

7. European Comission. Proposal for a regulation of the European Parliament and of the Council on Markets in Crypto-assets, and amending Directive (EU) 2019/1937 [Electronic resource]. URL: <https://clck.ru/RLRwC>, 2020.

ПЕРСПЕКТИВЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ЮРИСДИКЦИОННЫХ ИММУНИТЕТОВ ГОСУДАРСТВА В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

О. А. Евменчикова

*Белорусский государственный университет,
пр-т Независимости, 4, Минск, 220007, Республика Беларусь, evmenchikova@bsu.by*

Проблеме иммунитета государства в международном частном праве посвящены труды в основном зарубежных специалистов. Однако в последнее время не проводились комплексные исследования, посвященные определению особенностей отказа от иммунитета государства в спорах, вытекающих из частноправовых отношений с иностранным элементом, участником которых выступает Республика Беларусь, что предопределяет актуальность темы исследования. Цель настоящей работы – определить направления развития нормативного регулирования порядка отказа от иммунитета государства по законодательству Республики Беларусь. Автором проведен анализ перспектив решения вопроса о порядке отказа от юрисдикционного иммунитета государства по законодательству Республики Беларусь. В частности, предложено закрепить нормы об отказе от иммунитета, предусмотрев порядок наделения субъектов, выступающих от имени Республики Беларусь в частноправовых отношениях с иностранным элементом, правом на отказ от принадлежащих государству иммунитетов.

Ключевые слова: юрисдикционный иммунитет государства; договоры с участием государства; частноправовые отношения с иностранным элементом; инвестиции; концессии; отказ государства от иммунитета.

Сущность юрисдикционного иммунитета состоит в том, что ни одно государство не может привлечь к суду другое государство без его согласия (судебный иммунитет), осуществить против него меры по предварительному обеспечению иска (иммунитет от принятия обеспечительных мер) и принудительному исполнению судебного решения (иммунитет от исполнения судебного постановления) [1, с. 150].

На сегодняшний день в Республике Беларусь на законодательном уровне вопросы юрисдикционного иммунитета урегулированы лишь частично и касаются в основном иммунитета иностранного государства.

В литературе вопрос отказа государства от принадлежащих ему иммунитетов раскрывается во взаимосвязи с вопросом об ответственности государства по принятым на себя частноправовым обязательствам. Как от-

мечает Я. И. Функ, «традиционно государства в рамках своей национальной правовой системы или в рамках международных публичных договоров заявляют о своей безусловной гражданско-правовой ответственности по принятым на себя гражданско-правовым обязательствам», что, тем не менее, требует отказа «применительно к конкретному обязательству или группе обязательств от принадлежащих ему юрисдикционных иммунитетов» [2]. Непосредственно регулированию вопросов ответственности Республики Беларусь в гражданско-правовых отношениях с иностранными юридическими лицами, гражданами и государствами посвящена статья 127 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК). В соответствии с указанной статьей особенности ответственности Республики Беларусь и административно-территориальных единиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, с участием иностранных юридических лиц, граждан и государств определяются законодательными актами. Вместе с тем, в настоящее время в законодательстве Республики Беларусь отсутствуют специальные положения об этом.

Анализ законодательства Республики Беларусь свидетельствует о частичном урегулировании вопроса, связанного с отказом государства от иммунитета. Нормы об отказе от иммунитета в настоящее время закреплены лишь в отдельных актах законодательства, регулирующих реализацию конкретных инвестиционных проектов, а также порядок привлечения внешних государственных займов. Так, Указом Президента Республики Беларусь от 11 мая 2010 г. № 243 «Об условиях строительства многофункционального комплекса в г. Минске», установлено, что «Республика Беларусь не имеет права пользоваться государственной неприкосновенностью (иммунитетом) от судебных процессов и исполнительных действий, заявлять об освобождении от судебных разбирательств в отношении себя или любого своего имущества на основании суверенитета либо на другом основании перед любым органом по разрешению споров (в государственном или третейском судах), где может быть возбуждено такое разбирательство в связи с неисполнением, ненадлежащим исполнением обязательств Республикой Беларусь по инвестиционному договору о реализации инвестиционного проекта. Республика Беларусь не имеет права также пользоваться государственным иммунитетом в отношении предварительного обеспечения иска и (или) арбитражного решения, связанных с любым требованием и (или) иском, поданным в связи с заключением, исполнением, дополнением, расторжением или действительностью данного инвестиционного договора». Таким образом, в законодательном акте прямо предусмотрен отказ Республики Беларусь от судебного иммунитета, иммунитета в отношении предварительного обеспечения иска и иммунитета от мер по принудительному исполнению решения суда.

Иной подход к вопросу отказа от иммунитета закреплен в Указе Президента Республики Беларусь от 23 ноября 2018 г. № 458 «О привлечении внешних государственных займов». Названным актом Совету Министров Республики Беларусь также предоставлены полномочия закреплять (при необходимости) в эмиссионных документах, под которыми в контексте данного Указа понимаются проспекты эмиссии, договоры об оказании юридических услуг, услуг, связанных с эмиссией, обращением, погашением и обслуживанием государственных ценных бумаг, учетом прав на них, услуг по допуску ценных бумаг к торгам на фондовой бирже и иные документы, относящиеся к эмиссии, обращению и погашению государственных ценных бумаг, отказ Республики Беларусь от:

- иммунитета от применения зачета встречных требований, от судебных и арбитражных процессов и разбирательств, от исполнения судебного и (или) арбитражного решений;

- иммунитета в отношении предварительного обеспечения иска и исполнения судебного и (или) арбитражного решений по спорам, связанным с эмиссией, обращением, погашением и обслуживанием государственных ценных бумаг и (или) вытекающим из эмиссионных документов.

Таким образом, в отношениях по привлечению Республикой Беларусь внешних государственных займов законодательством предусмотрена лишь возможность выражения отказа государства от принадлежащих ему иммунитетов и определен государственный орган, уполномоченный выражать такой отказ. Однако принятие решение об отказе государства от иммунитета должно осуществляться в каждом конкретном случае в зависимости от условий эмиссии государственных ценных бумаг.

Нормы об отказе государства от юрисдикционного иммунитета были закреплены в ст. 46 и ст. 75 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь, где была предусмотрена возможность отказа государства от судебного иммунитета, иммунитета в отношении предварительного обеспечения иска и исполнения судебного и (или) арбитражного решения в инвестиционных и концессионных договорах, заключаемых с иностранными инвесторами. Однако указанный кодекс утратил силу, а действующий в настоящее время Закон Республики Беларусь от 12 июля 2013 г. № 53-З «Об инвестициях» (далее – Закон об инвестициях) не содержит норм о возможности отказа Республики Беларусь от иммунитета в инвестиционном договоре, заключаемом с иностранным инвестором. В отсутствие специального указания в Законе об инвестициях относительно отказа государства от иммунитета неоднозначен вопрос, может ли быть особо оговорен отказ Республики Беларусь от судебного иммунитета, иммунитета

в отношении предварительного обеспечения иска и исполнения судебного или арбитражного решения в инвестиционном договоре, заключаемом с иностранным инвестором.

В отличие от Закона об инвестициях, Закон Республики Беларусь от 12 июля 2013 г. № 63-З «О концессиях» (далее – Закон о концессиях) в ст. 36 предусматривает возможность отказа Республики Беларусь от судебного иммунитета, иммунитета в отношении обеспечения иска и исполнения судебного постановления или арбитражного решения в концессионном договоре, заключаемом с иностранным инвестором.

Несмотря на отсутствие в Законе об инвестициях аналогичных содержащимся в Законе о концессиях норм о возможности отказа Республики Беларусь от иммунитета в инвестиционном договоре, заключаемом с иностранным инвестором, этот факт нельзя расценивать в качестве безусловного запрета на отказ от иммунитета. За государством в любом случае сохраняется право отказаться от принадлежащих ему иммунитетов как в целом, так и в части. Вместе с тем, нормы ст. 125 ГК, определяя порядок участия Республики Беларусь в гражданском обороте, напрямую не предусматривают полномочия государственных органов на осуществление от имени Республики Беларусь отказа от юрисдикционных иммунитетов. Кроме того, отсутствует специальное указание на полномочия на отказ от имени Республики Беларусь от юрисдикционных иммунитетов и в нормативных правовых актах, определяющих статус различных государственных органов.

Согласно ст. 3 Закона о концессиях объектами концессии могут являться объекты, составляющие в соответствии с Конституцией Республики Беларусь исключительную собственность государства (недра, воды, леса), объекты, находящиеся только в собственности государства, виды деятельности, на осуществление которых распространяется исключительное право государства. Согласно ст. 107 Конституции Республики Беларусь Правительство Республики Беларусь выступает от имени собственника в отношении имущества, являющегося собственностью Республики Беларусь, организует управление государственной собственностью. В соответствии с п. 10 Положения о порядке заключения, изменения, прекращения концессионного договора, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28 декабря 2011 г. № 1743, концессионный договор подписывается от имени Республики Беларусь Правительством Республики Беларусь или по его поручению концессионным органом. При этом в качестве концессионных органов, действующих от имени Республики Беларусь, в соответствии с Законом о концессиях могут выступать уполномоченные Президентом или Правительством Республики Беларусь республиканские органы государственного управления.

Таким образом, соответствующим государственным органам могут быть предоставлены полномочия на заключение от имени Республики Беларусь концессионных договоров. Вместе с тем, вышеприведенные нормы напрямую не подтверждают факт наделения соответствующего государственного органа полномочиями на отказ от юрисдикционных иммунитетов одновременно с предоставлением ему полномочий на подписание договора от имени Республики Беларусь. Более того, ст. 28 Закона о концессиях, закрепляющая перечень условий концессионного договора, не предусматривает отказ государства от юрисдикционных иммунитетов в качестве одного из условий такого договора. Перечисленные в ст. 28 Закона о концессиях условия концессионного договора по своему характеру являются материально-правовыми. В то же время необходимо отметить, что отказ от юрисдикционных иммунитетов влечет процессуально-правовые последствия в виде возможности привлечения государства к участию в судебном разбирательстве, осуществления мер по предварительному обеспечению иска, а также возможности принудительного исполнения судебного решения.

Пробел в законодательстве в отношении регулирования указанного вопроса порождает проблему, связанную с тем, что впоследствии отказ от юрисдикционного иммунитета, содержащийся в конкретном договоре, стороной которого выступает Республика Беларусь, а также заключенное арбитражное соглашение могут быть оспорены ввиду отсутствия у органа, заключившего от имени Республики Беларусь договор или арбитражное соглашение, особых полномочий на отказ от иммунитета. Вместе с тем, анализ зарубежной судебной практики по спорам с участием Республики Беларусь свидетельствует о том, что при отсутствии надлежащего подтверждения полномочий государственного органа на выражение от имени государства отказа от иммунитета такой отказ не считается выраженным [3].

Во избежание в дальнейшем возникновения проблемных вопросов целесообразно на законодательном уровне закрепить нормы, касающиеся отказа Республики Беларусь от иммунитетов, определив круг субъектов, которым могут быть предоставлены полномочия на выражение от имени государства отказа от иммунитета; основания и критерии для принятия решения об отказе от иммунитета; порядок и возможные формы выражения такого отказа.

Дальнейшая практическая реализация указанных норм возможна путем их конкретизации и детализации в иных нормативных правовых актах, в зависимости от модели участия государства в частноправовых отношениях.

Так, в случае непосредственного участия государства посредством органов государственной власти, действующих в пределах своей компетенции, полномочия на выражение отказа от иммунитетов целесообразно закрепить в актах законодательства, определяющих компетенцию данных органов государственной власти. В случае опосредованного участия государства в частноправовых отношениях и участия посредством иных субъектов, выступающих от имени государства по специальному поручению, полномочия на выражение отказа от имени Республики Беларусь от иммунитетов целесообразно закреплять в специальных законодательных актах, на основании которых данным субъектам предоставлено специальное поручение действовать от имени Республики Беларусь, применительно к каждой конкретной ситуации и с учетом оценки всех обстоятельств дела.

Урегулирование данных вопросов на законодательном уровне позволит создать эффективный механизм защиты прав иностранных контрагентов государства, что будет способствовать преодолению ситуации правовой неопределенности и формированию положительного имиджа Республики Беларусь на международной арене.

Библиографические ссылки

1. Богуславский М. М. Международное частное право. – 7-е изд., перераб. и доп. – М.: Норма: Инфра-М, 2016.
2. Функ Я. И. Субъекты Республики Беларусь как участники внешнеэкономической деятельности // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология Проф [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». Минск, 2020.
3. Дело № А43-4888/2012 [Электронный ресурс]: Постановление Федерального арбитражного суда Волго-Вятского округа, 24 июля 2012 г. // КонсультантПлюс. Россия / ЗАО «Консультант Плюс». М., 2020.

ПРАВОВОЙ РЕЖИМ КОММЕРЧЕСКОЙ ТАЙНЫ В СТРОИТЕЛЬНОЙ ОРГАНИЗАЦИИ

П.А. Еременко¹⁾, О.М. Куницкая²⁾

*^{1) 2)} Белорусский государственный университет,
пр-т Независимости, 4, Минск, 220007, Республика Беларусь, volhakun@mail.ru*

В статье рассматривается правовое регулирование режима коммерческой тайны, процесс установления режима коммерческой тайны, а также пробелы в законодательстве, связанные с его установлением, доказыванием причиненных разглашением сведений, составляющих коммерческую тайну, убытков, и ответственностью за его нарушение. Данные вопросы исследуются применительно к отношениям, возникающим с