

ВЗАИМНОСТЬ И РЕТОРСИЯ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ

Овечкина Анна Сергеевна

студент Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), РФ, г. Киров

Сакс Валерия Александровна

студент Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), РФ, г. Киров

RECIPROCITY AND RETORSION IN PRIVATE INTERNATIONAL LAW

Anna Ovechkina

Student of the Volgo-Vyatka Institute (branch) University named after O.E. Kutafina (Moscow State Law Academy), Russia, Kirov

Valeria Saks

Student of the Volgo-Vyatka Institute (branch) University named after O.E. Kutafina (Moscow State Law Academy), Russia, Kirov

Аннотация. В данной статье приводятся такие понятия, как взаимность и реторсия в международном частном праве. Разграничивается понятие взаимности в широком и узком смысле. Выделяется значимость принципа взаимности. В силу особенностей норм разных государств, особо отмечаются случаи, когда следует говорить о взаимности, а когда о реторсии. Также указываются субъекты и цели установления реторсии.

Abstract. This article presents such concepts as reciprocity and retorsion in private international law. The concept of reciprocity in a broad and narrow sense is distinguished. The importance of the principle of reciprocity is highlighted. Due to the peculiarities of the norms of different states, cases are particularly noted when it is necessary to talk about reciprocity, and when about retorsion. The subjects and goals of establishing the retorsion are also indicated.

Ключевые слова: международное частное право; взаимность; материальная взаимность; формальная взаимность; права и обязанности; особый режим; ограничение прав; общественные отношения; реторсия.

Keywords: private international law; reciprocity; material reciprocity; formal reciprocity; rights and obligations; special treatment; restriction of rights; public relations; retorsion.

В международном частном праве принцип взаимности понимается в широком и узком

смыслах. Начнем с широкого смысла. Под ним понимается предоставление лицу такого же объема прав и обязанностей в иностранном государстве, как в родном государстве. Например, гражданин России поехал отдыхать на автомобиле в другую страну. В Российской Федерации у него есть право собственности на данную машину, значит, в иностранном государстве он так же будет иметь право собственности. Если говорить об узком смысле, то под взаимностью понимается предоставление особого режима- национального режима или режима наибольшего благоприятствования [3].

Проанализировав понятие принципа взаимности, можно выявить его сущность. Сущность взаимности в международном частном праве: предоставление физическим и юридическим лицам иностранного государства определенных прав при условии, что физические и юридические лица предоставляющего эти права государства будут пользоваться аналогичными правами в данном иностранном государстве.

Государства предпочитают совершать по отношению к другим государствам аналогичные действия исходя из целесообразности, а также каких-то иных собственных целей. Соответственно принцип взаимности как таковой не входит в состав нерушимых принципов международного права. Утверждение такого принципа в международном праве в качестве обычно правового вряд ли оправданно.

Достаточно много на практике существует международных отношений, которые не отвечают данному принципу. Например, назовем преференции для развивающихся стран. Никому вообще не запрещается предоставлять другому льготы и т.п. в одностороннем порядке [5].

Принцип взаимности необходимо считать принципом международных отношений, международного сотрудничества, международной жизни в широком смысле этого понятия, который, однако, не имеет юридического наполнения и не может считаться частью *ius cogens*.

Данный принцип проявляется в политике взаимодействия и сотрудничества государств, когда каждое государство не обязано, но вправе в одностороннем порядке содействовать другому. И осуществляет данные действия, когда каждое из них признает другое как субъекта международного сообщества. Государство поступает так во имя сохранения хороших отношений или с точки зрения своих стратегических целей, а не сиюминутной выгоды, оно по своей воле соглашается пойти на аналогичную или другую уступку.

Наиболее четко принцип взаимности в МЧП выражен в ст. 1189 «Взаимность» раздела VI «Международное частное право» третьей части Гражданского кодекса РФ. Стоит отметить, что было бы ошибочно считать, что в российском МЧП использование принципа взаимности ограничивается исключительно коллизионным регулированием, и что российский законодатель предпочел такую трактовку содержания и сферы использования данного принципа, которая текстуально выражена в ст. 1189 «Взаимность», связав взаимность именно с вопросами собственно применения иностранного права: «Подходя к регламентации данного института в Российской Федерации с точки зрения, выраженной непосредственно в правовом акте (ГК), необходимо констатировать: ...взаимность закрепляется только в связи с применением иностранного права».

Предполагаем, что значимость принципа взаимности, больше в материально-правовом регулировании и в международном гражданском процессе, нежели в коллизионном регулировании, поэтому ограничивать данный принцип именно и только сферой коллизионного регулирования недопустимо.

В международном частном праве выделяют два вида взаимности: материальную и формальную. Материальная взаимность заключается в предоставлении иностранным физическим и юридическим лицам таких же прав и обязанностей, которыми наделяются в данном иностранном государстве отечественные граждане и юридические лица. Формальная взаимность — это предоставление иностранным физическим и юридическим лицам правомочий, которые вытекают из местного закона. Иностранные лица могут находиться в равноценном положении с местными физическими и юридическими лицами. Спецификой формальной взаимности является то, что лица в иностранном для себя государстве наделяются правами, которыми обладают отечественные граждане, в их число входят также и

те права, которыми они не пользуются в своей стране. Однако иностранцы не могут требовать предоставления им тех прав, которыми они обладают в своей стране, если предоставление таких прав не предусмотрено законодательством другого государства [8].

В силу особенности правовых систем государств и различий законодательства, существуют ряд проблем в отношении взаимности. В таких случаях следует говорить о реторсии.

Под реторсией понимаются ограничения в правах физических и юридических лиц другого государства или иные меры (например, введение визового контроля въезда для граждан соответствующего государства в противодействие отмене последним безвизового передвижения по его территории для граждан первой страны и т.п.), возникшие в качестве ответа на действия первого государства [4].

Таким образом, главной целью применения реторсии является восстановление принципа взаимности по отношению к соответствующему государству, прекращение ущемления его интересов. Реторсия выступает в качестве защитного механизма интересов физических и юридических лиц, а также самого государства в целом. Важно, что меры, используемые в качестве реторсии, должны быть пропорциональны вызвавшему их акту и прекращаться с момента восстановления прежнего положения. В соответствии с нормами международного права применение реторсии в отношении определенного иностранного государства не может рассматриваться как нарушение принципа не дискриминации. Однако, применяя ограничительные меры, государство должно учитывать два аспекта одновременно: данные меры должны быть пропорциональны акту, их вызвавшему; должны быть прекращены с момента восстановления прежнего положения[5].

Таким образом, на основе вышеизложенного можно сделать вывод, что реторсия, являясь принудительной мерой, предполагает достижение:

- 1) прекращения международного правонарушения;
- 2) защиты прав;
- 3) восстановления прав, что в конечном счете служит восстановлению мирового правопорядка, а в случае необходимости давления на иностранное государство как при отказе исполнения возлагаемых на него обязательств, так и при ненадлежащем их исполнении.

Ответные ограничения, согласно законодательству Российской Федерации, могут вводиться Правительством РФ. Например, Правительство Российской Федерации может вводить меры ограничения внешней торговли товарами, услугами и интеллектуальной собственностью (ответные меры) в следующих случаях:

- 1) не выполняет принятые им по международным договорам обязательства в отношении Российской Федерации;
- 2) предпринимает меры, которые нарушают экономические интересы Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований или российских лиц либо политические интересы Российской Федерации, в том числе меры, которые необоснованно закрывают российским лицам доступ на рынок иностранного государства или иным образом необоснованно дискриминируют российских лиц;
- 3) не предоставляет российским лицам адекватную и эффективную защиту их законных интересов в этом государстве, например, защиту от антиконкурентной деятельности других лиц;
- 4) не предпринимает разумных действий для борьбы с противоправной деятельностью физических лиц или юридических лиц этого государства на территории Российской Федерации [6].

В соответствии с ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» от 8 декабря 2003 г. Правительство России может вводить меры ограничения

внешней торговли против иностранного государства, если это иностранное государство не выполняет принятые на себя международные обязательства в отношении России или если иностранное государство предпринимает меры, нарушающие экономические интересы России и российских лиц. В ст. 1194 Гражданского кодекса РФ указывается, что Правительством РФ могут быть установлены ответные ограничения (реторсии) в отношении имущественных и личных неимущественных прав граждан и юридических лиц тех государств, в которых имеются специальные ограничения имущественных и личных неимущественных прав российских граждан и юридических лиц. В Гражданском процессуальном кодексе РФ такое правило также закреплено. Так, в п. 4 ст. 398 указано, что Правительством РФ могут быть установлены ответные ограничения в отношении иностранных лиц тех государств, в судах которых допускаются такие же ограничения процессуальных прав российских граждан и организаций. Таким же образом это вопрос решается и в других странах.

В связи с этим стоит отметить особенность субъектного состава правоотношений, связанных с применением реторсии. С одной стороны, всегда от имени выступает правительство какого-либо государства, с другой — иностранное частное лицо. Из-за такого субъектного состава авторам трудно однозначно заявлять о публичной или частноправовой природе реторсии, однако это же обстоятельство несомненно свидетельствует о наличии и неразрывности как публичных, так и частноправовых аспектов в правоотношениях, возникающих при реализации международного принципа реторсии [7].

Немаловажно, что правом на установление реторсии обладают органы исполнительной государственной власти. Так, если суд, рассматривающий определенное дело, находит в нем необоснованные ограничения такого рода, то большей частью он не обладает полномочием установления реторсии. Однако в мировой практике существуют примеры и другого рода. Например, согласно законодательству Китайской Народной Республики в вопросах «обратной взаимности», существует следующее правило: «..если суды иностранного государства налагают ограничения на процессуальные права граждан, предприятий и юридических лиц Китайской Народной Республики, народные суды будут соблюдать принцип взаимности в отношении ограничения прав граждан, предприятий и организаций такой страны» (ст. 187 ГПК КНР).

Одним из основных требований, предъявляемых в современном международном праве к реторсиям, является их безопасность для «третьих лиц». Речь идет о недопущении негативных последствий мирного населения иностранного государства, в отношении которого используется реторсное право. Предположим, что это вполне достижимо при реализации механизма достоверной информации об эффективности применения ответных ограничительных мер и их последствиях в рамках ООН, обеспечиваемого Советом Безопасности [9].

Таким образом, реторсии следует рассматривать как особое средство охраны права, правомерность которых предопределена вынужденной самообороной государства в рамках своей самостоятельной деятельности.

На сегодняшний день значение таких понятий, как «взаимность» и «реторсия» очень возросло. Наличие таких понятий заключается одновременно в предоставлении юридическим и физическим лицам иностранного государства определенных прав при условии, эти лица страны, их предоставляющей, будут пользоваться аналогичными правами в данном иностранном государстве, а также в принудительных действиях государства, отвечая таким образом на недружественный акт иностранного государства, поставившего в дискриминационные условия физические и юридические лица российского государства. Порой, проанализировав российское законодательство, делаешь вывод, что иностранные граждане обладают огромным спектром прав, почти таким же, как и граждане нашей страны. А в ответ, россияне в других странах, таких, как например Китай, имеет совсем немного прав, что порой выражается в спорах, негодованиях и т.д. Таким образом, вопрос прав иностранных граждан в РФ, и наоборот, открыт, и требует вмешательства, и более тщательного внимания к себе со стороны органов государственной власти.

Подводя итог, хотелось бы отметить актуальность данной темы в настоящий период. Точное понимание сущности взаимности и реторсии в МЧП, а также их роли в нем, помогает более

точно регулировать общественные отношения с иностранными государствами, тем более развитию данных отношений в последнее время уделено существенное внимание Российской Федерации.

Список литературы:

1. Российская Федерация. Законы. Конституция Российской Федерации : текст с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) : [принята всенародным голосованием 12.12.1993 года]. – Москва, 2020. – Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст : электронный.
2. Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть третья : текст с изм. и доп. вступ. в силу с 08.12.2020 : [принят Государственной Думой 21 октября 1994 года : одобрен Советом Федерации 30 ноября 1994 года]. – Москва, 2020. – Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. –Текст : электронный
3. Аблезгова, О. В. Международное частное право : Ответы на экзаменационные вопросы : Учеб. пособие для вузов. - М.: Экзамен, 2005. - 191 с.
4. Ануфриева Л.П. Международное частное право. - М.: БЕК, 2002. - 264с.
5. Вельяминов, Г.М. Международное экономическое право и процесс: (Акад. курс) : Учебник. - М.: Волтерс Клувер, 2004. - 477 с.
6. Кузнецова, Н.В. Международное частное право: Учебно-методическое пособие. – Ярославль.: ЯФ МФЮА, 2013. – 156 с.
7. Стоянова А.В, Черниенко Ю.М. Реторсия: Частноправовые и публично-правовые аспекты. Журнал образование и право. А.В. Стоянова.-2014г. №5.
8. Попова, А.В. Международное частное право. - СПб.: Питер, 2010.- 192 с.
9. Шлюндт, Н.Ю. Понятие реторсий в современном международном праве. Фундаментальные исследования. Н.Ю. Шлюндт.- 2014. – № 6.