

О. И. Кравченко,
и. о. начальника отдела Договорно-правового управления
Министерства иностранных дел Республики Беларусь,
аспирант Института философии и права НАН Беларуси

Юрисдикционные иммунитеты государства: изменение доктрины и законодательства Республики Беларусь

В доктрине известны две основные теории иммунитета государства: теория абсолютного иммунитета государства и теория ограниченного (функционального) иммунитета государства.

Теория абсолютного иммунитета основана на императивных принципах современного международного права: уважение к государственному суверенитету, равенство государств. В соответствии с данной теорией государство является единым субъектом международного права, но способы проявления его правосубъектности разнообразны. Исходя из этого при заключении внешнеторговой сделки государство продолжает пользоваться иммунитетом, то есть продолжает действовать как суверен и в экономической области. Как и следует из принципа равных прав, ни одно государство не может осуществлять свои властные полномочия в отношении другого государства, его органов и собственности. Теория абсолютного иммунитета подразумевает, что иммунитет государства по отношению к властным полномочиям другого государства является неограниченным - абсолютным, несмотря на то, какого рода действия осуществляет государство, либо действия в осуществлении своих полномочий публичного характера - *acta jure imperii*, либо действия частного характера - *acta jure gestionis*.

В соответствии с теорией ограниченного иммунитета иностранное государство пользуется иммунитетом только тогда, когда осуществляет функции публичной власти. Когда же государство осуществляет действия коммерческого характера, например, заключает внешнеторговые сделки, использует флот в торговых целях, то в таком случае государство ссылаться на свой иммунитет в отношении этих действий не может.

Анализ судебной практики и законодательства иностранных государств позволяет сделать вывод о широком распространении в странах Западной Европы, США, Канаде и Австралии теории ограниченного иммунитета.

Из теории ограниченного иммунитета исходят действующие многосторонние договоры - Международная конвенция об унификации некоторых правил, касающихся иммунитетов государственных судов, принятая в г. Брюсселе в 1926 году, Европейская конвенция об иммунитетах государств, принятая в г. Базеле в 1972 году, и существующие проекты многосторонних договоров.

Сторонниками теории абсолютного иммунитета были СССР, страны так называемого социалистического блока, Китайская Народная Республика, некоторые государства Латинской Америки и Африки. До настоящего времени теория абсолютного иммунитета закреплена в гражданском процессуальном законодательстве Республик Беларусь.

Теория абсолютного иммунитета является устаревшей концепцией, не отражающей нынешних реалий как развития научной мысли, так и практической деятельности. Руководствуясь в своей практической деятельности теорией абсолютного иммунитета, государство пользуется полным объемом независимости и суверенитета, теряя в то же время доступ к международному коммерческому обороту. Ссылаясь на абсолютный иммунитет, можно добиться только репутации ненадежного и безответственного партнера, имея в виду то, что ссылка на такой иммунитет возникает в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения своих договорных обязательств. Абсолютный иммунитет - это явление не только политического и юридического характера, но и прикрытие для чиновника государственной службы, который исполняет свои обязанности ненадлежащим образом или не исполняет вовсе. Более того, даже продолжая ссылаться на абсолютный иммунитет, государство вряд ли добьется чего-либо, учитывая то, что большинство государств уже отказалось от этой теории и их суды рассматривают дела соответствующим образом. Непризнание решений этих судов в области хозяйственных споров приведет в итоге к полному исключению государства из международных отношений частногоправового характера.

Применение теории ограниченного иммунитета влечет за собой утрату государством суверенитета и независимости по отношению к коммерческой деятельности, но предоставляет возможность полноценного участия в операциях на международном рынке и получения всех связанных с таким участием выгод.

Полноценное участие в международном торговом обороте, привлечение иностранных инвестиций - это то, в чем действительно нуждается Республика Беларусь, и в то же время то, наличием чего наше государство не может похвалиться.

Таким образом, необходим пересмотр наших подходов к вопросу об юрисдикционных иммунитетах государства, принятие теории ограниченного иммунитета и отражение ее в законодательстве.

Вопрос о законодательном закреплении в национальном законодательстве принципа ограниченного иммунитета может быть решен путем принятия специального закона об иммунитете иностранных государств, в качестве основных моментов которого предлагаются следующие.

Во-первых, закон должен исходить из того, что иностранное государство и его собственность пользуются не территории Республики Беларусь иммунитетом. Таким образом в Законе будет отражена общая норма об иммунитете государства.

Вместе с тем в законодательный акт предлагается внести определенные изъятия из принципа иммунитета и ввести норму о возможности предъявлении исков к иностранному государству и его органам без согласия такого государства. Изъятия из принципа иммунитета предлагается сформулировать в виде перечня, содержащего виды исков, по отношению к которым иностранному государству иммунитет не предоставляется. С учетом положений соответствующих законодательных актов иностранных государств об иммунитете государства, а также положений проектов статей о юрисдикционных иммунитетах государств и их собственности, разработанных Комиссией международного права ООН, в такой перечень целесообразно было бы внести следующие виды исков:

- иски, связанные с находящейся на территории Республики Беларусь недвижимой собственностью иностранного государства и прав, связанных с такой собственностью;
- иски, связанные с трудовыми спорами, возникающими из трудовых соглашений иностранного государства и граждан Республики Беларусь, а также иностранных граждан, имеющих постоянное место жительства на территории Республики Беларусь, при условии, что трудовое соглашение было заключено на территории Республики Беларусь или если деятельность такого лица должна осуществляться полностью или частично на территории Республики Беларусь;

- иски, связанные с денежным возмещением в случае причинения смерти или телесного повреждения гражданину Республики Беларусь и гражданину иностранного государства, имеющему постоянное место жительства на территории Республики Беларусь, или нанесения ущерба имуществу или уничтожения такого имущества, когда такие деяния были совершены иностранным государством полностью или частично на территории Республики Беларусь;
- иски, связанные с патентами, промышленными образцами, авторскими правами, товарными знаками;
- иски, связанные с членством государства в хозяйственных объединениях, которые не имеют членами другие государства и созданы в соответствии с белорусским законодательством.

Предлагается сформулировать общее положение о непредоставлении иммунитета иностранному государству достаточно широко с тем, чтобы позволить ситуациям, которые невозможно предусмотреть сейчас, подпадать под сферу действия правил изъятия из принципа иммунитета.

Таким образом, в качестве общего правила изъятия из принципа иммунитета иностранного государства на территории Республики Беларусь предлагается положение, в соответствии с которым иностранное государство не пользуется на территории Республики Беларусь иммунитетом от исков по спорам, вытекающим из сделок, связанных с осуществлением таким иностранным государством внешнеэкономической деятельности.

В Законе должно быть также предусмотрено разграничение между судебным иммунитетом, иммунитетом от мер по предварительному обеспечению иска и иммунитетом от исполнительных мер, закрепление статуса суда, ибо решение вопроса о предоставлении иностранному государству иммунитета входит в компетенцию суда и др.