

С.В. НИКОЛЮКИН

# МЕЖДУНАРОДНЫЙ ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС И МЕЖДУНАРОДНЫЙ КОММЕРЧЕСКИЙ АРБИТРАЖ

Допущено

Учебно-методическим советом по образованию  
в области юриспруденции Уральского федерального округа  
на базе ФГБОУ ВО «Уральский государственный юридический университет»  
в качестве **учебника** для студентов,  
обучающихся на юридических факультетах,  
а также юристов-практиков, преподавателей  
и всех интересующихся международным частным правом,  
международным гражданским процессом  
и международным коммерческим арбитражем



МОСКВА • 2021

УДК 347.91/.95(075.8)  
ББК 67.410я73  
Н63

Автор

**Николюкин Станислав Вячеславович**, заместитель заведующего кафедрой «Теория и история государства и права» Финансового университета при Правительстве РФ, канд. юрид. наук, доц.

**Николюкин, Станислав Вячеславович.**

**Н63** Международный гражданский процесс и международный коммерческий арбитраж : учебник / С.В. Николюкин. — Москва : ЮСТИЦИЯ, 2021. — 256 с. — (Магистратура, бакалавриат, специалитет).

**ISBN 978-5-4365-5567-6**

Рассмотрены понятие и особенности международного гражданского процесса, его источники, а также предмет, принципы и субъекты; понятие международной подсудности, ее виды, а также способы определения; понятие и сущность международного коммерческого арбитража, его преимущества, а также особенности правового регулирования; особенности признания и приведения в исполнение иностранных судебных решений и международных коммерческих арбитражей и др. Освещаются наиболее распространенные взгляды современных российских и иностранных ученых. Дан обзор законодательства, литературы, международных договоров, а также основные правовые документы по вопросам международного гражданского процесса и международного коммерческого арбитража.

Соответствует ФГОС ВО последнего поколения.

*Для студентов, обучающихся на юридических факультетах, а также юристов-практиков, преподавателей и всех интересующихся международным частным правом, международным гражданским процессом и международным коммерческим арбитражем.*

УДК 347.91/.95(075.8)  
ББК 67.410я73

Николюкин Станислав Вячеславович  
**МЕЖДУНАРОДНЫЙ ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС  
И МЕЖДУНАРОДНЫЙ КОММЕРЧЕСКИЙ АРБИТРАЖ**

Изд. № 591515. Формат 60×90/16.  
Гарнитура «PetersburgС». Усл. печ. л. 16,0. Уч.-изд. л. 12,8. Тираж 500 экз.

ООО «Издательство «КноРус». Редакция «Юстиция».  
117218, г. Москва, ул. Кедрова, д. 14, корп. 2.  
Тел.: 8-495-741-46-28.

Е-mail: office@knorus.ru <http://www.knorus.ru>

Отпечатано в АО «Т8 Издательские Технологии».  
109316, г. Москва, Волгоградский проспект, д. 42, корп. 5.  
Тел.: 8-495-221-89-80.

**ISBN 978-5-4365-5567-6**

© Николюкин С.В., 2021  
© ООО «Издательство «КноРус»,  
редакция «Юстиция», 2021

# ОГЛАВЛЕНИЕ

Список принятых сокращений . . . . .	7
Предисловие . . . . .	10
<b>Глава 1. Понятие международного гражданского процесса.</b>	
<b>Принципы и система международного гражданского процесса</b>	
1.1. Понятие международного гражданского процесса . . . . .	12
1.2. Особенности международного гражданского процесса . . . . .	14
1.3. Предмет международного гражданского процесса . . . . .	15
1.4. Принципы международного гражданского процесса. . . . .	19
<b>Глава 2. Источники международного гражданского процесса</b>	
2.1. Понятие источников международного гражданского процесса . . . . .	25
2.2. Национально-правовое регулирование международного гражданского процесса . . . . .	26
2.3. Международно-правовое регулирование международного гражданского процесса . . . . .	30
2.4. Роль постановлений высших судебных инстанций Российской Федерации в международном гражданском процессе . . . . .	33
<b>Глава 3. Международная подсудность</b>	
3.1. Понятие международной подсудности . . . . .	37
3.2. Виды международной подсудности . . . . .	38
3.3. Способы и принципы определения международной подсудности . . . . .	39
3.4. Международная подсудность в российском законодательстве и международных договорах . . . . .	41
<b>Глава 4. Субъекты международного гражданского процесса</b>	
4.1. Процессуально-правовой статус иностранных лиц . . . . .	44
4.2. Гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность иностранных лиц . . . . .	50
4.3. Процессуальная правоспособность иностранных организаций и международных организаций . . . . .	54
<b>Глава 5. Процессуальные особенности рассмотрения дел с участием         иностранцев</b>	
5.1. Особенности рассмотрения дел с участием иностранных лиц . . . . .	56
5.2. Процессуальные права и обязанности иностранных лиц . . . . .	62
5.3. Процессуальные льготы иностранных лиц . . . . .	63

- 5.4. Требования, предъявляемые к документам иностранного происхождения . . . . . 63

## **Глава 6. Проблемы правоприменения в международном гражданском процессе**

- 6.1. Определение права подлежащего применению . . . . . 72
- 6.2. Иностранный элемент при применении иностранного права . . . . . 75
- 6.3. Применение иностранного права на началах взаимности . . . . . 77
- 6.4. Установление содержания норм иностранного права . . . . . 83
- 6.5. Последствия неустановления содержания иностранного права . . . . . 87
- 6.6. Оговорка о публичном порядке при применении норм иностранного права . . . . . 88

## **Глава 7. Признание и приведение в исполнение иностранных судебных решений**

- 7.1. Понятие и особенности признания иностранных судебных решений . . . . . 96
- 7.2. Понятие и цели приведения в исполнение иностранных судебных решений . . . . . 101
- 7.3. Отказ в принудительном исполнении решений иностранного суда . . . . . 105

## **Глава 8. Правовая помощь в области международного гражданского процесса. Судебные поручения**

- 8.1. Понятие и процедура оказания правовой помощи . . . . . 108
- 8.2. Судебные поручения . . . . . 113
- 8.3. Международные договоры о правовой помощи . . . . . 114
- 8.4. Объем правовой помощи . . . . . 118
- 8.5. Недостатки, допускаемые судами при оформлении запросов о правовой помощи . . . . . 120
- 8.6. Направления осуществления правовой помощи . . . . . 123
- 8.7. Отказ в оказании правовой помощи . . . . . 125

## **Глава 9. Международный коммерческий арбитраж**

- 9.1. Понятие и сущность международного коммерческого арбитража . . . . . 131
- 9.2. Преимущества международного коммерческого арбитража . . . . . 136
- 9.3. Теории природы международного коммерческого арбитража . . . . . 139
- 9.4. Виды международного коммерческого арбитража . . . . . 144
- 9.5. Правовое регулирование международного коммерческого арбитража . . . . . 149
- 9.6. Компетенция международного коммерческого арбитража . . . . . 151

<b>Глава 10. Применимое право в международном коммерческом арбитраже</b>	
10.1. Понятие и признаки соглашения о применимом праве	157
10.2. Особенности выбора применимого права сторонами	159
10.3. Определение применимого права в международных договорах и актах ненормативного характера	161
<b>Глава 11. Арбитражное соглашение</b>	
11.1. Понятие арбитражного соглашения	167
11.2. Классификация арбитражных соглашений	172
11.3. Форма арбитражных соглашений	176
11.4. Действительность арбитражного соглашения	180
11.5. Автономность (самостоятельность) арбитражного соглашения	183
11.6. Содержание арбитражного соглашения	184
11.7. Толкование арбитражного соглашения	194
<b>Глава 12. Назначение арбитров. Права и обязанности арбитров</b>	
12.1. Статус арбитров	197
12.2. Способы избрания арбитров	198
12.3. Основные требования, предъявляемые к арбитрам	199
12.4. Списки арбитров	201
12.5. Раскрытие информации об арбитрах	202
12.6. Отвод арбитров	203
<b>Глава 13. Порядок рассмотрения дела и вынесения решения международным коммерческим арбитражем</b>	
13.1. Процедура разбирательства дел в международном коммерческом арбитраже	206
13.2. Принципы международного коммерческого арбитража	225
<b>Глава 14. Оспаривание решения международного коммерческого арбитража</b>	
14.1. Основные способы контроля за решениями международных коммерческих арбитражей	235
14.2. Условия оспаривания решений международных коммерческих арбитражей	236
14.3. Порядок оспаривания решений международного коммерческого арбитража	238
<b>Глава 15. Признание и приведение в исполнение решений международного коммерческого арбитража</b>	
15.1. Особенности признания и приведения в исполнение решений международного коммерческого арбитража	241
15.2. Условия и порядок признания и исполнения решений международного коммерческого арбитража в Российской Федерации	243

15.3. Основания для отказа в принудительном исполнении арбитражного решения . . . . .	247
15.4. Процедура рассмотрения заявлений о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение арбитражного решения. . .	250
15.5. Основания для отказа в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения международного коммерческого арбитража . . . . .	252
15.6. Принудительное исполнение решения международного коммерческого арбитража . . . . .	253
Список рекомендуемой литературы . . . . .	255

# СПИСОК ПРИНЯТЫХ СОКРАЩЕНИЙ

## 1. Нормативные правовые акты

**АПК РФ** — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ

**Брюссельская конвенция 1968 г.** — Конвенция по вопросам юрисдикции и принудительного исполнения судебных решений в отношении гражданских и коммерческих споров (Брюссель, 27 сентября 1968 г.)

**Вашингтонская конвенция 1965 г.** — Конвенция об урегулировании инвестиционных споров между государствами и физическими или юридическими лицами других государств (Вашингтон, 18 марта 1965 г.)

**ГГУ** — Германское гражданское уложение

**ГК РСФСР 1964 г.** — Гражданский кодекс РСФСР от 11 июня 1964 г.

**ГК РФ** — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ; часть вторая от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ; часть третья от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ; часть четвертая от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ

**ГПК РСФСР 1964 г.** — Гражданский процессуальный кодекс РСФСР от 11 июня 1964 г.

**ГПК РФ** — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ

**Женевская конвенция 1961 г.** — Европейская конвенция о внешнеторговом арбитраже (Женева, 21 апреля 1961 г.)

**КВВТ РФ** — Кодекс внутреннего водного транспорта Российской Федерации от 7 марта 2001 г. № 24-ФЗ

**Киевское соглашение 1992 г.** — Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности (Киев, 20 марта 1992 г.)

**Кишиневская конвенция 2002 г.** — Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Кишинев, 7 октября 2002 г.)

**Конституция РФ** — Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 г.

- КТМ РФ** — Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30 апреля 1999 г. № 81-ФЗ
- Луганская конвенция 1988 г.** — Конвенция по вопросам юрисдикции и принудительного исполнения судебных решений в отношении гражданских и коммерческих споров (Лугано, 16 сентября 1988 г.)
- Минская конвенция 1993 г.** — Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г.)
- Модель ГК для стран СНГ** — Гражданский кодекс. Часть третья. Рекомендательный законодательный акт для Содружества Независимых Государств. Принят на седьмом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств — участников СНГ 17 февраля 1996 г.
- Московская конвенция 1972 г.** — Конвенция о разрешении арбитражным путем гражданско-правовых споров, вытекающих из отношений экономического и научно-технического сотрудничества (Москва, 26 мая 1972 г.)
- Нью-Йоркская конвенция 1958 г.** — Конвенция ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г.
- Основы 1961 г.** — Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик от 8 декабря 1961 г.
- Основы 1991 г.** — Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик от 31 мая 1991 г.
- Римская конвенция 1950 г.** — Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод (Рим, 4 ноября 1950 г.) .
- Римская конвенция 1980 г.** — Конвенция о праве, применимом к двусторонним обязательствам 1980 г.
- СК РФ** — Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ
- ТК РФ** — Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ

## 2. Прочие сокращения

**абз.** — абзац (-ы)

**гл.** — глава (-ы)

**ЕС** — Европейский Союз

**МКАС** — Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате

**ООН** — Организация Объединенных Наций



**п.** — пункт (-ы)

**подп.** — подпункт (-ы)

**подразд.** — подраздел (-ы)

**разд.** — раздел (-ы)

**РФ** — Российская Федерация

**СНГ** — Содружество Независимых Государств

**ст.** — статья (-и)

**с.** — страница (-ы)

**см.** — смотри

**СЭВ** — Совет Экономической Взаимопомощи

**т.д.** — так далее

**т.е.** — то есть

**ТПП РФ** — Торгово-промышленная палата Российской Федерации

**утв.** — утвержденный (-ая, — ое, — ые)

**УНИДРУА** — Международный институт по унификации частного права

**ч.** — часть (-и)

**ФЗ** — федеральный (-ые) закон (-ы)

**ФКЗ** — федеральный конституционный закон

**ЮНСИТРАЛ** — Комиссия ООН по праву международной торговли

## ПРЕДИСЛОВИЕ

Курс международного гражданского процесса и международного коммерческого арбитража рассматривается Федеральным государственным образовательным стандартом (ФГОС ВПО) в качестве важнейшей составной части учебной дисциплины базовой части профессионального цикла «Международное частное право», поскольку каждый институт современного международного частного права (МЧП) для своей реализации нуждается в соответствующих специфических процессуальных институтах международного гражданского процесса и международного коммерческого арбитража.

Вместе с тем, курс международного гражданского процесса и международного коммерческого арбитража включает ряд вопросов междисциплинарного характера.

Курс «Международный гражданский процесс и международный коммерческий арбитраж» подлежит изучению на базе ранее полученных правовых знаний в области теории, истории права, конституционного, международного, гражданского, семейного, трудового и других отраслей права, а также он тесно связан с иными процессуальными науками, таким как — гражданский процесс, арбитражный процесс, конституционная и административная юстиция.

В связи с этим *целью* настоящего учебного пособия является не только усиление общепрофессиональной подготовки юристов, но и углубление ее специализации за счет формирования у студентов системных и комплексных знаний по вопросам международного гражданского процесса (МГП) и международного коммерческого арбитража (МКА), что в настоящее время является весьма актуальным.

Изучение курса международного гражданского процесса и международного коммерческого арбитража позволит студентам:

***знать:***

- сущность международного гражданского процесса и международного коммерческого арбитража, систему их источников и принципов;
- основные категории международного гражданского процесса и международного коммерческого арбитража;

***уметь:***

- оперировать юридическими понятиями и категориями международного гражданского процесса и международного коммерческого арбитража;
- анализировать, толковать и правильно применять международные правовые нормы;
- принимать решения и совершать юридические действия в точном соответствии с международными правовыми актами;
- осуществлять правовую экспертизу нормативных правовых актов;
- давать квалифицированные юридические заключения и консультации по вопросам международного гражданского процесса и международного коммерческого арбитража;
- правильно составлять и оформлять юридические документы.

***владеть:***

- юридической терминологией;
- навыками работы с международными договорами и актами ненормативного характера;
- навыками анализа, синтеза и систематизации при применении национальных правовых и международных норм права.

# ПОНЯТИЕ МЕЖДУНАРОДНОГО ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА. ПРИНЦИПЫ И СИСТЕМА МЕЖДУНАРОДНОГО ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА

**Ключевые термины и понятия:** *международный гражданский процесс; предмет международного гражданского процесса; принципы международного гражданского процесса; особенности международного гражданского процесса; взаимность; международная вежливость; дискриминация; реторсии; национальный режим; наиболее тесная связь; процесс равноправия сторон.*

## 1.1. Понятие международного гражданского процесса

В случае возникновения спора с участием иностранных лиц, одна из спорящих сторон может обратиться для его разрешения в суд независимо от согласия от другой стороны. Судебная процедура осуществляется в соответствии с нормами национального процессуального законодательства. Однако присутствие «иностранного элемента» приводит к особенностям судебного процесса.

Проведение процесса с участием иностранного элемента связано с наличием или отсутствием международных договоров между государствами, которые определяют требования, предъявляемые к документам, судебным доказательствам, срокам извещения сторон, особенности признания и исполнения иностранных судебных решений. В силу этого в настоящее время актуальна тенденция развития международного гражданского процесса.

Вопрос о том, что представляет собой международный гражданский процесс является достаточно дискуссионным. Одни ученые полагают, что международный гражданский процесс является *институтом международного частного права*, другие считают, что международный гражданский процесс является *составляющей гражданского процессуального права*, по мнению третьих, международный гражданский процесс необходимо рассматривать в качестве *самостоятельной отрасли права*.

В российской правовой доктрине международный гражданский процесс долгое время считался частью науки международного частного

го права и включался в его структуру. Эта точка зрения до настоящего времени присутствует в отечественной правовой науке и она является наиболее обоснованной.

***Международный гражданский процесс*** — это комплексный институт международного частного права, регламентирующий взаимосвязь и взаимодействие национальных и международных процедур, определенных в процессуальных нормах, направленных на защиту и установление гражданских прав.

Существуют различные позиции ученых, что же представляет собой международный гражданский процесс. Рассмотрим их.

*Международный гражданский процесс* представляет собой часть национального гражданского процесса, связанную с разбирательством гражданско-правовых споров с иностранным элементом. Более того, международный гражданский процесс является самостоятельной и обособленной отраслью права и правовой науки (И.В. Гетьман-Павлова)<sup>1</sup>.

*Международный гражданский процесс* — это доктринальное понятие, обозначающее систему норм, регулирующих деятельность суда и других юрисдикционных органов при рассмотрении гражданско-правовых дел, осложненных иностранным элементом (Г.Ю. Федосеева)<sup>2</sup>.

*Международный гражданский процесс* — это совокупность процессуальных норм, регулирующих рассмотрение судами, в том числе арбитражными, гражданских дел по правоотношениям с иностранным элементом... (Н.И. Марышева)<sup>3</sup>.

*Международный гражданский процесс* — это комплекс международных и внутригосударственных норм, являющийся институтом международного частного права и регламентирующий взаимосвязь и взаимодействие национальных и международных органов правосудия (других правоохранительных органов), которые осуществляют производство по гражданским делам с целью определения и защиты нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов личности и общества (Т.Н. Нешатаева)<sup>4</sup>.

<sup>1</sup> Ерпылева Н.Ю. Международное частное право. Практикум / Под ред. Н.Ю. Ерпылевой. М.: Эксмо, 2007. С. 635.

<sup>2</sup> Федосеева Г.Ю. Международное частное право. — 4-е изд., перераб., и доп. М.: Эксмо, 2007. С. 305.

<sup>3</sup> Международное частное право / Под ред. Н.И. Марышевой. М.: Юридическая фирма «КОНТРАКТ», «ИНФРА-М», 2000. С. 454.

<sup>4</sup> Нешатаева Т.Н. Международный гражданский процесс. М.: Дело, 2001. С. 28.

*Международный гражданский процесс* представляет собой систему норм национального и международного права, связанных с судебной и иной юрисдикционной защитой прав участников гражданского оборота и содержащих иностранный элемент (В.В. Ярков)<sup>5</sup>.

*Международный гражданский процесс* — это совокупность вопросов процессуального характера, связанных с защитой прав иностранных физических и юридических лиц в судах и арбитражах (И.В. Гетьман-Павлова)<sup>6</sup>.

Под *международным гражданским процессом* понимается определенная совокупность проблем, носящих процессуальный характер и связанных с защитой прав иностранцев и иностранных юридических лиц в суде и арбитраже<sup>7</sup>.

*Международный гражданский процесс* — урегулированная нормами гражданского процессуального права РФ и международного права деятельность судов по рассмотрению и разрешению вопросов процессуального характера, связанных с защитой иностранных физических и юридических лиц в судах общей юрисдикции и арбитражных судах (И.В. Дробязкина)<sup>8</sup>.

## 1.2. Особенности международного гражданского процесса

Для международного гражданского процесса характерны следующие особенности:

- во-первых, необходим, если в гражданском правоотношении появляется международный или иностранный элемент;
- во-вторых, своей целью международный гражданский процесс имеет защиту или определение гражданских прав физических и юридических лиц;
- в-третьих, носит публичный характер;
- в-четвертых, предполагает взаимосвязь и взаимодействие органов различных государств и международных судов, организа-

<sup>5</sup> Ярков В.В. Арбитражный процесс: учебник. 4-е изд., перераб. и доп. — М.: «Инфотропик Медиа», 2010.

<sup>6</sup> Ерпылева Н.Ю. Международное частное право. Практикум / Под ред. Н.Ю. Ерпылевой. М.: Эксмо, 2007. С. 634.

<sup>7</sup> Синюков В.А. Вопросы международной подсудности в международном частном праве. Пенза: ПГПУ, 1999. С. 2.

<sup>8</sup> Дробязкина И.В. Международный гражданский процесс: проблемы и перспективы. СПб.: Изд-во Р. Асланова «Юридический центр Пресс», 2005. С. 21.

ций, реализующих функции в области защиты и определения гражданских прав<sup>9</sup>.

Международный гражданский процесс является формой реализации гражданских прав и одновременно может осуществляться лишь как публичное правоотношение.

Нормы международного гражданского процесса направлены на регулирование международных отношений, основанных на взаимосвязях разнородных правовых норм: а) взаимодействии правовых процедур разных государств и б) взаимодействии международных и национальных процедур.

Международный гражданский процесс не может сводиться к процессуальным формам одного государства: решение в отношении определения гражданских прав, принятое на основе национального права судом одного государства, будет признаваться иностранным судом, реализующим иную юрисдикцию; решение, вынесенное международным судом на основе международно-правовых норм, повлечет принятие, изменение или отмену решения национально-го суда и т.д.<sup>10</sup>

### **1.3. Предмет международного гражданского процесса**

Предметом международного гражданского процесса являются отношения, возникающие в связи с рассмотрением государственными судами дел с участием иностранных лиц, в частности: 1) процессуальное положение иностранных граждан, организаций, а также иностранных государств и межгосударственных организаций в гражданском и арбитражном судопроизводстве; 2) международная подсудность по делам с иностранным элементом, а также возникающие в связи с рассмотрением по таким делам проблемы; 3) исполнение иностранных судебных решений и иностранных судебных поручений.

Существует ряд позиций ученых относительно предмета международного гражданского процесса. Рассмотрим их.

К международному гражданскому процессу относятся следующие вопросы:

а) о международной подсудности (юрисдикции) по гражданским делам;

<sup>9</sup> Нешатаева Т.Н. Международное частное право и международный гражданский процесс. М.: ОАО «Издательский дом «Городец», 2004. С. 368.

<sup>10</sup> Нешатаева Т.Н. Международное частное право и международный гражданский процесс. М.: ОАО «Издательский дом «Городец», 2004. С. 364.

- б) о гражданском процессуальном положении иностранных граждан, предприятий и организаций;
- в) о гражданском процессуальном положении иностранного государства и его дипломатических представителей;
- г) о гражданском процессуальном положении международных (межгосударственных) организаций;
- д) о судебных доказательствах в гражданских делах с иностранным элементом;
- е) о порядке установления содержания подлежащего применению иностранного закона;
- ж) об иностранных судебных поручениях (об обращении к иностранным судам с поручениями по исполнению отдельных процессуальных действий и об исполнении судами данного государства таких поручений, поступающих от иностранных судов);
- з) о признании и принудительном исполнении иностранных судебных решений по гражданским делам и о признании иностранных административных актов по вопросам личного статуса граждан;
- и) о юридическом значении производства по данному делу, возбужденному в иностранном суде и там не законченному;
- к) о признании иностранных арбитражных соглашений и о принудительном исполнении иностранных арбитражных решений. Иногда последний вопрос расширяют: относят к международному гражданскому процессу всю совокупность вопросов внешнеторгового и морского арбитражей (Л.А. Лунц)<sup>11</sup>.

Предметом международного гражданского процесса являются вопросы касающиеся: 1) положения иностранных граждан и иностранных юридических лиц в гражданском (арбитражном) процессе; 2) положения в гражданском (арбитражном) процессе иностранного государства и его дипломатических представителей; 3) международной подсудности; 4) поручений судам иностранных государств об исполнении отдельных процессуальных действий и о вручении документов и выполнении соответствующих поручений иностранных судов; 5) порядка применения иностранного права; 6) признания и исполнения иностранных судебных и арбитражных решений; 7) признания иностранных арбитражных соглашений и принудительного исполнения иностранных арбитражных решений и других вопросов международного коммерческого арбитража (Н.И. Марышева)<sup>12</sup>.

<sup>11</sup> Лунц Л.А. Курс международного частного права. В 3 т. М.: Спарк, 2002. С. 766–767.

<sup>12</sup> Международное частное право / Под ред. Н.И. Марышевой. М.: Юридическая фирма «КОНТРАКТ», «ИНФРА-М», 2000. С. 454.



Круг вопросов составляющих содержание международного гражданского процесса следующие:

- процессуальные права и обязанности иностранных лиц (иностранцев, граждан, лиц без гражданства, иностранных юридических лиц, организаций, не являющихся юридическими лицами по иностранному законодательству);
- определение международной юрисдикции;
- порядок и способы исполнения судебных поручений;
- признание и исполнение иностранных судебных решений (Г.Ю. Федосеева)<sup>13</sup>.

Область международного гражданского процесса образуют специальные вопросы судопроизводства по гражданским делам, а также специальные вопросы, связанные с осуществлением нотариатом и некоторыми другими органами защиты личных неимущественных и имущественных прав участников международного гражданского обмена. В сферу международного гражданского процесса традиционно включают и международный коммерческий арбитраж, значение которого для стабильного функционирования торгового оборота в последние десятилетия существенно возросло (В.П. Звеков)<sup>14</sup>.

Сфера действия международного гражданского процесса: 1) международная подсудность гражданских дел; 2) гражданско-процессуальное положение иностранных частных лиц (физических и юридических), иностранного государства, международных организаций; 3) судебные доказательства в делах с иностранным элементом; 4) установление содержания применимого иностранного права; 5) исполнение иностранных судебных поручений; 6) признание и принудительное исполнение иностранных судебных решений; 7) нотариальные действия, связанные с защитой прав и интересов участников международного гражданского оборота; 8) трансграничное банкротство; 9) рассмотрение гражданских дел в порядке арбитража; 10) принудительное исполнение иностранных арбитражных решений (И.В. Гетьман-Павлова)<sup>15</sup>.

К международному гражданскому процессу в узком смысле относятся следующие блоки вопросов:

<sup>13</sup> Федосеева Г.Ю. Международное частное право.— 4-е изд., перераб., и доп. М.: Эксмо, 2007. С. 308.

<sup>14</sup> Звеков В.П. Международное частное право. М.: Издательская группа НОРМА-ИНФРА-М, 1999. С. 429.

<sup>15</sup> Ерпылева Н.Ю. Международное частное право. Практикум: учебное пособие / Н.Ю. Ерпылева, И.В. Гетьман-Павлова / Под ред. Н.Ю. Ерпылевой. М.: Эксмо, 2007. С. 634–635.

1) определение подсудности в отношении дел, возникающих по гражданским, семейным и трудовым правоотношениям с иностранным (или международным) элементом;

2) процессуальное положение иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, а также иностранного государства и его дипломатических и консульских представителей в суде;

3) обращение к иностранным судам с поручениями о вручении документов и выполнении отдельных процессуальных действий и исполнение поручений иностранных судов, а также установление содержания иностранного права;

4) признание и принудительное исполнение иностранных судебных решений.

В широком смысле к международному гражданскому процессу относятся:

1) совершение материальных действий;

2) рассмотрение споров в порядке арбитража, включая признание иностранных арбитражных соглашений и принудительное исполнение решений иностранного арбитража.

Резюмируя вышеизложенное можно сделать вывод о том, что перечень вопросов, относящихся к международному гражданскому процессу различный. Это связано, прежде всего с тем, что «легального понятия (т.е. такого, которое имело бы юридическое закрепление) «международный гражданский процесс» в российском законодательстве не содержится и перечень вопросов при освещении данной темы является неограниченным»<sup>16</sup>.

## 1.4. Принципы международного гражданского процесса

Принцип (от лат. *principium* основа, начало) — основное, исходное положение какой-либо теории, учения и т.д.; руководящая идея, основное правило деятельности<sup>17</sup>.

*Принципы международного гражданского процесса — основные положения, основополагающие правовые идеи, закрепленные в нормах права наиболее общего характера.*

<sup>16</sup> Федосеева Г.Ю. Международное частное право. — 4-е изд., перераб., и доп. М.: Эксмо, 2007. С. 308.

<sup>17</sup> Словарь иностранных слов. — 10е изд., стереотип. М. Рус.яз., 1983. С. 400.

Принципы международного гражданского процесса тесно взаимосвязаны между собой и образуют логико-правовую систему. Нарушение одного принципа, приводит, как правило, к нарушению другого принципа или всей цепи принципов.

Выделим основные принципы международного гражданского процесса.

Принцип процессуального равноправия (равенства) сторон

Принцип процессуального равенства выражается в установленных законом равных возможностей сторон и гарантированных правах на защиту своих интересов. Предоставляя одной стороне конкретные процессуальные права, закон одновременно наделяет аналогичными правами и другую сторону.

Ни одна из сторон не пользуется каким-либо преимуществом перед другой. Суд не вправе своими действиями ставить какую-либо из сторон в преимущественное положение, также как и умалять права одной из сторон.

В соответствии со ст. 8 АПК РФ стороны пользуются равными правами на заявление отводов и ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании, выступление в судебных прениях, представление арбитражному суду своих доводов и объяснений, осуществление иных процессуальных прав и обязанностей.

Следует отметить, что иностранные лица пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности наравне с российскими организациями и гражданами. Процессуальные льготы предоставляются иностранным лицам, если они предусмотрены международным договором Российской Федерации.

Согласно ст. 12 ГПК РФ стороны пользуются равными правами на заявление отводов и ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании, выступление в судебных прениях, представление арбитражному суду своих доводов и объяснений, осуществление иных процессуальных прав и обязанностей.

### **Принцип наиболее тесной связи**

Специальный принцип предусматривающий выбор судом из коллидирующих в трансграничном правоотношении правопорядков право того государства, которое связано с наименьшим ущербом для публичных интересов (ценностей), затронутых этим правоотношением. При определении права, с которым отношение наиболее тесно связано, суд осуществляет ряд последовательных действий: а) устанавливает все имеющиеся в деле обстоятельства; б) проверяет обсто-

яательства и распределяет их по разным правопорядкам и сравнивает количество связующих обстоятельств с каждым правопорядком; в) оценивает весомость каждого из связующих обстоятельств; г) определяет соотношение качества (весомости) и количества связующих обстоятельств и на основании этого делает аргументированный вывод о наличии наиболее тесной связи с конкретным правопорядком.

#### Принцип предоставления национального режима

Принцип национального режима означает приравнивание объема процессуальной правоспособности и дееспособности иностранных физических и юридических лиц к объему процессуальной правоспособности и дееспособности местных физических и юридических лиц. Таким образом, юридическое содержание национального режима состоит в уравнивании правового статуса отечественных и иностранных лиц. Национальный режим позволяет иностранному лицу воспользоваться всеми теми правовыми возможностями, которые предоставляются национальным законодательством своим собственным гражданам и отечественным юридическим лицам.

Принцип национального режима может быть зафиксирован как в международно-правовых документах, так и на уровне законодательства отдельно взятого государства.

Как правило, национальный режим закрепляется в договорах о правовой помощи. Приведем примеры некоторых договоров.

В соответствии со ст. 1 «Предоставление правовой защиты» Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г.) граждане каждой из договаривающихся сторон, а также лица, проживающие на ее территории пользуются на территориях всех других договаривающихся сторон в отношении своих личных и имущественных прав такой же правовой защиты, как и собственные граждане данной договаривающейся стороны.

В соответствии со ст. 1 «Правовая защита» Договора между Российской Федерацией и Эстонской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Москва, 2 января 1993 г.), граждане одной договаривающейся стороны пользуются на территории другой договаривающейся стороны в отношении своих личных имущественных прав такой же правовой защитой, как и граждане этой договаривающейся стороны. Это относится также и к юридическим лицам, которые созданы в соответствии с законодательством одной из договаривающихся сторон.

В соответствии со ст. 1 «Правовая защита» Договора о правовой помощи по гражданским и уголовным делам между Российской Феде-

рацией и Китайской Народной Республикой (Пекин, 19 июня 1992 г.) граждане одной договаривающейся стороны пользуются на территории другой договаривающейся стороны в отношении своих личных имущественных прав такой же правовой защитой, как и граждане другой договаривающейся стороны. Они имеют право обращаться в суды и другие учреждения, к компетенции которых относятся гражданские и уголовные дела, и могут возбуждать ходатайства и осуществлять другие процессуальные действия на тех же условиях, как и граждане другой договаривающейся стороны.

На национальном уровне в Российской Федерации принцип национального режима применительно к физическим лицам закреплен в Конституции РФ, п. 3 ст. 62 которой формулирует следующее положение: «Иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором Российской Федерации».

### **Принцип взаимности**

Сущность принципа взаимности заключается в предоставлении иностранным физическим и юридическим лицам определенных прав и привилегий на своей территории при условии, что и его физические и юридические лица будут пользоваться аналогичными правами и привилегиями в данном иностранном государстве. Основным источником взаимности является национальное законодательство.

Принцип взаимности в международном гражданском процессе используется при решении следующих вопросов:

- процессуальные права и обязанности лиц, их гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность. На основании принципа взаимности такие права и обязанности могут признаваться или не признаваться;
- определение правил международной подсудности и компетенции;
- правовой статус документов, исходящих от соответствующих иностранных органов;
- обеспечение оплаты судебных расходов (*caution iudicatum solvi*);
- иммунитет иностранного государства и его собственности, а также дипломатический иммунитет. На основании принципа взаимности такой иммунитет может признаваться или не признаваться;
- предоставление бесплатной юридической помощи;

- приостановление рассмотрения дела в силу такого обстоятельства как наличие рассмотрения дела между теми же сторонами с теми же требованиями и по тем же правовым основаниям в иностранном государстве (*lis alibi pendens*);
- исполнение судебных поручений и оказание правовой помощи;
- признание и (или) приведение в исполнение решений иностранных судов;
- признание и (или) исполнение иностранных арбитражных решений.

Причина того, что в международном гражданском процессе перенос вопросов, применительно к которым используется принцип взаимности является таким детальным объясняется тем, что, во-первых, в международном гражданском процессе имеется значительное количество отличающихся друг от друга правовых институтов; во-вторых, правовые институты международного гражданского процесса имеют публично-правовую природу и в силу этого в разных государствах могут значительно отличаться друг от друга.

**Принцип международной вежливости** означает совокупность определенных правил поведения государств участвующих в международном общении. Данный принцип применяется либо на началах взаимности либо по желанию того или иного государства, т.е. не является юридически обязательным.

Отказ от соблюдения международной вежливости может расцениваться как недружественный акт и служить основанием для реторсий.

При отсутствии специального международного соглашения о правовой помощи государство вправе рассчитывать на оказание помощи на основе взаимности в порядке международной вежливости.

Если государство без достаточных оснований отказывает другому государству в оказании правовой помощи, такой отказ представляет собой нарушение принципа международной вежливости.

Международную вежливость можно определить как взаимность незакрепленную в договоре или законе.

## **Принцип недискриминации**

*Дискриминация* — нарушение или ограничение законных прав и интересов иностранных лиц на территории какого-либо государства.

Данный принцип заключается в недопустимости дискриминации иностранных лиц в зависимости от принадлежности государства их национальности к той или иной правовой системе, политическому режиму или иному признаку.

Каждое государство имеет право требовать от другого государства создания для его национальных лиц таких же условий, которыми пользуются лица других государств, т.е. условий общих и одинаковых для всех.

Режим недискриминации не требует специального закрепления в международных договорах, заключаемых договаривающимися государствами, поскольку его правовое действие основывается на норме *ius cogens*<sup>18</sup> международного публичного права. Нарушение принципа недискриминации необходимо рассматривать одновременно и как нарушение принципа суверенного равенства государств, которое дает возможность другому государству ставить вопрос о привлечении виновного государства к ответственности, установленной нормами международного публичного права.

**Реторсии** — *правомерные ответные меры (ограничения) одного государства против другого, если на его территории нарушаются законные права и интересы физических и юридических лиц первого государства*. Право на реторсии — это правомерные принудительные действия государства, совершаемые в ответ на недружественный акт (дискриминация физических и юридических лиц).

*Цель реторсий* — добиться отмены дискриминационной политики восстановить применение принципа взаимности в отношениях между соответствующими государствами. Меры, вводимые в качестве реторсий, должны быть пропорциональны (не обязательно тождественны) спровоцировавшему их деянию и прекращаться с момента восстановления первоначального состояния.

Применение реторсий в международном гражданском процессе регламентировано в ГПК РФ и АПК РФ.

Согласно ч. 4 ст. 398 «Процессуальные права и обязанности иностранных лиц» ГПК РФ «Правительством Российской Федерации могут быть установлены ответные ограничения в отношении иностранных лиц тех государств, в судах которых допускаются такие же ограничения процессуальных прав российских граждан и организаций».

Аналогичное правило содержится в ч. 4 ст. 254 «Процессуальные права и обязанности иностранных лиц» АПК РФ: «Правительством Российской Федерации могут быть установлены ответные ограничения (реторсии) в отношении иностранных лиц тех иностранных государств, в которых введены ограничения в отношении российских организаций и граждан».

---

<sup>18</sup> Норма права, выражение которой сделано в определённой, категоричной форме и не подлежит изменению по инициативе её адресатов.

Соотношение принципа взаимности и реторсий в международном гражданском процессе является таким же, как и в материально-правовом регулировании частных отношений с иностранным элементом.

### **Вопросы и задания для самоконтроля**

1. Что представляет собой международный гражданский процесс?
2. Выделите особенности международного гражданского процесса.
3. Что является предметом международного гражданского процесса?
4. Какие позиции ученых существуют относительно предмета международного гражданского процесса?
5. Назовите принципы международного гражданского процесса.
6. Что такое «реторсии»? В каких случаях они применяются?
7. В чем проявляются особенности принципа взаимности?
8. Что означает принцип «национального режима»?



## ИСТОЧНИКИ МЕЖДУНАРОДНОГО ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА

*Ключевые термины и понятия:* источники международного гражданского процесса; двойственный характер источников международного гражданского процесса; нормы международного гражданского процесса; общепризнанные принципы и нормы международного права; международные договоры; постановления органов высших судебных инстанций.

### 2.1. Понятие источников международного гражданского процесса

*Под источником международного гражданского процесса понимается форма выражения государственной воли, направленной на признание факта существования права, на его формирование, изменение или констатацию факта прекращения существования права определенного содержания.*

Правовые нормы, регулирующие международный гражданский процесс и являясь объективированными и выраженными вовне, содержатся в различных источниках права, как национально-правовых, так и международных, т.е. носят *двойственный характер*.

Это объясняется тем, что международный гражданский процесс, представляет собой специальный комплекс международных и внутригосударственных норм, регулирующих вопросы *процессуального положения* иностранных граждан, организаций, а также иностранных государств и межгосударственных организаций в гражданском и арбитражном судопроизводстве; *международной подсудности* по гражданским и торговым делам; *исполнения* иностранных судебных поручений и судебных решений, *применения и установления содержания* иностранного права и *другие вопросы*, регулирующие процессуальные правоотношения с участием иностранного элемента.

Основным источником международного гражданского процесса является национальное законодательство: Конституция РФ, кодифи-