

Министерство образования Украины  
Институт Международных Отношений  
Киевский университет имени Тараса Шевченко

На правах рукописи

Диосграфо Тулио  
Чамба Вильявисенсио

**ИСТОЧНИКИ МЕЖДУНАРОДНОГО  
ЧАСТНОГО ПРАВА В СТРАНАХ  
ЛАТИНСКОЙ АМЕРИКИ**

Специальность - 12.00.03

гражданское право, гражданский процесс,  
семейное право, международное частное право

***АВТОРЕФЕРАТ***

Диссертации на соискание ученой  
степени кандидата юридических наук

Диссертация есть рукопись.

Работа выполнена на кафедре международного частного и таможенного права Украинского института международных отношений Киевского университета им. Тараса Шевченко.

Научный руководитель - кандидат юридических наук,  
доцент Кисиль В.И.

Официальные оппоненты -

1. Шевченко Ярослава Николаевна

Заслуженный деятель науки Украины,  
доктор юридических наук

2. Чалый Александр Александрович

кандидат юридических наук, доцент

Ведущая организация -

Львовский университет

Защита состоится " 02 " декабря 1994 г. в 10 час. на заседании специализированного Совета Д 068.18.17. при Киевском университете им. Тараса Шевченко по адресу: 252061, г.Киев, ул. Владимирская, 64, ауд. 253

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке Киевского университета им. Тараса Шевченко (г.Киев, ул. Владимирская, 58).

Автореферат разослан " 02 " ноября 1994 г.

Ученый секретарь  
специализированного Совета

ЛНБ ім. В. Стефанька  
АН України

ЛНБ України ім. В. Стефанька  
00777194 (Z)

### Общая характеристика работы

*Актуальность исследования.* Международное частное право стран Латинской Америки привлекает пристальное внимание специалистов по коллизионному праву, следящих за его динамичным развитием. Идеи унификации международного частного права в странах этого региона возникли в прошлом веке и в настоящее время активно пропагандируются. Свидетельство тому - последние Межамериканские специализированные конференции по международному частному праву. Поэтому не вызывает сомнений необходимость как теоретического исследования, так и изучения практики разрешения проблем, с которыми сталкивается процесс унификации международного частного права этих государств. Особую актуальность приобретает исследование источников Международного частного права в странах Латинской Америки, поскольку их становление и развитие дает возможность выявить тенденции становления одной из самых развитых систем Международного частного права.

В диссертации содержится понятие источника Международного частного права, дается общая характеристика источников Международного частного права стран Латинской Америки. Кроме того в работе проводится краткая характеристика систем международного частного права ряда стран Латинской Америки, в частности, на примере стран Андской группы. Анализируются способы решения коллизионных вопросов обязательственного права, права собственности, семейно-брачных отношений, наследования в Договорах Монтевидео и Кодексе Бустаманте.

В диссертации исследуются различные подходы унификации Международного частного права и ее особенность в правовых системах стран Латинской Америки. Анализируются первые попытки унификации Международного частного права, предпринятые в рамках Лимских соглашений, оценивается эффективность других, принятых в разное время унификационных нормативных актов, и их влияние на прогрессивное развитие международного частного права. Особое внимание уделено анализу этих процессов в системе

органов Организации Американских государств, где целенаправленно ведется работа по унификации Международного частного права.

Содержится детальный анализ наиболее известного в латиноамериканских странах источника международного частного права под названием Кодекс Бустаманте. Вокруг этого нормативного акта много лет в доктрине международного частного права ведутся активные дискуссии. Кодекс Бустаманте был принят в 1928 году с целью реализации договоренностей, достигнутых на ряде международных конференций американских государств. В этом документе воплотилось стремление многих стран американского континента унифицировать регулирование коллизионных проблем. С позиции влияния Кодекса Бустаманте на систему международного частного права конкретного государства Латинской Америки можно условно говорить о странах, находящихся в сфере влияния Кодекса Бустаманте и государствах, коллизионное право которых не входит в систему Кодекса Бустаманте. В свою очередь страны, входящие в сферу влияния Кодекса Бустаманте можно разделить на группы с преобладанием чилийской модели Международного частного права, страны франко-испанского влияния, а также отдельно выделить Бразилию и Венесуэлу.

Кодекс Бустаманте с позиции анализа его структуры и содержания, соотношение Кодекса Бустаманте с Договорами Монтевидео, которые по существу представляют собой основные системы Международного частного права в Латинской Америке, показано влияние Кодекса Бустаманте на становление и развитие внутреннего законодательства государств Латинской Америки.

*Цель диссертации.* Диссертация посвящена исследованию источников Международного частного права стран Латинской Америки. Для достижения этой цели были поставлены, в частности, следующие задачи: определение понятия источника Международного частного права; выяснение теоретических подходов к унификации коллизионного права в правовых системах стран Латинской Америки на примере государств, входящих в Андскую группу; изучение особенностей решения коллизионных вопросов в обязательном праве, праве

собственности, семейно-брачных отношений и наследования, содержащихся в Договорах Монтевидео и Кодексе Бустаманте.

Особую актуальность данная проблематика приобретает в связи с развернувшейся работой по унификации Международного частного права в рамках международных организаций, в частности комиссии ООН по праву международной торговли (ЮНСИСТРАЛ), а также на региональном уровне, как, например, Комиссия по Международному частному праву Организации Американских государств.

В задачу настоящего исследования входит сообщение и анализ унификационных процессов в области Международного частного права в странах Латинской Америки. Содержится подробный анализ содержания Кодекса Бустаманте, поскольку он является кульминационным этапом в процессе развития Международного частного права в странах Латинской Америки. Производится детальное сравнительное правовое исследование Кодекса Бустаманте и Договоров Монтевидео.

#### Теоретическая и методическая база диссертационной работы

При исследовании поставленных проблем и написании диссертации автор руководствовался основными законами и принципами формально-логического и сравнительно-правового методов исследования, которые имеют для Международного частного права фундаментальное значение. С этих позиций ставятся и анализируются основные проблемы диссертации. В необходимых случаях в работе также применялись такие методы научного познания, как исторический, а также системный подход.

Теоретическую основу исследования составили положения и выводы теории государства и права, доктрины международного публичного и Международного частного права. Используются результаты исследований специальных вопросов кодификации и унификации Международного частного права, изложенных в трудах ряда коллизсионистов, особенно тех, кто специально исследовал эти процессы в правовых системах стран Латинской Америки.

*Научная новизна исследования* состоит в том, что работа является попыткой детального юридического анализа источников Международного частного права стран Латинской Америки (на примере стран Андской группы) и впервые проводится комплексное исследование унификационного процесса стран Латинской Америки в аспекте его исторического развития и становления. Наиболее важными положениями диссертации, которые отражают ее новизну являются:

- Проведена систематизация источников международного частного права в странах Латинской Америки.

- Выявление сущности и характера развития внутреннего коллизионного законодательства стран Латинской Америки на примере стран Андской группы.

- Унификации Международного частного права в Латинской Америке. Особым кульминационным этапом процесса унификации Международного частного права стран Латинской Америки является Кодекс Бустаманте.

- Проведен сравнительно-правовой анализ основных положений Кодекса Бустаманте (в основе которого лежит принцип гражданства) и Договоров Монтевидео (построенных на принципе домицилий), как наиболее полных нормативных актов, содержащих нормы Международного частного права, применяемые в странах Латинской Америки.

- Вносится предложение об изменениях и дополнениях ряда унификационных актов в странах Латинской Америки с целью последовательного законодательного закрепления принципа территориального начала как господствующего в доктрине и практике большинства стран Латинской Америки.

#### **Практическое значение диссертационного исследования**

Состоит в возможности использования его положений для совершенствования и дальнейшего развития доктрины Международного частного права в странах Латинской Америки. Выводы диссертации могут служить научным обоснованием при разработке новых универсальных и региональных конвенций по вопросам Международного частного права, кроме того, результаты иссле-

дования могут быть использованы при изучении таких разделов курса «Международное частное право» как источники Международного частного права, унификация Международного частного права.

#### Апробация результатов диссертационного исследования

Основные положения и выводы диссертации были рассмотрены и обсуждены на заседании Кафедры Международного частного и таможенного права Украинского института международных отношений при Киевском университете имени Т.Г.Шевченко, а также использованы автором при проведении практических занятий в рамках педпрактикума по специализации «Международное частное право».

#### Структура и основное содержание работы

Диссертация состоит из введения, трех глав, заключения и списка использованной литературы.

#### Содержание работы

*Во введении* обосновывается актуальность темы, ее практическая значимость. определяются основные цели и задачи, методологическая основа исследования, раскрывается научная новизна работы и формулируются основные положения, выносимые на защиту.

*В первой главе* - «Унификация Международного частного права в странах Латинской Америки». Обычно национальная гражданско-правовая система выражает в первую очередь существующие в данном государстве экономические отношения. Однако, право обладает способностью в какой-то мере отражать и внешние для него явления. Для национальной правовой системы наличие других (иностраных) национальных правовых систем - объективная реальность. Каждая национальная правовая система не только считается с наличием других национальных правовых систем, но и, в свою очередь, влияет на них.

В последние годы доктрина Международного частного права особое внимание уделяет анализу с позиции коллизионного права «чистого учения о праве». Согласно этого подхода правовая система, как и любая нормативная система, представляет собой совокупность норм, логически выведенных из одной «основной нормы», что придает системе качество исключительности. Сторонники «чистого учения о праве» выдвинули три основных теории, призванные объяснить это явление на основе исходных тезисов отстаиваемых ими позиций.

Первая теория была детально аргументирована Г.Кельзенем и получила название «теория делегации» («отсылки»). Смысл отсылки, совершаемой одной правовой системы в пользу других правовых систем, по мнению Г.Кельзена состоит в том, что в силу этого она «подчиняет» себя этим другим системам.

Вторая теория, известная под названием «нормы-производителя» имеет хождение в итальянской литературе по Международному частному праву. Суть ее в том, что существует особая категория норм, функция которых состоит в том, чтобы «производить» другие нормы. Авторы теории утверждают, что подобная норма предписывает применить иностранный закон, т.е. по существу она «производит» правовую норму, подлежащую применению в данном случае.

Третья теория - «отсылочной рецепции» в своих истоках восходит к учению Ф.Совиньи, утверждавшему, что применение иностранного права означает «допущение первоначально чуждых законов в число источников, из которых отечественные суды должны черпать основы для обсуждения некоторых правоотношений». Этот тезис получил развитие в современной итальянской доктрине Международного частного права в виде детально разработанной теории о том, что правовая норма, отсылающая к иностранному закону, тем самым заимствует его, чтобы «национализировать» иностранную правовую норму, превращая ее в норму собственного права.

В работе рассматриваются эти теоретические подходы в аспекте их применения к объяснению унификации международного частного права в странах

Латинской Америки. Развитие обширных межамериканских связей, экономическая интеграция этих стран создали благоприятные условия для унификационного процесса. Однако процесс унификации международного частного права в странах Латинской Америки проходил сложно и противоречиво. Так наряду со сторонниками унификации среди юристов есть и ее противники. По мнению противников унификации, она может оказать негативное влияние на материально-правовое содержание принятых законов в различных странах и даже на национальные законодательные системы в целом. Различный уровень развития правовых систем стран, участвующих в унификационном процессе, препятствует принятию действительно гармоничных законов, что приводит к снижению эффективности процесса унификации.

Большинство современных специалистов в области коллизионного права являются сторонниками унификации норм международного частного права. Систематизация законов исключает возможность возникновения сложных конфликтных ситуаций при унификации. Нормативная унификация позволяет также преодолевать взаимные требования, возникающие при применении законодательства различных стран.

Изучая историю унификации законодательства по международному праву в странах Латинской Америки, автор приходит к выводу о том, что в тех странах, где законодательство основано на традициях романского права, унификация материальных норм осуществляется более последовательно, нежели в странах, в которых традиционно господствует английская концепция права.

Географическая обособленность Латинской Америки сама по себе является важнейшей предпосылкой успеха унификации. Однако стремление решить эти вопросы глобально и всесторонне, что было свойственно на первых этапах унификационных процессов, далеко не всегда давало желаемые результаты. Так первый так называемый Лимский договор состоял из 60-ти статей и был призван установить единые нормы практически во всех областях международного частного права. В дальнейшем на Конгрессе в Монтевидео

было принято 9 отдельных конвенций, которые также касались широкого круга вопросов международного частного права. При составлении Кодекса Бустаманте был выбран аналогичный подход (4 раздела, 437 статей). Однако, эффективность этих документов оказалась значительно меньше от ожидаемой. Причина этого - внутренняя и внешняя несогласованность входящих в эти документы норм права. Новые тенденции унификации законодательства в странах Латинской Америки характеризуются стремлением избежать обширных по предмету регулирования, объединяющих в одно целое трудно сопоставимые тексты и не ставит целью охватить всю проблематику коллизий законов. На последних межамериканских конференциях по международному частному праву предпочтение было отдано более конкретным соглашениям, которые оказались по сравнению с универсальными конвенциями гораздо более эффективными. В общей сложности было принято 13 специальных межамериканских конвенций, большинство из которых ратифицировано и действует в настоящее время.

Осуществляя общую характеристику источников международного частного права в странах Латинской Америки, диссертант анализирует понятие источника права в двух аспектах: источник права в материальном смысле и источник права в формальном юридическом смысле. Уяснение природы источников права позволяет выяснить, каково действующее право, подлежащее применению в каждом конкретном случае. Нередко источник права в юридическом смысле отождествляется с понятием «форма права». Однако понятие «форма права» - это более многогранное явление. Таким образом автор считает, что источник права представляет собой единство формы установления и формы выражения правовых норм. Источник международного частного права - это формы, которые являются юридическим выражением правовых норм и в этом они не отличаются от других отраслей права.

Анализ различных теоретических подходов к исследованию источников международного частного права в странах Латинской Америки дает основание сделать вывод о том, что в доктрине содержится обоснование наличия

следующих основных видов таких источников: а) внутреннее законодательство государств; б) международные соглашения; в) обычаи; г) внутренние и иностранная судебная практика. Автор детально раскрывает понятие и сущность каждого из вышеупомянутых видов источников международного частного права, анализирует многочисленные труды латиноамериканских коллизнистов, где содержатся обоснования и критический анализ целесообразности отнесения каждого из указанных видов к источникам международного частного права.

В диссертации содержится общая характеристика систем международного частного права в странах Латинской Америки (на примере стран Андской группы). Автор характеризует действующее международное частное право Боливии, Перу, Венесуэлы, Колумбии и Эквадора. Эти страны входят в состав экономического союза - «Андского Пакта», который в настоящее время переживает период активного многопланового возрождения.

*Вторая глава* - «Международные конвенции по вопросам международного частного права, участниками которых являются страны Латинской Америки» посвящена исследованию комплекса вопросов унификации международного частного права в странах Латинской Америки. Здесь рассматриваются испаноамериканские конгрессы и панамериканские конференции, которые положили начало обширному процессу развития унификации международного частного права этого региона. В ходе исследования автор анализирует способы и виды унификации в международном частном праве и роль международного договора в функционировании международного частного права.

Идея проведения испаноамериканских конгрессов возникла из необходимости консолидации стран Латинской Америки в противостоянии внешней угрозе. По этой причине главной целью этих конгрессов было создание политического альянса стран-участниц. Однако большое значение придавалось и вопросам гармонизации правовых систем. Уже в 1826 году на Панамском конгрессе возникла идея создания общей для Латиноамериканских государств унифицированной системы права. В первую очередь речь шла о создании

механизма регуляции межгосударственных отношений, т.е. создание кодекса международного публичного права для государств Латинской Америки. В решении Панамского конгресса говорилось о необходимости в будущем унификации международного частного права. Было предпринято несколько попыток создать унификационные акты в области международного частного права. Первым из них является Лимский договор 1878 г., который содержит унифицированные нормы международного частного, процессуального и уголовного права. Эта унификация основывалась на доктринах итальянской школы и поэтому решения коллизий основывались на утверждении в качестве основного принципа «гражданства». Лимский договор был ратифицирован только двумя государствами (Перу и Коста-Рика), остальные государства воздержались от его ратификации.

Следующей масштабной попыткой унификации международного частного права стали серии Конвенций Монтевидео 1888/89 г.г., характерной особенностью которых стал противоположный по сравнению с Лимским договором подход к выбору основного начала и принципа решения коллизий. В основу решения коллизионного вопроса было положено не «гражданство», а принцип «домицилии». Соглашения Монтевидео 1889 г. имеет восемь самостоятельных договоров, которые объединены ообщим сводным протоколом, посвященным вопросам применения иностранного права. Конвенции Монтевидео можно классифицировать на две группы. В первую войдут четыре договора, имеющие отношения к регулированию коллизий возникающих в гражданском и торговом праве, а также в процессуальной и уголовно-правовой сфере. Вторую группу составляют конвенции, имеющие отношения к такой обширной сфере правового регулирования, как интеллектуальная собственность (авторское право, торговые марки и товарные знаки, патенты). Конвенции Монтевидео вступили в силу в Аргентине, Уругвае, Парагвае, Боливии и Перу. На втором Южноамериканском конгрессе в 1939-40 годах эти Конвенции были пересмотрены, дополнены и в части, касающейся коллизионных вопросов, была проведена новация соглашений. Было подписано пять соглашений, имеющих отношение

к решению международных коллизий в гражданском, торговом, морском, процессуальном праве. Кроме того, был подписан дополнительный протокол о применении иностранного права.

Исследуя итоги Конгрессов Монтевидео с точки зрения развития унификации международного частного права диссертант приходит к выводу об их особой важности для утверждения принципа «домицилий» в правовых системах этого региона, который занял в последующем важное место в системе коллизионных норм.

В работе проводится также анализ унификации международного частного права, предпринятый по решению Панамериканских конференций. На первой панамериканской конференции 1889-90 г.г. был поднят вопрос об унификации международного частного права. Однако только после создания Организации Американских государств (ОАГ) на 9-й Панамериканской конференции, состоявшейся в Боготе в 1948 году, эта проблема приобретает практическое воплощение. В уставе ОАГ закрепляется одна из целей организации - прогрессивное развитие и унификация международного частного права. В рамках ОАГ было проведено серию межамериканских специализированных конференций по международному частному праву, особое место среди которых занимает состоявшаяся в 1975 году в Панаме конференция, где было принято шесть договоров в сфере международного торгового и процессуального права. Эти соглашения касались решения коллизий при вексельном обороте, чеках и долговых расписках, а также по вопросам международного торгового арбитража, решении судебных органов о применении доказательств за рубежом, правового режима доверенностей, выданных за рубежом.

Вторая Конференция состоялась в мае 1979 года в Монтевидео и выработала 8 договоров, из которых следует особо выделить Конвенции по общим вопросам международного частного права, по домицилию физических лиц в международном частном праве, по коллизионным нормам в отношении чеков, по коллизионным нормам в отношении торговых товариществ.

*Третья глава* - «Кодекс Бустаманте и его место в системе международного частного права стран Латинской Америки» - посвящена исследованию вопросов внутреннего коллизионного права ряда Латиноамериканских стран. В зависимости от подхода к решению коллизионных вопросов автор классифицирует правовые системы этих стран, выделяя государства с сильным влиянием чилийского права, французско-испанскую группу, а также Бразилию и Венесуэлу, Аргентину, Парагвай, Уругвай в другой группе. В ходе исследования автор рассматривает нормы Кодекса Бустаманте как наиболее распространенной унификации и показывает влияние Кодекса Бустаманте на внутреннее коллизионное законодательство каждой из вышеупомянутой группы стран.

Среди множества межамериканских договоров по унификации международного частного права следует выделить три основных. Во-первых, Лимский договор, который построен на коллизионном принципе «гражданства». В настоящее время он скорее всего имеет лишь историческое значение. Во-вторых, два другие документа, напротив, играют заметную роль и в настоящее время. Это договоры Монтевидео, построенные на принципе господства «домицилии» и Кодекс Бустаманте. По отношению к этим документам Латиноамериканские государства делятся на две группы: к первой относятся Аргентина, Уругвай и Парагвай, на правовые системы которых заметное влияние оказали Договоры Монтевидео и все другие государства, где сильное влияние оказывает Кодекс Бустаманте.

Диссертант обращает внимание на тот факт, что Кодекс Бустаманте, с одной стороны, имеет важнейшее значение для международного частного права стран Латинской Америки, а с другой - недостаточно изучен с точки зрения практики его применения. Естественно, что данное положение не удовлетворяет ни теорию, ни практику коллизионного права. Положения Кодекса Бустаманте должны стать объектом подробного и специализированного исследования еще и потому, что (как показано в данной диссертационной работе) часто из-за неправильно понятых, или истолкованных норм страдает правоприменительная практика.

Кодекс Бустаманте предназначался для применения только на американском континенте. А это ставит проблему соответствия этого Кодекса по своей форме и содержанию в систему международного частного права, действующую в странах Латинской Америки. Кодекс Бустамант, находится под сильным влиянием европейских правовых систем. Принимая это во внимание, следует отметить, что Кодекс Бустаманте попытался соединить положения европейских концепций коллизионного права с реальной юридической ситуацией в Латинской Америке. Европейский характер Кодекса Бустаманте наиболее ярко выражен в случае, когда дело касается коллизии по вопросам лично-правового статуса физического лица. По этим вопросам Кодекс Бустаманте исходит из принципа «гражданства», взятого из итальянской доктрины международного частного права. Однако, итальянская доктрина была адаптирована Бустаманте к определенным латиноамериканским юридическим принципам. Среди них следует отметить подход к пониманию коллизионного права как исключительно внутригосударственного права. В своих работах по теории международного частного права Бустаманте основную задачу коллизионного права видел в решении коллизии посредством возможного ограничения сферы применения внутренних законов государства. Таким образом, законодательная концепция других государств им признавалась только косвенно. Такая тенденция имеет место во многих латиноамериканских кодексах, определяющих только свою собственную сферу применения. Латиноамериканское влияние проявляется, прежде всего, в том значении, которое Бустаманте придает территориальному началу в международном частном праве. В то время как итальянская школа считает территориальное начало только лишь вынужденным исключением из национального начала, Бустаманте признает их одинаковую значимость. Поэтому эти коллизионные принципы занимают видное место в Кодексе Бустаманте. В этом положение Кодекса совпадает с тенденцией современного развития и унификации коллизионного права Латинской Америки.

*В заключении кратко сформулированы основные выводы диссертационного исследования.*

РАБОТЫ АВТОРА ПО ТЕМЕ ДИССЕРТАЦИИ:

1. Чамба Вильявисенсио Диографо Тулио. "Особенности унификации и кодификации международного частного права Латинской Америки" - Киев: Киев. ун-т. 1994 - 21 с. - Деп. в Укр.ГНТБ, 21.06.94. № I206 - Ук 94.
2. Чамба Вильявисенсио Диографо Тулио. "Соотношение территориального и национального начала в Кодексе Бустаманте" - Киев: Киев. ун-т, 1994 - 12с. - Деп. в Укр ГНТБ, 21.06.94, № I207 - Ук 94.

ЛНБ ім. В. Стефаника  
АН України





AB 31.326

**AB 31.326**