підстав виникнення зобов'язань, згідно з ст.440 ЦК України, є заподіяння шкоди іншій особі. На відміну від інших зобов'язань, які виникають з правомірних актів (наприклад, договору, односторонньої угоди, адміністративного акта), цей вид зобов'язань виникає з неправомірних актів, яким є правопорушення, тобто протиправне, винне заподіяння шкоди деліктоздатною особою. Зобов'язання внаслідок заподіяння шкоди називають деліктними. Заподіяння шкоди іншій особі не завжди породжує деліктне зобов'язання. Воно виникає там, де заподіювач шкоди і потерпілий не перебували між собою у зобов'язальних відносинах або шкода виникла незалежно від існуючих між сторонами зобов'язальних відносин.

Відсутність між потерпілим і заподіювачем зобов'язальних відносин до заподіяння шкоди не означає, що між ними не існувало ніяких цивільно-правових відносин. Вони перебували в абсолютних цивільних правовідносинах, змістом яких є абсолютне суб'єктивне цивільне право та абсолютний суб'єктивний цивільний обов'язок. Абсолютність суб'єктивного цивільного права полягає в тому, що воно охороняється від усіх і кожного, хто підпорядкований даному

правовому режиму. До абсолютних прав належать право власності, право на недоторканість життя і здоров'я, честі та гідності, особистої свободи, право на охорону здоров'я тощо. Якщо абсолютне суб'єктивне право охороняється від усіх і кожного, то кореспондуючий юридичний обов'язок також покладається на всіх і кожного. Абсолютний юридичний обов'язок характеризується пасивністю, його змістом є необхідність утримуватись від порушення чужого абсолютно суб'єктивного права. Невиконання такого обов'язку завжди призводить до порушення чужого суб'єктивного права і при наявності передбачених законом інших підстав породжує деліктне зобов'язання.

Деліктне зобов'язання – це зобов'язання, в якому особа, що протиправно заподіяла шкоду особистості громадянина або його майну чи майну організації, зобов'язана її відшкодувати, а потерпілий має право на відшкодування заподіяної шкоди у повному обсязі. Деліктне зобов'язання – це різновид цивільно-правових зобов'язань і тому йому властиві ті самі структурні особливості, що характеризують кожне зобов'язання. Такими структурними елементами є суб'єкт, об'єкт, зміст.

### Суб'єктами деліктних зобов'язань можуть бути будь-які учасники цивільних правовідносин. Як і в інших цивільно- правових зобов'язаннях, їх називають кредитором і боржником.

Кредитор – це особа, якій заподіяно шкоду (потерпілий). Ним може бути будь-який громадянин (дієздатний, недієздатний, неповнолітній, який не досяг 15 років) України, іноземець та особа без громадянства. Ним може бути також і організація, незалежно від того, чи користується вона правами юридичної особи чи ні.

Боржник – це особа, яка відповідає за заподіяну шкоду. Як правило, нею є заподіювач шкоди. В деяких випадках, передбачених законодавством, боржником виступає не заподіювач шкоди, а особа, винна за поведінку заподіювача. Так, згідно з статтею 446 ЦК України, за шкоду, заподіяну неповнолітнім, який не досяг 15 років, несуть відповідальність його батьки (усиновителі), опікун або учбові, виховні чи лікувальні заклади, під наглядом яких знаходився неповнолітній, якщо не доведуть, що шкода сталася не з їх вини.

При заподіянні шкоди недієздатною особою боржником є його опікун або організація, що зобов'язані здійснювати за ним нагляд (ст.448 ЦК України).

Громадянин виступає в особі боржника за умови, що він є деліктоздатним, тобто здатним відповідати за свої дії.

Деліктоздатність громадян за чинним цивільним законодавством України наступає з 15 років (ст. 13, 447 ЦК України). Наведене правило поширюється не лише на громадян України, а й на іноземців (тих, що не користуються екстериторіальністю) та осіб без громадянства.

Організація вважається деліктоздатною за умови, що вона користується правами юридичної особи. На відміну від кредитора (потерпілого), яким може бути будь-яка організація, незалежно від наявності в неї прав юридичної особи, боржником у деліктних зобов'язаннях може бути лише організація, що є юридичною особою: підприємства, громадські об'єднання, спільні підприємства, релігійні організації тощо, які згідно з частиною першою і другою статті 2 ЦК України можуть бути учасниками цивільних правовідносин. Боржником може бути також Українська держава.

Об'єктом деліктних зобов'язань є відшкодування, яке боржник зобов'язаний надати потерпілому. Воно полягає, відповідно до статті 453 ЦК України, в поновленні майнової сфери потерпілого в натурі (надати річ того ж самого роду і якості, виправити пошкоджену річ і таке інше) або в повному відшкодуванні заподіяних збитків. При ушкодженні здоров'я та заподіянні смерті відшкодування здійснюється у формі грошової компенсації втраченого заробітку, а також інших витрат.

Зміст деліктного зобов'язання складають право кредитора та обов'язок боржника. Згідно з статтею 440 ЦК України обов'язком боржника є вчинення дій, за допомогою яких була б поновлена майнова сфера до такого рівня, в якому вона знаходилась до її порушення, а право кредитора – одержати таке відшкодування.

Деліктне зобов'язання – це правоохоронювані відносини, в яких реалізується цивільна позадоговірна або деліктна відповідальність. Позадоговірній відповідальності властиві риси, що притаманні договірній відповідальності. Вона, як і договірна, – це завжди юридичний обов'язок примусового характеру, реалізація якого викликає у правопорушника негативні майнові наслідки. Разом з тим, позадоговірна відповідальність має свої особливості, що зумовлюють суб'єкт відповідальності, обсяг відповідальності, підстави звільнення від відповідальності.

Договірна відповідальність – це відповідальність за порушення існуючого між сторонами відносного зобов'язання, і тому вона як юридичний обов'язок має характер додаткового, що приєднується до невиконаного. Наприклад, на постачальника, що вчинив прострочення

виконання юридичного обов'язку, змістом якого є постачання певної кількості продукції у передбачений договором строк, покладається обов'язок сплатити неустойку і відшкодувати завдані кредиторові збитки.

Такий обов'язок боржника, порівнюючи з договірним, не замінює останнього, а лише приєднується до нього і має характер додаткового.

Позадоговірна відповідальність наступає за порушення юридичного обов'язку, що має абсолютний характер, входить в абсолютне правовідношення, змістом якого є необхідність утримуватися від порушення суб'єктивного права чи особистого блага. Його порушення щодо конкретного носія права породжує новий обов'язок замість невиконаного – відшкодувати завдану шкоду. Внаслідок цього позадоговірна відповідальність – це завжди новий юридичний обов'язок, який покладається на правопорушника замість невиконаного.

Як договірна відповідальність, так і позадоговірна за змістом є майновими. Проте форми їх вираження різні.

Договірна відповідальність поділяється на дві форми: загальну і спеціальну. Загальна форма – це стягнення збитків. Вона застосовується в усіх випадках, за винятком тих, де закон виключає її. Спеціальні форми, навпаки, можуть застосовуватися там, де це передбачено законом або договором. Неустойка, сплата чи втрата завдатку, позбавлення суб'єктивного цивільного права – спеціальні форми договірної відповідальності.

У деяких випадках, передбачених законом, за порушення договірного зобов'язання може водночас застосовуватись як загальна, так і спеціальна форми.

Позадоговірна відповідальність має своїм змістом, відповідно до статті 453 ЦК України, відшкодування шкоди шляхом відшкодування її в натурі (надати річ того самого роду та якості) або повне відшкодування заподіяних збитків.

Маючи майновий характер, позадоговірна відповідальність в окремих, передбачених законом випадках за своїм змістом може бути немайновою. Наприклад, наслідки порушення заборони, що передбачає стаття 7 ЦК України, зокрема, заборона поширювати відомості, які порочать честь, гідність чи ділову репутацію громадянина та організації. Вчинення таких дій є порушенням пасивного юридичного обов'язку, що кореспондував абсолютному суб'єктивному праву на недоторканість честі, гідності чи ділової

репутації громадянина та організації. Замість невиконаного на правопорушника покладається новий активний юридичний обов'язок з властивим йому примусом – спростувати відповідним способом відомості, які поширені про потерпілого. За своєю суттю цей обов'язок є мірою цивільної відповідальності з немайновим змістом. Відсутність майнового змісту не впливає на її сутність, оскільки в даному випадку зміст обов'язку зумовлюється порушеним особистим (немайновим) правом. Одночасно необхідно зазначити, що підставою для позадоговірної відповідальності у передбачених законом випадках може бути заподіяння моральної (немайнової) шкоди (ст. 440 ЦК України).

Важливе значення для розмежування договірної та позадоговірної відповідальності має характер норм, що регулюють види відповідальності. Позадоговірна відповідальність регулюється імперативними нормами, а тому встановлені ними правила не можуть бути змінені за згодою сторін. Якщо це стосується договірної відповідальності, то, за винятком окремих випадків, підстави і обсяг її можуть визначатись сторонами. Відповідальність за порушення договірного зобов'язання, коли беруть участь кілька осіб на стороні боржника, презюмується частковою (частина перша ст. 173 ЦК України). При позадоговірній відповідальності особи, які спільно заподіяли шкоду, несуть солідарну відповідальність перед потерпілим (ст. 451 ЦК України).

Відмінність між видами відповідальності полягає в дії принципу повного відшкодування шкоди. Хоча він властивий обом видам відповідальності, проте у сфері договірних відносин, особливо між організаціями, законодавство містить деякі винятки, що призводять до значного обмеження дії принципу повного відшкодування збитків. Не змінює становища й той факт, що за порушення окремих видів договірних обов'язків встановлена штрафна неустойка, оскільки вона передбачена в тих договірних зобов'язаннях, де власне діє принцип повного відшкодування шкоди.

При позадоговірній відповідальності шкода відшкодовується повністю незалежно від об'єкта посягання. Наприклад, при пошкодженні автомашини відшкодовуються не тільки витрати, понесені на її ремонт, а й на вартість втраченого машиною товарного вигляду. Ця структура відшкодування відповідає правилу статті 453 ЦК України. В судовій практиці, на жаль, немає випадків, коли б відшкодування здійснювалось у вигляді вартості втраченого товарного вигляду щодо іншого майна.

По-різному вирішується питання про підстави зменшення розміру позадоговірної і договірної відповідальності. В деліктних зобов'язаннях до уваги береться майновий стан однієї сторони – заподіювача в особі громадянина. Відповідно до статті 454 ЦК суд може зменшити розмір відшкодування шкоди, заподіяної громадянином, залежно від його майнового стану. В договірній відповідальності розмір збитків, завданих невиконанням або неналежним виконанням договірного обов'язку не може бути зменшений органом, який розглядає спір. Щодо неустойки, то вона може бути зменшена відповідно до майнового стану не тільки боржника, а й кредитора. Підставою зменшення неустойки може бути ступінь виконання зобов'язання, а також й інші інтереси, що заслуговують на увагу.

При позадоговірній відповідальності заподіювач шкоди звільняється від обов'язку відшкодування, коли шкода виникла внаслідок умислу потерпілого (ст. 450 ЦК України). Груба необережність також може бути підставою для відмови у відшкодуванні (ст. 454 ЦК України). При договірній відповідальності боржник звільняється від відповідальності, якщо невиконання чи неналежне виконання обумовлено умислом або необережністю кредитора (ст. 210 ЦК України).

Різниця у вимогах передбачення, пред'явлених до потерпілого та кредитора, обумовлюється тим, що при заподіянні шкоди поза зв'язком з договірним зобов'язанням правовідношення виникає для потерпілого неочікувано, тому підвищеного передбачення в цьому випадку вимагати від потерпілого неможливо. При договірних зобов'язаннях, оскільки кредитор очікує виконання зобов'язання і готується до прийняття виконання з моменту укладення договору, від кредитора власне і повинна вимагатись така сама передбачливість, яка вимагається від боржника. Боржник несе відповідальність і за просту необережність.

Зазначені особливості позадоговірної відповідальності, її відмінності від договірної мають важливе значення не тільки для теорії цивільного права, а й для практики.

Суть і соціальне призначення позадоговірної відповідальності, як і будь-якого правового явища, можуть бути розкриті за допомогою її функцій, внаслідок чого реалізується призначення відповідного правового явища. Функція виражає основний напрям розвитку того чи іншого правового явища. З точки зору соціології функція вказує на ту роль, яку виконує соціальний інститут. При цьому характеристика

сутності функцій цивільної відповідальності, в тому числі позадоговірної, залежить від юридичного змісту і соціальної направленості відповідальності.

Як міра державного примусу, позадоговірна відповідальність виступає як особлива реакція держави стосовно особи, яка вчинила правопорушення. Вона виражається в осуді її поведінки та супроводжується для неї негативними наслідками. Останні полягають у покладенні на правопорушника нового юридичного обов'язку, змістом якого є відшкодування заподіяної шкоди. Таким покладенням здійснюється вплив на правопорушника через його майнову сферу, що призводить до її зменшення, до позбавлення благ, належних йому. Позадоговірна відповідальність, викликаючи такі наслідки для правопорушника, карає його і тим самим здійснює щодо нього карну (репресивну) функцію.

#### Лекційне заняття План

1. Колізії законів, що регулюють зобов’язання внаслідок завдання шкоди.
2. Право, що застосовується до відшкодування шкоди, завданої внаслідок недоліків товарів, робіт (послуг).
3. Міжнародні договори стосовно деліктної відповідальності. Питання деліктних зобов’язань у договорах про правову допомогу.
4. Обмеження відповідальності в окремих деліктних правовідносинах з іноземним елементом.

#### Семінарське заняття Питання для обговорення

1. Особливості колізійного регулювання відшкодування шкоди, завданої іноземною державою.
2. Роль міжнародних угод у колізійно-правовому регулюванні зобов’язань із завдання шкоди.
3. Гаазька конвенція 1973 р. про право, що застосовується до відповідальності виготівника.
4. Особливості колізійного регулювання відшкодування моральної шкоди.

***Глосарій:*** *делікт, деліктне зобов’язання, кредитор, боржник, презумпція винуватості, деліктна відповідальність,*

*деліктні правовідносини з іноземним елементом, позовна давність, колізійне регулювання відшкодування моральної шкоди.*

#### Питання та завдання для самоперевірки і контролю засвоєння знань:

1. Дати відповідь на контрольні питання.
   1. Які існують колізії законів, що регулюють зобов’язання внаслідок завдання шкоди?
   2. Які чинники визначають право, що застосовується до відшкодування шкоди, завданої внаслідок недоліків товарів, робіт (послуг)?
   3. Що таке міжнародний делікт?
   4. Що таке деліктні зобов’язання у договорах про правову допомогу?
   5. Хто такий боржник?
   6. Хто такий кредитор?
   7. У чому полягають особливості деліктної відповідальності у міжнародних приватноправових відносинах?
   8. Що таке презумпція винуватості?
   9. Які способи застосування позовної давності відомі міжнародному приватному праву?
   10. Що таке моральна шкода у міжнародних приватноправових відносинах?
2. Скласти термінологічний словник до теми.
3. Скласти опорний конспект питань для обговорення на семінарському занятті.
4. Виконати завдання:
   1. Громадянин Італії під час відпочинку на Закарпатті в результаті укусу енцефалітного кліща захворів на енцефаліт та став інвалідом. Договір, укладений постраждалим з українською туристичною фірмою ТОВ «Інтурист-Закарпаття», містив положення про забезпечення безпечного відпочинку. Громадянин Італії також стверджував, що співробітники фірми не попередили його про наявність енцефалітних кліщів у закарпатських лісах та про пов’язану з цим небезпеку.

*Чи може громадянин Італії вимагати відшкодування шкоди, завданої здоров’ю, від української турфірми? Визначте належне до застосування право та судову установу, компетентну розглядати даний спір.*

* 1. Громадяни Молдови працювали на будівництві в Києві, через недотримання правил охорони праці один з молдовських

будівельників завдав шкоди іншому.

*Визначте належне до застосування право. Суд якої держави компетентний розглядати цю справу?*

1. Розв’язати тести:
2. Можливість особи нести відповідальність за шкоду визначається: а) правом місця заподіяння шкоди;

б) законом доміцілія, особи що заподіяла шкоду;

в) правом держави, де наступили наслідки делікту; г) особистим законом фізичної або юридичної особи.

1. Застосування закону місця заподіяння шкоди ускладнено проблемою:

а) жорсткості прив’язки;

б) визначення місця скоєння правопорушення; в) визначення кола суб’єктів;

г) відсутністю практики застосування.

1. До сфери дії права, що застосовується до деліктних зобов’язань не входить визначення:

а) правоздатності особи, що заподіяла шкоду; б) об’єму відшкодування шкоди;

в) підстав звільнення від відповідальності; г) способу відшкодування шкоди.

1. До вимог про відшкодування шкоди, завданої внаслідок недоліків товарів, робіт (послуг) застосовується:

а) право держави, у якій знаходиться місце проживання або основне місце діяльності потерпілого;

б) право держави, у якій знаходиться місце проживання або місцезнаходження виробника або особи, яка надала послугу;

в) право держави, у якій споживач придбав товар або в якій йому була надана послуга;

г) будь-який з вищезазначених варіантів, на вибір потерпілого.

1. До зобов’язань, що виникли внаслідок набуття, збереження майна без достатньої правової підстави, застосовується:

а) право потерпілої сторони;

б) за угодою сторін – право будь-якої держави;

в) право особи, яка набула майно або зберегла його у себе без достатньої правової підстави (право набувача);

г) право країни, в якій такі дії мали місце.

1. В Україні для іноземців у шлюбно-сімейних відносинах встановлено:

а) національний режим;

б) спеціальний режим;

в) режим недискримінації;

г) режим найбільшого сприяння.

1. Шлюб між громадянином України та іноземцем реєструється в Україні:

а) за законодавством України;

б) за законодавством держави іноземця;

в) за законодавством будь-якої держави за вибором осіб, що беруть шлюб;

г) за нормами міжнародного права.

1. Шлюб між іноземцями, зареєстрований за межами України за законом держави місця його реєстрації в Україні є:

а) недійсним; б) дійсним;

в) може бути визнаний дійсним, якщо немає перешкод, встановлених Сімейним кодексом України;

г) може бути визнаний дійсним на умовах взаємності.

1. Розірвання шлюбу між громадянами України, здійснене за межами України за законом відповідної держави, є:

а) недійсним в Україні;

б) дійсним, якщо один із подружжя в момент розірвання шлюбу проживав за межами України;

в) дійсним, якщо обоє з подружжя в момент розірвання шлюбу проживали за межами України;

г) дійсним, якщо обоє членів подружжя виявили бажання його розірвати.

1. Перешкодами для вступу у шлюб іноземців на території України за законодавством України є:

а) пряма лінія споріднення; б) перебування у шлюбі;

в) фізичні вади (глухота, сліпота); г) одностатевість.

#### Реферати (ессе), презентації:

1. Регламент ЄС 2007 р. про право, що застосовується до деліктних зобов’язань.
2. Представництво, довіреність та позовна давність у міжнародному приватному праві.
3. Строк позовної давності та початок його перебігу.
4. Наслідки спливу строку позовної давності.

**Література: 4, 5, 6, 30, 31, 51, 65, 71, 75, 76, 78, 92, 95, 102,**

### 107, 115, 119, 122.

#### \* \* \*

**Тема 12: Трудові відносини у міжнародному приватному праві**

Одним із важливих регуляторів трудових відносин у сфері міжнародного приватного права є колізійні норми, завданням яких є визначення питання про те, правом якої країни повинні регулюватися міжнародні трудові відносини.

### Прив’язки колізійних норм трудового права в законодавствах різних країн неоднорідні. Виявом однієї з основних засад міжнародного приватного права – автономії волі – слід визнати закріплення у багатьох законодавствах прив’язки до вибору сторонами права стосовно міжнародних трудових відносин.

У зв’язку з інтеграційними процесами в економіці, що мають місце в наш час серед більшості країн світу, не рідкісними є трудова міграція і викликані нею трудові відносини, що пов’язані більше ніж з одним правопорядком. Через надзвичайно масштабні транскордонні переміщення товарів, послуг, інтернаціоналізацію виробництва, науково-технічний прогрес, залучення іноземного капіталу, створення транснаціональних корпорацій, спільних підприємств тощо, міждержавна міграція характеризується залученням до неї значного числа осіб. На збільшення обсягів міграції впливають у тому числі і політичні чинники: розпад одних держав і створення інших, зміни в характері політичного устрою, міжнародні і міжетнічні конфлікти, війни і т.д. Результатом цього на сьогодні є існування у будь-якій країні певного прошарку осіб, які на законних чи незаконних підставах, постійно, тимчасово, чи власне з метою працевлаштування перебувають на її території і знаходяться там у трудових відносинах.

За висновком Організації Економічного Співробітництва і розвитку, на сьогоднішній день переселення в багаті країни все збільшується. Його метою крім возз’єднання сімей є пошук праці, що заохочується багатими країнами через збільшення кількості власних громадян пенсійного віку. Пріоритетними галузями праці іноземців у

таких країнах є аграрні роботи, будівництво, і догляд за престарілими особами.

Таким чином виникають і існують трудові відносини, пов’язані більше ніж з однією правовою системою як, наприклад: праця громадян даної країни на іноземних наймачів в країні і за кордоном (трудова еміграція громадян, укладення трудових контрактів з іноземними фірмами про виконання праці всередині країни, праця у закордонних спільних підприємствах); відрядження громадян для праці за кордоном; робота на підприємствах, які є юридичними особами згідно з національним правом, але належать іноземному капіталу і входять до орбіти транснаціональних корпорацій; праця іноземців на різних підставах (трудова імміграція, робота на підприємствах з іноземними інвестиціями, здійснення різних форм економічної співпраці тощо).

Частіше за все міжнародним приватним правом здійснюється регулювання так званих «індивідуальних» трудових відносин, тобто відносин, що виходять за межі національного правопорядку між наймачем і працівником, трудові відносини із розгляду спорів між указаними сторонами і т.д. Однак не виключені і такі ситуації, коли міжнародне приватне право повинне здійснювати регулювання в тому числі «колективних» трудових відносин, пов’язаних із організацією і управлінням колективною працею (відносини між трудовими колективами, профспілками, господарськими органами щодо організації праці, управління підприємством).

Для певних професій (пов’язаних, наприклад, із обслуговуванням міжнародних перевезень, виконанням представницьких функцій на територіях різних країн тощо) вихід за межі одного правопорядку є їх невід’ємною складовою. Сфера міжнародного трудового права значно розширилась у тому числі через діяльність транснаціональних корпорацій, що намагаються провадити свою діяльність у різних країнах (зокрема тих, що розвиваються) з метою зниження витрат на заробітну плату. З іншого боку, самі працівники намагаються вирішити свої соціальні проблеми, пов'язані з низькою заробітною платою, безробіттям і т. ін. в країні громадянства через працевлаштування в країнах з більш високим рівнем умов праці чи більшим колом можливостей для працевлаштування. Проблеми, що можуть виникнути та виникають у зв’язку з цим, пов’язані на глобальному міждержавному рівні з «гастарбайтерами», «зонами дешевих зарплат», «промисловістю, що втікає» (Runaway Industries),

«дешевим прапором» та на рівні окремих осіб із соціальним і

пенсійним забезпеченням, справедливим вирішенням трудових спорів з іноземними наймачами, зарахуванням стажу роботи за кордоном, забезпеченням державного захисту власних громадян у разі їх працевлаштування за межами країни, розповсюдженням на іноземців національного режиму і т.д.

Для правового регулювання трудових відносин національне право різних країн містить відповідні правові норми у конституціях, кодексах, законах, трудових договорах, тощо. Так, трудове право країн континентальної Європи характеризується значною питомою вагою законодавчих актів і колективних договорів, що є головними джерелами трудового права. Судова практика і судові рішення тут не визнаються джерелами права. В країнах англосаксонського права значне місце посідають колективні договори і рішення судів, що мають силу джерел права. На законодавчому рівні регулюються лише окремі питання, які стосуються, зокрема, профспілок, страйків тощо. Визнається, що об’єктивно склалася диференціація трудового права між національними системами, типовими різновидами трудового права, унітарними і федеративними державами і т.д. Диференціацію трудового права різних країн пов’язують із специфікою економічного, політичного устрою, правовими, соціальними, виробничими особливостями, історичним розвитком, культурними, побутовими традиціями, активністю профспілкового руху і т. ін.

При виході трудових відносин за межі одного правопорядку і у зв’язку із зазначеними і іншими розбіжностями правового регулювання трудових відносин національними системами, перед міжнародним приватним правом постало завдання у створенні відповідного правового механізму вирішення таких протиріч і адекватному регулюванні вказаних відносин. Для досягнення цієї мети створюються норми міжнародного трудового права, які розподіляються на колізійні і матеріально-правові, що фіксуються у національних і міжнародних джерелах. Предметом їх регулювання є, зокрема, правовий режим іноземців щодо їх права на працю, праця вітчизняних громадян за кордоном, регламентація праці на спільних підприємствах і т.д.

У правовій літературі ведуться дискусії відносно природи міжнародного трудового права. Так, Лунц Л.А. відмічав подвійний характер права, яке регулює трудові відносини. На його думку, підпорядкування трудових відносин загальним цивілістичним і колізійним началам не є безумовним через існування у трудовому праві законів про охорону праці, що частіше за все відносять у

доктрині до публічного права. Таким чином, поруч із цивільними елементами діють елементи публічні, які не завжди можна чітко відокремити одні від одних. Богуславський М.М. також вважає, що для західних судів і доктрини характерними є намагання розмежувати застосування права для питань приватного і публічного права. Одні автори намагаються підпорядкувати трудові відносини традиційним концепціям колізійних принципів зобов’язального права, наприклад, автономії волі, прив'язки до місця укладання договору (А. Батіффоль), інші надають перевагу публічним началам, що унеможливлюють застосування публічних норм іноземного права за одночасного застосування норм права місця роботи (Нібуайе).

Дискусії викликає також питання про місце міжнародного приватного трудового права у системі права і його співвідношення із міжнародним приватним правом. На думку Звєкова В.П., міжнародні трудові відносини підпадають під дію міжнародного приватного права тією мірою, якою їх регламентація здійснюється за допомогою цивільного права, як наприклад, договір, контракт, правоздатність, відшкодування шкоди, позовна давність та ін. Система норм, яка регулює подібні трудові відносини утворює підгалузь міжнародного приватного права – міжнародне приватне трудове право, метод якого є спільним із методом інших частин міжнародного приватного права. На думку угорського правника І. Сасі, від міжнародного приватного права необхідно відокремлювати міжнародне трудове право як відносно незалежну галузь права «поруч із трудовим правом». Для Ануфрієвої Л.П. очевидно, що краще і точніше говорити саме про інститут міжнародного приватного права – сукупності норм, що регулюють приватноправові відносини міжнародного характеру, пов’язані із трудовою діяльністю. Українська доктрина міжнародного приватного права дотримується погляду на міжнародне трудове право як на підгалузь міжнародного приватного права. «Сфера міжнародних трудових відносин з іноземним елементом відноситься до предмету МПП тому, що цивільне та трудове право є галузями приватного права і в міжнародних трудових відносинах використовуються основні підходи, принципи та категорії МПП. Вивчення міжнародних трудових відносин та методів їх регулювання дозволяє говорити про міжнародне приватне трудове право як підгалузь МПП».

Інколи в літературі окремо виділяють метод міжнародного приватного трудового права як поєднання колізійного і матеріально- правового методів, ускладнених втручанням публічно-правового начала. Особливістю міжнародного трудового права є також

специфіка його джерел. Поруч із різноплановими міжнародними договорами і конвенціями значне місце тут посідають локальні нормативні акти, як, наприклад, статути і положення про персонал міжнародних організацій, колективні договори, зовнішньоекономічні контракти, міжнародні колективні договори тощо.

Одним із важливих регуляторів трудових правовідносин з іноземним елементом є колізійні норми, завданням яких є визначення питання про те, правом якої країни повинно регулюватись міжнародне трудове відношення.

Колізійні норми міжнародного трудового права мають побудову, аналогічну іншим колізійним нормам: обсяг і прив’язку. В обсязі колізійної норми фіксується вказівка на ті відносини, що регулюються даною колізійною нормою. Для колізійних норм трудового права це частіше за все питання трудового договору, направлення робітника на робоче місце в іншу державу (§ 44 Федерального закону 1978 р. Про міжнародне приватне право Австрії); загальних трудових відносин і спеціальних трудових відносин (наприклад, тих, що виникають шляхом призначення чи обрання на посаду, трудових відносин між іноземними державними органами і іноземними громадянами, трудові відносини дипломатичних представників, виконання роботи більше ніж в одній країні, виконання роботи у відрядженнях, чи у періоди довгострокового перебування за кордоном, виконання роботи на транспортних засобах, питання матеріальних і формальних умов дійсності трудового договору, наслідків його недійсності, змісту і припинення трудових відносин (§ 51 Указу 1979 р. № 13 Про міжнародне приватне право Угорщини); трудового договору при звичайному місці роботи, а також при тимчасовому виконанні завдання в іншій країні (ст. 3118 Цивільного кодексу 1991 р. Квебеку); трудових відносин (ст. 32 Закону 1965 р. Про міжнародне приватне право Польщі); трудового договору у разі звичайного виконання працівником своєї роботи, а також виконання ним роботи через характер самої діяльності більше ніж в одній країні (ст. 102 Закону 1992 р. № 105 Стосовно регулювання відносин міжнародного приватного права Румунії, ст. 67 Кодексу міжнародного приватного права 1998 р. Тунісу); загальні трудові договори, а також договори при виконанні працівником трудових обов’язків в декількох країнах (ст. 121 Федерального закону 1987 р. Про міжнародне приватне право Швейцарії).

Прив’язки колізійних норм трудового права в законодавствах різних країн також не однорідні. Виявом одного із основних принципів міжнародного приватного права – автономії волі (lex voluntaris), слід визнати закріплення у багатьох законодавствах прив’язки до вибору сторонами права стосовно міжнародних трудових відносин.

Довгий час принцип автономії волі сприймався не однозначно у правовій доктрині при розгляді питань міжнародного трудового права. Так, деякі колізіоністи висловлювались проти застосування lex voluntaris у міжнародних трудових відносинах, пояснюючи свою позицію тим, що держава є більше зацікавленою у застосуванні до трудових відносин імперативних норм, а не такого приватного начала як автономія волі. Крім того, відмова від принципу lex voluntaris може зберегти єдність правового регулювання праці різних категорій працівників на одному підприємстві, а також захистити «слабке» становище працівника як сторони трудового відношення.

Застосування принципу lex voluntaris все ще інколи визнається спірним. Однак більшість колізіоністів висловлюються за застосування указаного принципу до трудових відносин, що виходять за межі одного правопорядку. Така позиція аргументується тим, що працівник – це не завжди слабка сторона трудового договору, а тому управлінський і висококваліфікований персонал буде тільки програвати при неможливості вибору права до трудових відносин; одночасно із застосуванням принципу lex voluntaris в законодавстві можна встановити імперативні норми по застосуванню більш сприятливого закону, спрямованого на захист працівника. Разом з тим, якщо в країні, де знаходиться підприємство, діє більш сприятливий для працівників закон – це забезпечить бажану єдність правового регулювання їх праці.

На сьогоднішній день законодавства більшості країн (особливо тих, що розглядають трудовий договір як складову цивільного права) дозволяють застосування автономії волі у трудових відносинах у сфері міжнародного приватного права. Більше того, цей принцип визнається доктриною і практикою у певних країнах основоположним, а законодавства таких країн як Великобританія, Італія, Канада, ФРН не обмежують застосування принципу автономії волі для трудових відносин у даній сфері якимось конкретним правопорядком.

У деяких інших країнах, які дозволяють застосування права, обраного сторонами трудових відносин, такий вибір певною мірою обмежується. Так, згідно законодавств Австрії і Ліхтенштейну, вибір

права береться до уваги тільки тоді, коли його здійснено прямо вираженим чином (очевидно, що тут встановлюється пріоритетність письмового акту вибору права, а також знімається питання встановлення судом внутрішнього наміру сторін тощо). Згідно із законодавством Польщі, сторони можуть підкорити трудові відносини обраному ними праву, якщо воно має зв'язок з цими відносинами (отже, в законодавстві прямо узгоджується принцип автономії волі і принцип тісного зв’язку, що обмежує коло правопорядків для регулювання міжнародних трудових відносин з-поміж тих країн, які певним чином стосуються даних трудових відносин). Відповідно до законодавства Швейцарії, здійснення вибору права для регулювання трудового договору можливе лише у межах країни звичайного перебування робітника, країни місця ділового обзаведення, місця проживання чи звичайного перебування наймача. Згідно з нормами російського міжнародного приватного права, закріпленими в кодексі торгівельного мореплавства 1999 р., автономія волі проникла у сферу міжнародних трудових відносин тільки по відношенню до трудових договорів членів екіпажів суден і їх роботодавців: відносини між володільцем судна і членами екіпажу регулюються законом держави прапора судна, якщо інше не передбачено договором між володільцем судна і членами екіпажа судна, що є іноземними громадянами (ст. 416); загальне міжнародне трудове право Російської Федерації подібну можливість не передбачає.

Частіше за все у тих законодавствах, де дозволяється автономія волі у міжнародних трудових відносинах, вибір права, зроблений на основі цього принципу не повинен погіршувати становище працівників порівняно з тим правом, яке б застосовувалось без дії lex voluntaris на основі загальних колізійних норм (законодавства Австрії, Німеччини, Канади, Ліхтенштейну, Румунії). Напевне, найбільш детально правовий захист працівника в цьому аспекті здійснено за законодавством Квебеку. Так, згідно зі ст. 3118 Цивільного кодексу 1991 р., вказівка сторонами на право, для застосування до трудового договору, не тягне позбавлення працівника захисту, на який він управнений згідно з імперативними нормами права країни, де працівник звичайно здійснює свою роботу, навіть якщо він тимчасово виконує завдання в іншій країні, чи, якщо працівник звичайно не виконує роботу в якій-небудь одній країні, – згідно з імперативними нормами права країни, де його роботодавець доміцільований чи має місце свого ділового обзаведення.

Таким чином, у міжнародному трудовому праві особливо важливим регулятором є імперативні норми, що покликані захищати інтереси працівника незважаючи на норми обраного сторонами правопорядку. До їх кола включають, зокрема, ті, що спрямовані на захист найманих працівників від звільнення, захист прав вагітних жінок і матерів, визначають тривалість строків розірвання трудового договору і т.п., що є більш сприятливими для працівника у порівнянні з нормами правопорядку, обраного сторонами трудових відносин (принцип співставлення правових режимів з точки зору їх сприяння найманим працівникам).

Іншою важливою колізійною прив’язкою, яку часто називають основною, є прив’язка до закону місця роботи – lex loci laboris, що закріплена у законодавствах таких країн як Австрія, Німеччина, Угорщина, Румунія, Канада, Ліхтенштейн, Туніс, Чехія, Швейцарія. Частіше за все вона застосовується, якщо сторони не здійснили вибір права. Цю прив’язку інколи у доктрині і законодавстві також називають прив’язкою до: права країни місця звичайного виконання працівником своєї трудової діяльності; закону країни місця знаходження підприємства, де працює особа; закону місця виконання роботи; закону країни, в якій працівник звичайно виконує свої трудові обов’язки; закону країни, в якій робітник звичайно виконує роботу; права країни звичайного виконання роботи за договором; закону країни, в якій (повністю або переважно) виконується робота; права місця здійснення трудової функції.

Теоретичним обґрунтуванням застосування такої прив’язки є: а) дана колізійна прив’язка стосується більшості відносин, що регулюються трудовим правом, зокрема індивідуальних і колективних відносин; б) праця виконує свої економічні і інші функції головним чином в країні, де вона здійснюється; в) зазвичай саме на місці роботи працівник інтегрується у трудовий колектив, і звернення до закону цього місця дозволяє, з одного боку, створити рівні умови праці для всіх працівників одного підприємства, а з іншого – забезпечити цілісну і послідовну систему правового регулювання, враховуючи дію імперативних правил праці у даному місці; г) місце роботи часто є також і місцем судового розгляду конфліктів; 5) сторони трудового договору краще ознайомлені з чинним правом місця роботи; 6) для застосування даної прив’язки має значення також те, що в цьому місці виконується трудовий договір.

Прив’язка до lex loci laboris у певних країнах не застосовується, замість чого встановлюються прив’язки до особистого

закону сторін (громадянства, місцезнаходження, доміцілію), місця підприємницької діяльності наймача і інші колізійні начала.

Досить часто мають місце ситуації, коли за наведеними загальними формулами прикріплення місце виконання роботи через особливості конкретних відносин встановити не так просто (у випадках відряджень, виконання роботи у декількох країнах, виконання роботи на суднах водного і повітряного транспорту, на фіксованих морських установках по видобутку корисних копалин). Для цього у законодавствах досить часто фіксуються так звані спеціальні колізійні норми із власними колізійними прив’язками. Так, прив’язка до закону прапора – lex banderae (lex flagi) застосовується для регламентації праці особи на водному чи повітряному транспорті і відсилає до закону країни реєстрації транспортного засобу або до держави, під прапором чи опізнавальним знаком якої пересувається даний транспортний засіб (Угорщина, Чехія, Фінляндія). Так, у відповідності з § 16 Закону про міжнародне приватне право Чехії, трудові відносини на річному і повітряному транспорті регулюються правом місця реєстрації, а на морському транспорті – правом держави, під прапором якої транспортний засіб використовується. Хоча у деяких країнах, (наприклад, у Німеччині), для регулювання праці на повітряному і морському транспорті спеціальних колізійних норм не передбачено, а прив’язки до lex banderae і права країни місцезнаходження наймача є спірними у доктрині.

Прив’язка до lex delegationis застосовується по відношенню до працівників, яких направлено на роботу в закордонні відрядження, і означає застосування права країни місцезнаходження установи чи організації, яка направила працівника для виконання певних завдань за кордон. Прив’язка до особистого закону наймача частіше за все застосовується у разі виконання роботи у декількох країнах (Австрія, Угорщина, Німеччина, Ліхтенштейн, Румунія). Так, у відповідності з ч. 2 ст. 48 Закону 1996 Про міжнародне приватне право Ліхтенштейну, якщо працівник виконує свою роботу більше ніж в одній країні чи якщо він не має постійного місця роботи, то є визначальним право тієї країни, у якій роботодавець має своє звичайне місцезнаходження (своє обзаведення).

У тому разі, якщо за допомогою подібних колізійних прив’язок не вдається відшукати статут трудових відносин, деякі законодавства пропонують звертатись до застосування принципу найбільш тісного зв’язку (Німеччина, Румунія, Туніс). Так, згідно ч. 2 ст. 67 Кодексу міжнародного приватного права Тунісу, якщо

працівник виконує свою роботу в декількох державах, трудовий договір регулюється сукупністю законів держави обзаведення роботодавця, якщо тільки із всіх обставин справи не випливає, що трудовий договір має більш тісні зв'язки із іншою державою. Норма про тісний зв’язок застосовується у виключних випадках, коли із сукупності обставин випливає, що трудовий договір чи трудове відношення має суттєво більш тісний зв’язок з іншою державою і, як наслідок цього, явно переважає над принципом основної прив’язки.

Спірним у доктрині є питання про застосування колізійної прив’язки по відношенню до формальних умов трудового контракту. Так, деякі колізіоністи, а також практика і законодавства вирішують колізійні питання формальних умов трудових контрактів на користь прив’язки locus regit actum, тобто закону місця вчинення акта. Однак є і інша точка зору, яка основана на тому, що для формальних умов трудових контрактів слід застосовувати право, яке застосовується для регулювання його змісту.

По відношенню до трудової право- і дієздатності сучасні законодавства в основному не встановлюють будь-яких спеціальних колізійних норм, поширюючи на ці питання загальні цивільно-правові начала і загальні колізійні норми міжнародного приватного права (закон громадянства і місця проживання для фізичних осіб, а також закон інкорпорації для юридичних осіб). Така позиція відповідає у тому числі і вітчизняній доктрині.

На основі наведених (та інших) колізійних норм встановлюється статут міжнародних трудових відносин. Він визначається як сукупність всіх трудових відносин: їх виникнення, здійснення, припинення.

Довгий час автономія волі сприймалась неоднозначно у правовій доктрині при розгляді питань міжнародного трудового права. Так, деякі колізіоністи висловлювались проти застосування колізійних прив’язок у міжнародних трудових відносинах, пояснюючи свою позицію тим, що держава більш зацікавлена у застосуванні до трудових відносин імперативних норм, а не такого приватного начала, як автономія волі. Крім того, відмова від може зберегти єдність правового регулювання праці різних категорій працівників на одному підприємстві, а також захистити «слабке» становище працівника як сторони трудових відносин.

На сьогоднішній день законодавства більшості країн (особливо тих, що розглядають трудовий договір як складову цивільного права) дозволяють застосування автономії волі в трудових відносинах у сфері

міжнародного приватного права. Більше того, це начало визнається доктриною і практикою в певних країнах основоположним, а законодавства таких країн, як Велика Британія, Італія, Канада, Німеччина не обмежують застосування автономії волі для трудових відносин у даній сфері якимось конкретним правопорядком.

У сфері міжнародної праці діє значна кількість міжнародно-правових актів багатостороннього і двостороннього характеру, спрямованих на визначення загального статусу працівника.

Основоположне значення у цій сфері належить Загальній декларації прав людини 1948 р., яка у ст. 23 встановлює право кожної людини на працю, на вільний вибір роботи, на справедливі і сприятливі умови праці і на захист від безробіття; право кожного на рівну оплату за рівну працю, справедливу і задовільну винагороду. І хоча юридично Загальна декларація прав людини не має обов’язкового характеру, однак її моральний авторитет дозволяє їй впливати на інші міжнародно-правові документи.

Багато важливих міжнародних актів з питань регулювання праці було прийнято Міжнародною організацією праці (МОП). Вона була створена 1919 р. відповідно до Версальського договору при Лізі Націй як Міжнародна комісія з розробки конвенцій і рекомендацій у питаннях трудового права і поліпшення умов праці. МОП діє як автономна спеціалізована установа, завданням якої є формулювання міжнародних норм у галузі праці та їх реалізація. Формою роботи МОП є Міжнародна конференція праці, що відбувається щорічно в Женеві. Результатом роботи МОП є низка міжнародних актів, які торкаються прав людини, заборони примусової чи обов’язкової праці, свободи асоціацій, ліквідації дискримінації у галузі праці й зайнятості, реалізації принципу однакової винагороди за однакову працю, безпеки та гігієни праці, відпочинку, відпусток тощо.

За Конституцією України, кожен має право на працю, що включає можливість заробляти собі на життя працею, яку він вільно обирає або на яку вільно погоджується (ст. 4в) . Для реалізації цього принципу громадяни України мають право, зокрема, укладати трудові договори з іноземними наймачами як на території України, так і за кордоном, а також з українськими наймачами для праці за кордоном, а іноземці мають право працювати на території України на українських підприємствах, установах, організаціях або займатися іншою трудовою діяльністю згідно із законодавством України.

Для визначення права, яке регулюватиме подібні трудові відносини, у ст. 8 КЗпП України закріплена норма про те, що трудові

відносини громадян України, які працюють за її межами, а також трудові відносини іноземних громадян регулюються законодавством держави, в якій здійснюється працевлаштування (наймання) працівника, і міжнародними договорами України.

#### Лекційне заняття План

1. Міжнародне приватне трудове право як підгалузь міжнародного приватного права.
2. Трудові відносини з іноземним елементом та джерела їх правового регулювання.
3. Колізійні питання трудових відносин. Право, що застосовується до трудового договору.
4. Праця громадян України за кордоном. Регулювання посередництва у працевлаштуванні на роботу за кордоном.

***Глосарій:*** *міжнародне приватне трудове право, міжнародні трудові правовідносини, принцип автономії волі; закон місця укладення договору; закон місця виконання трудової функції, колізії законів, міжнародний співробітник, трудовий контракт.*

#### Питання та завдання для самоперевірки і контролю засвоєння знань:

1. Дати відповідь на контрольні питання.
   1. Що розуміється під поняттям міжнародного трудового права?
   2. Які існують колізії законів у міжнародних трудових правовідносинах?
   3. Які існують підходи до класифікації джерел міжнародного трудового права?
   4. Які існують види міжнародних трудових стандартів?
   5. Чи є визначальним закон місця укладення трудового договору?
   6. Що включає в себе соціальне страхування і соціальне забезпечення у міжнародному трудовому праві?
   7. Чим характеризується принцип автономії волі**?**
   8. Хто такий міжнародний співробітник?
   9. Чим характеризується сфера застосування конвенцій МОП?
   10. Чи дотримуються в українському законодавстві міжнародні трудові стандарти?
2. Скласти термінологічний словник до теми.
3. Скласти опорний конспект питань для обговорення на

семінарському занятті.

1. Виконати завдання:
   1. Судноплавна компанія, що знаходиться та зареєстрована у Великій Британії, уклала з підданою Об’єднаного Королівства Великої Британії та Північної Ірландії п. Сміт трудову угоду, яка передбачала її роботу в якості касира на пароплавному паромі, що здійснює рейси між британським портом Дувр та французьким містом Гавр. Судно, на якому працювала п. Сміт, ходило під німецьким прапором та було внесено до реєстру судів м. Гамбург. Трудовий договір з нею було розірвано достроково. Пані Сміт звернулася із позовом до німецького суду.

*Яке право має бути застосоване щодо розірвання договору? Яка країна має розглядатися як країна місця роботи щодо морського судна? Чи можна виходити з того, що судно є*

*«плаваюча частина території держави»?*

* 1. У липні 1999 р. виконком Гайсинської міської ради звернувся в суд із позовом до громадянина Російської Федерації Пономарьова П.М. про визнання недійсним охоронного свідоцтва (броні) та розірвання договору найму жилого приміщення. Позивач зазначав, що відповідач займав за договором найму жилого приміщення квартиру N 36 по вул. К. Маркса, 63 у м. Гайсині. У зв’язку з виїздом на роботу в Тюменську область Російської Федерації, що належить до районів Крайньої Півночі, він забронював зазначену квартиру на час дії трудового договору, було видане охоронне свідоцтво на період з 3 лютого 1998 по 1 липня 2000 р. Посилаючись на те, що відповідач не є громадянином України і в разі повернення не має права на її громадянство, фактично вибув на інше постійне місце проживання в райони Крайньої Півночі, позивач на підставі ст. 107 ЖК вважав, що Пономарьов П.М. втратив право користування спірним житлом.

*Яке рішення має винести суд? Які угоди між Україною та Російською Федерацією регулюють дані правовідносини? Підготуйте проект рішення суду.*

1. Розв’язати тести:
2. У яких випадках може бути відмовлено у визнанні або виконанні арбітражного рішення?

а) Якщо одна із сторін є недієздатною або угода сторін є недійсною за законом.

б) Якщо сторону, проти якої винесено рішення, не було належним чином сповіщено про призначення арбітра чи про арбітражний розгляд.

в) склад третейського суду або арбітражна процедура не відповідали угоді сторін.

г) якщо одна із сторін не отримала екземпляр арбітражного рішення.

1. Якими нормативними актами регулюється діяльність міжнародного комерційного арбітражу?

а) Закон України «Про міжнародний комерційний арбітраж». б) Закон України «Про міжнародне приватне право».

в) Типовий закон 1985 р. Про міжнародний комерційний арбітраж прийнятий Комісією ООН з права міжнародної торгівлі.

г) Цивільним процесуальним Кодексом України.

1. Іноземний елемент – це:

а) правовідносини між іноземцями, які регулюються правом іноземної держави;

б) джерело права іноземної держави, щодо іноземців та осіб без громадянства;

в) юридичний факт, що мав чи має місце за кордоном, об’єкт, який знаходиться на території іноземної держави та суб’єкт, який має іноземну незалежність.

г) товар чи продукція іноземного походження.

1. Засновниками доктрини міжнародного приватного права вважаються:

а) Антоніо Бустаманте (Куба) і Вільям Блекстоун (Англія); б) Джозеф Сторі (США) та Жан Камбасерес (Франція);

в) італійські правники XIV ст. Бартол та Бальд. г) французькі юристи Карро та Жюйар.

1. Норми міжнародного договору можуть перетворюватись у норми внутрішньодержавного права шляхом:

а) подолання колізій адміністративним методом;

б) ухвалення відповідного національного нормативного акту; в) ратифікації міжнародного договору.

г) шляхом внесення відповідних змін до Конституції.

1. Колізійне право США розпочало розвиватися з огляду на необхідність вирішення:

а) колізії між федеральним законодавством США і міжнародним правом;

б) внутрішніх колізій між законами штатів;

в) колізій між різними підгалузями міжнародного права.

г) колізій конституційного права США.

1. Джерелами міжнародного приватного права є:

а) рішення авторитетних міжнародних громадських організацій; б) резолюції Організації Об’єднаних Націй;

в) внутрішнє законодавство, міжнародні угоди, міжнародні й торговельні звичаї, судова та арбітражна практика.

г) Статут ООН.

1. Внутрішні закони та підзаконні акти можуть:

а) завжди бути джерелом міжнародного приватного права; б)повністю стосуватися відносин міжнародного приватного права або ж стосуватися його певною частиною своїх норм;

в) бути джерелом міжнародного публічного права, але не бути джерелом міжнародного приватного права.

г) бути джерелом для розробки джерел міжнародного приватного права.

1. У більшості правових систем:

а) міждержавні угоди не є основним джерелом міжнародного приватного права;

б)міжнародні угоди є основним джерелом міжнародного приватного права;

в) міжнародні угоди є допоміжним джерелом міжнародного приватного права;

г) міжнародні угоди є факультативним джерелом міжнародного приватного права

1. Норми міжнародного договору застосовуються до цивільно- правових відносин у контексті міжнародного приватного права; а) шляхом трансформації їх у норми внутрідержавного права;

б) безпосередньо, якщо не суперечать нормам національного правового акту;

в) опосередковано, якщо суперечать нормам національного правового акту.

г) якщо визнаються обома суб’єктами приватноправових відносин.

#### Реферати (ессе), презентації:

1. Колізійне регулювання міжнародних трудових відносин.
2. Принцип автономії волі; закон місця укладення договору; закон місця виконання трудової функції.
3. Роль конвенцій Міжнародної організації праці (МОП) у регулюванні міжнародних трудових приватно-правових відносин.
4. Ліцензування діяльності, пов’язаної із працевлаштуванням громадян України за кордоном.
5. Правове регулювання праці співробітників міжнародних та міжурядових організацій.

**Література: 4, 5, 6, 30, 31, 51, 65, 71, 75, 76, 78, 92, 95, 102,**

### 107, 115, 119, 122.

#### \* \* \*

***Тема 13.* Цивільний процес у міжнародному приватному праві**

Міжнародний цивільний процес (МЦП) означає сукупність процесуальних норм, яка є складовою частиною цивільного процесуального права як внутрішнього права держави.

При визначенні поняття міжнародного цивільного процесу необхідно враховувати, що воно збігається з поняттям цивільного процесу, але в ньому присутній іноземний елемент. Крім того, МЦП регулюється не тільки ЦПК кожної країни, а й міжнародними договорами. Тому термін «міжнародний» вживається тоді, коли йдеться про правовідносини між особами, які належать до різних держав (іноземними особами), й іноземними судами, про правовідносини, що виходять за межі окремої правової системи (надання правової допомоги і т. ін.) і потребують з’ясування, який закон до них застосовується.

### Отже, міжнародний цивільний процес – це сукупність і система правових норм, які містяться у внутрішньому праві держави і в міжнародних договорах за участю цієї держави і які регулюють цивільно-процесуальні відносини між іноземними судами й учасниками процесу, один з яких є іноземною особою (іноземці, особи без громадянства, іноземні підприємства, установи, організації, іноземні держави, міжнародні організації), при здійсненні правосуддя з цивільних справ і наданні міжнародної правової допомоги.

До МЦП найчастіше відносять питання щодо:

а) міжнародної підсудності (юрисдикції) з цивільних справ;

б) цивільного процесуального становища іноземців, осіб без громадянства, іноземних підприємств і організацій, іноземної держави

та її дипломатичних представників, міжнародних (міждержавних) організацій;

в) судових доказів у цивільних справах з іноземною особою;

г) порядку встановлення змісту іноземного закону, що підлягає застосуванню;

д) іноземних судових доручень;

є) визнання та примусового виконання іноземних судових рішень з цивільних справ.

На підставі ст. 2 ЦПК України від 18 березня 2004 р.(діє з 1 січня 2005 р., далі – ЦПК) цивільне судочинство здійснюється відповідно до Конституції України та цього Кодексу. Якщо міжнародним договором, згода на обов’язковість якого надана Верховною Радою України, передбачено інші правила, ніж встановлені цим Кодексом, застосовуються правила міжнародного договору. Перш за все це означає, що участь іноземців у цивільному процесі як позивачів чи відповідачів не змінює загального порядку розгляду справ у суді України. Провадження ведеться за загальними правилами цивільного судочинства, встановленими ЦПК України.

Таким чином, згідно з чинним законодавством та домінуючою в міжнародному приватному праві доктриною суд, розглядаючи справу з іноземною особою, повинен застосовувати, як правило, процесуальне право своєї країни, або закон місця розгляду спору (lex fori). Вказівки про застосування в процесуальних питаннях лише власного права країни суду, виражені в тій чи іншій формі, є в багатьох міжнародних договорах.

Згідно ст. 415 ЦПК виконання доручень іноземних судів про вчинення окремих процесуальних дій також проводиться на підставі законів України. Отже, цивільне судочинство та пов’язані з ним цивільні процесуальні відносини, як правило, підпорядковані власному праву суду.

Особливість джерел МЦП полягає в їх подвійному характері. З одного боку, до них належать норми внутрішнього законодавства окремих держав, а з іншого – міжнародні договори.

Головним внутрішнім джерелом МЦП є Конституція України. Згідно із ст. 9 Основного Закону чинні міжнародні договори, згода на обов’язковість яких надана Верховною Радою України, є частиною національного законодавства України. Стаття 26 Конституції гарантує іноземцям та особам без громадянства, які перебувають в Україні на законних підставах, ті ж самі права і свободи та покладає на них такі самі обов’язки, як і на громадян України, за деякими винятками.

Відповідно до ч. 2 ст. 55 Конституції кожний, тобто громадянин України, іноземець, особа без громадянства, мають гарантоване державою право оскаржити в суді рішення, дії чи бездіяльність будь- якого органу державної влади, органу місцевого самоврядування, посадових і службових осіб.

Цивільний процесуальний кодекс України від 18 березня 2004 р. вміщує спеціальні розділи: УШ – про визнання та виконання рішень іноземних судів в Україні та Х, присвячений провадженню у справах за участю іноземних осіб. Крім названих розділів ст. 9 ЦПК регулює порядок застосування норм права інших держав.

Цивільні процесуальні норми вміщуються і в Законах України від 4 лютого 1994 р. «Про правовий статус іноземців та осіб без громадянства», від 21 червня 2001 р. «Про біженців», від 2 вересня 1993 р. «Про нотаріат».

Враховуючи, що іноземна держава, її дипломатичні представники і деякі інші особи користуються судовим імунітетом, до джерел МЦП слід віднести затверджений Указом Президента України від 25 червня 2002 р. Порядок здійснення захисту прав та інтересів України під час розгляду справ у закордонних юрисдикційних органах, Консульський Статут від 2 квітня 1994 р., Положення про дипломатичні представництва та консульські установи іноземних держав в Україні, затверджене Указом Президента України від 10 червня 1993 р., а також Положення про дипломатичне представництво України за кордоном, затверджене розпорядженням Президента України від 22 жовтня 1992 р.

Друга група джерел МЦП – міжнародні договори, згода на обов’язковість яких надана Верховною Радою України. Важливим актом є Віденська конвенція від 23 серпня 1978 р. «Про правонаступництво держав відносно договорів». Стосовно міжнародних договорів, в яких Україна самостійно не брала участі, діють загальні положення конвенції, викладені в ч. IV «Об’єднання та відокремлення держав», і зокрема ст. 34 «Правонаступництво держав в разі відокремлення частин держави». Згідно з цією статтею, якщо частини території держави відокремлюються і утворюють нові держави, будь-який договір, що діє на момент правонаступництва держав, продовжує діяти по відношенню до кожної утвореної таким чином держави-наступника. Норми міжнародного цивільного процесу містяться і у Конвенції про право міжнародних договорів від 23 травня 1969 р., яка встановила умови та межі дії міжнародних угод.

Бажаючи полегшити передачу та виконання судових доручень, а також створити відповідні засоби для того, щоб судові або несудові документи, які підлягають врученню за кордоном були доведені до відома їх одержувачів у належний строк, Україна приєдналась до двох конвенцій: Конвенції про отримання за кордоном доказів у цивільних або комерційних справах, укладеної 18 березня 1970 року, та Конвенції про вручення за кордоном судових та позасудових документів у цивільних або комерційних справах, укладеної 15 листопада 1965 року в м. Гаага. Ці конвенції замінюють положення статей з 1 по 16 Гаазької конвенції з питань цивільного процесу від 1 березня 1954 року.

Після приєднання України до Статуту Ради Європи 31 жовтня 1995 р. з’являються нові джерела МЦП. Передусім слід відзначити Конвенцію про захист прав і основних свобод людини від 4 листопада 1950 р., Перший протокол та протоколи № 2, 4, 7, 11 до Конвенції, які були ратифіковані Україною 17 липня 1997 р.

До джерел міжнародного цивільного процесу належать також норми Віденської конвенції про дипломатичні зносини від 18 квітня 1961 р., та Віденської конвенції про консульські зносини від 24 квітня 1963 року, в яких брав участь СРСР, і які є чинними для України.

Цивільні процесуальні норми вміщуються також в укладених Україною Консульських конвенціях та договорах.

Вирішуючи питання про визнання та виконання рішень іноземних судів та арбітражів, суди України повинні з’ясовувати наявність міжнародних договорів про взаємне надання правової допомоги між Україною і державою, від якої надійшло відповідне клопотання. На цей час є чинними, зокрема, такі міжнародні договори з цього питання, які Україна уклала або до яких вона приєдналася:

а) Конвенція про правову допомогу і правові відносини в цивільних, сімейних та кримінальних справах, укладена державами – членами Співдружності Незалежних Держав у м. Мінську 22.01.1993 р.;

б) Угода про порядок вирішення спорів, пов’язаних зі здійсненням господарської діяльності, підписана урядами держав – учасниць Співдружності Незалежних Держав у м. Києві 20.03.1992 р.;

в) Конвенція про визнання й виконання іноземних арбітражних рішень, укладена у м. Нью-Йорку в 1958 р.;

г) Європейська конвенція про зовнішньоторговельний арбітраж, підписана в м. Женеві 21.04.1961 р.;

д) двосторонні договори України про правову допомогу та правові відносини в цивільних справах: з Республікою Грузія (підписано

09.01.1995 р.), з Естонською Республікою (підписано 15.02.1995 р.), з Республікою Молдова (підписано 13.12.1993 р.), з Республікою Польща (підписано 24.05.1993 р.), з Китайською Народною Республікою (підписано 31.10.1992 р.), з Литовською Республікою (підписано 07.07.1993 р.), із Латвійською Республікою (підписано 23.05.1995 р.), із Монголією (підписано 27.06.1995 р.), з Республікою Узбекистан (підписано 19.02.1998 р.), із Соціалістичною республікою В’єтнам (підписано 06.04.2000 р.); з Республікою Македонія (підписано 10.04.2000 р.); з Турецькою Республікою (підписано 23.11.2000 р.); з Угорською Республікою (підписано 02.08.2001 р.); з Чеською Республікою (підписано 28.05.2001 р.); Республікою Куба (підписано 27.03.2003 р.);

е) двосторонні договори про взаємну правову допомогу, які були укладені СРСР та є чинними для України: з Народною Республікою Албанія, з Алжирською Народною Демократичною Республікою, з Народною Республікою Болгарія, із Грецькою Республікою, із Іракською Республікою, з Народною Демократичною Республікою Йємен, з Республікою Кіпр, з Корейською Народною Демократичною Республікою, з Румунською Народною Республікою, з Туніською Республікою, з Фінляндською Республікою, а також Конвенція між СРСР та Італійською Республікою про правову допомогу в цивільних справах.

Згідно із ст. 1 Закону України «Про правовий статус іноземців та осіб без громадянства» іноземець – це особа, яка не перебуває у громадянстві України і є громадянином (підданим) іншої держави або держав. Особа без громадянства, за цією нормою, – це особа, яку жодна держава відповідно до свого законодавства не вважає своїм громадянином.

Крім іноземців та осіб без громадянства у міжнародному цивільному процесі можуть брати участь і іноземні підприємства й організації. Йдеться про іноземні юридичні особи, що мають місцезнаходження за межами України та засновані відповідно до законодавства тієї країни, де вони створені. Усіх цих суб’єктів можна умовно назвати іноземними особами.

До цивільних процесуальних прав іноземців належить перш за все право на доступ до суду і до засобів судового захисту, а також право на справедливий публічний розгляд у суді. Право на ефективні засоби судового захисту з боку компетентних національних судів забезпечується кожній особі, в тому числі й іноземцю та особі без громадянства, права і свободи яких порушуються. Ці положення

закріплені як у міжнародно-правових актах з прав людини, двосторонніх договорах про взаємну правову допомогу, так і у внутрішньому законодавстві кожної держави.

Відповідно до статті 22 Закону України «Про правовий статус іноземців та осіб без громадянства» іноземці та особи без громадянства мають право на звернення до суду та до інших державних органів для захисту їх особистих, майнових та інших прав. Іноземні особи мають процесуальні права та обов’язки нарівні з фізичними і юридичними особами України, за винятками, встановленими Конституцією та законами України, а також міжнародними договорами, згода на обов’язковість яких надана Верховною Радою України.

Наданий іноземним особам в Україні національний режим у судовому провадженні є безумовним. Це означає, що суд не повинен ставити в кожному окремому випадку питання про наявність взаємності, тобто не повинен з’ясовувати в процесі конкретної справи, чи передбачені законодавством іноземної держави рівнозначні права для фізичних та юридичних осіб України.

Разом з тим, якщо в іноземній державі допущено обмеження цивільних процесуальних прав фізичних осіб, установ, підприємств чи організацій, законом України можуть бути встановлені відповідні обмеження (реторсії) щодо фізичних та юридичних осіб тих держав, в яких допускаються такі спеціальні обмеження (ч. 3 ст. 410 ЦПК). Природно, якщо іноземна держава скасовує спеціальні обмеження цивільних процесуальних прав фізичних або юридичних осіб, Україна згідно із законом теж скасовує відповідні обмеження.

Цивільне процесуальне законодавство України не містить обмежень чи умов, виконання яких необхідно іноземним особам для звернення до суду. Між тим законодавства деяких держав передбачають інститут внесення застави по забезпеченню судових витрат, що обмежує вільний доступ іноземців до суду. Суть цього інституту полягає у покладенні на позивача-іноземця обов’язку внести завчасно до суду певну грошову суму для забезпечення судових витрат на той випадок, якщо відповідач їх понесе при відмові позивачу – іноземній особі в позові.

Щоб усунути перешкоди для вільного доступу в суд, більшістю країн урегульовано питання про звільнення іноземців від внесення застави в договорах про правову допомогу і правові відносини у цивільних та кримінальних справах. Наприклад, у Договорі між СРСР та Албанією прямо вказано: «На громадян однієї з

Договірних Сторін і на тих, які перебувають на території однієї з Договірних Сторін, не можна покласти обов’язок по забезпеченню судових витрат виключно на тій основі, що вони є іноземцями або не мають у цій країні постійного місця проживання, місця перебування чи місця знаходження» (ст. 16).

Іноземні особи можуть бути суб’єктами цивільних процесуальних правовідносин, якщо вони визнані носіями процесуальних прав і обов’язків, наділені процесуальною правоздатністю і володіють процесуальною дієздатністю.

У новому ЦПК містяться спеціальні норми про цивільну процесуальну правоздатність і дієздатність іноземних осіб, яких не було у ЦПК 1963 р.

Процесуальна правоздатність та дієздатність іноземця визначається правом держави, громадянином якої він є, а процесуальна правоздатність та дієздатність особи без громадянства – правом держави, в якій ця особа постійно або переважно проживає (ст. 41а) . Разом з тим, в питаннях визначення процесуальної право- дієздатності іноземних фізичних осіб також діє принцип національного режиму та «закону суду». Зокрема, ЦПК передбачає, що особа, яка відповідно до права своєї держави не є процесуально дієздатною, може бути визнана такою на території України, якщо вона відповідно до цього Кодексу має цивільну процесуальну дієздатність, тобто досягла повноліття. Це означає, що іноземець, який досяг повноліття за українським законодавством (18 років), може особисто здійснювати цивільні процесуальні права та виконувати свої обов’язки в суді, незважаючи на те, що за законом своєї країни він вважається неповнолітнім Що стосується процесуальної правоздатності іноземної юридичної особи, то вона визначається правом держави, в якій її засновано, а процесуальна правоздатність міжнародної організації визначається на основі міжнародного договору, відповідно до якого її створено, її установчих документів або угоди з компетентним органом України.

Аналогічним чином вирішується питання про визначення цивільної процесуальної правоздатності і дієздатності іноземних осіб у більшості міжнародних договорів України.

Говорячи про правове становище іноземних осіб окремо слід зупинитися на правовому становище іноземної держави. Мова йде про так званий судовий імунітет (від лат. immunitas – недоторканність, звільнення від чого-небудь), коли позов пред’являється до іноземної держави.

В силу принципу національного режиму і судового імунітету іноземної держави іноземці, як і громадяни України, можуть пред’явити позов до іноземної держави, просити про забезпечення позову і звернення стягнення на майно іноземної держави, яке знаходиться в Україні, лише за згодою компетентних органів відповідної держави, якщо інше не передбачено міжнародним договором, згода на обов’язковість якого надана Верховною Радою України або законом України (ч. 1 ст. 413 ЦПК). Таким чином, судовий імунітет іноземної держави означає непідсудність її суду іншої держави. Він ґрунтується на суверенній рівності держав, відпо- відно до якої «рівний над рівними не має юрисдикції» (par in parem non habet jurisdictionen).

Питання про те, який орган іноземної держави компетентний дати таку згоду, вирішується законодавством даної іноземної держави. Так, згідно з Порядком здійснення захисту прав та інтересів України під час розгляду справ у закордонних юрисдикційних органах, затвердженим Указом Президента України від 25 червня 2002 р. Міністерство закордонних справ України у п’ятиденний строк від дня отримання відповідної інформації вносить до Кабінету Міністрів України висновок про наявність імунітету України у справі, порушеній за позовом до неї в закордонних юрисдикційних органах, та погоджені з Міністерством юстиції України пропозиції щодо шляхів забезпечення такого імунітету. Причому згода на пред’явлення позову ще не означає згоди на вжиття заходів по забезпеченню позову або на примусове виконання. Для здійснення кожної з цих процесуальних дій потрібний окремий дозвіл.

Специфічне правове становище у МЦП мають іноземці, які є дипломатичними представниками іноземних держав. Відповідно до ч.

2 ст. 413 ЦПК акредитовані в Україні дипломатичні представники іноземних держав та інші особи, зазначені у відповідних законах України і міжнародних договорах, згода на обов’язковість яких надана Верховною Радою України, підлягають юрисдикції судів України в цивільних справах лише в межах, що визначаються принципами та нормами міжнародного права або зазначеними міжнародними договорами.

Так, згідно з Положенням про дипломатичні представництва і консульські установи іноземних держав в Україні, затвердженим Указом Президента України від 10 червня 1993 р., глава дипломатичного представництва і члени дипломатичного персоналу користуються імунітетом від юрисдикції судів України у цивільних

справах (п. 1в) . Глава дипломатичного представництва на рівні посла або посланника акредитується при Президентові України, а на рівні повіреного у справах – при Міністерстві закордонних справ України. До персоналу дипломатичного представництва належать члени дипломатичного, адміністративно-технічного та обслуговуючого персоналу дипломатичного представництва.

Наведені положення щодо імунітету певного кола осіб від юрисдикції судів у цивільних справах повністю відповідають багатосторонній Віденській конвенції про дипломатичні зносини від 18 квітня 1961 р.

Суть судового імунітету перелічених осіб полягає в тому, що вони підлягають юрисдикції судів України лише у межах, визначених нормами міжнародного права або договорами з відповідними державами і тільки за наявності згоди на це акредитуючої держави. Йдеться про випадки, коли дипломатичні представники та інші перелічені особи вступають у цивільно-правові відносини як приватні особи в зв’язку з позовами про належне їм нерухоме майно на території України, позовами, що стосуються спадкування, а також у зв’язку з позовами, що виникають з їх професійної чи комерційної діяльності, здійснюваної ними за межами службових обов’язків (п. 13 Положення, ст. 31 Конвенції).

До осіб, які користуються судовим імунітетом в Україні, належать також працівники консульських установ – консульські посадові особи і консульські службовці консульської установи. Згідно з Віденською конвенцією про консульські зносини від 24 квітня 1963 р. і Положенням про дипломатичні представництва і консульські установи іноземних держав в Україні від 10 червня 1993 р. до консульських посадових осіб належать особи, включаючи главу консульської установи, яким доручено виконання консульських функцій (генеральні консули, консули, віце-консули, консульські агенти), а до консульських службовців – особи, які здійснюють адміністративно-технічне обслуговування консульської установи.

Консульські посадові особи і консульські службовці не підлягають юрисдикції судових органів щодо дій, здійсненних ними під час виконання консульських функцій. Однак зазначені особи можуть бути притягнуті як відповідачі за позовами, що випливають з договорів, за якими вони прямо чи побічно не взяли на себе зобов’язань як агентів держави, яку вони представляють (тобто діють як приватні особи), а також за позовами про відшкодування заподіяної

дорожньо-транспортною пригодою шкоди (ст. 43 Конвенції, п. 25 Положення).

Дипломатичний імунітет поширюється також на представників іноземних держав, на членів парламентських і урядових делегацій іноземних держав, які прибувають в Україну для участі в міжнародних переговорах, міжнародних конференціях і нарадах або з іншими офіційними дорученнями, а також на членів їх сімей, які їх супроводжують і не є громадянами України (п. 27 Положення), а також на міжнародні організації.

Цивільна процесуальна дієздатність складається не тільки зі здатності особи особисто здійснювати цивільні процесуальні права та виконувати свої обов’язки в суді, але й доручати ведення справи представникові. В силу принципу «закону суду» іноземці, особи без громадянства можуть брати участь у цивільній справі особисто або через представника (ст. 38 ЦПК).

Особиста участь у справi іноземної особи не позбавляє її права мати в цiй справi представника.

Оскільки національний режим цивільного судочинства поширюється на іноземних осіб, можна зробити висновок, що їх представниками в суді можуть бути адвокати або інші особи, які досягли 18 років, мають цивільну процесуальну дієздатність і належно посвідчені повноваження на здійснення представництва в судi (ст. 40). Але найчастіше представниками іноземних осіб у суді виступають адвокати, а також інші особи, які допущені судом, що розглядає справу, до представництва по справі, незалежно від того, є вони громадянами України чи іноземцями. Стаття 41 ЦПК встановлює, хто не може бути представником в суді, і не містить будь-яких обмежень за ознакою громадянства.

Разом з тим іноземні особи, як правило, доручають ведення своїх справ Українській іноземній юридичній колегії (далі – Укрінюрколегія).

В силу принципу «закону суду» порядок оформлення довіреності на ведення справи у суді передбачений ст. 42 ЦПК. Однак при рішенні цього питання стосовно адвокатів Укрінюрколегії треба мати на увазі, що доручення на ведення справи Укрінюрколегією може бути оформлено іноземцем не тільки згідно із законодавством України, але і за іноземним законодавством держави, в якій він знаходиться. Однак довіреність не може бути визнано недійсною внаслідок недодержання форми, якщо остання відповідає вимогам закону України. Вважається, що такий порядок оформлення

доручення не суперечить «закону суду», за умови, якщо його зміст відповідає вимогам статей 42, 44 ЦПК.

Крім цієї умови іноземна довіреність, як і будь-який офіційний документ, що походить від іноземної влади, повинна бути легалізована. Згідно з Консульським Статутом України від 2 квітня 1994 р. із змінами від 21 травня 2002 р. органи України приймають такі документи і акти на розгляд лише при наявності консульської легалізації, якщо інше не передбачено законодавством України або міжнародним договором, учасниками якого є Україна і держава перебування.

У міжнародному цивільному процесі широко застосовується також представництво іноземців у судах консулами відповідних держав. Мова йде про процесуальне представництво консулами як іноземців і осіб без громадянства в судах України, так і громадян України в іноземних судах. Таке представництво передбачено і внутрішнім законодавством України, і укладеними нею міжнародними угодами, в першу чергу Консульськими конвенціями.

Відповідно до Консульського Статуту України «консульські установи України захищають за кордоном права та інтереси України, юридичних осіб і громадян України» (ст. а) . Згідно із ст. 26 Консульського Статуту України консул має право без окремого доручення представляти в установах держави перебування громадян України, якщо вони є відсутніми і не доручили ведення справи якійсь особі або не можуть захищати свої інтереси з інших причин. Це представництво триває доти, поки особи, яких представляють, не призначать своїх уповноважених або не візьмуть на себе захист своїх прав та інтересів.

Головним внутрішнім джерелом МЦП є Конституція України. Згідно зі ст. 9 Основного Закону, чинні міжнародні договори, згода на обов’язковість яких надана Верховною Радою України, є частиною національного законодавства України. Стаття 26 Конституції гарантує іноземцям і особам без громадянства, які перебувають в Україні на законних підставах, такі самі права і свободи й покладає на них такі самі обов’язки, як і на громадян України, за деякими винятками. Відповідно до ч. 2 ст. 55 Конституції, кожний (тобто громадянин України, іноземець, особа без громадянства) має гарантоване державою право оскаржити в суді рішення, дії чи бездіяльність будь- якого органу державної влади, органу місцевого самоврядування, посадових і службових осіб.

Цивільний процесуальний кодекс України від 18 березня 2004 р. вміщує спеціальні розділи: VIII – про визнання та виконання рішень іноземних судів в Україні, та Х, присвячений провадженню у справах за участю іноземних осіб. Крім названих розділів ст. 9 ЦПК регулює порядок застосування норм права інших держав.

Цивільні процесуальні норми вміщуються і в Законах України:

«Про правовий статус іноземців та осіб без громадянства» від 4 лютого 1994 р., «Про біженців» від 21 червня 2001 р., «Про нотаріат» від 2 вересня 1993 р.

Враховуючи, що іноземна держава, її дипломатичні представники й деякі інші особи користуються судовим імунітетом, до джерел МЦП слід віднести затверджений Указом Президента України від 25 червня 2002 р. Порядок здійснення захисту прав та інтересів України під час розгляду справ у закордонних юрисдикційних органах, Консульський Статут від 2 квітня 1994 р., Положення про дипломатичні представництва та консульські установи іноземних держав в Україні, затверджене Указом Президента України від 10 червня 1993 р., а також Положення про дипломатичне представництво України за кордоном, затверджене розпорядженням Президента України від 22 жовтня 1992 р.

Згідно із ч. 1 ст. 410 ЦПК, іноземні особи мають право звертатися до судів України для захисту своїх прав, свобод чи інтересів. У зв’язку з цим виникає проблема підсудності справ за участю названих суб’єктів.

У міжнародному цивільному процесі під **підсудністю** цивільних справ за участю іноземних осіб (міжнародною підсудністю) розуміють компетенцію судів певної держави щодо розгляду і вирішення цивільних справ та здійснення окремих процесуальних дій стосовно іноземного елементу. Передусім, необхідно вирішити питання про те, на території якої держави розглядатиметься конкретна цивільна справа, а вже потім має бути визначений конкретний суд, наділений повноваженнями вирішувати подібні цивільні справи.

При вирішенні питання про міжнародну підсудність суд встановлює межі власної компетенції та не зачіпає питання про те, чи компетентний вирішувати дану справу будь-який іноземний суд або інший юрисдикційний орган.

Вирішуючи питання про підсудність справ за участю іно- земних осіб, суди України повинні керуватися не тільки нормами внутрішнього процесуального законодавства, а й тими колізійними

нормами, що містяться в міжнародних договорах про правову допомогу.

Загальні правила підсудності цивільних справ судам України визначаються стосовно іноземців так само, як і стосовно громадян України. Відповідно до ст. 414 ЦПК, підсудність судам України цивільних справ у спорах, в яких беруть участь іноземні особи, а також у спорах, в яких принаймні одна із сторін проживає за кордоном, визначається законами України. Отже, при вирішенні питання про міжнародну підсудність в Україні також діє «закон суду». Це означає, що при визначенні підсудності цивільних справ за участю іноземної особи може мати місце загальна територіальна, аль- тернативна, виключна чи договірна підсудність.

За загальним правилом внутрішньої територіальної підсудності, позови до фізичної особи пред’являються в суд за місцем її проживання, а позови до юридичних осіб – в суд за їхнім місцем знаходження (ст. 109 ЦПК). Стосовно цього загального правила варто зазначити, що позови до відповідача, який не має в Україні місця проживання, можуть пред’являтися за місцем знаходженням його майна або за останнім відомим місцем його проживання чи перебуван- ня в Україні. Місцезнаходження майна та останнє відоме місце проживання чи місцеперебування відповідача повинні бути в кожному випадку достовірно встановлені (ч. 10 ст. 110 ЦПК). Підсудність справи про спір між громадянами України, якщо обидві сторони проживають за її межами, за клопотанням позивача, визначається ухвалою судді Верховного Суду України. У такому самому порядку визначається підсудність справи про розірвання шлюбу між гро- мадянином України та іноземцем або особою без громадянства, які проживають за межами України (ст. 11а) .

***Глосарій:*** *міжнародний цивільний процес, міжнародна підсудність, пророгаційні угоди, дерогаційні угоди, позивач у міжнародному приватному праві, відповідач у міжнародному приватному праві, визнання іноземних судових рішень, виконання іноземних судових рішень, екзекватура.*

#### Питання та завдання для самоперевірки і контролю засвоєння знань:

1. Дати відповідь на контрольні питання.
   1. Що розуміється під поняттям міжнародного цивільного процесу?
   2. В чому полягає зміст міжнародної підсудності?
   3. Який статус має позивач у міжнародному приватному праві?
   4. Який статус має відповідач у міжнародному приватному праві?
   5. Чи визнаються в Україні іноземні судові рішення?
   6. Що таке екзекватура?
   7. Чим характеризується виконання іноземних судових рішень**?**
   8. Що таке міжнародна цивільна процесуальна дієздатність?
   9. У чому полягають особливості провадження у міжнародному цивільному процесі?
   10. Що таке загальне правило внутрішньої територіальної підсудності?
2. Скласти термінологічний словник до теми.
3. Скласти опорний конспект питань для обговорення на семінарському занятті.
4. Виконати завдання:
   1. До судової установи України надійшло клопотання про визнання та виконання на території України рішення господарсько- адмінистративного трибуналу іспанської провінції Астурія (Tribunal Económico-Administrativo Regional del Principado de Asturias) щодо українського підприємства. Суддя відмовив у задоволенні клопотання, посилаючись на те, що між Україною та Іспанією не укладено угоди про взаємне визнання та виконання судових рішень, крім того, українське підприємство є містоутворюючим, від нього залежить бюджет цілого міста, а виконання зазначеного рішення може спричинити складну фінансову ситуацію.

*Чи правомірне рішення прийняв суд? Обґрунтуйте відповідь.*

* 1. До господарського суду м. Києва звернулося українське АТ

«Фаянсовий завод» з позовом до англійської компанії Howard&Ackford. Спір виник з приводу зовнішньоекономічного контракту, який виконувався в основному на території України. Згаданий контракт містив арбітражне застереження про вирішення можливих спорів у комерційному арбітражі.

Оскільки спір було передано до господарського суду, представник відповідача (англійської компанії Howard&Ackford ) надав свої заперечення на позов, докази, брав участь у судовому розгляді. Але, не погодившись із рішенням суду, подав апеляційну скаргу, де зазначив, що позов було подано з порушеннями угоди про передачу справи на розгляд до третейського суду, тому господарський суд не мав права розглядати спір, що випливав з контракту.

*Якими нормативними актами регулюються питання про передачу спорів на розгляд комерційного арбітражу? Чи правильно вчинив суд першої інстанції, розглянувши справу? Обґрунтуйте відповідь.*

* 1. Рішенням місцевого суду м. Рязань (РФ) 14.01.2008 р. з ВАТ

«Рівнеазот» (Україна) на користь громадянина РФ Бєлякова С. були стягнуті грошові суми по відшкодуванню шкоди у зв’язку з втратою працездатності внаслідок професійного захворювання та державне мито в дохід РФ. Підставою для відшкодування шкоди стало професійне захворювання, яке виникло у зв’язку зі шкідливими умовами праці на хімічному виробництві в період перебування Бєлякова С. у трудових відносинах з відповідачем.

Районний суд м. Рівного ухвалою відмовив гр. Бєлякову С. у задоволенні клопотання про примусове виконання рішення на території України, оскільки згідно з Конвенцією країн СНД про правову допомогу від 22.01.1993 р. справи за позовами про відшкодування шкоди мають розглядатися судовими установами за місцем знаходження підприємства-відповідача (статті 6, 42).

*Чи правомірна ухвала суду? Обґрунтуйте відповідь.*

1. Розв’язати тести:
2. Переважне право на усиновлення дитини громадянина України мають іноземці, які є:

а) громадянами держав, з якими Україна уклала договір про надання правової допомоги;

б) родичами дитини;

в) матеріально забезпеченими згідно встановленого рівня і не мають власних дітей;

г) родичами дитини, що постійно проживають за кордоном.

1. Визнання батьківства в Україні провадиться за: а) особистим законом батьків;

б) за законом України;

в) за законом місця проживання дитини; г) за нормами міжнародного права.

1. Позначте колізійні прив’язки щодо трудових відносин, які передбачені Законом України «Про міжнародне приватне право»: а) автономія волі сторін;

б) особистий закон наймача (роботодавця);

в) закон місця укладання трудового контракту; г) закон місця виконання роботи.

1. Позначте основні вимоги національного законодавства щодо надання дозволу на працевлаштування іноземців в Україні:

а) дозвіл на працевлаштування має бути отриманий будь-яким

іноземним громадянином чи особою без громадянства, незалежно від того постійно чи тимчасово вони перебувають на території України; б) дозвіл на працевлаштування іноземці отримують на підставі заяви, особисто поданої до центру зайнятості;

в) дозвіл на працевлаштування видається на строк до одного року; г) дозвіл на працевлаштування може бути оформлений іноземцю за умови, що в країні (регіоні) відсутні працівники, що можуть

виконувати цей вид роботи, якщо інше не передбачене міжнародними договорами України.

1. Які питання відносять до міжнародного цивільного процесу? а) Міжнародна юрисдикція з цивільних справ.

б) Цивільне процесуальне становище іноземців, осіб без громадянства, іноземних підприємств і організацій, іноземної держави та її

дипломатичних представників, міжнародних організацій.

в) Судових доказів у цивільних справах за участю іноземців. г) Відносини що виникають між позивачем та відповідачем.

1. Які нормативні акти є джерелами міжнародного цивільного процесу?

а) Конституція України.

б) Цивільний процесуальний кодекс України. в) Міжнародні договори.

г) Судові прецеденти.

1. Які підстави визначення підсудності справ судами України?

а) Якщо сторони своєю угодою передбачили підсудність справи з іноземним елементом

б) Якщо відповідач на території України має місце проживання або місцезнаходження, або рухоме чи нерухоме майно.

в) У справах про відшкодування шкоди, її завдано на території України.

г) Якщо міжнародна судова інстанція визнала компетентним суд України.

1. В яких випадках підсудність судам України є виключною?

а) Якщо спадкодавець був громадянином України і мав в ній місце проживання.

б) Якщо у справі, яка стосується правовідносин між дітьми та батьками, обидві сторони мають місце проживання в Україні.

в) Якщо у справі, яка стосується правовідносин між подружжям , шлюб був укладений в Україні.

г) Якщо у справах про банкрутство боржник був створений відповідно до законодавства України.

1. Хто має судовий імунітет? а) Іноземні держави.

б) Дипломатичні представники іноземних держав.

в) Економічні, культурні та спортивні делегації іноземних держав. г) Міжнародні організації.

1. Яка мета направлення судових доручень? а) вручення документів за кордоном.

б) отримання доказів за кордоном.

в) налагодження співробітництва між судовими інстанціями. г) вчинення окремих процесуальних дій за кордоном.

#### Реферати (ессе), презентації:

1. Поняття, зміст і місце цивільного процесу в системі міжнародного приватного права.
2. Міжнародна підсудність: поняття, види та способи визначення. Пророгаційні та дерогаційні угоди.
3. Право на судовий захист і цивільні процесуальні права та обов’язки іноземних громадян, осіб без громадянства та іноземних підприємств і організацій в Україні. Процесуальне положення іноземної держави.
4. Підсудність цивільних справ за участю іноземних осіб.
5. Визнання та виконання іноземних судових рішень. Екзекватура.
6. Підстави відмови у визнанні та виконанні іноземного судового рішення.

**Література: 4, 5, 6, 30, 31, 51, 65, 71, 75, 76, 78, 92, 95, 102,**

### 107, 115, 119, 122.

#### \* \* \*

***Тема 14.* Міжнародний комерційний арбітраж**

Вивчаючи цю тему, слід звернути увагу, що в процесі зовнішньоекономічної діяльності між суб’єктами, які її здійснюють, можуть виникати різного роду спори. Вони потребують свого розгляду і розв’язання відповідно до діючого законодавства. Важливе значення має

при цьому створення відповідних міжнародно-правових та національних засад щодо регулювання розгляду таких спорів.

Як відомо, в Заключному акті Наради з безпеки та співробітництва в Європі, який був підписаний 1 серпня 1975 р. у м. Гельсінкі, чільне місце відводилося питанням розгляду міжнародних спорів і, зокрема, шляхом використання арбітражу. Наголошувалося, що швидке і справедливе вирішення спорів, які виникають щодо комерційних угод у сфері торгівлі і обміну послугами, а також стосовно контрактів у галузі промислового виробництва, сприяє розширенню торгівлі і співробітництва, а арбітраж є одним із зручних способів вирішення спорів. На Нараді було рекомендовано організаціям, підприємствам і фірмам країн-учасниць передбачати арбітражні застереження в контрактах або спеціальних угодах, а також проведення арбітражу на основі взаємоузгодженого регламенту. Крім того, було рекомендовано не перешкоджати проведенню арбітражу третій країні з урахуванням діючих, міждержавних та інших угод в цій галузі.

Генеральна Асамблея ООН у 1985 р. схвалила розроблений Комісією Організації Об’єднаних Націй з права міжнародної торгівлі ЮНСІТРАЛ Типовий закон про міжнародний торговий арбітраж. Його було рекомендовано державам враховувати незалежно від правової економічної системи.

В Україні вже створено певні правові основи розгляду і розв’язання таких спорів, які закріплені насамперед у Законі України

«Про зовнішньоекономічну діяльність» від 16 квітня 1991 р. А саме, спори, які виникають між суб’єктами зовнішньоекономічної діяльності, іноземними суб’єктами господарської діяльності можуть розглядатися судовими або арбітражними органами України, іншими органами вирішення спорів за вибором сторін спору, якщо це прямо не суперечить чинним законам України або передбачено міжнародними угодами.

Будь-які спори щодо застосування положень цього Закону та законів, прийнятих на його виконання, можуть бути предметом розгляду в органах суду України, якщо одна із сторін у справі є фізичною особою або державою. У випадку, коли сторонами у справі виступають юридичні особи, такі спори розглядаються в арбітражних судах.

Міжнародні спори, які можуть виникнути в результаті дій України, вирішуються у погодженому сторонами порядку згідно з нормами міжнародного права.

Постановою Верховної Ради України «Про введення в дію Закону України «Про зовнішньоекономічну діяльність» від 16 квітня 1991 р. були

поставлені відповідні завдання перед рядом державних органів. Зокрема, було рекомендовано Торгово-промисловій палаті України створити зовнішньоекономічний третейський суд. Такий суд було створено. Водночас з ініціативи і за участю Торгово-промислової палати України були розроблені і 24 лютого 1994 р. прийняті Закон «Про міжнародний комерційний арбітраж», а також Положення про Міжнародний комерційний арбітражний суд при Торгово-промисловій палаті України та Положення про Морську арбітражну комісію при Торгово-промисловій палаті України.

Названі вище закони та положення і створюють основну правову базу вирішення спорів, які виникають при здійсненні зовнішньоторговельних та інших видів міжнародних зв’язків.

У преамбулі до Закону України «Про міжнародний комерційний арбітраж» від 24 лютого 1994 р. зазначено, що цей Закон виходить з визнання корисності арбітражу (третейського суду) як методу, що широко застосовується для вирішення спорів, які виникають у сфері міжнародної торгівлі, і необхідності комплексного врегулювання міжнародного комерційного арбітражу в законодавчому порядку; враховує положення про такий арбітраж, які є в міжнародних договорах України, а також в типовому законі, прийнятому в 1985 р. Комісією ООН з права міжнародної торгівлі і схваленому Генеральною Асамблеєю ООН для можливого використання державами у своєму законодавстві.

В Законі визначаються сфера його застосування, терміни та правила їх тлумачення, а також інші питання. Цей Закон застосовується до міжнародного комерційного арбітражу, якщо місце арбітражу знаходиться на території України. Однак положення, передбачені статтями 8, 9, 35 і 36 цього Закону, застосовуються і в тих випадках, коли арбітраж знаходиться за кордоном.

До міжнародного комерційного арбітражу можуть за угодою сторін передаватися: спори з договірних та інших цивільно-правових відносин, що виникають при здійсненні зовнішньоторговельних та інших видів міжнародних економічних зв’язків, якщо комерційне підприємство хоча б однієї із сторін знаходиться *ЗІ* кордоном, а також спори підприємств з іноземними інвестиціями і міжнародних об’єднань та організацій, створених на території України, між собою, спори між їхніми учасниками та їхні спори з іншими суб’єктами права України.

Також у зазначеному Законі дається визначення ряду термінів. Так, *арбітраж:* – це будь-який арбітраж (третейський суд), незалежно від того, чи утворюється він спеціально для розгляду окремої справи, чи

здійснюється постійно діючою арбітражною установою, зокрема Міжнародним комерційним арбітражним судом або Морською арбітражною комісією при Торгово-промисловій палаті України; *третейський суд* – одноособовий арбітр або колегія арбітрів; суд – відповідний орган судової системи держави. Щодо терміна *комерційний,* то він тлумачиться широко і охоплює питання, що випливають з усіх відносин торгового характеру, – як договірних, так і не договірних.

Відносини торгового характеру включають: будь-які торгові угоди про поставку товарів або надання послуг чи обмін товарами або послугами; угоди про розподіл, торгове представництво; факторні операції; лізинг; інжиніринг; будівництво промислових об’єктів; надання консультативних послуг; купівля-продаж ліцензій; інвестування; фінансування; банківські послуги; страхування; угоди про експлуатацію або концесії; спільні підприємства та інші форми промислового або підприємницького співробітництва; перевезення товарів та пасажирів повітрям, морем, залізничними та автомобільними шляхами.

### Арбітражна угода – це угода сторін про передачу до арбітражу всіх або певних спорів, які виникли або можуть виникнути між ними у зв’язку з будь-якими конкретними правовідносинами, незалежно від того, чи мають вони договірний характер.

Суд, до якого подано позов у питанні, що є предметом арбітражної угоди, повинен, якщо будь-яка із сторін попросить про це не пізніше подання своєї першої заяви по суті спору, припинити провадження у справі і направити сторони до арбітражу, якщо не визнає, що ця арбітражна угода є недійсною, втратила чинність або не може бути виконана. У разі пред’явлення позову арбітражний розгляд проте може бути розпочато або продовжено і арбітражне рішення може бути винесено, поки сперечання про підсудність чекають розв’язання у суді.

Законом України «Про міжнародний комерційний арбітраж» регулюються питання, пов’язані з кількістю та призначенням арбітрів, підставами для їх відбору та ін. Так, сторони можуть на власний розсуд визначити кількість арбітрів. Якщо вони цього не зроблять, то призначаються три арбітри.

Крім того, в Законі зазначається, що третейський суд може сам прийняти постанову про свою компетенцію, в тому числі стосовно будь-яких заперечень щодо наявності або дійсності арбітражної угоди. З цією метою арбітражне застереження, що є частиною договору, повинно трактуватися як угода, що не залежить

від інших умов договору. Винесення третейським судом рішення про недійсність договору не тягне за собою в силу закону недійсність арбітражного застереження.

Третейський суд може винести постанову щодо заяви, або як з питання попереднього характеру, або в рішенні по суті спору.

В Законі містяться норми, що стосуються однакового ставлення до сторін, визначення правил процедури, місця арбітражу, мови провадження та інших питань. Так, до сторін має бути однакове ставлення, і кожній стороні повинні бути надані всі можливості для викладу своєї позиції.

Закон регламентує також питання, пов’язані з винесенням арбітражного рішення та припиненням арбітражного розгляду. Так, третейський суд вирішує спір згідно з такими нормами права, які сторона обрала як такі, що застосовуються до суті спору. Якщо в ньому не висловлено іншого наміру, будь-яке положення права або системи права будь-якої держави повинно тлумачитись як таке, що безпосередньо відсилає до матеріального права цієї держави, а не до колізійних норм. Водночас в усіх випадках третейський суд приймає рішення згідно з умовами угоди із урахуванням торгових звичаїв, що стосуються такої угоди.

Якщо в ході арбітражного розгляду сторони врегулюють спір, третейський суд припиняє розгляд і, на прохання сторін та за відсутності заперечень з його боку, фіксує це врегулювання у вигляді арбітражного рішення на узгоджених умовах.

У ст. 32 Закону визначаються ситуації, за яких припиняється арбітражний спір. Так, третейський суд приймає постанову про припинення арбітражного розгляду, коли: а) позивач відмовляється від своєї вимоги, якщо тільки відповідач не висуне заперечень проти припинення розгляду і третейський суд не визнає законний інтерес відповідача в остаточному врегулюванні спору; б) сторони домовляються про припинення розгляду; в) третейський суд визнає, що продовження розгляду стало з якоїсь причині непотрібним або неможливим.

У розділі IV *«Оспорювання арбітражного рішення»* Закон; закріплена норма, яка стосується подання клопотання про скасування як виняткового засобу оспорювання арбітражного рішення

Також Закон зазначає, що арбітражне рішення, незалежно від того, в якій країні воно було винесено, визнається обов’язковим при поданні до компетентного суду письмового клопотання виконується.

У ст. 36 Закону визначено підстави для відмови у визнанні або у виконанні арбітражного рішення. Така відмова може бути лише: а) на прохання сторони, проти якої воно спрямоване, якщо щ сторона подасть компетентному суду, у якого просить визнання або виконання, доказ того, що: одна із сторін в арбітражній угод була якоюсь мірою недієздатною; або ця угода є недійсною за законом, якому сторони цю угоду підпорядкували, а в разі відсутності такої вказівки – за законом держави, де рішення було винесено; або сторону, проти якої винесено рішення, не було належним чином сповіщено про призначення арбітра чи про арбітражний розгляд або з інших поважних причин вона не могла подати свої пояснення; або рішення винесено стосовно спору, не передбаченого арбітражною угодою, або такого, що не підпадає під її умови, або містить постанови з питань, що виходять за межі арбітражної угоди; Проте, якщо постанови з питань, охоплених арбітражною угодою, можуть бути відокремлені від тих, які не охоплюються такою угодою, то та частина арбітражного рішення, яка містить постанови з питань, що охоплені арбітражною угодою, може бути визнана і виконана; або склад третейського суду або арбітражна процедура не відповідали угоді між сторонами або, за відсутності такої, не відповідали закону тієї держави, де мав місце арбітраж; або рішення, що не стало обов’язковим для сторін, або було скасоване, або його виконання зупинено судом держави, в якій або згідно із законом якої воно було прийнято, або б) якщо суд визнає, що об’єкт спору не може бути предметом арбітражного розгляду за законодавством України, або визнання та виконання цього арбітражного рішення суперечить публічному порядку України.

Міжнародний комерційний арбітражний суд при Торгово- промисловій палаті України є самостійною постійно діючою арбітражною установою (третейським судом), що здійснює свою діяльність згідно із Законом України «Про міжнародний комерційний арбітраж». Торгово-промислова палата України затверджує Регламент Міжнародного комерційного арбітражного суду, порядок обчислювання арбітражного збору, ставки гонорарів арбітрів та інші витрати суду, сприяє його діяльності.

Зовнішньоекономічні відносини, спори з яких можуть бути передані на вирішення Міжнародного комерційного арбітражного суду, стосуються, зокрема, відносин купівлі-продажу (поставки) товарів, виконання робіт, надання послуг, обміну товарами та/чи послугами, перевезення вантажів і пасажирів, торговельного представництва і

посередництва, оренди (лізингу), науково-технічного обміну, обміну іншими результатами творчої діяльності, спорудження промислових та інших об’єктів, ліцензійних операцій, інвестицій, кредитно- розрахункових операцій, страхування, спільного підприємництва та інших форм промислової і підприємницької кооперації.

Міжнародний комерційний арбітражний суд приймає до свого розгляду також спори, віднесені до його юрисдикції в силу міжнародних договорів України.

Рішення Міжнародного комерційного арбітражного суду виконуються сторонами добровільно у встановлені ним строки. Якщо строк виконання в рішенні не зазначено, воно підлягає негайному виконанню. Не виконані у строк рішення виконуються відповідно до закону і міжнародних договорів.

По справах, що підлягають розгляду в міжнародному комерційному арбітражному суді, голова Суду може на прохання сторони встановити розмір і форму забезпечення вимоги.

Морська арбітражна комісія при Торгово-промисловій палаті України також є самостійною постійно діючою арбітражною установою (третейським судом), що здійснює свою діяльність згідно із Законом України «Про міжнародний комерційний арбітраж». Торгово-промислова палата України затверджує Регламент Морської арбітражної комісії, порядок обчислювання арбітражного збору, ставки гонорарів арбітрів та інших витрат комісії,

сприяє її діяльності.

Морська арбітражна комісія вирішує спори, які випливають з договірних та інших цивільно-правових відносин, що виникають із торговельного мореплавства незалежно від того, чи є сторонами таких відносин суб’єкти українського та іноземного або лише українського чи тільки іноземного права. Зокрема, Морська арбітражна комісія вирішує спори, що випливають з відносин: щодо фрахтування суден, морського перевезення вантажів, а також перевезення вантажів у змішаному плаванні (ріка–море); щодо морського буксирування суден та інших плавучих засобів; щодо морського страхування і перестрахування; пов’язаних з купівлею-продажем, заставою та ремонтом морських суден та інших плавучих засобів; з лоцманської і льодового проводження, агентського та іншого обслуговування морських суден, а також суден внутрішнього плавання, оскільки відповідні операції пов’язані з плаванням таких суден морськими шляхами; пов’язаних з використанням суден для здійснення наукових досліджень, видобування корисних копалин, гідротехнічних та інших робіт; щодо рятування морських суден

або морським судном судна внутрішнього плавання, а також щодо рятування в морських водах судном внутрішнього плавання іншого судна внутрішнього плавання; пов’язаних з підніманням затонулих у морі суден та іншого майна; пов’язаних із зіткненням морських суден, морського судна і судна внутрішнього плавання, суден внутрішнього плавання у морських водах, а також із заподіянням судном пошкоджень портовим спорудам, засобам навігаційної обстановки та іншим об’єктам; пов’язаних із заподіянням пошкоджень рибальським сітям та іншим знаряддям лову, а також з іншим заподіянням шкоди під час здійснення морського рибного промислу.

Морська арбітражна комісія вирішує також спори, що виникають у зв’язку з плаванням морських суден і суден внутрішнього плавання по міжнародних ріках, а також спори, пов’язані із здійсненням суднами внутрішнього плавання закордонних перевезень. Вона приймає до розгляду спори за наявності угоди між сторонами про передачу їх на її вирішення. Крім того, комісія приймає до розгляду також спори, що їх сторони зобов’язані передати на її вирішення в силу міжнародних договорів.

По справах, що підлягають розгляду Морською арбітражною комісією, голова Комісії може на прохання сторони встановити розмір і форму забезпечення вимоги і, зокрема, прийняти постанову про накладення арешту на судно або вантаж іншої сторони, які знаходяться в українському порту.

Рішення Морської арбітражної комісії виконуються сторонами добровільно у встановлені нею строки. Не виконані в строк рішення виконуються відповідно до закону і міжнародних договорів.

Порядок реалізації забезпечення встановлюється головою Морської арбітражної комісії після набрання її рішенням законної сили.

***Верховна Рада України 11 травня 2004 р. прийняла Закон України «Про третейські суди»***, який врегулював порядок утворення та діяльності третейських судів в Україні та встановив вимоги щодо третейського розгляду з метою захисту майнових і немайнових прав та охоронюваних законом інтересів фізичних та юридичних осіб.

Закон «Про третейські суди» надав право постійно діючим третейським судам утворювати органи самоврядування. Згідно із ст. 58 Закону вищим органом третейського самоврядування є Всеукраїнський з’їзд третейських суддів. Відповідне положення стало новелою у законодавчому регулюванні третейського судочинства не лише для України, але й для колишніх радянських республік. Так, в аналогічних законах Російської Федерації, Киргизької Республіки,

Республіки Казахстан та Латвії не відтворено положень про представницький орган третейського самоврядування.

Закон передбачає, що Всеукраїнський з’їзд третейських суддів обирає Третейську палату України, яка є постійно діючим органом третейського самоврядування. Таким чином, законодавець розширив правові можливості третейських суддів щодо організації управління постійно діючими третейськими судами, встановив механізм самоконтролю за дотриманням законності у професійній діяльності.

Варто відмітити той факт, що закон не містить визначення терміна «третейське самоврядування», звідси виникає неоднозначне та непослідовне його тлумачення науковцями, третейськими суддями. Враховуючи новизну цього питання для юридичної науки, метою цієї статті є представлення автором власної концепції організації і діяльності третейського самоврядування.

***Третейське самоврядування*** – це самостійне колективне вирішення третейськими суддями питань внутрішньої діяльності постійно діючих третейських судів. Йдеться саме про третейських суддів, які включені у списки постійно діючих третейських суддів. Оскільки згідно із Законом третейські судді третейського суду для вирішення конкретного спору є суддями на час вирішення справи і перестають ними бути після винесення рішення. Натомість третейські судді постійно діючого третейського суду є суддями до того часу поки їх не виключать зі Списку третейських суддів даного суду.

***Метою третейського самоврядування*** є представництво та захист соціальних і професійних прав та інтересів третейських суддів і третейських судів.

У чому може полягати представництво і захист інтересів третейських суддів? По-перше, на третейського суддю постійно діючого третейського суду може впливати голова суду в силу того, що останній розподіляє справи між суддями, визначає межі (розміри) третейських гонорарів, а також здійснює інші процесуальні повноваження щодо третейського розгляду. Одним із принципів утворення та діяльності третейського суду є незалежність третейських суддів та підкорення їх тільки законові. Таким чином, третейське самоврядування є однією з найважливіших гарантій забезпечення незалежності третейського судді. Тому активна діяльність органу третейського самоврядування на рівні суду виключає можливість будь-яких посягань на незалежність третейського судді та втручання у його професійну діяльність.

Як правило, вищим органом самоврядування на рівні постійно діючого третейського суду є збори суддів, а представницьким органом

* президія постійно діючого третейського суду.

По-друге, органи та посадові особи державної влади, місцевого самоврядування, фізичні та юридичні особи можуть впливати на третейського суддю і третейський суд з метою отримання відомостей та інформації, що стали їм відомі під час третейського розгляду. Аби не позбавляти третейський розгляд однієї з переваг – конфіденційності процесу і змісту постановленого рішення – органи третейського самоврядування мають активно протидіяти незаконним вимогам розголошення конфіденційної інформації. Для цього слід проводити спільну роботу з правоохоронними органами у вигляді організації «круглих столів», семінарів, конференцій з питань третейського судочинства.

Органам третейського самоврядування не заборонено звертатися до органів державної влади за захистом інтересів третейських суддів, але від того наскільки авторитетним буде склад органу третейського самоврядування залежать результати звернення. Ось чому так важливо, аби вищий орган самоврядування –

Всеукраїнський з’їзд третейських суддів був представлений делегатами зі всіх регіонів України – визнаними юристами, фахівцями у своїй діяльності. Необхідно усвідомити, що рішення Всеукраїнського з’їзду третейських суддів повинні мати вагу не лише для третейських суддів і судів, але й для влади, тільки за наявності такого підходу з третейськими судами і суддями будуть рахуватися. Крім того, від рішень вищого органу третейського самоврядування напряму залежить рівень захисту інтересів усіх третейських суддів постійно діючих третейських судів.

#### Лекційне заняття План

1. Поняття і правова природа міжнародного комерційного арбітражу, міжнародно-правові засади його діяльності.
2. Види третейських (арбітражних) судів. Арбітраж ad hoc.
3. Конвенція про визнання і виконання іноземних арбітражних рішень (Нью-Йорк, 1958 p.).
4. Міжнародний комерційний арбітражний суд і Морська арбітражна комісія (МАК) при Торгово-промисловій палаті України, їх компетенція і регламентація діяльності.

#### Семінарське заняття Питання для обговорення

1. Основні положення Закону України «Про міжнародний комерційний арбітраж».
2. Арбітражна угода: форма, зміст та правове значення.
3. Європейська конвенція про зовнішньоторговельний арбітраж 1961 р.
4. Міжнародні регламенти, типовий закон про міжнародний комерційний арбітраж ЮНСІТРАЛ.
5. Арбітражні рішення, порядок їх виконання.

***Глосарій:*** *міжнародний комерційний арбітраж, арбітраж ad hoc, третейське судочинство, арбітражна угода, судові дебати, мирова угода, обов’язковість рішень міжнародного комерційного арбітражу.*

#### Питання та завдання для самоперевірки і контролю засвоєння знань:

1. Дати відповідь на контрольні питання.
   1. Що включає в себе поняття міжнародного комерційного арбітражу?
   2. Що таке арбітраж ad hoc?
   3. У чому полягають особливості правового статусу міжнародного комерційного суду при Торгово-промисловій палаті України?
   4. Які спори розглядає Морська арбітражна комісія при Торгово- промисловій палаті України?
   5. У чому полягають особливості правового механізму арбітражного вирішення міжнародних приватноправових спорів?
   6. Що включають в себе принципи організації і діяльності третейського суду?
   7. Якою є мета третейського самоврядування**?**
   8. Що таке арбітражна угода?
   9. Які існують стадії арбітражного розгляду міжнародного економічного спору?
   10. Чи виконується в Україні принцип екзекватури?
2. Скласти термінологічний словник до теми.
3. Скласти опорний конспект питань для обговорення на семінарському занятті.
4. Виконати завдання:
5. Українське машинобудівне підприємство звернулося до МКАС при ТПП України із позовом до лаоської фірми у зв’язку із несплатою за договором постачання сільськогосподарської техніки; арбітражне застереження про розгляд спору саме цим арбітражем було частиною укладеного контракту.

На адресу відповідача були направлені копія позовної заяви та усі належні документи, запропоновано обрати арбітра. У відповідь лаоська компанія надіслала заяву про те, що не визнає український арбітраж.

У подальшому відповідач був повідомлений про день слухання справи, але на засідання не з’явився. Арбітраж розглянув справу і виніс рішення.

*Чи мав право МКАС розглядати справу за таких умов? Яка процедура розгляду спорів у подібних ситуаціях?*

1. Українське АТ «Світязь» та офшорна компанія «Sanders», зареєстрована у штаті Делавер США, уклали у 2006 р. угоду про сумісну діяльність, усі спори, пов’язані з цим договором, мали розглядатися Арбітражним інститутом Торгової палати Стокгольма відповідно до його Регламенту англійською мовою. У застереженні було також вказано, що спори мають вирішуватися по справедливості (ex aequo et bono). АТ «Світязь» неодноразово порушувало умови договору, і компанія «Sanders» звернулася до арбітражу, який прийняв рішення про стягнення заборгованих сум на користь офшорної компанії. У подальшому компанія «Sanders» звернулася до українського суду із заявою про примусове виконання арбітражного рішення, але їй було відмовлено, оскільки рішення арбітражу не містило посилань на належне до застосування право, тобто було незаконним.

*Чи правомірне рішення прийняв суд? Обґрунтуйте відповідь.*

5. Розв’язати тести:

1. Які існують способи направлення судових доручень? а) Дипломатичний порядок.

б) Зносини органів юстиції через свої центральні органи. в) Через посередників – міжнародні юрисдикційні органи.

г) Виконання окремих доручень консульськими установами.

1. На протязі якого терміну з моменту набрання рішенням іноземного суду законної сили, воно може бути пред’явлено до примусового виконання?

а) три роки; б) два роки;

в) один рік;

г) шість місяців.

1. Які судові інстанції України розглядають клопотання про дозвіл на примусове виконання рішень іноземних судів?

а) Верховний суд України.

б) Вищий господарський суд України.

в) Апеляційні суди областей, Автономної республіки Крим за місцем проживання боржника.

г) Місцеві суди за місцем проживання боржника.

1. До міжнародного комерційного арбітражу можуть за угодою сторін передаватися такі спори :

а) спори з договірних та інших цивільно-правових відносин, що виникають при здійсненні зовнішньоторговельних та інших видів міжнародних економічних зв’язків, якщо комерційне підприємство хоча б однієї із сторін знаходиться за кордоном;

б) спори підприємств з іноземними інвестиціями і міжнародних об’єднань та організацій, створених на території України, між собою, спори між їх учасниками, а так само їх спори з іншими субєктами права України;

в) Спори між українськими суб’єктами господарювання, якщо вони здійснюють зовнішньоекономічну діяльність і належним чином

зареєстровані як такі;

г) спори між іноземними юридичними особами.

1. Міжнародні арбітражні суди є :

а) постійно діючі;

б) діючі на протязі одного року; в) випадкові;

г) суди одного арбітра.

1. Учасниками арбітражного процесу можуть бути? а) арбітр;

б) експерт; в) прокурор;

г) захисник (адвокат).

1. В яких випадках третейський суд приймає постанову про припинення арбітражного розгляду?

а) позивач відмовляється від своїх вимог, якщо тільки відповідач не висуне заперечень проти припинення розгляду;

б) сторони домовляться про припинення розгляду;

в) є відповідне рішення державного органу управління про таке припинення розгляду;

г) третейський суд визнає, що продовження розгляду з якоїсь причини непотрібним або неможливим.

1. Що таке арбітражний суд ad hoс? а) Звичайний комерційний арбітраж;

б) Комерційний арбітраж англомовних країн;

в) Арбітраж, що утворюється для розгляду конкретної справи; г) Постійно діюча палата третейського суду.

1. Арбітражна угода містить наступні положення?

а) Угода про передачу до арбітражу всіх можливих спорів.

б) Угода сторін про передачу до арбітражу тільки окремих спорів.

в) Угода про передачу до арбітражу тільки тих спорів, які не вирішені державними судовими органами.

г) угода про вирішення спору шляхом заліку позивних вимог.

1. При яких організаціях України існують постійно діючі міжнародні комерційні арбітражі?

а) При Національному банку України.

б) При Вищому господарському суді України. в) При Торгово-промисловій палаті України. г) При Вищій раді юстиції України.

#### Реферати (ессе), презентації:

1. Київська угода про порядок вирішення спорів, пов’язаних із здійсненням господарської діяльності, держав-учасників СНД від 20 березня 1992 р.
2. Арбітражне застереження. Третейський запис та компетенція міжнародного комерційного арбітражу.
3. Нью-Йоркська конвенція про визнання та виконання іноземних арбітражних рішень.
4. Підстави для відмови у визнанні та виконанні іноземних арбітражних рішень.

**Література: 4, 5, 6, 30, 31, 51, 65, 71, 75, 76, 78, 92, 95, 102,**

### 107, 115, 119, 122.

\* \* \*

### ІНДИВІДУАЛЬНІ ЗАВДАННЯ ДЛЯ САМОСТІЙНОЇ РОБОТИ ТА МЕТОДИЧНІ РЕКОМЕНДАЦІЇ ДО ЇХ ВИКОНАННЯ

Ця група завдань носить науково-дослідницький характер, спонукає до якнайповнішої реалізації творчих можливостей студентів, рекомендована тим з них, хто опанував базовий зміст навчальної програми і має здібності та інтерес до такої роботи. Ці завдання складають варіативну частину модуля і їх виконання заохочується додатковою сумою балів.

### Перелік індивідуальних завдань для самостійної роботи

**студентів:**

1. Написання і захист наукового реферату з визначеної проблеми.
2. Підготовка матеріалів власних досліджень до участі в науковій конференції.
3. Участь у роботі правничого дискусійного клубу «Феміда» (підготовка доповіді, участь у дебатах, оформлення стінгазети).
4. Участь у роботі наукового гуртка «Ін Юре» (підготовка та захист матеріалів наукового реферату на засіданні гуртка).
5. Підготовка публікації в наукових виданнях.
6. Оформлення сценарного плану дидактичної гри.

### Методичні рекомендації до виконання індивідуальних завдань.

Однією із форм індивідуальної творчої роботи є написання та захист реферату.

Робота над рефератом складається із наступних етапів: вибір теми на основі тематики, затвердженої кафедрою;

накопичення інформаційного матеріалу; підготовка та написання реферату; захист реферату.

Реферат повинен мати наступну структуру:

* план;
* короткий вступ;
* виклад основного змісту теми;
* висновки;
* список використаної літератури.

План – це логічна основа реферату, від нього залежить структура, зміст, логічний зв’язок частин реферату. Розробка плану розпочинається з ознайомлення з відповідною літературою, на основі якої складається попередній план з 2-3 пунктів. План не слід занадто деталізувати – в ньому даються основні, центральні питання теми у

логічній послідовності. Доцільно попередньо складений план реферату узгодити на консультації із викладачем.

Маючи попередній план, необхідно звернутися до бібліографії. Суттєву допомогу в ознайомленні із бібліографією можуть надати бібліотечні каталоги (алфавітний, систематичний, предметний), довідкова література (енциклопедії, словники, статистичні збірники), наукова та періодична література (монографії, журнали, газети).

Основному тексту в рефераті передує вступ. У ньому необхідно показати значення, актуальність проблеми, яка розглядається, обґрунтувати вибір теми, сформулювати основну мету, яка буде розкрита в рефераті.

В основній частині роботи велику увагу слід приділити глибокому теоретичному аналізові як теми в цілому, так і окремих її питань, правильно ув’язати теоретичні положення із практикою, розкрити матеріал у відповідності зі складеним планом.

Виклад основних питань завершується короткими висновками**,** де узагальнюються найважливіші положення, розглянуті в рефераті.

Реферат повинен бути написаний грамотно, без помилок, повторів, скорочень.

Важливе значення має правильне оформлення реферату. На титульному аркуші необхідно вказати назву вищого навчального закладу, факультету, реферату, групу, своє прізвище та ініціали, прізвище наукового керівника. На наступному аркуші наводиться план реферату із наведенням сторінок відповідних розділів.

Зазначені у тексті цитати повинні відповідати посиланням на джерела, з яких вони наведені та оформлені таким чином: [1, с. 25], де перша цифра – номер джерела за списком використаної літератури, а друга вказує на номер сторінки. Текст реферату повинен бути набраний на комп’ютері з одного боку аркушу формату А4, шрифт Times New Roman, розмір 14, поля: верхнє та нижнє – 20 мм, ліве – 30 мм, праве – 10 мм, 1,5 інтервал. Кожний розділ плану розпочинається з нової сторінки. Сторінки повинні бути пронумеровані у правому верхньому куті. Обсяг реферату 12-15 сторінок .

У кінці реферату наводиться список використаної літератури (8-10 джерел), розташованої в алфавітному порядку за прізвищем автора, з наведенням назви праці (статті), видавництва, року видання та загальної кількості сторінок по кожному літературному джерелу.

Підготовлений реферат захищається на семінарському або індивідуальному занятті. Аргументом для підготовки до захисту реферату є позитивна рецензія наукового керівника, в іншому випадку

його необхідно доопрацювати відповідно до наданих в ній рекомендацій. Реферат не допускається до захисту, якщо текст реферату є компіляцією тексту підручника; основні питання не розкрито або викладено фрагментарно; текст містить помилки; реферат оформлено неправильно.

Підготовка до захисту реферату включає усунення недоліків та помилок, вказаних у рецензії та складання короткого резюме реферату (визначення важливих понять, фактів, формулювання висновків), що буде сприяти закріпленню матеріалу в пам’яті і вільному його викладу під час захисту .

### Підготувати письмову доповідь (есе), реферат на одну із запропонованих тем:

**Модуль 1.**

#### Загальна частина міжнародного приватного права

**Тема 1. Вступ до міжнародного приватного права**

* 1. Місце курсу «Міжнародне приватне право» в системі юридичних дисциплін.
  2. Тенденції розвитку та особливості предмета міжнародного приватного права зарубіжних держав.
  3. Поняття та види іноземного елемента у відносинах цивільно-правового характеру.
  4. Концепція Lex mercatoria і міжнародне приватне право.
  5. Колізійно-правовий і матеріально-правовий способи регулювання правовідносин, ускладнених іноземним елементом.

### Тема 2: Тема 2. Джерела міжнародного приватного права

1. Питання про доктрину та «автономію волі» як джерел міжнародного приватного права.
2. Співвідношення міжнародного договору та внутрішнього закону.
3. Міжнародні центри з підготовки конвенцій у галузі міжнародного приватного права.
4. Торгові звичаї. Звичаї ділового обороту.
5. Основні колізійні прив’язки.

### Тема 3: Загальні поняття міжнародного приватного права

1. Поняття, структура та види колізійних норм.
2. Застосування колізійних норм. Правова кваліфікація.
3. Приховані колізії законів.
4. Уніфікація і гармонізація у міжнародному приватному праві: поняття, відмінності та взаємодія.
5. Взаємність у міжнародному приватному праві. Матеріальна та формальна взаємність.

### Тема 4. Правове положення фізичних осіб у міжнародному приватному праві

1. Особистий закон фізичної особи.
2. Право фізичної особи на здійснення підприємницької діяльності.
3. Автономія волі фізичної особи згідно принципів міжнародного приватного права.
4. Обсяг особистих немайнових прав фізичної особи у міжнародному приватному праві.
5. Участь фізичної особи у культурному житті суспільства згідно норм міжнародного приватного права.

### Тема 5. Правове положення юридичних осіб у міжнародному приватному праві

1. Поняття особистого закону (статуту) і національності юридичної особи.
2. Доктрини (теорії) інкорпорації, осілості, центру експлуатації, контролю.
3. Цивільна правоздатність та дієздатність юридичної особи за законодавством України.
4. Іноземні юридичні особи в Україні, правовий режим їх діяльності.
5. Міжнародні транснаціональні корпорації. Проблема міжнародних юридичних осіб.

### Тема 6. Держава як учасник приватноправових відносин з іноземним елементом

1. Імунітет від попередніх заходів по забезпеченню позову.
2. Імунітет правочинів держави.
3. Норми про імунітет іноземної держави в законодавстві України.
4. Міжнародні договори щодо імунітету держав.
5. Принцип роздільної майнової відповідальності між державою та її юридичними особами за наявності імунітету держави.

#### Особлива частина міжнародного приватного права

**Тема 7. Право власності у міжнародному приватному праві**

1. Особливості правового регулювання відносин власності у міжнародному приватному праві.
2. Колізійні питання права власності і вирішення їх у

законодавстві України, інших держав та у міжнародних договорах.

1. Правовий режим іноземної власності на території України.
2. Правовий режим власності держави Україна, українських громадян і юридичних осіб за кордоном.
3. Колізійні аспекти повернення національної культурної спадщини.

### Тема 8. Договір у міжнародному приватному праві

1. Поняття та види правочинів з іноземним елементом.
2. Міжнародні контрактові угоди України.
3. Колізійні прив’язки, що застосовуються до договірних зобов’язань з іноземним елементом.
4. Особливості уніфікації колізійних норм договірного права.
5. Право міжнародних договорів з іноземним елементом.

### Тема 9. Договір міжнародної купівлі-продажу товарів

* 1. Колізійно-правове регулювання міжнародних договорів купівлі-продажу товарів.
  2. Зобов’язання продавця. Засоби правового захисту у випадку порушення договору продавцем.
  3. Зобов’язання покупця. Засоби правового захисту у випадку порушення договору покупцем.
  4. Загальна характеристика угод СОТ щодо міжнародної торгівлі.
  5. Публічно-правовий режим розрахунків за зовнішньоекономічними договорами (контрактами).

### Тема 10. Міжнародні перевезення вантажів і пасажирів

1. Міжнародні автомобільні перевезення. Конвенція про договори міжнародного дорожного перевезення вантажів (КДПВ) 1956 р.
2. Міжнародні річкові перевезення. Будапештська конвенція про

договір перевезення вантажів внутрішніми водними шляхами від 22 червня 2001 р.

1. Міжнародні змішані перевезення. Конвенція ООН про міжнародні змішані перевезення вантажів від 24 травня 1980 р.
2. Договір міжнародного перевезення вантажу, пасажирів та багажу.
3. Претензії та позови з міжнародних перевезень, вантажів і пасажирів. Особливості обчислення строків претензійної та позовної давності.

### Тема 11. Зобов’язання внаслідок завдання шкоди у міжнародному приватному праві

1. Регламент ЄС 2007 р. про право, що застосовується до деліктних зобов’язань.
2. Представництво, довіреність та позовна давність у міжнародному приватному праві.
3. Строк позовної давності та початок його перебігу.
4. Наслідки спливу строку позовної давності.
5. Недоговірні зобов’язання у міжнародному приватному праві.

### Тема 12. Трудові відносини у міжнародному приватному праві

1. Колізійне регулювання міжнародних трудових відносин.
2. Принцип автономії волі; закон місця укладення договору; закон місця виконання трудової функції.
3. Роль конвенцій Міжнародної організації праці (МОП) у регулюванні міжнародних трудових приватно-правових відносин.
4. Ліцензування діяльності, пов’язаної із працевлаштуванням громадян України за кордоном.
5. Правове регулювання праці співробітників міжнародних та міжурядових організацій.

### Тема 13. Цивільний процес у міжнародному приватному праві

* 1. Поняття, зміст і місце цивільного процесу в системі міжнародного приватного права.
  2. Міжнародна підсудність: поняття, види та способи визначення. Пророгаційні та дерогаційні угоди.
  3. Право на судовий захист і цивільні процесуальні права та обов’язки іноземних громадян, осіб без громадянства та іноземних підприємств і організацій в Україні.
  4. Процесуальне положення іноземної держави.
  5. Підсудність цивільних справ за участю іноземних осіб.

### Тема 14. Міжнародний комерційний арбітраж

1. Київська угода про порядок вирішення спорів, пов’язаних із здійсненням господарської діяльності, держав-учасників СНД від 20 березня 1992 р.
2. Арбітражне застереження. Третейський запис та компетенція міжнародного комерційного арбітражу.
3. Нью-Йоркська конвенція про визнання та виконання іноземних арбітражних рішень.
4. Підстави для відмови у визнанні та виконанні іноземних арбітражних рішень.
5. Визнання та виконання іноземних судових рішень. Екзекватура.

Поширеною формою індивідуальної роботи є участь у роботі правознавчого дискусійного клубу «Феміда» (підготовка доповіді, участь у дебатах, оформлення стінгазети).

Підготовку доповіді рекомендується здійснювати за такими етапами :

* + вибір теми доповіді;
  + підбір літератури та інших джерел;
  + визначення форми і структури доповіді;
  + підготовка тексту доповіді.

Обрати тему доповіді можна самостійно або із запропонованого кафедрою правознавства переліку і повідомити про це викладача, обраного в якості консультанта (керівника). Тема роботи визначається в межах загальної проблеми дискусії, запропонованої Радою клубу

«Феміда» і затвердженою кафедрою правознавства. Тема доповіді не обов’язково повинна бути цілком юридичною за змістом, але містити певні правові аспекти питань, що пропонуються до розгляду. Важливо, щоб тема була актуальною, становила інтерес під кутом зору ситуації в українському суспільстві та світі і, безперечно,

цікавою для самого доповідача. Також при визначенні теми слід враховувати доступність (насамперед, наявність у бібліотеці) необхідних для розгляду відповідної теми правових і літературних джерел. Отже, остаточний варіант теми доповіді доцільно формулювати разом з викладачем-консультантом.

Роботу над темою слід почати з підбору літератури – ознайомлення з підручниками, навчальними посібниками, науковими монографіями, статтями у збірниках і періодичних виданнях, нормативно-правовими актами, міжнародними договорами, матеріалами юридичної практики тощо. У разі потреби варто звернутися за рекомендаціями до викладача (щодо кількості і якості джерел, необхідних для належного розкриття відповідної теми). У процесі вивчення літератури доцільно робити виписки і записи, поступово формуючи матеріал з окремих питань доповіді. Оскільки доповідь призначена для використання під час дискусії, для її підготовки рекомендується широко використовувати публіцистичні матеріали, особливо ті, що написані «живою» мовою.

При оформленні матеріалів доповіді необхідно дотримуватись певних правил оформлення. Текст доповіді повинен включати титульну сторінку, план та інші структурні частини, передбачені планом. План подається на другій сторінці роботи і повинен включати: «Вступ» (у ньому визначаються актуальність обраної теми, її взаємозв’язок із загальною проблемою дискусії і мета, якої студент намагатиметься досягти, розглядаючи цю тему); основну частину роботи, що складається з декількох розміщених у певній логічній послідовності питань відповідно до змісту теми; «Висновок» (у ньому підводиться підсумок досягнення визначеної у вступі роботи мети, чітко окреслюється власне ставлення до проблеми, що є предметом дискусії, розкриваються практичні способи вирішення цієї проблеми);

«Список літератури».

Робота повинна бути написана грамотно, розбірливим почерком або надрукована. Відповіді подаються відповідно до нумерації питань плану роботи і починаються із заголовків. Сторінки необхідно пронумерувати і скріпити. Обсяг тексту доповіді –10-12 сторінок на папері формату А-4 (210х297). При цьому обсяг вступу повинен складати не більше 1 сторінки, а висновку – 2 сторінок. На титульній сторінці необхідно вказати: назву навчального закладу, тему роботи, прізвище, ім’я, по-батькові студента, номер групи, прізвище та ініціали викладача-консультанта, рік і місце написання роботи.

Текст доповіді повинен містити посилання на використані літературні джерела. Цитати з використаних джерел необхідно брати в лапки і давати точні і повні посилання на ці джерела. Посилання робляться у вигляді зносок (в нижній частині сторінки). Зноски подаються за існуючими бібліографічними правилами (автор, назва роботи, місце і рік видання, номер сторінки). Посилання повинні бути пронумеровані. В кінці роботи з додержанням бібліографічних правил подається список використаних правових джерел та літератури у такій послідовності: а) нормативно-правові акти та інші правові документи (подаються за юридичною силою і датою прийняття); б) література (подається в алфавітному порядку); в) інші матеріали.

### Оцінка рівня знань при перевірці виконання індивідуальних завдань:

***–* написання і захист наукового реферату з визначеної проблеми**

**5 балів** – у рефераті містяться елементи наукової творчості, виклад матеріалу характеризуються ґрунтовністю аналізу матеріалу на основі глибоких знань правових джерел і наукової літератури, вільного володіння матеріалом теми, наявністю власних суджень та самостійністю висновків, робота має логічну та оригінальну структуру, її оформлення повністю відповідає встановленим вимогам.

**4 бали –** у рефераті повно розкриті питання теми, студент продемонстрував розуміння та вільне володіння матеріалом, але відсутні елементи наукової творчості.

**3 бали –** питання теми розкриті на достатньому рівні, але студент не володіє вільно матеріалом, не розуміє або не може пояснити окремі теоретичні положення.

### – підготовка матеріалів власних досліджень до участі в науковій конференції; підготовка доповіді для участь у роботі правничого дискусійного клубу «Феміда», підготовка та захист матеріалів наукового реферату на засіданні наукового гуртка «Ін Юре».

**15 балів** – відповідь студента є теоретично правильною, обґрунтованою, вичерпною; студент демонструє знання основної літератури та апелює до основних нормативно-правових актів, ознайомлення з додатковими інформаційними джерелами; викладає матеріал у логічній послідовності, робить узагальнення і висновки;

наводить приклади вирішення типових практичних ситуацій у контексті тематичного теоретичного матеріалу.

**10 балів** – відповідь студента є загалом правильною; студент демонструє знання навчального матеріалу та основної літератури; викладає матеріал у логічній послідовності, робить узагальнення і висновки, але не наводить прикладів вирішення типових практичних ситуацій у контексті тематичного теоретичного матеріалу, припускається незначних помилок у формулюванні термінів, вирішенні практичних завдань.

**0 балів** – відповідь студента є неправильною або відсутня, або допущені грубі помилки, які свідчать, що студент не засвоїв навчальний матеріал, не вміє розв’язати елементарних практичних ситуацій.

Студентам, які беруть участь в позанавчальній науковій роботі – в роботі наукової конференції, підготовці наукових публікацій та ін. – нараховуються додаткові бали за результатами поточного контролю. При цьому загальна кількість балів, що вноситься до відомості за поточну роботу не перевищуватиме 100 балів.

Виконання цих завдань розраховано на встигаючого студента і рекомендовано студентам, які опанували базовий зміст навчальної програми і мають здібності та інтерес до наукової роботи. Враховуючи рівень складності цих завдань, студент не може виконати більше двох з них протягом семестру.

### ПОРЯДОК І КРИТЕРІЇ ПОТОЧНОГО ОЦІНЮВАННЯ ЗНАНЬ СТУДЕНТІВ

Оцінювання (визначення рейтингу) навчальної діяльності студента з навчальної дисципліни «Міжнародне приватне право» здійснюється за модульно-рейтинговою системою.

*Кредитно-модульна система організації навчального процесу* – це така організація навчального процесу, при якій вивчення студентом навчальної дисципліни відбувається шляхом послідовного і ґрунтовного опрацювання модулів, а оцінювання якості його роботи та рівня здобутих знань, умінь і навичок здійснюється за рейтинговою системою.

Рейтингове оцінювання знань студента – це система, яка передбачає перехід від констатуючого до накопичувального статусу балів. Необхідною умовою рейтингової системи є її багатобальність.

Студентом накопичуються бали за різні форми і види роботи. 0,5 б. – за кожне відвідане лекційне чи семінарське (практичне)

заняття (за умови наявності конспекту),

0,5-2 б. – усна відповідь на конкретне запитання (не репродуктивного характеру) на лекційному чи семінарському (практичному)

занятті в ході фронтального опитування,

0,1 б. – змістовне доповнення (мінімально – 3 хвилини), 0,7 б. – тест (5 питань – 0,5 бали за правильну відповідь), 0,1 б. – формулювання змістовних запитань до доповідача,

0,65 б. – складання словника основних понять і термінів(глосарію) на занятті біля дошки,

0,7 б. – творче завдання на картці не тестового характеру (залежно від рівня складності – визначається за конкретне завдання)),

0,6 б. – виготовлення наочності з глибоким смисловим навантаженням до теми лекційного чи семінарського (практичного) заняття (за погодженням з викладачем),

1-5 б. – підготовка реферату за тематикою ІНДЗ (вимоги: повинен мати науковий характер, написаний з використанням не тільки підручників, але й наукових статей, монографій тощо, максимальна оцінка залежить від складності теми),

1-20 б. – участь у конкурсах наукових робіт, наукових конференціях, публікація тез та статей (залежно від досягнень, зайняття призових місць, рівня конкурсу тощо) (додаткові бали).

Максимальна оцінка за семінарське заняття – 5 балів. Вона може не обмежуватися у разі виконання студентом творчих додаткових завдань. Обмеження вводяться з метою рівномірного розподілу балів між усіма студентами, які прагнуть отримати максимальний бал.

Обов’язком викладача є забезпечення дидактичними завданнями усіх студентів, які бажають і можуть набрати максимальний бал. Викладач рівномірно розподіляє завдання між студентами.

*Приклад:* відповідь – 2 б. + завдання для самостійної роботи – 1 + словник основних понять і термінів – 1 б + тест – 1 б *= 5 балів*

Перелік завдань для самостійної роботи наведено після кожної теми семінарського (практичного) заняття, а їх виконання є частиною оцінки з навчальної дисципліни.

### Критерії оцінювання усної відповіді студента на семінарському (практичному) занятті:

2 б. – вичерпна і глибока відповідь на питання семінарського (практичного) заняття. Студент виявив всебічне, систематичне й глибоке знання матеріалу, глибоко засвоїв основну й додаткову літературу з теми, рекомендовану планом. Доповідає активно й упевнено, не прив’язаний до конспекту. Відповідь вирізняється багатством і точністю використаних термінів. Матеріал викладається послідовно й логічно. У розумінні та викладі навчального матеріалу студент виявляє науковий підхід і творчі здібності. Після завершення доповіді відповідає на всі питання викладача та товаришів. (При цьому викладач має право поставити до трьох коротких питань за темою заняття загалом, а не лише з питання, яке висвітлював студент).

1,8 б. – студент виявляє достатньо повне знання матеріалу, не припускається у відповіді суттєвих неточностей, засвоїв основну літературу, рекомендовану викладачем у плані семінарського (практичного) заняття. Дає відповіді на запитання викладача та одногрупників. Часто звертається до конспекту.

1,5 б. – студент виявляє знання матеріалу в обсязі, достатньому для подальшого навчання і роботи за спеціальністю. Доповідач прикутий до конспекту, припускається помилок. Матеріал частково розкриває проблему. Відповідає на поставлені запитання з помилками, однак спроможний зі сторонньою допомогою виправити їх.

1 б. – студент відповідає, читаючи з конспекту (ксерокопії), без допомоги якого матеріалом володіє не достатньо, допускає

принципові помилки. Матеріал не розкриває проблему. Відповідає на поставлені запитання тільки зі сторонньою допомогою.

0,5 б. – студент читає з конспекту. Матеріал розкриває проблему поверхово чи фрагментарно. На запитання викладачів та студентів відповісти не може.

0 б. – відповіді немає або вона абсолютно не розкриває сутності питання.

Отримані бали складають предметний та загальний рейтинг студента. (За повний конспект лекцій з навчальної дисципліни

«Міжнародне приватне право» студент має можливість отримати 0,85 балів, за підготовку усіх семінарських (практичних) занять з цієї дисципліни – 40 балів. Оцінка за кожне семінарське (практичне) заняття складає 2 бали).

Однією з найважливіших вимог, що висуваються до навчально- методичного забезпечення підготовки фахівців за кредитно-модульною системою організації навчального процесу є інформаційно-дидактичне забезпечення всіх елементів навчального плану. Особливу увагу необхідно приділити методичному забезпеченню організації самостійної роботи та виконанню індивідуальних завдань студента.

Оцінювання самостійної роботи студента здійснюється шляхом перевірки його робочого зошита, де виконуються завдання, передбачені планом самостійної роботи, а також під час поточного тестування чи співбесіди, у ході яких викладач визначає загальний рівень засвоєння студентом вузлових питань кожної з тем, винесених на самостійне опрацювання (1-2 бали) (зокрема, під час семінарських занять). Використання тестів для поточного контролю дозволяє раціонально використовувати навчальний час і виключити суб’єктивний підхід до оцінки навчальних досягнень студента.

Водночас, у рамках навчального навантаження студентів спеціальності 081 «Право» з навчальної дисципліни «Міжнародне приватне право» передбачено 4 години на виконання *індивідуального навчально-дослідного завдання,* тобто на написання есе, реферату, наукової роботи чи підготовку презентації в аудиторії. Наголошується на тому, що індивідуальна робота студента може виконуватися упродовж усього часу вивчення дисципліни, що сприяє її інтегральному характеру, дозволяє студентам глибше зосередитися на проблемі, що їх цікавить.

Здобуття призових місць є підставою для нарахування додаткових балів відповідно до наведеної шкали розподілу балів.

Для ґрунтовного вивчення навчальної дисципліни «Міжнародне приватне право» слід самостійно виконати всі дидактичні завдання,

передбачені її програмою та відповідним методичним забезпеченням (підготовка словника основних понять і термінів, тезовий виклад відповідей на теоретичні питання, письмове виконання практичних завдань для самостійної роботи). У додатковому контролі засвоєння студентом кожної з тем, винесених на самостійне опрацювання, потреби не має, оскільки цю функцію виконує рубіжний контроль (модульна контрольна робота). У ній рівномірно представлений увесь навчальний матеріал змістового модуля.

Модульна контрольна робота (МКР) складається із різнорівневих завдань, серед яких основну масу складають тестові. Тестові завдання з курсу «Міжнародне приватне право», орієнтовані на системну контекстну інтерпретацію тієї чи іншої правової норми чи конструкції, функціонально спрямовані на розвиток професійного мислення. Засвоєні студентом знання, якими він оперує шукаючи правильну відповідь на питання тестового завдання, є необхідною передумовою виконання останнього, а не самоціллю тестування.

### ПЕРЕЛІК ПИТАНЬ ДЛЯ ПІДГОТОВКИ ДО ПОТОЧНОГО МОДУЛЬНОГО КОНТРОЛЮ

**Змістовий модуль І.**

**Загальна частина міжнародного приватного права**

* 1. Поняття, предмет та система міжнародного приватного права.
  2. Принципи та функції міжнародного приватного права.
  3. Методи правового регулювання у міжнародному приватному праві.
  4. Сучасні проблеми міжнародного приватного права.
  5. Тенденції розвитку та особливості предмета міжнародного приватного права зарубіжних держав.
  6. Поняття та види іноземного елемента у відносинах цивільно- правового характеру.
  7. Концепція Lex mercatoria і міжнародне приватне право.
  8. Колізійно-правовий і матеріально-правовий способи регулювання правовідносин, ускладнених іноземним елементом.
  9. Загальна характеристика джерел міжнародного приватного права, їх види.
  10. Внутрішнє законодавство як джерело міжнародного приватного права.
  11. Міжнародний договір як джерело міжнародного приватного права.
  12. Судовий прецедент як джерело міжнародного приватного права в окремих країнах системи загального права.
  13. Звичай як джерело міжнародного приватного права.
  14. Класифікація та система джерел міжнародного приватного права.
  15. Характеристика Закону України «Про міжнародне приватне право» від 23.06.2005 р.
  16. Багатосторонні договори, які містять уніфіковані колізійні та матеріальні норми.
  17. Значення судової і арбітражної практики в системі джерел міжнародного приватного права.
  18. Питання про доктрину та «автономію волі» як джерел міжнародного приватного права.
  19. Співвідношення міжнародного договору та внутрішнього закону.
  20. Міжнародні центри з підготовки конвенцій у галузі міжнародного приватного права.
  21. Торгові звичаї. Звичаї ділового обороту.
  22. Основні колізійні прив’язки.
  23. Поняття, структура та види колізійних норм.
  24. Застосування колізійних норм. Правова кваліфікація.
  25. Уніфікація і гармонізація у міжнародному приватному праві: поняття, відмінності та взаємодія.
  26. Взаємність у міжнародному приватному праві. Матеріальна та формальна взаємність.
  27. Реторсії у міжнародному приватному праві.
  28. Поняття особистого закону фізичної особи.
  29. Правовий статус іноземців і осіб без громадянства в Україні.
  30. Національний режим: колізійні питання дієздатності.
  31. Правовий статус закордонного українця.
  32. Визначення понять «іноземець» та «особа без громадянства» за законодавством України.
  33. Цивільна правоздатність і дієздатність іноземних фізичних осіб. Основні колізійні питання.
  34. Особливості правового статусу біженців, біпатридів, деяких інших осіб.
  35. Безвісна відсутність та оголошення особи померлою у міжнародному приватному праві.
  36. Автономія волі фізичної особи згідно принципів міжнародного приватного права.
  37. Обсяг особистих немайнових прав фізичної особи у міжнародному приватному праві.
  38. Поняття особистого закону (статуту) і національності юридич- ної особи.
  39. Доктрини (теорії) інкорпорації, осілості, центру експлуатації, контролю.
  40. Іноземні юридичні особи в Україні, правовий режим їх діяльності.
  41. Міжнародні транснаціональні корпорації. Проблема міжнарод- них юридичних осіб.
  42. Держава як суб’єкт приватно-правових відносин з іноземним елементом.
  43. Особливості правового положення держави у міжнародних цивільних правовідносинах.
  44. Міжнародно-правові кодифікації з питань імунітету держави.
  45. Законодавство і судова практика зарубіжних країн про імунітет іноземної держави.
  46. Теорії абсолютного, функціонального та обмеженого імунітету, їх вплив на формування національного законодавства про імунітет іноземних держав.
  47. Поняття і зміст юрисдикційного імунітету держави. Імунітет власності держави.

### Особлива частина міжнародного приватного права

* 1. **О**собливості правового регулювання відносин власності у міжнародному приватному праві.
  2. Колізійні питання права власності і вирішення їх у законодавстві України, інших держав та у міжнародних договорах.
  3. Правовий режим іноземної власності на території України.
  4. Правовий режим власності держави Україна, українських громадян і юридичних осіб за кордоном.
  5. Колізійні аспекти повернення національної культурної спадщини.
  6. Колізійні питання права власності та інших речових прав на рухоме майно, що перебуває в дорозі.
  7. Загальні положення договірного права у міжнародному обігу.
  8. Поняття і особливості зовнішньоекономічного договору (контракту).
  9. Колізійні питання договірних зобов’язань. Закон, що застосо- вується до форми договору.
  10. Вимоги чинного законодавства України стосовно форми, змісту і порядку укладення зовнішньоекономічних договорів (контрактів).
  11. Уніфікація правового регулювання в галузі міжнародних комерційних угод.
  12. Право, що застосовується до договору за відсутності згоди сторін про вибір права.
  13. Правила МТП для використання торговельних термінів у національній, та міжнародній торгівлі Інкотермс-2012.
  14. Поняття та види правочинів з іноземним елементом.
  15. Міжнародні контрактові угоди України.
  16. Колізійні прив’язки, що застосовуються до договірних зобов’язань з іноземним елементом.
  17. Поняття договору міжнародної купівлі-продажу товарів.
  18. Уніфікація матеріально-правових норм у сфері міжнародної купівлі-продажу товарів. Конвенція ООН про договори міжнародної купівлі-продажу товарів (Відень, 1980 р.).
  19. Процедура укладання договору міжнародної купівлі-продажу товарів.
  20. Наслідки розірвання договору.
  21. Колізійно-правове регулювання міжнародних договорів купівлі-продажу товарів.
  22. Зобов’язання продавця. Засоби правового захисту у випадку порушення договору продавцем.
  23. Зобов’язання покупця. Засоби правового захисту у випадку порушення договору покупцем.
  24. Загальна характеристика угод СОТ щодо міжнародної торгівлі.
  25. Публічно-правовий режим розрахунків за зовнішньоекономічними договорами (контрактами).
  26. Поняття та види міжнародних перевезень і правові підстави їх здійснення.
  27. Міжнародні залізничні перевезення. Приєднання України до Конвенції про міжнародні залізничні перевезення (КОТІФ) – Закон України від 05.06.2003 р. Право, що застосовується до договору за відсутності згоди сторін про вибір права.
  28. Міжнародні повітряні перевезення. Приєднання України до Конвенції про уніфікацію деяких правил міжнародних повітряних перевезень (м.Монреаль, 1999 р.) згідно із Законом України від 17.12.2008 р. № 685-УІ.
  29. Міжнародні морські перевезення. Основні міжнародні конвенції у сфері морських перевезень, вантажів.
  30. Міжнародні автомобільні перевезення. Конвенція про договори міжнародного дорожного перевезення вантажів (КДПВ) 1956 р.
  31. Міжнародні річкові перевезення. Будапештська конвенція про договір перевезення вантажів внутрішніми водними шляхами від 22 червня 2001 р.
  32. Міжнародні змішані перевезення. Конвенція ООН про міжнародні змішані перевезення вантажів від 24 травня 1980 р.
  33. Договір міжнародного перевезення вантажу, пасажирів та багажу.
  34. Претензії та позови з міжнародних перевезень, вантажів і пасажирів. Особливості обчислення строків претензійної та позовної давності.
  35. Відповідальність перевізника за шкоду, заподіяну внаслідок смерті пасажира або ушкодження його здоров’я. Межі відповідальності перевізника.
  36. Колізії законів, що регулюють зобов’язання внаслідок завдання шкоди.
  37. Право, що застосовується до відшкодування шкоди, завданої внаслідок недоліків товарів, робіт (послуг).
  38. Міжнародні договори стосовно деліктної відповідальності.
  39. Питання деліктних зобов’язань у договорах про правову допомогу.
  40. Обмеження відповідальності в окремих деліктних право- відносинах з іноземним елементом.
  41. Особливості колізійного регулювання відшкодування шкоди, завданої іноземною державою.
  42. Роль міжнародних угод у колізійно-правовому регулюванні зобов’язань із завдання шкоди.
  43. Гаазька конвенція 1973 р. про право, що застосовується до відповідальності виготівника.
  44. Особливості колізійного регулювання відшкодування моральної шкоди.
  45. Регламент ЄС 2007 р. про право, що застосовується до деліктних зобов’язань.
  46. Представництво, довіреність та позовна давність у міжнародному приватному праві.
  47. Строк позовної давності та початок його перебігу. Наслідки спливу строку позовної давності.
  48. Міжнародне приватне трудове право як підгалузь міжнародного приватного права.
  49. Колізійні питання трудових відносин. Право, що застосовується до трудового договору.
  50. Праця громадян України за кордоном. Регулювання посередництва у працевлаштуванні на роботу за кордоном.
  51. Колізійне регулювання міжнародних трудових відносин.
  52. Принцип автономії волі; закон місця укладення договору; закон місця виконання трудової функції.
  53. Роль конвенцій Міжнародної організації праці (МОП) у регулюванні міжнародних трудових приватно-правових відносин.
  54. Ліцензування діяльності, пов’язаної із працевлаштуванням громадян України за кордоном.
  55. Правове регулювання праці співробітників міжнародних та міжурядових організацій.
  56. Поняття, зміст і місце цивільного процесу в системі міжнародного приватного права.
  57. Міжнародна підсудність: поняття, види та способи визначення. Пророгаційні та дерогаційні угоди.
  58. Право на судовий захист і цивільні процесуальні права та обов’язки іноземних громадян, осіб без громадянства та іноземних підприємств і організацій в Україні. Процесуальне положення іноземної держави.
  59. Підсудність цивільних справ за участю іноземних осіб.
  60. Визнання та виконання іноземних судових рішень. Екзекватура.
  61. Підстави відмови у визнанні та виконанні іноземного судового рішення.
  62. Поняття і правова природа міжнародного комерційного арбітражу, міжнародно-правові засади його діяльності.
  63. Види третейських (арбітражних) судів. Арбітраж ad hoc.
  64. Конвенція про визнання і виконання іноземних арбітражних рішень (Нью-Йорк, 1958 p.).
  65. Міжнародний комерційний арбітражний суд і Морська арбітражна комісія при Торгово-промисловій палаті України, їх компетенція і регламентація діяльності.
  66. Основні положення Закону України «Про міжнародний комерційний арбітраж».
  67. Арбітражна угода: форма, зміст та правове значення.
  68. Європейська конвенція про зовнішньоторговельний арбітраж 1961 р.
  69. Міжнародні регламенти, типовий закон про міжнародний комерційний арбітраж ЮНСІТРАЛ.
  70. Арбітражні рішення, порядок їх виконання.
  71. Київська угода про порядок вирішення спорів, пов’язаних із здійсненням господарської діяльності, держав-учасників СНД від 20 березня 1992 р.
  72. Арбітражне застереження. Третейський запис та ком-петенція міжнародного комерційного арбітражу.
  73. Підстави для відмови у визнанні та виконанні іноземних арбітражних рішень.

#### ПІДСУМКОВЕ ОЦІНЮВАННЯ ЗНАНЬ СТУДЕНТІВ

Підсумкове оцінювання знань з дисципліни здійснюється у формі екзамену.

*Завданнями* екзамену є перевірка розуміння студентами програмного матеріалу в цілому, логіки та взаємозв’язку між окремими розділами, здатності творчо використовувати накопичені знання, уміння сформулювати своє ставлення до певної проблеми навчальної дисципліни «Міжнародне приватне право».

*Умови допуску до екзамену*. Кредитно-модульна система не передбачає обов’язкового семестрового екзамену для всіх студентів. Студент може автоматично отримати оцінку за екзамен, яка визначається як середнє арифметичне від суми оцінок за модуль за винятком випадків, коли за виконання ПМР студент отримав оцінку

«незадовільно». Студент, який при першому складанні ПМР одержав

«незадовільно» за один з модулів дисципліни, має складати екзамен. До екзамену допускаються усі студенти, які виконали всі види робіт, що передбачені програмою курсу як обов’язкові складові. У випадку пропуску занять з поважних причин студент може відпрацювати матеріал теми на індивідуальному занятті згідно із встановленим графіком до початку екзаменаційної сесії. Якщо студент не з’явився на екзамен згідно з встановленим графіком, у відомості зазначається

«не з’явився» та виставляється 0 балів. Студент, який з поважної причини не складав екзамен згідно з визначеним графіком, зобов’язаний надати відповідний документ і може скласти екзамен в інший день, призначений кафедрою правознавства.

*Порядок складання екзамену.* Екзамен проводиться в усній формі. На екзамен виносяться теоретичні питання, що передбачають знання вузлових питань програми курсу та вміння проектувати їх на вирішення типових практичних ситуацій. Під час складання екзамену студент не може користуватися додатковими матеріалами без дозволу викладача, у протилежному випадку він усувається від складання екзамену, у відомість виставляється 0 балів.

*Підведення підсумку екзамену.* Оцінка, одержана при складанні екзамену, заноситься у екзаменаційну відомість у визначеній шкалі та п’ятибальній шкалі у день складання. У випадку, коли відповіді студента оцінені менше ніж в 20 балів, він отримує незадовільну оцінку за результатами іспиту (тобто 0 балів). Під час складання екзамену студент не може одержати оцінку нижчу, ніж та, яку він має за результатами ПМК. Студент, який не погоджується з оцінкою, має право звернутися до викладача та отримати обґрунтоване пояснення.

У випадку незгоди з рішенням викладача студент може звернутись з письмовою апеляцією до завідувача кафедри в день оголошення результатів. Завідувач кафедри та викладач мають розглянути апеляцію у присутності студента в день її подання з урахуванням робочих нотаток студента під час екзамену й усної співбесіди з ним та прийняти остаточне рішення щодо оцінки студента. У результаті апеляції оцінка не може бути зменшена. Якщо студент не звернувся з апеляцією у встановлений термін, то оцінка, виставлена викладачем, є остаточною.

*Умови перескладання екзамену*. Оцінка, отримана студентом під час екзамену, є остаточною. Студент має право один раз перескласти екзамен у випадку, коли загальна підсумкова оцінка з дисципліни становить 35–59 балів відповідно до встановленої шкали. У такому випадку екзамен має бути складений студентом у термін, визначений деканатом.

Оцінка рівня знань при складанні іспиту

Питання, що виносяться на екзамен, оцінюються в діапазоні від 0 до 40 балів (включно). Екзаменаційний білет складається з чотирьох теоретичних питань, що потребують розгорнутої усної відповіді, кожне з яких оцінюється за шкалою 10, 8, 6, 0 балів. Система нарахування балів визначена наступним чином:

* 9-10 балів відповідають оцінці «відмінно» і виставляються, якщо відповідь студента є теоретично правильною, обґрунтованою, вичерпною; студент демонструє знання основної літератури та апелює до основних нормативно-правових актів, ознайомлений з додатковими інформаційними джерелами; викладає матеріал у логічній послідовності, робить узагальнення і висновки; наводить приклади вирішення типових практичних ситуацій у контексті тематичного теоретичного матеріалу.
* 7-8 балів відповідають оцінці «добре» і виставляються, якщо відповідь студента є загалом правильною; студент демонструє знання навчального матеріалу та основної літератури; викладає матеріал у логічній послідовності, робить узагальнення і висновки, але не наводить прикладів вирішення типових практичних ситуацій у контексті тематичного теоретичного матеріалу, припускається незначних помилок у формулюванні термінів, вирішенні практичних завдань.
* 5-6 балів відповідають оцінці «задовільно» і виставляються, якщо відповідь студента є фрагментарною або неповною; студент демонструє часткове знання навчального матеріалу, дає неповні

відповіді, допускає грубі помилки при наведенні прикладів вирішення типових практичних ситуацій у контексті тематичного теоретичного матеріалу.

* 0 балів відповідають оцінці «незадовільно» і виставляються, якщо відповідь студента є неправильною або відсутня, або допущені грубі помилки, які свідчать, що студент не засвоїв навчальний матеріал, не вміє розв’язати елементарних практичних ситуацій.

### Шкала нарахування підсумкових балів

Переведення даних 100-бальної шкали оцінювання в 4-бальну та шкалу ECTS здійснюється в такому порядку.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Оцінка за шкалою ECTS** | **Оцінка за бальною шкалою, що використовується в**  **ПУЕТ** | **Оцінка за 4-бальною шкалою** |
| F | 1–34 балів | Незадовільно з обов’язковим повторним вивченням  дисципліни |
| FX | 35–59 балів | Незадовільно з можливістю  повторного складання |
| E | 60–63 балів | Задовільно достатньо |
| D | 64–73 балів | Задовільно |
| C | 74–81 балів | Добре |
| В | 82–89 балів | Дуже добре |
| A | 90–100 балів | Відмінно |

**ПЕРЕЛІК ПИТАНЬ ДО ПІДСУМКОВОГО КОНТРОЛЮ З НАВЧАЛЬНОЇ ДИСЦИПЛІНИ «МІЖНАРОДНЕ ПРИВАТНЕ ПРАВО»**

1. Поняття, предмет та система міжнародного приватного права.
2. Принципи та функції міжнародного приватного права.
3. Методи правового регулювання у міжнародному приватному праві.
4. Сучасні проблеми міжнародного приватного права.
5. Тенденції розвитку та особливості предмета міжнародного приватного права зарубіжних держав.
6. Поняття та види іноземного елемента у відносинах цивільно- правового характеру.
7. Концепція Lex mercatoria і міжнародне приватне право.
8. Колізійно-правовий і матеріально-правовий способи регулювання правовідносин, ускладнених іноземним елементом.
9. Загальна характеристика джерел міжнародного приватного права, їх види.
10. Внутрішнє законодавство як джерело міжнародного приватного права.
11. Міжнародний договір як джерело міжнародного приватного права.
12. Судовий прецедент як джерело міжнародного приватного права в окремих країнах системи загального права.
13. Звичай як джерело міжнародного приватного права.
14. Класифікація та система джерел міжнародного приватного права.
15. Характеристика Закону України «Про міжнародне приватне право» від 23.06.2005 р.
16. Багатосторонні договори, які містять уніфіковані колізійні та матеріальні норми.
17. Значення судової і арбітражної практики в системі джерел міжнародного приватного права.
18. Питання про доктрину та «автономію волі» як джерел міжнародного приватного права.
19. Співвідношення міжнародного договору та внутрішнього закону.
20. Міжнародні центри з підготовки конвенцій у галузі міжнародного приватного права.
21. Торгові звичаї. Звичаї ділового обороту.
22. Основні колізійні прив’язки.
23. Поняття, структура та види колізійних норм.
24. Застосування колізійних норм. Правова кваліфікація.
25. Уніфікація і гармонізація у міжнародному приватному праві: поняття, відмінності та взаємодія.
26. Взаємність у міжнародному приватному праві. Матеріальна та формальна взаємність.
27. Реторсії у міжнародному приватному праві.
28. Поняття особистого закону фізичної особи.
29. Правовий статус іноземців і осіб без громадянства в Україні.
30. Національний режим: колізійні питання дієздатності.
31. Правовий статус закордонного українця.
32. Визначення понять «іноземець» та «особа без громадянства» за законодавством України.
33. Цивільна правоздатність і дієздатність іноземних фізичних осіб. Основні колізійні питання.
34. Особливості правового статусу біженців, біпатридів, деяких інших осіб.
35. Безвісна відсутність та оголошення особи померлою у міжнародному приватному праві.
36. Автономія волі фізичної особи згідно принципів міжнародного приватного права.
37. Обсяг особистих немайнових прав фізичної особи у міжнародному приватному праві.
38. Поняття особистого закону (статуту) і національності юридич- ної особи.
39. Доктрини (теорії) інкорпорації, осілості, центру експлуатації, контролю.
40. Іноземні юридичні особи в Україні, правовий режим їх діяльності.
41. Міжнародні транснаціональні корпорації. Проблема міжнарод- них юридичних осіб.
42. Держава як суб’єкт приватно-правових відносин з іноземним елементом.
43. Особливості правового положення держави у міжнародних цивільних правовідносинах.
44. Міжнародно-правові кодифікації з питань імунітету держави.
45. Законодавство і судова практика зарубіжних країн про імунітет іноземної держави.
46. Теорії абсолютного, функціонального та обмеженого імунітету, їх вплив на формування національного законодавства про імунітет іноземних держав.
47. Поняття і зміст юрисдикційного імунітету держави. Імунітет власності держави.
48. Особливості правового регулювання відносин власності у міжнародному приватному праві.
49. Колізійні питання права власності і вирішення їх у законодавстві України, інших держав та у міжнародних договорах.
50. Правовий режим іноземної власності на території України.
51. Правовий режим власності держави Україна, українських громадян і юридичних осіб за кордоном.
52. Колізійні аспекти повернення національної культурної спадщини.
53. Колізійні питання права власності та інших речових прав на рухоме майно, що перебуває в дорозі.
54. Загальні положення договірного права у міжнародному обігу.
55. Поняття і особливості зовнішньоекономічного договору (контракту).
56. Колізійні питання договірних зобов’язань. Закон, що застосо- вується до форми договору.
57. Вимоги чинного законодавства України стосовно форми, змісту і порядку укладення зовнішньоекономічних договорів (контрактів).
58. Уніфікація правового регулювання в галузі міжнародних комерційних угод.
59. Право, що застосовується до договору за відсутності згоди сторін про вибір права.
60. Правила МТП для використання торговельних термінів у національній, та міжнародній торгівлі Інкотермс-2009.
61. Поняття та види правочинів з іноземним елементом.
62. Міжнародні контрактові угоди України.
63. Колізійні прив’язки, що застосовуються до договірних зобов’язань з іноземним елементом.
64. Поняття договору міжнародної купівлі-продажу товарів.
65. Уніфікація матеріально-правових норм у сфері міжнародної купівлі-продажу товарів. Конвенція ООН про договори міжнародної купівлі-продажу товарів (Відень, 1980 р.).
66. Процедура укладання договору міжнародної купівлі-продажу

товарів.

1. Наслідки розірвання договору.
2. Колізійно-правове регулювання міжнародних договорів купівлі-продажу товарів.
3. Зобов’язання продавця. Засоби правового захисту у випадку порушення договору продавцем.
4. Зобов’язання покупця. Засоби правового захисту у випадку порушення договору покупцем.
5. Загальна характеристика угод СОТ щодо міжнародної торгівлі.
6. Публічно-правовий режим розрахунків за зовнішньоекономічними договорами (контрактами).
7. Поняття та види міжнародних перевезень і правові підстави їх здійснення.
8. Міжнародні залізничні перевезення. Приєднання України до Конвенції про міжнародні залізничні перевезення (КОТІФ) – Закон України від 05.06.2003 р. Право, що застосовується до договору за відсутності згоди сторін про вибір права.
9. Міжнародні повітряні перевезення. Приєднання України до Конвенції про уніфікацію деяких правил міжнародних повітряних перевезень (м. Монреаль, 1999 р.) згідно із Законом України від 17.12.2008 р. № 685-УІ.
10. Міжнародні морські перевезення. Основні міжнародні конвенції у сфері морських перевезень, вантажів.
11. Міжнародні автомобільні перевезення. Конвенція про договори міжнародного дорожного перевезення вантажів (КДПВ) 1956 р.
12. Міжнародні річкові перевезення. Будапештська конвенція про договір перевезення вантажів внутрішніми водними шляхами від 22 червня 2001 р.
13. Міжнародні змішані перевезення. Конвенція ООН про міжнародні змішані перевезення вантажів від 24 травня 1980 р.
14. Договір міжнародного перевезення вантажу, пасажирів та багажу.
15. Претензії та позови з міжнародних перевезень, вантажів і пасажирів. Особливості обчислення строків претензійної та позовної давності.
16. Відповідальність перевізника за шкоду, заподіяну внаслідок смерті пасажира або ушкодження його здоров’я. Межі відповідальності перевізника.
17. Колізії законів, що регулюють зобов’язання внаслідок

завдання шкоди.

1. Право, що застосовується до відшкодування шкоди, завданої внаслідок недоліків товарів, робіт (послуг).
2. Міжнародні договори стосовно деліктної відповідальності.
3. Питання деліктних зобов’язань у договорах про правову допомогу.
4. Обмеження відповідальності в окремих деліктних право- відносинах з іноземним елементом.
5. Особливості колізійного регулювання відшкодування шкоди, завданої іноземною державою.
6. Роль міжнародних угод у колізійно-правовому регулюванні зобов’язань із завдання шкоди.
7. Гаазька конвенція 1973 р. про право, що застосовується до відповідальності виготівника.
8. Особливості колізійного регулювання відшкодування моральної шкоди.
9. Регламент ЄС 2007 р. про право, що застосовується до деліктних зобов’язань.
10. Представництво, довіреність та позовна давність у міжнародному приватному праві.
11. Строк позовної давності та початок його перебігу. Наслідки спливу строку позовної давності.
12. Міжнародне приватне трудове право як підгалузь міжнародного приватного права.
13. Колізійні питання трудових відносин. Право, що застосовується до трудового договору.
14. Праця громадян України за кордоном. Регулювання посередництва у працевлаштуванні на роботу за кордоном.
15. Колізійне регулювання міжнародних трудових відносин.
16. Принцип автономії волі; закон місця укладення договору; закон місця виконання трудової функції.
17. Роль конвенцій Міжнародної організації праці (МОП) у регулюванні міжнародних трудових приватно-правових відносин.
18. Ліцензування діяльності, пов’язаної із працевлаштуванням громадян України за кордоном.
19. Правове регулювання праці співробітників міжнародних та міжурядових організацій.
20. Поняття, зміст і місце цивільного процесу в системі міжнародного приватного права.
21. Міжнародна підсудність: поняття, види та способи

визначення. Пророгаційні та дерогаційні угоди.

1. Право на судовий захист і цивільні процесуальні права та обов’язки іноземних громадян, осіб без громадянства та іноземних підприємств і організацій в Україні. Процесуальне положення іноземної держави.
2. Підсудність цивільних справ за участю іноземних осіб.
3. Визнання та виконання іноземних судових рішень. Екзекватура.
4. Підстави відмови у визнанні та виконанні іноземного судового рішення.
5. Поняття і правова природа міжнародного комерційного арбітражу, міжнародно-правові засади його діяльності.
6. Види третейських (арбітражних) судів. Арбітраж ad hoc.
7. Конвенція про визнання і виконання іноземних арбітражних рішень (Нью-Йорк, 1958 p.).
8. Міжнародний комерційний арбітражний суд і Морська арбітражна комісія при Торгово-промисловій палаті України, їх компетенція і регламентація діяльності.
9. Основні положення Закону України «Про міжнародний комерційний арбітраж».
10. Арбітражна угода: форма, зміст та правове значення.
11. Європейська конвенція про зовнішньоторговельний арбітраж 1961 р.
12. Міжнародні регламенти, типовий закон про міжнародний комерційний арбітраж ЮНСІТРАЛ.
13. Арбітражні рішення, порядок їх виконання.
14. Київська угода про порядок вирішення спорів, пов’язаних із здійсненням господарської діяльності, держав-учасників СНД від 20 березня 1992 р.
15. Арбітражне застереження. Третейський запис та ком-петенція міжнародного комерційного арбітражу.
16. Підстави для відмови у визнанні та виконанні іноземних арбітражних рішень.

### Приклад побудови екзаменаційного білету

**Міністерство освіти і науки України**

Вищий навчальний заклад Укоопспілки

«Полтавський університет економіки і торгівлі»

**Кафедра правознавства** Освітньо-кваліфікаційний рівень *магістр* Спеціальність *081 «Право»*

Семестр *9*

Навчальна дисципліна **міжнародне приватне право**

### Екзаменаційний білет №

1. Внутрішнє законодавство як джерело міжнародного приватного права.
2. Безвісна відсутність та оголошення особи померлою у міжнародному приватному праві.
3. Поняття та види правочинів з іноземним елементом.
4. Міжнародні автомобільні перевезення. Конвенція про договори міжнародного дорожного перевезення вантажів (КДПВ) 1956 р.

Затверджений на засіданні кафедри правознавства Протокол № від

Екзаменатор

Завідувач кафедри

### ТЕРМІНОЛОГІЧНИЙ СЛОВНИК

**А**

***Автономія волі*** – принцип, згідно з яким учасники правовідносин з іноземним елементом можуть здійснити вибір права, що підлягає застосовуванню до відповідних правовідносин.

***Апостиль*** – печатка або штамп розміром не менш ніж 9х9 см, що засвідчує автентичність підпису, статус особи, що підписала документ, та, у відповідному випадку, автентичність відбитка печатки або штампа, якими скріплений документ, що проставляється компетентним органом держави, в якій документ був складений. Порядок проставляння **А.** передбачений Конвенцією, що скасовує вимогу легалізації іноземних офіційних документів від 05.10.1961 р.

***Арбітражна угода*** – угода сторін про передачу до арбітражу всіх або певних спорів, які виникли або можуть виникнути між ними у зв’язку з будь-якими конкретними правовідносинами, незалежно від того, мають вони договірний характер чи ні. Арбітражна угода може бути укладена у виді арбітражного застереження в контракті або у вигляді окремої угоди.

***Арбітражне застереження*** – обов’язкова частина зовнішньоекономічного договору, яка визначає матеріальне і процесуальне право, що буде застосовуватися у разі виникнення спору між сторонами.

***Аффідевіт*** – документ, що підтверджує зміст норм права відповідної держави згідно з прийнятим тлумаченням та практикою застосування. Такий документ підлягає обов’язковій консульській легалізації чи проставлянню апостилю.

***Акредитив*** *–* форма розрахунків, при якій банк-емітент за дорученням свого клієнта (заявника акредитива) зобов’язаний здійснити платіж третій особі (бенефіціару) за поставлені товари, виконані роботи та надані послуги, надати повноваження іншому (виконуючому) банку здійснити цей платіж.

***Акцепт*** *– 1.* Письмове повідомлення замовником переможця торгів (тендерів), що засвідчує прийняття його тендерної пропозиції і згоду на її оплату. 2. Засвідчена підписом платника (трасата) або іншої особи (посередника в акцепті) згода оплатити переказний вексель у тому вигляді, в якому він пред’явлений до платежу. Акцепт має бути безумовним, написаний на векселі і складатися лише з підпису трасата на лицьовому боці векселя. Акцепт трасата може бути обмежений

частиною вексельної суми. Якщо за час від акцепту до моменту пред’явлення векселя до сплати в текст векселя було внесено зміни без згоди акцептанта, останній відповідає згідно з умовами наданого ним акцепту.

***Акцепт тендерної пропозиції*** *–* прийняття замовником тендерної пропозиції та якщо замовником в установлений у тендерних документах строк подано письмове підтвердження виконавцю в акцепті тендерної пропозиції після визначення його переможцем процедури закупівлі.

***Акцептант*** *–* особа, яка підписує вексель і тим самим бере на себе зобов’язання сплатити за переказним векселем (трасат або посередник в акцепті). Акцептант відповідає згідно з умовами свого акцепту.

### Б

***Багатогромадянство (біпатрид)*** – перебування особи одночасно у громадянстві двох або більше держав.

***Безгромадянство (апатрид)*** – правовий статус фізичної особи, яка не має громадянства жодної держави.

***Біженець*** – особа, яка не є громадянином України і внаслідок цілком обґрунтованих побоювань стати жертвою переслідувань за ознаками раси, віросповідання, національності, громадянства (підданства), належності до певної соціальної групи або політичних переконань перебуває за межами країни своєї громадянської належності та не може користуватися захистом цієї країни або не бажає користуватися цим захистом внаслідок таких побоювань, або, не маючи громадянства (підданства) і перебуваючи за межами країни свого попереднього постійного проживання, не може чи не бажає повернутися до неї внаслідок зазначених побоювань.

### В

***Взаємність*** – (у міжнародному приватному праві) взаємне надання державами певних прав та повноважень, взаємне надання національного режиму та режиму найбільшого сприяння.

***Відсилання до права третьої держави*** – відсилання колізійної норми права іноземної держави, визначеної відповідно до Закону України “Про міжнародне приватне право», до права третьої держави.

***Вибір права*** – право учасників правовідносин визначити,

право якої держави підлягає застосуванню до правовідносин з іноземним елементом.

***Визнання рішення іноземного суду*** – поширення законної сили рішення іноземного суду на територію України в порядку, встановленому законом.

***Виконання рішення іноземного суду*** – застосування засобів примусового виконання рішення іноземного суду в Україні в порядку, передбаченому законом.

***Валюта ціни*** *–* будь-яка валюта, в якій згідно з умовами договору встановлюється ціна товару.

### Г

***Гаазька конференція з міжнародного приватного права*** – міжурядова організація, мета діяльності якої – робота над прогресивною уніфікацією норм міжнародного приватного права.

***Гармонізація законодавства*** – процес коригування законодавства держав – членів Європейського Союзу на підставі правових актів ЄС, зокрема директив, які мають обов’язкову силу для держав – членів ЄС та вимагають від цих держав привести їх внутрішнє законодавство у відповідність до положень директив.

***Генеральна угода з тарифів і торгівлі (ГАТТ)*** – міжнародна система угод і заходів, спрямованих на організацію міжнародної торгівлі, боротьбу з демпінговими та іншими проявами недобросовісної конкуренції.

### Д

***Декларація*** – міжнародний документ про основні принципи з тих бо інших питань, положення якого містять основні проголошувані ідеї які є необов’язковими до виконання.

***Денонсація міжнародного договору*** – відмова держави від укладеного нею договору з додержанням порядку і строків, передбачених у самому договорі.

***Депозитарій*** – держава, міжнародна організація або її головна виконавча посадова-особа, якій здається на зберігання оригінал міжнародного договору і яка виконує стосовно цього договору функції, передбачені міжнародним правом.

***Джерела міжнародного приватного права*** – система міжнародних договорів (угод), рішень міжнародних організацій, нормативно-правові акти національного законодавтсва тощо, в яких

знаходять своє юридичне закріплення норми і принципи міжнародного приватного права.

***Дерогаційна угода*** – угода між сторонами цивільного процесу, в силу якої спір, що підлягає розгляду певною установою на підставі загальних диспозитивних норм, вилучається із сфери її юрисдикції та передається іншій судовій установі.

### Е

***Експорт*** *–* продаж товарів українськими суб’єктами зовнішньоекономічної діяльності іноземним суб’єктам господарської діяльності з вивезенням або без вивезення цих товарів через митний кордон України, включаючи реекспорт товарів.

***Експортер*** *–* суб’єкт господарсько-правових відносин, що вивозить з країни експорту товар (товари).

***Експортно-імпортні операції*** *–* міжнародні розрахунки, у процесі яких регулюються платежі за грошовими вимогами та зобов’язаннями, що виникають у підприємств щодо експорту чи імпорту товарів і послуг.

***Емісія*** *–* здійснення операцій з відкриття картрахунків і випуску платіжних карток певної платіжної системи.

***Емітент*** *–* юридична особа, яка від власного імені випускає акції і виконує обов’язки, що випливають з умов їх випуску.

***Екзекватура*** – спеціальний дозвіл на виконання іноземного судового рішення, що надається рішенням суду держави, на території якої вимагається таке виконання.

З

***Застереження*** *–* одностороння письмова заява, зроблена під час підписання, ратифікації, затвердження, прийняття міжнародного договору або приєднання до нього і якою висловлюється бажання виключити або змінити юридичну дію певних положень договору щодо їхнього застосування до України.

***Застереження про публічний порядок*** – правило, що обмежує застосування іноземного закону, до якого відсилає колізійна норма національного права.

***Зворотне відсилання*** – повторне відсилання колізійної норми права іноземної держави до правопорядку держави, колізійна норма якого відіслала до даного іноземного правопорядку.

***Заява*** – односторонній акт, яким сторони міжнародного договору висловлюють своє тлумачення або розуміння його положень і з якого для них не випливають міжнародно-правові наслідки.

***Зовнішньоекономічна діяльність*** – різновид діяльності вітчизняних суб’єктів господарської діяльності України та іноземних суб’єктів господарської діяльності, побудована на договірних (контрактних) взаємовідносинах між ними, що має місце на території України та за її межами.

***Зовнішньоекономічне законодавство*** – комплексна галузь законодавства, яка включає юридичні норми, акти права і правові інститути, що регулюють відносини у сфері зовнішньоекономічних зв’язків.

***Зупинення дії міжнародного економічного договору*** – перерва дії міжнародного договору протягом певного проміжку часу.

### І

***Інвестиції*** *–* 1. Усі види майнових та інтелектуальних цінностей, що вкладаються в об’єкти підприємницької та інших видів діяльності, у результаті якої створюється прибуток (дохід) або досягається соціальний ефект. 2. Вкладені інвестором фінансові та матеріальні кошти в різні об’єкти діяльності, а також передані права на майнову та інтелектуальну власність з метою одержання прибутку (доходу) або досягнення соціального ефекту, якщо вони не вилучені з обігу або не обмежені в обігу відповідно до національного законодавства сторін.

***Інвестиційна діяльність*** *–* сукупність практичних дій громадян, юридичних осіб і держави з реалізації інвестицій.

***Іноземні інвестиції*** – цінності, що вкладаються іноземними інвесторами в об’єкти інвестиційної діяльності відповідно до законодавства України з метою отримання прибутку або досягнення соціального ефекту.

***Іммігранти*** – іноземні громадяни або особи без громадянства, які перебувають на території держави і не мають наміру її покидати. Іммігрантів поділяють на легальних та нелегальних, тимчасових та постійних.

***Імунітет держави*** – спеціальний правовий режим, встановлений міжнародними договорами та внутрішнім законодавством, в силу якого власність держави, правочини з її участю, а також підсудність спорів за її участю не можуть підпорядковуватись юрисдикції іншої держави.

***Інкотермс*** – (англ. *Incoterms, International commerce terms)* – міжнародні правила тлумачення комерційних термінів, прийняті Міжнародною торговою палатою у 1936 р. (ред. 1953, 1967, 1976,

1980, 1990, 2000 рр.).

***Іноземець*** – особа, яка не перебуває в громадянстві України і є громадянином (підданим) іншої держави або держав.

***Іноземна юридична особа*** – підприємство, створене за іншим законодавством, ніж законодавство України, і знаходиться за межами України.

***Іноземний елемент*** – ознака, що характеризує приватноправові відносини, які регулюються, та виявляється в одній або кількох із таких форм: а) хоча б один учасник правовідносин є іноземцем, особою без громадянства або іноземною юридичною особою; б) об’єкт правовідносин перебуває на території іноземної держави; в) юридичний факт, який впливає на виникнення, зміну або припинення правовідносин, мав чи має місце на території іноземної держави.

***Клаузула*** – (лат. *clausula* – завершення, застереження) викладена окремою статтею закону певна умова, окреме (особливе) положення іншого нормативного акта (статуту, інструкції), окрема умова договору (угоди), заповіту тощо, якими обумовлюються певні обставини, пов’язані з застосуванням нормативно-правового акта чи виконанням приписів іншого документа, що має юридичне значення; спеціальна постанова або застереження, що додаються до договору.

***Колізійна норма*** – норма, що визначає, право якої держави може бути застосоване до правовідносин з іноземним елементом.

***Колізійне право*** – сукупність норм, що вирішують колізії між законами різних держав. Колізійне право є складовою міжнародного приватного права.

***Коносамент*** – документ, що регулює правовідносини між перевізником та одержувачем вантажу, свідчить про прийняття перевізником вантажу, відомості про який наведено в коносаменті, та є одним із документів, що підтверджують наявність і зміст договору морського перевезення.

***Консул*** – посадова особа, призначена однією державою до іншої держави (держави перебування) для здійснення на її території (консульському окрузі) консульських функцій.

***Консульська легалізація документів*** – процедура підтвердження дійсності оригіналів офіційних документів або засвідчення справжності підписів посадових осіб, уповноважених

засвідчувати підписи на документах, а також дійсності відбитків штампів, печаток, якими скріплено документ.

***Конфлікт кваліфікацій*** – відмінність у тлумаченні однакових понять, що містяться в колізійних нормах різних держав.

***Культурні цінності*** – об’єкти матеріальної та духовної культури, що мають художнє, історичне, етнографічне та наукове значення і підлягають збереженню, відтворенню та охороні відповідно до законодавства України.

### Л

***Ліцензія*** *–* 1. Документ державного зразка, який засвідчує право ліцензіата на провадження зазначеного в ньому виду господарської діяльності протягом визначеного строку за умови виконання ліцензійних умов. 2. Дозвіл власника патенту (ліцензіара), що видається іншій особі (ліцензіату), на використання винаходу (корисної моделі) на певних умовах.

***Ліцензія антидемпінгова*** *–* відповідно оформлене право на імпорт в Україну протягом установленого строку певного товару (товарів), який є об’єктом антидемпінгового розслідування та/або антидемпінгових заходів.

***Ліцензія виключна*** *–* передання власником патенту або його правонаступником (ліцензіаром) права на користування зазначеного в патенті будь-якій особі (ліцензіату), включаючи право продажу ліцензій на зазначене в патенті третім особам.

***Ліцензія відкрита (індивідуальна)*** *–* дозвіл на експорт (імпорт) товару протягом певного періоду (але не менше одного місяця) з визначенням його загального обсягу.

***Ліцензія генеральна*** *–* відкритий дозвіл на експортні (імпортні) операції з певним товаром (товарами) та/або з певною країною (групою країн) протягом строку дії режиму ліцензування щодо, цього товару (товарів).

***Ліцензія експортна (імпортна)*** *–* відповідно оформлене право на експорт (імпорт) протягом встановленого строку певних товарів або валютних коштів з метою інвестицій і кредитування.

***Ліцензія компенсаційна*** *–* відповідно оформлене право на імпорт в Україну протягом установленого строку певного товару (товарів), який є об’єктом антисубсидиційного розслідування та/або компенсаційних заходів.

***Ліцензія на виконання окремої операції для банківської корпорації*** *–* документ, який видає Національний банк України

банківській корпорації в порядку і на умовах, визначених Законом України «Про банки і банківську діяльність» та відповідним Положенням, виходячи з розміру зведеного (консолідованого) регулятивного капіталу банків – учасників банківської корпорації, і на підставі якого банківська корпорація має право виконувати окрему операцію.

***Ліцензія разова (індивідуальна)*** – разовий дозвіл, що має іменний характер і видається для здійснення кожної окремої операції конкретним суб’єктом зовнішньоекономічної діяльності на період, не менший від того, що необхідний для здійснення експортної (імпортної) операції.

***Ліцензія спеціальна*** *–* відповідно оформлене право на імпорт в Україну протягом установленого строку певного товару (товарів), який є об’єктом спеціального розслідування та/або спеціальних заходів.

### М

***Міжнародна організація праці (МОП)*** – міжнародна організація, заснована в 1919 р., є спеціалізованою установою ООН. Метою МОП є досягнення загального і міцного миру на основі соціальної справедливості та покращення існуючих умов праці, що може бути досягнуто регламентацією робочого часу, включаючи встановлення максимальної тривалості робочого часу і робочого тижня; регламентацією набору робочої сили шляхом боротьби з безробіттям; встановленням гарантій зарплати, що забезпечує достатні умови життя.

***Міжнародна організація цивільної авіації*** – (англ. *International Civil Aviation*) єдина міждержавна організація в галузі повітряних сполучень, спеціалізована установа системи ООН. Заснована на підставі Чиказької конвенції міжнародної цивільної авіації (194г) , яка є статутом Міжнародної організації цивільної авіації.

***Міжнародна підсудність*** – компетенція судів певної держави із вирішення спору з іноземним елементом.

***Міжнародна торгова палата*** (англ. *International Chamber of Commerce*) – міжнародна організація, яка має на меті підтримку й розвиток міжнародної торгівлі й глобалізації. Членами цієї організації є країни, до яких МТП має доступ через свої національні комітети. В Україні діє Торгово-промислова палата України.

***Міжнародне перевезення*** – перевезення товарів з перетином

державного кордону: а) з території України на територію іноземної держави; б) з території іноземної держави на територію України; в) транзитом через територію України.

***Міжнародне приватне право*** – самостійна галузь національного права, яка є системою колізійних та уніфікованих матеріально-правових норм, що регулюють приватні та цивільно- процесуальні відносини, ускладнені іноземним елементом.

***Міжнародний інститут з уніфікації приватного права*** (*Institut international pour unification du droit prive; International Institute for the Unification of Private Law*), УНІДРУА (UNIDROIT) – незалежна міжнародна організація, утворена в 1926 р., метою якої є вивчення шляхів гармонізації та координації процесів уніфікації приватного права в різних державах або групах держав і поступове прийняття країнами світу єдиної системи приватного права.

***Міжнародний комерційний арбітраж*** – а) недержавний юрисдикційний орган (різновид третейських судів), призначений для вирішення зовнішньоекономічних спорів; б) особливий спосіб врегулювання зовнішньоекономічних спорів, основними перевагами якого, порівняно із розглядом спорів у державних судах, є конфіденційність, спеціалізація арбітрів, більш швидкий і демократичний розгляд справи.

***Міжнародний цивільний процес*** – сукупність і система правових норм, що містяться у внутрішньому праві держави і в міжнародних договорах за участю цієї держави, які регулюють цивільно-процесуальні відносини між іноземними судами та учасниками процесу, один з яких є іноземною особою (іноземці, особи без громадянства, іноземні підприємства, установи, організації, іноземні держави та міжнародні організації), при здійсненні правосуддя з цивільних справ і наданні міжнародної правової допомоги.

### Н

***Надімперативні норми*** (норми безпосереднього застосування; mandatory rules) – особлива категорія імперативних норм права, що застосовуються для регулювання приватноправових відносин з іноземним елементом незалежно від того, яке право обране сторонами цих правовідносин – на підставі принципу автономії волі або судовим чи арбітражним органом – на підставі колізійних норм.

***Національний режим*** – режим, за яким юридичним і фізичним особам (громадянам) однієї держави на території іншої

держави надаються такі самі права й пільги, якими користуються її юридичні та фізичні особи. Національний режим може надаватися як за внутрішнім законом, так і за міжнародним договором.

***Негативні колізії*** – жодна держава, з якою пов’язані певні правовідносини, не розглядає їх як предмет регулювання свого власного права. Саме негативні колізії є підставою виникнення інституту зворотного відсилання.

***Національний режим*** – надання однією державою юридичним і фізичним особам іншої держави таких самих прав і обов’язків, що і власним національним юридичним та фізичним особам, тобто іноземні суб’єкти прирівнюються у своєму правовому статусі до власних національних суб’єктів.

### О

***Обсяг колізійної норми*** – частина колізійної норми, що містить вказівку на ті відносини, які потребують правового врегулювання.

***Обхід закону*** – застосування до правовідносин з іноземним елементом права іншого, ніж право, передбачене відповідним законодавством

***Офшорна зона*** – країна чи територія, де встановлено пільговий режим оподаткування для певних категорій компаній. Критерії віднесення тієї чи іншої території до категорії офшорної зони розробляються різними міжнародними інституціями, зокрема Міжнародним валютним фондом. Перелік офшорних зон регулярно оприлюднюється Кабінетом Міністрів України.

### П

***Парантелла*** – у зарубіжному спадковому праві група кровних родичів, що має спільних предків. Перша **П.** включає самого спадкодавця та його низхідних родичів, друга – батьків та їх низхідних родичів і т.д.

***Позитивні колізії*** – дві й більше держави розглядають певні правовідносини з іноземним елементом як предмет регулювання свого власного права.

***Правова допомога*** – допомога, передбачена спеціальними міжнародними двосторонніми чи багатосторонніми угодами, що надається на засадах взаємності установами юстиції договірних сторін шляхом проведення процесуальних дій, виконання судових доручень,

визнання та виконання судових рішень, вручення судових та позасудових документів та ін.

***Правова кваліфікація*** – визначення права, що підлягає застосуванню до правовідносин з іноземним елементом.

***Правові звичаї*** – санкціоноване і забезпечуване державою звичаєве правило поведінки.

***Прецедент*** – об’єктивне (виражене зовні) рішення державного органу в конкретній справі, якому надаються безумовна обов’язковість, нормативна впорядкованість і поширення чинності при розв’язанні всіх наступних аналогічних справ.

***Прив’язка колізійної норми*** – частина колізійної норми, що містить вказівку на закон (тобто правову систему, правопорядок), за допомогою якого і будуть врегульовані зазначені відносини.

***Пророгаційна угода*** – угода між сторонами цивільного процесу, в силу якої спір непідсудний за загальними диспозитивними нормами про підсудність стає підсудним.

### Р

***Режим найбільшого сприяння*** означає, що будь-яка перевага, сприяння, привілей чи імунітет, які надаються стосовно будь-якого товару, що походить з будь-якої держави, повинні негайно й безумовно надаватися аналогічному товару, який походить з території держав – членів СОТ або держав, з якими укладено двосторонні чи регіональні угоди щодо режиму найбільшого сприяння.

***Репудіація*** (*repudiātio*, лат. – відмова) – у зарубіжному сімейному праві розлучення на підставі заяви чоловіка.

***Реторсії*** – правомірні обмежувальні заходи, що вживаються державою у відповідь на аналогічні заходи іншої держави.

***Розщеплення колізійної норми*** – поширене в міжнародному приватному праві явище, коли правовідносини в цілому підпорядковуються одному правопорядку, а окремі питання – іншому.

### С

***Світова організація торгівлі (СОТ)*** – міжнародна міжурядова організація, заснована в 1994 р. згідно з угодою, укладеною в м. Марракеш (Мороко) в ході Уругвайського раунду багатосторонніх переговорів під егідою Генеральної угоди про тарифи і торгівлю (ГАТТ).

***Спеціальна (вільна) економічна зона*** – спеціальний правовий режим господарської діяльності та особливий порядок застосування і дії національного законодавства, встановлений на певній території.

***Спеціальний режим інвестиційної діяльності*** – правовий режим, який передбачає встановлення податкових і митних пільг, а також надання державної підтримки суб’єктам господарювання, що здійснюють

інвестиційну діяльність.

***Сторона*** – держава, інший суб’єкт міжнародного права, які погодились на обов’язковість для них договору і для яких договір є чинним.

### Т

***ТНК (транснаціональна корпорація)*** – єдине економічне угруповання підприємств різної державної належності, що здійснюють свою діяльність, керовану з єдиного центру на території кількох країн на основі їх національного законодавства.

***Трудова міграція*** – переміщення працездатної особи на територію держави, громадянином якої вона не є та в якій постійно не проживає, з метою зайняття оплачуваною трудовою діяльністю.

### У

***Уніфікація законодавства*** (від лат. unus – один і facio – роблю) у міжнародному приватному праві встановлення шляхом угод між державами однакових за змістом цивільно-правових норм, що регулюють певну галузь правовідносин.

### Ч

***Чартер*** – договір фрахтування на перевезення морським і річковим транспортом вантажів, відповідно до якого перевізник (фрахтовик) зобов’язується за умови надання всього судна, його частини або визначених вантажних приміщень доставити вантаж у порт призначення та передати особі, уповноваженій на одержання вантажу, а відправник (фрахтувальник) – заплатити за перевезення вантажу встановлену плату (фрахт).

### Ш

***Шкала Кегеля*** – гнучка система колізійних прив’язок, яка дозволяє ефективно вирішувати колізійні проблеми, що виникають у сфері сімейного права. Значне поширення отримала практика взаємного запозичення **ш. К.** у внутрішньому законодавстві багатьох європейських країн.

### СПИСОК ДЖЕРЕЛ, ОСНОВНОЇ ВИКОРИСТАНОЇ ТА РЕКОМЕНДОВАНОЇ ДЛЯ ПОГЛИБЛЕНОГО

**ВИВЧЕННЯ КУРСУ ЛІТЕРАТУРИ**

#### Нормативно-правові акти:

1. Конституція України. Прийнята на п’ятій сесії Верховної Ради України 28 червня 1996 р. // Офіційний вісник України. – 2010.

– № 72/1. – Ст. 2598.

1. Цивільний кодекс України: Закон України від 16 січня 2003 р. // Офіційний вісник України. – 2003. – №11 (28.03.200в) . – Ст. 461.
2. Про міжнародне приватне право: Закон України від 23 червня 2005 р. // Відомості Верховної Ради України. – 2005. – № 32. – Ст. 422.
3. Господарський кодекс України від 16 січня 2003 р. // Відомості Верховної Ради України. – 2003. – №18, № 19-20, № 21-22. – Ст. 144.
4. Митний кодекс України: прийнятий 11 липня 2002 року // Відомості Верховної Ради України. – 2002. – № 38-39. – Ст.288.
5. Кримінальний кодекс України: прийнятий 5 квітня 2001 року // Відомості Верховної Ради України. – 2001. – № 25-26. – Ст.131.
6. Всесвітня поштова конвенція від 1 січня 1996 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995_297>
7. Конвенція для уніфікації деяких правил, що стосуються міжнародних повітряних перевезень від 12 жовтня 1929 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/995_181>
8. Европейская конвенция о внешнеторговом арбитраже от 21 апреля 1961г. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет- сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995_d08>
9. Європейська ландшафтна конвенція від 7 вересня 2005 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. –

[Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/994_154>

1. Європейська угода про міжнародне дорожнє перевезення небезпечних вантажів (ДОПНВ) від 18 вересня 1975 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/994_217>
2. Конвенция Организации Объединенных Наций по морскому праву от 10 декабря 1982 г. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995_183>
3. Конвенція з примирення і арбітражу в рамках НБСЄ від 26 вересня 2003 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет- сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/995_181>
4. Конвенция о Кодексе поведения линейных конференций от 6 октября 1983 г. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет- сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995_020>
5. Конвенция о мирном решении международных столкновений от 18 октября 1907 г. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995_938>
6. Конвенция Организации Объединенных Наций о морской перевозке грузов от 31 марта 1978 г. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/995_391>
7. Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений от 10 июня 1958 г. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995_070>
8. Конвенція Організації Об’єднаних Націй про договори міжнародної купівлі-продажу товарів від 11 квітня 1980 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/995_003>
9. 19. Міжнародна конвенція про вантажну марку від 5 квітня 1966 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. –

[Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/896_007>

1. Конвенція про відкрите море від 29 квітня 1958 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995_180>
2. Конвенція про міжнародні автомобільні перевезення пасажирів та багажу від 9 липня 1997 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/997_034>
3. Конвенція про міжнародну цивільну авіацію від 7 грудня 1944 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/995_038>
4. Конвенція про позовну давність у міжнародній купівлі- продажу товарів від 14 червня 1974 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/>show/995\_002
5. Конвенція про порядок вирішення інвестиційних спорів між державами та іноземними особами від 18 травня 1965 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995_060>
6. Конвенція про створення ради митного співробітництва від

15 грудня 1950 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: [http://zakon1.rada.](http://zakon1.rada/) gov.ua/laws/show/995\_184

1. Конвенція УНІДРУА про міжнародний факторинг від 28 травня 1988 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет- сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу:<http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995_210>
2. Конвенція УНІДРУА про міжнародний фінансовий лізинг від

28 травня 1988 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/995_263>

1. Митна конвенція про міжнародне перевезення вантажів із застосуванням книжки МДП (Конвенція МДП) від 14 листопада 1975 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995_012>
2. Cеульская конвенция 1985 г. об учреждении многостороннего агентства по гарантиям инвестиций от 11 октября 1985 г. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет- сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/995_268>
3. Декларация о принципах международного права, касающихся дружественных отношений и сотрудничества между государствами в соответствии с Уставом Организации Обьединенных Наций от 24 октября 1970 г. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995_569>
4. Декларация об установлении нового международного экономического порядка от 1 мая 1974 г. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon3.rada.gov.ua/>laws/ show/995\_339
5. Декларація МОП основоположних принципів та прав у світі праці від 18 червня 1998 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/993_260>
6. Декларація тисячоліття ООН від 8 вересня 2000 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/995_621>
7. Договір про заснування Європейської Спільноти від 25 березня 1957 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет- сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/994_017>
8. Договір про створення Економічного союзу від 24 вересня 1993 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/997_051>
9. Договір про заснування Eнергетичного Cпівтовариства від 25 жовтня 2005 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет- сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/994_926>
10. Заключительный акт Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе (Хельсинки, 1 августа 1975 г.) // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/994_055>
11. Манильская декларация о мирном разрешении международных споров от 15 ноября 1982 г. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: [http://zakon1.rada.gov.ualaws//show/995\_568](http://zakon1.rada.gov.ualaws/show/995_568)
12. Марракешское соглашение о создании Всемирной торговой организации от 15 апреля 1994 г. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: [http://zakon2.rada.](http://zakon2.rada/) gov.ua/ laws/ show/002
13. Міжнародна угода по цукру від 1992 р. від 20 березня 1997 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/995_097>
14. Угода про створення зони вільної торгівлі від 4 квітня 1999 р.

// Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: [http://zakon1.](http://zakon1/) rada.gov.ua/ laws/show/997\_051

1. Резолюция 45/158 Генеральной Ассамблеи ООН от 18 декабря 1990 года // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995_202>
2. Решение об Основах таможенных законодательств государств-участников Содружества Независимых Государств (Алматы, 10 февраля 1995 г.) // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakonuz.com/?document=16528>
3. Угода про міжнародні залізничні перевезення (КОТІФ) від 9 травня 1980 р. // [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon.nau.ua/doc/?code=994_291>
4. Угода про створення Співдружності Незалежних Держав від 8 грудня 1991 р.// Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/997_077>
5. Хартія про особливе партнерство між Україною та Організацією Північноатлантичного договору від 9 липня 1997 р. // [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon.nau.ua/doc/?code=994_002>
6. Хартия экономических прав и обязанностей государств от 12 декабря 1974 г. // [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon.nau.ua/?uid=1042.1.546>
7. Угода про торговельні аспекти прав інтелектуальної власності від 15 квітня 1994 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/981_018>
8. Конвенція про правовий статус біженців від 28 липня 1951 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995_011>
9. Загальна декларація прав людини ООН. Міжнародний документ від 10 грудня 1948 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995_015>
10. Міжнародний пакт про економічні, соціальні та культурні права ООН. Міжнародний документ від 16. 12. 1966 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995_042>
11. Міжнародний пакт про громадянські та політичні права ООН. Міжнародний документ від 16.12. 1966 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995_043>
12. Європейська конвенція про громадянство від 6 листопада 1997 р. **//** Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/994_004>
13. Угода про принципи формування спільного транспортного простору і взаємодії держав-учасниць Співдружності Незалежних Держав у галузі транспортної політики від 9 жовтня 1997 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет- сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/997_054>
14. Про транспорт: Закон України від 10 листопада 1994 р. // Відомості Верховної Ради України. – 1994. – № 51. – С. 446.
15. Статус Конвенції про визнання і приведення у виконання іноземних арбітражних рішень від 30 січня 2001 р. // Верховна Рада України. Офіційний інтернет-сайт. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995_b63>

#### Основна використана література:

1. Міжнародне приватне право: Підручник для юрид. вищ. навч. закл. / за ред. проф. В.П. Жушмана та доц. І.А. Шуміло. – Х.: Право, 2012. – 320 с.
2. Фединяк Г.С. Міжнародне приватне право: підручник для студентів вузів / Г.С. Фединяк, Л.С. Фединяк. – 4-те вид., доп. і перероб. – К.: Атіка, 2009. – 500 с.
3. Юлдашев О.Х. Міжнародне приватне право: Академічний курс: Підручник для студентів вузів. – К.: Ін Юре, 2004. – 528 с.
4. Міжнародне приватне право: Навчальний посібник для студентів вузів / Н.В. Аляб’єва та ін.; ред.. С.Г. Кузьменко. – К.: Центр навчальної літератури, 2010. – 316 с.
5. Міжнародне приватне право: Навчальний посібник для студентів вузів / ред.. В.М. Гайворонський. – К.: Юрінком Інтер, 2006. – 367 с.
6. Ляхівненко С.М. Міжнародне приватне право: Навчально- методичний посібник для самостійного вивчення дисципліни за кредитно-модульною системою організації навчання / Електронний чит. зал ПУЕТ. – Полтава, 2013. – 189 с.

#### Рекомендована література для поглибленого вивчення курсу

1. Баймуратов М.О. Міжнародне приватне (колізійне) право України: правосуб’єктність осіб: теоретико-методологічні аспекти / М.О. Баймуратов, Р.В. Чорнолуцький. – Суми: Університетська книга, 2009. – 252 с.
2. Мережко О.О. Проблеми теорії міжнародного публічного та приватного права / Олександр Мережко. – К.: Юстиніан, 2010. – 320 с.
3. Богуславский М.М. Международное частное право: Элементарный курс / М.М. Богуславский. – М.: Юрист, 2004. – 319 с.
4. Дахно І.І. Міжнародне приватне право: Навчальний посібник для студентів вузів / І.І. Дахно. – 2-ге вид., стереотип. – К.: МАУП, 2004. – 312 с.
5. Міжнародне приватне право: Науково-практичний коментар / ред. А.С. Довгерт. – Х.: Одіссей. – 2008. – 352 с.
6. Трояновський О. Питання договірної відповідальності у міжнародному приватному праві // Юридичний журнал. – 2011.

– № 9. – С. 45-52.

1. Виговський О.І. Колізійні питання обігу боргових цінних паперів у міжнародному приватному праві // Бюлетень міністерства юстиції України. – 2011. – № 8-9. – С. 81-86.
2. Покачалова А. Визначення застосовного права до забезпечувальних правочинів у міжнародному приватному праві

// Юридична Україна. – 2011. – № 8. – С. 66-72.

1. Плахотнюк Н.В. Проблема застосування судами іноземного права. Іноземне право: «факт» чи «право»? // Бюлетень міністерства юстиції України. – 2011. – № 7. – С. 65-71.
2. Грамацький Е. Проблема мобільного конфлікту в міжнародному приватному праві // Підприємництво, господарство і право. – 2011. – № 5. – С. 62-64.
3. Блінов Є. Останні зміни до законодавства з міжнародного приватного права: практичні аспекти / Є. Блінов, А. Шарикіна

//Юридична газета. – 2011. – 1 лют. (№ 5). – С. 9.

1. Фединяк Г.С. Міжнародне приватне право (у запитаннях та відповідях): Навчальний посібник. – К: Атіка, 2000. – 336 с.
2. Международное частное право: Учебное пособие / Сост. Д.В.Задыхайло. – Х.: Фирма «Консум», 1998. – 752 с.
3. Каламкарян Р. А., Мигачев Ю. И. Международное право: Учебник. – М.: Эксмо, 2004. – 688 с.
4. Уніфіковані правила по інкасо (редакція 1978 р.) // Урядовий кур’єр. – 1994.– 5 листопада.
5. Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров. Документ А/CONF. 97/18 // Международное частное право: Учебное пособие / Сост. Д.В.Задыхайло. – Х.: Фирма “ Консум» 1998. – С. 485-518.
6. Конвенция об исковой давности в международной купле- продаже товаров. Документ А/CONF. 63/15 // Международное частное право: Учебное пособие / Сост. Д.В. Задыхайло. – Х.: Фирма «Консум», 1998. – C. 519-532.
7. Унифицированные правила по договорным гарантиям (редакция 1978 г.). // Международное частное право: Учебное пособие / Сост. Д.В.Задыхайло. – Х.: Фирма «Консум», 1998. – С. 82-94.
8. Европейская конвенция о внешнеторговом арбитраже (Женева, 21.04.1961 г.) // Законодательство Украины о

внешнеэкономической деятельности / Сост. С.П.Погребняк. – Х.: Ксилон, 1996. – С. 47-53.

1. Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йорк, 10.06.1958 г.) // Законодательсто Украины о внешнеэкономической деятельности

/ Сост. С.П.Погребняк. – Х.: Ксилон, 1996. – С. 63-69.

1. Кисіль В. Право, що застосовується до зовнішньоторговельних договорів: тенденції розвитку законодавчого регулювання // Юридичний журнал. – 2004. – № 2. – С. 19-28.
2. Мілаш В. Договірна правосуб’єктність сторін зовнішньоекономічного договору // Право України. – 2004. – № 6. – С. 39-42.
3. Талалаев А. Н. Право международньых договоров. Действие и применение договоров. – М.: Междунар. отношения, 1985. – 294 с.
4. Комерційне право (правові основи підприємницької діяльності) / За редакцією В.І. Шакуна, А.В. Мельника, В.М. Поповича. – К.: Правові джерела, 1997. – 780 с.
5. Основи митної справи: Навч. посіб. /За ред. П.В.Пашка. – 2–ге вид., перероб. і доп. – К.: Т-во “Знання». – КОО. – 2002. – 318 с.
6. Зовнішньоекономічна діяльність та митна справа: Збірник нормативних актів станом на 1 січня 2004 року/ Упор. Камлик Микола Ілліч. – К.: Атіка, 2004. – 680 с.
7. Жорін Ф.Л. Правові основи митної справи в Україні (Конспект курсу лекцій з програмних тем): Навчальний посібник. – К.: КНЕУ, 2001. – 248 с.
8. Дубініна А.А. Основи митної справи вУкраїні: навчальний посібник для студентів вузів. – К.: Професіонал, 2004. – 360 с.
9. Діхтієвський П.В. Митне право: Навчально-методичний комплекс для самостійного вивчення дисципліни / П.В. Діхтієвський, Д.В. Шаповалов. – К.: КНЕУ, 2008. – 154 с.
10. Макогон Ю.В. Митна справа: навчальний посібник для студентів вузів/ Ю.В. Макогон, А,В. Яценко. – К.: Центр навчальної літератури, 2001. – 218 с.
11. Уніфіковані правила та звичаї для документарних акредитивів (редакція 1993 р.) // Урядовий кур’єр. – 1994. – 5 листопада.
12. Положення про порядок поставки і митного оформлення продукції за виробничою кооперацією підприємств і галузей держав-учасниць СНД: Затв. Постановою Кабінету Міністрів

України від 18.05.1994 р. // Урядовий кур’єр. – 1994. – 25 травня.

1. Артемов Н.М. Финансово-правовое регулирование внешнеторговой деятельности: Учебник. – М.: Междунароные отношения, 1999. – 479 с.
2. Зыкин И.С. Внешнеэкономические операции: право и практика.

– М.: Международные отношения, 1994. – 301 с.

1. Розенберг М.Г. Контракт международной купли-продажи. Современная практика заключения. Разрешение споров. – М.: МЦ ФЭР, 1996. – 656 с.
2. Богуславский М.М. Международное частное право: Учебник. – М.: Юрист, 1998. – 408 с.
3. Додонов В.Н. Право международной торговли: Словарь справочник. – М.: Словия, 1997. – 304 с.
4. Ерпылева Н.Ю. Международное частное право: Учебник. – М.: NOTA BENE, 1999. – 368 с.
5. Звеков В.П. Международное частное право: Курс лекций. – М.: Норма-ИНФРАМ, 1999. – 686 с.
6. Вінник О.М. Інвестиційне право: Навчальний посібник. – К.: Атіка, 2000. – 264 с.
7. Омельченко А.В. Правове регулювання іноземних інвестицій в Україні. – К.: Юрінком Інтер, 1996. – 288 с.
8. Шаганов Г., Пресняков В., Фаминский И. Регулирование внешнеэкономических связей. – М.: Инфра-М, 1997. – 201 с.
9. Как заключать международные торговые контракты / Под редакцией С.В.Воронова, Е.Н.Хохлова – К.: НККУ, 1992. – 128 с.
10. Руденко Л.В. Інкасова форма розрахунків при зовнішньоторговельних операціях: Лекція. – Полтава: ПКІ, 1998.

– 39 с.

1. Буткевич О.В. Сторони в договорі (контракті) на реалізацію інвестиційного проекту у вільній економічній зоні // Бюлетень Міністерства юстиції України. – 2003. – № 10. – С. 70-77.
2. Вінник О.М. Правове становище інвестиційних фірм за законодавством Європейського Союзу : (з точки зору адаптації українського законодавства до права ЄС) // Вісник господарського судочинства. – 2007. – № 5. – С. 100-110.
3. Гаман М. Формування законодавчих та інституційних засад державного регулювання інвестиційної діяльності в Україні //

Вісник Укр. акад. держ. упр. при Президентові України. – 2003. – № 3. – С. 194-204.

1. Даценко І. Господарська діяльність на території україни іноземних юридичних і фізичних осіб // Юридичний вісник України. – 2004. – 19-25 черв. – № 25. – С. 8-9.
2. Дозорець О. Деякі практичні аспекти здійснення іноземного інвестування в Україні // Юридична газета. – 2004. – 4 листоп. (№ 20). – С.12.
3. Мальський О. Чотири способи фінансування українських дочірніх компаній іноземними інвесторами // Юридична газета. – 2007. – 15 листоп. (№ 46). – С. 16.
4. Мандра Г. Інвестиційний імідж України // Юридичний радник. – 2007. – № 6. – С. 56-59.
5. Поєдинок В.В. Інвестор як суб’єкт господарських відносин // Бюлетень Міністерства юстиції України. – 2004. – № 5. – С. 93- 101.
6. Ручка О.А. Роль принципу реального виконання зовнішньоекономічного договору // Адвокат. – 2004. – № 9. – С.16- 19.
7. Сидоров Я.О. Підстави та особливості припинення договору комерційної концесії // Бюлетень Міністерства юстиції України. – 2007. – № 9. – С. 98-106.
8. Виговський О. Питання міжнародної уніфікації чекового законодавства // Підприємництво, господарство і право. – 2011.

– № 1. – С. 96-99.

1. Назаренко В. Поняття, сутність і види методів правового регулювання у міжнародному приватному праві // Підприємництво, господарство і право. – 2011. – № 1. – С. 131- 133.
2. Ерпылѐва Н.Ю. Источники международного частного права: современные тенденции в развитии // Государство и право. – 2009. – № 12. – С. 52-63.
3. Степанюк А.А. Коментар Закону України «Про міжнародне приватне право» / Національна юридична академія України ім. Ярослава Мудрого. – Х.: Права людини, 2007. – 263 с.
4. Фединяк Г.С. Правосуб’єктність транснаціональних корпорацій у час глобалізаційних процесів (аспекти міжнародного права та міжнародного приватного права). – К.: Атіка, 2007. – 200 с.
5. Фединяк Г.С. Цивільно-правова природа транснаціональних корпорацій та їх договорів з приймаючою державою: монографія. – К.: Атіка, 2008. – 344 с.