Федеральное агентство по образованию

Государственное образовательное учреждение высшего профессионального образования

#### Контрольная работа

по Международному частному праву

тема: Иммунитет государства, его виды.

Расчеты с использованием чеков.

План

1. Иммунитет государства, его виды.

2. Расчеты с использованием чеков.

Литература

1. Иммунитет государства, его виды

Иммунитет государства основывается на том, что оно обладает суверенитетом, что все государства равны. Когда двое находятся в равном положении, один не может осуществлять суверенитет или власть над другим. Это начало международного права выражено в следующем изречении: равный не имеет власти над равным: par in parem non habet imperium.

Иммунитет государства в частноправовой сфере есть следствие, проявление, грань суверенитета: равный не имеет власти вообще, в т.ч. и юрисдикции: par in parem non habet jurisdictionem.

Иммунитет государства от юрисдикции иностранного государства состоит из нескольких элементов: 1) судебный иммунитет; 2) иммунитет от применения мер по предварительному обеспечению иска; 3) иммунитет по принудительному исполнению судебного решения; 4) иммунитет собственности государства; 5) иммунитет от применения иностранного права.

Судебный иммунитет – юрисдикционный иммунитет в узком смысле слова как неподсудность государства суду иностранного государства. Согласно судебному иммунитету ни один иностранный суд не вправе принудительно осуществить свою юрисдикцию по отношении к другому государству, иначе говоря, не вправе привлечь иностранное государство в качестве ответчика. В то же время, если государство обращается с иском в иностранный суд для защиты своих прав, то ни один иностранный суд не вправе отказать ему в юрисдикции. Такой отказ был бы нарушением суверенных прав государства. Государство может выступить и ответчиком в иностранном суде, но при добровольном согласии[[1]](#footnote-1).

Меры по предварительному обеспечению иска. Согласно иммунитету суд, рассматривающий частноправовой спор с участием иностранного государства, не вправе применять любые меры по предварительному обеспечению иска, так как эти меры носят принудительный характер. Часто меры по обеспечению иска рассматриваются и принимаются судом еще до возбуждения и слушания дела с участием государства. В любом случае, если такие меры касаются государства и его собственности (арест государственных счетов в иностранных банках, опись имущества, ограничение права государства пользоваться своим имуществом и пр.), то с точки зрения иммунитета они недопустимы.

Меры по принудительному исполнению иностранного судебного решения в отношении государства и его собственности не могут быть приняты любыми органами этого и любого другого иностранного государства. Даже если государство добровольно приняло участие в иностранном судебном процессе, решение может быть выполнено им только добровольно. Иммунитет включает право государства на неприменение к нему принудительных мер по исполнению решения.

Иммунитет собственности государства означает правовой режим неприкосновенности государственной собственности, находящейся на территории иностранного государства. Он тесно связан с иммунитетом государства. Указанные выше элементы содержания иммунитета государства, связанные с судебным разбирательством спорного правоотношения с участием государства, прямо направлены на обеспечение неприкосновенности государственной собственности.

Иммунитет о применения иностранного права, который часто называют иммунитетом сделок с участием государства, так как он чаще всего возникает по поводу обязательств, вытекающих из сделок. Поскольку государство в силу иммунитета свободно от принудительных мер по осуществлению иностранных законов, административных распоряжений и прочего, то из этого следует, что частноправовые отношения международного характера с участием государства, в частности сделки, заключаемые государством с иностранными физическими и юридическими лицами, должны регулироваться правом этого государства, если только сами стороны не договорятся о применении иностранного права.

Указанные выше отдельные элементы иммунитета взаимосвязаны и вместе составляют содержание иммунитета государства в частноправовой сфере. Вместе с тем иммунитет государства – это его право, вытекающее из суверенитета, но не обязанность. Поэтому государство вправе отказаться от иммунитета, как в целом, так и от какого-либо его элемента.

Выделяют три вида иммунитета:

* абсолютный иммунитет;
* функциональный иммунитет;
* ограниченный иммунитет.

Абсолютный иммунитет означает право государства пользоваться иммунитетом в полном объеме, всеми его элементами; он распространяется на любую деятельность государства и любую его собственность. Первоначально иммунитет сложился и применялся как абсолютный, и единственное ограничение, возможно было только при условии прямо выраженного согласия государства.

По мере расширения функций государства внутри страны и в международных отношениях он стало все шире выступать в качестве субъекта частноправовой деятельности, и абсолютный иммунитет становился ощутимым препятствием в развитии мирохозяйственных связей, так как контрагенты государства, по сути, лишились прав на судебную защиту своих имущественных прав. В связи с этим в доктрине и в судебной практике появляется идея необходимости ограничения иммунитета государства.

Абсолютный иммунитет не только препятствует развитию коммерческих связей с участием государства, но и часто нереализуем практически. Государство на территории иностранного государства может рассчитывать только на такой объем иммунитета, на который принимающее государство готово отказаться от своей юрисдикции. Понятно, что ожидания и реальность могут серьезно расходиться. Поэтому государства, исходящие из абсолютного иммунитета, защищают дополнительно свои права либо условием взаимности, либо возможностью применения реторсий.

Функциональный иммунитет – это вид иммунитета, основанный на принципиальном разграничении функций государства на публично-правовую и частноправовую. Если государство действует как суверен, совершает акт власти, т.е. выступает как носитель суверенной власти, то оно всегда пользуется иммунитетом, в том числе и в частноправовой сфере. Если государство выступает в качестве частного лица, занимается коммерческой деятельностью, то тогда оно иммунитетом не обладает. В зависимости от осуществляемых функций государство может выступать либо в качестве суверена, носителя публичной власти, либо в качестве частного лица.

Функциональный иммунитет в том виде, в каком он сформулирован в судебной практике, в международно-правовой доктрине, а затем и в ряде национальных законов, обладает целым рядом существенных недостатков, которые не позволили ему стать общепризнанной альтернативой абсолютному иммунитету.

Прежде всего, не установлены какие-либо объективные критерии, с помощью которых можно было бы определенно или хотя бы с существенной долей определенности разграничить деятельность государства как суверена или как частного лица. Чаще всего называется характер операции или её цель.

Второй серьезный дефект функционального иммунитета: государство a priori подчиняется юрисдикции иностранного суда. Даже если суд признает некоммерческий характер деятельности государства и соответственно его иммунитет, то юрисдикция иностранного суда уже состоялась, решение, обязательное для государства, уже вынесено, и тем самым нарушен иммунитет государства.

Еще один серьезный недостаток функционального иммунитета, состоит в том, что суверенитет государства – это имманентно присущее ему качество. Государство и суверенитет, неотделимы друг от друга так же, как и неделим государственный суверенитет. Какую бы деятельность не осуществляло государство, оно всегда выступает как носитель государственной власти. Участвуя в частноправовых отношениях, государство не теряет присущее ему качество властности и суверенности[[2]](#footnote-2). Функциональный иммунитет исходит из того, что есть некая сфера отношений, которую не удалось объективно отграничить, в которой государство выступает как частное лицо и соответственно не обладает ни суверенитетом, ни иммунитетом. Он находится в явном противоречии с принципами суверенности и независимости государств, которые являются основополагающим началом международного права и которые пока еще никто не отменял.

Ограниченный иммунитет – вид иммунитета, который исходит из необходимости ограничения иммунитета. В отличие от функционального, который ограничивает иммунитет на основе общего принципа – деление деятельности государства на суверенно-властную и частную, ограниченный иммунитет не использует формальных критериев, а формулирует перечень конкретных случаев, когда государство не пользуется иммунитетом. Эти случаи могут быть сформулированы самими государствами как на основе двусторонней, так и на многосторонней основе, в том числе универсальной. Идея и основа ограниченного иммунитета заключается в том, что иммунитет – это право государства, вытекающее из его суверенитета, на неприменение к нему иностранной юрисдикции, от которого государство может отказаться как целиком, так и в любой его части. Задача заключается лишь в создании наиболее точных формулировок случаев и обстоятельств, при наличии которых государство не будет пользоваться иммунитетом. Несмотря на всю сложность, как и всякая правотворческая задача, она решаема.

Если государства заинтересованы в развитии нормальных торговых и иных экономических связей, ничто не мешает им при заключении торгового договора сформулировать те случаи, при которых государство, вступая в торгово-экономические отношения с частными лицами, не будет претендовать на иммунитет. То же можно сделать и для более узкой сферы экономических отношений, например при подписании договоров о взаимной защите иностранных капиталовложений и т.д.

Удачным опытом создания правовых основ ограниченного иммунитета на многосторонней основе можно считать Европейскую конвенцию 1972 г., заключенную странами – участницами Совета Европы. Конвенция закрепляет общий принцип иммунитета государства от иностранной юрисдикции и формулирует детализированные исключения из этого принципа. Европейская конвенция является наиболее удачным опытом, но и она не получила большого распространения даже в Европе.

Национальное право в принципе не способно решить комплекс проблем, связанных с иммунитетом государства. Иммунитет представляет собой две взаимосвязанные стороны: с одной стороны, это право государства на неприменение к нему иностранной юрисдикции, а с другой – это отказ государства от своей юрисдикции в отношении иностранного государства. Проблема иммунитета может быть решена тогда, когда ожидание одного государства совпадут с реальностью на территории другого государства. Достижение этого возможно как минимум на двустороннем уровне, т.е. на основе межгосударственного соглашения. Национальные законы, предусматривающие ограничение иммунитета иностранного государства, прямо нарушают его суверенитет и международно-правовой принцип суверенного равенства. С точки зрения международного права национальным законом государство вправе лишь ограничить свой собственный иммунитет, но не может покушаться на иммунитет иностранного государства.

2. Расчеты с использованием чеков

Одной из ценных бумаг, получивших распространение в международных расчетах, является чек. Чек относится к денежным документам строго установленной формы и содержит приказ владельца банковского счета (чекодателя) банку о выплате держателю чека означенной в нем суммы денег по предъявлению чека или в течение срока, установленного законодательством. Правовые нормы, регулирующие использование чеков при международных расчетах, были унифицированы в 1931 г. когда были подписаны Женевская конвенция о единообразном законе о чеках (Единообразный закон о чеках) и Женевская конвенция, имеющая целью разрешение некоторых коллизий законов о чеках 1931 г. (Женевская конвенция о коллизиях). СССР и затем Россия к указанным конвенциям не присоединились.

На чеке должны быть необходимые реквизиты, отсутствие которых может привести к признанию чека недействительным и не подлежащим оплате. В соответствии с Женевской конвенцией к основным обязательным его реквизитам относятся: наименование «чек» (на том языке, на котором составлен документ), простое и ничем не обусловленное предложение уплатить определенную сумму, наименование плательщика, наименование места (банка), в котором должен быть совершен платеж, указание даты и места составления чека, подпись чекодателя.

Чек не служит предметом кредитования, и всякое указание о процентах в чеке считается ненаписанным. Чек оплачивается по предъявлении. Срок его обращения ограничен: чек, который оплачивается в стране его выставления, должен быть предъявлен к платежу в течение восьми дней; если выставление чека и его оплата, происходит в разных странах, то чек должен быть предъявлен к оплате в течение двадцати дней. При этом если место выставления чека и место платежа находятся в разных частях света, то срок предъявления чека к оплате не должен превышать семидесяти дней.

Последнее условие не распространяется на чековое обращение между странами Европы и средиземноморскими странами, т.е. в данном случае срок предъявления чека к оплате не должен превышать двадцати дней.

Если чек выписан в валюте, не имеющей хождения в месте платежа, его сумма может быть уплачена в пределах срока для предъявления чека в местной валюте по курсу на день наступления срока платежа. Если платеж не был осуществлен по предъявлении, то держатель чека может по своему усмотрению потребовать, чтобы сумма чека была выплачена в местной валюте по курсу, либо на день наступления срока платежа, либо на день платежа. Чекодатель может обусловить, что подлежащая платежу сумма будет исчислена по курсу, обозначенному в чеке. Согласно Единообразному закону о чеках, данное правило не применяется в случаях, когда чекодатель обусловил, что платеж должен быть совершен в определенной указанной в чеке валюте (оговорка эффективного платежа в какой-либо валюте).

Чек относится к категории оборотных документов, для передачи прав по чеку другому лицу нет необходимости прибегать к цессии, они могут быть переданы посредством передаточной надписи – индоссамента, проставляемого на оборотной стороне чека.

Платеж по чеку может быть гарантирован любым другим лицом, кроме плательщика по чеку. Гарантия выражается словами «аваль», «гарантирован» и сопровождается подписью авалиста – лица, принявшего на себя ответственность за платеж. По российскому праву аваль регулируется теми же положениями, что и поручительство, т.е. речь идет о чековом поручительстве.

Для выбора применимого правопорядка о чековых правоотношениях с иностранным элементом была принята конвенция, имеющая целью разрешение некоторых коллизий законов о чеках. Способность лица обязываться по чеку определяется его национальным законом. Однако лицо, подписавшее чек на территории иностранного государства и признанное способным обязываться по законодательству этого государства, несет ответственность независимо от положений его национального закона. Закон страны, где чек оплачивается, определяет лиц, на которых чек может быть выставлен. Форма, в которой приняты обязательства по чеку, определяется законом той страны, в которой эти обязательства были подписаны. Закон страны, на территории которой были приняты обязательства, вытекающие из чека, определяют действие таких обязательств.

Закон страны, где должен быть оплачен чек, определяет:

* подлежит ли чек оплате по предъявлении;
* срок для представления;
* может ли чек быть акцептован;
* может ли держатель потребовать частичный платеж;
* может ли чекодатель отозвать чек;
* меры, которые должны быть приняты в случае утери или кражи чека.

Форма и сроки протеста и других действий, необходимых для осуществления или сохранения прав по чеку, определяются законами той страны, на территории которой должен быть совершен протест и соответствующее действие.

Литература

Богуславский М. М. Международное частное право: Учебник.— 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Международные отношения, 1994.

Международное частное право: учебник / Л.П. Ануфриева, К.А. Бекяшев, Г.К. Дмитриева и др.; отв. ред. Г.К. Дмитриева. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2006.

Ушаков Н.А. Юрисдикционные иммунитеты государств и их собственности. – М.: Наука, 1993.

1. Это не означает отсутствия правосудия. Заинтересованные лица могут беспрепятственно обратиться с требованиями к государству в суды и другие правоприменительные органы этого государства. В таком случае вопрос об иммунитете не возникает. Можно обратиться к своему правительству для воздействия на иностранное государство по дипломатическим каналам. [↑](#footnote-ref-1)
2. Ушаков Н.А.Юрисдикционные иммунитеты государства и их собственности. М., 1993. С. 82 [↑](#footnote-ref-2)