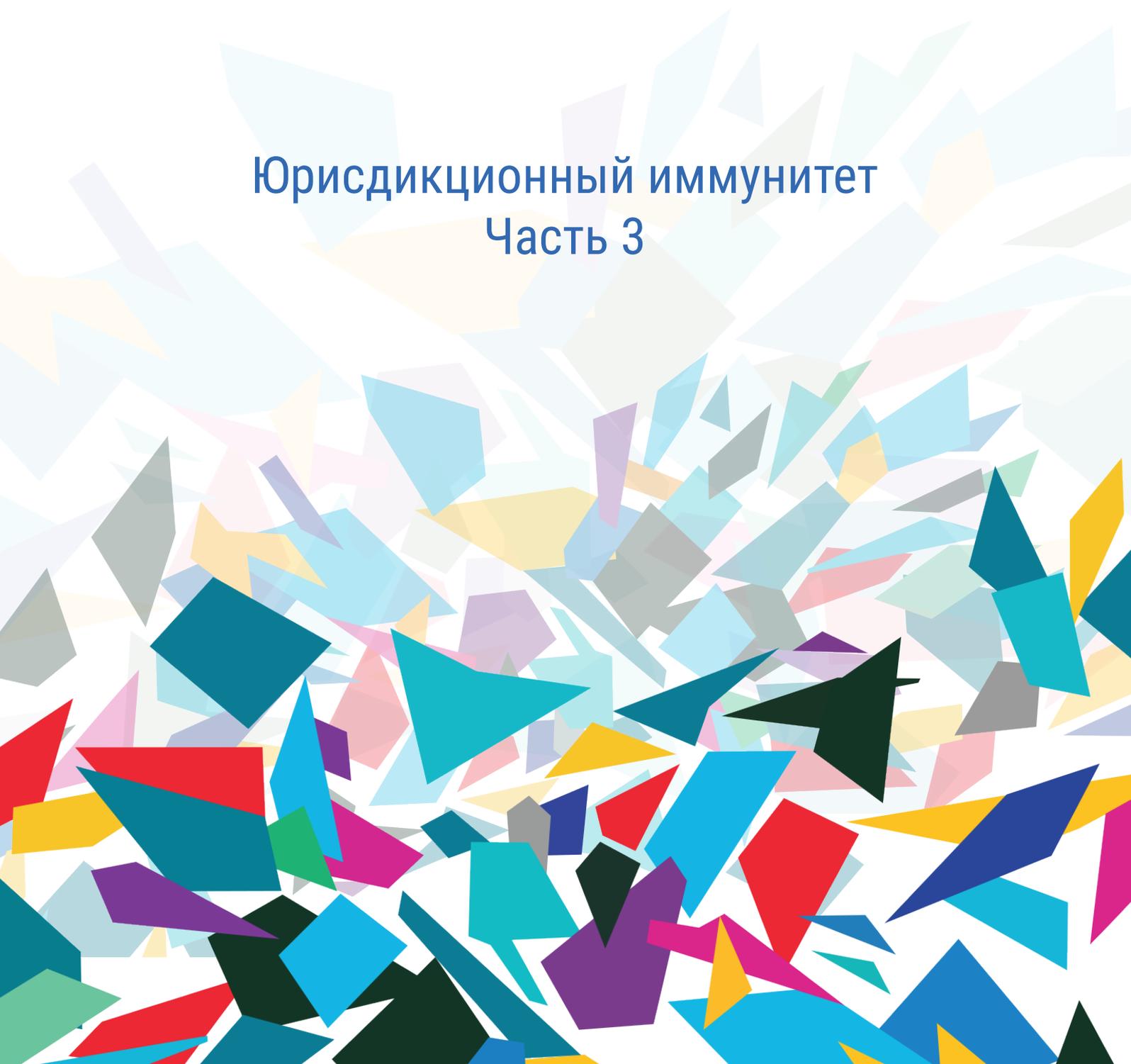




# МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО, II

## Юрисдикционный иммунитет Часть 3





## **Дипломатическое право, дипломатические отношения**

Правила, регулирующие различные аспекты дипломатических отношений, являются одними из самых ранних проявлений норм международного права. Всякий раз, когда в истории создавались независимые государства, между ними устанавливались отношения, которые, в свою очередь, создавали предпосылки для формирования специальных обычаев по поводу отношений с послами и другими специальными представителями разных государств.

Дипломатия как метод общения между различными сторонами, включая переговоры между сторонами и их агентами, является древним институтом, а международные правовые положения, регулировавшие её проявления, являются результатом многовековой практики государств. Особые привилегии и иммунитеты, связанные с дипломатическим персоналом, частично обязаны своему появлению таким принципам как принципы суверенного иммунитета, независимости и равенства государств и отчасти в качестве основного требования международной системы.

Государства должны вести переговоры и консультироваться друг с другом. Кроме того, необходимо строить аналогичные отношения с международными организациями. Именно для этого необходимы дипломатические штабы. Поскольку эти люди представляют свои государства по-разному, при своей деятельности они опираются на правовой принцип государственного суверенитета. Кроме того, иммунитет для таких людей представляет удобство в работе с практической точки зрения.

Дипломатические отношения традиционно осуществлялись через послов и их сотрудников, но с ростом торговли и коммерческого общения был создан институт консула, благодаря чему был расширен круг лиц, имеющих иммунитеты. Развитие скоростных сообщений между государствами стимулировало создание специальных миссий, которые предназначались для направления в определенные районы земного шара для достижения конкретных целей. Часто такие миссии прибывают в иностранное государство с главой государства или правительства. Однако, Малколм Шоу отмечает, что в какой-то степени создание телефонных, телеграфных, телексных и факсимильных услуг уменьшило объем межгосударственного общения с привлечением традиционного дипломатического персонала. Тем не менее дипломаты и консулы сохраняют значительные полезные функции в сборе информации и укреплении дружеских отношений, а также путем постоянного присутствия в иностранных государствах обеспечивают надлежащее решение многих вопросов политической, коммерческой и экономической деятельности.

По мнению Малкольма Шоу, область дипломатических отношений является одной из наиболее приемлемых тем международного права, поскольку в интересах всех государств в конечном счете сохранять дружественный характер дипломатических отношений, хотя не все государства действуют в соответствии с этим. Как отметил Международный Суд ООН в деле Дипломатического и консульского штаба США в Тегеране:

«Правила дипломатического права устанавливают обязательства принимающего государства по предоставлению привилегий и иммунитетов, которые должны предоставляться дипломатическим миссиям, а с другой стороны, учитывая возможные злоупотребления со стороны членов дипломатической миссии, принимает меры, находящиеся в распоряжении принимающего государства, для противодействия любым таким злоупотреблениям».

## **Дипломатические иммунитеты**

Венская Конвенция о дипломатических отношениях 1964 года является документом, уделяющим особое внимание необходимости предоставления дипломатических привилегий и иммунитетов для эффективного осуществления международных отношений. Этот документ узаконивает давно сформировавшиеся посольские обычаи и устанавливает новые правила. А не урегулированные в Конвенции вопросы регулируются общим международным правом. Согласно высказываниям Международного Суда, Конвенция сохраняет свою силу, несмотря даже на наличие вооруженных конфликтов между двумя и более странами.



В целом, дипломатические отношения возникают на основе двухстороннего соглашения. Если одно государство не намерено вступать в дипломатические отношения, его никто не может принудить сделать это.

Согласно пункту 1 статьи 4 Конвенции аккредитуемое государство должно убедиться в том, что государство пребывания предоставило агреман на то лицо, которое оно предполагает аккредитовать как главу представительства в этом государстве.

Здесь, аккредитуемое государство – это та сторона, которая направляет своего представителя в государство пребывания. То есть, из смысла текста нормы Конвенции следует, что перед тем, как отправлять своего представителя, отправляющее государство должно согласовать с принимающим государством личность такого представителя. Согласие официально называется агреманом.

Вместе с тем, согласно статье 9 Конвенции, государство пребывания может в любое время без объяснения причин объявить руководителя, любого члена дипломатической миссии *persona non grata*. В таком случае аккредитуемое государство должно соответственно отозвать данное лицо или прекратить его функции в представительстве. При этом, следует учитывать, что то или иное лицо может быть объявлено *persona non grata* или неприемлемым еще до прибытия на территорию государства пребывания.

В некоторых случаях другие правила международного права могут оказывать влияние на дипломатические отношения. Например, Совет Безопасности ООН в своей 748 резолюции (1992), объявляющей санкции против Ливии, сообщил, что всем государствам следует упразднить расположенных в Ливии дипломатических миссий и количества консульских служащих, а также ограничить передвижения остальных служащих внутри страны.

А, в 3-статье конвенции указано что, основной задачей дипломатической миссии является выполнение функций представительства, защита интересов своего государства и граждан, создание условий для развития дружеских отношений, а также сбор и передача общей информации своему правительству.

Помимо этого, пользуясь дипломатическими преимуществами и иммунитетами, члены миссии обязаны не допускать вмешательства во внутренние дела, уважать законы и правила государства своего пребывания.

Руководитель дипломатической миссии с момента вручения доверительных грамот государству-пребывания считается вступившим в свои обязанности. Руководители миссии подразделяются на три класса: послы и нунции; представители и интернунции; аккредитуемые при министрах иностранных дел временные поверенные в делах.

В целях облегчения работы обычной дипломатической деятельности статья 22 Конвенции определяет, что помещения миссии неприкосновенны. Власти государства пребывания не могут вступать в эти помещения иначе, как с согласия главы представительства. Это является абсолютным правилом. Например, в инциденте с Сунь Ятсеном, китайским революционером, основателем партии Гоминьдан, в 1896 году английский суд отказал в выдаче судебной повестки в отношении китайского беженца, содержащегося против его воли в китайской миссии в Лондоне. То есть, без согласия главы дипломатической миссии невозможно пригласить ответчика в суд. Однако, есть противоречивые моменты, связанные с согласием главы представительства. Например, сложно установить, давалось ли предполагаемое согласие главы представительства на проникновение пожарных отрядов в помещения миссии для тушения пожара.

В Конвенции закреплена норма о том, что государство пребывания обязано защищать здание дипломатической миссии от вторжения, разрушения, оказания давления на ценности. В деле Бус против Барри (*Boos v. Barry*) Верховный Суд США подчеркнул, что необходимость защиты дипломатов вытекает из важных национальных интересов о необходимости развивать международные отношения. По мнению Суда, дипломатические служащие важны и при ведении международных дел, и при сохранении благополучия нации США. Вместе с тем, в решении суда было отмечено, что США должны быть уверены в защите своих дипломатических служащих за рубежом.

В 1979 году посольство США в Тегеране, Иране захватило несколько десятков демонстрантов. Были захвачены архивы и документы в здании, а также взяты в заложники консульские



служащие. В 1980 году Международный Суд согласно Конвенции 1961 года отметил, что в качестве государства пребывания Иран должен был предпринять необходимые действия для защиты посольства США и консульской защиты. А также, Иран был обязан обеспечить свободное передвижение всех дипломатических служащих, сохранность архивов и средств связи в здании.

Принимающее государство должно дать возможность служащим дипломатической миссии осуществлять свободную связь в официальных целях, и защищать их. Не допускается вскрытие официальной корреспонденции. При этом к переписке относятся вся корреспонденция в отношении миссии и ее деятельности. К ней относится использование услуг дипломатических курьеров, а также закодированные или зашифрованные сообщения.

Дипломатическую вализу запрещается вскрывать и задерживать. При подозрении в злоупотреблении возникает вопрос, является ли законным проводить электронный скрининг, не открывая дипломатический груз. Великобритания в этом смысле поддерживает использование такого устройства. А другие страны не согласны с такой формулировкой.

Членов дипломатического представительства нельзя задерживать или арестовывать. Этот принцип является самым основным и при этом самым древним правилом в дипломатическом праве. Государства признают, что защита дипломатов находится в интересах обоих государств. Принимающее государство обязано осуществлять все необходимые действия для защиты чести, достоинства, свободы дипломатических агентов и не допускать нападений на них.

Однако, в особых случаях допускается арест или задержание дипломатов с целью сохранения их жизнью.

Что касается уголовной юрисдикции, дипломатические агенты полностью пользуются иммунитетом от уголовной юрисдикции принимающей страны. Однако, у него не будет иммунитета из юрисдикции отправившего его государства. Это считается традицией, сформировавшейся в обычном международном праве. А принимающая страна объявляет обвиненного в совершении преступления персоной *non grata*. Малкольм Шоу отмечает, что это традиционная мера, которую обычно принимают в таком случае.

Дипломаты имеют иммунитет и от гражданской и административной юрисдикции государства пребывания. Однако, в следующих трех случаях иммунитет не действует: по личным делам в отношении недвижимого имущества, расположенного в принимающей стране; по делам наследства, в которых дипломат участвует как физическое лицо; по коммерческой деятельности, в которой дипломат участвует как физическое лицо.

Иммуниеты и привилегии предоставляются дипломатическому представителю с момента его прибытия на территорию принимающего государства. А если при назначении на должность он находится на территории принимающего государства, тогда он вступает в должность с момента официального назначения. Также лицо прекращает работу с момента выезда из страны или после истечения разумного периода иммуниеты и привилегии прекращаются.

## **Консульские отношения и консульские иммунитеты**

Консул представляет свое государство и реализует свои функции с помощью разных административных методов. Например, посредством предоставления визы и паспортов, а также поддержки коммерческих интересов своего государства. Оказание помощи гражданам своей страны в трудной ситуации является особой функцией консульства. Консулы оказывают поддержку посредством поиска юристов (адвокатов), визитов в тюрьмы, установление связей с местными органами власти. Однако они не могут вмешиваться в судебный процесс, оказывать юридическую помощь, а также расследовать преступление. Консульства не могут вмешиваться во внутренние дела государства своего пребывания. Консульства располагаются не только в столицах государств, но и в других имеющих значение городах и регионах. Политические обязанности консульства могут осуществлять только по особому полномочию посланного государства, поэтому у них иммунитетов и привилегий по сравнению с дипломатическими агентами, меньше. Принимающее государство выдает разрешение (*exequatur*). Также как и дипломаты, консулы освобождаются от уплаты таможенных пошлин и налогов.



Консульские здания неприкосновенны: представители власти принимающего государства могут входить в здание с согласия консульства. Как и дипломатические здания, консульские здания должны защищаться от вторжения, дискредитации. Архивы и документы освобождены от налогов, здания консульства так же неприкосновенны, как и дипломатические здания. Консульства обладают свободой связи, официальная корреспонденция и консульская почта неприкосновенна, консульская вализа не подлежит вскрытию и задержанию. Однако, если представители принимающего государства имеют основания полагать, что в консульской вализе содержится что-то незаконное среди официальной корреспонденции и документов, то они могут потребовать вскрыть вализу. В случае отказа от вскрытия консульская вализа возвращается на место отправления.

Консульские служащие свободно сносятся с гражданами направившего их государства. И иностранные граждане вправе свободно сноситься с консульскими служащими своего государства.

Если иностранные граждане потребуют консула при аресте или задержании, представители власти принимающего государства безотлагательно уведомляют консульство направившего государства. Направленное в консульство письмо задержанного гражданина должно доставляться немедленно.

Консульские служащие не подлежат аресту или задержанию. Это допускается только при совершении ими тяжкого преступления и вынесении соответствующего приговора суда. Если уголовное дело возбуждено против консула, указанный консул должен отвечать на вопросы уполномоченными органами государства пребывания. В таком случае на процессе учитывается официальный статус консула и его участие в процессе должно осуществляться максимальным устранением возможных неудобств для осуществления его консульской деятельности.

А в отношении совершенных в ходе исполнения официальной консульской деятельности действий, консул пользуется иммунитетом от уголовной и гражданской юрисдикции.

### **Специальные миссии**

Во многих случаях государства направляют специальную миссию или *ad hoc* миссии в определенную страну для решения определенной проблемы. При этом специальная миссия, как правило, осуществляет деятельность совместно с дипломатической и консульской миссией своей страны. Независимо от характера специальных миссий (технический или политический), они обладают определенными иммунитетами. В самую первую очередь, направляющее государство должно представить информацию о составе специальной миссии принимающему государству.

Члены специальной миссии не обладают иммунитетом в отношении жалоб, возникших по причине аварии транспорта, использованного вне официальной обязанности. Членам специальной миссии предоставляется свобода передвижения только на необходимом для исполнения обязанностей уровне.

В деле Табатабай (*Tabatabai*) Верховный Федеральный Суд Германии определил, что иммунитет не должен направляться на защиту членов специальной миссии в качестве физического лица.

В деле Тэха (*Ex parte Teja*) Великобритания рассмотрела иммунитеты специальной миссии в обычном международном праве. В этом деле истец подал заявление в отношении дипломатического иммунитета, так как он был направлен в Швейцарию со специальной миссией. Однако в пересечении границы в таком статусе было отказано, так как такое лицо должно было согласовать этот вопрос с принимающим государством.

В деле Хурц Бат, против следственного судьи Федерального суда Германии (*Khurts Bat v. The Investigating Judge of the German Federal Court*) было определено, что самым главным требованием для признания специальной миссии является ее признание принимающим государством в качестве «специальной миссии» и выражение согласия на ее въезд. Если Министерство Иностранных Дел признало лицо членом специальной миссии, тогда это лицо признается обладателем иммунитета неприкосновенности и иммунитета от уголовных



дел согласно обычному международному праву. При отсутствии согласия принимающего государства, истец не имеет право на иммунитет. После этого дела Министр Иностранных Дел Великобритании сделал письменное извещение об иммунитете специальной миссии. Согласно этому извещению, перед прибытием специальной миссии на территорию Великобритании необходимо предварительно получить конкретное согласие Правительства этой страны.

Говоря о конкретных иммунитетах и преимуществах, которыми обладают специальные миссии, можно привести Конвенцию о Специальных Миссиях 1969 года. Она рассматривает личную неприкосновенность как необходимость для осуществления задач миссии члена миссии, а также иммунитет от уголовной юрисдикции и в некоторых случаях иммунитет от гражданской и административной юрисдикции.

### **Вопросы:**

1. В чем разница между дипломатическим и консульским правом ?
2. Как вы думаете, можно ли вручить повестку в суд гражданину страны пребывания, который добровольно находится в посольстве другого государства?
3. Какова необходимость отправления специальных миссий, если в государстве пребывания есть постоянная дипломатическая миссия?

### **Литература:**

1. T. Lee and J. Quigley, *Consular Law and Practice*, 3rd edn, Oxford, 2008 *Satow's Diplomatic Practice* (ed. I. Roberts), 7th edn, Oxford, 2017.
2. *The United Nations Convention on Jurisdictional Immunities of States and Their Property* (ed. R. O'Keefe and Tams), Oxford, 2013.
3. Кулжабаева Ж.О., *Международное публичное право. Общая и Особенная части*. Алматы: Юридическая литература, 2006. Глава 9.