



Совершенство бизнеса,
улучшаем мир

14 августа 2019 г.

Law Messenger



Постановление Пленума ВС РФ о применении норм МЧП

Российская практика юридических услуг EY является одной из ведущих юридических фирм в рамках ежегодного рейтинга IFLR1000 2019 в категориях: «Корпоративное право: Слияния и поглощения», «ГЧП/Частное финансирование», «Развитие проектов: Электроэнергетика» и «Реструктуризация и банкротство».

Follow us



[facebook.com/groups/EYLawRussia/](https://www.facebook.com/groups/EYLawRussia/)

Верховный суд РФ разъяснил применение некоторых норм международного частного права в постановлении Пленума Верховного суда РФ от 9 июля 2019 №24 «О применении норм международного частного права судами Российской Федерации».

В частности, ВС РФ ответил на следующие вопросы:

- ▶ Какое право применяется к договору о создании юридического лица и SHA?
- ▶ Как сторонам договориться о применимом праве?
- ▶ Можно ли изменить ранее выбранное сторонами применимое право?
- ▶ Допускается ли применять к разным частям одного договора различное применимое право?
- ▶ Допускается ли альтернативное соглашение о применимом праве?
- ▶ Могут ли стороны выбрать нейтральное право?
- ▶ Что делать если стороны не указали в договоре ссылку на используемые ими Инкотермс?

Более подробно читайте в нашем обзоре.

Более детально:

Общие положения

1. **Перечень иностранных элементов, установленный ГК РФ, при наличии которых судам следует определять право, подлежащее применению не является исчерпывающим (п. 1 ст. 1186 ГК РФ).**

В соответствии с п. 1 ст. 1186 ГК РФ суды определяют право, применимое к правоотношению в случае, когда участником отношения является иностранное лицо, либо отношение осложнено иностранным элементом, в том числе, когда объект находится за границей.

Согласно позиции, Верховного Суда РФ (далее - «ВС РФ»), данный перечень (иностранный субъект и иностранный объект) не является исчерпывающим. В качестве иностранного элемента может рассматриваться совершение за границей действия или события (факта), влекущего возникновение, изменение или прекращение гражданско-правового отношения.

Так, например, таким фактом может быть ведение коммерческой деятельности (например, Венская конвенция в качестве места нахождения предприятия определяет не место его фактического нахождения, а то место, где это лицо ведет деятельность)¹. Или, например, применение Конвенции о договоре международной перевозке грузов зависит от места погрузки и доставки груза, а не от места нахождения сторон договора².

2. **Чем руководствоваться при определении наиболее тесной связи?**

В соответствии с п. 2 ст. 1186 ГК РФ в случае невозможности определения подлежащего применению права, суд должен применить право того государства, с которым

гражданско-правовое отношение наиболее тесно связано.

Согласно позиции ВС РФ суд должен исходить из преобладающей территориальной связи различных элементов правоотношения с правом конкретного государства.

Суд должен учитывать: место жительства и гражданство сторон, основное место деятельности и учреждения сторон, место нахождения обособленного подразделения юридического лица, участвовавшего в заключении договора, место нахождения объекта гражданских прав, место исполнения обязательства.

Суд также может принимать во внимание, применение права какой страны позволит наилучшим образом реализовать общепризнанные принципы гражданского права и построения отдельных его институтов.

3. **Что относится к сверхимперативным нормам?**

В соответствии со ст. 1192 ГК РФ суд применяет к отношениям российские сверхимперативные нормы, независимо от выбора сторонами применимого права.

По мнению ВС РФ не любая императивная норма является сверхимперативной. В таких нормах должно быть указано, что они применяются вне зависимости от подлежащего применению права, или же они должны обладать особым значением. Императивная норма обладает особым значением, если она имеет основной целью защиту публичного интереса.

Например, к таким нормам относятся: 1) нормы, устанавливающие ограничения оборотоспособности определенных объектов гражданских прав (приобретение иностранцами земельных участков, акций и долей в УК определенных обществ и пр.), 2) нормы, препятствующие заключению брака

¹ п. 3 ст. 1, ст. 10 Конвенции Организации Объединенных Наций о договорах международной купли-продажи товаров.

² п. 1 ст. 1 Конвенции о договоре международной дорожной перевозки грузов.

иностранным гражданином на территории РФ (ст. 14, п. 2 ст. 156 СК РФ).

В части, не урегулированной сверхимперативными нормами, допускается применение права, определенного в соответствии с соглашением сторон.

4. Как суды должны применять оговорку о публичном порядке?

Суд обязан отказать в применении иностранной нормы, если ее назначение и характер несовместимы с основами правопорядка (публичным порядком) РФ, затрагивают суверенитет или безопасность РФ, нарушают конституционные права и свободы российских граждан и юридических лиц.

При этом отсутствие в российском праве нормы или правовых институтов, аналогичных нормам и правовым институтам иностранного права, само по себе не является основанием для применения оговорки о публичном порядке.

Право, подлежащее применению при определении правового положения лиц

5. Что относится к внутренним отношениям юридического лица, к которым применяется его личный закон?

В соответствии с пп. 7 ст. 2 ст. 1202 ГК на основе личного закона юридического лица определяются внутренние отношения, в том числе отношения с его участниками.

ВС РФ относит к таким отношениям отношения, связанные с образованием органов юридического лица, осуществлением ими управления делами юридического лица, ответственностью членов этих органов перед юридическим лицом. Также, в качестве примера ВС РФ приводит преимущественное право покупки или необходимость получения согласия других участников в случае отчуждения долей или акций общества.

6. Когда юридическое лицо не сможет ссылаться на ограничение полномочий его представителя?

В соответствии с п. 3 ст. 1202 ГК РФ юридическое лицо не может ссылаться на ограничение полномочий своего

представителя (или органа) на совершение сделки, которое неизвестно праву страны, в которой представитель совершил сделку, за исключением случаев если будет доказано, что другая сторона знала или заведомо должна была знать о таком ограничении.

ВС пояснил, что указанное правило применяется при одновременном соблюдении следующих условий:

- ▶ в момент совершения сделки представитель юридического лица находился за пределами территории страны, чей личный закон имеет юридическое лицо;
- ▶ праву страны, на территории которой представитель совершил сделку, неизвестно указанное ограничение;
- ▶ другая сторона в сделке не знала и заведомо не должна была знать об указанном ограничении.

Данное правило применяется в случае оспаривания сделки как самим юридическим лицом, так и участником, действующим от имени юридического лица (п. 1 ст. 65.2 ГК РФ).

Право, подлежащее применению к вещным правам

7. Какое право применяется к бездокументарным ценным бумагам?

В соответствии со ст. 1205 ГК РФ право собственности и иные вещные права на недвижимое и движимое имущество (далее – «вещный статут») определяются по праву страны, где это имущество находится.

ВС РФ пояснил, что данное право применяется также к документарным и бездокументарным ценным бумагам.

Для бездокументарных ценных бумаг, страной где находится имущество, будет считаться страна, где ведется учет прав на такие ценные бумаги. Поэтому если учет ведется в российском реестре акционеров, то применяется российское право в объеме, указанном в ст. 1205.1 ГК РФ (оборотоспособность, виды, возникновение и прекращение, осуществление и защита вещных прав).

В связи с этим при разрешении споров, связанных с бездокументарными ценными бумагами, учитываемыми в российском реестре или депозитарном учете, судам следует применять российское право.

В соответствии с пп. 5 ст. 1201.5 ГК РФ возникновение и прекращение вещных прав по сделке, в том числе переход права собственности по договорам, направленным на отчуждение имущества, регулируются вещным статутом, а не правом, подлежащим применению к договору (договорным статутом). В связи с этим, соглашение о выборе права, применимого к договору, не распространяется на указанные вопросы.

Право, подлежащее применению к форме сделки

8. Какому праву подчиняется форма сделки?

В соответствии с п. 1 ст. 1209 ГК РФ форма сделки подчиняется праву страны, подлежащему применению к самой сделке. Однако сделка не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы, если соблюдены требования права страны места совершения сделки к форме сделки. Совершенная за границей сделка, хотя бы одной из сторон которой выступает лицо, чьим личным законом является российское право, не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы, если соблюдены требования российского права к форме сделки.

Согласно позиции ВС РФ сделка не может быть признана недействительной, если соблюдены требования, устанавливаемые правом хотя бы одной из следующих стран:

- ▶ право страны, подлежащее применению к самой сделке (выбранное сторонами право или при его отсутствии – определенное согласно ГК);
- ▶ право страны места совершения сделки. Если в момент заключения договора стороны находятся в разных странах и в самом договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или в месте нахождения

юридического лица, направившего оферту.

- ▶ российским правом, если хотя бы одной из сторон сделки выступает лицо, чьим личным законом является российское право.

9. Какому праву подчиняется форма договора о создании юридического лица или SNA?

В соответствии с п. 2 ст. 1209 ГК РФ если личный закон юридического лица содержит особые требования в отношении формы договора о создании юридического лица или сделки, связанной с осуществлением прав участника юридического лица, форма таких договора или сделки подчиняется праву этой страны.

ВС РФ указал, что под особыми требованиями понимаются требования, содержащиеся в законодательстве о юридических лицах соответствующей страны. Например, применительно к российскому праву – правила гл. 4 «Юридические лица» ГК РФ, а также правила законов об отдельных видах юридических лиц, но не общие положения гражданского законодательства о форме сделки.

При этом государственная регистрация сделки либо возникновения, перехода, ограничения или прекращения прав по ней не является элементом формы сделки, а поэтому эти вопросы регулируются не правом, подлежащим применению к форме сделки, а правом, которое регулирует существо отношения. Если сделка, либо возникновение, переход, ограничение или прекращение прав по ней подлежат обязательной государственной регистрации в российском реестре, то как вопросы государственной регистрации, так и форма соответствующей сделки подчиняются российскому праву.

Право, подлежащее применению к договорным обязательствам

10. Какое право применяется к договору о создании юридического лица и SNA?

В соответствии с п. 1 ст. 1214 ГК РФ стороны договора о создании юридического лица и договора, связанного с осуществлением прав участника юридического лица, могут

заклЮчить соглашение о выборе применимого права.

По мнению ВС РФ соглашение о выборе права не затрагивает личный закон юридического лица. Суд применяет императивные нормы личного закона юридического лица вне зависимости от их квалификации в качестве сверхимперативных.

Например, если стороны заключают корпоративный договор в отношении российской компании, то суду следует учитывать правила ст. 67.2 ГК РФ, согласно которым он не может обязывать его участников голосовать в соответствии с указаниями органов общества, определять структуру органов общества и их компетенцию.

11. Как сторонам договориться о применимом праве?

В соответствии с п. 2 ст. 1210 ГК РФ соглашение сторон о выборе подлежащего применению права должно быть прямо выражено или должно определенно вытекать из условий договора либо совокупности обстоятельств дела.

ВС РФ пояснил, что в соглашении о применимом праве стороны вправе использовать любые термины и формулировки, указывающие на выбор ими того или иного права (например, указание на применение права, законодательства, законов, нормативных актов или норм определенной страны).

Суд также вправе констатировать существование подразумеваемого соглашения о применимом праве. Например, если стороны ссылались в тексте договора на отдельные нормы определенной страны, или при наличии тесной связи между договорами с участием одних и тех же лиц, когда один из этих договоров содержит оговорку о применимом праве, а другой, заключенный позднее, - нет.

Однако выбор сторонами суда или места проведения арбитража сам по себе не означает выбора в качестве применимого права того же государства. Отсутствие волеизъявления сторон в отношении применимого права, означает, что его

определяет компетентный суд или арбитраж на основании применимых коллизионных норм.

12. Можно ли изменить ранее выбранное сторонами применимое право?

ВС РФ указал, что стороны вправе выбрать или изменить ранее выбранное применимое право после заключения договора. Такой выбор имеет обратную силу и считается действительным, без ущерба для прав третьих лиц и действительности сделки с точки зрения требований к ее форме, с момента заключения договора.

13. Допускается ли применять к разным частям одного договора различное применимое право?

В соответствии с п. 4 ст. 1210 ГК РФ стороны могут выбрать применимое право как к договору в целом, так и для отдельных его частей.

ВС РФ разъясняет, что такой выбор допускается при условии, что применение различного права для отдельных частей одного договора не порождает непреодолимых противоречий и не влечет признания договора или его части недействительными или незаключенными.

14. Допускается ли альтернативное соглашение о применимом праве?

По мнению ВС стороны вправе заключить соглашение, в котором выбор применимого права зависит от выбора той стороны, которая в будущем судебном разбирательстве будет являться истцом или ответчиком. При этом в данном случае право фиксируется в момент предъявления первого иска. Последующие иски не меняют выбор права.

При этом такое альтернативное соглашение не может зависеть исключительно от воли одной конкретно стороны (например, предоставлять только работодателю возможность выбора права). Такие соглашения следует считать недействительными.

15. Что делать если стороны выбрали право, которое не касается сути их отношений?

В соответствии с п. 5 ст. 1210 ГК РФ если в момент выбора сторонами договора применимого права все отношения сторон касаются только одной страны, выбор сторонами права другой страны не может затрагивать действия императивных норм страны, с которой связаны все отношения.

По мнению ВС суд применяет любые императивные нормы российского законодательства вне зависимости от их квалификации в качестве сверхимперативных норм если в правоотношении отсутствует имеющий значение иностранный элемент. Например, все стороны отношения являются российскими организациями, предмет спора находится в России, имеющие значение для спора действия сторон были совершены в России.

Само по себе наличие иностранных инвестиций в уставном капитале российского общества не создает достаточного иностранного элемента.

16. Могут ли стороны выбрать нейтральное право?

Согласно позиции ВС РФ стороны договора, осложненного иностранным элементом, могут выбрать право страны, которая не имеет связей с договором или его сторонами. Также стороны вправе выбрать документы, содержащие правила, рекомендованные международными организациями или объединениями государств (например, принципы УНИДРУА, Европейские принципы договорного права, Модельные правила европейского частного права). Такие правила применяются только при наличии прямо выраженного согласия сторон.

17. Что делать если стороны не указали в договоре ссылку на используемые ими Инкотермс?

Согласно позиции ВС РФ, если стороны использовали в договоре термины Инкотермс, но не сделали ссылку на Инкотермс, считается, что к их отношениям применяется редакция Инкотермс, действовавшая на дату заключения договора.

18. Допускается ли выбор права в отношении воздушных и морских судов, зарегистрированных в РФ?

Согласно п. 2 ст. 1213 ГК РФ исключается возможность выбора применимого права к договору в отношении недвижимого имущества, находящегося в РФ.

ВС РФ детализировал, что это правило применяется к воздушным и морским судам, а также судам внутреннего плавания, если право собственности или иные права на них зарегистрированы в реестре РФ.

Автор:

Андрей Глебашев

За дополнительной информацией вы можете обратиться к автору этой публикации:

Андрей Глебашев
Andrey.Glebashev@ru.ey.com

Более подробную информацию вы можете получить у сотрудников компании EY

Москва

Руководитель практики налоговых и юридических услуг
Ирина Быховская +7 (495) 755 9886

Налогообложение компаний нефтегазовой отрасли, ТЭК и электроэнергетики
Алексей Рябов +7 (495) 641 2913
Марина Белякова +7 (495) 755 9948

Налогообложение организаций финансового сектора
Алексей Кузнецов +7 (495) 755 9687
Иван Сычев +7 (495) 755 9795
Мария Фролова +7 (495) 641 2997

Налогообложение предприятий сектора промышленного производства
Андрей Сулин +7 (495) 755 9743

Налогообложение предприятий секторов розничной торговли и производства потребительских товаров, медико-биологической отрасли
Дмитрий Халилов +7 (495) 755 9757

Налогообложение компаний секторов недвижимости, гостиничного бизнеса, строительства, инфраструктуры и транспорта
Анна Стрельниченко +7 (495) 705 9744

Налогообложение компаний отрасли связи, технологий, медиасектора и индустрии развлечений; Повышение эффективности налоговой функции
Иван Родионов +7 (495) 755 9719

Автоматизированные решения в области налогообложения
Сергей Сараев +7 (495) 664 7862

Консультационные услуги по управлению персоналом
Екатерина Ухова +7 (495) 641 2932
Геладжо Дикко +7 (495) 755 9961
Сергей Макеев +7 (495) 755 9707

Услуги в области налогообложения частных клиентов
Антон Ионов +7 (495) 755 9747

Таможенное регулирование и косвенное налогообложение
Вадим Ильин +7 (495) 648 9670

Налогообложение сделок
Юрий Нечуятов +7 (495) 664 7884

Услуги в области международного налогового планирования
Владимир Желтоногов +7 (495) 705 9737
Андрей Востоков +7 (495) 755 9708

Услуги в области трансфертного ценообразования и повышения эффективности операционных моделей
Евгения Ветер +7 (495) 660 4880
Максим Максимов +7 (495) 662 9317

Налоговая политика и судебное разрешение налоговых споров
Александра Лобова +7 (495) 705 9730
Алексей Нестеренко +7 (495) 662 9319

Подготовка налоговой и бухгалтерской отчетности
Юлия Тимонина +7 (495) 755 9838
Алексей Малёнкин +7 (495) 755 9898

Юридические услуги
Георгий Коваленко +7 (495) 287 6511
Алексей Марков +7 (495) 641 2965

Санкт Петербург
Дмитрий Бабинер +7 (812) 703 7839

Владивосток
Алексей Ерохин +7 (914) 727 1174

Екатеринбург
Ирина Бородина +7 (343) 378 4900

Краснодар
Алексей Малёнкин +7 (495) 755 9898

Информацию об иностранных деловых центрах в московском офисе EY можно найти по [ссылке](#).

Информация, содержащаяся в настоящей публикации, представлена в сокращенной форме и предназначена лишь для общего ознакомления, в связи с чем она не может рассматриваться в качестве полноценной замены подробного отчета о проведенном исследовании и других упомянутых материалов и служить основанием для вынесения профессионального суждения. Компания EY не несет ответственности за ущерб, причиненный каким-либо лицам в результате действия или отказа от действия на основании сведений, содержащихся в данной публикации. По всем конкретным вопросам следует обращаться к специалисту по соответствующему направлению.

© 2019 «Эрнст энд Янг (СНГ) Б.В.» Все права защищены.

<http://www.ey.com>

Никакая часть этой публикации не может воспроизводиться или использоваться в любой форме без разрешения правообладателя - «Эрнст энд Янг (СНГ) Б.В.

EY

Assurance | Tax | Transactions | Advisory

Краткая информация о компании EY

EY является международным лидером в области аудита, налогообложения, сопровождения сделок и консультирования. Наши знания и качество услуг помогают укреплять доверие общественности к рынкам капитала и экономике в разных странах мира. Мы формируем выдающихся лидеров, под руководством которых наш коллектив всегда выполняет взятые на себя обязательства. Тем самым мы вносим значимый вклад в улучшение деловой среды на благо наших сотрудников, клиентов и общества в целом.

Мы взаимодействуем с компаниями из стран СНГ, помогая им в достижении бизнес-целей. В 19 офисах нашей фирмы (в Москве, Владивостоке, Екатеринбурге, Казани, Краснодаре, Новосибирске, Ростове-на-Дону, Санкт-Петербурге, Тольятти, Алматы, Атырау, Нур-Султане, Баку, Бишкеке, Ереване, Киеве, Минске, Ташкенте, Тбилиси) работают 5500 специалистов.

Название EY относится к глобальной организации и может относиться к одной или нескольким компаниям, входящим в состав Ernst & Young Global Limited, каждая из которых является отдельным юридическим лицом. Ernst & Young Global Limited – юридическое лицо, созданное в соответствии с законодательством Великобритании, – является компанией, ограниченной гарантиями ее участников, и не оказывает услуг клиентам. Более подробная информация представлена на нашем сайте: ey.com.

Офисы EY

Алматы	Минск
+7 (727) 258 5960	+375 (17) 240 4242
Атырау	Москва
+7 (7122) 55 2100	+7 (495) 755 9700
Баку	Новосибирск
+994 (12) 490 7020	+7 (383) 211 9007
Бишкек	Нур-Султан
+996 (312) 665 997	+7 (7172) 58 0400
Владивосток	Ростов-на-Дону
+7 (423) 265 8383	+7 (863) 261 8400
Екатеринбург	Санкт-Петербург
+7 (343) 378 4900	+7 (812) 703 7800
Ереван	Ташкент
+374 (10) 500 790	+998 (78) 140 6482
Казань	Тбилиси
+7 (843) 567 3333	+995 (32) 215 8811
Киев	Тольятти
+380 (44) 490 3000	+7 (8482) 99 9777
Краснодар	
+7 (861) 210 1212	

© 2019 «Эрнст энд Янг (СНГ) Б.В.»

Все права защищены.

Информация, содержащаяся в настоящей публикации, представлена в сокращенной форме и предназначена лишь для общего ознакомления, в связи с чем она не может рассматриваться в качестве полноценной замены подробного отчета о проведенном исследовании и других упомянутых материалов и служить основанием для вынесения профессионального суждения. Компания EY не несет ответственности за ущерб, причиненный каким-либо лицам в результате действия или отказа от действия на основании сведений, содержащихся в данной публикации. По всем конкретным вопросам следует обращаться к специалисту по соответствующему направлению.