**УДК 341.9.018**

**Барабаш А.Г.,**канд. юрид. наук, доцент

доцент кафедри цивільного, господарського права та процесу

**Жернова М.Г.,** студентка юридичного факультету

групи КПР-171

*Національного університету «Чернігівська політехніка»*

**ДЖЕРЕЛА МІЖНАРОДНОГО ПРИВАТНОГО ПРАВА**

**Актуальність теми**. Незважаючи на численні дослідження джерел права та їх видів, залишаються не висвітленими питання особливостей джерел міжнародного приватного права, їх місця в ієрархії форм вираження правових норм.

**Метою дослідження** є висвітлення поняття джерел міжнародного приватного права, їх видів; відмінностей у системі загальних джерел права і джерел міжнародного приватного права.

 **Виклад основного матеріалу.** Міжнародне приватне право як галузь права – це система юридичних норм, спрямованих на регулювання міжнародних невладних відносин з «іноземним елементом». Під «невладними відносинами», на наш погляд, розуміються відносини між несуверенними суб’єктами, засновані на диспозитивному методі. Згідно зі ст. 1 Закону України «Про міжнародне приватне право» ознака «іноземного елементу» у міжнародному приватному праві може проявлятися в одній або кількох з таких форм:

хоча б один учасник правовідносин є громадянином України, який проживає за межами України, іноземцем, особою без громадянства або іноземною юридичною особою;

об’єкт правовідносин знаходиться на території іноземної держави;

юридичний факт, який створює, змінює або припиняє правовідносини, мав чи має місце на території іноземної держави.

Вказані ознаки також можна застосувати до характеристики джерела міжнародного приватного права.

Загальновизнано, що до джерел міжнародного приватного права відносяться форми, у яких виражені правові норми. На наш погляд, джерелом міжнародного приватного права можна вважати нормативний акт, міжнародний договір чи іншу форму, за умови, що вона відповідає наступним ознакам:

регулює відносини між приватними несуверенними суб’єктами (фізичними та/або юридичними ознаками);

регулює відносини, які засновані на диспозитивному методі;

регулює відносини, обтяжені «іноземним елементом».

Розглядаючи поняття джерела міжнародного приватного права, варто акцентувати увагу на тому, що майже всі вчені визначають дуалістичний характер джерел міжнародного приватного права. З одного боку, джерелами є міжнародні договори й угоди, з іншого – внутрішнє законодавство та судовий прецедент окремих держав, а також звичаї, що застосовують у сферах торгівлі й перевезення [1, с. 48]. Це означає, що норми міжнародного приватного права містяться як у міжнародних договорах, так і у внутрішньому законодавстві, яке потрібно розуміти не тільки як закони, підзаконні акти, звичаї, а також і як судовий прецедент [2, с. 61].

Що стосується внутрішнього законодавства як джерела міжнародного права, то це певний нормативно-правовий акт, який встановлює порядок регулювання приватноправових відносин, які хоча б через один із своїх елементів пов’язані з одним або кількома правопорядками, іншими, ніж національний правопорядок [3, с. 268]. Таким нормативно-правовим актом може бути окремий закон. Наприклад, Закон Чеської Республіки «Про міжнародне приватне право» від 25 січня 2012 року [4], Закон Республіки Білорусь «Про міжнародне приватне право та процесуальне право» від 27 листопада 2007 року [5].

В деяких країнах окремі нормативні акти, які регулюють міжнародні приватні відносини не прийняті, але такі відносини регулюються відповідними розділами цивільних та/або сімейних кодексів. Наприклад, Книга X Цивільного кодексу Квебеку (Канада), Розділ 11 Сімейного кодексу Болгарії 1985 року.

До внутрішнього законодавства України, як джерела міжнародного приватного права, відносяться спеціальний Закон «Про міжнародне приватне право», Кодекс торговельного мореплавства України, розділ XI Цивільного процесуального кодексу України, розділ VI Сімейного кодексу, закони «Про зовнішньоекономічну діяльність» від 16 квітня 1991 року, «Про правовий режим іноземного інвестування» від 19 березня 1996 року, «Про угоди про розподіл продукції» від 14 вересня 1999 року, «Про закордонних українців» від 4 березня 2004 року, «Про правовий статус іноземців та осіб без громадянства» від 22 вересня 2011 року.

Міжнародні договори є другим за значенням джерелом міжнародного приватного права. Міжнародний договір – це укладений у письмовій формі договір з іноземною державою чи іншим суб’єктом міжнародного права, він регулюється міжнародним правом, незалежно від того, міститься договір в одному чи декількох пов’язаних між собою документах, і незалежно від його конкретного найменування [6, c. 36].

Без відповідної трансформації міжнародний договір не стає обов’язковим для виконання. Ратифікація міжнародних договорів України здійснюється шляхом прийняття закону про ратифікацію, невід’ємною частиною якого є текст міжнародного договору [7, с. 12]. Після ратифікації міжнародні договори застосовуються у порядку, передбаченому для норм національного законодавства.

Міжнародно-правові звичаї є закріпленням міжнародно-правових зобов’язань, передусім в усній формі, які в сукупності утворюють, відповідно, так зване неписане право (lex non scripta) [8, c. 25].

Правові звичаї є неписаними формами права, на відміну від писаного джерела права – нормативно-правового акту. Однак це не означає, що вони не можуть мати письмовий вигляд. Правовий звичай визнають історично першим джерелом права [9, c. 129], яке тією чи іншою мірою як раніше, так і зараз використовується в усіх правових системах [10, c. 175]

Судова та арбітражна практика визнається джерелом права лише в окремих країнах. Під судовою практикою розуміється рішення судів по конкретних справах, в яких втілюються погляди суддів і які стають правовою основою при розв’язанні в майбутньому аналогічних справ. Тобто, судова практика складається з судових прецедентів, і тому логічно, що джерелом міжнародного приватного права називають правовий прецедент[11, с. 46].

Прихильники визнання судового прецеденту, як джерела права в Україні, наводять проблем, які він дозволить вирішити. Так, Л.А. Луць зазначає, що необхідність визнання судового прецеденту офіційним джерелом права на сьогодні спричинена прогалинами існуючої системи законодавства та покликана потребою забезпечення справедливого судового розгляду справ [12, с. 12].

До данного моменту немає єдиної точки зору, щодо визнання доктрини джерелом міжнародного приватного права чи не визнання даної форми як джерела права. Правова доктрина – це висловлювання вчених, визнані на офіційному, державному чи міжнародному рівні (експертні висновки, монографії, коментарі до законодавства, відповіді на запити офіційних органів і посадових осіб). У деяких державах існує «право розбіжностей» **(jus contraversum)**– вчені мають право висловлювати різні думки з приводу того чи іншого питання. Однак, національне законодавство не визнає такої форми права як наукова доктрина. Л. Лунц констатував те, що в міжнародному приватному праві частіше ніж при обговоренні питань інших галузей права застосовується правова доктрина. Але це, на його думку, не дає підстав для того, щоб оголошувати правову доктрину джерелом чи, навіть, допоміжним джерелом міжнародного приватного права, тому що те чи інше теоретичне судження, не сприйняте законом, міжнародною угодою, іншими джерелами права, а тому воно не має обов’язкового значення [13, с. 68].Однозначно не визнаючи доктрину джерелом міжнародного приватного права, В.П. Звеков звертає увагу на відомий випадок, коли до правової доктрини зверталися для обґрунтування рішення, яке приймалося Зовнішньоторговою арбітражною комісією[14, с. 41-42].

Проаналізувавши особливості джерел міжнародного приватного права та їх види, ми дійшли наступних **висновків:**

1) Джерела міжнародного приватного права займають особливе місце серед інших джерел національного права, оскільки для них характерне:

регулювання відносин між приватними несуверенними суб’єктами (фізичними та/або юридичними ознаками);

регулювання відносин в основі яких лежить диспозитивний метод;

регулювання відносин обтяжених іноземним елементом.

2) Основними видами джерел міжнародного приватного права, які визнає Україна, є нормативно-правові акти внутрішнього законодавства, міжнародні договори, міжнародні звичаї.

**Список літератури**

1. Богуславский М.М. Международное частное право. М. Юристъ, 2004. 604 с.
2. Лунц Л.А. Курс международного частого права в 3-х т. Л.А. Лунц. М. Юрид. лит. 1973. Т.1 : Общая часть. 1973. 181 с.
3. Чевичалова Ж.В. Надімперативні норми у міжнародному приватного праві. Вісник Національного університету «Юридична академія України імені Ярослава Мудрого». Серія: Економічна теорія і право. №1(16). 2014. С. 267-272.
4. Zákon o mezinárodním právu soukromém : zákonу České republiky č. 91/2012 Sb. ze dne 25. ledna 2012. URL : https://www.zakonyprolidi.cz/cs/2012-91
5. Закон аб міжнародным прыватным праве і працэсуальнае права №5718 дата прыняцца 27.11.2007. Закон Рэспублікі Беларусь. URL : https://av-saimincekas.com/be/milletlerarasi-ozel-hukuk-ve-usul-hukuku-hakkinda-kanun/
6. Цивільний кодекс України: науково-практичний коментар / За ред. розробників Проекту Цивільного кодексу України. К.: Істина, 2004. 928 с.
7. Фединяк Г.С. Міжнародне приватне право (у запитаннях та відповідях).: навч. посіб. К.: Атіка, 2000. 336 с.
8. Аречага Э.Х. де. Современное международное право: пер. с исп. Э. Х. де Аречага. Москва : Прогресс, 1983. 480 c.
9. Комаров С.А. Общая теория государства и права: учебник. 7-е изд. СПб.: Питер, 2005. 512 с.
10. Общая теория права и государства: учебник под ред. В. В. Лазарева. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Юристъ, 2-2. 520 с.
11. Скаридов А.С. Международное частное право: учеб. пособие. 3-е узд. СПб.: Изд-во Михайлова В. А., 2000. 397 с.
12. Луць Л.А. Перспективи становлення судового прецеденту як джерела права України. Вісник центру суддівських студій. 2006. № 6. С. 9-15.
13. Лунц Л.А. Курс международного частного права: в 3 т. М.: Спарк, 2002. 1007 с.
14. Звеков В.П. Международное частное право: курс лекций. Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ. М.: Изд. группа НОРМА. ИНФРА. 1999. 667 с.