

ния норм Гражданского кодекса Республики Беларусь об ответственности за пользование чужими денежными средствами», которая бы предоставила судам возможность при разрешении вопроса об уменьшении договорных процентов учитывать взыскиваемую неустойку (пеню) — также будет лишь половинчатой мерой, поскольку кредитор может и не иметь права на взыскание неустойки и предъявить требование только о взыскании процентов по статье 366 ГК.

Третья альтернатива — установление максимального размера договорных процентов — позволяя решить проблему размера процентов, не оставляет возможности для суда учесть все последствия нарушения денежного обязательства, то есть применить критерий соразмерности по аналогии со статьей 314 ГК.

Учитывая остроту рассматриваемой проблемы, а также принимая во внимание вышеизложенное, нельзя не оценить положительно предложенное белорусским законодателем решение дополнить статьей 366 пункта 4 следующего содержания: «Если сумма подлежащих уплате процентов за пользование чужими денежными средствами, размер которых определен договором на основании части 2 пункта 1 настоящей статьи, явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить сумму этих процентов по заявлению должника, но не ниже чем до суммы процентов, исчисленной в соответствии с частью 1 пункта 1 настоящей статьи». Предложенная редакция позволит не только защитить права и интересы должника, наделяя суд правом сдерживать желание кредитора взыскать чрезмерно высокие проценты, уменьшив размер договорных процентов по заявлению должника, но и соблюсти права кредитора, не оставляя возможности для судебной произвола, путем ограничения возможности уменьшения договорного размера процентов до размера, определяемого ставкой рефинансирования. Указанное изменение вступает в силу в январе 2013 г.

КОНЦЕПЦИЯ ЗАКОНА О ЮРИСДИКЦИОННЫХ ИММУНИТЕТАХ ГОСУДАРСТВА В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ

Барышев В. А., Витебский государственный университет им. П. М. Машерова

Вопрос о принятии закона о юрисдикционных иммунитетах государства в белорусской юридической литературе обсуждается уже давно. Впервые о необходимости ограничения иммунитета иностранного государства путем принятия специального законодательного акта в Республике Беларусь заявил профессор В. Г. Тихиня. Такое же предложение содержалось и в диссертационном исследовании по проблеме иммунитета иностранного государства О. И. Кравченко.

Практика отдельных государств, принявших законы об иммунитете, свидетельствует об одностороннем подходе в этом вопросе, т. е. в законодательных актах ограничивается только иммунитет иностранных государств. В качестве примера можно привести Закон США «Об иммунитете иностранных государств» 1976 г.

Несмотря на сложившуюся зарубежную практику регулирования исключительно иммунитета иностранного государства, представляется, что законодательный акт должен быть единым и регулировать как иммунитет иностранного государства, так и иммунитет собственного государства.

Ключевая проблема предлагаемого закона — это теория, на которой он должен быть основан. Очевидно, что весь смысл принятия закона об иммунитете заключается в переходе от теории абсолютного иммунитета иностранного государства, закрепленного в гражданском, хозяйственном и процессуальном кодексах Республики Беларусь, к функциональному.

В то же время в ограничении иммунитета иностранного государства не следует выходить за пределы тех норм, которые сложились в международном праве, и здесь глав-

ными ориентирами должны быть Европейская конвенция об иммунитете государства 1972 г. и Конвенция ООН о юрисдикционных иммунитетах государств и их собственности 2004 г.

Закон должен содержать определение терминов, используемых в нем. Определение иностранного государства можно заимствовать из Конвенции ООН 2004 г.

Во вводной части необходимо провести отграничение иммунитетов государства от иммунитетов, на которые закон не распространяется, а именно от дипломатических и консульских иммунитетов.

Вторую часть Закона условно можно назвать общей. В ней должны быть определены основополагающие начала, на которых базируется Закон. Главное положение в этой части — это установление иммунитета иностранного государства и иммунитета Республики Беларусь за исключениями, специально оговоренными в Законе.

Последующие статьи проекта должны развить, уточнить и конкретизировать исключения из судебного иммунитета иностранного государства и Республики Беларусь. К таким исключениям следует отнести:

1) согласие иностранного государства на юрисдикцию суда Республики Беларусь или согласие Республики Беларусь на юрисдикцию иностранного суда; 2) возбуждение иностранным государством или Республикой Беларусь судебного разбирательства соответственно в белорусском суде или суде иностранного государства; 3) предъявление встречного иска к иностранному государству или Республике Беларусь, если они сами были инициаторами возбуждения разбирательства в суде Республики Беларусь или в суде иностранного государства; 4) участие иностранного государства в Республике Беларусь или Республики Беларусь в гражданско-правовых сделках коммерческого характера, которые не являются осуществлением суверенной власти государства; 5) предъявление иска к иностранному государству в суде Республики Беларусь или Республике Беларусь в иностранном суде по спорам о возмещении вреда в случае смерти или причинении телесного повреждения физическому лицу, вызванному фактом, имевшим место на территории Республики Беларусь; 6) иски к иностранному государству в судах Республики Беларусь или иски к Республике Беларусь в судах иностранных государств по имущественным спорам; 7) иски к иностранному государству в судах Республики Беларусь или иски к Республике Беларусь в иностранных судах, предметом которых являются права интеллектуальной собственности.

Закон должен быть основан на разделении судебного иммунитета, иммунитета от предварительного обеспечения иска и иммунитета от исполнения судебного решения.

Отдельная статья должна регулировать акты суверенной власти государства. В этом случае иностранному государству в Республике Беларусь или Республике Беларусь в иностранном государстве должен предоставляться безусловный иммунитет в соответствии с доктриной акта государства.

В заключительных статьях проекта закона следует определить положение иностранного государства в гражданском процессе в Республике Беларусь.

Таким образом, комплексный Закон об иммунитете иностранного государства в Республике Беларусь и Республики Беларусь в иностранном государстве с позиции юридической техники вполне возможен. Главное достоинство комплексного Закона об иммунитетах иностранного государства и Республики Беларусь заключается в том, что он ликвидирует противоречия, имеющиеся между нормами ХПК и ГПК в отношении иммунитета иностранного государства, а также устраняет правовой пробел, существующий в статье 127 Гражданского кодекса Республики Беларусь, относительно особенностей ответственности Республики Беларусь и административно-территориальных единиц в отношениях с иностранным элементом.