

**ПРОИЗВОДСТВО ПО ГРАЖДАНСКИМ
ДЕЛАМ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННОГО
ЭЛЕМЕНТА**

И.М. Айтбаева
*преподаватель ВШП
при Верховном суде
Кыргызской Республики*

2023г.

Содержание	
Нормативно-правовая база	4
Цели модуляб	
1.Понятие иностранного элемента при рассмотрении гражданских дел, источники правового регулирования гражданских дел с участием иностранного элемента	7
2.Иностранный элемент как субъект правоотношений по гражданским делам	
2.1.Виды иностранного элемента в гражданских делах	9
2.2.Процессуальные права и обязанности иностранных лиц	13
2.3.Гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность иностранных граждан и лиц без гражданства	1
2.4.Гражданская процессуальная правоспособность иностранных юридического лица и международной организации	18
3.Юрисдикционный и иные виды иммунитета	24
4. Компетенция судов Кыргызской Республики по гражданским делам с участием иностранных лиц	
4.1.Общая компетенция судов Кыргызской Республики по гражданским делам с участием иностранных лиц	30
4.2. Исключительная компетенция	31
4.3.Подсудность дел с участием иностранных лиц	32
5.Действия суда по оказанию правовой помощи по гражданским делам с участием иностранного лица	
5.1.Действия суда по оказанию правовой помощи по гражданским Делах по Минской и Кишиневской конвенциям	
Действия суда по оказанию правовой помощи по гражданским делам с участием иностранного элемента стран, не входящих в сферу действия Минской и Кишиневской конвенций	37
5.3. Признание документов, выданных органами иностранных Государств	50
6. Право, подлежащее применению при рассмотрении дел с участием иностранного элемента.	
6.1.Коллизионные и императивные нормы права.	
Применение коллизионных и императивных норм права при рассмотрении гражданских дел с участием иностранного элемента	55
7. Право, подлежащее применению при разрешении споров различной категории с участием иностранных лиц по Минской	

и Кишиневской конвенциям:	
7.1. Применение права к вещным правам	60
7.2. Применение права к форме сделки	62
7.3. Применение права к договорным обязательствам	63
7.4. Применение права к отношениям добровольного Представительства	65
7.5. Применение права к обязательствам из причинения вреда	66
7.6. Применение права к семейным правоотношениям	67
7.7. Применение права по наследственным делам	74
7.8. Применение права по делам особого производства	75
8. Применение иностранного права по гражданским делам с участием иностранного элемента, относящегося к государствам, не входящим в сферу действия Минской и Кишиневской конвенций	
8.1. Применение права к вещным правам	77
8.2. Применение права к форме сделки	78
8.3. Применение права к договорным обязательствам	80
8.4. Применение права к отношениям добровольного Представительства	81
8.5. Применение права к внедоговорным обязательствам	87
8.6. Применение права к семейным правоотношениям	92
8.7. Применение права к наследственным правоотношениям	94
8.8. Право, применимое к интеллектуальной собственности	95
8.9. Применение права к делам особого производства	96
8.10. Право, применимое к исковой давности	96
8.11. Применение права к земельным правоотношениям	97
8.12. Применение права к трудовым правоотношениям	97
9. Установление содержания норм права	101
Контрольные вопросы	107
Приложение	108

Нормативно-правовая база

1. Конституция Кыргызской Республики от 5 мая 2021 года № 59;
2. Конвенция о правах ребенка от 10 ноября 1989 года, принята резолюцией 44/25 Генеральной Ассамблеи от 20 ноября 1989 года, ратифицирована Кыргызской Республикой постановлением Жогорку Кенеша КР от 12 января 1994 года № 1402-ХП;
3. Гражданский кодекс Кыргызской Республики от 8 мая 1996 года № 15 с изменениями и дополнениями в редакции на 5 августа 2022 года № 81;
4. Гражданский кодекс Кыргызской Республики от 5 января 1998 года № 1 в редакции на 15 сентября 2021 года № 120;
4. Гражданский процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 25 января 2017 года № 14 в редакции на 12 июля 2022 года № 63;
5. Семейный кодекс Кыргызской Республики от 30 августа 2003 года № 201 в редакции на 6 июня 2022 года № 41;
6. Кодекс Кыргызской Республики о детях от 10 июля 2012 года № 100 в редакции на 1 августа 2020 года;
7. Кодекс Кыргызской Республики о неналоговых доходах от 10 августа 2018 года № 90 в редакции на 14 апреля 2022 года № 26;
8. Земельный кодекс Кыргызской Республики от 2 июня 1999 года № 45 в редакции изменений на 5 августа 2022 года № 84;
9. Закон Кыргызской Республики от 14 декабря 1993 года N 1296-ХП «О правовом положении иностранных граждан в Кыргызской Республике» в редакции законов на 24 июля 2020 года № 89;
10. Закон Кыргызской Республики от 25 марта 2002 года № 44 «О беженцах» в редакции Законов КР на 19 июня 2020 года № 61;
11. Закон Кыргызской Республики от 21 мая 2007 года № 70 «О гражданстве Кыргызской Республики» в редакции Законов КР на 2 августа 2016 года № 162;
12. Закон Кыргызской Республики от 13 января 2006 года № 4 «О внешней трудовой миграции» в редакции законов на 24 июля 2020 года № 89;
13. Закон Кыргызской Республики от 27 марта 2003 года № 66 «Об инвестициях в Кыргызской Республике» в редакции законов на 9 августа 2022 года № 90;
13. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики от 29 мая 2020 года № 10 «О судебной практике по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение»;
14. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики от 28 февраля 2018 года № 4 «О судебном решении»;
15. Постановление Правительства Кыргызской Республики от 15 апреля 2019 года № 159 «Ставки государственной пошлины»;
16. Постановление Правительства Кыргызской Республики от 19 декабря 2016 года № 689 «О вопросах регистрации иностранных граждан и лиц без

гражданства на территории Кыргызской Республики» в редакции постановлений Правительства КР на 18 октября 2019 года № 560;

20. Порядок регистрации иностранных граждан и лиц без гражданства на территории Кыргызской Республики, утв. ПКР от 19 декабря 2016 года № 689 в редакции постановления Кабинета Министров КР от 8 октября 2021 года № 203;

21. Положение о порядке присвоения, обмена, прекращения и лишения статуса соотечественника с иностранным гражданством, утв. Кабинетом Министров КР от 8 октября 2021 года № 203;

22. Перечень иностранных государств с указанием сроков освобождения иностранных граждан и лиц без гражданства, прибывающих в Кыргызскую Республику, от регистрации по месту пребывания в уполномоченных государственных органах, а также в гостиницах, утв. ПКР от 19 декабря 2016 года № 689 в редакции постановления ПКР от 3 сентября 2019 года № 449;

23. Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности от 20 марта 1992 года, вступило в силу для Кыргызской Республики - 19 апреля 1992 года;

23. Методические рекомендации о порядке оказания компетентными ведомствами Кыргызской Республики правовой помощи компетентным ведомствам иностранных государств и о порядке обращения за правовой помощью к этим ведомствам, утв. Приказом № 25 от 25 января 2017 года Директора Судебного департамента при ВС КР Ибраимовым Р.И.

Цель модуля: сформировать навыки рассмотрения гражданских дел с участием иностранного элемента

К концу данного модуля слушатели смогут:

- охарактеризовать понятие иностранного элемента в гражданских делах;
- описать правовое положение иностранных граждан, лиц без гражданства и беженцев;
- назвать различия в правовом положении иностранцев, лиц без гражданства и беженцев;
- дать характеристику правоспособности и дееспособности иностранных граждан и лиц без гражданства;
- рассказать о правоспособности иностранных юридических лиц;
- дать определение юрисдикционному иммунитету;
- назвать другие виды иммунитета;
- различать исключительную компетенцию и компетенцию по другим категориям дела с участием иностранного элемента;
- правильно применять правила подсудности при принятии дел к производству;
- описать объем правовой помощи по Минской и Кишиневской конвенциям;
- рассказать о порядке оказания правовой помощи государствам, входящим в сферу действия Минской и Кишиневской конвенций;
- рассказать о порядке оказания правовой помощи государствам, не входящим в сферу действия Минской и Кишиневской конвенций;
- определять право, подлежащее применению:
 - ✓ -к вещным правам,
 - ✓ -к форме сделки,
 - ✓ -к договорным обязательствам,
 - ✓ -к отношениям с участием потребителей,
 - ✓ -к отношениям добровольного представительства,
 - ✓ -к внедоговорным обязательствам;
 - ✓ -к семейным правоотношениям
 - ✓ -трудовым правоотношениям
 - ✓ -земельным правоотношениям
- -описать порядок действий суда при установлении содержания норм иностранного права.

ПРОИЗВОДСТВО ПО ГРАЖДАНСКИМ ДЕЛАМ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННОГО ЭЛЕМЕНТА

1. Понятие иностранного элемента при рассмотрении гражданских дел, источники правового регулирования гражданских дел с участием иностранного элемента.

В термин «иностранный элемент» входят иностранные граждане, лица без гражданства, иностранная организация, иностранное государство.

Виды участия иностранного элемента в гражданском процессе				
Участие в процессе иностранного гражданина, лица без гражданства, иностранной организации в качестве стороны по делу	Участие в процессе или отдельных процессуальных отношениях иностранного государства, его официальных представителей	Выполнение местным судом судебного поручения иностранного государства	Использование в гражданском процессе в качестве доказательств документов, составленных или полученных на территории иностранного государства	Признание и исполнение решений иностранных судов и иностранных третейских судов (арбитражей)

Источники правового регулирования отношений с участием «иностранного элемента» в сфере гражданского судопроизводства – это нормы национального и международного права:

I ГПК,

II другие законы КР;

III двусторонние международные договоры КР.

Данные договоры заключены КР со следующими странами дальнего зарубежья:

- 1) Соглашение о правовой помощи по гражданским, коммерческим и уголовным делам между Кыргызской Республикой и Турецкой Республикой от 11.02.2012г.;
- 2) Договор между Кыргызской Республикой и Латвийской Республикой о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам от 24 марта 2001года;

- 3) Договор между Кыргызской Республикой и Исламской Республикой Иран о правовой помощи по гражданским и уголовным делам от 3 января 2009 года;
- 4) Договор между Кыргызской республикой и Китайской народной Республикой о правовой помощи по гражданским и уголовным делам от 26 сентября 1997 года.
- 5) Соглашение между Кыргызской Республикой и Объединенными Арабскими Эмиратами о взаимной правовой помощи по гражданским и коммерческим делам.

IV. Многосторонние международные договоры:

- 1) Минская конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г. (для стран СНГ);
- 2) Кишиневская конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 7 октября 2002 года, ратифицирована Законом КР от 19 марта 2004 года № 29 (для стран СНГ);

V. Многосторонние конвенции.

К числу важнейших источников международного права по гражданскому процессу относятся:

- Гагская конвенция по вопросам гражданского процесса от 1 марта 1954 г. (ратифицирована ЗС и СНП 7 мая 1995 года и 31 мая 1995 года);
- Нью-Йоркская конвенция ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений от 10 июня 1958 г. (КР присоединилась к Конвенции постановлением ЗС и СНП ЖК КР 31 мая 1995 года);
- Венская конвенция о дипломатических сношениях от 18 апреля 1961 г. (КР присоединилась постановлением Жогорку Кенеша КР от 12 января 1994 г.); --Гагская конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов, от 5 октября 1961 г. (КР ратифицировала Конвенцию в ноябре 2011 года);
- Венская конвенция о консульских сношениях от 24 апреля 1963 г. (КР присоединилась постановлением Жогорку Кенеша КР от 12 января 1994 г.);
- Гагская конвенция о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским или торговым делам от 15 ноября 1965 г.;
- Гагская конвенция о получении за границей доказательств по гражданским или торговым делам от 18 марта 1970 г.

Пособие направлено на формирование навыков рассмотрения гражданских дел с участием иностранного элемента. В пособии отражаются вопросы, связанные с применением иностранного права по гражданским делам с участием иностранного элемента.

В пособии не отражались вопросы опеки, попечительства, усыновления (удочерения), признания и приведения решения иностранных судов в исполнение ввиду имеющихся отдельных пособий ВШП по указанным темам.

2.Иностранный элемент как субъект правоотношений

2.1.Виды иностранного элемента в гражданских делах

Иностранные лица в гражданском судопроизводстве – это:

- субъекты иностранного происхождения,
- обладают теми же процессуальными правами
- и несут те же обязанности, что и граждане КР,
- в силу своей принадлежности к иной правовой системе наделены определенными особенностями.

Иностранные лица включают в себя:

- физических лиц - граждан, лиц без гражданства, беженцев;
- иностранные организации - юридические лица и организации, исключая образование юридического лица;
- иностранные государства и международные организации.

Гражданин Кыргызской Республики.

Гражданами Кыргызской Республики являются:

- 1) лица, имеющие гражданство КР на день вступления в законную силу Закона «О гражданстве Кыргызской Республики»
- 2) лица, которые состояли в гражданстве СССР, постоянно проживают последние пять лет (с момента обращения в органы внутренних дел) на территории Кыргызской Республики и не сделали заявления о принадлежности к гражданству другого государства;
- 3) лица, которые приобрели гражданство Кыргызской Республики в соответствии с Законом «О гражданстве Кыргызской Республики» (ст.5 Закона).

Соотечественник с иностранным гражданством

Гражданин КР, имеющий также иное гражданство, рассматривается Кыргызской Республикой только как гражданин КР

Приобретение гражданином Кыргызской Республики иного гражданства не влечет за собой прекращение гражданства Кыргызской Республики. (ст.6 Закона «О гражданстве Кыргызской республики»).

Иностранный гражданин в Кыргызской Республике.

К иностранным гражданам относятся:

- **иностранцы;**
- **соотечественники с иностранным гражданством.**

Иностранные граждане в Кыргызской Республике -это лица:

- не являющиеся гражданами республики;
- имеющие доказательства своей принадлежности к гражданству иностранного государства. (ст.1-1, ч.1 Закона КР «О правовом положении иностранных граждан в Кыргызской Республике»).

На первый взгляд имеется противоречие между нормами права, закрепленными в Законе КР «О правовом положении иностранных граждан в КР» (ст.1-1 Закона) и в Законе КР «О гражданстве КР» (ст.6 Закона) в части определения правового положения соотечественника с иностранным гражданством.

Для устранения данного противоречия в Закон КР «О правовом положении иностранных граждан в Кыргызской Республике» введено понятие соотечественника с иностранным гражданством. Таковыми являются граждане, получившие статус соотечественника с иностранным гражданством (ст.ст.1-1, ч.2, 6-28 Закона).

Статус соотечественника с иностранным гражданством

Положение о порядке присвоения, обмена, прекращения и лишения статуса соотечественника с иностранным гражданством закрепило правовой статус соотечественника с иностранным гражданством, утвердив порядок присвоения, обмена, прекращения и лишения такого статуса. **Такому лицу выдается Мекен-карт - документ соотечественника с иностранным гражданством, являющийся документом государственного значения, подтверждающий статус соотечественника с иностранным гражданством (п.27 Положения и ст.ст.26-30 Закона КР «О правовом положении иностранных граждан в Кыргызской Республике.**

Статус соотечественника с иностранным гражданством действует бессрочно.

Срок действия документа соотечественника с иностранным гражданством составляет десять лет со дня его выдачи и продлевается в установленном порядке.

Права соотечественника с иностранным гражданством:

- въезжать, выезжать, следовать транзитом, передвигаться и пребывать на территории КР без оформления визы по одному из действительных документов, при наличии документа соотечественника с иностранным гражданством;

- постоянно проживать в КР без оформления вида на жительство. Соотечественник с иностранным гражданством приравнивается к иностранному гражданину, постоянно проживающему в КР независимо от сроков пребывания на территории КР;
- работать на предприятиях, в учреждениях и организациях или заниматься иной трудовой деятельностью на основаниях и в порядке, установленных для граждан КР без оформления трудовой визы и разрешения на работу, выдаваемых уполномоченными государственными органами;
- на одинаковые условия оплаты платных услуг наравне с гражданами КР в сфере здравоохранения и образования, предусмотренные законодательством КР.

Соотечественник с иностранным гражданством не может занимать государственные и муниципальные должности Кыргызской Республики (ст.29 Закона «О правовом положении иностранных граждан в Кыргызской Республике»).

Лицо без гражданства

-лицо, не являющееся гражданином Кыргызской Республики и не имеющее доказательств своей принадлежности к гражданству другого государства.

Положения Закона «О правовом положении иностранных граждан в Кыргызской Республики» распространяются наряду с иностранными гражданами и на лиц без гражданства, если иное не предусмотрено законодательством Кыргызской Республики (ст.24 Закона).

Беженец

Беженец - это лицо, не являющееся гражданином КР, которое находится вне страны своей гражданской принадлежности или места своего постоянного проживания в силу обоснованных опасений стать жертвой преследований:

- по признаку расы,
- религии,
- национальности,
- политических убеждений,
- принадлежности к конкретной социальной группе,
- а также реальной опасности подвергнуться преследованию в вооруженных и межнациональных конфликтах и которое не может, в силу таких опасений, или не желает воспользоваться защитой своей страны
- и ходатайствующее перед КР о признании себя беженцем (ст.1 Закона «О беженцах»).

Лицу, признанному беженцем, выдается удостоверение беженца, служащее основанием для регистрации беженца в уполномоченном государственном органе в сфере регистрации населения. В удостоверение беженца заносятся сведения о членах его семьи, находящихся вместе с ним (ст.7 Закона «О беженцах»). До признания лица беженцем он является гражданином того государства, из которого вынужден был бежать.

Регистрация иностранных граждан

Вид на жительство

Иностранные граждане могут постоянно проживать в КР, если:

- они имеют вид на жительство, выданный уполномоченным государственным органом в сфере регистрации прав населения. Вид на жительство - это документ, дающий право иностранным гражданам или лицам без гражданства на постоянное или временное проживание в КР;
- либо имеют статус соотечественника с иностранным гражданством.

Иностранные граждане, находящиеся в КР на ином законном основании, считаются временно пребывающими. Они обязаны в установленном порядке зарегистрировать свои заграничные паспорта или заменяющие их документы и выехать из республики по истечении определенного им срока пребывания. (ст.5 Закона «О правовом положении иностранных граждан в Кыргызской Республике»).

При этом регистрация иностранных граждан и соотечественников с иностранным гражданством регулируется Постановлением КР «О вопросах регистрации иностранных граждан и лиц без гражданства на территории Кыргызской Республики» от 19 декабря 2016 года № 689 и «Порядком регистрации иностранных граждан и лиц без гражданства на территории Кыргызской Республики», утв. Постановлением Кабинета министров от 8 октября 2021 года № 203 «О регулировании вопросов правового положения соотечественников с иностранным гражданством».

Иностранное юридическое лицо

Определения иностранного юридического лица даны в Земельном кодексе КР и Законе «Об инвестициях в КР» (ст.1 Земельного кодекса КР и ст.1 Закона КР «Об иностранных инвестициях в Кыргызской Республике»). Об иностранном юридическом лице подробнее в п. 2.4.

Иностранное государство

Иностранное государство указывается как носитель власти в п.1 ст.390 ГПК КР. Также об участии государства в гражданско-правовых отношениях с

иностранным элементом указывается в ст.1187 ГК КР. Об иностранном государстве подробнее в п.3 пособия.

2.2. Процессуальные права и обязанности иностранных лиц

Права иностранных граждан в Кыргызской Республике:

- имеют право на обращение в суд и иные государственные органы для защиты принадлежащих им личных, имущественных, семейных и иных прав;
- пользуются в суде процессуальными правами наравне с гражданами Кыргызской Республики;
- имеют возможность связаться с дипломатическим или консульским представительством своего государства, а в случае отсутствия таковых с дипломатическим или консульским представительством другого государства, уполномоченным защищать права и законные интересы граждан государства, гражданином которого он является (ст.20 Закона «О правовом положении иностранных граждан в Кыргызской Республике», ст.38, ст.380 ГПК КР).

Обязанности иностранных граждан

Распространение законов КР на иностранный элемент, возлагает на последних и обязанность:

- добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами,
- выполнять свои процессуальные обязанности, нести ответственность за невыполнение процессуальных обязанностей, предусмотренные законодательством КР.

Например, согласно ст.ст.23, 24 Закона «О правовом положении иностранных граждан в Кыргызской Республики» иностранные граждане и лица без гражданства, совершившие преступления, административные или иные правонарушения на территории КР, подлежат ответственности на общих основаниях с гражданами КР. На них также может быть наложен штраф за нарушение порядка проведения судебного заседания, неявку в суд (ст.ст.120, 161,170 ГПК).

В Кыргызской Республике иностранные граждане и лица без гражданства пользуются правами и исполняют обязанности наравне с гражданами Кыргызской Республики, кроме случаев, установленных законом или вступившим в установленном законом порядке в силу международным договором, участницей которого является Кыргызская Республика (ст.3 Закона «Закона «О правовом положении иностранных граждан в Кыргызской Республике»).

Лицо, признанное беженцем в Кыргызской Республике, пользуется теми же правами и несет те же обязанности, что и иностранные граждане в Кыргызской Республике (ст.13 Закона «О беженцах»).

Процессуальные права, присущие иностранным физическим лицам, распространяются и на процессуальные права представителей иностранных юридических лиц в процессе (ст.ст.3,4,10, 11, 37, 380 ГПК).

2.3. Гражданская и процессуальная правоспособность и дееспособность иностранных граждан и лиц без гражданства

Гражданская правоспособность – это способность иметь гражданские права и обязанности (гражданская правоспособность) признается в равной мере за всеми гражданами. Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью (ст.52 ГК).

Гражданская процессуальная правоспособность – это способность иметь гражданские процессуальные права и обязанности (ст.38 ГПК).

На территории КР лица без гражданства, иностранные граждане и беженцы обладают равной с гражданами КР правоспособностью.

Содержание правоспособности гражданина включает возможность:

- иметь имущество на праве собственности;
- наследовать и завещать имущество;
- заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью;
- создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами;
- совершать любые не запрещенные законом сделки и участвовать в обязательствах;
- избирать место жительства;
- иметь права автора произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иного результата интеллектуальной деятельности;
- иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Данный перечень является открытым (ст.53 ГК).

Ограничение правоспособности иностранных граждан

Согласно ст. 1178 ГК лица без гражданства пользуются гражданской правоспособностью наравне с гражданами КР. Следовательно, им, как и иностранным гражданам, предоставлен национальный правовой режим.

Если определенные права иностранных лиц и лиц без гражданства подлежат ограничению, то на это должна быть прямая ссылка в законе.

Можно привести следующие виды ограничений, установленные отдельными нормативными актами КР:

- невозможность избираться в представительные органы власти, а также занимать определенные должности: судьей, депутатом ЖК могут быть только граждане КР (ст.ст.76, 95 Конституции КР).
- невозможность приобретения иностранцами в собственность земель сельскохозяйственного назначения (ст.5 ЗК, ст.6 Закона «Об управлении землями сельскохозяйственного назначения»).
- необходимость в получении специального разрешения при желании осуществлять трудовую деятельность (ст.6 Закона «О правовом положении иностранных граждан»).
- запрещение вести некоторые виды деятельности или замещать конкретные должности (не могут избирать и быть избранными в выборные государственные органы, принимать участие во всенародных голосованиях, (референдумах); не несут обязанности воинской службы в рядах Вооруженных Сил КР.
- также гражданское законодательство предусматривает установление ответных ограничений (реторсий) в отношении прав граждан тех стран, в которых установлены ограничения определенных прав граждан КР (ст.380, п.4 ГПК).

Пример реторсии: в случае объявления государством А дипломата государства Б нежелательной персоной государство Б может, согласно принципу взаимности, объявить дипломата государства А также нежелательной персоной- persona non grata. Объявление persona non grata является недружественным, но правомерным актом.

Дееспособность гражданина

Дееспособность – это способность гражданина своими действиями:

- 1) приобретать и осуществлять гражданские права,
- 2) создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их
(**гражданская дееспособность**).

Полная дееспособность наступает в КР:

- С 18 лет,
- с момента вступления несовершеннолетнего в брак. Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака (ст. 56 ГК),
- эмансипации подростка при достижении 16 лет, если он работает по трудовому договору или занимается предпринимательством (ст.297 ГПК).

Гражданская процессуальная дееспособность

Это способность своими действиями осуществлять свои процессуальные права, выполнять процессуальные обязанности в суде (ст.39 ГПК).

Правоспособность и дееспособность физического лица определяется его личным законом (п.1 ст.1178 ГК).

Особенности личного закона:

- правовой статус лица определяется правом государства, гражданством которого он обладает (если личный закон используется в форме национального закона);
- правовой статус лица определяется по законодательству государства, на территории которого данное лицо проживает (закон домилия).

Выбор личного закона осуществляет законодатель.

Личный закон в форме национального закона применяется в большинстве европейских стран.

В странах с системой общего права (Канада, США, Англия) предпочтение отдается личному закону в форме закона домилия – по основному месту постоянного проживания физического лица.

Личный закон физического лица - это право страны, гражданство которой это лицо имеет.

Это означает, что:

- 1) правовой статус гражданина КР (правоспособность и дееспособность) будет определяться по праву КР. Более того, если он имеет также иностранное гражданство (соотечественник с иностранным гражданством), все равно будет применяться право КР в Кыргызской Республике, поскольку он рассматривается как ее гражданин;
- 2) правовой статус иностранного гражданина будет определяться по праву государства, гражданином которого он является;
- 3) при наличии у лица нескольких иностранных гражданств личным законом считается право страны, с которой лицо наиболее тесно связано. Например, являясь гражданином нескольких государств, постоянно проживает на территории одного государства;
- 4) личным законом лица без гражданства (апатрида) считается право страны в которой это лицо постоянно проживает, а при отсутствии такового – право государства его обычного местопребывания;
- 5) личным законом беженца считается право страны, предоставившей ему убежище (ст.381 ГПК КР, ст.1177 ГК КР).

Примеры:

№1. 18-летний гражданин КР и 16-летняя гражданка Индии подали заявление в районный ЗАГС КР с просьбой зарегистрировать брак между ними. Вначале представители ЗАГС ответили, что поскольку один из вступающих в брак не достиг совершеннолетия, брак зарегистрирован быть не может. Однако по личному закону гражданки Индии возраст вступления в брак в Индии составлял 16 лет. Поскольку ее личный закон разрешал вступление в брак с 16-летнего возраста, орган ЗАГС впоследствии дал согласие на регистрацию брака, т.к. личный закон гражданки давал на это разрешение.

№2. Гражданин Украины также имеет гражданство КР и Республики Молдова, однако в течение длительного времени он проживает на территории Молдовы, имеет недвижимое имущество, зарегистрирован как частный предприниматель. Если данный гражданин вступит в гражданско-правовые отношения на территории КР, то суд будет определять его личный закон на основании ст. 1177 ГК КР – право Республики Молдова, т.к. с этой страной это лицо наиболее тесно связано: постоянно проживает, имеет семью, недвижимость и место работы.

В КР личным законом является принадлежность к гражданству.

Однако в настоящее время в международном праве большинство стран признают, что дееспособность лица в отношении сделок, совершённых на данной территории, а также в отношении обязательств, возникающих вследствие причинения вреда, определяется по территориальному закону.

Ранее общее распространение имело правило: лицо, дееспособное по закону отечественного государства, признаётся таковым и в других странах, и наоборот, лицо, недееспособное по праву своего государства, должно считаться недееспособным во всех иных государствах.

Однако со временем соблюдение такого правила всё больше вступало в противоречие с интересами стабильности торгового оборота, вследствие чего подход к определению дееспособности в законодательстве различных стран с XIX века стал изменяться. Так, японский «Закон о праве» 1898 года устанавливал общее правило: «Дееспособность лица подчиняется закону его отечественного государства», но далее продолжал: если «лицо, обладающее полной дееспособностью согласно японскому закону, даже если оно было бы недееспособно по своему национальному закону, совершает юридический акт на территории Японии, оно будет рассматриваться как полностью дееспособное вне зависимости от того, что содержится в предыдущем пункте». В дальнейшем повсюду в мире как в судебной практике, так и в законодательстве различных государств стал отражаться именно такой подход. Он же был закреплён и в таких международных документах, как «Женевская конвенция, имеющая целью разрешение некоторых коллизий

законов о переводных и простых векселях» 1930 года и «Женевская конвенция, касающаяся коллизий законов о чеках» 1931 года. Данное обстоятельство подтверждается и ст.381 ГПК КР, согласно которой лицо, не являющееся по своему личному закону процессуально дееспособным, может быть на территории КР признано процессуально дееспособным, если оно в соответствии с правом КР обладает процессуальной дееспособностью. Также п.3 ст.1178 ГК КР указал, что гражданская дееспособность физического лица в отношении сделок и обязательств, возникающих вследствие причинения вреда, определяется по праву страны места совершения сделок или возникновения обязательств из причинения вреда.

Пример: гражданин Японии, у которого дееспособность наступает в 20 лет (с 2022 года дееспособность наступает с 18 лет), находясь в Кыргызстане и совершив ДТП, несет ответственность как полностью дееспособный гражданин, т.к. полная дееспособность в КР наступает с достижением гражданина возраста 18 лет, и в этом случае ответственность наступает по территориальному закону – праву КР.

Согласно ст.26 Кишиневской конвенции и ст.23 Минской конвенции дееспособность физического лица определяется законодательством Договаривающейся Стороны, гражданином которой является это лицо. Дееспособность лица без гражданства определяется по законодательству Договаривающейся Стороны, в которой он имеет постоянное местожительства.

2.4. Гражданская процессуальная правоспособность иностранной и международной организации

Виды иностранной организации:

- 1) иностранное юридическое лицо;**
- 2) международная организация.**

Правоспособность иностранного юридического лица определяется его законом (для удобства восприятия темы возможно применить термин «личный закон» юридического лица).

«Личный» закон юридического лица позволяет определить национальность юридических лиц.

В КР, Голландии, Польше, России, Беларуси национальность юридического лица определяется **по месту учреждения**; в Германии, Франции, Бельгии, Испании – **по месту оседлости**, под которым понимается место нахождения штаб-квартиры (или административного центра).

Согласно ст.1184 ГК КР законом юридического лица считается право страны, где это юридическое лицо учреждено. Иностранное

юридическое лицо (организация) вправе приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, выступать истцом и ответчиком в суде КР.

На основе «личного» закона юридического лица определяется, в частности:

- 1) статус организации в качестве юридического лица;
- 2) организационно-правовая форма юридического лица;
- 3) наименование юридического лица;
- 4) вопросы создания, реорганизации и ликвидации юридического лица, в том числе вопросы правопреемства;
- 5) содержание правоспособности юридического лица: порядок приобретения юридическим лицом гражданских прав; принятие на себя гражданских обязанностей; способность юридического лица отвечать по своим обязательствам;
- б) внутренние отношения, в том числе отношения юридического лица с его участниками.

Примеры:

№1 Если юридическое лицо учреждено в Венгрии, его «личным» законом является право Венгрии, т.е. для выяснения того, является ли юридическое лицо субъектом гражданско-правовых отношений, применяется право Венгрии в части определения правоспособности юридического лица, а именно: имеет ли сторона статус организации в качестве юридического лица; обладает ли правоспособностью, включено ли в реестр юридических лиц, либо в торговый реестр. Отсутствие правоспособности влечет за собой отсутствие организации как субъекта гражданско-правовых отношений.

№2 Если штаб-квартира юридического лица находится в Великобритании, то личным законом юридического лица будет право Великобритании, к. по законодательству Великобритании личный закон юридического лица определяется по месту расположения главного офиса юридического лица.

№3 Австрийская фирма обратилась в суд с иском о взыскании с ОАО КР процентов за пользование и штрафа за невозврат краткосрочного кредита. Ответчик представил в суд заявление, что истец не зарегистрирован в Австрии в качестве коммерческого предприятия и, в силу последнего обстоятельства, его ссылка на австрийское право несостоятельна. В такой ситуации суд вправе исследовать вопрос о правовом статусе иностранной фирмы. Правовой статус иностранного лица устанавливается на основе

законодательства государства либо по месту учреждения, либо по месту постоянного нахождения юридического лица и подтверждается документами, выданными компетентными органами этого государства. Таких документов представлено не было.

№4 Истец Иностранная компания обратился в суд с иском о взыскании суммы к ответчику – гр-ну КР. Суд, отказывая в удовлетворении иска, сослался на отсутствие достоверных доказательств правового статуса истца как юридического лица. Однако истцом суду первой инстанции были представлены учредительные документы, содержащие информацию о директоре, времени регистрации и учредителях компании, а также свидетельство о постановке на налоговый учет в КР. Указанные документы подтверждают процессуальную правоспособность истца и ответчиком не опровергнуты.

Иностранное юридическое лицо по законодательству КР

Признаки юридического лица:

Иностранное юридическое лицо по Земельному кодексу КР (ст.1)	Иностранное юридическое лицо по Закону КР «Об инвестициях в КР» (ст.1)
1) создано и зарегистрировано в соответствии с законодательством иностранного государства;	1) создано и зарегистрировано в соответствии с законодательством иностранного государства.
2) принадлежит полностью одному или более иностранным физическим или юридическим лицам: а) контролируется или управляется одним или более иностранными физическими или юридическими лицами посредством: письменного контракта, права реализовать большинство голосующих акций, права назначать большинство членов исполнительного или наблюдательного органа; б) зарегистрировано в Кыргызской Республике и имеет не менее двадцати процентов уставного капитала, принадлежащих иностранным гражданам, лицам без гражданства или юридическим	2) создано с иностранным участием, то есть учреждено в соответствии с законодательством Кыргызской Республики: а) полностью принадлежит одному или более иностранным физическим, юридическим лицам посредством: письменного контракта, права реализовать большинство акций, права назначать большинство членов исполнительного или наблюдательного органа; б) контролируется и управляется одним или более иностранными физическими, юридическими лицами в) не менее двадцати процентов

лицам, упомянутым в настоящем пункте;	акций или голосов акционеров находится в собственности иностранных граждан, лиц без гражданства, постоянно проживающих за границей, или юридических лиц, зарегистрированных в соответствии с законодательством иностранного государства.
3) создано на основе международного договора КР.	3) создано на основе международного договора КР
	4) иностранная организация, не являющаяся юридическим лицом.
	5) международная организация.

При сравнении данных определений понятия юридического лица по двум законам видно, что в ст. 1 Закона «Об инвестициях в Кыргызской Республике» дополнительно указаны:

- 1) иностранная организация, не являющаяся юридическим лицом.
- 2) международная организация.

Иностранная организация, не являющаяся юридическим лицом

В некоторых странах нет понятия юридического лица, и регистрация некоторых организаций не требуется.

Например, в Гражданском кодексе Франции нет понятия юридического лица, а в США разрешается коммерческая деятельность без регистрации организации в качестве юридического лица; без регистрации действуют полное и коммандитное товарищества в Федеративной Республике Германия.

Отсутствие регистрации таких юридических лиц не влияет на их гражданскую правоспособность.

В законодательстве КР не дано определение понятию иностранная организация, не являющаяся юридическим лицом, но в судебной практике КР может возникнуть прецедент участия в деле такого лица.

В Законе КР «Об инвестициях в Кыргызской Республике» указано о наличии организации без статуса юридического лица. В Законе КР «О соглашениях о разделе продукции при недропользовании» в качестве такой организации указаны создаваемые на основе договора о совместной

деятельности и не имеющие статуса юридического лица объединения юридических лиц. В данном законе указана особенность такой организации – ее создание на основе гражданско-правового договора, например, договора о совместной деятельности. Заключение такого договора достаточно для того, чтобы считать организацию созданной. В этом случае иностранным инвестором следует считать иностранное юридическое или физическое лицо, участвующее в договоре. Представляется, что документами, подтверждающими статус такой организации, может быть вышеуказанный договор о совместной деятельности организацией, не являющейся юридическим лицом.

Доказательством того, что иностранная организация является организацией без образования юридического лица, может легализованная справка иностранного государства, что организация является организацией без образования юридического лица.

Международная организация

Международная организация — объединение межгосударственного или негосударственного характера, созданное на основе соглашений для достижения определенных целей.

Международные организации делятся на:

- международные межправительственные (межгосударственные) организации;
- международные неправительственные (негосударственные, общественные) организации.

Международные межправительственные (межгосударственные) организации — объединения государств или государственных институтов, созданные на основе международного договора между государствами или их уполномоченными институциями, для достижения определенных целей.

Пример: ЕАЭС, Организация Шанхайского сотрудничества и др.

Международные неправительственные (негосударственные, общественные) организации — это объединения:

- членами которых являются субъекты из разных стран,
- зарегистрированные в государстве,
 - законодательство которого позволяет иностранным физическим или юридическим лицам создавать общественные организации
 - и быть избранными в состав руководящего органа такой организации,
- созданные на основе совместной деятельности
 - для защиты общих интересов

- и достижения уставных целей в гражданских, политических, культурных, социальных и экономических сферах).

Пространство (территория) деятельности такой организации определяется Уставом организации.

Пример: ООН, ее органы, программы и фонды: Программа развития ООН (ПРООН), Детский фонд ООН (ЮНИСЕФ). В КР они действуют на основании соглашений между правительством КР и ООН об учреждении в КР представительства ООН. Кыргызская Республика стала полноправным членом ООН 2 марта 1992 года. В феврале 1993 года в Кыргызстан прибыл первый Постоянный Координатор системы ООН, и было открыто Представительство системы ООН в Бишкеке. Сегодня система ООН в Кыргызской Республике включает 21 агентство, фонд и программу, включая агентства-нерезиденты.

Правоспособность международной организации устанавливается:

- на основе вступившего в установленном законом порядке в силу международного договора, участницей которого является Кыргызская Республика, в соответствии с которым она создана.

Например, на основе международного договора между РФ и КР создан Кыргызско-Российский славянский университет;

- ее учредительных документов.

Например, учредительный договор между Турецкой Республикой и КР о создании в КР в свое время сети обучающих турецких школ «Себат»;

- или соглашения с компетентным государственным органом Кыргызской Республики (п.3 ст.382 ГПК).

Например, Правительством КР по договору недропользования был предоставлен земельный участок под разработку месторождения Кумтор.

Документы, подтверждающие правоспособность иностранного юридического лица:

Примеры:

№1. Иностранная компания при предъявлении иска представила в подтверждение своего правоспособного статуса: учредительные документы компании, информацию о времени регистрации и учредителях компании, директоре, а также свидетельство о постановке компании на налоговый учет в КР. Указанные документы подтверждают правоспособность истца.

№2. В суде правовой статус иностранного юридического лица, зарегистрированного за пределами КР, проверяется по легализованной

выписке из торгового реестра соответствующего иностранного государства, подтверждающей:

- *что данное иностранное юридическое лицо не ликвидировано или не находится на стадии ликвидации;*
- *имеет учредительные документы юридического лица: учредительный договор, устав, документы, подтверждающие полномочия представителей;*
- *с нотариально удостоверенным переводом представленных документов.*

3. Юрисдикционный и иные виды иммунитета

Иммунитет – это освобождение носителя из-под юрисдикции государства пребывания.

Юрисдикционный иммунитет имеет две стороны:

- 1) право иностранного государства не подчиняться юрисдикции другого государства, то есть право не подчиняться каким-либо принудительным мерам судебных, административных и иных органов другого государства;
- 2) отказ государства от применения каких-либо принудительных мер со стороны судебных, административных и иных органов в отношении действий и собственности иностранного государства.

Выделяют три вида иммунитета иностранного государства:

- судебный иммунитет,
- иммунитет от предварительного обеспечения иска,
- иммунитет от принудительного исполнения судебного решения.

Иммунитет от предварительного обеспечения иска означает, что в порядке обеспечения иска имущество иностранного государства не может быть подвергнуто каким-либо принудительным мерам, например, аресту, изъятию имущества со стороны другого государства.

Иммунитет от исполнения предполагает, что недопустимо обращать на имущество иностранного государства меры принудительного исполнения судебного решения.

Судебный иммунитет предполагает следующее:

- ни одно государство не может принудить иностранное государство выступать в качестве ответчика в судах первого государства;
- иностранное государство подсудно судам другого государства, только если иностранное государство ясно выразило согласие на это;
- ни одно государство не может отказать иностранному государству в праве выступать истцом в судах первого государства.

Совокупность всех трех видов иммунитета называется юрисдикционным иммунитетом иностранного государства.

Основным международно-правовым документом, регулирующим вопросы предоставления иммунитета при разрешении коммерческих споров, является Конвенция ООН о юрисдикционных иммунитетах государств и их собственности от 17 января 2005 г.

В статье 2 указанной Конвенции содержится определение понятия "государство". Государство - это:

- 1) государство и его различные органы управления;
- 2) составные части федеративного государства, его политические подразделения, которые правомочны совершать действия в осуществление суверенной власти и действуют в этом качестве;
- 3) учреждения, институты, организации в той мере, в какой они правомочны совершать и фактически совершают действия в осуществление суверенной власти государства (разрешение государства);
- 4) представители государства, действующие в этом качестве (доверенность).

Данных о том, что КР присоединилась к данной Конвенции не обнаружено, однако ГПК КР в ст.390 закрепил понятие юрисдикционного иммунитета иностранного государства.

Согласно ст.390 ГПК иностранное государство, выступающее в качестве носителя власти, обладает иммунитетом по отношению к:

- 1) предъявленному к нему в суде Кыргызской Республики иску,
- 2) привлечению его к участию в деле в качестве ответчика или третьего лица,
- 3) наложению ареста на имущество, принадлежащее иностранному государству и находящееся на территории Кыргызской Республики, принятию по отношению к нему других мер по обеспечению иска.
- 4) обращению взыскания на это имущество в порядке исполнения решений суда.

Все эти действия допускаются лишь с согласия компетентных органов соответствующего государства, если иное не предусмотрено законами или вступившими в установленном законом порядке в силу международными договорами, участницей которых является Кыргызская Республика.

Возможен отказ государства от иммунитета:

- если государство прямо заявило об этом,
- когда иностранное государство предъявило иск в суд КР,

- вступило в судебный процесс по существу спора в качестве лица, участвующего в деле, или предприняло иное действие по существу дела,
- если иностранное государство предъявило встречный иск в суд КР.
- если иностранное государство заключило арбитражное или третейское соглашение о разрешении споров с его участием.

Абсолютный и ограниченный иммунитет.

Пункт 3 ст.390 ГПК предусмотрел ограничение судебного иммунитета по гражданским делам, но в пределах, определяемых общепризнанными принципами и нормами международного права или вступившими в установленном законом порядке в силу международными договорами.

Привилегии и иммунитеты глав и сотрудников представительств иностранных государств и других лиц

Эти привилегии и иммунитеты установлены законодательством и международными договорами, участницей которых является КР и на данных лиц не распространяются положения Закона «О правовом положении иностранных граждан в Кыргызской Республике (ст.25 указанного Закона).

Дипломатический иммунитет

действует в отношении дипломатических агентов и освобождает их от гражданской юрисдикции на территории государства пребывания агента

Консульский иммунитет

действует в отношении консульских должностных лиц и служащих.

Судебный иммунитет

Им обладают аккредитованные в КР сотрудники:

- дипломатических представительств, консульских учреждений иностранных государств,
- представительств международных организаций и иных приравненных к ним представительств,

Аккредитация проводится в МИД КР в соответствии с Положением о порядке аккредитации сотрудников дипломатических представительств консульских учреждений иностранных государств, а также представительств международных организаций и иных приравненных к ним представительств, осуществляющих деятельность на территории Кыргызской Республики от 23 сентября 2015 года.

Судебный иммунитет указанных лиц отражен в Венской конвенции о дипломатических сношениях 1961 года, Венской конвенции о консульских сношениях 1963 года (обе ратифицированы КР), Конвенции о привилегиях и иммунитетах Организации Объединенных Наций 1946 года.

В данных международных соглашениях закреплён принцип иммунитета дипломатических представителей и работников консульских учреждений от юрисдикции страны пребывания. Дипломатические представители пользуются иммунитетом от гражданской, административной и уголовной юрисдикции, то есть указанные лица не обязаны давать показания в качестве свидетелей и вообще могут не являться в суд, в том числе если гражданско-правовой спор касается их служебной деятельности.

Данный вывод подтверждается содержанием ч.3 ст.390 ГПК КР, что аккредитованные в КР дипломатические представители иностранных государств и другие лица, указанные в законах или вступивших в установленном законом порядке в силу международных договоров, участницей которых является Кыргызская Республика, подлежат юрисдикции судов КР по гражданским делам в пределах, определяемых общепризнанными принципами и нормами международного права или вступившими в установленном законом порядке в силу международными договорами, участницей которых является КР. Данным содержанием ст.390 ГПК КР подтверждается приверженность КР нормам международного права при определении иммунитета дипломатических представителей иностранных государств и других лиц, указанных в законах.

Иммунитет международных организаций

Он определяется международными договорами. Международные организации формируют свой иммунитет от иммунитета государств, образовавших международные организации. В основном таким правом обладают высшие должностные лица международных организаций, которые в свою очередь могут передать это право по доверенности своим заместителям.

Возмещение ущерба при наличии юрисдикционного иммунитета

В части 3 «Разбирательства, при которых нельзя ссылаться на государственный иммунитет» Конвенции ООН «О юрисдикционных иммунитетах государств и их собственности» указываются случаи, когда наступает ответственность независимо от наличия юрисдикционного иммунитета при отсутствии между государствами международного договора.

К ним относятся следующие споры:

- 1) по коммерческим сделкам (ст.10 Конвенции);
- 2) по трудовым договорам (ст.11 Конвенции);
- 3) при причинении ущерба личности и собственности (ст.12 Конвенции);
- 4) по праву собственности, владения и пользования имуществом (ст.13 Конвенции);
- 5) по интеллектуальной и промышленной собственности (ст.14 Конвенции)
- 6) по спорам, принадлежащих государству или эксплуатируемых им суда (ст.16 Конвенции).

Примеры из практики судов РФ:

1. В арбитражный суд РФ был подан иск российского юридического лица о взыскании суммы к Посольству иностранного государства, строящего небольшую гостиницу для приема своих гостей на российской территории. Посольство в ответ на иск заявило об иммунитете от юрисдикции. Однако суд первой инстанции посчитал возможным ограничить иммунитет иностранного государства, так как эксплуатация гостиницы может приносить прибыль и является коммерческой деятельностью, сославшись на п. 1 ст. 10 Конвенции ООН о юрисдикционных иммунитетах государств и их собственности, что иностранное государство не может ссылаться на иммунитет от юрисдикции суда другого государства при разбирательстве относительно коммерческой сделки. Для определения коммерческого характера сделки в Конвенции используются два критерия. Первый - природа контракта или сделки. Второй - цель, если: а) стороны договорились об этом; б) согласно практике государства суда эта цель имеет отношение к определению **некоммерческого характера этого контракта или сделки**. Арбитражный суд кассационной инстанции признал иммунитет иностранного государства, посчитав, что гостиница строится для выполнения суверенной функции - приема делегаций во время политических переговоров на территории РФ и не предназначается для целей извлечения прибыли.

2. По иску Р. к М., ЗАО Страховая группа «Спасские ворота» и Посольству Республики Казахстан в РФ о возмещении материального ущерба и компенсации морального вреда истец указал, что произошло ДТП, в результате которого его автомобилю были причинены механические повреждения, виновным в случившемся признан водитель М.Н.Т., управлявший автомобилем, принадлежащим Посольству Республики Казахстан в РФ. Истец просит суд взыскать с М.Н.Т. и Посольства РК в РФ взыскать судебные расходы и компенсацию морального вреда. Посольство Республики Казахстан в РФ заявляет о том, что в силу действующего международного права в отношении Посольства соблюдается принцип иммунитета государств от юрисдикции страны пребывания, и дипломатические представительства иностранных государств не могут быть участниками уголовных и гражданских процессов в судах страны пребывания. Однако данное утверждение суд не принял во внимание по следующим основаниям. Статья 45 Минской конвенции по правовым вопросам, которую подписали РФ и РК, обязательства о возмещении вреда, определяются по законодательству Договаривающейся Стороны, на территории которой имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования. ДТП имело место на территории РФ, следовательно, к правоотношениям применяется право РФ. Поскольку ДТП было совершено водителем Посольства РК М.Н.Т. при управлении транспортным средством, принадлежащим Посольству РК,

то М.Н.Т. в силу положений ст. 1068 ГК РФ, регулирующей ответственность юридического лица или гражданина за вред, причиненный его работником (ст.997,п.1 ГК КР) и ст. 1079 ГК РФ, регулирующей ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих (ст.1007 ГК КР), водитель-работник не может признаваться владельцем источника повышенной опасности, и возмещать ущерб в данном случае должно Посольство Республики Казахстан в РФ, как работодатель. Данное судебное дело показывает, что дипломатический иммунитет действительно применяется и может быть отменен, если это прямо предусмотрено в международном договоре.

3.Истец К. обратился в суд с иском к Евразийскому банку развития (далее по тексту ЕБР) о взыскании заработной платы и компенсации морального вреда. В ходе судебного заседания до рассмотрения дела по существу ЕБР уведомил суд о наличии у него иммунитета от судебного преследования на территории РФ и отсутствии намерения отказаться от него. Определением суда первой инстанции производство по делу прекращено по тому основанию, что ЕБР не может быть привлечен к участию в деле в качестве ответчика, поскольку обладает на территории РФ иммунитетом от любого судебного преследования и от любой формы судебного вмешательства. Судом второй инстанции определение суда первой инстанции оставлено без изменения. Отменяя вышеуказанные судебные акты, судебная коллегия по гражданским делам Верховного суда РФ указала следующее. ЕБР является международной организацией, созданной на основании Соглашения об учреждении ЕБР от 12 января 2006года. Устав ЕБР является неотъемлемой частью Соглашения. В силу ч.2 ст.401 ГПК РФ международные организации подлежат юрисдикции судов в РФ по гражданским делам в пределах, определенных международными договорами РФ и федеральными законами (часть2 ст.390 ГПК КР). Согласно п.1 ст.31 Устава ЕБР Банк обладает иммунитетом от любого судебного преследования, за исключением случаев, не являющихся следствием осуществления его полномочий или не связанных с осуществлением этих полномочий. Таким образом, иммунитет ЕБР распространяется на случаи, являющиеся следствием осуществления его полномочий или связанные с осуществлением этих полномочий. Следовательно, иммунитет ЕБР является ограниченным и распространяется только на деятельность ЕБР по выполнению функций и достижению целей, предусмотренных Соглашением и Уставом ЕБР.

4. Компетенция судов Кыргызской Республики по гражданским делам с участием иностранных лиц

Компетенция – это полномочие суда на рассмотрение и разрешение одновременно подведомственного и подсудного ему дела. Компетенция определяет, какие споры вправе рассматривать суд КР.

Подведомственность – это разграничение компетенции между различными органами. Каждый государственный орган, учреждение или организация вправе рассматривать и разрешать только те вопросы, которые отнесены к их ведению законодательными и иными нормативными правовыми актами, то есть действовать только в пределах собственной компетенции.

Подсудность - распределение между судами дел, подлежащих слушанию по первой инстанции, т.е. установление конкретного суда, который должен разрешить данное дело



4.1.Общая компетенция судов Кыргызской Республики по гражданским делам с участием иностранных лиц

- если гражданин-ответчик имеет место жительства на территории КР;
- или юридическое лицо-ответчик имеет местонахождение в КР;
- орган управления, филиал или представительство иностранного лица находятся на территории КР.

Суды Кыргызской Республики вправе также рассматривать гражданские дела с участием иностранных лиц в случаях, когда:

- 1) ответчик является иностранным лицом и имеет имущество в КР;
- 2) по делу о взыскании алиментов и об установлении отцовства истец имеет место жительства в КР;
- 3) по делу о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья, а также смертью кормильца, вред причинен на территории КР или истец имеет место жительства в КР;
- 4) по делу о возмещении вреда, причиненного имуществу, действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда, имело место на территории КР;
- 5) иск вытекает из договора, по которому полное или частичное исполнение должно иметь место или имело место на территории КР;
- 6) иск вытекает из неосновательного обогащения, имевшего место на территории КР;
- 7) по делу о расторжении брака истец имеет место жительства в КР или хотя бы один из супругов является гражданином КР;

8) истец по делу о защите чести, достоинства и деловой репутации имеет место жительства или местонахождение в КР;

9) спор возник из отношений, связанных с обращением ценных бумаг, выпуск которых имел место на территории КР.

Данный перечень дел является расширительным, т.к. законодатель указал, что суды КР рассматривают и другие дела, если законодательством КР они отнесены к их компетенции (ст.383, ч.2 ГПК).

Компетенция суда КР по делам особого производства определена в ст.385 ГПК.

Суды Кыргызской Республики рассматривают дела особого производства с участием иностранных лиц в случаях, когда:

1) заявитель по делу об установлении факта, имеющего юридическое значение, имеет место жительства на территории КР или факт, который необходимо установить, имел или имеет место на территории КР;

2) гражданин, в отношении которого ставится вопрос:

- об усыновлении (удочерении),
- о признании ограниченно дееспособным или недееспособным, о восстановлении дееспособности,
- об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации),
- о принудительной госпитализации в психиатрический стационар, о продлении принудительной госпитализации,

является гражданином КР либо имеет место жительства в КР;

3) лицо, в отношении которого ставится вопрос:

- о признании безвестно отсутствующим
- или об объявлении умершим,

является гражданином КР либо имело последнее известное место жительства в КР и при этом от решения данного вопроса зависит установление гражданских прав и обязанностей граждан и организаций, имеющих место жительства или место нахождения на территории КР;

4) подано заявление о признании движимой вещи, находящейся на территории КР, бесхозяйной или о признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь, находящуюся на территории КР;

5) подано заявление о признании утраченной ценной бумаги на предъявителя и ордерной ценной бумаги, выданной гражданином (гражданину) или организацией (организации), имеющим место жительства либо место нахождения в КР, и о восстановлении соответствующих прав по ним (вызывное производство).

4.2. Исключительная компетенция (ст.384 ГПК)

Дела, относящиеся к исключительной компетенции по гражданским делам с участием иностранного элемента		
о праве на недвижимое имущество на территории КР	о расторжении брака граждан КР с иностр.лицом , если оба супруга имеют место жительства на территории КР	из договора перевозки, если перевозчик имеет местонахождение на территории кр

Пример: К. обратилась в суд Республики Украина с заявлением об установлении факта родственных отношений для оформления наследственных прав на недвижимое имущество, расположенное на территории КР. Однако рассмотрение заявления К. относится к исключительной подсудности судов КР, т.к. разрешение заявления (из которого вытекает спор о наследстве) связано с правом на наследование недвижимого имущества, находящегося на территории КР в силу ч.1 п.1ст.384 ГПК КР. Следовательно, К должна была обратиться в суд КР.

4.3. Подсудность дел с участием иностранных лиц

Компетенция определяет, какие споры вправе рассматривать суд КР.

Подсудность определяет конкретный суд, который вправе рассматривать конкретное дело.

Вопросы подсудности дел с участием иностранного элемента.

Международная подсудность включает в себя следующие виды:

- общая,
- альтернативная,
- исключительная,
- договорная.

Общая подсудность формируется на основании места жительства или места нахождения ответчика.

Альтернативная подсудность –подсудность, когда стороны имеют право выбора между судами нескольких государств если эти суды в равной степени компетентны рассматривать спор.

Часть 2 статьи 383 ГПК КР, по существу, определила альтернативную подсудность с участием иностранного элемента, рассматриваемым судами КР:

- по спорам о взыскании алиментов и об установлении отцовства истец имеет место жительства в КР – п.3 части 2 ст.383 ГПК;
- по искам из деликтов (в суд места наступления вредоносного результата) – п.п.4,5 части 2 ст.383 ГПК;
- иск вытекает из договора, по которому полное или частичное исполнение должно иметь место или имело место на территории КР - п.6 части 2 ст.383 ГПК;
- иск вытекает из неосновательного обогащения, имевшего место на территории КР – п. 7 части 2 ст.383 ГПК;
- по делу о расторжении брака истец имеет место жительства в КР или хотя бы один из супругов является гражданином КР - п.8 части 2 ст.383 ГПК;
- истец по делу о защите чести, достоинства и деловой репутации имеет место жительства или местонахождение в КР - п.9 части 2 ст.383 ГПК;
- спор возник из отношений, связанных с обращением ценных бумаг, выпуск которых имел место на территории КР - п.10 части 2 ст.383 ГПК.

В случае если по ст.383 ГПК КР невозможно определить подсудность, применяются требования ст.386 ГПК, согласно которой глава 4 ГПК (подсудность) применяется в той части, которая не противоречит требованиям ст.383 ГПК.

Исключительная подсудность императивна. Стороны не могут ее изменить или предпочесть ей другой вид подсудности. Исключительная подсудность имеет приоритет перед общей. Классическим примером исключительной подсудности является *подсудность споров о недвижимости- по месту ее нахождения.*

Договорная подсудность предполагает право сторон самостоятельно выбрать суд для разрешения возникшего или могущего возникнуть между ними спора. Формой реализации права на выбор суда являются *соглашения о международной подсудности*, которые заключаются в форме пророгационного соглашения (в переводе с латинского в международном праве: договорное определение подсудности).

При наличии соглашения сторон по делам договорной подсудности суд по заявлению ответчика оставляет заявление по делу без рассмотрения (ст. 387, ч.3 ГПК).

Подсудность, установленная статьей 384 («Исключительная компетенция»), не может быть изменена соглашением сторон.

Примеры:

№1 Гражданин КР обратился в суд КР с заявлением к иностранной компании о признании заключенного между ними договора недействительным. Иностранная компания возражала против рассмотрения дела в суде КР, ссылаясь на наличие пророгационного соглашения, согласно которому все споры, возникающие из указанного договора и в связи с ним, в том числе касающиеся вопросов его действительности, должны рассматриваться Токийским окружным судом, юрисдикцию которого заключившие этот договор стороны прямо обязуются признавать. Суд первой инстанции согласился с доводом ответчика, руководствуясь следующим. Пророгационное соглашение было направлено на установление компетенции именно иностранного суда и на исключение компетенции судов иных государств по рассмотрению возникшего между сторонами спора. При этом данное соглашение не нарушало исключительную компетенцию судов КР, установленную ст.384 ГПК КР. В соответствии с частью 3 ст.387 ГПК КР суд оставил исковое заявление без рассмотрения.

№2 М. обратился с иском к Г. (гражданину Республики Азербайджан) в суд КР о взыскании задолженности по договору займа и соответствующих процентов. Суд первой инстанции определил возвратить исковое заявление истцу в связи с неподсудностью, т.к. ответчик является иностранным лицом и проживает на территории Азербайджана. Однако договором займа от 27 апреля 2019 года, в редакции дополнительного соглашения от 20 апреля 2021 года, стороны определили, что в случае невозможности разрешения спора путем переговоров, они будут решаться в судебном порядке по месту нахождения займодавца, проживающего в городе, расположенном в КР. Поскольку соглашение сторон об определении территориальной подсудности достигнуто на основании ст. 387 ГПК (договорная подсудность), то предусмотренных законом оснований для возвращения искового заявления у суда не имелось.

№3 Истица И. обратилась в районный суд КР с иском к П. о взыскании суммы долга по договорам займа, однако суд первой инстанции возвратил И. исковое заявление, разъяснив заявителю, что с данным иском следует обратиться в компетентный суд по месту регистрации (пребывания) ответчика П., а именно в соответствующий суд республики Беларусь. Однако в силу п.6 части 2 статьи 383 ГПК суды КР вправе также рассматривать гражданские дела с участием иностранных лиц в случае, если иск вытекает из договора, по которому полное или частичное исполнение должно иметь место или имело место на территории КР. Как следует из материалов дела, иск вытекает из договоров займа, заключенных нотариальной конторой КР. В договорах не оговорено, что они должны исполняться на территории иного государства. Вывод о неподсудности

дела районному суду ограничивает доступ истца к правосудию, тем более в условиях, когда суд не может указать на иной суд, к подсудности которого относится данное дело, или сделать вывод о неподсудности данного дела судам КР.

№4 Истец К. обратился в суд с иском о взыскании стоимости товара и компенсации морального вреда к организации «Киа Моторс Корпорэйшн». Определением суда первой инстанции истцу отказано в принятии искового заявления из-за неподсудности спора, указано, что иск следует предъявлять в суд Южной Кореи к южнокорейской компании. Вместе с тем суд апелляционной инстанции данное определение отменил, указав, что районный суд нарушил альтернативную подсудность, потому что исходил только из того, что иск предъявлен к организации Киа Моторс Корпорэйшн, находящейся в Республике Корея и не принял во внимание пункт 1 ч. 2 ст. 383 ГПК КР, что суды КР вправе также рассматривать дела с участием иностранных лиц, в том числе в случае, если орган управления, филиал или представительство иностранного лица находится на территории КР. В данном случае на территории КР имелся филиал ответчика.

Последствия неподсудности спора суду КР:

А) если обстоятельства неподсудности дела суду будут обнаружены на стадии принятия искового заявления к производству, суд может возвратить исковое заявление в соответствии с п.2 части 1 ст.138 ГПК;

Б) если данные обстоятельства (неподсудность дела местному суду) выясняются после принятия иска к рассмотрению, суд может в соответствии с п.3 ст.35 ГПК передать дело на рассмотрение другого суда;

В) если данные обстоятельства (неподсудность дела местному суду и подсудность дела иностранному суду) выясняются после принятия иска к рассмотрению, суд может в соответствии с п.1 ст.220 ГПК прекратить производство по делу, как не подлежащее рассмотрению в порядке гражданского судопроизводства.

Г) если суд узнает, что в производстве иностранного государства имеется возбужденное дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, то суд в силу части 2 ст.389 ГПК возвращает заявление или оставляет заявление без рассмотрения.

Д) если суд установит, что имеется решение иностранного суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, суд

отказывает в принятии заявления или прекращает производство по делу в силу части 1 ст.389 ГПК КР.

Международная подсудность также отражается в большинстве двусторонних договорах КР о правовой помощи, например, с РФ, РК, РУз, Латвийской Республикой, Турецкой Республикой, многосторонних договорах -Минской и Кишиневской Конвенциях.

Подсудность исков по Минской и Кишиневской конвенциям и ГПК КР

Минская конвенция	Кишиневская конвенция	ГПК Кыргызской Республики
<p>1) Иски к лицам, имеющим место жительства на территории одной из Сторон, предъявляются, независимо от их гражданства, в суды этой Договаривающейся Стороны,</p> <p>2) Иски к юридическим лицам предъявляются в суды Стороны, на территории которой находится орган управления юридического лица, его представительство либо филиал.</p> <p>3) Если в деле участвуют несколько ответчиков, имеющих местожительство (местонахождение) на территориях разных Сторон, спор рассматривается по местожительству (местонахождению) любого ответчика по выбору истца.</p> <p>4) Суды Договаривающейся Стороны компетентны также в случаях, когда на территории:</p> <p>а) осуществляется торговля, промышленная или иная хозяйственная деятельность предприятия (филиала) ответчика;</p> <p>б) исполнено или должно быть полностью или частично исполнено обязательство из договора, являющегося предметом спора;</p>	<p>Подсудность определена в ст.22 Конвенции.</p> <p>Содержание ст.22 Конвенции аналогично содержанию ст.20 Минской конвенции.</p>	<p>Часть1 ст.383 ГПК</p> <p>1)Суды КР рассматривают гражданские дела с участием иностранных лиц, если гражданин-ответчик имеет место жительства на территории КР или юридическое лицо-ответчик имеет место нахождения в КР.</p> <p>2)В части 2 ст.383 ГПК определена альтернативная подсудность:</p> <ul style="list-style-type: none"> • 1)по возмещению вреда- как по месту жительства истца, так и на территории КР, если обстоятельство имело место в КР (п/п.4,5 п.2); • 2) по месту у жительства истца: о расторжении брака, о защите чести и достоинства (п/8,9 п.2); • по месту неосновательного обогащения, • по месту исполнения договора, • по месту обращения ценных бумаг

<p>в) имеет постоянное местожительство или местонахождение истец по иску о защите чести, достоинства и деловой репутации.</p> <p>5. По искам о праве собственности и иных вещных правах на недвижимое имущество исключительно компетентны суды по месту нахождения имущества.</p> <p>б) Иски к перевозчикам, вытекающие из договоров перевозки грузов, пассажиров и багажа, предъявляются по месту нахождения управления транспортной организации, к которой в установленном порядке была предъявлена претензия. (ст.20).</p>		<p>(п/п6,7,10 п.2).</p> <p>Подсудность по делам особого производства определена в ст.385 ГПК и основана на подсудности по месту жительства заявителя, либо по месту нахождения недвижимого имущества.</p> <p>Общая, альтернативная и исключительная подсудность отражены в ст.ст.383, 384, 385 ГПК КР.</p>
---	--	--

Правильное определение подсудности крайне важно, так как устраняет проблему конфликта юрисдикций, то есть когда суды нескольких государств признают или отрицают свою компетенцию по рассмотрению одного и того же дела, что позволяет избежать в будущем отмену решения суда из-за нарушения правил международной подсудности.

Неизменность места рассмотрения дела

Дело, принятое судом КР к производству с соблюдением предусмотренных законодательством КР правил компетенции, разрешается им по существу, даже если в связи с изменением гражданства, места жительства сторон и другими обстоятельствами, влияющими на компетенцию, оно стало подсудно суду другого государства (ст.388 ГПК).

Например, если иностранная организация обратилась в суд КР с иском о взыскании задолженности по долгу к ответчику –гражданину КР по его месту жительства, а гражданин КР обратился в суд с иском о признании недействительным договора займа к иностранной организации, иск будет рассматриваться судом КР согласно требованиям ст.388 ГПК о неизменности места рассмотрения дела.

5. Действия суда по оказанию правовой помощи по гражданским делам с участием иностранного лица

5.1 Действия суда по оказанию правовой помощи по гражданским делам с участием иностранного лица по Минской и Кишиневской конвенциям

Для оказания правовой помощи между вновь возникшими после распада СССР новыми государствами были приняты Минская и Кишиневская конвенции.

22 января 1993 года в г.Минске была принята Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минская конвенция), которая была ратифицирована 17 мая 1995г. и была подписана Азербайджанской Республикой, Республикой Молдова, Республикой Армения, РФ, Республикой Беларусь, Республикой Таджикистан, Грузией, Туркменистаном, Республикой Казахстан, Республикой Узбекистан, Кыргызской Республикой, Украиной.

7 октября 2002года в г.Кишиневе была принята Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, которая была подписана Азербайджанской Республикой, Республикой Армения, РФ, Республикой Беларусь, Республикой Таджикистан, Грузией, Туркменистаном, Республикой Казахстан, Республикой Узбекистан, Кыргызской Республикой, Украиной. Из 11 стран данная Конвенция была ратифицирована и вступила в силу для Российской Федерации, Республики Беларусь, Азербайджанской Республики, Республики Армения, Республики Таджикистан, Республики Казахстан. Кыргызской Республикой конвенция была ратифицирована Законом от 19 марта 2004 года № 29.

Кишиневская конвенция применяется между государствами, ратифицировавшим данную конвенцию. В этом случае между государствами -участниками Кишиневской Конвенции прекращает свое действие Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 года и Протокол к ней от 28 марта 1997 года (п.3 ст.120 Кишиневской Конвенции).

Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 года и Протокол к ней от 28 марта 1997 года (Минская конвенция) продолжают применяться в отношениях между государством-участником Кишиневской Конвенции и государством, являющимся их участником, для которого Кишиневская Конвенция не вступила в силу (п.4 ст.120 Кишиневской конвенции «Порядок вступления конвенции в силу»).

Пример: государство-участник подписало в свое время Минскую конвенцию, приняло участие в подписании Кишиневской конвенции, но не ратифицировало. До ратификации Кишиневской конвенции государство-участник вправе пользоваться Минской конвенцией.

Минская и Кишиневская конвенция разница.

Практически различия между содержанием конвенций не имеется. Нормы Кишиневской конвенции являются более упрощенными и ясными по сравнению с нормами Минской конвенцией. В тексте пункта 1 статьи 36 Минской конвенции говорится о «запрашиваемом учреждении», в то время как в пункте 1 статьи 39 Кишиневской конвенции речь идет об «учреждении запрашиваемой Договаривающейся Стороны». В данном случае различие заключается в том, что в первом случае предполагается запрос у самого учреждения, а во втором - запрос у Договаривающейся Стороны, которая впоследствии доводит запрос до своего компетентного учреждения.

Договаривающиеся Стороны (далее по тексту ДС) - это стороны, подписавшие и ратифицировавшие Минскую или Кишиневскую конвенции. Конвенция оказывает взаимную правовую помощь посредством выполнения процессуальных и иных действий, предусмотренных законодательством запрашиваемой ДС. Оказание правовой помощи относится к уголовным, гражданским, экономическим и административным спорам.

Сравнительный анализ содержания обеих конвенций показывает, что объем правовой помощи по Кишиневской конвенции более детализированный и полный.

Этот перечень действий не является исчерпывающим, т.к. в конвенции указано, что ДС могут оказывать взаимную правовую помощь и в иных формах и видах, исходя из конкретных обстоятельств, интересов правосудия и общества в целом и в соответствии с внутренним законодательством ДС (ст.6 Кишиневской конвенции).

Практические действия по оказанию правовой помощи не по уголовным делам по Минской и Кишиневской конвенциям

Минская конвенция	Кишиневская конвенция
<p>Извещения и вызовы потерпевшего, свидетеля, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей, эксперта. 1) Учреждение ДС (Министерство юстиции и его территориальные органы) вызывает нужное лицо в учреждение юстиции. Вызов лиц не должен содержать угрозы принуждения в случае неявки (ст.9).</p>	<p>Извещения и вызовы Потерпевшего, гражданских истцов, гражданских ответчиков, их представителей, свидетелей, экспертов и других лиц по вызову. 1) Учреждение ДС (Министерство юстиции и его территориальные органы) вызывает нужное лицо в учреждение юстиции. Вызов лиц не должен содержать угрозы принуждения в случае неявки (ст.9).</p>
<p>2) Проведение экспертизы В ст.6 Конвенции «Объем правовой помощи» указано о содействии в проведении экспертизы. Однако в конвенции не указан порядок исполнения запроса на организацию и проведение экспертизы.</p>	<p>2) Организация проведения экспертных исследований Проведение экспертизы При организации и проведении таких экспертиз учреждения юстиции ДС руководствуются внутренним законодательством. Заключение экспертов, данные в запрашиваемой ДС</p>

	<p>в соответствии с законодательством этой ДС, имеют такую же юридическую силу и в запрашивающей ДС и принимаются учреждениями юстиции этой ДС без какого-либо специального удостоверения. Расходы на организацию и проведение экспертиз в таких случаях несет запрашивающая ДС, если Договаривающимися Сторонами не будет определен иной порядок. (ст.10 Конвенции).</p>
<p>3)Вручение документов</p> <p>А)Запрашиваемое учреждение юстиции осуществляет вручение документов в соответствии с порядком, действующим в его государстве, если вручаемые документы написаны на его языке или на русском языке либо снабжены заверенным переводом на эти языки.</p> <p>Б)если они написаны на другом языке, документы передаются получателю, если он согласен добровольно их принять.</p> <p>В)Если документы не могут быть вручены по адресу, указанному в поручении, запрашиваемое учреждение юстиции по своей инициативе принимает меры, необходимые для установления адреса. Если установление адреса запрашиваемым учреждением юстиции окажется невозможным, оно уведомляет об этом запрашивающее учреждение и возвращает ему документы, подлежащие вручению (ст.10).</p> <p>Подтверждение вручения документа</p> <p>Вручение документов удостоверяется подтверждением, которое подписывается лицом, которому вручен документ. Оно скрепляется официальной печатью запрашиваемого учреждения, и содержит указание даты вручения и подпись работника учреждения, вручающего документ или должен быть выдан этим учреждением иной документ, в котором должны быть указаны способ, место и время вручения (ст.11).</p>	<p>3)Вручение документов</p> <p>Аналогичный порядок вручения документов и подтверждения вручения документов.</p> <p>Дополнительно указаны действия при отказе адресата от получения документов или от подписания подтверждения о вручении документов. В этом случае учреждение юстиции запрашиваемой Договаривающейся Стороны уведомляет об этом учреждение юстиции запрашивающей ДС (ст.11 Конвенции).</p>

<p>4) Действительность документов 1. Документы, которые на территории одной из Договаривающихся Сторон изготовлены или засвидетельствованы учреждением или специально на то уполномоченным лицом в пределах их компетенции и по установленной форме и скреплены гербовой печатью, принимаются на территориях других Договаривающихся Сторон без какого-либо специального удостоверения.</p> <p>Документы, которые на территории одной из Договаривающихся Сторон рассматриваются как официальные документы, пользуются на территориях других Договаривающихся Сторон доказательной силой официальных документов (ст.13).</p>	<p>4) Действительность документов Аналогичный порядок признания документов Договаривающихся Сторон (ст.12).</p>
<p>5) Установление адресов и других данных Учреждения юстиции Договаривающихся Сторон по запросу оказывают друг другу помощь в установлении адресов лиц, проживающих на их территориях, и юридических лиц, если это требуется для осуществления прав их граждан. При этом учреждения юстиции запрашивающей Договаривающейся Стороны сообщают имеющиеся у них данные для установления адреса лица, указанного в просьбе.</p> <p>Учреждения юстиции Договаривающихся Сторон оказывают друг другу помощь в установлении места работы и доходов проживающих на территории запрашиваемой Договаривающейся Стороны лиц, к которым в учреждениях юстиции запрашивающей Договаривающейся Стороны предъявлены имущественные требования по гражданским, семейным и уголовным делам (ст.16).</p>	<p>5) Установление адресов и других данных Аналогичный порядок установления адресов и других данных (ст.16).</p>
<p>б) Пересылка документов о гражданском состоянии и других документов Договаривающиеся Стороны обязуются пересылать друг другу по запросу без перевода и бесплатно документы о регистрации актов гражданского</p>	<p>б) Пересылка документов о гражданском состоянии и других документов Аналогичный порядок пересылки документов о гражданском состоянии и других документов (ст.13).</p>

<p>состояния непосредственно через органы регистрации актов гражданского состояния Договаривающихся Сторон с уведомлением граждан о пересылке документов.</p> <p>Договаривающиеся Стороны обязуются пересылать друг другу по просьбе без перевода и бесплатно документы об образовании, трудовом стаже и другие документы, касающиеся личных или имущественных прав и интересов граждан запрашиваемой Договаривающейся Стороны и иных лиц, проживающих на ее территории (ст.14).</p>	
<p>7) Установление адресов и других данных</p> <p>1. ДС по просьбе оказывают друг другу в соответствии со своим законодательством помощь при установлении адресов лиц, проживающих на их территориях, если это требуется для осуществления прав их граждан. При этом запрашивающая ДС сообщает имеющиеся у нее данные для определения адреса лица, указанного в просьбе.</p> <p>2. Учреждения юстиции ДС оказывают друг другу помощь в установлении места работы и доходов проживающих на территории запрашиваемой Договаривающейся Стороны лиц, к которым в учреждениях юстиции запрашивающей Договаривающейся Стороны предъявлены имущественные требования по гражданским, семейным и уголовным делам (ст.16)</p>	<p>7) Установление адресов и других данных</p> <p>1. Учреждения юстиции ДС по запросу оказывают друг другу помощь в установлении адресов лиц, проживающих на их территориях, и юридических лиц, если это требуется для осуществления прав их граждан. При этом учреждения юстиции запрашивающей Договаривающейся Стороны сообщают имеющиеся у них данные для установления адреса лица, указанного в просьбе.</p> <p>2. Учреждения юстиции ДС оказывают взаимную помощь в установлении места работы (рода занятий) и доходов, в том числе и средств, находящихся на счетах в банках, проживающих на их территории лиц, к которым в учреждениях юстиции запрашивающей Договаривающейся Стороны предъявлены имущественные требования по гражданским, семейным и уголовным делам (ст.16).</p>
<p>7) Информация о правовых вопросах</p> <p>Центральные учреждения юстиции ДС по запросу предоставляют друг другу сведения о действующем и действовавшем внутреннем законодательстве своих Договаривающихся Сторон и о практике его применения учреждениями юстиции(ст.15).</p>	<p>7) Информация о правовых вопросах</p> <p>Аналогичный порядок о предоставлении информации о правовых вопросах (ст.15).</p>
<p>8) Расходы, связанные с оказанием правовой помощи</p>	<p>8) Расходы, связанные с оказанием правовой помощи</p>

<p>Запрашиваемая Договаривающаяся сторона не будет требовать возмещения расходов по оказанию правовой помощи. Договаривающиеся стороны сами несут расходы, возникшие при оказании правовой помощи на их территориях (ст.18).</p>	<p>Расходы, связанные с оказанием правовой помощи, несет та ДС, на территории которой они возникли, если настоящей Конвенцией не установлено иное.</p> <p>Расходы по передаче и перевозке предметов, имеющих историческую и культурную ценность, а также большую материальную стоимость, несет запрашивающая Договаривающаяся Сторона (ст.18 Конвенции).</p>
<p>9) Полномочия дипломатических представительств и консульских учреждений</p> <p>Договаривающиеся Стороны имеют право вручать документы собственным гражданам через свои дипломатические представительства или консульские учреждения.</p> <p>Договаривающиеся стороны имеют право по поручению своих компетентных органов допрашивать собственных граждан через свои дипломатические представительства или консульские учреждения (ст.12).</p>	<p>9) Полномочия дипломатических представительств и консульских учреждений</p> <p>Дипломатические представительства и консульские учреждения Договаривающихся Сторон имеют право осуществлять передачу судебных и несудебных документов или исполнять судебные поручения по снятию показаний для судов представляемой Договаривающейся Стороны в соответствии с действующими международными соглашениями или, при отсутствии таких соглашений, в любом ином порядке, не противоречащем законодательству Договаривающейся Стороны, на территории которой они находятся (ст.14).</p>
<p>10) Отказ в оказании правовой помощи</p> <p>В оказании правовой помощи может быть отказано полностью или частично, если:</p> <ul style="list-style-type: none"> • оказание такой помощи может нанести ущерб суверенитету или безопасности, • либо противоречит законодательству запрашиваемой Договаривающейся Стороны. <p>В случае отказа в просьбе об оказании правовой помощи запрашивающая Договаривающаяся Сторона незамедлительно уведомляется о причинах отказа (ст.19).</p>	<p>10) Отказ в оказании правовой помощи</p> <p>Отказ в оказании правовой помощи аналогичен (ст.21).</p>

Действие обеих конвенций по гражданским делам чаще всего проявляется в направлении в Договаривающиеся стороны судебных

поручений. В Конвенциях подробно указаны форма и порядок направления и исполнения судебного поручения.

При оказании правовой помощи компетентные учреждения юстиции Договаривающихся Сторон сносятся друг с другом через свои центральные, территориальные и другие компетентные органы.

К компетентным органам относятся учреждения юстиции стран-участников обеих конвенций.

Содержание и форма поручения об оказании правовой помощи

Минская конвенция	Кишиневская конвенция
<p>В поручении об оказании правовой помощи должны быть указаны:</p> <p>а) наименование запрашиваемого учреждения;</p> <p>б) наименование запрашивающего учреждения;</p> <p>в) наименование дела, по которому запрашивается правовая помощь;</p> <p>г) имена и фамилии сторон, свидетелей, подозреваемых, обвиняемых, подсудимых, осужденных или потерпевших, их местожительство и местопребывание, гражданство, занятие, а по уголовным делам также место и дата рождения и, по возможности, фамилии и имена родителей; для юридических лиц — их наименование, юридический адрес и/или местонахождение;</p> <p>д) при наличии представителей лиц - их имена, фамилии и адреса;</p> <p>е) содержание поручения, а также другие сведения, необходимые для его исполнения;</p> <p>ж) точный адрес получателя и наименование вручаемого документа.</p> <p>З) поручение должно быть подписано и скреплено гербовой печатью запрашивающего учреждения (ст.7).</p>	<p>В поручении об оказании правовой помощи должны быть указаны:</p> <p>а) наименование учреждения юстиции запрашиваемой ДС;</p> <p>б) наименование учреждения юстиции запрашивающей ДС;</p> <p>в) наименование и номер дела, по которому запрашивается правовая помощь;</p> <p>г) данные о физическом лице: фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, место жительства, гражданство, род деятельности; о юридическом лице: наименование, юридический адрес или местонахождение, банковские реквизиты и фискальные коды;</p> <p>д) при наличии представителей лиц - их фамилии, имена, отчества и адреса;</p> <p>е) необходимость обеспечения конфиденциальности поступления поручения и сведений, полученных в ходе его исполнения;</p> <p>ж) содержание поручения, а также другие сведения, необходимые для его исполнения;</p> <p>з) точный адрес получателя и наименование вручаемого документа;</p> <p>и) подписано лицом, в производстве которого находится дело;</p> <p>к) скреплено гербовой печатью учреждения юстиции запрашивающей ДС.</p> <p>В поручении указываются также контактные телефоны и другие каналы связи.</p> <p>В случаях, не терпящих отлагательства,</p>

	<p>поручение о правовой помощи может быть направлено по факсимильной связи, а также с использованием иных средств коммуникации. Одновременно оригинал поручения должен быть направлен почтой или курьером (ст.7).</p>
--	---

Порядок исполнения поручения об оказании правовой помощи

<p>1) Учреждение юстиции запрашиваемой ДС применяет законодательство своей ДС. По просьбе учреждения юстиции запрашивающей ДС оно может применить процессуальные нормы запрашивающей ДС, если они не противоречат законодательству запрашиваемой ДС. При этом запрашивающая ДС должна представить текст процессуального закона;</p> <p>2) если запрашиваемое учреждение не компетентно исполнить поручение, оно пересылает его компетентному учреждению и уведомляет об этом запрашивающее учреждение;</p> <p>3) по просьбе запрашивающего учреждения запрашиваемое учреждение своевременно сообщает ему и заинтересованным сторонам о времени и месте исполнения поручения, с тем чтобы они могли присутствовать при исполнении поручения в соответствии с законодательством запрашиваемой ДС;</p> <p>4) если точный адрес указанного в поручении лица неизвестен, запрашиваемое учреждение принимает в соответствии с законодательством Договаривающейся Стороны, на территории которой оно находится, необходимые меры для установления адреса.</p> <p>5. После выполнения поручения запрашиваемое учреждение возвращает</p>	<p>1) Текст аналогичного содержания;</p> <p>2) если учреждение юстиции запрашиваемой ДС некомпетентно исполнить поручение, то оно в 5-дневный срок пересылает его компетентному учреждению юстиции и уведомляет об этом учреждение юстиции запрашивающей ДС;</p> <p>3) по просьбе учреждения юстиции запрашивающей ДС учреждение юстиции запрашиваемой ДС своевременно сообщает ему о времени и месте исполнения поручения, с тем чтобы уполномоченные их представители могли с согласия учреждения юстиции запрашиваемой ДС и в соответствии с ее законодательством присутствовать при исполнении поручения, а также, если это не противоречит законодательству запрашиваемой ДС, принимать участие в выполнении процессуальных действий и розыскных мероприятий.</p> <p>4) Текст аналогичного содержания</p> <p>5. Текст аналогичного содержания.</p>
---	--

<p>документы запрашивающему учреждению;</p> <p>б) если правовая помощь не могла быть оказана, Учреждение юстиции одновременно уведомляет об обстоятельствах, которые препятствуют исполнению поручения, и возвращает документы запрашивающему учреждению (ст.8).</p>	<p>б) текст аналогичного содержания (ст.8).</p>
--	---

В отношении иностранных государств, которые входят в сферу действия Минской и Кишиневской конвенции, действуют Методические рекомендации о порядке оказания компетентными ведомствами Кыргызской Республики правовой помощи компетентным ведомствам иностранных государств и о порядке обращения за правовой помощью к этим ведомствам от 19 июля 2017года.

5.2. Действия суда по оказанию правовой помощи по гражданским делам с участием иностранного элемента стран, не входящих в сферу действия Минской и Кишиневской конвенций

Судебные поручения

В отношении государств, которые не входят в сферу действия Минской и Кишиневской конвенции действуют требования ст.391 («Судебные поручения») в главе 43 ГПК, регулирующей вопросы рассмотрения судами КР гражданских дел с участием иностранных граждан.

Исполнение поручений иностранных судов производится в порядке, установленном законодательством КР либо вступившими в установленном законом порядке в силу международными договорами, участницей которых является КР.

Суды Кыргызской Республики исполняют переданные им поручения иностранных судов о выполнении отдельных процессуальных действий (вручение извещений и других документов, получение объяснений сторон, показаний свидетелей, заключений экспертов, осмотр на месте и др.) в следующих случаях:

- если имеется вступивший в установленном законом порядке в силу двусторонний договор об оказании правовой помощи;
- если имеется вступивший в установленном законом порядке международный договор.

Поручение не подлежит исполнению в двух случаях:

- 1) исполнение поручения противоречит публичному порядку КР.**

Пример: ввиду отсутствия национальной практики рассмотрения указанных судебных поручений пример приводится из практики арбитражного суда РФ.

В августе 2021 г. Минюст РФ по Москве направил в Арбитражный суд города Москвы судебное поручение компетентного органа Англии и Уэльса Соединенного Королевства Великобритании и Северной Ирландии. Суду предлагалось в соответствии с Конвенцией о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским и торговым делам от 15 ноября 1965 г. (КР не присоединилась к указанной Конвенции) исполнить судебное поручение иностранного суда о вручении документов Акционерному обществу «Совфрахт» о судебном процессе, ведущемся в суде Великобритании по иску ОсОО «Просперити Истейтс Лтд.» к АО «Совфрахт» по заключенным между ними договорам на оказание услуг. «Совфрахт» заявил ходатайство об отказе в исполнении поручения иностранного суда, указав на то, что согласно подп. 1 ч. 2 ст. 256 АПК поручение иностранного суда или компетентного органа иностранного государства не подлежит исполнению, если исполнение поручения нарушает основополагающие принципы российского права или иным образом противоречит публичному порядку РФ (ст.391, ч.2 ГПК КР). При этом АО «Совфрахт» сослалось на а) наличие определения Арбитражного суда г. Москва от 8 сентября 2021 г. по делу № А40-156736/2020, которым запрещено продолжать разбирательство в иностранном суде, находящемся за пределами территории РФ, по спору между ООО «Совфрахт» и обществом по договорам на оказание услуг, б) в ходатайстве указывалось, что вручение судебных повесток, извещений и документов является одной из стадий разбирательства в иностранном суде, а значит, такие действия запрещены этим определением арбитражного суда.. В связи с указанным Арбитражный суд г.Москва вынес определение о невозможности исполнения поручения.

2) исполнение поручения не входит в компетенцию суда.

Пример: Судебные акты иностранных судов о применении обеспечительных мер не подлежат признанию и принудительному исполнению на территории КР, поскольку не являются окончательными судебными актами по существу спора. Из буквального содержания ст.428 ГПК КР следует, что признанию и приведению в исполнение подлежат решения судов иностранных государств, в том числе решения об утверждении мирового соглашения. Положения главы 48 ГПК КР, регулирующей производство по делам о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных (международных арбитражей) ГПК КР не предусматривают возможности приведения в исполнение иных, помимо решений, актов судов иностранных государств, принятых ими до или после рассмотрения спора Применение обеспечительных мер в

отношении иностранных лиц регулируется международными договорами или основывается на принципах взаимности. Так, согласно ст. 4 Соглашения Правительств государств – участников стран СНГ от 06.03.1998 о порядке взаимного исполнения решений арбитражных, хозяйственных и экономических судов на территориях государств – участников Содружества меры для обеспечения исполнения решения компетентного суда определяются законодательством Договаривающейся Стороны, на территории которой производится взыскание. Взыскание производится на таких же условиях, как и исполнение решения собственного суда данной Договаривающейся стороны. Следовательно, при отсутствии международного договора акты судов КР о применении обеспечительных мер за пределами КР также не подлежат исполнению.

Другие процессуальные действия судов КР, связанные с поручениями о выполнении отдельных процессуальных действий.

Извещения

Процедура извещения играет главенствующую роль в судопроизводстве, так как именно через судебные извещения осуществляются основополагающие принципы, в частности принцип гласности и состязательности. В свою очередь ненадлежащее уведомление иностранного ответчика может повлечь за собой отмену судебного акта. Вызывают затруднения у судов такие простые действия, как извещения иностранного лица о судебном разбирательстве и вызовы в суд, вручение документов.

В главе 43 «Рассмотрение судами Кыргызской Республики» гражданских дел с участием иностранных лиц» не описан детальный порядок уведомления (извещения) иностранных лиц нет, что может вызывать сложности при отправлении правосудия, подготовке дел к разбирательствам, а также при участии в гражданских делах с участием иностранных лиц. Если имеется правовой договор между КР и иностранным государством, извещение можно производить по условиям данного договора, однако если такой договор не имеется, возникают затруднения.

На сегодняшний день на практике осуществляется два способа извещений для иностранных лиц:

- 1) в порядке, установленном ГПК КР;
- 2) в порядке, установленном международным договором, участницей которого является КР (ч.4 ст.391 ГПК).

Порядок извещения согласно требованиям ГПК КР установлен статьей 128 ГПК «Судебные извещения и вызовы»). Данный порядок должен быть соблюден при подсудности дела суду КР. Документы, подтверждающие судебные извещения и вызовы, приобщаются к материалам дела.

Указанный порядок извещения лиц, участвующих в деле, распространяется и на извещения иностранного лица, если иное не предусмотрено ГПК КР или вступившим в установленном законом порядке в силу международным договором, участницей которого является Кыргызская Республика (ч.7 ст.128 ГПК КР).

Возможны случаи, когда ответчик может находиться на территории иностранного государства, с которым у КР нет договора об оказании правовой помощи. Представляется, что суд в данном случае мог бы применить требования части 4 ст.391 ГПК КР, согласно которой **«при отсутствии международного договора об оказании правовой помощи направление судебных поручений иностранным судам осуществляется в дипломатическом порядке»**. Обычно, это дипломатический способ извещения иностранцев через непосредственное участие дипломатических и консульских органов. При необходимости возможен такой вариант действий суда: суд в данном случае мог бы направить поручение в дипломатическое представительство или консульское учреждение КР в иностранном государстве, где необходимо провести следственные действия, посредством направления ходатайства об этом в Департамент консульской службы КР.

В отношениях с иностранными лицами действуют Конвенция о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским или торговым делам (заключена в г. Гааге 15.11.1965, и Конвенция о получении за границей доказательств по гражданским или торговым делам (заключена 18 марта 1970 года), однако указанные конвенции не ратифицированы КР, поэтому не могут быть применены.

В Приложении №11 Методических рекомендаций о порядке оказания компетентными ведомствами Кыргызской Республики правовой помощи компетентным ведомствам иностранных государств и о порядке обращения за правовой помощью к этим ведомствам имеется ссылка на Правила заполнения Формуляров к Конвенции о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским и торговым делам, подписанной в г. Гааге 15 ноября 1965 года. В них указан порядок заполнения таких формуляров, как «Ходатайство о вручении за границей судебных и внесудебных документов», «Содержание документа для вручения», «Судебные документы», «Внесудебные документы», «Извещение» и указано, что формуляры заполняются при направлении судебных или внесудебных документов для вручения за рубежом. Ходатайство, содержание документа для вручения и прилагаемые документы, подлежащие вручению, составляются в двух экземплярах в отношении каждого получателя. Заполненные формуляры подлежат переводу на французский, английский язык либо на один из официальных языков адресуемого государства. Перевод текста документов должен быть официально заверен (подпись переводчика заверяется печатью учреждения, обладающего правом на осуществление такого рода деятельности). Перевод осуществляется за счет заинтересованного лица (истца, взыскателя и т.д.).

Надлежащим образом оформленные документы направляются судом непосредственно Центральному органу адресуемого государства. При заполнении Формуляров рукописный текст не допускается.

Представляется, что порядок оформления формуляров, указанный в Приложении №11 Методических рекомендаций, в случае необходимости мог бы быть применен на практике при извещении иностранных граждан в дипломатическом порядке.

5.3. Признание документов, выданных органами иностранных государств

Документы иностранных государств могут признаваться, если они выданы:

- составлены или удостоверены по установленной форме компетентными органами иностранных государств;
- в соответствии с иностранным правом;
- в отношении граждан и организаций Кыргызской Республики или иностранных лиц;
- при наличии консульской легализации или проставлении апостиля, если иное не предусмотрено законами или международными договорами, участницей которых является Кыргызская Республика (ст.392 ГПК, ст.4 Положения о порядке осуществления консульской легализации).

Требования к документам

Документы, составленные на иностранном языке, при представлении в суд КР должны сопровождаться их надлежащим образом заверенным переводом на государственный или официальный язык (ст.392 ГПК).

Консульская легализация.

Документы, составленные на территории КР компетентными органами КР или при их участии, и предназначенные для использования на территории иностранного государства, могут признаваться при наличии легализации в случаях, если в соответствии с требованиями законодательства иностранного государства их использование в данном иностранном государстве предусматривает осуществление легализации (ст.3 Положения о порядке осуществления консульской легализации).

Легализация - это подтверждение того, что документ, исходящий от властей государства или составленный при участии этих властей, соответствует законодательству этого государства. Она заключается в удостоверении подлинности подписи должностного лица, подписавшего документ, и печати уполномоченного государственного органа.

Легализация осуществляется следующими государственными органами Кыргызской Республики:

- **на территории КР** - структурное подразделение уполномоченного государственного органа в сфере внешнеполитической деятельности КР, осуществляющее консульские функции на территории КР (Департамент консульской службы МИД КР);
- **за пределами КР** – аккредитованные дипломатические представительства или консульские учреждения КР (ст.ст.5,15 Положения о порядке осуществления консульской легализации).

Порядок консульской легализации документов, составленных на территории Кыргызской Республики:

1 шаг: Государственная нотариальная контора КР удостоверяет документ;
2 шаг: Управление нотариата и апостилирования Министерства юстиции КР свидетельствует подлинность подписи нотариуса в документе;
3 шаг: Департамент консульской службы Министерства иностранных дел КР удостоверяет подлинность подписи должностного лица Управления нотариата и апостилирования Министерства юстиции КР (п.10 Положения о порядке осуществления консульской легализации). После этого документ считается легализованным.

Также легализовать могут:

- А) аккредитованное в КР дипломатическое представительство или консульское учреждение иностранного государства, на территории которого будут использоваться документы,
- Б) либо дипломатическое представительство или консульское учреждение КР, аккредитованное в иностранном государстве (на территории которого будут использоваться документы).

Порядок консульской легализации документов, составленных на территории иностранного государства

Органы, которые могут легализовать документы:

- 1) компетентный орган иностранного государства;
- 2) дипломатическое представительство или консульское учреждение КР, аккредитованное в иностранном государстве;
- 3) Департамент консульской службы Министерства иностранных дел КР.

Апостиль

Официальные документы, совершенные на территории государств-участников Гагской конвенции, отменяющей требование легализации

иностранных документов, от 5 октября 1961 года, освобождены от легализации.

В данном случае документы удостоверяются путем проставления штампа «апостиль» соответствующими уполномоченными государственными органами КР.

С 01.06.2011 года КР присоединилась к Гаагскому соглашению об апостиле от 05.10.1961г.

Вместе с тем, Гаагская конвенция, отменяющая требование легализации иностранных документов, от 5 октября 1961 года, не применяется между КР и следующими государствами вследствие выражения этими государствами возражений относительно присоединения КР к данной Конвенции:

1. Австрийская Республика;
2. Королевство Бельгия;
3. Федеративная Республика Германия;
4. Греческая Республика.

Гаагская конвенция распространяется на официальные документы, которые были совершены на территории одного из договаривающихся государств и должны быть представлены на территории другого договаривающегося государства.

В качестве официальных документов в смысле настоящей Конвенции рассматриваются:

- документы, исходящие от органа или должностного лица, подчиняющихся юрисдикции государства, включая документы, исходящие от прокуратуры, секретаря суда или судебного исполнителя;
- административные документы;
- нотариальные акты;
- официальные пометки, такие, как отметки о регистрации; визы, подтверждающие определенную дату; заверения подписи на документе, не засвидетельствованном у нотариуса.

Конвенция не распространяется на:

- документы, совершенные дипломатическими или консульскими агентами;
- административные документы, имеющие прямое отношение к коммерческой или таможенной операции.

Примеры:

№1. Легализация иностранных документов для использования в КР с государством, не подписавшим Гаагскую конвенцию.

Государство Катар не является подписантом «Гаагской конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов, от 5 октября 1961 года». Следовательно, официальные документы, заверенные апостилем, не имеют юридической силы в Государстве Катар и не освобождаются от процедуры легализации.

№2 Гражданка КР обратилась в посольство ФРГ с просьбой заверить справку, выданную ведомством в ФРГ.

Однако посольство ФРГ в КР отказало в легализации, указав, что выданные в Германии документы, не могут быть легализованы в посольстве Германии в Бишкеке, и получение какой-либо отметки о подлинности не представляется возможным. Данные вопросы решает соответствующее загранпредставительство КР в Германии, как это указано в ст.ст.5,15 Положения о порядке осуществления консульской легализации).

№3 В суд обратилась швейцарская компания с иском о признании недействительным договора купли - продажи пакета акций, проданного на конкурсе. Суд отказал в принятии искового заявления, сославшись на то, что представленные швейцарской фирмой документы о регистрации фирмы и доверенность на предъявление иска подписаны ненадлежащим образом и не прошли процедуру легализации. Швейцарская фирма обжаловала определение об отказе в принятии искового заявления, сославшись на то, что представленные ею документы не требуют легализации и оформлены в порядке, определенном международным договором. КР и Швейцария являются участницами Гаагской конвенции, отменяющей требования легализации иностранных официальных документов (1961 г.). Статья 2 этой Конвенции предусматривает: "каждое из договаривающихся государств освобождает от легализации документы, на которые распространяется настоящая конвенция". Статья 1 Конвенции к таковым относит и документы административного характера. Единственной формой, которая подтверждает подлинность подписей должностных лиц и печатей, согласно ст. ст. 3 и 4 Конвенции, является проставление апостиля (штампа с заголовком на французском языке - "Apostille (Convention de la Hage du 5 octobre 1961).

Официальные документы из стран - участниц Гаагской конвенции принимаются на территории КР с апостиллями, проставленными с 2011 (дата ратификации Гаагской конвенции). Представленные швейцарской фирмой документы относились к разряду административных. Подписи должностных лиц на всех документах, в том числе на доверенности, были заверены апостилем нотариуса в Цюрихе. Перевод этих документов был сделан в Бишкеке, подпись переводчика была заверена апостилем бишкекского нотариуса.

Таким образом, суд был вправе принять исковое заявление швейцарской фирмы.

№4 Иностранная компания обратилась в суд КР с исковым заявлением к ИП КР в связи с неоплатой последним поставленного ему по договору товара. В подтверждение своего юридического статуса иностранная компания представила ксерокопии учредительных документов, заверенные ее печатью, а также выписку из торгового реестра Республики Панама двухлетней давности, к которой был приложен апостиль, выданный в Швейцарии.

Суд не принял представленные истцом в подтверждение его юридического статуса документы, обратив внимание на тот факт, что официальные документы, подтверждающие статус иностранного юридического лица:

- ✓ должны исходить от компетентного органа иностранного государства,
- ✓ содержать актуальную информацию на момент рассмотрения спора,
- ✓ подлинность их должна быть надлежащим образом удостоверена посредством легализации или проставления апостиля,
- ✓ а также они должны сопровождаться надлежащим образом заверенным переводом на язык суда, рассматривающего дело.

Поскольку документы, подтверждающие юридический статус истца, были выданы на территории государства - участника Гаагской Конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов, то на данных документах для подтверждения их подлинности должен быть проставлен специальный штамп - апостиль.

Между тем приложенный к выписке из торгового реестра Республики Панама апостиль был выдан в Швейцарии и не соответствовал удостоверяемому им документу. Суд счел, что апостиль является ненадлежащим не в связи с тем, что был выдан на территории иностранного государства, а в связи с тем, что он относился к иному официальному документу, а не к тому, который был представлен в материалы дела. В такой ситуации суд пришел к выводу о том, что подлинность выписки из торгового реестра Панамы не была подтверждена в установленном порядке, а представленные документы не были надлежащим образом оформлены.

Также суд отметил, что степень актуальности представленной информации нужно оценивать с учетом всей совокупности обстоятельств дела. Суд принимает во внимание, в частности, время, необходимое для осуществления консульской легализации или проставления апостиля, доставки документов с территории иностранного государства на территорию КР, перевода документов и его удостоверения. Указанная выписка из торгового реестра двухлетней давности не отвечала требованиям актуальности содержащейся в ней информации о

юридическом лице на момент рассмотрения спора даже с учетом названных обстоятельств.

Кроме того, суд обратил внимание на то, что представленные документы не были снабжены надлежащим образом заверенным переводом на кыргызский, либо русский языки. Между тем в силу ст.12 ГПК судопроизводство в суде ведется на кыргызском либо официальном языке. Часть 2 статьи 392 ГПК КР устанавливает, что документы, составленные на иностранном языке, при представлении в суд КР должны сопровождаться их надлежащим образом заверенным переводом на государственный или официальный языки. Суд оставил исковое заявление без движения, предоставив необходимое время для исправления недостатков.

6. Право, подлежащее применению при рассмотрении дел с участием иностранного элемента. Коллизионные и императивные нормы права.

Алгоритм рассмотрения гражданских дел с участием иностранного элемента.

1 шаг: определение правового положения иностранных физических и юридических. При определении правового положения иностранного элемента в виде физических и юридических лиц применяется личный закон физического лица и «личный» закон юридического лица (ст.ст.1177,1184 ГК КР);

2 шаг: определение подсудности дела суду КР (ст.ст.383-387 ГПК КР);

3 шаг: определения права, которое должно быть применено при рассмотрении дела с участием иностранного элемента (ст.ст.1186-1207 ГК КР).

При определении права, которое должно быть применено при рассмотрении дела с участием иностранного элемента, применяются коллизионные и императивные нормы.

6.1. Применение коллизионных и императивных норм права при рассмотрении гражданских дел с участием иностранного элемента

Для определения права, применимого при рассмотрении дел с участием иностранного элемента, применяются коллизионные и императивные нормы.

Коллизионные нормы

Коллизионная норма - это норма, определяющая, право какого государства должно быть применено к соответствующему правоотношению:

- 1) когда отношения могут регулироваться правом нескольких государств;
- 2) необходимо разрешить возникшую коллизию путем выбора к соответствующим правоотношения применимого права.

Совокупность **коллизионных норм** часто именуют конфликтным или **коллизионным** правом и относится к международному частному праву.

Коллизионные нормы отражены в главе 65 ГК КР «Коллизионные нормы» (ст.1177-1207 ГК КР).

Коллизионная норма - норма отсылочного характера, ею можно руководствоваться только вместе с какими-либо материально-правовыми нормами, к которым она отсылает, то есть нормами законодательства, решающими спор по существу.

Пример: По договору перевозки, заключенному между французским юридическим лицом и ОсОО КР, перевозчик-французская юридическое лицо-, учрежденное и действующее во Франции, перевезло груз продавца, находящегося во Франции, покупателю – ОсОО КР. Перевозчик обратился в суд КР к ОсОО КР с иском о взыскании задолженности по недоплате за доставку товара. Поскольку между сторонами имел место договор международной перевозки, суд при решении иска должен был определить право, подлежащее применению. Между сторонами не было договорной подсудности. Следовательно, суд должен был сам определить право, применимое к правоотношениям. Для этого суд должен был обратиться к нормам коллизионного права, регулиующим данный вид правоотношений – договорные обязательства. Статья 1199 ГК КР определяет право, применимое к различного рода договорам при отсутствии соглашения сторон. В п/п 6 пункта 1 ст.1199 ГК КР указано, что в данном случае к договору применяется право страны, где учреждена, имеет место жительства или основное место деятельности сторона, являющаяся перевозчиком в договоре перевозки. Перевозчик по данному делу учрежден во Франции. Следовательно, суд при разрешении спора будет разрешать спор с применением права Французской Республики. При этом суд при определении применимого права применил коллизионные нормы (ст.1199 ГК), а при рассмотрении дела по существу суд должен сослаться на нормы материального права, регулирующие конкретный договор перевозки товара, например, различные законы, инструкции и положения Франции, регулирующие данную транспортную перевозку.

При применении коллизионных норм следует иметь в виду, что они не действуют при наличии императивных (сверхимперативных) норм права.

Императивные нормы права

Императивные нормы-это нормы, обязательные к применению, которые не могут быть изменены никем. Это нормы, отклонение от которых недопустимо. Они называются также нормами непосредственного применения.

Правила коллизионных норм не затрагивают действия императивных норм права КР, регулирующих соответствующие отношения независимо от подлежащего применению права (п.1 ст.1174 ГК).

Императивные нормы права КР устраниют действие иностранных норм, регулирующих аналогичные вопросы. Задача этих норм – защита основных принципов отечественного правопорядка.

Примеры императивных норм:

№1 В соответствии с п. 2 ст. 387 ГПК «подсудность дел с участием иностранных лиц, установленная статьями 384 («Исключительная компетенция») и ст.385 («Компетенция по делам особого производства») не может быть изменена по соглашению сторон.

№2 В соответствии со ст.384 ГК к исключительной компетенции судов КР относятся гражданские дела с участием иностранных лиц о праве на недвижимое имущество, находящееся на территории КР; возникающим из договора перевозки, если перевозчик имеет местонахождение на территории КР.

№3 В соответствии с п.3 ст. 178 ГК несоблюдение простой письменной формы внешнеэкономической сделки влечет недействительность сделки;

№4 Согласно п.2 ст. 375 ГК не допускаются новации в отношении обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, и по уплате алиментов.

№5 Требования государственного стандарта к соблюдению стандартов пищевой, плодово-ягодной и овощной продукции также имеет императивную норму предписания.

Перечня императивных норм не имеется. В каждом конкретном случае суду следует определять, является ли норма императивной.

В любом иностранном государстве имеются указанные императивные нормы, которые имеют приоритет перед коллизионными нормами.

Например, положения статьи 7(2) Римской конвенции «О праве, применимом к контрактным обязательствам» от 19 июня 1980года указывают, что: «Правила настоящей Конвенции не затрагивают действие тех норм страны суда, которые применяются независимо от

подлежащего применению права». Комментарии к данной Конвенции Конвенции указывают на то, что это более узкий круг норм, а именно:

- *нормы по защите прав потребителей;*
- *правила валютного законодательства;*
- *нормы о пределах ответственности морского перевозчика;*
- *нормы антимонопольного законодательства;*
- *экспортные и импортные ограничения;*
- *ограничения допуска иностранных юридических лиц к соответствующим видам и сферам деятельности;*
- *нормы, ограничивающие свободу договора в интересах защиты более слабой стороны договора;*
- *правила о ценных бумагах и др.*

Пример из судебной практики РФ.

Ф. в 2016 году обратился в суд с иском к Виноградовскому сельскому совету Республики Крым о признании права собственности на домостроение в порядке наследования. Частью 2 ст. 1192 ГК РФ (в кыргызском законодательстве это пункт 2 ст. 1174 ГК КР) предусмотрено, что при применении права какой-либо страны, суд может принять во внимание императивные нормы права другой страны, имеющей тесную связь с отношением, если согласно праву этой страны такие нормы являются нормами непосредственного применения, исходя из этого суд применил инструкцию « О порядке регистрации домов и домовладений в городах и поселках городского типа Украинской ССР» от 31.01.1966 г., утвержденную Министерством коммунального хозяйства Украинской ССР, которая действовала на момент возникновения наследственного домостроения, имела тесную связь с узаконением недвижимого имущества, расположенного на территории, ранее принадлежавшей Украине.

Пример применения алгоритма рассмотрения дела с участием иностранного элемента

Обстоятельства дела:

Продавец – иностранная компания, покупатель – ОсОО КР. Оспаривается задолженность по оплате за поставленный товар. Между сторонами не составлено пророгационное соглашение (соглашение о договорной подсудности).

Действия суда:

1 шаг: проверяется правовое положение юридических лиц, а именно документы, подтверждающие правоспособность юридических лиц: выписки из торгового реестра в отношении иностранной компании или иной документ, что юридическое лицо является действующим; выписка из ЕГР юридических лиц в отношении юридического лица – ОсОО КР.

2 шаг: проверяется, подсудно ли дело суду КР.

Согласно ст.383, ч.1 ГПК КР суды КР рассматривают дела с участием иностранных лиц, если гражданин -ответчик имеет место жительства на территории КР или юридическое лицо –ответчик имеет место нахождения в КР. Ответчик находится на территории КР, поэтому иск подлежит рассмотрению судом КР.

3 шаг: проверяется, какое право применяется при рассмотрении дела.

Иностранная компания, обосновывая свое требование, сослалась на нормы права КР, не мотивируя, в связи с чем именно право КР должно быть применимым к спорным правоотношениям.

Суд первой инстанции, отказывая в удовлетворении заявленного требования, исходил из норм права КР, которое счел применимым к спорным правоотношениям.

Определение судом права КР в качестве применимого было обусловлено тем, что стороны в договоре указали для рассмотрения спора конкретный районный суд г.Бишкека в качестве компетентного рассматривать спор. Кроме того, договор был составлен и подписан сторонами на русском языке в г.Бишкеке.

При отсутствии соглашения сторон о применимом праве суд первой инстанции оценил названные обстоятельства как свидетельствующие о том, что к договору должно применяться право КР.

Суд апелляционной инстанции не согласился с судом первой инстанции, указав следующее. Выбор сторонами договора в качестве места рассмотрения споров конкретного суда КР в Кыргызской Республике не означает автоматического подчинения договорных отношений сторон материальному праву КР. Отсутствие волеизъявления сторон в отношении применимого права означает, что его определяет суд, компетентный рассматривать данный спор, руководствуясь при этом применимыми коллизионными нормами международного или национального права.

Согласно ст.1199 п.1, п/п1 ГК КР при отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве к договору применяется право страны, где учреждена, имеет место жительства или основное место деятельности сторона, являющаяся продавцом в договоре купли-продажи.

Составление договора на русском языке, заключение его на территории КР, а также избрание районного суда г.Бишкека в КР в качестве компетентного для разрешения спора не опровергают требования ст.1199 ГК КР о применимом праве при отсутствии соглашения сторон договора о подлежащем применению праве страны к договору. В связи с изложенным суд апелляционной инстанции пришел к выводу о том, что к спорному договору должно применяться не кыргызское, а иностранное право страны, где учреждена иностранная компания в силу п/п1 п.1 ст.1199 ГК КР. Статья 1199 ГК, будучи коллизионной нормой, позволила суду определить применимое право, т.е. право какой страны будет применяться при рассмотрении дела. Но при рассмотрении дела по существу будут

применяться конкретные нормы материального права иностранного государства.

7. Право, подлежащее применению при разрешении споров различной категории, по Минской и Кишиневской конвенциям

Применение иностранного права в случаях, предусмотренных международным договором.

Примером международного договора, который устанавливает подсудность и применимое право к отношениям граждан-участниц международного договора являются Минская и Кишиневская конвенции.

7.1.Право, подлежащее применению к вещным правам

Вещное право –это право, объектом которого является индивидуально-определенная вещь.

Собственник вещи владеет, пользуется и распоряжается ею по своему усмотрению в пределах, установленных законом.

Минская конвенция	Кишиневская конвенция	Коллизионная норма ГК КР
Статья 38 Недвижимое имущество Право собственности на недвижимое имущество определяется по законодательству ДС, на территории которой находится недвижимое имущество. Вопрос о том, какое имущество является недвижимым, решается в соответствии с законодательством страны, на территории которой находится это имущество	Статья 41 Недвижимое имущество Статья 41 Конвенции по содержанию аналогична ст.38 Минской конвенции.	Статья 1193 ГК Недвижимое имущество 1.Право собственности и другие вещные права на недвижимое и движимое имущество определяются по праву страны, где это имущество находится, если иное не предусмотрено законом. 2.Принадлежность имущества к недвижимым или движимым вещам, а также иная юридическая квалификация имущества определяется по праву страны, где это имущество находится.
Статья 38 Движимое имущество Право собственности на транспортные средства, подлежащие внесению в государственные реестры, определяется по законодательству	Статья 41 Движимое имущество Статья 41 Конвенции аналогична по содержанию ст.38 Минской конвенции.	Статья 1195 ГК Движимое имущество Вещные права на транспортные средства и иное имущество, подлежащие внесению в государственные реестры, определяются по праву

<p>Договаривающейся Стороны, на территории которой находится орган, осуществивший регистрацию транспортного средства.</p>		<p>страны, где эти транспортные средства или имущество зарегистрированы. Поэтому при разрешении споров, связанных с бездокументарными ценными бумагами, учитываемыми в ведущемся на территории КР реестре акционеров или депозитарном учете, судам следует применять право КР.</p>
<p>Возникновение и прекращение права собственности или иного вещного права на имущество определяется по законодательству Договаривающейся Стороны, на территории которой имущество находилось в момент, когда имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием возникновения или прекращения такого права.</p>	<p>Возникновение и прекращение права собственности или иного вещного права на имущество определяется по законодательству Договаривающейся Стороны, на территории которой имущество находилось в момент, когда имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием возникновения или прекращения такого права.</p>	
		<p>Вещные права на движимое имущество в пути. Право собственности и другие вещные права на движимое имущество, находящееся в пути по сделке, определяются по праву страны, из которой это имущество отправлено, если иное не установлено соглашением сторон (ст.1196 ГК).</p>

Исходя из требований ст.1193 ГК, возникновение и прекращение вещных прав по сделке, в том числе переход права собственности по договорам, направленным на отчуждение имущества, регулируются **вещным статутом**, а не договорным статутом.

В связи с этим соглашение сторон о выборе права, применимого к договору, автоматически не распространяется на указанные вопросы, т.к.

существует исключительная подсудность дел, связанных с правом на недвижимое имущество (ст.ст.384 ГПК, 1193 ГК, п.3 ст.41, ст.ст.38, 41 Минской и Кишиневской конвенций).

Однако стороны договора могут заключить специальное соглашение о применении договорного статута к возникновению и прекращению права собственности и иных вещных прав **на движимое имущество**. Такое право зафиксировано в п.1 ст.1197 ГК, согласно которому к защите права собственности и иных вещных прав применяется по выбору заявителя право страны, где имущество находится, или право страны суда.

7.2.Право, подлежащее применению к форме сделки

Минская конвенция	Кишиневская конвенция	Коллизионные нормы ГК КР
<p>Статья 39 Форма сделки определяется по законодательству места ее совершения. Форма сделки по поводу недвижимого имущества и прав на него определяется по законодательству Договаривающейся Стороны, на территории которой находится такое имущество (ст.39).</p>	<p>Статья 42 Содержание ст.42 конвенции аналогично содержанию ст.39 Минской конвенции.</p>	<p>Статья 1190 ГК Форма сделки подчиняется праву места ее совершения. Однако сделка, совершенная за границей, не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы, если соблюдены требования права КР. Форма сделки в отношении недвижимого имущества подчиняется праву страны, где находится это имущество, а в отношении недвижимого имущества, которое внесено в государственный реестр в КР - праву Кыргызской Республики</p>
<p>Статья 41 Права и обязанности сторон по сделке определяются по законодательству места ее совершения, если иное не предусмотрено соглашением сторон.</p>	<p>Статья 44 Содержание ст. 41 конвенции по аналогии ст. 41 Минской конвенции.</p>	
		<p>Статья 394 ГК Если в момент заключения договора ее стороны находятся в разных странах и в самом договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или месте нахождения</p>

		юридического лица, направившего оферту.
--	--	--

Право, применимое к исковой давности

Минская конвенция	Кишиневская конвенция	Коллизионные нормы ГК КР
Статья 43 Исковая давность Вопросы исковой давности разрешаются по законодательству, которое применяется для регулирования соответствующего правоотношения.	Статья 46 Исковая давность конвенции содержит аналогичное ст.43 Минской конвенции.	Статья 1192 ГК Исковая давность. Исковая давность определяется по праву страны, применяемому для регулирования соответствующего отношения. Требования, на которые исковая давность не распространяется, определяются по праву КР, если хотя бы один из участников соответствующего отношения является гражданином КР или юридическим лицом КР. Статья 221 ГК КР Требования, на которые исковая давность не распространяется.

7.3.Право, подлежащее применению к договорным обязательствам

Выбор права по соглашению сторон	Выбор права при отсутствии соглашения сторон	Право, применяемое к договору о создании юридического лица	Право, применяемое при исполнении договора
Статья 1198. 1.Договор регулируется правом страны, выбранным соглашением сторон, если иное не предусмотрено законом. 2.Стороны договора могут избрать применимое	Статья 1199. применяется право страны, где учреждена, имеет место жительства или основное место деятельности сторона, являющаяся: 1) продавцом - в договоре купли-продажи; 2) дарителем - в договоре дарения; 3) арендодателем или наймодателем - в договоре аренды; 4) ссудодателем - в договоре безвозмездного пользования имуществом;	Статья 1200 К договору о создании юридического лица с иностранным участием применяется право страны, где учреждено юридическое лицо.	Статья 1201 В отношении способов и процедуры исполнения, а также мер, которые должны быть приняты в случае ненадлежащего исполнения, кроме применимого

<p>право как для договора в целом, так и для отдельных его частей.</p> <p>3.Выбор применимого права может быть сделан сторонами договора в любое время, как при заключении договора, так и в последующем. Стороны могут также в любое время договориться об изменении применимого к договору права.</p>	<p>5)подрядчиком - в договоре подряда;</p> <p>6) перевозчиком - в договоре перевозки;</p> <p>7) экспедитором - в договоре транспортной экспедиции;</p> <p>8) кредитором - в договоре займа или ином кредитном договоре;</p> <p>9) поверенным - в договоре поручения;</p> <p>10) комиссионером - в договоре комиссии;</p> <p>11) хранителем - в договоре хранения;</p> <p>12) страховщиком - в договоре страхования;</p> <p>13) поручителем - в договоре поручения;</p> <p>14) залогодателем - в договоре залога;</p> <p>15) лицензиаром - в лицензионном договоре о пользовании исключительными правилами.</p> <p>2.</p> <p>1) к договору о недвижимом имуществе - право страны, где это имущество находится;</p> <p>2) к договору о совместной деятельности и договору строительного порядка - право страны, где такая деятельность осуществляется или создаются предусмотренные договором результаты;</p> <p>3) к договору, заключенному на аукционе, по конкурсу или на бирже - право страны, где проводится аукцион, конкурс или находится биржа.</p> <p>3. К договорам, не перечисленным в пунктах 1, 2 настоящей статьи, при отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве:</p> <p>А) применяется право страны, где учреждена, имеет место жительства или основное место деятельности сторона, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания такого договора;</p>	<p>права, принимается во внимание и право страны, в которой происходит исполнение.</p>
---	--	--

	Б) При невозможности определить исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора, применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан.		
--	---	--	--

7.4. Право, подлежащее применению к отношениям добровольного представительства

Минская конвенция	Кишиневская конвенция	Коллизионные нормы ГК КР
Статья 40. Форма и срок действия доверенности определяются по законодательству Договаривающейся Стороны, на территории которой выдана доверенность.	Статья 43. Форма и срок действия доверенности определяются по законодательству ДС, на территории которой она выдана. Такая доверенность с нотариально заверенным переводом на язык ДС, на территории которой она будет использоваться, либо на русский язык принимается на территориях других ДС без какого-либо специального удостоверения.	Статья 1191 Форма и срок действия доверенности определяются по праву страны, где выдана доверенность.

Доверенность в КР выдается на срок не более трех лет. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение одного года со дня ее выдачи (п.77 Инструкции по совершению нотариальных действий).

В судебной практике КР имеют место доверенности, выданные нотариусами РФ на представление интересов сторон в судах КР. При проверке формы доверенности следует проверять их на соответствие содержания и формы доверенности требованиям Инструкции о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами местного самоуправления, утвержденной приказом Минюста России от 7 февраля 2020 г. N 16, главы V «Удостоверение доверенностей». В п.39 Инструкции указано, что доверенность должна содержать дату ее совершения. Число, месяц и год совершения доверенности указываются прописью. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна. Если в доверенности не указан срок ее действия, она сохраняет силу в течение года со дня ее

совершения. Доверенность, предназначенная для совершения действий за границей и не содержащая указание о сроке ее действия, сохраняет силу до ее отмены лицом, выдавшим доверенность. Предельный срок доверенности в Инструкции не указан, поэтому в судебной практике КР с участием представителей могут представляться доверенности на срок более 3-х лет.

7.5. Право, применимое к обязательствам из причинения вреда

Минская конвенция	Кишиневская конвенция	Коллизионные нормы ГК КР
<p>Статья 42</p> <p>1. Обязательства о возмещении вреда определяются по законодательству ДС, на территории которой имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда.</p> <p>2. Если причинитель вреда и потерпевший являются гражданами одной Договаривающейся Стороны, применяется законодательство этой Договаривающейся Стороны.</p> <p>3. Потерпевший может предъявить иск также в суде Договаривающейся Стороны, на территории которой имеет место жительства ответчик (ст.42).</p>	<p>Статья 45</p> <p>Статья 45 Конвенции аналогична по содержанию ст.42 Минской конвенции.</p>	<p>Статья 1203 ГК</p> <p>1. Права и обязанности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда, определяются по праву страны, где имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда.</p> <p>2. Права и обязанности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда за границей, если стороны являются гражданами или юридическими лицами одного и того же государства, определяются по праву этого государства (ст.1203 ГК). Эти коллизионные нормы применяются при совершении деликта как на территории КР, так и на территории иностранного государства.</p> <p>3. Иностранное право не применяется, если действие или иное обстоятельство, служащее основанием для требования о возмещении вреда, по законодательству КР не является противоправным.</p>

7.6. Право, подлежащее применению к семейным спорам с участием иностранного лица

К таким семейным спорам относятся следующие категории дел:

- о расторжении брака,
- о признании брака недействительным,
- о признании брачного договора недействительным,
- об установлении отцовства (материнства),
- об оспаривании отцовства,
- о взыскании алиментов,
- имущественные и неимущественные права супругов,
- об усыновлении,
- об установлении опеки и попечительства.

А) Право, подлежащее применению по делам о расторжении брака

Минская конвенция	Кишиневская конвенция	Нормы Семейного кодекса КР и ГПК КР
<p>Статья 28</p> <p>1. По делам о расторжении брака применяется законодательство ДС, гражданами которой являются супруги в момент подачи заявления.</p> <p>2. Если один из супругов является гражданином одной ДС, а второй - другой ДС, применяется законодательство ДС, учреждение которой рассматривает дело о расторжении брака (ст.28).</p> <p>Ст.29 Компетенция (подсудность)</p> <p>1. По делам о расторжении брака компетентны учреждения ДС, гражданами которой являются супруги в момент подачи заявления.</p> <p>2. Если на момент подачи заявления оба супруга проживают на территории другой ДС, то компетентны также учреждения этой ДС.</p> <p>3. Если один из супругов проживает на территории одной ДС, а второй - на территории другой ДС по делам о расторжении брака компетентны</p>	<p>Статья 31</p> <p>По содержанию ст.31 конвенции аналогична ст.28 Минской конвенции.</p> <p>Статья 32</p> <p>Компетенция учреждений юстиции Договаривающихся Сторон</p> <p>Аналогична по содержанию ст.29 Минской конвенции.</p> <p>1</p>	<p>Статья 167 СК</p> <p>Расторжение брака судами КР производится:</p> <p>- между гражданами КР и иностранными гражданами (лицами без гражданства)</p> <p>- между иностранными гражданами, проживающими на территории КР;</p> <p>- между гражданином КР, проживающим за пределами территории КР и супругом, также проживающим за пределами территории КР, независимо от гражданства супруга, с обязательным извещением супруга.</p> <p>К исключительной компетенции судов КР относятся гражданские дела с участием иностранных лиц о расторжении брака граждан КР с иностранными гражданами или лицами без гражданства, если оба супруга имеют место</p>

учреждения обеих ДС, на территориях которых проживают супруги.		жительства на территории КР (ст.384, ч.1, п.2 ГПК.
--	--	--

Б) Право, подлежащее применению по делам о признании брака недействительным

Минская конвенция	Кишиневская конвенция	Нормы СК КР
<p>Статья 30 По делам о признании брака недействительным применяется законодательство Договаривающейся Стороны, которое применялось при заключении брака (ст.30).</p> <p>Компетенция (подсудность) При определении подсудности (компетентности) ссылка на ст.27 Конвенции, регулирующей правоотношения супругов.</p>	<p>Статья 33 Статья 33 аналогичного ст.30 Минской конвенции содержания.</p> <p>Компетенция (подсудность). При определении подсудности применяются требования ст.32 Конвенции, регулирующей отношения по расторжению брака.</p>	<p>Статья 166 СК Недействительность брака, заключенного на территории КР или за пределами КР, определяется законодательством, которое в соответствии со статьями 163. (Заключение брака на территории Кыргызской Республики) и 165 (Признание браков, заключенных за пределами территории Кыргызской Республики) применялось при заключении брака.</p>

Пример: Гражданин КР обратился в суд Франции с иском о признании брака недействительным к гражданке Франции. Брак между ними заключался на территории КР. Исходя из требований ст.166 СК КР, при рассмотрении дела будет применяться законодательство КР, регулирующее обязательные условия для заключения брака в КР.

В) Право, подлежащее применению по делам о неимущественных и имущественных споров

Минская конвенция	Кишиневская конвенция	Коллизионные нормы ГК и нормы СК КР
<p>Статья 27. Правоотношения супругов 1. Личные и имущественные правоотношения супругов определяются по законодательству ДС, на территории которой они имеют совместное местожительство. 2. Если один из супругов проживает на территории одной ДС, а второй - на территории другой ДС и при этом</p>	<p>Статья 30. Правоотношения супругов По содержанию аналогична ст.27 Минской конвенции.</p>	<p>Статья 1188 ГК. Защита личных неимущественных прав К личным неимущественным правам применяется право страны, где имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием</p>

<p>оба супруга имеют одно и то же гражданство, их личные и имущественные правоотношения определяются по законодательству той ДС, гражданами которой они являются.</p> <p>3. Если один из супругов является гражданином одной ДС, а второй - другой ДС и один из них проживает на территории одной, а второй - на территории другой ДС, то их личные и имущественные правоотношения определяются по законодательству ДС, на территории которой они имели свое последнее совместное местожительство.</p> <p>4. Если лица, указанные в пункте 3 настоящей статьи, не имели совместного жительства на территориях Договаривающихся Сторон, применяется законодательство ДС, учреждение которой рассматривают дело.</p> <p>5. Правоотношения супругов, касающиеся их недвижимого имущества, определяются по законодательству ДС, на территории которой находится это имущество.</p> <p>Компетенция (подсудность)</p> <p>6. По делам о личных и имущественных правоотношениях супругов компетентны учреждения Договаривающейся Стороны, законодательство которой подлежит применению в соответствии с пунктами 1-3, 5 настоящей статьи.</p>		<p>для требования о защите таких прав.</p> <p>Статья 168 СК. Личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов</p> <p>1. Личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов определяются законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства;</p> <p>2. При отсутствии совместного места жительства - законодательством государства, на территории которого они имели последнее совместное место жительства.</p> <p>3. Личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов, не имевших совместного места жительства, определяются на территории КР законодательством КР.</p>
--	--	---

Г) Право, подлежащее применению по делам об алиментных правоотношениях родителей и детей

- супруги, не имеющие общего гражданства или совместного места жительства, могут избрать законодательство, подлежащее применению для определения их прав и обязанностей по соглашению об уплате алиментов;
- если супруги не избрали подлежащее применению законодательство, к соглашению об уплате алиментов применяется законодательство Кыргызской Республики (п.2 ст.168 СК).

Минская конвенция	Кишиневская	Коллизионные
-------------------	-------------	--------------

	конвенция	нормы ГК КР
<p>Статья 32. Правоотношения родителей и детей</p> <p>1. Права и обязанности родителей и детей, в том числе обязательства родителей по содержанию детей, определяются:</p> <p>А. законодательством ДС, на территории которой они имеют постоянное совместное место жительства,</p> <p>Б. при отсутствии постоянного совместного места жительства родителей и детей их взаимные права и обязанности определяются законодательством ДС, гражданином которой является ребенок.</p> <p>В. по требованию истца по алиментным обязательствам применяется законодательство ДС, на территории которой постоянно проживает ребенок.</p> <p>2. Алиментные обязательства совершеннолетних детей в пользу родителей, а также алиментные обязательства других членов семьи -определяются:</p> <p>А) законодательством ДС, на территории которой они имели совместное место жительства.</p> <p>Б) при отсутствии совместного места жительства такие обязательства определяются законодательством ДС, гражданином которой является истец.</p> <p>Компетенция (подсудность)</p> <p>3. По делам о правоотношениях между родителями и детьми компетентен суд ДС, законодательство которой подлежит применению в соответствии с пунктами 1 и 2 настоящей статьи.</p> <p>4. Исполнение решений суда по делам, связанным с воспитанием детей, производится в порядке, установленном законодательством ДС, на территории которой проживает ребенок.</p>	<p>Статья 35. Правоотношения родителей и детей</p> <p>Содержание данной статьи аналогично содержанию ст.32 Минской конвенции.</p> <p>1</p>	<p>Статья 170. Права и обязанности родителей и детей</p> <p>Содержание данной статьи аналогично содержанию п.1 ст.32 Минской конвенции и п.1 ст.35 Кишиневской конвенции.</p> <p>Статья 171. Алиментные обязательства совершеннолетних детей и других членов семьи</p> <p>Содержание ст.171 СК аналогично содержанию п.2 ст.32 Минской конвенции и ст.35 Кишиневской конвенции. .</p>

Д) Право, подлежащее применению по делам об установлении отцовства (материнства), оспаривании отцовства (материнства)

Минская конвенция	Кишиневская конвенция	Нормы СК КР
Статья 31	Статья 34	Статья 169 СК

<p>Установление и оспаривание отцовства или материнства определяется по законодательству ДС, гражданином которой ребенок является по рождению.</p>	<p>Установление и оспаривание отцовства или материнства определяется по законодательству ДС, гражданином которой является ребенок. При невозможности определения его принадлежности к гражданству - по законодательству ДС, гражданином которой ребенок является по рождению.</p>	<p>1. Установление и оспаривание отцовства (материнства) определяются законодательством государства, гражданином которого является ребенок по рождению. 2. Порядок установления и оспаривания отцовства (материнства) на территории КР определяется законодательством КР. 3. В случаях если законодательством КР допускается установление отцовства (материнства) в органах записи актов гражданского состояния, проживающие за пределами территории КР родители ребенка, из которых хотя бы один является гражданином КР, вправе обращаться с заявлениями об установлении отцовства (материнства) в дипломатические представительства или в консульские учреждения КР. Например, нахождение в зарегистрированном браке при отсутствии супруга.</p>
--	---	---

Е) Право, подлежащее применению по делам об опеке и попечительстве

Минская конвенция	Кишиневская конвенция	Коллизионные нормы ГК КР
<p>Статья 33-36 Опека и попечительство. 1. Установление или отмена опеки и попечительства производится по законодательству ДС, гражданином которой является лицо, в отношении которого устанавливается или отменяется опека или попечительство. 2. Правоотношения между опекуном или попечителем и лицом, находящимся под опекой или попечительством, регулируются законодательством ДС, учреждением которой назначило опекуна или попечителя. 3. Обязанность принять опекунство или попечительство устанавливается законодательством ДС, гражданином которой является лицо, назначаемое</p>	<p>Статья 36-39. Опека и попечительство Статьи 36-39 конвенции аналогичны по содержанию ст.ст.33-36 Минской конвенции.</p>	<p>Статья 1183 ГК 1. Опека или попечительство над детьми, недеесп-ми или огранич. в деесп-ности совершеннолетними лицами устанавливаются и отменяются по праву страны суда. 2. Обязанность опекуна (попечителя) принять опекунство (попеч-во) определяется по личному закону лица, назначаемого опекуном (попечителем). 3. Правоотношения между</p>

<p>опекуном или попечителем.</p> <p>Статья 34. Компетенция (подсудность)</p> <p>По делам об установлении или отмене опеки и попечительства компетентны учреждения ДС, гражданином которой является лицо, в отношении которого устанавливается или отменяется опека или попечительство, если иное не установлено настоящей Конвенцией.</p>		<p>опекуном (попечителем) и лицом, находящимся под опекой (попечительством), определяются по праву страны, учреждение которой назначило опекуна (попечителя). Однако, если лицо, находящееся под опекой (попечительством), проживает в КР, применяется право КР, если оно более благоприятно для этого лица.</p> <p>4. Опека (попеч-во), установленная над гражданами КР, проживающими вне пределов КР, признается действительной в КР, если против установления опеки (попеч-ва) или против ее признания нет оснований на законе возражений соответствующего консульского учреждения КР.</p> <p>Статья 1177 ГК КР</p> <p>Личным законом физического лица считается право страны, гражданство которой это лицо имеет.</p> <p>При наличии у лица двух или более гражданств личным законом читается право страны, с которой лицо наиболее тесно связано.</p> <p>Личным законом лиц без гражданства считается право страны, с которой это лицо постоянно проживает.</p> <p>Личным законом беженца считается право страны, предоставившей убежище.</p>
--	--	--

Ж) Право, подлежащее применению по делам об усыновлении (удочерении)

Вопрос о праве, подлежащем применению к усыновлению, встает в случаях, когда:

- 1) ребенок и усыновитель являются гражданами разных государств;
- 2) усыновление - при одинаковом гражданстве сторон - производится на территории другого государства.

Минская конвенция	Кишиневская конвенция	Нормы ГПК КР и Кодекса КР о детях
<p>Статья 37.</p> <p>1. Усыновление или его отмена определяется по законодательству ДС, гражданином которой является усыновитель в момент подачи заявления об усыновлении или его отмене.</p> <p>2. Если ребенок является гражданином другой ДС, при усыновлении или его отмене необходимо получить согласие законного представителя и компетентного государственного органа, а также согласие ребенка, если это требуется по законодательству ДС, гражданином которой он является.</p> <p>3. Если ребенок усыновляется супругами, из которых один является гражданином одной ДС, а другой гражданином другой ДС, усыновление или его отмена должны производиться в соответствии с условиями, предусмотренными законодательством обеих ДС.</p> <p>Компетенция (подсудность)</p> <p>4. По делам об усыновлении или его отмене компетентно учреждение</p>	<p>Статья 40.</p> <p>Усыновление</p> <p>Содержание ст.40 Кишиневской конвенции полностью повторяет содержание ст.37 Минской конвенции.</p>	<p>Статья 385 ГПК</p> <p>Суды КР рассматривают дела особого производства с участием иностранных лиц, когда гражданин, в отношении которого ставится вопрос об усыновлении (удочерении), является гражданином КР либо имеет место жительства в КР.</p> <p>Компетенция (подсудность)</p> <p>Компетенция (подсудность)</p> <p>Статья 66 Кодекса КР о детях</p> <p>1. Усыновление на территории КР иностранными гражданами ребенка, являющегося гражданином КР, производится судами КР в порядке гражданских дел</p> <p>2. Усыновление на территории КР иностранными гражданами, состоящими в браке с гражданами КР, детей, являющихся гражданами КР, производится в порядке, установленном Кодексом КР о детях для граждан КР, если иное не предусмотрено международными договорами.</p> <p>3. При усыновлении на территории КР гражданами КР ребенка, являющегося иностранным гражданином, необходимо получить согласие законного представителя ребенка и компетентного органа государства, гражданином которого является ребенок, а также, если это требуется в соответствии с законодательством указанного государства, согласие ребенка на усыновление.</p>

<p>ДС, гражданином которой является усыновитель в момент подачи заявления об усыновлении или его отмене, а в случае, предусмотренном пунктом 3 настоящей статьи, компетентно учреждение той ДС, на территории которой супруги имеют или имели последнее совместное местожительство или местопребывание.</p>		
---	--	--

7.7. Право, подлежащее применению по наследственным делам

Минская конвенция	Кишиневская конвенция	Коллизионные нормы ГК
<p>Статьи 45-48,50. 1.Право наследования имущества определяется по законодательству ДС, на территории которой наследодатель имел последнее постоянное место жительства. 2. Право наследования недвижимого имущества определяется по законодательству ДС, на территории которой находится это имущество. Статья 46. Переход наследства к государству Если по законодательству ДС, подлежащему применению при наследовании, наследником является государство, то движимое наследственное имущество переходит ДС, гражданином которой является наследодатель в момент смерти, а недвижимое наследственное имущество переходит ДС, на территории которой оно находится. Статья 47. Завещание Способность лица к составлению и отмене завещания, а также форма завещания и его отмены определяются по праву той страны, где завещатель имел место жительства в момент составления акта. Однако завещание или его отмена не могут быть признаны недействительными вследствие несоблюдения формы, если последняя удовлетворяет требованиям права места его</p>	<p>Статьи 49-51, 53 Кишиневской конвенции аналогичны по содержанию ст.ст.45-48, 50 Минской Конвенции.</p>	<p>Статья 1206 ГК Отношения по наследованию определяются по праву страны, где наследодатель имел последнее постоянное место жительства, если наследодателем не избрано в завещании право страны, гражданином которой он является. Статья 1207 ГК Способность лица к составлению и отмене завещания, а также форма завещания и акта его отмены определяются по праву страны, где наследодатель имел постоянное место жительства в момент составления акта, Если наследодателем не избрано в завещании право страны, гражданином которой он является. Завещание или его отмена не могут быть признаны недействительными</p>

<p>составления.</p> <p>Подсудность (компетенция) Статья 48. 1.Производство по делам о наследовании движимого имущества компетентны вести учреждения ДС, на территории которой имел место жительства наследодатель в момент своей смерти. 2. Производство по делам о наследовании недвижимого имущества компетентны вести учреждения ДС, на территории которой находится имущество. 3. Положения пунктов 1 и 2 настоящей статьи применяются также при рассмотрении споров, возникающих в связи с производством по делам о наследстве.</p>		<p>вследствие несоблюдения формы, если последняя удовлетворяет требованиям права места составления акта или требования КР. Статья 1208 ГК. Наследование недвижимого имущества определяется по праву страны, где находится это имущество, а имущества, которое внесено в государственный реестр в КР, - по праву КР. Статья 384 ГПК Подсудность определяется по месту нахождения недвижимого имущества В отношении движимого имущества –в соответствии с ч.1 ст.383 ГПК.</p>
--	--	---

7.8. Право, подлежащее применению по делам особого производства.

Минская конвенция	Кишиневская конвенция	Коллизионные нормы ГК и нормы ГПК
<p>Статья 23. 1. Дееспособность физического лица определяется законодательством ДС, гражданином которой является это лицо. 2. Дееспособность лица без гражданства определяется по праву страны, в которой он имеет постоянное место жительства. 3. Правоспособность юридического лица определяется законодательством государства, по законам которого оно было учреждено.</p> <p>Статья 24 (компетенция-подсудность) 1. По делам о признании лица ограниченно дееспособным или недееспособным, за исключением случаев, предусмотренных пунктами 2 и 3 настоящей статьи, компетентен суд ДС, гражданином которой является это лицо.</p>	<p>Статьи 26-28 конвенции аналогичны по содержанию ст.ст.23-25 Минской конвенции.</p>	<p>Статья 385 ГПК (компетенция суда). Суды КР рассматривают дела особого производства с участием иностранных лиц в случаях, когда: 1) заявитель по делу об установлении факта, имеющего юридическое значение, имеет место жительства на территории КР или факт, который необходимо установить, имел или имеет место на территории КР; 2) гражданин, в отношении которого ставится вопрос об усыновлении (удочерении), о признании ограниченно дееспособным или недееспособным, о восстановлении дееспособности, об</p>

<p>2. В случае, если суду одной ДС станут известны основания признания ограниченно дееспособным или недееспособным проживающего на ее территории лица, являющегося гражданином другой ДС, он уведомит об этом суд ДС, гражданином которой является данное лицо.</p> <p>3. Если суд ДС, который был уведомлен об основаниях для признания ограниченно дееспособным или недееспособным, в течение трех месяцев не начнет дело или не сообщит свое мнение, дело о признании ограниченно дееспособным или недееспособным будет рассматривать суд той ДС, на территории которой этот гражданин имеет место жительства. Решение о признании лица ограниченно дееспособным или недееспособным направляется компетентному суду ДС, гражданином которой является это лицо.</p> <p>4. Положения пунктов 1-3 статьи применяются и к восстановлению дееспособности.</p> <p>Статья 25 Компетенция (подсудность)</p> <p>1. По делам о признании лица безвестно отсутствующим или объявлении умершим и по делам об установлении факта смерти компетентны учреждения юстиции ДС, гражданином которой лицо было в то время, когда оно по последним данным было в живых, а в отношении других лиц - учреждения юстиции по последнему месту жительства лица.</p> <p>2. Учреждения юстиции каждой из ДС могут признать гражданина другой ДС и иное лицо, проживающее на ее территории, безвестно отсутствующим или умершим, а также установить факт его смерти по ходатайству проживающих на ее территории заинтересованных лиц, права и интересы которых основаны на законодательстве этой ДС.</p> <p>3. При рассмотрении дел о признании</p>		<p>объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации), о принудительной госпитализации в психиатрический стационар, о продлении принудительной госпитализации, является гражданином Кыргызской Республики либо имеет место жительства в КР;</p> <p>3) лицо, в отношении которого ставится вопрос о признании безвестно отсутствующим или об объявлении умершим, является гражданином Кыргызской Республики либо имело последнее известное место жительства в Кыргызской Республике;</p> <p>4) подано заявление о признании движимой вещи, находящейся на территории КР, бесхозяйной или о признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь, находящуюся на территории КР;</p> <p>б) подано заявление о признании утраченной ценной бумаги на предъявителя и ордерной ценной бумаги, выданной гражданином (гражданину) или организацией (организации), имеющим место жительства либо место нахождения в КР, и о восстановлении соответствующих прав по ним (вызывное производство).</p> <p>Во всех этих случаях применяется право КР (ст.ст.1188, 1197 ГК).</p>
---	--	---

безвестно отсутствующим или объявлении умершим и дел об установлении факта смерти учреждения юстиции Договаривающихся Сторон применяют законодательство своего государства.		
---	--	--

8. Применение иностранного права по гражданским делам с участием иностранного элемента, относящегося к государствам, не входящим в сферу действия Минской и Кишиневской конвенций.

По общему правилу иностранное право подлежит применению в КР независимо от того, применяется ли в соответствующем иностранном государстве право КР или нет. То есть КР в этом случае не придерживается принципа взаимности.

Если же применение иностранного права на началах взаимности предусмотрено законом, то в этом случае взаимность предполагается (ст.1172 ГК).

Еще одно правило относится к тем случаям, когда подлежит применению право страны, в которой действуют несколько правовых систем. Применяемое право в этом случае определяется в соответствии с правом этой страны (ст.1175 ГК), то есть какому праву отдается предпочтение в конкретной сфере правоотношений в данной стране.

8.1. Применение права к вещным правам.

По своей юридической природе гражданские права классифицированы как вещные и обязательственные.

В структуру вещного права входит право собственности на объекты (вещи) и иные вещные права на объекты лиц, которые не являются собственниками, но обладают правом владения и пользования вещью.

Содержанием права собственности на вещь являются права владения, пользования и распоряжения объектом собственности.

Иные вещные права лиц (не собственников) по ст.228 ГК КР:

- 1) право хозяйственного ведения (ст.230 ГК);
- 2) право оперативного управления (ст.231 ГК);
- 3) право бессрочного (без указания срока) пользования земельным участком (ст.236 ГК);

- 4) право ограниченного пользования чужим недвижимым имуществом (сервитут) (ст.233-11);
- 5) иные вещные права на имущество лиц, не являющихся собственниками этого имущества в случаях, предусмотренных законом. Например, залог имущества.

Вещное право закрепляет принадлежность материальных вещей субъектам правоотношений (статика имущественных отношений). **Нормы, действующие в сфере статики вещных отношений, носят императивный характер.**

Пример: по сделке с недвижимостью применяется подсудность по месту ее нахождения, где бы ни была заключена сделка.

Этим вещное право отличается от обязательственных отношений, оформляющих переход вещей от одних участников имущественных правоотношений к другим (динамика имущественных отношений).

Если решается вопрос о возникновении и прекращении вещных прав на имущество (динамика отношений), эти отношения определяются:

- по праву страны, где это имущество находилось в момент совершения этих действий (п.1 ст.1194 ГК).
- возникновение и прекращение вещных прав на имущество, которое является предметом сделки, определяется по праву страны, которому подчинена данная сделка (п.2 ст.1194 ГК).
- возникновение права собственности на имущество вследствие приобретательной давности определяются правом страны, где имущество находилось в момент окончания срока приобретательной давности (п.3 ст.1194 ГК).

Например, договор купли-продажи музыкального инструмента был заключен на территории иностранного государства. При оспаривании договора выяснение обстоятельств заключения договора будет подчинено праву страны, где имели место эти действия или сделка. В данном случае право на вещь, в случае возникновения спора, должно будет рассматриваться по праву страны, которому подчинена данный договор (где был заключен договор), т.е. возникло право на музыкальный инструмент (п.2 ст.1194 ГК КР), а именно праву иностранного государства.

При отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве:

- право собственности и другие вещные права на недвижимое имущество определяются по праву страны, где это имущество находится (ст.1193 ГК);
- вещные права на транспортные средства и иное имущество, подлежащее внесению в государственные реестры, определяются по праву страны, где эти транспортные средства или имущество зарегистрированы (ст.1195 ГК);
- право собственности и другие вещные права на движимое имущество, находящееся в пути, определяются по праву страны, из которой это имущество отправлено (ст.1196 ГК);
- к защите права собственности и иных вещных прав применяется по выбору заявителя право страны, где имущество находится, или право страны суда (п.1 ст.1197 ГК);
- к защите права собственности и иных вещных прав на недвижимое имущество применяется право страны, в которой это имущество находится (п.2 ст.1197 ГК).
- к защите права собственности и иных вещных прав в отношении имущества, которое внесено в государственный реестр КР, применяется право КР (п.2 ст.1197 ГК). Это императивная норма.

8.2. Применение права к форме сделки (1190 ГК).

Форма сделки включает в себя следующие требования:

- установление различных форм сделки: устной и письменной (ст. 174 ГК КР);
- письменная форма сделки подразделяется на простую письменную и нотариальную форму;
- несоблюдение этой формы влечет неблагоприятные юридические последствия, вплоть до признания сделки недействительной (п.1 ст.181 ГК);
- сделки с недвижимым имуществом подлежат государственной регистрации;
- определенные сроки оспаривания сделки (ст.199 ГК).
- форма сделки в отношении движимого имущества подчиняется праву страны, где оно находится;
- форма сделки в отношении недвижимого имущества подчиняется праву страны, где оно зарегистрировано.

Данные требования к сделке должны учитываться судом при оспаривании сделки с участием иностранного элемента.

Право по форме сделки определяется:

- по праву ее места совершения.

Например, сделка совершена на территории Франции, и форма сделки определяется по соответствию ее праву Франции.

- *в отношении недвижимого имущества по праву страны, где находится это имущество;*
- в отношении недвижимого имущества, которое внесено в государственный реестр в КР – праву КР.

Однако сделка, совершенная за границей, не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения ее формы по праву иностранного государства, если соблюдены требования права КР (п.1 ст.1190 ГК).

Пример: сделка купли-продажи автомашины, совершенная за границей гражданином КР, достигшим 18 лет (совершеннолетия), и сделка, совершенная гражданином Японии, также достигшим возраста 18 лет (совершеннолетие в Японии наступает с 21 года), в последующем оспаривается в связи с недостижением гражданином Японии дееспособности в полном объеме. В КР будет считаться заключенной с соблюдением требований законодательства КР, т.к. по законодательству КР она считается соответствующей требованиям законодательства КР (оба субъекта достигли возраста 18 лет, который в КР считается возрастом наступления полной дееспособности).

8.3. Применение права к доверенности (ст.1191 ГК).

Доверенность является односторонней сделкой. Форма и срок действия доверенности определяются по праву страны, где выдана доверенность (ст.1191 ГК).

Согласно п.1 ст.203 ГК КР доверенностью признается письменное уполномочие одного лица (доверителя) для представительства от его имени перед третьими лицами. При этом доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами, и скрепляется печатью этой организации.

Однако в некоторых иностранных юрисдикциях наличия печати у юридического лица не требуется. Соответственно, доверенности, выданные иностранными юридическими лицами, не скрепляются печатями. Соответственно, судам при проверке полномочий представителей сторон по делу следует определять форму и срок доверенности по праву страны, где выдана доверенность.

Примеры:

№1 Гражданин КР предъявил в суд иск к иностранной компании о взыскании задолженности по сделке. Ответчик имеет в Бишкеке официальное представительство. Однако в доверенности главы представительства (иностранного гражданина) отсутствуют полномочия на представление интересов компании в судах. Суд первой инстанции, предприняв несколько безуспешных попыток уведомить ответчика о слушании дела через Министерство юстиции КР, оставил без рассмотрения исковое заявление на основании части 1, п.3 ст. 222 ГПК КР, что заявление от имени заинтересованного лица подписано или подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание или предъявление иска. В силу части 3 ст.62 ГПК КР руководители представительств действуют на основании доверенности юридического лица, и суд вынес обоснованное определение.

№2 Правительство КР обратилось в суд с иском к немецкому ОсОО в отношении доверенностей, выданных якобы от имени Правительства КР, указав, что одна из доверенностей была снабжена лишь печатью Министерства юстиции КР, а не печатью Правительства КР; подпись также не была заверена нотариусом, а снабжена лишь подтверждающей отметкой специалиста Министерства юстиции КР. Одним из доводов ответчика о действительности доверенности являлось то утверждение, что даже если министр юстиции КР не имел полномочий для подписания документов по законодательству КР, то по немецкому праву он имел полномочия, т.к. в немецком праве имеется такое понятие как «кажущиеся полномочия». Кыргызская сторона исходила из того, что в законодательстве КР нет такого понятия, и доверенность не соответствует требованиям кыргызского законодательства. Немецкий суд согласился с доводами кыргызской стороны, т.к. при рассмотрении дела суд должен был рассматривать дело по праву КР (согласно ст.1191 ГК КР форма и срок доверенности определяются по праву страны, где выдана доверенность).

8.4. Применение права к договорным обязательствам (ст.1199 ГК).

Суды при разрешении спора, вытекающего из международной сделки, в отношении которой стороны определили место рассмотрения спора, но не определили применимое право, выбирает применимое право самостоятельно на основе коллизионных норм, содержащихся в международном договоре, национальном законе.

Право, применяемое к договору при отсутствии соглашения сторон

1. Право страны, где:

- учреждена,
 - имеет место жительства
 - или основное место деятельности сторона, которая является:
- 1) продавцом - в договоре купли-продажи;
 - 2) дарителем - в договоре дарения;
 - 3) арендодателем или наймодателем - в договоре аренды (имущественного найма);
 - 4) ссудодателем - в договоре безвозмездного пользования имуществом;
 - 5) подрядчиком - в договоре подряда;
 - 6) перевозчиком - в договоре перевозки;
 - 7) экспедитором - в договоре транспортной экспедиции;
 - 8) кредитором - в договоре займа или ином кредитном договоре;
 - 9) поверенным - в договоре поручения;
 - 10) комиссионером - в договоре комиссии;
 - 11) хранителем - в договоре хранения;
 - 12) страховщиком - в договоре страхования;
 - 13) поручителем - в договоре поручения;
 - 14) залогодателем - в договоре залога;
 - 15) лицензиаром - в лицензионном договоре о пользовании исключительными правилами.

2. Также подлежит применению право:

- 1) к договору о недвижимом имуществе - право страны, где это имущество находится;
- 2) к договору о совместной деятельности и договору строительного порядка - право страны, где такая деятельность осуществляется или создаются предусмотренные договором результаты;
- 3) к договору, заключенному на аукционе, по конкурсу или на бирже - право страны, где проводится аукцион, конкурс или находится биржа.

3. К остальным договорам применяется право страны, где учреждена, имеет место жительства или основное место деятельности сторона, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания такого договора.

При невозможности определить исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора, применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан (ст.1199 ГК КР).

Примеры:

1 Истец - бельгийский продавец - обратился в суд с иском о взыскании неустойки за неоплаченную в срок продукцию к покупателю КР. Контракт не содержал положений о применимом праве. Суд первой инстанции разрешил спор на основе норм права КР, обосновывая тем, что поскольку в контракте, из которого возник спор, стороны согласовали, что разрешение споров, связанных с его исполнением, будет осуществляться соответствующим судом КР, а судопроизводство в КР ведется по законам КР, то при разрешении спора суд должен руководствоваться действующим законодательством КР. Ответчик обжаловал это решение, ссылаясь, в частности, на то, что суд разрешил спор на основании права КР, а не на основании права продавца, т.е. бельгийского права как того требует п.1 п/п 1 ст.1199 ГК («При отсутствии соглашения сторон договора о подлежащем применению праве к этому договору применяется право страны, где учреждена, имеет место жительства или основное место деятельности сторона, являющаяся продавцом в договоре купли-продажи»). Продавцом является бельгийская фирма. Суд апелляционной инстанции отменил решения суда первой инстанции на основании неправильного определения применимого права. При новом рассмотрении спора суд первой инстанции вынес решение с ссылкой на бельгийское право.

2 ОАО КР обратилось в арбитражный суд с иском к немецкой компании о признании недействительным договора аренды трактора, указав, что условия договора были сформулированы немецкой стороной. Кыргызская сторона согласилась с условиями договора. Однако в дальнейшем оказалось, что предусмотренная договором схема расчетов фактически ставит арендатора на грань банкротства. В исковом заявлении истец указывал на то, что условия договора аренды относительно обязанностей кыргызского ОАО носят крайне невыгодный характер, что позволяет говорить о кабальном характере данной сделки и ставить вопрос о ее недействительности. Истец просил признать недействительным договор аренды, ссылаясь на законодательство КР. При заключении договора стороны выбрали место рассмотрения споров районный суд Иссык-Кульской области КР, применимое право определено не было. При рассмотрении дела по существу суд принимал во внимание следующие обстоятельства: 1) определил правовое положение сторон посредством проверки документов, подтверждающих их правовое положение (выписка из торгового реестра, регистрация юридического лица и др.); 2) определил, какой договор заключен между сторонами, установив, что имеет место договор аренды; 3) договор заключен между участниками, предприятия которых находятся в разных государствах, т.е. сделка является внешнеэкономической; 4) поскольку стороны не определили своим соглашением применимое право (определив только подсудность), суд самостоятельно определяет право по коллизионным нормам; 5) при

определении применимого права к договору аренды (имущественного найма) суду следует руководствоваться п/п 3 п.1 ст.1199 ГК КР, согласно которому при отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве к этому договору применяется право страны, где учреждена, имеет место жительства или основное место деятельности сторона, являющаяся арендодателем или наймодателем в договоре аренды (имущественного найма), т.е. применяется право страны наймодателя. Наймодателем (арендодателем) являлась немецкая фирма. Это означает, что правом, применимым к отношениям сторон по данной сделке, является правовая система ФРГ, и порядок принудительного прекращения прав и обязанностей сторон должен также определяться судом, исходя из установленного нормами немецкого права порядка.

3 Белорусское АО обратилось в суд КР с иском о взыскании с ОсОО КР задолженности и неустойки по договору поставки. При этом исковые требования основывались на нормах законодательства КР. Между кыргызским и белорусским предприятиями в Бишкеке был заключен договор поставки. В дополнительном соглашении к договору стороны установили, что споры по настоящему договору разрешаются в порядке, установленном действующим законодательством РБ и законодательством ответчика. В качестве органа, разрешающего спор, избран суд КР. Суд установил, что подсудность иска правильно истцом определена суду КР, т.к. ответчик находится и зарегистрирован в КР. При определении того, какое право применимо к отношениям сторон суд принял во внимание следующие обстоятельства. Белорусским предприятием условия внешнеэкономического договора выполнены полностью. Факт получения товара ОсОО КР подтвержден тремя пропуск-накладными и платежными требованиями. Однако ОсОО КР в течение установленного договором срока деньги белорусскому партнеру не перечислила. В судебном заседании ответчик настаивал на том, что в данном случае к отношениям сторон должно применяться законодательство КР. При определении применимого права суд принял во внимание следующее: 1) данный договор поставки относится к внешнеэкономическим сделкам, так как он заключен между сторонами, предприятия которых находятся в разных государствах; 2) применимое к отношениям сторон право согласовано в контракте (принцип автономии воли сторон, т.е. оговорено применение права и КР и РБ); 3) в то же время, поскольку участники сделки не конкретизировали правоотношений, регулируемых правом Беларуси, и правоотношений, регулируемых правом КР, суд не смог конкретно определить, законодательство какой страны выбрали стороны. В этой ситуации суд решил вопрос о применимом праве самостоятельно на основе ст.1167 ГК КР.

Согласно п.3 ст.1167 ГК если невозможно определить право, подлежащее применению, применяется право, наиболее тесно связанное с

гражданско-правовыми отношениями, осложненными иностранным элементом.

Из материалов дела следует, что стороны дела вели основную деятельность на территории РБ, стороны в тексте договора сослались на нормы права как РБ, так и КР, однако при анализе содержания норм следует, что большая часть норм относится к праву РБ, в том числе и определение задолженности в результате неоплаты товара; в исковом заявлении, в возражении на иск стороны в большей части сослались на нормы права РБ. При таких обстоятельствах суд счел, что наиболее тесно сложившиеся между сторонами гражданско-правовые отношения связаны с правом РБ, которое и подлежит применению при рассмотрении дела.

Устанавливая наличие воли сторон, направленной на выбор применимого права, суд может принять во внимание следующие доказательства и обстоятельства:

- ссылки в тексте договора на отдельные гражданско-правовые нормы определенной страны,
- либо если стороны при обосновании своих требований и возражений (например, в исковом заявлении и отзыве на него) ссылаются на одно и то же применимое право.

Суду при оценке совокупности обстоятельств дела следует принимать во внимание только те обстоятельства, которые сложились на момент заключения договора, а не появились позднее.

4. Между кыргызским АО и бельгийской фирмой был заключен контракт, в соответствии с условиями которого бельгийская фирма обязалась поставить двигатели для лифтов, принадлежавших заказчику. Оплата товара должна была быть произведена после его получения. Стороны предусмотрели в контракте, что все споры, если они не могут быть урегулированы путем переговоров, подлежат рассмотрению в конкретном районном суде КР. Применимое право сторонами выбрано не было. Поставка оборудования была осуществлена бельгийской стороной в установленные в контракте сроки. Однако АО, получив товар, деньги на счет фирмы-поставщика не перечислило и на неоднократные напоминания об уплате долга не реагировало. Бельгийская сторона в соответствии с выбором суда в договоре обратилась в конкретный суд КР с иском о взыскании с кыргызского АО стоимости поставленных товаров. Расчет убытков истец осуществил, основываясь на нормах права Бельгии. При разрешении спора в суде ответчик признал свою задолженность по контракту, однако счел, что расчет сумм, подлежащих выплате, должен быть произведен в соответствии с материальными нормами права КР, поскольку местом рассмотрения споров стороны определили районный суд КР. При разрешении данного спора суд учитывал следующие обстоятельства: 1) контракт был заключен между сторонами,

предприятия которых находятся в разных государствах, т.е. имеет место внешнеэкономическая сделка; 2) выбор сторонами в качестве места рассмотрения споров суда КР не означает автоматического подчинения отношений сторон праву КР; 3) отсутствие волеизъявления сторон в отношении применимого права означает, что выбор права осуществляет суд, компетентный рассматривать данный спор. В данном случае суд при определении применимого права руководствовался подпунктом 1 пункта 1 статьи 1199 ГК КР, который предусматривает, что при отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве к договорам купли-продажи применяется право страны продавца. Продавцом была бельгийская фирма, и спор подлежал разрешению с применением бельгийского права.

5 Гражданин З. оспаривает договор займа, заключенный с иностранной компанией в суде КР. Суд возвратил исковое заявление истцу в соответствии с п.2 ст.138 ГПК КР как неподсудное суду по следующим основаниям. Иностранная компания учреждена на территории иностранного государства, филиалов и представительств на территории КР не имеет, договор должен исполняться на территории ответчика, договорной подсудности стороны не предусмотрели, оснований для рассмотрения дела в суде КР не имеется, поэтому истец должен обратиться в иностранный суд, и иск будет рассматриваться по праву иностранного государства, т.к. согласно п/п8 п.2 ст.1199 ГК КР при отсутствии соглашения сторон договора о применимом праве к этому договору применяется право страны, где учреждена, имеет место жительства или основное место деятельности сторона, являющаяся кредитором в договоре займа. В данном случае кредитором являлась иностранная компания.

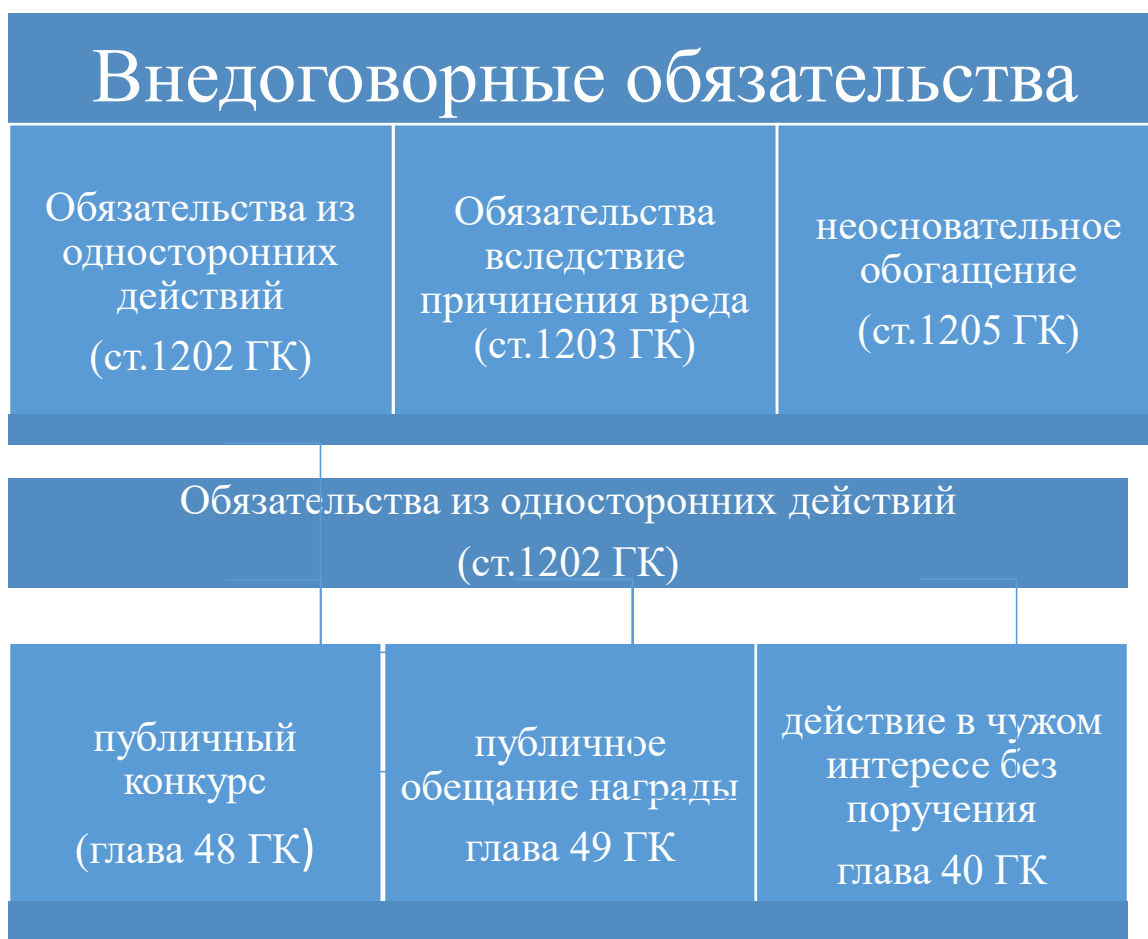
6. Истец гражданин КР заключил агентский договор с иностранной фирмой, согласно которому принял участие в оформлении несколько сделок от имени и за счет принципала. Стороны оговорили размер вознаграждения, однако иностранная фирма не оплатила вознаграждение, вследствие чего истец обратился в суд с иском о взыскании агентского вознаграждения по агентскому договору. При рассмотрении дела суд принял во внимание следующие обстоятельства: 1) что сделка является международной; 2) подсудность была определена по соглашению сторон-суд КР; 3) стороны не оговорили применимое право, поэтому данный вопрос должен был решать суд. При определении применимого права суд исходил из требований ст.1199 ГК КР. Согласно п.3 ст.1199 ГК при отсутствии соглашения сторон договора о применимом праве к этому договору применяется право страны, где учреждена, имеет место жительства или основное место деятельности сторона, которая осуществляет исполнение, имеющее

решающее значение для содержания договора. Стороной, исполняющей договор, был гражданин КР, поэтому иск подлежал разрешению по праву КР.

8.5. Применение права к внедоговорным обязательствам

К данным обязательствам относятся:

- обязательства из односторонних действий,
- обязательства вследствие причинения вреда,
- неосновательное обогащение



1. Обязательства из односторонних действий

1) Публичный конкурс:

А) лицо публично объявляет о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды за лучшее выполнение работы или достижение иных результатов;

Б) должно выплатить обусловленную награду тому, кто в соответствии с условиями проведенного конкурса будет признан его победителем.

Например, организация открытого конкурса среди студентов вузов или конкретного вуза на получение стипендии от организатора конкурса.

2) Публичное обещание награды:

А) лицо, объявляет публично о выплате денежного вознаграждения или о выдаче иной награды тому, кто совершит указанное в объявлении правомерное действие;

Б) в указанный в нем срок обязано выплатить обещанную награду любому, кто совершил соответствующее действие.

Примеры:

-отыскал утраченную вещь;

-сообщил лицу, объявившему о награде, необходимые сведения;

- сообщил о факте преступления или нахождения преступника, безвестно отсутствующего лица;

-возвратил утерянную вещь.

Общим для обязательств из публичного обещания награды или публичного конкурса является следующее:

А) с инициативой выступает лицо, заинтересованное в совершении определенных действий, которое и определяет условия совершения таких действий, выплаты вознаграждения и др.;

Б) лицо, откликнувшееся на такое обращение, должно соблюдать эти условия.

В) круг лиц, которые могут откликнуться на обращение, за исключением закрытого конкурса, заранее не определен.

3) Действия в чужом интересе без поручения-это действия без поручения иного указания или заранее обещанного согласия заинтересованного лица в целях:

А) предотвращения вреда личности заинтересованного лица

Б) предотвращения вреда имуществу заинтересованного лица

В) исполнения обязательства заинтересованного лица.

Они должны совершаться в пользу или очевидную выгоду заинтересованного лица и с необходимой по обстоятельствам дела заботливостью и осмотрительностью.

Пример: один из собственников здания принял меры по охране и обслуживанию лифтов в интересах всех собственников, и пользование ими этими услугами было признано в качестве их молчаливого одобрения таких действий, в результате чего ему были возмещены расходы остальными собственниками.

К обязательствам из односторонних действий применяется право, применимое к вещным правам (ст.1193 ГК), а именно:

право собственности и другие вещные права на недвижимое и движимое имущество определяются по праву страны, где это имущество находится, если иное не предусмотрено законом. В данном случае спор может возникнуть в случае невыполнения организаторами условий публичного конкурса, публичного обещания награды в виде непредставления выигрыша или денежного вознаграждения стороне, одержавшей победу. В этом случае иск будет предъявляться к организаторам мероприятий, которые должны выдать выигранную вещь – в предметном или денежном выражении и будет применяться право страны, где проводился конкурс или объявлена награда и где должны были быть выданы данные вещи. Аналогично будет применяться к действиям в чужом интересе без поручения право страны, где имело место действие, повлекшее результат. Чаще всего это иски о взыскании вознаграждения за выполненные действия.

2. Обязательства вследствие причинения вреда (ст.1203 ГК);

Право, применимое к обязательствам из причинения вреда.

Права и обязанности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда, определяются по праву страны, где имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда.

Права и обязанности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда за границей, если стороны являются гражданами или юридическими лицами одного и того же государства, определяются по праву этого государства (ст.1203 ГК КР).

Пример: В суд КР поступило исковое заявление от белорусского АО о возмещении вреда, причиненного легковому автомобилю. Вред был причинен грузовиком-трейлером, принадлежавшим ОсОО КР. Причиной ДТП послужила неисправность рулевого управления грузовика. ДТП имело место на территории РБ. Виновником аварии был признан водитель транспортного средства, принадлежавшего ОсОО КР. Истец требовал возмещения ущерба, причиненного в результате дорожно-транспортного происшествия, в размере затрат на ремонт автомобиля. Исковые требования истец основывал на нормах, содержащихся в ГК КР. При рассмотрении спора о возмещении вреда суд учитывал следующие обстоятельства: 1) обязательства о возмещении вреда возникли из внедоговорных отношений между участниками, предприятия которых находятся в разных государствах; 2) КР и РБ являются участниками как Минской, так и Кишиневской конвенций, статьи которых соответственно 42 и 45, определяют ответственность по обязательствам о возмещении вреда по законодательству договаривающейся стороны, на территории

которой имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда; 3) ДТП произошло в РБ, что определило выбор белорусского права в качестве применимого судом.

Право, применимое к отношениям с участием потребителей

К требованиям о возмещении ущерба, возникшего у потребителя в связи с покупкой товара, выполнением работы или оказанием услуги по выбору потребителя применяется:

- 1) право страны, где находится место жительства потребителя;
- 2) право страны, где находится место жительства или место нахождения производителя или лица, выполнившего работу, оказавшего услугу;
- 3) право страны, где потребитель приобрел товар, принял результат работы или ему была оказана услуга (ст.1204 ГК).

Как видно из содержания ст.1204 ГК, законодатель предусмотрел подсудность по такой категории дел по выбору истца.

Такой альтернативный порядок определения подсудности отвечает реалиям КР. Как правило, подача потребителем иска о возмещении ущерба вследствие недостатка товара, работы или услуги к производителю в другие государства не имеет распространения в КР. Иски подаются к продавцам товаров, которые, как правило, являются гражданами КР, и спор разрешается по праву КР. Подача иска в суд непосредственно к производителю, не имеющему филиала или представительства в КР, может вызвать у суда затруднения в разрешении дела по существу, т.к. при отсутствии договора о правовой помощи со страной-производителем товара и отсутствием представительства организации иностранного государства, вручение документов по делу и вызов стороны в суд КР являются затруднительными.

Также могут быть случаи продажи товара иностранной организацией, не имеющей сети магазинов продаж на территории КР. В этом случае можно выяснять ориентирование продаж этой организации на территорию страны места жительства потребителя

Пример:

Организация считается направляющей свою деятельность на территорию страны места жительства потребителя, например, в том случае, когда она поддерживает в сети «Интернет» сайт, содержание которого свидетельствует о его ориентации на потребителей из соответствующей страны. Сайт в сети Интернет может рассматриваться как ориентированный на потребителя КР, если одним из его языков является кыргызский или русский (который является официальным в КР), цены приведены в национальной валюте КР, указаны контактные телефоны с

кыргызскими кодами. В этом случае, даже при наличии возражений со стороны организации, суд может рассматривать дело по месту жительства потребителя и применить защиту прав потребителя, предоставляемую императивными нормами права страны места жительства потребителя. Такие императивные нормы могут содержаться как в актах специального законодательства (например, в Законе КР «О защите прав потребителей»), так и в актах общего характера (например, в ГК КР-ст.466 ГК КР-права покупателя в случае продажи ему товара ненадлежащего качества). Однако затруднения вызывают извещение представителя организации, вручение ответчику документов и т.п.

Специальные коллизионные нормы подлежат применению к случаям приобретения товара (выполнения работы, оказания услуги) в потребительских целях, а не для использования в предпринимательской деятельности.

2. Обязательства из неосновательного обогащения.

Лицо, которое без установленных законом или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить потерпевшему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение) (ст.1029 ГК).

Примеры:

№1 Лицо установило рекламу на фасаде жилого дома без договора и платы ТСЖ, т.е. лицо неосновательно сберегло плату за рекламу. По закону за баннер на стене надо заплатить;

№2 Лицо пользовалось помещением без договора аренды и не платило, тем самым неосновательно сберегло арендную плату;

№3 Поставщик доставил товар покупателю в лишнем объеме;

№4 Покупатель дважды оплатил за один и тот же товар;

№5 Лицом получен на почте перевод, предназначенный не ему.

Право, применимое к обязательствам из неосновательного обогащения

К обязательствам, возникающим вследствие неосновательного обогащения, применяется право страны, где обогащение имело место. Понятие неосновательного обогащения определяется по праву КР (ст.1205 ГК).

Примеры:

1) Гражданин дал ошибочное платежное поручение банку Франции, в результате которого деньги поступили на счет приобретателя в КР. Местом обогащения (страной, где имело место обогащение) в этом случае будет считаться КР, и иск будет рассматриваться по праву КР.

2) АО КР обратилось в суд КР с иском к филиалу иностранной фирмы о взыскании с нее незаконно полученных финансовых средств. Причиной обращения истца в суд явились следующие обстоятельства. АО КР в течение длительного времени сотрудничало с одним из иностранных фермерских хозяйств, получая от него крупные партии мяса на переработку. Между сторонами был заключен договор поставки, в соответствии с условиями которого кыргызская сторона перечисляла на счет иностранного фермерского хозяйства стоимость оговоренных в договоре поставок. В начале года реквизиты счета иностранного фермерского хозяйства изменились, о чем АО КР было извещено. Однако к этому моменту оплата очередной партии мяса уже была произведена, и деньги были зачислены на прежний счет. Реквизиты банковского счета, как оказалось, были переоформлены на филиал фермерского хозяйства, находящийся на территории КР. Иностранное фермерское хозяйство на запросы не ответило и деньги не возвратила. АО КР обратилось с иском о возврате незаконно полученных средств. При разрешении данного спора суд принял во внимание следующие обстоятельства: 1) спор возник из внедоговорных отношений между сторонами, организации которых находятся в разных государствах, то есть эти отношения являются внешнеэкономическими; 2) результатом внешнеэкономических отношений явилось неосновательное обогащение одной из сторон, имевшее место на территории иностранного государства; 3) стороны договора при его заключении оговорили договорную подсудность в районном суде г.Бишкека; 4) право, которое подлежало применению, определено в коллизийной норме в ст.1205 ГК КР, согласно которой при неосновательном обогащении применяется право страны, где обогащение имело место. В данном случае спор подлежал разрешению по праву КР.

8.6. Право, применимое к семейным правоотношениям (ст.ст.166-171 СК).

К искам:

о признании брака недействительным

- применяется право, которое применялось при заключении брака. Например, если признается недействительным брак, заключенный на территории КР, применяется законодательство КР(ст.166 СК).

о расторжении брака

- между гражданами Кыргызской Республики и иностранными гражданами или лицами без гражданства,

- между иностранными гражданами на территории Кыргызской Республики применяется право КР (ст.167 СК).

об установлении и оспаривании отцовства (материнства).

- применяется законодательство государства, гражданином которого является ребенок по рождению.

Права и обязанности родителей и детей определяются:

- правом страны, на территории которой родители и дети имеют постоянное место жительства
- при отсутствии совместного места жительства родителей и детей – правом государства, гражданином которого является ребенок.
- по требованию истца может быть применено законодательство государства, на территории которого постоянно проживает ребенок (ст.170 СК).

Алиментные обязательства совершеннолетних детей и других членов семьи:

- определяются правом государства, на территории которого имеют совместное место жительства;
- при отсутствии совместного места жительства-по праву государства, гражданином которого является лицо, претендующее на получение алиментов (ст.171 СК).

Личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов

Личные (неимущественные) права –это установленные семейным законодательством права, затрагивающие личные интересы супругов:

- право на свободный выбор рода занятий, профессии, места пребывания и жительства;
- право на совместное решение вопросов семейной жизни;
- право на выбор фамилии при заключении и расторжении брака;
- право на расторжение брака;
- право давать согласие на усыновление ребенка другим супругом и др.

Право на совместное решение вопросов семейной жизни означает, что вопросы материнства, отцовства, воспитания, образования детей и другие вопросы жизни семьи решаются супругами по взаимному согласию (ст.32 СК).

Имущественные права отражены в главах 7 (законный режим имущества супругов), 9 (Договорный режим имущества супругов), 10 (ответственность супругов по обязательствам) СК.

Правило о праве, подлежащем применению к личным неимущественным и имущественным правам и обязанностям супругов, основано на «территориальном подходе» и состоит в том, что права и обязанности супругов определяются законодательством того государства, на территории которого они имеют совместное (общее) место жительства (т.е. гражданство супругов во внимание не принимается).

При отсутствии совместного места жительства — закон государства, на территории которого супруги имели последнее совместное место жительства (ч.1 ст.168 СК).

При отсутствии совместного места жительства определяются на территории КР законодательством КР (ч.1 ст.168 СК).

Если супруги никогда не проживали совместно и не имеют общего гражданства, они могут избрать право страны по брачному договору или соглашению об уплате алиментов.

Если супруги не избрали право, подлежащее применению к брачному договору или соглашению об уплате алиментов, применяется право страны, где супруги имели последнее совместное место жительства (ч.2 ст.168 СК).

8.7. Право, применимое к наследственным правоотношениям (ст.ст.1206-1208 ГК).

Определяются по праву страны, где наследодатель имел последнее постоянное место жительства.

Наследование недвижимого имущества определяется по праву страны, где находится это имущество.

Наследование имущества, которое внесено в государственный реестр в КР —по праву КР. Например, недвижимое имущество или движимое в виде автотранспортного средства.

Пример: Итальянская пара, проживающая в Германии, составила совместное завещание, в соответствии с которым переживший супруг единолично наследует за умершим. После смерти мужа вдова сослалась на это завещание при оформлении наследственных прав на загородный дом в с.Кок-Джар Аламудунского района Чуйской области КР. Одновременно на

это имущество претендовал сын умершего от первого брака. Статья 1208 ГК КР устанавливает, что наследование недвижимого имущества определяется по праву страны, где находится это имущество, а наследование недвижимого имущества, которое внесено в государственный реестр по праву КР (это императивная норма права). Таким образом, в части наследования имущества в С.Кок-Джар будет применяться право КР и рассматриваться иск в суде КР (ст.384 ГПК, ст.1195 ГК), а в отношении остального имущества будет применяться право ФРГ и применять это право будет суд ФРГ.

8.8. Право, применимое к интеллектуальной собственности.

Право интеллектуальной собственности (далее по тексту ИС) — это отрасль права, регулирующая права и обязанности в отношении результатов умственной деятельности.

ИС можно разделить на две основные категории:

- 1) промышленная собственность, к которой относятся патенты, товарные знаки, промышленные образцы и географические указания,
- 2) авторское право и смежные права.

Применяется право страны, где испрашивается защита этих прав (ст.1189 ГК).

Примеры:

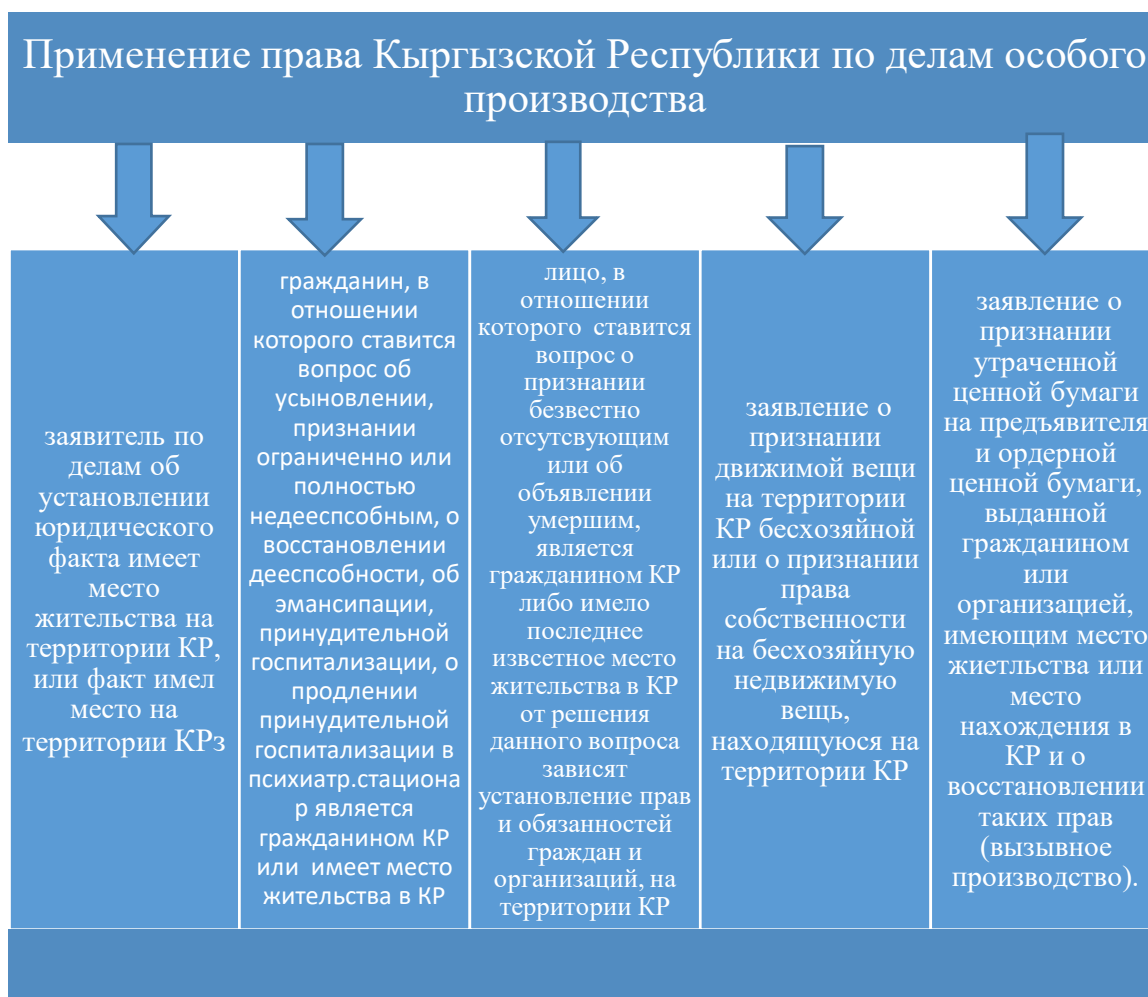
№1 Если обладатель авторского права из Австрии подаст в суд Франции иск о нарушении права ИС на территории Франции, к обязательству, возникающему вследствие нарушения права интеллектуальной собственности, применяется право страны, применительно к которой испрашивается охрана и в отношении нарушения авторского права будет применяться французское законодательство об авторском праве.

№2 Обладатель патента на изобретение –гражданин КР- может подать иск в суд Латвии о нарушение его авторского права (применение ноу-хау по патенту без его согласия) на территории Латвии. В этом случае будет применяться право Латвии согласно ст. 1189 п.1 ГК, что к правам на интеллектуальную собственность применяется право страны, где испрашивается защита этих прав.

№3 Охраняемое авторским правом произведение распространяется через Интернет с использованием сервера, расположенного в государстве X, на территории которого действие авторского права уже истекло. Произведение доступно по всему миру, в том числе в государствах, где продолжает действовать авторско-правовая охрана. Владелец авторского права подает иск в государстве Y, на территории которого он обладает

действительным авторским правом, и иск будет рассматриваться по праву государства Y, в котором испрашивается защита авторских прав.

8.9. Право, применимое к делам особого производства (ст.385 ГПК).



В остальных случаях применяется право иностранного государства.

8.10. Право, применимое к исковой давности.

Исковая давность определяется по праву страны, применяемому для регулирования соответствующего отношения.

Примеры:

№1.Гражданин X. оспаривает международный договор купли-продажи товара, заключенный в иностранном государстве. Стороны оговорили местом рассмотрения спора-районный суд КР. Так как сделка заключена в иностранном государстве, право между сторонами договора не определено, то в соответствии с п.1 ст.1199 ГК КР применяется право страны, где имеет место жительства или основное место деятельности

сторона, являющаяся продавцом в договоре. Продавец проживает в иностранном государстве, следовательно, будет применяться иностранное право, и при разрешении вопроса применения исковой давности суд будет ссылаться на нормы иностранного государства, регулирующие сроки исковой давности применительно к различного рода договорам.

№2 Спор возник между гражданином КР и одним из иностранных банков из договора банковского счета, который был открыт в иностранном государстве. Договор не содержал положений о применимом праве. Поэтому существовали необходимые предпосылки для постановки вопроса о применении иностранного права. Однако, в процессе разбирательства в суде первой инстанции ответчик - иностранный банк представил отзыв, содержащий ссылки на право КР. Он ссылался на нормы ГК об исковой давности, полагая, что к моменту подачи иска срок исковой давности уже был пропущен, что должно неизбежно повлечь отказ в иске. Истец соглашался с применением права КР, поскольку, по его мнению, срок исковой давности не истек, и, к тому же, полагая, что суду КР будет значительно проще разрешить спор на основании норм права КР. В итоге при вынесении решения суд руководствовался нормами права КР. В данном случае суд исходил из воли сторон в соответствии с требованиями ст.1199 п.3 ГК КР, согласно которой выбор применимого права может быть сделан сторонами договора в любое время, как при заключении договора, так и в последующем. Стороны могут также в любое время договориться об изменении применимого к договору права. Волеизъявление сторон должно быть зафиксировано письменно посредством представления в суд письменных заявлений, адресованных суду, о применимом праве.

8.11. Право, подлежащее применению по земельным спорам

Компетенция судов КР на недвижимость (к коей относятся и земельные участки) иностранцев и лиц без гражданства на земельные участки регулируется требованиями ст.ст.32, 384 ГПК, согласно которым иски о правах на недвижимое имущество, находящееся на территории КР, относятся к исключительной подсудности по месту нахождения земельного участка (ст.32 ГПК) и к исключительной компетенции судов КР. Следовательно, на земельные споры распространяется право КР. Это так называемая императивная норма права.

8.12. Право, подлежащее применению к трудовым правоотношениям

Проявление иностранного элемента возможно в следующих случаях:

1) когда наниматель и работник имеют принадлежность к разным государствам;

2) иностранный элемент может проявляться в виде объекта трудовых правоотношений, например, если участники трудовых отношений имеют национальность одного государства, а работа осуществляется за рубежом;

Ст.7 ТК определила субъекты трудовых правоотношений в КР с участием иностранного элемента:

- граждане КР,
- иностранные граждане,
- лица без гражданства,
- беженцы,
- работающие в организациях, принадлежащих иностранным юридическим лицам.

На иски, связанные с трудовыми отношениями с работодателями иностранцами и работниками-гражданами КР, а также между работниками – иностранцами и работодателями КР распространяются требования Трудового кодекса КР (ст.7 ТК КР).

Суды КР рассматривают трудовые споры, если:

- гражданин-ответчик имеет место на территории КР или юридическое лицо – ответчик имеет местонахождение в КР (ч.1 ст.383 ГПК).
- когда орган управления, филиал или представительство иностранного лица находятся на территории КР. (ч.2 ст.383 ГПК).

Примеры:

№1 Районный суд КР рассматривал иск гражданина КР к представительству американской компании о заключении трудового договора. Суд, рассматривая дело в отсутствие ответчика, установил, что представительство должным образом не зарегистрировано в КР. Исходя из отсутствия у представительства статуса субъекта права, суд принял решение об отказе в иске. Апелляционная инстанция, отменяя решение суда, исходила из следующего. Ответчик действует в КР через официальное представительство другой американской компании. Апелляционная инстанция указала на возможность замены ненадлежащего ответчика другим лицом-официальным представительством другой иностранной компании. При новом рассмотрении дела суд первой инстанции привлек представительство другой иностранной компании. В итоге суд, исследовав обстоятельства дела, отказал в иске на том основании, что при выяснении правового статуса установлено, что представительство другого иностранного государства не является ни филиалом, ни обособленным подразделением, ни представительством первоначального ответчика.

№2. Гражданин Франции не выходит на работу в одной из организаций КР 14 июля, ссылаясь на то, что день 14 июля является

национальным праздником во Франции – день взятия Бастилии, и этот день во Франции значит выходным днем. Учитывая, что 31 августа в КР является национальным праздником в КР и в этот день граждане КР не выходят на работу, считает, что он тоже имел право не выходить на работу в день своего национального праздника. Французский специалист был уволен с работы за прогул. В суде, оспаривая увольнение, он построил свою защиту на том, что при регулировании трудовых отношений следует учитывать правовую систему его «личного закона» – законодательства Франции. Однако данные отношения являются трудовыми, регулируемые ст.7 ТК КР, и ссылка на личный закон физического и юридического лица в данном случае несостоятельна, т.к. личный закон физического и юридического лица регулирует гражданско-правовые отношения.

В случае, если возможности выбора места рассмотрения дела на территории КР нет в силу положений международных договоров или по причине отсутствия таковых, например, ответчик – иностранное лицо – находится за пределами КР, обращаться необходимо напрямую в иностранный суд в соответствии с внутренним законодательством конкретной страны, с уплатой госпошлины, переводом документов на официальный язык запрашиваемого государства и соблюдением ряда других требований. Например, в Германии обращение в суды в соответствии с их законодательством возможно только через местных адвокатов.

Если иск предъявляется в суд иностранного государства, то право которым будет руководствоваться суд при вынесении решения – это право иностранного государства, исходя из требований ст.1177 ГК (личным законом физического лица является право страны, гражданство которой это лицо имеет) и ст.1184 ГК (законом юридического лица считается право страны, где это юридическое лицо учреждено). В этом случае индивидуальный трудовой договор регулируется правом страны, в которой (или из которой) работник обычно выполняет свою работу. Если применимое право не может быть определено, то договор регулируется правом страны, где находится учреждение, которое наняло работника.

Обратная отсылка

Обратная отсылка возникает, когда коллизионная норма КР отсылает к иностранному праву, а коллизионная норма иностранного права отсылает обратно к праву КР.

Пример: наследодатель, будучи гражданином КР, проживал в Германии. Статья 1206 ГК для решения вопросов наследования отсылает к праву последнего места жительства наследодателя. Однако законодательство Германии (ст. 25 Вводного закона к ГГУ) к наследованию применяет право государства, гражданином которого является наследодатель в момент своей смерти.

Обратная отсылка к праву третьей страны

Если коллизионная норма КР отсылает к иностранному праву, а иностранная коллизионная норма «в ответ» отсылает к праву другого государства, принято говорить об отсылке к праву третьей страны.

Пример: У супругов, немца и гражданки КР родился ребенок. По соглашению между родителями ребенок стал гражданином Германии. После расторжения брака снова же по договоренности между бывшими супругами ребенок остался с отцом. Через некоторое время гражданин Германии получил новое назначение в своей фирме и переехал на жительство в Алжир. Потеряв возможность видеться с ребенком и не сумев договориться с отцом о возвращении к ней ребенка, мать обратилась в суд КР по своему месту жительства с иском о возврате ей ребенка и определению места его жительства с ней. Так как родители и ребенок не имеют общего места жительства, то согласно ст.170 СК КР(права и обязанности родителей и детей определяются законодательством государства, гражданином которого является ребенок) суд выбирает немецкое право. Статья 21 Вводного закона к Германскому гражданскому уложению (ГГУ) устанавливает, что если брак прекращен, то применимым правом к взаимоотношениям родителей и детей будет право государства, в котором ребенок имеет свое обычное место пребывания, т. е. алжирское право.

Из данного примера следует, что коллизионная норма права КР отослала к немецкому праву (отсылка к праву второго государства), а германский судья, в свою очередь, руководствуясь германской коллизионной нормой, применил бы алжирское право. Налицо отсылка к праву третьего государства.

Обратная отсылка к праву КР и отсылка к праву третьей страны принимаются в случаях, определяющих правовое положение физического лица (ст.1170 ГК):

- определения личного закона физического лица (ст. 1177 ГК);
- определения права, подлежащего применению при определении гражданской правоспособности и дееспособности физического лица (п.п.1,3,5 ст. 1178 ГК);
- определения права, подлежащего применению при определении прав физического лица на имя (ст. 1180 ГК);
- определения права, подлежащего применению к опеке и попечительству (ст. 1183 ГК);
- определения права, подлежащего применению при признании физического лица безвестно отсутствующим и при объявлении физического лица умершим (ст. 1200).

Примеры:

ст.1183 ГК КР -опека или попечительство устанавливается и отменяется по праву суда;

ст.1177ГК –личный закон физического лица –право страны, гражданство которой это лицо имеет;

ст.1178 ГК правоспособность и дееспособность физического лица определяется его личным законом.

9. Установление содержания норм права

При рассмотрении дел с участием иностранного элемента может применяться иностранное право.

Согласно ст.1169 ГК при применении иностранного права суд устанавливает содержание его норм в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве.

При установлении содержания иностранного права возникают следующие проблемы:

- кто должен устанавливать содержание иностранного права;
- как установить это содержание;
- какие юридические последствия могут возникнуть, если содержание иностранного права не будет установлено?

Для установления содержания иностранного права суд вправе обратиться с запросом за содействием и разъяснением:

- 1) в Министерство юстиции КР;
- 2) в иные национальные компетентные органы и учреждения, в том числе находящиеся за границей,
- 3) либо привлечь экспертов: юристов, обладающих дипломами иностранного государства, преподавателей соответствующих дисциплин и т.д.
- 4) лица, участвующие в деле, сами могут представлять документы, подтверждающие содержание норм иностранного права, например, тексты нормативных актов, и иным образом содействовать суду в установлении содержания этих норм (ст.1169 ГК).

Основные недостатки таких запросов по установлению содержания иностранного права:

- эксперты, приглашенные сторонами, высказываются в пользу той стороны, которая их пригласила и оплатила услуги;
- сложность проверки профессиональной квалификации экспертов;

- санкцией за неустановление содержания иностранного права является применение национального права, что противоречит природе правоприменения.

Как быть суду, если, несмотря на предпринятые усилия, не удалось установить содержание иностранного права, например, с соответствующей страной нет дипломатических отношений, страна охвачена гражданской войной и т.д.? В этом случае применяется закон суда, т.е. согласно ст. 1169, п.4 ГК КР суд в КР применяет право КР.

Основанием применения права страны суда в данном случае является не выполнение предписаний коллизионной нормы, а невозможность реализации этого предписания.

Отказ в применении иностранного права производится в следующих случаях:

1) при наличии императивных норм;

Императивные нормы - нормы непосредственного применения, которые должны применяться, даже если суд обязан применить нормы иностранного права.

Норма права является нормой непосредственного применения, если в ней сказано, что «она регулирует соответствующие отношения независимо от подлежащего применению иностранного права» (ст. 1174 ГК).

В качестве примера можно рассмотреть нормы по исключительной подсудности, нормы, устанавливающие обязательные государственные стандарты, нормы, регулирующие экспортно-импортные запреты, обязательность письменной формы внешнеэкономической сделки и др., без следования которым невозможно обеспечение прав и охраняемых законом интересов участников оборота.

2) когда применение иностранного права противоречило бы основам правопорядка

Иностранное право не применяется в случаях, когда его применение противоречило бы основам правопорядка (публичному порядку) КР. В этих случаях применяется право КР.

Пример: согласно ст. 174 СК нормы иностранного семейного права не применяются в случае, если такое применение противоречило бы основам правопорядка (публичному порядку) Кыргызской Республики. В этом случае применяется законодательство Кыргызской Республики. Например, гей-брак и последствия его заключения для правоотношений в КР не наступают. Нормы наследственного права в отношении партнера по гей браку не

применяются, как к супругу, т.к. заключение гей-брака противоречит основам правопорядка в КР, отраженным в Конституции КР, и наследниками могут быть наследники в порядке очередности по законодательству КР.

В этом случае противоречит основам правопорядка не правовая система иностранного государства, а лишь неприятие некоторых норм правовой системы иностранного государства, противоречащей публичному порядку в КР. Например, в КР запрещена полигамия, однако дети, родившиеся в таком браке пользуются всеми правами по праву КР, в том числе и на взыскание алиментов на содержание такого ребенка.

Ввиду отсутствия в КР исследовательского материала по установлению содержания иностранного права, примеры приведения содержания иностранного права приведены по материалам судебной практики РФ.

Трудности реализации требований закона об установлении содержания норм иностранного права по материалам судебной практики РФ:

1) Обращение в Министерство иностранных дел

Пример: Арбитражный суд в ходе рассмотрения дела направил запрос в Министерство иностранных дел РФ о предоставлении информации о праве Королевства Бельгии по вопросам заключения и исполнения договоров. В материалах дела имеется ответ Министерства иностранных дел РФ со ссылкой на законодательные акты Бельгии. Однако он настолько краток и схематичен, что вряд ли позволил суду воспользоваться им. В решении суда по данному делу отсутствуют ссылки на ответ Министерства иностранных дел РФ.

2) Обращение в научные учреждения.

Пример: В ходе рассмотрения дела арбитражный суд направил запрос в один из правовых институтов с просьбой предоставить информацию об иностранном праве. Институт дал следующий ответ: “[Название института] является научно-исследовательским учреждением и в его компетенцию не входит рассмотрение писем граждан и организаций по существу и дача разъяснений”.

3) Обращение к органам иностранных государств.

Пример: В процессе судебного разбирательства судья Арбитражного суда г. Москвы направил в Министерство юстиции РФ запрос, в котором просил представить нормы материального права Государства Израиль, регулирующие: способы защиты гражданских прав; расторжение договоров; прекращение обязательств; обязательства купли-продажи;

поставки; ответственность за неисполнение обязательств; сроки исковой давности и дать разъяснения к этим нормам. В материалах дела отсутствует ответ из посольства.

4) Обращение в Министерство юстиции

Пример: Многие арбитражные суды РФ обращаются в Министерство юстиции РФ с запросами относительно содержания иностранного права. Однако зачастую даже неоднократные запросы остаются без ответа. В ряде случаев суды получают лаконичные ответы из которых следует, что министерство не располагает соответствующими текстами законов иностранного государства.

5) Обращение в Торгово-промышленную палату РФ

В одном из своих постановлений Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ в качестве источника информации о статусе иностранных лиц ссылался на документы, полученные от представительства Торгово-промышленной палаты РФ в Австрии.

Устанавливать содержание иностранного права обязан суд. Ответственность за невыполнение обязанности устанавливать содержание иностранного права не может быть возложена на стороны. Даже в случае обременения стороны обязанностью установить содержание иностранного права судья не вправе оставить иск без рассмотрения, если стороны не смогут представить требуемых доказательств.

Пример: В другом деле суд не предложил, а обязал ответчика представить законы и иные нормативные акты, регулирующие спорные правоотношения, принятые в иностранном государстве. В ответ на это ответчик заявил, что в его обязанности не входит поиск норм права, по которым истец намеревается привлечь его к ответственности.

Тексты иностранных законов.

Примеры:

№1 В одном из дел, рассмотренных судом, в подтверждение содержания соответствующего закона иностранного государства истец представил текст такого закона с его переводом на русский язык, выполненный переводческой фирмой. Однако текст документа был извлечен из компьютерной сети "Интернет". При таких обстоятельствах суд должен был попытаться установить содержание иностранного закона из иных источников. В любом случае при вынесении решения у суда не было оснований полагаться только на такой документ. Между тем даже апелляционная инстанция основала свои выводы о законности и

обоснованности решения суда первой инстанции исключительно на этом документе.

№2 В другом деле ИП РФ обратился в суд с иском к иностранной компании в связи с ненадлежащим исполнением последней обязательств по поставке товара. Иск подлежал рассмотрению с применением норм иностранного права. Суд пришел к выводу о том, что при рассмотрении споров обязанность доказывания содержания норм иностранного права возложена на стороны. В связи с тем, что стороны не представили сведений о содержании иностранного права, суд применил право РФ поскольку содержание норм иностранного права в разумные сроки не было установлено.

(аналогичная ст.1169 ГК КР: если содержание норм иностранного права, несмотря на предпринятые меры, в разумные сроки не установлено, применяется право КР).

Суд апелляционной инстанции, отменяя решение суда первой инстанции, указал, что бремя представления сведений о содержании норм иностранного права не может считаться возложенным на стороны автоматически. Кроме того, возложение данного бремени на стороны не означает освобождение суда от обязанности по установлению содержания иностранного права. Суд первой инстанции не выносил определения об обязанности сторон по представлению сведений о содержании иностранного права, при этом сам не осуществлял никаких действий по установлению содержания иностранного права, в связи с чем его "быстрый" переход к праву РФ не может считаться правомерным. Только при соблюдении судом требований ГПК о представлении доказательств (например, предупреждение сторон о представлении доказательств установления содержания иностранного права), суд мог применить право РФ.

№3 В другом деле суд вынес решение на основе ксерокопий текстов иностранных законов, причем выполненных на русском языке. При этом судом не использовались какие бы то ни было альтернативные источники информации об этом иностранном праве. Суд не проверял, действуют ли эти законы в иностранном государстве, вносились ли в них изменения и т.д. В деле отсутствуют какие бы то ни было документы, на основе которых можно было бы установить официальное толкование и практику применения этих законов.

По-видимому, сложностями в получении информации об иностранном праве можно объяснить то, что на практике можно встретить судебные решения, которые обоснованы ссылками на конкретные законы иностранного государства или даже в целом на право иностранного государства при отсутствии в материалах дела каких бы то ни было текстов иностранных законов или иных сведений об иностранном праве. В этой связи исследователи обоснованно обращали внимание на то, что действующее

законодательство сформулировано таким образом, что обращение суда в целях получения сведений об иностранном праве в Министерство юстиции или иные компетентные органы или учреждения в России и за границей является правом суда, которому не корреспондирует обязанность указанных учреждений предоставлять такие сведения.

Эти трудности соответствуют и реальным условиям применения норм иностранного права судом КР.

Контрольные вопросы:

1. Каким законом определяется гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность:
 - иностранных граждан,
 - лиц без гражданства,
 - беженцев.
2. Какие дела с участием иностранных лиц вправе рассматривать суды в КР?
3. Вправе ли суды в КР обращаться в иностранные суды с поручениями о совершении отдельных процессуальных действий?
4. При каких условиях документы, выданные, составленные или удостоверенные в соответствии с иностранным правом по установленной форме компетентными органами иностранных государств вне пределов КР в отношении граждан или организаций КР либо иностранных лиц, принимаются судами в КР?
5. Что такое консульская легализация?
6. Что такое апостиль?
7. По каким правилам рассматриваются гражданские дела с участием иностранного государства;
8. Какие требования предъявляются к документам, составленным на иностранном языке?
9. Что такое юрисдикционный иммунитет?
10. Что такое личный закон физического лица?
11. Что такое закон юридического лица?
12. Какие международные договоры регулируют отношения между государствами СНГ?
13. Каким образом устанавливается содержание иностранного права?
14. Что такое коллизионная норма?
15. Что такое императивная норма?
16. На какие дела распространяется исключительная подсудность?
17. На какие дела особого производства распространяется компетенция суда КР?
18. Какие дела с иностранным элементом вправе рассматривать суд КР?
19. При множественности действия правовых систем в стране какое право будет применено?
20. При невозможности определить право, подлежащее применению, какое право применяется?

Приложение

Задачи:

№ 1 Определите подсудность следующих категорий дел:

- а) по иску гражданина КР к гражданину Франции о признании недействительным договора купли-продажи, заключенного на территории КР;
- б) по иску гражданина ФРГ к гражданину КР о признании недействительным договора аренды помещения, находящегося по адресу: г. Бишкек, ул.Московская, д. 2;
- в) по иску А. к Б. (оба граждане КР, проживающие в ФРГ) о расторжении брака.

№ 2 Л.М., проживая во Франции и будучи гражданином Франции, предъявил иск о расторжении брака и разделе имущества к гражданке КР- Н.А. в Трибунал большой инстанции во Франции. Н.А. после фактического распада семьи переехала жить в Бишкек. Спор между супругами возник по поводу квартиры в Париже и дачи в с.Кок-Джар Аламудунского района КР, приобретенных за время совместной жизни.

- 1) Какой суд вправе рассмотреть иски;
- 2) Какое право будет применено при рассмотрении дела?
- 3) Как разрешить возникшие процессуальные вопросы по извещению стороны и ознакомлению с иском?

№ 3 Гражданин КР, находясь в служебной командировке в африканской стране Намибии, приобрел в официальном магазине охотничье ружье, о чем у него имеются все подтверждающие документы.

- 1) Может ли он ввести данное ружье в КР?
- 2) Привести обоснование любого вывода.

№ 4 В районный суд поступило судебное поручение от французского суда общей юрисдикции первой инстанции с просьбой допросить гражданина Д., который являлся свидетелем ДТП, происшедшего в Париже, в связи с которым сейчас предъявлен иск во Франции. Поручение было составлено на французском языке и содержало просьбу произвести допрос свидетеля и оформить процессуальные документы в соответствии с французским процессуальным законодательством. К поручению прилагались соответствующие статьи ГПК Франции.

Как должен поступить суд?

№ 5 Заключая внешнеэкономическую сделку, стороны составили соглашение о выборе права. Правомерно ли составлено такое соглашение, содержащее оговорку о выборе:

1. права истца (ответчика);
2. права места разрешения спора;
3. права места исполнения договора;
4. права, определяемого в порядке, установленном коллизионными нормами КР;
5. гражданского права США;
6. права Турецкой Республики.

№ 6 Истица А. обратилась в суд с иском к С. о расторжении брака. Из материалов дела известно, что ответчик С. является гражданином Грузии и в настоящее время в КР не проживает, последним известным истице местом жительства ответчика является адрес проживания истицы. Исходя из этого, суд вынес определение о возвращении искового заявления в связи с неподсудностью спора, так как спор должен рассматривать суд Грузии.

- 1) Соответствует ли определение требованиям закона?
- 2) Какое бы вы приняли решение?

№ 7 В самолете британской авиакомпании, летящем из Бразилии в Мексику, члены экипажа – граждане Венесуэлы – приняли роды у женщины – лица без гражданства, постоянно проживающей в КР. Известно, что отцом ребенка является гражданин Нигерии, постоянно проживающий в Аргентине. Брак не зарегистрирован в государственных органах.

На гражданство какого государства вправе рассчитывать ребенок?

№ 8 При изучении искового заявления иностранного гражданина, поданного в суд в КР, судья установил, что имеется решение суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, принятое иностранным судом, с которым имеется международный договор КР, предусматривающий взаимное признание и исполнение решений суда.

Какие действия должен провести суд при решении вопроса о принятии иска к производству?

№ 9 В судебном заседании по делу, рассматриваемому с участием иностранного гражданином, данным гражданином были представлены письменные доказательства, составленные на английском языке.

Вправе ли суд принять такие доказательства?

№ 10 В предварительном судебном заседании суд пришел к выводу о наличии у иностранного государства судебного иммунитета.

Какие действия должен произвести суд?

№11 При рассмотрении иска суд в ходе судебного разбирательства установил, что объем юрисдикционных иммунитетов, предоставляемых КР в иностранном государстве, не соответствует объему юрисдикционных иммунитетов, предоставляемых в соответствии с законодательством КР этому иностранному государству при разрешении спора.

Вправе ли суд по собственной инициативе или по ходатайству стороны при таких обстоятельствах применить принцип взаимности?

№12 Представитель иностранного государства, надлежащим образом извещенный судом КР о принятии искового заявления к производству, о возбуждении производства по гражданскому делу, а также о времени и месте судебного заседания, в суд не явился.

1) Вправе ли суд рассмотреть гражданское дело в отсутствие представителя иностранного государства, являющегося ответчиком по делу, в случае его неявки без уважительных причин в судебное заседание?

2) Если да, то при соблюдении каких условий?

№ 13 Гражданин КР Таштанов ехал поездом Республики Молдова из Бишкека до Кишинева. Проезжая по территории Украины, он получил травму плеча и кисти правой руки, а также испортил костюм. Причиной полученных травм и порчи одежды стало нарушение проводником правил уборки общих вагонных помещений, в результате, поскользнувшись, Таштанов в поезде упал. По приезду в г. Кишинев Таштанов обратился в суд с исковым заявлением о возмещении причиненного ему имущественного ущерба и о компенсации морального вреда. Суд возвратил заявление, так как оно было подано не на государственном языке Республики Молдова.

1) Правильно ли поступил суд?

2) Какой суд должен рассматривать иск и каким правовым актом регулируются отношения между КР, Республикой Молдова и Украиной?

№ 14 В одной из газет Республики Казахстан о гражданине КР Д. была напечатана статья, в которой, по мнению Д., о нем излагались клеветнические сведения. Д. в защиту чести и достоинства обратился с иском в районный суд г. Бишкека, где он постоянно проживал.

Правильно ли определена подсудность спора в данной ситуации?

№ 15 Между гражданином Никовым, являющимся гражданином КР и проживающим в г. Токмок и гражданином России Прусаковым, проживающим в г. Ярославле, возник спор по поводу частного дома, находящегося в одном из районов Киевской области (Украина). Для удобства участия в судебных заседаниях стороны договорились, что спор будет рассматривать суд г. Ярославля. Правильно ли стороны определили подсудность спора?

№ 16 Гражданин КР, постоянно проживавший в Лондоне, оставил завещание в простой письменной форме и оставил его на хранение у своего лондонского нотариуса. Вскоре после смерти гражданина выяснилось, что по завещанию он оставил всё имущество своей второй жене - гражданке Великобритании и малолетнему сыну от неё. В КР двое его взрослых детей от первого брака оспорили завещание на том основании, что оно было составлено в форме, не соответствующей законодательству КР, и потребовали суд признать его недействительным и инициировать наследование по закону.

- 1) Какие вопросы должен решить суд при рассмотрении дела?
- 2) Правомерны ли претензии детей от второго брака?

№17 Узбекская компания “Авиаброк-Консалд”, обладающая исключительным

правом на юридическую базу данных законодательства РУз “ПРАВО” заключила лицензионный договор на использование данной базы на территории РФ с российской компанией “Фемида” сроком на 5 лет. Однако через год после подписания договора “Авиаброк-Консалд” обратилась в суд РФ (как это оговаривалось в условиях договора) с требованием аннулировать лицензионное соглашение в связи с тем, что “Фемида” нелегально распространила данную базу на территории США среди нескольких американских юридических фирм. В ответ на ранее поданную претензию руководство “Фемида” мотивировала свои действия тем, что информация была распространена через законное представительство - филиал компании в США “Femida - US” и она действовала в рамках закона. Узбекская компания акцентировала в своем иске на то обстоятельство, что договор предусматривал использование базы данных только на территории РФ.

Право какого государства будет применено при рассмотрении дела?

№18 Юристу крупной внешнеторговой компании поручили предъявить судебные претензии американской фирме за срыв поставок сырья на предприятия партнера компании - индонезийского холдинга, по отношению к которому она является посредником. В тексте контракта с американской фирмой не было оговорки о публичном порядке и указания на место его заключения.

Каким образом юрист должен определить суд страны, куда правомерно в этой ситуации заявлять иск?

№19 Гражданин КР, находясь в регулярных командировках на Украине, в тайне от своей жены по фиктивным документам заключил еще один брак с гражданкой этой страны, не расторгнув прежний брак. От нового брака у него родился сын. Через пять лет гражданин погибает в авиакатастрофе и становится известно о его двух браках в КР и на Украине. Первая жена и вторая жена включились в борьбу за наследство.

- 1) В судах какой страны должны рассматриваться иски?
- 2) Какие права на наследство по закону имеют стороны?

№ 20 Гражданин КР продал гражданину Украины автомобиль, зарегистрированный во Франции. Сделка совершилась на территории Белоруссии.

Законодательство какого государства будет иметь приоритет при определении правомерности совершения сделки и установления прав собственности?

№ 21 При рассмотрении дела о взыскании задолженности по иску иностранной компании к ответчику АО КР последнее обратилось в суд с встречным иском о признании сделки займа недействительной по тому основанию, что один из директоров АО КР имел личную заинтересованность в заключении незаконной сделки. В качестве доказательств наличия заинтересованности одного из своих директоров в совершении сделки ссылались на выписки из торгового реестра зарубежного государства. Как следовало из указанных выписок, то же лицо являлось одновременно членом совета директоров иностранного контрагента -ответчика по сделке, из которой возникла задолженность. Кроме того, ответчик ссылался на нормы иностранного права, согласно которым изменения в составе совета директоров компании должны в обязательном порядке вноситься в торговый реестр. Это позволило ответчику оспаривать указанную сделку на основании требования закона “Об акционерных обществах” (ст. 73) к порядку заключения сделки, в совершении которой имеется заинтересованность.

1) Какой суд должен рассматривать данное дело?

1) По праву какого государства -иностранного или КР- будет рассматриваться данное дело?

№ 22

Ситуация №1 АО КР обратилось в суд с иском к финской авиакомпании, имеющей представительство в КР о взыскании стоимости недостающего груза.

1) Какой суд должен рассматривать данное дело?

1) По праву какого государства -иностранного или КР- будет рассматриваться данное дело?

Ситуация №2 Если бы между сторонами была установлена договорная ответственность, по которой все споры между перевозчиком и организацией должны рассматриваться по месту нахождения головного предприятия,

1) Какой суд должен рассматривать данное дело?

1) По праву какого государства -иностранного или КР- будет рассматриваться данное дело?

№23 Австрийская фирма обратилась в арбитражный суд с иском о взыскании с ОАО КР процентов за пользование и штрафа за невозврат краткосрочного кредита. Применив законодательство КР, суд иск удовлетворил. Истец обжаловал данное решение, сославшись на то обстоятельство, что суд, руководствуясь при вынесении решения законодательством КР, неверно решил вопрос о применимом праве и неверно рассчитал сумму задолженности российского ответчика. В то же время истец не представил свидетельств о своем правовом статусе по праву Австрии. Ответчик представил в суд заявление ОАО КР о том, что истец не зарегистрирован в Австрии в качестве коммерческого предприятия и, в силу последнего обстоятельства, его ссылка на австрийское право несостоятельна.

- 1) Каким образом можно определить правовой статус истца?
- 2) Какое право подлежало применению при разрешении спора?
- 3) Если у австрийской фирмы отсутствуют доказательства его правового положения, какое вы примете решение?