

Шпак К.С., Алимова О.В. Проблема обхода закона в международном частном праве // Академия педагогических идей «Новация». Серия: Научный поиск. – 2019. – №1 (январь). – АРТ 11-эл. – 0,2 п.л. - URL: <http://akademnova.ru/series-scientific-search>

Рубрика: ЮРИДИЧЕСКИЕ НАУКИ

УДК: 341

Шпак Константин Сергеевич

студент 4 курса, юридический факультет
ФГБОУ ВО «Ростовский государственный экономический
университет» (РИНХ)
г. Ростов-на-Дону, Российская Федерация
e-mail: Constantin.shpak@mail.ru

Алимова Ольга Викторовна

старший преподаватель кафедры гражданского права
ФГБОУ ВО «Ростовский государственный экономический
университет» (РИНХ)
e-mail: Oly_spi@mail.ru

**ПРОБЛЕМА ОБХОДА ЗАКОНА В МЕЖДУНАРОДНОМ
ЧАСТНОМ ПРАВЕ**

Аннотация: В данной статье проведен анализ некоторых попыток обхода закона причем как в современное время, так и за долго до легализации законно этого правового явления. Был рассмотрен опыт заключения однополых браков в некоторых странах, а точнее проблема легализации такого союза. На основе этих примеров и были выделены возможные варианты обхода закона.

Ключевые слова: обход закона, правовое явление, однополые браки, брак, коллизионные нормы, причины обхода закона в Российской Федерации.

Shpak Costantin

fourth-years student, faculty of law
Rostov state University of Economics
Rostov-on-Don, Russian Federation

Alimova, Olga

senior lecturer, department of civil law
Rostov state University of Economics
Rostov-on-Don, Russian Federation

THE PROBLEM OF THE BYPASS OF THE LAW IN INTERNATIONAL PRIVATE LAW

Abstract: This article analyzes some attempts to circumvent the law, both in modern times and long before the legalization of this legal phenomenon. The experience of entering into same-sex marriage in some countries, or rather the problem of legalizing such a union, was considered. On the basis of these examples, possible options for circumventing the law were identified.

Keywords: circumvention of the law, legal phenomenon, same-sex marriages, marriage, conflict of laws rules, reasons for circumvention of the law in the Russian Federation.

Впервые такое правовое явление как обход закона появилось в семейном праве. При возникновении таких ситуаций, когда в государстве одного из супругов по каким-то причинам не регистрировали брак, брачующиеся были вынуждены ехать в другое государство и регистрировать брак там. Наглядным примером этого явления в данном правовом институте может послужить дело аж 1878 года, которое имело место быть во Франции. Некая княгини де Бофремон сбежала от своего суженного с князем, именуемым Бибеску. Французское законодательство XIX века не допускало развода и тогда де Бофремон вместе с князем была вынуждена перебраться в герцогство Сакен-Альтенбургское и принять соответствующее гражданство. В результате этого де Бофремон получила развод, вышла за князя Бибеску и сразу же вернулась во Францию. Князь де Бофремон подал иск о признании брака недействительным княгини де Бофремон с князем Бибеску и получил удовлетворение в иске. Кассационный Суд утвердил это решение, сославшись на «принцип французского права о нерушимости брака».

Обход закона – это искусственное создание таких условий, наличие которых изменяет применение закона. Более полно данное понятие можно раскрыть как намеренное и искусственное создание лицом коллизионной привязки гражданско-правового отношения к какой-либо определенной национально-правовой системе, и создание тем самым коллизии законов с целью вызвать применение одного национального закона и избежать применение другого.

Вопрос правового регулирования такого правового явления как обход закона всегда сопровождался бурными спорами в российской юридической науке начиная с момента первого его упоминания.

Противниками правового закрепления этого явления были такие известные ученые как А. И. Муранов, Ю. Бузедов, Л. А. Лунц, А. А. Данилова, А. В. Волков. Самым ярким примером, по моему мнению, будет служить критика доктора юридических наук А. И. Муранова. Еще в 1999 году он критиковал ст. 1231 проекта части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации, предлагавшей объявить недействительными сделки, заключенные в обход национального коллизионного регулирования. Также им подвергалась критике на стадии изменения ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации предложение о введении в данную статью понятие обхода закона¹.

Невзирая на критику и протесты профессиональных слоев общества, законодатель в 2013 году все-таки дополняет статью 10 Гражданского кодекса Российской Федерации формулировкой о недопустимости действий в обход закона с противоправной целью.

На данный момент, по истечению уже достаточно приличного времени с момента введения указанного выше запрета и когда уже появилась соответствующая судебная практика по данной проблеме, можно сделать некие итоги и непосредственно резюмировать им соответствующие теоретические выводы.

Так, в условиях современного мира, полным ходом идет легализация однополых браков, но правда не во всех странах эта идея приветствуется благоприятно. Это объясняется тем, что как правило, к этому феномену относятся в лучшем случае скептически, а в худшем с ненавистью и призрением. Но все же такое явление как однополые браки имеют место быть на практике. И так как не во всех странах это легализировано, а в

¹ Лунц Л.А. Курс международного частного права в 3 томах// М.: Спарк. 2002. – 1007с

некоторых и вообще запрещено, то многие пары встречаются с трудностями при заключении такого брака. Вот в этом то случае и может быть предпринята попытка обхода закона. Посмотрим пример на нашем государстве. Законодательство Российской Федерации не предусматривает легализацию однополых браков. Однако, российские граждане при желании могут получить гражданство в той стране, где эти браки официально разрешены и зарегистрировать брак там, но такой брак все равно не будет признаваться в нашей стране. Это один вариант обхода закона.

Я противник узаконивания таких браков, потому что не признаю однополые союзы, не мужчин с мужчинами, не женщин с женщинами, так как придерживаюсь «старой школы» союза мужчины и женщины. Но если посмотреть на данный пример с точки зрения рассматриваемой мной темы, то можно предположить, что данный союз можно заключить и без учета стандартных стереотипов. То есть если две девушки, например, решили жить вместе, а потом одна из них попала в больницу, то нет абсолютно ни одной причины, чтобы вторая не могла ее посещать как «близкий родственник». Ведь брак это вопрос юридический. Заключившие брак супруги сообщают государству, что они вступили в семейную связь и это позволяет им получить статус близкого родственника, о есть они могут посещать друг друга в больнице, делить совместно нажитое имущество в случае развода, наследовать его в случае смерти и так далее. Так, в рамках нашего законодательства, заключенный однополый брак хоть и не будет признаваться в нашей стране, но при этом он не теряет установленное статьей 1119 Гражданского кодекса Российской Федерации² право

² Гражданский Кодекс РФ (часть 1) от 30.11.1994г. № 51-ФЗ (в актуальной редакции)// Собрание законодательства РФ. 2018. Ст.3158.

устанавливать свободу завещания, то есть при жизни один из супругов может завещать имущество своему однополному супругу либо обязать третьему лицу исполнить завещание в его пользу. Вот и второй пример возможного обхода закона.

Часть VI «Международное частное право» Гражданского кодекса не упоминает понятие «обход закона». Однако статья 10 Гражданского кодекса Российской Федерации устанавливает, что не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав.

В некоторых странах прямо запрещен обход закона. Примером можно указать статью 21 Гражданского кодекса Португалии в которой повествуется следующее: «При применении коллизионных норм не учитывается фактические составы и права, созданные с обманным намерением обойти применимость того закона, который в других обстоятельствах являлся бы компетентным». Другим примером может служить статья 159 Гражданского кодекса Аргентины, по которой договоры, заключенные за границей с целью обходов законов Аргентины, недействительны, даже если они действительны по закону места их заключения. Однако данное правовое явление вообще никак не закреплено на законодательном уровне в таких странах как США, Австрия, Швейцария.

Таким образом, понятие «обход закона» не имеет четкого определения на законодательном уровне. Национально законодательство стран может как признавать данную категорию и закреплять ее законодательно, так и не предусматривать совсем. Факт обхода закона может устанавливаться только судом. Также следует учесть тот факт, что данная сфера еще достаточно узкая, но постепенно она приобретает новые формы.

Список использованной литературы:

Правовые акты:

1. Гражданский Кодекс РФ (часть 1) от 30.11.1994г. № 51-ФЗ (в актуальной редакции)// Собрание законодательства РФ. 2018. Ст.3158.

Научная литература:

1. Лунц Л.А. Курс международного частного права в 3 томах// М.: Спарк. 2002. –1007с.

Дата поступления в редакцию: 11.01.2019 г.

Опубликовано: 11.01.2019 г.

*© Академия педагогических идей «Новация». Серия: «Научный поиск»,
электронный журнал, 2019*

© Шпак К.С., Алимова О.В., 2019