**УДК 341.942**

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

доцент кафедри цивільного, господарського права та процесу

**Мазко К.,** студент юридичного факультету

групи КПР-173

Національного університету «Чернігівська політехніка»

**КВАЛІФІКАЦЯ КОЛІЗІЙНОЇ НОРМИ**

Міжнародне приватне право, яке зазвичай вирішує питання дії законів різних держав щодо відносин за участі іноземного елемента, часто стикається з проблемами колізійного характеру. Колізія – це термін, що походить від латинського «collisio», і означає «зіткнення». Колізія закону полягає у різниці між змістом приватно-правових законів країни суду та держави, до якої в цих правовідносинах належить іноземний елемент. Іншими словами, юридичний конфлікт зумовлений двома причинами: наявністю іноземного елемента у приватноправових відносинах та різним змістом права різних держав, з якими ці відносини пов’язані. Таким чином, перед судом постає проблема «вибору закону», яка вирішується за допомогою колізійної норми.

Колізійна норма, на відміну від – матеріально-правової, не визначає права і обов’язки учасників відносин, а лише окреслює правом якої держави слід регулювати відносини за участі іноземного елемента. Якщо колізія норм у внутрішньому законодавстві держави, вважається поодиноким негативним явищем, то колізійні норми міжнародного приватного права становлять його історичну основу.

Закон України «Про міжнародне приватне право» визначає правову кваліфікацію дещо звужено. Згідно зі ст. 1 Закону, правова кваліфікація – це визначення права, що підлягає застосуванню до правовідносин з іноземним елементом [1]. Більш змістовним є доктринальне визначення кваліфікації Балдинюка В.В. Кваліфікація в міжнародному приватному праві – це юридична оцінка правової норми, що спрямована на з’ясування мети правової норми, визначення її фактичного складу, який покладено в її основу законодавцем, і, таким чином, призначена для віднесення фактичних обставин чи їх певного елементу до сфери дії відповідного правового інституту, норми [2, с. 5].

Правозастосування – це завжди складний процес. Але в міжнародному приватному праві він ще більше ускладнений об’єктивними причинами. Для того, щоб здійснити кваліфікацію колізійної норми, насамперед необхідно з’ясувати правову природу відносин за участю іноземного елемента, які підлягають врегулюванню [3, c. 154]. У ст. 7 Закону України «Про міжнародне приватне право» виписана правова кваліфікаційна процедура, яка полягає в тому, що при визначенні закону, який застосовуватиметься, суд повинен тлумачити норми та поняття відповідно до законодавства України. Якщо норми і поняття, що потребують правової кваліфікації, не відомі праву України або відомі під іншою назвою або з іншим змістом і не можуть бути визначені шляхом тлумачення правом України, то при їх правовій кваліфікації також враховується право іноземної держави. Отже, правова кваліфікація може здійснюватися, по-перше, відповідно до законодавства суду та, по-друге, згідно із законодавством зарубіжної країни.

Конфлікт кваліфікацій колізійних норм обумовлений тим, що в праві різних держав текстово однакові юридичні поняття (правоздатність, форма правочину, особисте право, місце укладення правочину) мають принципово різне значення. Наприклад, поняття «проживання» в англійському праві не збігається з поняттям «проживання» у французькому праві; тоді як французьке, так і англійське законодавство прийняли колізійні норми, які передбачають, що «успадкування рухомого майна підпорядковується закону останнього місця проживання спадкодавця» [4, c. 291]. Інститутом давності в цивільному праві континентальної Європи є матеріальне право, а в англо-американській правовій системі – процесуальне право. Дієздатність особи в одній країні визначається законом місця проживання, а в іншій – законом про громадянство особи. Майно в одній країні класифікується як рухоме майно, а в іншій, навпаки, як нерухомість. Для оформлення права власності на речі на підставі набувальної давності, у кожній країні передбачені різні терміни і способи користування майном.

Конфлікт кваліфікацій є одним із найскладніших глибоких конфліктів, оскільки при використанні одних і тих же термінологічно правових понять рішення в одній і тій же справі в судах різних країн можуть бути прямо протилежними. Ця проблема була виявлена наприкінці ХІХ ст. німецьким юристом Ф. Каном та французьким юристом Е. Бартеном. Ф. Кан назвав цю проблему «прихованою колізією», а Е. Бартен – «конфліктом кваліфікації» [5, c. 123].

Таким чином, кваліфікація колізійної норми ускладнюється «конфліктом кваліфікацій», що виникає внаслідок відмінностей у визначенні тих самих понять різними правовими системами. Тобто юридичні поняття, з яких складаються обсяг і прив’язка колізійних норм різних держав, можуть за формою збігатися, але мати різний зміст. Наявність однакових колізійних норм у праві різних держав не гарантує однаковий вибір права. Він буде залежати від того, за правовими поняттями якої держави буде тлумачитися колізійна норма на предмет її співвідношення з фактичними обставинами.

**Список використаної літератури**

1. Про міжнародне приватне право: Закон України. Відомості Верховної Ради України (ВВР), 2005, № 32, ст. 422. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2709-15#Text>
2. Балдинюк В.В. Забезпечення застосування колізійної норми: кваліфікація, зворотне відсилання, обхід закону в міжнародному приватному праві : автореф. дис. … канд. юрид. наук : спец. 12.00.03 «Цивільне право і цивільний процес; сімейне право; міжнародне приватне право». К., 2008. 15 с.
3. Міжнародне приватне право: підручник для студентів юрид. вищ. навч. закл. / В.А. Бігун, Є.М. Білоусов, І.М. Жуков; за ред. проф. В.П. Жушмана та доц. І.А. Шуміло. Харків: Право, 2015. 320 с.
4. Степанюк А.А. Міжнародне приватне право: підручник. А.А. Степанюк. Харків: Кроссроуд, 2008. 610 с.
5. Фединяк Г.С. Міжнародне приватне право: Навч. посіб. 3-тє вид. (доп. і перероб.) / Г.С. Фединяк, Л.С. Фединяк . Київ: Атіка, 2005. 544 с.