**Понятие и источники дипломатического права**

Дипломатическое право - отрасль МП, представляющая собой совокупность норм, регламентирующих статус и функции государственных органов внешних сношений.

Система дипломатического права соответствует основным формам дипломатии: двусторонней дипломатии, осуществляемой через дипломатические представительства или через так называемые специальные миссии; многосторонней дипломатии, осуществляемой делегациями на международных конференциях и сессиях органов международных организаций, а также постоянными представительствами государств при международных организациях.

Дипломатическое право на протяжении долгого времени основывалось на обычаях. Частичная официальная кодификация дипломатического права была впервые предпринята в региональном масштабе в Латинской Америке (20 февраля 1928г. была принята Гаванская конвенция о дипломатических чиновниках). В настоящее время дипломатическое право в основном кодифицировано.

Основным договорным актом в данной области является Венская конвенция о дипломатических сношениях 1961г. В 1969 г. ГА ООН была также принята Конвенция о специальных миссиях, а в 1975 г. на дипломатической конференции в Вене - Конвенция о представительстве государств в их отношениях с международными организациями универсального характера.

РФ является участницей Венских конвенций 1961 и 1975 годов.

**Государственные органы внешних сношений.**

Существует деление органов внешних сношений на внутригосударственные и зарубежные.

К внутригосударственным относятся:

высшие государственные органы, а именно высший представительный орган, который обычно определяет основы внешней политики данного государства;

глава государства (коллегиальный или единоличный), который осуществляет высшее представительство данного государства на международной арене;

правительство, осуществляющее общее руководство внешней политикой государства;

ведомство иностранных дел, которое является органом правительства по осуществлению внешней политики.

Зарубежные органы внешних сношений принято подразделять на постоянные и временные.

К постоянным органам относятся дипломатические представительства (посольства, миссии), постоянные представительства при международных организациях, консульские учреждения.

К временным органам относятся специальные миссии и делегации на международных конференциях или в международных органах.

(дальше из Конст и дип права по органам)

**Функции дипломатического представительства и состав его персонала**

Установление между государствами дипломатических отношений влечет за собой, как правило, обмен дипломатическими представительствами. Для этого обмена необходима специальная договоренность. Обмен возможен на основе одного из трех уровней, каждому из которых соответствует класс главы представительства:

во главе посольства стоит дип.представитель, имеющий, как правило, класс посла;

миссия, возглавляемая посланником;

далее, миссия, возглавляемая поверенным в делах.

Последнего следует отличать от временного поверенного в делах, который в отсутствие посла может временно возглавлять посольство. Венская конвенция закрепила три класса глав представительств: послы и посланники, аккредитуемые при главах государств, поверенные в делах, аккредитируемых при министрах иностранных дел.

Внутренняя структура дип.представительства, а также дип.ранги устанавливаются внутренним законодательством аккредитующей страны.

Персонал дип.представительства подразделяется на 3 категории:

Первая - это дипломатический персонал.

Вторая категория сотрудников представительства - административно-технический персонал. Его составляют бухгалтеры, шифровальщики, канцелярские работники, переводчики и т. п. Следуя распространенной практике, Венская конвенция в значительной мере приравняла административно-технический персонал и членов их семей к дипломатическому персоналу, за некоторыми существенными исключениями. Иммунитет от гражданской и административной юрисдикции не распространяется на действия, совершенные не при исполнении служебных обязанностей. Этот персонал может беспошлинно ввозить предметы первоначального обзаведения, но не освобождается от таможенного досмотра (п. 2 ст. 37).

Третью категорию составляет обслуживающий персонал (повара, садовники, охрана, шоферы и др.). Члены этого персонала пользуются иммунитетом в отношении действий, совершенных при исполнении служебных обязанностей и освобождаются от налогов на заработок, получаемый. по службе, разумеется, при условии, что они не являются гражданами страны пребывания (п. 3 ст. 37).

**Функции дипломатических представительств**

Основная функция представительства состоит в представительстве своего государства. Ею определяются остальные функций, заключающиеся в ведении переговоров с правительством страны пребывания, в защите интересов своих граждан и юридических лиц. Важную роль играет информационная функция, состоящая в выяснении всеми законными средствами условий и событий в стране пребывания и доведение информации до сведения своего правительства. К этим традиционным функциям Венская конвенция добавила еще одну, соответствующую духу времени. Представительство должно поощрять дружественные отношения с государством пребывания, развитие с ним сотрудничества в области экономики, культуры, науки.

Существенное значение имеет включение в Венскую конвенцию пункта об отсутствии препятствий к тому, чтобы дипломатическое представительство осуществляло и консульские функции (п. 2 ст. 3). Потребность в этом ощущается довольно часто.

**Начало и конец дипломатической миссии. Агреман**

Установление дипломатических отношений и учреждение представительств осуществляется по соглашению государств. Установление дипломатических отношений не всегда влечет за собой учреждение представительства.

Процедура назначения и принятия дипломатического представителя называется аккредитованием. 4 стадии:

(1)До официального назначения главы представительства государство должно получить согласие (агреман) страны пребывания на назначение именно данного лица в соответствующем качестве. Страна пребывания может отказать в агремане без объяснения мотивов отказа. Запрос агремана и ответ на него, как правило, осуществляется в конфиденциальном порядке, причем не только в письменной, но и подчас в устной форме. После получения агремана глава представительства становится persona grata (буквально - желательным лицом). Члены представительства в принципе должны быть гражданами аккредитирующего государства.

(2)После получения агремана и официального назначения глава представительства (3)прибывает в страну назначения и (4)вручает подписанные главой его государства верительные грамоты, т. е. полномочия общего характера. Аккредитование завершается вручением грамот главе государства назначения, после чего представитель может приступить к выполнению своих функций.

Миссия дипломатического представителя прекращается по инициативе его государства (отставка, новое назначение, болезнь), либо по инициативе страны пребывания данного в случае признания данного лица persona non grata, либо в случае дисмисла (объявление дипломата частным лицом), или отказа дипломата выполнять свои функции.

Основаниями для прекращения деятельности всего представительства являются прекращение дипломатических отношений, состояние войны, прекращение существования одной из сторон в качестве субъекта международного права, а также иногда при социальной революции в одном из поддерживающих отношения государств или просто при неконституционной смене правительства.

**Привилегии и иммунитеты дипломатического представительства и трех категорий его персонала**

Привилегии и иммунитеты принадлежат дипломатическому представительству как органу государства и сотрудникам представительства. Помещения дипломатического представительства являются неприкосновенными. Власти страны пребывания могут вступать в них только с согласия главы представительства. Одновременно они обязаны принять все надлежащие меры для защиты помещений от вторжения или нанесения ущерба, обеспечить нормальные условия для деятельности представительства.

Власти страны пребывания должны оказывать содействие представительству в подыскании соответствующих помещений, но не обязаны их оплачивать, что не исключает оплаты помещений в силу национального права в исключительных условиях.

Неприкосновенность распространяется и на транспортные средства - корабли, самолеты, автомобили, которые не могут быть подвергнуты обыску, реквизиции, аресту и исполнительным действиям. Это не исключает права автоинспекции фиксировать нарушение правил уличного движения и сообщать о них в МИД. Иммунитет транспортных средств не распространяется на водителей, если они не являются дипломатами. В сентябре 1995 г., например, в Москве был арестован, а затем предан суду водитель посольства Саудовской Аравии, обвиненный в захвате заложника, который был вывезен в Подмосковье на машине посольства.

Неприкосновенны архивы и документы представительства независимо от места их нахождения, включая и временное место их хранения. Это правило действует даже в случае разрыва дипломатических отношений.

Представительство освобождается от всех налогов связанных с помещением (фискальный иммунитет), но не от эксплуатационных расходов (плата за электроэнергию, водоснабжение и др.) Представительство освобождается от таможенных пошлин на предметы, предназначенные для официального пользования (таможенный иммунитет).

Представительство обладает привилегией пользования своим государственным флагом и эмблемой, внеочередной телеграфной и телефонной связью. Оно свободно в своих отношениях для официальных целей, включая пользование шифром. Дипломатическая почта не подлежит вскрытию, а сопровождающие ее дипломатические курьеры пользуются личной неприкосновенностью.

Привилегии и иммунитеты дипломатического персонала. Предоставление иммунитета персоналу представительства зависит от того, к какой категории сотрудников данное лицо относится. Полным иммунитетом пользуется дипломатический персонал, лица, обладающие дипломатическим рангом. Они не могут быть подвергнуты аресту и задержанию. Государство пребывания обеспечивает их безопасность. Неприкосновенностью пользуется жилое помещение дипломата, даже временное, например, номер в гостинице или в санатории, а также его имущество.

Дипломат пользуется иммунитетом от уголовной, гражданской и административной юрисдикции. Это значит, что он изъят из судебной юрисдикции и юрисдикции принудительного осуществления права. Что же касается предписывающей юрисдикции, то дипломат иммунитетом не обладает, поскольку он обязан соблюдать законы страны пребывания, в том числе и те, которые специально предназначены для дипломатов. Одновременно дипломаты находятся под юрисдикцией своего "государства. Существенное значение в регламентировании их деятельности играют акты ведомства иностранных дел, которые порою явно ограничивают общепринятые права человека.

Иммунитет от гражданской юрисдикции имеет ограничения, которые относятся к тем случаям, когда дипломат выступает не в официальном качестве. Допустимы вещные иски, относящиеся к частному недвижимому имуществу дипломата; иски, касающиеся наследования, в отношении которых дипломат выступает в качестве исполнителя завещания, попечителя над наследственным имуществом, наследника или отказополучателя как частное лицо; иски, относящиеся к любой профессиональной или коммерческой деятельности, осуществляемой дипломатом вне своих официальных функций. Венская конвенция в принципе запрещает заниматься в стране пребывания профессиональной или коммерческой деятельностью в целях, личной выгоды (ст. 42).

Иммунитет от уголовной юрисдикции носит абсолютный характер и распространяется даже на те случаи, когда имеет место злоупотребление иммунитетом. Это положение было подтверждено Международным Судом ООН в решении по делу о дипломатическом и консульском персонале США в Тегеране. Одновременно Суд подчеркнул, что изъятие из уголовной юрисдикции не означает безнаказанности: "...Дипломатическое право само предусматривает необходимые меры защиты и наказания за противоправную деятельность членов дипломатических или консульских миссий. Основной такой мерой является, признание виновного нежелательным лицом и требование о его отозвании. Государство, которое представлял дипломат, вправе привлечь его к уголовной ответственности за преступление, совершенное в стране, где он был аккредитован.

Дипломат не обязан давать свидетельские показания в судах страны пребывания, но это не исключает согласия дипломата дать такие показания по просьбе властей страны пребывания (п. 2 ст. 31 Венской конвенции).

Дипломат пользуется таможенным иммунитетом. Он освобождается от всех таможенных пошлин на предметы, предназначенные для личного пользования, его личный багаж не подлежит досмотру. Исключение составляют случаи, когда есть серьезные основания полагать, что он содержит предметы, запрещенные к ввозу или вывозу. В последнем случае досмотр должен производиться в присутствии дипломата или его представителя (ст. 34 той же Конвенции).

Дипломатический персонал пользуется фискальным иммунитетом - освобождается от прямых налогов.

Иммунитетом пользуются и члены семьи дипломата, совместно с ним проживающие, если они не являются гражданами государства пребывания.

Дипломатический персонал представительств в данном государстве образует дипломатический корпус, который возглавляется старейшим по времени пребывания в стране главой представительства - дуайеном (старейшиной, деканом). Этот корпус и его дуайен выполняют протокольные функции, поздравляют власти страны пребывания с соответствующими событиями или выражают соболезнование. Известны также случаи протеста со стороны корпуса при нарушении дипломатического иммунитета.

Привилегии и иммунитеты административно-технического и обслуживающего персонала. Вторая категория сотрудников представительства - административно-технический персонал. Его составляют бухгалтеры, шифровальщики, канцелярские работники, переводчики и т. п. Следуя распространенной практике, Венская конвенция в значительной мере приравняла административно-технический персонал и членов их семей к дипломатическому персоналу, за некоторыми существенными исключениями. Иммунитет от гражданской и административной юрисдикции не распространяется на действия, совершенные не при исполнении служебных обязанностей. Этот персонал может беспошлинно ввозить предметы первоначального обзаведения, но не освобождается от таможенного досмотра (п. 2 ст. 37).

Третью категорию составляет обслуживающий персонал (повара, садовники, охрана, шоферы и др.). Члены этого персонала пользуются иммунитетом в отношении действий, совершенных при исполнении служебных обязанностей и освобождаются от налогов на заработок, получаемый. по службе, разумеется, при условии, что они не являются гражданами страны пребывания (п. 3 ст. 37).

**Понятие специальной миссии и порядок ее функционирования**

Специальные миссии дипломатического характера могут быть различными по своему уровню, как отмечается в Конвенции о специальных миссиях 1969 года, в которой зафиксированы международные обычаи, сложившиеся в данной области. Ее нормы относятся главным образом к миссиям, посылаемым одним государством в другое с согласия последнего для рассмотрения определенных вопросов или выполнения определенной задачи. Однако ст. 6 Конвенции несколько расширяет сферу ее действия, распространяя ее нормы и на специальные миссии, которые могут быть направлены в какое- либо государство двумя или несколькими государствами для рассмотрения вопроса, представляющего общий интерес.

В ст. 21 Конвенции предусматривается, что глава государства, возглавляющий специальную миссию, а также глава правительства, министр иностранных дел и другие лица высокого ранга, участвующие в специальной миссии, пользуются в принимающем государстве или третьем государстве привилегиями и иммунитетами, которые признаются за ними международным правом. Практически конвенция оставляет регулирование международных отношений, возникающих в связи с выездом указанных лиц в составе специальных миссий, за международным обычаем.

Четких границ иммунитетов и привилегий глав государств и иных лиц высокого ранга, входящих в состав специальных миссий или возглавляющих их, международный обычай не определяет. Конкретизация соответствующих вопросов, особенно в протокольной области, осуществляется путем согласования между заинтересованными сторонами.

Можно, однако, констатировать, что указанные лица в подобных ситуациях обладают практически полным иммунитетом не только от уголовной, но и от гражданской и административной юрисдикции.

Таможенные привилегии также, судя по практике, предоставляются указанным лицам в полном объеме, хотя до настоящего времени спорным является вопрос о том, делается ли это на основании международного обычая или вежливости.

В тех случаях, когда в составе специальных миссий дипломатического характера нет лиц высокого ранга, статус этих миссий в принципе аналогичен статусу соответствующих категорий персонала дипломатического представительства.

Разумеется, функции специальной миссии, ее состав, иммунитеты и привилегии связаны с задачами, которые перед ней поставлены. Указанные вопросы обычно согласовываются между заинтересованными государствами. Эта практика получила отражение в Конвенции о специальных миссиях 1969 года.

Вместе с тем в Конвенции закреплены некоторые неоправданные ограничения иммунитетов и привилегий специальных миссий. В частности, в ст. 25, предусматривающей неприкосновенность помещений, занимаемых специальной миссией, допускается вступление в эти помещения представителей местных властей в случае пожара или иного стихийного бедствия по существу без согласия главы миссии или главы соответствующего постоянного дипломатического представительства. Именно это положение явилось одной из основных причин, по которым Советский Союз не подписал Конвенцию.

Конвенция в ст. 31, посвященной иммунитетам от юрисдикции государства пребывания членов дипломатического персонала специальной миссии, устанавливает, что указанным лицам могут быть предъявлены иски о взыскании убытков, причиненных в результате несчастного случая, вызванного транспортным средством, используемым за пределами их официальных функций (наряду с теми случаями предъявления исков, которые допускает Венская конвенция 1961 г. в отношении членов дипломатического персонала представительства).

**Статус постоянных представительств государств при международных организациях по сравнению с дипломатическим представительством**

Постоянное представительство государства при международной организации (М.ОРГ) - зарубежный орган внешних сношений государства, участвующий в международном общении, представительство государства при международной организации, является дипломат. представительством, с особенностями, определяемыми характером этого органа.

Впервые это понятие введено статутом Лиги Наций, согласно которому каждый член мог иметь своего постоянного представителя в месте постоянного пребывания М.ОРГ. и за ним признавались дипломатические привилегии.

Дальнейшее развитие этот институт получил в ООН. Положения о постоянных представительствах членов ООН можно найти в резолюции 4 сессии Генеральной Ассамблеи, где устанавливается что они являются дипломатами при дипломатическом же органе. Государства члены ООН направляют их для поддержания контакта с другими членами и для информации. Они могут выполнять представительство и на Ассамблее и во всех других органах ООН.

Постоянные представители, а также дипломат. персонал пользуются дипломат.привилегиями. 26.06.47 ООН заключила с США Конвенцию о привилегиях и иммунитетах членов ООН.

По своей структуре и составу постоянное представительство при М.ОРГ. схоже с дипломат. представительством. Глава представительства уполномачивается правительством своего государства для постоянного участия в работе органов организации. Главой постоянного представительства может быть назначен глава постоянного представительства или любой член дипломат. персонала аккредитующего государства в государстве пребывания по совместительству.

Полномочия представителя проверяются Секретариатом организации с т.з. их соответствия требованиям устава и регламентам отдельных органов. О результатах проверки сообщается всем представителям других государств. В случае признания полномочий правильными - представитель получает возможность выступать от имени своего государства. Объём и характер полномочий определяет само аккредитующее государство (правительство), оно может дезавуировать его действия в случае совершения им ошибок или отказаться считать его своим представителем. Функции постоянного представительства аналогичны функциям дипломат.предстпвительства. Особой формой работы постоянного представительства является подготовка и ведение дипломат. переговоров с представителями государств и М.ОРГ., составление проектов решений и резолюций.

Ф-ции постоянного представительства при ООН: следить за соблюдением положений устава во всей деятельности организации, быть в курсе все международных событий, следить за информацией поступающей в органы ООН, за событиями, могущими нарушить мир, подготовление соответствующих предложений для своих правительств, по получении указаний выступать в ООН с предложениями государства, осуществлять представительство.

Особенности различных представительств зависят от функций и структуры каждой М.ОРГ.

Некоторые постоянные представительства осуществляют консульские функции (выдача виз, дипломат. защита граждан своего государства в представляемой ими М.ОРГ).

Возможно существование 1 постоянного представительства для 2 и более М.ОРГ. Постоянным представительством при М.ОРГ. может быть дипломат. представительство.

Члены персонала постоянных представительств не аккредитуются в данном гос-ве, не имеют права вступать в непосредственные сношения и вести дела с властями государства пребывания. На государстве пребывания и М.ОРГ. лежит обязанность предоставлять представительству все возможности для выполнения ими своих ф-ций, защищать помещения постоянного представительства от всякого вторжения, нанесения ущерба, нарушения спокойствия, оскорбления его достоинства. Личность постоянного представителя неприкосновенна.