

Если же при производстве оперативного эксперимента должностному лицу будет скрытым образом подброшен предмет взятки, то в данном случае следует говорить об инсценировке получения взятки, что является противоправным и более того уголовно наказуемым.

Таким образом, на основании изложенного, можно сделать следующий вывод:

- инсценировку получения взятки нужно отличать от провокации;
- основанием проведения оперативного эксперимента с целью выявления взяточника служит информация о готовности последнего совершить или продолжить преступные действия;
- при проведении оперативного эксперимента запрещены какие-либо провокационные действия, направленные на склонение должностного лица к получению взятки.

СРАВНИТЕЛЬНАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРИМЕНЕНИЯ ОГОВОРКИ О ПУБЛИЧНОМ ПОРЯДКЕ

К. В. Шадуро – студ. 4 к., науч. рук. М. В. Мещанова

Международное частное право (далее – МЧП) неразрывно связано с расширением международного экономического, научного и культурного сотрудничества. Его нормы создают важнейшие предпосылки стабильности правового режима внешнеэкономической деятельности. Естественная внешняя миграция граждан Республики Беларусь и иностранных граждан приводит к необходимости постоянного совершенствования правового регулирования в сфере выбора применимого права к определению их личного статуса. Вместе с тем, представляется, что белорусская юридическая наука уделяет вопросам МЧП незаслуженно мало внимания.

Одним из фундаментальных понятий МЧП является понятие «оговорка о публичном порядке».

Понятие оговорки о публичном порядке в законодательстве Республики Беларусь содержится в ст. 1099 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК). Согласно данной статье иностранное право не применяется в случаях, когда его применение противоречило бы основам правопорядка (публичному порядку) Республики Беларусь, а также в иных случаях, прямо предусмотренных законодательными актами. В этих случаях применяется право Республики Беларусь.

На наш взгляд, в ст. 1099 ГК необходимо внести изменения. Так, необходимо подчеркнуть исключительный характер применения оговорки о публичном порядке. На сегодняшний день существует общемировая

тенденция к максимальному сужению сферы применения оговорки о публичном порядке, к сокращению случаев обращения судов и других правоприменительных органов к этому защитному механизму, что также должно быть отражено и в белорусском законодательстве. Введение в норму таких формулировок как «иностранное право в исключительных случаях не применяется», «явно противоречило бы основам правопорядка» позволит ограничить сферу обращения к оговорке, исключить ее необоснованно широкое применение.

Необходимо также подчеркнуть в ст. 1099 ГК, что иностранное право не применяется в случаях, когда последствия его применения противоречат публичному порядку Республики Беларусь, а не в ситуациях, когда иностранная норма лишь отличается по своему содержанию от отечественной.

Статью необходимо дополнить следующим абзацем: «Отказ в применении иностранного права не может быть основан только на отличии правовой, политической или экономической системы соответствующего государства от правовой, политической или экономической системы Республики Беларусь».

Таким образом, статья 1099 ГК должна выглядеть следующим образом.

Иностранное право в исключительных случаях не применяется, когда последствия его применения явно противоречили бы основам правопорядка (публичному порядку) Республики Беларусь, а также в иных случаях, прямо предусмотренных законодательными актами. В этих случаях применяется право Республики Беларусь.

Отказ в применении иностранного права не может быть основан только на отличии правовой, политической или экономической системы соответствующего государства от правовой, политической или экономической системы Республики Беларусь.

В белорусском брачно-семейном законодательстве правило, ограничивающее применение норм иностранного права, содержится в части 1 ст. 237 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье: «Применение в Республике Беларусь законодательства о браке и семье иностранных государств или признание основанных на нем актов гражданского состояния не может иметь места, если такое применение или признание противоречило бы законодательству Республики Беларусь».

Сформулированное в данной норме основание для отказа в применении законодательства о браке и семье иностранных государств представляет собой ни что иное, как частный случай оговорки о публичном порядке. В целях обеспечения единообразного подхода и понимания

необходимо изложить вышеназванную статью в следующей редакции: «Применение в Республике Беларусь законодательства о браке и семье иностранных государств или признание основанных на нем актов гражданского состояния не может иметь места, если такое применение или признание противоречило бы публичному порядку Республики Беларусь».

Следует отметить, что анализируемый нами институт используется не только как основание для отказа в применении иностранного права, но он также получил свое широкое применение в сфере процессуальных отношений с иностранным элементом. Так, оговорка о публичном порядке может являться основанием для отказа в признании и приведении в исполнение иностранных судебных решений, в исполнении судебного поручения. В статье 248 Хозяйственного процессуального кодекса Республики Беларусь указывается, что: «хозяйственный суд отказывает в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда в целом или его части, если ... исполнение решения иностранного суда противоречило бы публичному порядку Республики Беларусь».

Следует отметить, что суд не наделен правом проверки на соответствие публичному порядку решений, которые принудительному исполнению не подлежат, а, например, устанавливают какой-либо юридический факт. Данные решения могут и не требовать исполнения, но вполне могут противоречить публичному порядку Республики Беларусь.

В связи с этим, в юридической литературе предлагается внести изменения в ст. 248 Хозяйственного процессуального кодекса Республики Беларусь в части применения оговорки о публичном порядке и изложить абзац 8 части 1 в следующей редакции: «Хозяйственный суд отказывает в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда в целом или его части, если ... последствия признания и приведения в исполнение решения иностранного суда противоречили бы публичному порядку Республики Беларусь» [1].

Следует отметить, что Гражданский процессуальный кодекс Республики Беларусь содержит иную формулировку. Так, в общих судах отказ в разрешении принудительного исполнения решения иностранного суда допускается в случаях, если «исполнение решения противоречило бы суверенитету Республики Беларусь или угрожало бы безопасности Республики Беларусь либо противоречило бы основным принципам законодательства Республики Беларусь». Таким образом, Хозяйственный процессуальный кодекс Республики Беларусь в отличие от Гражданского процессуального кодекса Республики Беларусь непосредственно оперирует понятием публичный порядок, однако в доктрине противоречие су-

веренитету государства или угроза безопасности оценивается как конкретизация оговорки о публичном порядке путем указания на наиболее важные ее случаи. На наш взгляд, процессуальное законодательство также должно единообразно подходить к рассматриваемому вопросу, следовательно, в Гражданском процессуальном кодексе Республики Беларусь в качестве основания для отказа в разрешении принудительного исполнения решения иностранного суда необходимо закрепить противоречие публичному порядку.

Следует отметить, что вопрос о содержании категории «публичный порядок» является дискуссионным и в доктрине и в правоприменительной практике. Элементы, составляющие содержание данного понятия, могут быть выведены лишь из судебной практики и доктрины, которые источниками права не являются. Руководствуясь тем, что категория публичного порядка достаточно подвижна, на наш взгляд, целесообразно на уровне постановлений высших судебных инстанций, которые в силу статьи 3 ГК и статьи 2 Закона «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» являются источниками права, закрепить перечень составляющих данную категорию элементов.

Наиболее обоснованной считаем позицию, согласно которой в содержание публичного порядка входят: основополагающие фундаментальные принципы права Республики Беларусь, прежде всего конституционные, частноправовые и гражданско-процессуальные; общепринятые принципы морали, на которые опирается правопорядок Республики Беларусь; законные интересы белорусских граждан и юридических лиц, белорусского общества и государства, защита которых является основной задачей правовой системы страны; общепризнанные принципы и нормы международного права (приоритет которых признает Конституция Республики Беларусь в силу статьи 8), в том числе международно-правовые стандарты в сфере защиты прав человека.

Таким образом, необходимо внести вышеназванные изменения в гражданское, брачно-семейное, гражданско-процессуальное и хозяйственно-процессуальное законодательство. Также целесообразно на уровне постановлений высших судебных инстанций закрепить перечень составляющих публичный порядок элементов.

Литература

1. *Корочкин А. Ю.* Защита публичных интересов государства при рассмотрении хозяйственных (экономических) споров с участием иностранного элемента /А. Ю. Корочкин // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр», Нац. Центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2012.