

Ответы - Семинар 1

Дайте определение: Адаптация, имплементация, трансформация, унификация, *opinio juris*, *jus cogens*

Ответ:

АДАПТАЦИЯ - приспособление действующих внутригосударственных правовых норм к новым международным обязательствам государства без внесения каких-либо изменений в его законодательство.

ИМПЛЕМЕНТАЦИЯ (международного права)- фактическая реализация международных обязательств на внутригосударственном уровне; осуществляется путем трансформации международно-правовых норм в национальные законы и подзаконные акты.

ТРАНСФОРМАЦИЯ - один из способов превращения, преобразования норм международного права в нормы внутригосударственного права.

УНИФИКАЦИЯ - означает сотрудничество (правотворческий процесс) государств, направленное на создание, изменение или прекращение одинаковых (единообразных, унифицированных) правовых норм во внутреннем праве определенного круга государств.

Opinio juris - признание государства какого-либо международного обычая в качестве правовой нормы. Положение об **Opinio juris** закреплено в Уставе Международного суда ООН и гласит: «*Международный обычай как доказательство общей практики, признанной как правовая норма*» (ст. 38 § 1 «b»). Доказательствами *opinio juris* являются публичные заявления органов и должностных лиц государств; официальные публикации; правительственные юридические заключения; дипломатическая переписка; решения национальных судов; договорные положения; а также поведение в связи с резолюциями, принятыми международной организацией.

jus cogens — это нормы, соответствующие фундаментальным правилам международного публичного порядка, которые могут быть изменены только последующими нормами того же характера. Это означает, что положение императивных правовых норм являются вышестоящим по сравнению с другими обычными нормами международного права.

Нормы jus cogens признаются международным сообществом в целом в качестве важнейшего фактора поддержания международного правопорядка. К ним относятся базовые правила, касающиеся обеспечения мира, запрещающие применение силы или угрозы силы в международных отношениях, а также нормы гуманитарного характера, такие как запрет геноцида, пыток, рабства и работорговли, расовой дискриминации. Ввиду важности ценностей, которые защищают **императивные нормы международного права**, государства в своих взаимоотношениях не могут их преступать даже путем соглашений.

1. Международное право это —

а) право, регулирующее отношения между государствами и иные, связанные с ними отношения;

б) право, применяемое к государствам в их взаимных отношениях и к индивидам в их отношениях с государством;

в) право, регулирующее отношения между субъектами международного права;

г) право, применимое к субъектам международного сообщества, т.е. к государствам, международным организациям и, в исключительных случаях, к индивидам;

д) совокупность норм внутригосударственного права, регулирующих участие Российской Федерации в международных отношениях.

Какое из этих определений более правильное? Оцените каждое определение.

Ответ:

Верное определение п. а).

Международное право – это совокупность принципов и норм, регулирующих межгосударственные и иные международные отношения в целях обеспечения мира и безопасности, осуществления сотрудничества в разрешении международных проблем. К межгосударственным относятся отношения: 1) между государствами; 2) между государствами и нациями, борющимися за независимость. Международными немежгосударственными являются отношения: 1) между государствами и международными организациями, а также государствовподобными образованиями; 2) между международными организациями; 3) между государствами, международными организациями, с одной стороны, и физическими и юридическими лицами — с другой; 4) между физическими и юридическими лицами. Принято различать субъектов и участников международного права. Субъектами международного права признаются только те участники международных отношений, которые принимают непосредственное участие в создании норм международного права, - это государства, международные межправительственные организации и борющиеся нации. Участниками международных отношений, помимо указанных субъектов, могут выступать негосударственные международные организации, транснациональные компании, а также юридические и физические лица (например, граждане, обратившиеся за защитой своих прав в международный суд и т.д.)

2. Государства соблюдают нормы международного права, так как они:

а) боятся международной ответственности;

б) привыкли делать это;

в) уважительно относятся к мировому общественному мнению, которое требует соблюдения норм международного права;

г) считают, что это соответствует их интересам;

д) осознают ценность норм международного права;

е) желают, чтобы их международная политика соответствовала общепринятому стандарту.

Ответ:

Государства добровольно соблюдают нормы международного права, исходя из заинтересованности в их соблюдении так же своими партнерами по международным отношениям.

3. Какие из нижеперечисленных документов содержат нормы международного публичного права:

• Договор между Мексикой и США об установлении границы;

• Договор между несколькими государствами об отказе от использования силы в международных отношениях;

• резолюция Генеральной Ассамблеи ООН;

• часть 4 ст. 15 Конституции РФ;

• обычай не подвергать тюремному заключению дипломатов;

- закон о налоге на иностранных физических лиц;
- договор между Новосибирской областью РФ и Ферганской областью Узбекистана о создании межрегиональной ассоциации «Ферганская долина»;
- французская Декларация прав и свобод человека и гражданина 1789 г.;
- соглашение между итальянской фирмой и российским Правительством о добыче нефти на территории Российской Федерации;
- Договор между Японией и Таджикистаном о гарантиях инвестиций, осуществляемых физическими лицами;
- учебник «Международное право» под ред. Г.В. Игнатенко и О.И.Тиунова;
- правило, согласно которому на дипломатических приемах держать вилку следует в левой руке, а нож — в правой?

Ответ:

К источникам, которые содержат нормы международного публичного права, относят:

- Договор между Мексикой и США об установлении границы, так как он является международным договором;
- Договор между несколькими государствами об отказе от использования силы в международных отношениях, содержит нормы международного договора, так как принята несколькими государствами;
- Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН, так как принятые Ассамблеей резолюции, в отличие от решений Совета Безопасности, не имеют обязательной силы, так как имеют силу рекомендаций, при этом ни одна из стран не может наложить на них вето. Считается, что резолюции Генеральной Ассамблеи ООН имеют большое морально-политическое значение.
- Обычай не подвергать тюремному заключению дипломатов, относится так как является правовым обычаем и соблюдается всеми государствами;
- Договор между Японией и Таджикистаном о гарантиях инвестиций, осуществляемых физическими лицами, так как он является международным договором.

Не является источником, который содержит норм международного публичного права:

- Статья 15, ч. 4 Конституции РФ, так как ее действие распространяется только на территории Российской Федерации.
- Закон о налоге на физических лиц, так как является внутригосударственной нормой;
- Договор между Новосибирской областью и Ферганской областью Узбекистана о создании межрегиональной ассоциации «Ферганская долина», так как Новосибирская область является субъектом РФ, относится к международному частному праву;
- Французская Декларация прав и свобод человека и гражданина 1789 г., так как ее действие распространяется только на территории Франции;
- Концессионное соглашение между итальянской фирмой и российским правительством о добыче нефти, так как относится к международному частному праву;
- Учебник Г. В. Игнатенко «Международное право»;
- Правило на дипломатических приемах держать вилку в левой руке, а нож в правой, является правилом этикета.

4.Какие из нижеприведенных образований являются субъектами международного права:

- **Ватикан;**
- **Канада;**
- компания «Сони»;
- организация «Гринпис» (Международная независимая неправительственная

экологическая организация, созданная в 1971 году в Канаде);

- Президент РФ;
- Новосибирская область;
- Тывинская нация (тывинцы);
- Содружество Независимых Государств;
- Организация освобождения Палестины (Политическая организация (основана в 1964 г., претендующая на представление интересов арабов, живших на территории подмандатной Палестины до Арабо-израильской войны 1948 года, и их потомков)?

Ответ:

Субъектами международного права называются лица-участники международных отношений, имеющие права и обязанности и способные брать на себя ответственность международно-правового характера за неисполнение или ненадлежащее исполнение взятых под свою ответственность обязательств и за нарушение норм международного права.

Субъектами международного права являются:

- независимые государства, народы;

- межправительственные организации международного характера.

Ватикан является отдельным видом субъекта международного права.

Таким образом, из указанного в задании перечня субъектами международного (публичного) права являются: Ватикан, Канада, СНГ, Тывинская нация (тывинцы).

5. Статья 4 Устава ООН гласит: «Прием в Члены Организации открыт для... миролюбивых государств, которые примут на себя содержащиеся в настоящем Уставе обязательства и которые, по суждению Организации, могут и желают эти обязательства выполнять». В соответствии с Конституцией РФ (ч. 2 ст. 5) республики в составе РФ являются государствами. Могут ли они претендовать на членство в ООН?

Может ли членом ООН стать Ватикан?

Ответ:

Согласно п. 1 ст. 4 Конституции РФ - Суверенитет Российской Федерации распространяется на всю ее территорию. Республики являются субъектами в составе России. Согласно пункту к) ст. 71 Конституции РФ к ведению РФ относятся - внешняя политика и международные отношения Российской Федерации, международные договоры Российской Федерации; вопросы войны и мира. Интересы республик представляет Российская Федерация, которая и является членом ООН. Республики, входящие в состав РФ, не могут быть членами ООН. Членами ООН могут быть только международно признанные государства — субъекты международного права. Согласно Уставу ООН, приём в члены ООН открыт для всех «миролюбивых государств, которые примут на себя содержащиеся в Уставе обязательства и которые, по суждению Организации, могут и желают эти обязательства выполнять». «Приём любого такого государства в Члены Организации производится постановлением Генеральной Ассамблеи по рекомендации Совета Безопасности». Для приёма нового члена требуется поддержка как минимум 9 из 15 государств — членом Совета Безопасности (при этом 5 постоянных членом — Великобритания, Китай, Россия, США и Франция — могут наложить на решение вето). После утверждения рекомендации Советом Безопасности вопрос передаётся в Генассамблею, где для принятия резолюции о вступлении требуется большинство в две трети голосов. Новое государство становится членом ООН с даты резолюции Генеральной Ассамблеи.

Ватикан - это карликовое государство-анклав (самое маленькое официально признанное государство в мире) внутри территории Рима, ассоциированное с Италией. **Статус Ватикана в международном праве — вспомогательная суверенная территория Святого Престола, резиденции высшего духовного руководства Римско-католической церкви.** Ватикан — теократическое государство, управляемое Святым Престолом. Сувереном Святого Престола, в руках которого сосредоточены абсолютная законодательная, исполнительная и судебная власть, является Папа Римский, избирающийся кардиналами на пожизненный срок. Дипломатические миссии иностранных государств аккредитуются при Святом Престоле, а не при городе-государстве Ватикан. Иностранные посольства и представительства, аккредитованные при Святом Престоле, ввиду малой территории Ватикана размещены в Риме (включая и посольство Италии, которое, таким образом, находится в её собственной столице). **Ватикан является постоянным наблюдателем при Организации Объединённых Наций с 1964 года** В июле 2004 года права миссии Святого Престола при ООН были расширены. Однако, Ватикан не может стать членом ООН.

6. В Уставе ООН и других международно-правовых актах закреплено право наций на самоопределение. Сегодня в мире существует порядка 4 тыс. национальностей (этносов). Большинство государств являются многонациональными. В то же время количество государств не превышает двухсот.

Означает ли этот факт, что право наций на самоопределение не реализовано в достаточной степени? Каждая ли нация имеет это право? Какие формы его реализации существуют?

Ответ:

Право на самоопределение — один из важнейших общепризнанных принципов международного права. Его сутью является право народов (наций) определять форму своего государственного существования в составе другого государства или в виде отдельного государства. Существует определённое противоречие между проведением в жизнь права народов на самоопределение и принципом территориальной целостности государства, гласящем, что территория государства не может быть изменена без его согласия. Неспособность сторон найти мирное решение такого противоречия приводит к усугублению национальных конфликтов, зачастую перерастающих в военное противостояние. При этом представители центральной государственной власти обычно приводят в качестве аргумента в защиту своей позиции утверждение о приоритете принципа территориальной целостности по отношению к праву на национальное самоопределение.

В 1999 году Венецианская комиссия изучила вопрос о самоопределении и отделении с точки зрения конституционного права. Комиссия не нашла в текстах конституций положений, предусматривающих отделение части территории страны. Напротив, многие конституции это запрещают, провозглашая неделимость государства, национальное единство или территориальную целостность. Некоторые конституции оставляют возможность для отделения посредством конституционных поправок. С другой стороны, термин «самоопределение» в текстах конституций может означать деколонизацию, независимость уже сложившегося государства и, наконец, «внутреннее» самоопределение — право народов свободно определять их политический статус и осуществлять своё развитие в пределах государства. По мнению Венецианской комиссии, сегодня самоопределение следует понимать главным образом как внутреннее — в рамках существующих границ, а не как внешнее — через отделение.

Между тем существует мнение, что принцип территориальной целостности направлен исключительно на защиту государства от внешней агрессии. Именно с этим связана его

формулировка в п. 4 ст. 2 Устава ООН: «Все члены ООН воздерживаются в их международных отношениях от угрозы силой или её применения как против территориальной неприкосновенности или политической независимости любого государства, так и каким-либо другим образом, несовместимым с Целями Объединённых Наций», и в Декларации о принципах международного права: «Каждое государство должно воздерживаться от любых действий, направленных на частичное или полное нарушение национального единства и территориальной целостности любого другого государства или страны».

Принцип территориальной целостности неприменим к государствам, не обеспечивающим равноправие проживающих в нём народов и не допускающим свободное самоопределение таких народов.

4 октября 2011 года на заседании ПАСЕ в Страсбурге была принята резолюция № 1832, согласно которой *«право этнических меньшинств на самоопределение (...) не предусматривает автоматического права на отделение [и] в первую очередь должно быть реализовано методом защиты прав меньшинств, как то означено в Рамочной конвенции Совета Европы о защите национальных меньшинств и в резолюции Ассамблеи № 1334 (2003) о положительном опыте автономных регионов как стимула для разрешения конфликтов в Европе»*, а государства-члены Совета Европы призываются воздерживаться от *«признания или поддержки фактических властей незаконно отделившихся территорий, в том числе тех из них, которые были поддержаны иностранными военными интервенциями»*.

Способами реализации права наций на самоопределение могут быть:

- создание суверенного, независимого государства;
- свободное присоединение к независимому государству;
- объединение с другим государством;
- установление любого другого политического статуса.

Таким образом, суверенитет нации может проявляться в создании разных форм государственности, но не всегда — суверенного государства; может изменить форму своего государственного существования, жить в многонациональном государстве.

7. В чем особенности международно-правового статуса и участия в международных отношениях таких государств, как: Швейцария, Лихтенштейн, Индия? Являются ли эти государства суверенными? Независимыми?

Ответ:

Постоянный нейтралитет — это международно-правовой статус государства, в соответствии с которым оно обязуется не участвовать в вооруженных конфликтах и воздерживаться от политики, способной вовлечь такое государство в вооруженный конфликт, не входить в военные союзы (блоки), не разрешать строительство военных баз и размещение вооруженных сил иностранных государств на своей территории. Постоянно-нейтральные государства активно поддерживают усилия мирового сообщества в сфере разоружения, укрепления доверия и сотрудничества между государствами. Постоянный нейтралитет осуществляется не только во время войны, но и в мирное время. Статус постоянного нейтралитета не лишает государство права на самооборону в случае нападения на него.

Юридическим закреплением указанного статуса является заключение заинтересованными государствами соответствующего международного договора с участием в нем государства, наделяемого статусом постоянного нейтралитета. Действие такого договора не обусловлено каким-либо сроком — он заключается на все будущее время. **Соглашение о постоянном нейтралитете Швейцарии** было подписано Австрией, Великобританией, Францией, Россией, Пруссией и Португалией в 1815 г. и подтверждено Версальским мирным договором 1919 г. Державы, подписавшие соглашение, признали «всегдашний»

нейтралитет Швейцарии. Они гарантировали как статус нейтралитета, так и неприкосновенность территории Швейцарии, что предполагает обязанность этих держав выступить в защиту статуса Швейцарии в случае его нарушения.

Лихтенштейн является членом ООН (с 1990 года). Княжество Лихтенштейн также как и Швейцария придерживается политики нейтралитета. В своей внешней политике, так же как и в экономике, государство полностью ориентируется на Швейцарию и Европейский союз (особенно — Австрию и Германию).

Со времени своей независимости в 1947 году, Индия поддерживает дружественные отношения с большинством стран. В 1950-х годах Индия сыграла важную роль на международной арене, выступая за независимость европейских колоний в Африке и Азии. В последние годы Индия продолжает играть заметную роль в Ассоциации государств Юго-Восточной Азии, Ассоциации регионального сотрудничества Южной Азии и Всемирной торговой организации. Индия является одним из членов-основателей Организации Объединённых Наций и активным участником в её миротворческих миссиях.

Индия, Швейцария и Лихтенштейн являются суверенными и независимыми государствами.

Задача 1

Ознакомьтесь с небольшим отрывком из договора египетского фараона Рамсеса II с царем хеттов Хаттушилем III (1296 г. до н.э.):^[1]_[2]

«Да будет прекрасный мир и братство между детьми детей великого царя хеттов и Рамсеса, великого царя Египта. Египет и страна хеттов да пребывают, подобно нам, в мире и братстве на все времена... Если пойдет какой-либо враг против владений Рамсеса, то пусть Рамсес скажет великому царю хеттов: иди со мной против него со всеми твоими силами... Если Рамсес разгневется на своих рабов, когда они учинят восстание, и пойдет усмирять их, то заодно с ним должен действовать и царь хеттов... Если кто-либо убежит из Египта и уйдет в страну хеттов, то царь хеттов не будет его задерживать в своей стране, но вернет в страну Рамсеса... Все начертанное на серебряной доске, тысяча богов и богинь страны хеттов обязуются исполнять по отношению к тысяче богов и богинь Египта...»

Какие институты и принципы международного права закреплены в этом договоре?

Ответ:

Между хеттами и Египтом заключался дружественный оборонительный и наступательный союз. Цель Договора - дружба и военное сотрудничество. Договор предусматривал поддержку против врага не только внешнего, но и внутреннего. Союзники гарантировали друг другу помощь на случай восстаний и мятежей в подвластных им областях. Имелись в виду, главным образом, азиатские (сиро-палестинские) области, в которых не прекращались войны, восстания, разбойничьи налеты и грабежи. Также предусматривалась обоюдная выдача беглых рабов и прочих перебежчиков. Можно сделать вывод, что Договор закреплял следующие принципы международного права:

- Принцип неприменения силы и угрозы силой.
- Принцип мирного разрешения споров.
- Принцип суверенного равенства.

Принцип территориальной целостности и неприкосновенности.

- Принцип сотрудничества.

В Договоре закреплены следующие институты международного права: институт признания означает признание страны в качестве независимого партнера; Государственная территория и границы; механизм выдачи беглых рабов и перебежчиков.

Задача 2

При проведении переговоров македонского царя Персея с римским легатом Марцием (II в. до н.э.) последний назначил место встречи на реке Пенее, в Фессалии. «Переговоры открылись спором о формальностях, кто первым должен перейти реку и с каким числом людей. Одни полагали, что надо отдать преимущество царскому достоинству, а другие — имени римского народа, тем более, что о переговорах просил Персей. Марций разрешил спор шуткой, сказав, что сын должен подойти к отцу, а его звали Филиппом, так же, как отца Персея».^[1]

Какое значение имели правила этикета в международных отношениях? Какое значение они имеют сейчас? Как мог бы быть разрешен данный спор в настоящее время?

Международный этикет - результат длительного отбора правил и норм наиболее целесообразного поведения, которое способствует успеху в международных деловых отношениях. Установление прочных деловых связей и отношений с зарубежными партнерами обязывает знать и уметь использовать принципы и правила делового этикета различных стран. Международный этикет включает в себя нравственные и поведенческие установки различных социальных и национальностей групп. Знание и соблюдение элементарных правил и норм этики и этикета, способствует более эффективному повседневному, деловому, а также международному общению.

Международная вежливость - не обладающие юридической силой правила доброжелательности, корректности, сдержанности, внимания, взаимного уважения участников международного общения. Вежливости принадлежит существенная роль в регулировании межгосударственных отношений. Международный Суд ООН подчеркивает, что соображения вежливости должны приниматься во внимание, но их следует отличать от правовых обязательств. Государства настаивают на применении норм вежливости.

Велико значение вежливости в решении сложной проблемы экстерриториального действия законов, а также в дипломатическом протоколе.

Вежливость имеет значение при осуществлении чисто правовых отношений. Например, это оказание правовой помощи при отсутствии соответствующих договоров, информация о международно-правовых акциях, предоставляемая не участвующим, но так или иначе заинтересованным государствам. Вежливость также требует, чтобы решение вопроса об утверждении подписанного договора не затягивалось без достаточных оснований.

Легат – это (в Древнем Риме) назначенное лицо или посол, которое получало полномочия от сената, для выполнения определенных политических функций.

Царь – это глава государства, его статус выше, чем у легата.

Во всех протокольных мероприятиях, осуществляемых в этом процессе, строго соблюдается закрепленный в Венской конвенции о дипломатических сношениях 1961 г. принцип старшинства, который определяется не значимостью представляемой страны, а классом направляемого за рубеж главы представительства. На мой взгляд, основываясь на принципе старшинства, реку должен был перейти именно Легат Марций и предстать перед царем Персеем.

Задача 3

Часть 4 ст. 15 Конституции РФ гласит:

«Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора».^[1]

Как вы понимаете такие термины, как «общепризнанные принципы», «общепризнанные нормы», «правовая система»?

Нет ли противоречия между первым и вторым предложениями?^[1]

Какой акт обладает большей юридической силой:

- ГК РФ или международный договор РФ?
- Указ Президента РФ или международный договор РФ?
- Конституция РФ или международный договор РФ?
- УК РФ или договор, заключенный МВД РФ с иностранными полицейскими органами?
- Федеральный конституционный закон или международный договор РФ?
- Закон субъекта РФ или международный договор РФ?

Должен ли применяться международный договор в отсутствие федерального закона, регулирующего аналогичные отношения?^[1]

Если Россия заключила международный договор с государством А, применяется ли он по смыслу ст. 15 Конституции РФ российскими судами в отношении государства В?^[1]

Ответ:

Общепризнанные принципы – юридически обобщенные правила поведения субъектов международного права в определенной области правоотношений, признанные в качестве юридически обязательных этими субъектами. Это основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо. К общепризнанным принципам международного права, в частности, относятся принцип всеобщего уважения прав человека и принцип добросовестного выполнения международных обязательств.

Общепризнанные нормы – данные нормы (признанный обязательным порядок, узаконенное установление) признаются субъектами международного права (государствами) в качестве обязательных для данных субъектов.

Правовая система – совокупность взаимосвязанных, согласованных и взаимодействующих правовых средств, регулирующих общественные отношения, а также элементов, характеризующих уровень правового развития той или иной страны. В ст. 15 Конституции РФ противоречий нет. Часть 4 ст. 15 Конституции РФ устанавливает приоритет международного права над нашим отечественным законодательством, обеспечивая высшую юридическую силу именно международно-правовых норм. По смыслу действующее законодательство России, равно как и других государств, должно быть основано на международных (общепризнанных международным сообществом) нормах и правилах, которые изложены в тех или иных международных актах (Конвенции, Международные Договоры и т.д.).

Международные акты, включая и международные Договоры, в любом случае обладают высшей юридической силой. Однако Конституция РФ имеет приоритет в силу суверенитета Российской Федерации, верховенства Конституции РФ как основного закона и недопустимости имплементации в правовую систему нашего государства международных договоров с нарушением конституционных норм.

Согласно ст. 4 ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» указано: Международный договор Российской Федерации, затрагивающий вопросы, относящиеся к ведению субъекта Российской Федерации, заключается по согласованию с органами государственной власти заинтересованного субъекта Российской Федерации, на которые возложена соответствующая функция. Согласно с. 5 указанного ФЗ предусмотрено: Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. Положения официально опубликованных международных договоров Российской Федерации, не

требующие издания внутригосударственных актов для применения, действуют в Российской Федерации непосредственно. Для осуществления иных положений международных договоров Российской Федерации принимаются соответствующие правовые акты. Международные договоры Российской Федерации заключаются с иностранными государствами, а также с международными организациями и иными образованиями от имени Российской Федерации (межгосударственные договоры), от имени Правительства Российской Федерации (межправительственные договоры), от имени федеральных органов исполнительной власти или уполномоченных организаций (договоры межведомственного характера). Согласие Российской Федерации на обязательность для нее международного договора может выражаться путем:

- подписания договора;
- обмена документами, образующими договор;
- ратификации договора;
- утверждения договора;
- принятия договора;
- присоединения к договору.

Органы государственной власти соответствующих субъектов Российской Федерации обеспечивают в пределах своих полномочий выполнение международных договоров Российской Федерации.

Ст 34 ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» - Конституционный Суд Российской Федерации в порядке, определяемом федеральным конституционным законом, разрешает дела о соответствии Конституции Российской Федерации не вступивших в силу для Российской Федерации международных договоров либо отдельных их положений, разрешает споры о компетенции между федеральными органами государственной власти, а также между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации в связи с заключением международных договоров Российской Федерации. Не вступившие в силу для Российской Федерации международные договоры, признанные Конституционным Судом Российской Федерации не соответствующими Конституции Российской Федерации, не подлежат введению в действие и применению.

Российскими судами в отношении государства В по смыслу статьи 15 Конституции РФ международный договор РФ с государством А не применяется. Так как между РФ, государством А и государством В не был заключен трехсторонний (или многосторонний) международный договор. То есть государство В не является стороной в договоре между РФ и государством А.

Задача 4

Статья 17 Конституции РФ (ч. 1) гласит: «В Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с настоящей Конституцией».

Каково соотношение этой статьи со ст. 15 Конституции РФ? Нет ли между ними противоречия?

Ответ:

В соответствии с частью 1 статьи 15 Конституции РФ - Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции РФ.

То есть в Конституции установлено верховенство Основного закона над внутренним правом. Однако нас интересует выше ли Конституция международного права. Прямо на это Конституция ответа не дает.

В соответствии с частью 4 статьи 15 Конституции РФ - общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального конституционного закона от 21.07.1994 N 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» Конституционный Суд дает толкование Конституции.

Так вот такая позиция была сформулирована в пункте 2.2 Постановления Конституционного Суда РФ от 14.07.2015 N 21-П. Более того, она проходит красной нитью через все Постановление. КС пишет:

«Вместе с тем, как следует из Конституции Российской Федерации, ее статей 4 (часть 1), 15 (часть 1) и 79, ..., ни Конвенция о защите прав человека и основных свобод как международный договор Российской Федерации, ни основанные на ней правовые позиции Европейского Суда по правам человека, ..., не отменяют для российской правовой системы приоритет Конституции Российской Федерации и потому подлежат реализации в рамках этой системы только при условии признания высшей юридической силы именно Конституции Российской Федерации».

Таким образом, Конституционный Суд РФ однозначно решил, что Конституция имеет приоритет в силу суверенитета Российской Федерации, верховенства Конституции как основного закона и недопустимости имплементации в правовую систему государства международных договоров с нарушением конституционных норм.

Следует также отметить, что Верховный Суд РФ сужает круг международных договоров, имеющих приоритет перед российскими законами, указывая, что в ст. 15 Конституции РФ речь идет о международном договоре, «решение о согласии на обязательность которого для РФ было принято в форме федерального закона», т.е. рассматривает только ратифицированные договоры. Верховный Суд РФ обратил внимание судов на то, что правила действующего международного договора Российской Федерации, согласие на обязательность которого было принято не в форме федерального закона, имеют приоритет в применении в отношении подзаконных нормативных актов, изданных органом государственной власти, заключившим данный договор.

В части 3 ст. 17 Конституции РФ устанавливается общепризнанный правовой принцип: осуществление прав и свобод не должно нарушать права и свободы других лиц. Фактически речь идет о частном выражении международно-правового принципа-запрета «злоупотребления правом (правами)». Согласно ч. 2 ст. 29 Всеобщей декларации прав человека 1948 г., при осуществлении своих прав и свобод каждый человек должен подвергаться только таким ограничениям, какие установлены законом исключительно с целью обеспечения должного признания и уважения прав и свобод других и удовлетворения справедливых требований морали, общественного порядка и общего благосостояния в демократическом обществе. В статьях 5 Международных пактов ООН о правах 1966 г. установлено, что предусмотренные данными документами права не могут толковаться как означающие, что какое-либо государство, какая-либо группа или какое-либо лицо имеет право заниматься какой бы то ни было деятельностью или совершать какие бы то ни было действия, направленные на уничтожение любых прав или свобод,

признанных в Пактах, или на ограничение их в большей мере, чем предусматривается в них. Аналогичное положение содержится и в Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 г. Действие рассматриваемого конституционного принципа обеспечивается закреплением в текущем законодательстве пределов и ограничений конкретных прав и свобод. Субъективное право человека и гражданина в Российской Федерации четко определено границами, строго «дозировано» законом (определен возраст, с которого наступает дееспособность, срок прохождения воинской службы, размер пенсии и т.д.). Это сделано для того, чтобы каждый индивид знал рамки дозволенного поведения и не вторгся в пределы законных интересов других лиц, государства, общества. Только при этом условии все люди могут беспрепятственно осуществлять свои права и свободы. Одним из средств установления и поддержания такого порядка в обществе являются юридически закрепленные ограничения прав и свобод. Речь идет о законных ограничениях прав и свобод человека и гражданина. Основаниями таких ограничений могут быть: а) правонарушения, в особенности преступления, которые наиболее вредны для других лиц, государства и обществ; б) поведение, хотя и не признаваемое правонарушением, но задевающее интересы других лиц, общества и государства; в) соглашения самих лиц. В случае совершения противоправного деяния, ущемляющего и нарушающего права и свободы других лиц, в качестве средств ограничения прав и свобод правонарушителей выступают меры наказания.

Задача 5

Статья 38 Статута Международного Суда ООН гласит:^[1]

«1. Суд, который обязан решать переданные ему споры на основании международного права, применяет:^[1]

а) международные конвенции, как общие, так и специальные, устанавливающие правила, определенно признанные спорящими государствами;^[1]

б) международный обычай как доказательство всеобщей практики, признанной в качестве правовой нормы;^[1]

с) общие принципы права, признанные цивилизованными нациями;^[1]

д) с оговоркой, указанной в статье 59, судебные решения и доктрины наиболее квалифицированных специалистов по публичному праву различных наций в качестве вспомогательного средства для определения правовых норм.^[1]

2. Это постановление не ограничивает права Суда разрешать дело *ex aequo et bono*, если стороны с этим согласны».^[1]

Является ли перечень источников международного права, содержащийся в статье 38 Статута, исчерпывающим?

Обратите внимание на формулировки, используемые в данной статье. Устанавливает ли данное положение иерархию источников международного права? Если нет, то почему порядок расположения источников именно такой?

Может ли Международный Суд ООН разрешить международный спор на основании права, выбранного сторонами?

Как вы понимаете ч. 2 ст. 38 Статута?^[1]

Ответ:

Под **источниками международного права** в формальном (юридическом) смысле принято понимать определенные формы закрепления международно-правовых норм — формы, в которых воплощаются результаты соответствующего согласования государственных волей, направленного на формирование правовых норм. Как мы видим в ст. 38 Статута - на первом месте (под п. 1а и 1б) в ст. 38 фигурируют международный договор и международный

обычай. Судя по всему, именно они и должны рассматриваться в качестве основных источников международного права. В настоящее время в юридической литературе специалисты считают, что международный договор и международный обычай не должны противопоставляться друг другу. Признается их равное правообразующее значение. Приоритетность того или иного из этих двух источников международного права должна определяться в каждом конкретном случае исходя из древнего технического правила *lex posterior derogat priori* – это принцип юридической логики, в соответствии с которым при коллизии между более ранним и более поздним законом (так называемая «темпоральная коллизия») применяются нормы позднейшего закона, даже если в нём нет явных положений об отмене действия раннего закона.

Перечень источников в тексте ст. 38 Статута не является полным. **В ней отсутствует упоминание об односторонних актах государств.** Также не нашли своего отражения (да и не могли быть учтены в тот период, когда разрабатывался и принимался Статут Международного суда ООН) **акты (решения) международных организаций.** Помимо указания на международные договоры и международные обычаи, являющиеся основными источниками международного права, в приведенной ст. 38 Суду предписано при решении споров на основании международного права применять еще: «общие принципы права, признанные цивилизованными нациями»; «судебные решения и доктрины наиболее квалифицированных специалистов по публичному праву различных наций...»

Проблема оценки общих принципов права является дискуссионной. Это связано с тем, что не существует перечня этих принципов в каком-либо международном документе. Также отсутствуют какие-либо международно-правовые акты, которые определяли бы, что следует понимать под общими принципами права. В международно-правовой литературе имеется несколько точек зрения на природу и содержание общих принципов права. По мнению одних авторов, общие принципы права – это общепризнанные, основные принципы международного права. По мнению других, под общими принципами следует понимать юридические начала, которые признаются многими государствами в их национальных правовых системах. Имеются в виду предписания, зародившиеся как максимы римского права и обогащенные позднее: *lex prospicit non respicit* (закон смотрит вперед, а не назад, т. е. закон обратной силы не имеет), *non bis in idem* (не дважды за одно и то же, т. е. запрет повторного привлечения к ответственности).

На вопрос о том, являются ли общие принципы права источником международного права, в литературе также нет однозначного ответа. По мнению одних юристов, общие принципы права, признанные цивилизованными нациями, должны относиться к основным источникам международного права. Источниками международного права, по мнению других авторов, можно признавать лишь такие принципы права, которые являются общими как для национальных правовых систем, так и для системы международного права. По мнению третьих авторов, общие принципы права – это единые для внутригосударственного права и для международного права базовые регулятивные императивы, признанные международным сообществом государств.

Судебные решения. Согласно ст. 38 Статута Международного суда ООН судебные решения отнесены к вспомогательным средствам для определения правовых норм. В подп. «d» п. 1 данной статьи говорится, что Суд, который обязан решать переданные ему споры на основании международного права, применяет «с оговоркой, указанной в ст. 59, судебные решения в качестве вспомогательного средства для определения правовых норм». Приведенные положения Статута не дают основания для признания решений Международного суда ООН (так же, как решений других международных судов) в качестве источников международного права. В действительности решения судов являются актами правоприменения, так как они обязательны лишь для участвующих в деле сторон и не должны изменять или дополнять действующее международное право. Они могут давать толкование международно-правовых норм, помогать выявлению их содержания, т. е. выступать в качестве вспомогательного средства для определения правовых норм. Вместе

с тем нельзя отрицать того, что они могут быть основой для создания впоследствии норм обычного права или международного договора, если к такому соглашению придут государства. На решения Международного суда ООН часто ссылаются как на доказательство наличия выявленной обычной нормы международного права. Так, в решении по спору между Великобританией и Норвегией (1951 г.) Суд сформулировал важнейшие юридические правила о прямых исходных линиях. Эти правила восприняла впоследствии Комиссия международного права ООН, что отражено в Докладе Комиссии о работе ее восьмой сессии (1956 г.). Затем эти правила получили отражение в международном договоре, а именно в принятой в Женеве Конвенции о территориальном море и прилежащей зоне 1958 г.

Требуется оценки проблема квалификации решений судов как судебных прецедентов. Анализ деятельности современных международных судебных органов показывает, что ряд судебных органов, таких как ЕСПЧ, Суд Европейских сообществ, Экономический суд СНГ и некоторые другие, использует свои решения в качестве прецедентов. К этому обстоятельству некоторые отечественные исследователи прибегли для утверждения о самостоятельной роли судебного решения как источника международного права, но имеющего особую юридическую природу. К числу особенностей прецедентных решений международных судебных органов относят: производность прецедентных норм от договорных и обычных международно-правовых норм; локальную сферу распространения (только в отношении государств, связанных «основной» международно-правовой нормой); право суда изменять и отменять свои прецеденты. Представляется, что нормативно-юридическое значение прецедента в практике международных судебных органов не может преувеличиваться, поскольку они не наделены правотворческими функциями. Согласно ст. 38 Статута Международного суда ООН Суд при рассмотрении дел должен действовать «на основании международного права». Он не может вносить в него изменения, а должен лишь руководствоваться им. Статут прямо отвергает концепцию судебного прецедента, устанавливая в ст. 59, что «решение Суда обязательно лишь для участвующих в деле сторон и лишь по данному делу». Таким образом, решения Международного суда ООН не являются частью процесса создания или изменения норм. Решения Суда входят в процесс нормообразования как часть международной практики в том, что касается констатации наличия норм международного права или их толкования.

Следовательно, общую оценку судебного решения в качестве вспомогательного средства для определения правовых норм следует распространить и на прецедентные решения международных судебных органов.

Доктрина международного права. Статут Международного суда ООН относит доктрину к вспомогательным средствам для определения правовых норм. В соответствии с подп. «d» п. 1 ст. 38 Статута Международный суд ООН при подготовке решений и консультативных заключений применяет доктрины наиболее квалифицированных специалистов по публичному праву различных наций, что свидетельствует о признании судом ее роли в применении международного права. **Однако взгляды даже самых квалифицированных ученых не могут рассматриваться в качестве источников международного права, поскольку они не обладают ни нормативностью, ни юридической обязательностью.** Вместе с тем нельзя отрицать того, что доктрина оказывает влияние на позицию государств при разработке международных соглашений и тем самым косвенно влияет на формирование и прогрессивное развитие международного права. Коллективное мнение юристов разных стран получает отражение в документах таких организаций, как **Ассоциация международного права, Институт международного права.**

Односторонние акты государств. К таким актам относятся: признание (государств, правительств, границ), юридически обязательные заявления (об отказе от испытаний ядерного оружия, о применении ядерного оружия первым и т. п.), вынесение протеста, отказ от претензий, присоединение к договору, выход из договора, оговорки, обещания,

ноты и др. Комиссия международного права ООН при разработке критериев классификации актов государств (в своем проекте конвенции об односторонних актах государств) использовала три общепризнанные категории: акты, посредством которых государство принимает на себя обязательства (обещание и признание); акты, посредством которых государство отказывается от какого-либо права (отказ); акты, посредством которых государство подтверждает какое-либо право или притязание (протест).

В соответствии с рассматриваемыми актами государство берет на себя определенные обязательства. В связи с этим возникают вопросы: являются ли такие обязательства государства юридическими и можно ли отнести их к источникам международного права? Например, государство заявляет о постоянном нейтралитете, о неприменении первым ядерного оружия и т. д. Так, в 1974 г. Правительство Франции заявило о прекращении ядерных испытаний в атмосфере, тем самым оно создало для себя обязательство. Затем Франция возобновила ядерные испытания. В связи с этим по жалобе государств дело рассматривалось в Международном суде ООН. При рассмотрении дела об испытании ядерного оружия Францией на островах Тихого океана Суд определил, что сделанные от имени французского Правительства заявления создают для него международно-правовые обязательства. Суд в связи с этим отметил: «Так же как правило *pacta sunt servanda* в праве договоров основано на принципе добросовестности, так и обязательный характер международного обязательства, принятого посредством односторонней декларации, обуславливается этим принципом. Таким образом, государства могут принять к сведению одностороннюю декларацию и довериться ей, и тем самым они получают право потребовать, чтобы обязательство, будучи создано, соблюдалось».

Отвечая на поставленный выше вопрос, можно утверждать, что не все односторонние акты государств содержат обязательные правила поведения, однако при определенных условиях некоторые из них (например, заявления о признании государств или правительств) способны порождать международно-правовые обязательства и, следовательно, выступать источниками международного права. Государство самостоятельно определяет время действия и порядок прекращения своего одностороннего обязательства, а другие государства должны добросовестно пользоваться вытекающими из него правами.

Анализ международно-правовой практики и доктрины позволяет констатировать существование в современной системе международно-правового регулирования **следующих разновидностей источников международного права: международные договоры, международные обычаи, акты (решения) международных конференций, имеющие юридически обязательный характер, юридически обязательные акты международных организаций, имеющие нормативный характер.**

Международно-правовой обычай. Роль международного обычая среди других источников международного права всегда была и ныне остается высокой. Общее международное право – это право обычное: все основные принципы и нормы общего международного права зародились и существуют как международный обычай. Если оценивать его в историческом плане, многие области международно-правового регулирования, такие как ответственность государств, дипломатическое и консульское право, иммунитеты государств, арбитражные процедуры и т. д., имеют в своей основе нормы международного обычая. И в современных условиях значение этого источника продолжает оставаться весьма значительным. Так, в настоящее время обычно-правовые нормы широко применяются в таких отраслях международного права, как дипломатическое, морское, экологическое право и т. д.

В Статute Международного суда ООН (ст. 38) обычай определяется как «всеобщая практика, признанная в качестве правовой нормы».

Самое главное для понимания процесса формирования международно-правового обычая – практика государств и признание ими юридической силы обычая, или, иначе, должна быть юридическая убежденность (*opinio juris*), понимание того, что возникшее правило является нормой международного права.

Доказательством существования обычных норм международного права могут быть различные действия государств (позитивное поведение) или воздержание от действия, акты (прецеденты). Примерами могут служить дипломатическая практика, политические заявления, сообщения для прессы, правительственные комментарии, международные и национальные судебные решения, декларативные положения договоров и других международных документов, резолюции Генеральной Ассамблеи ООН и других главных органов ООН и т. д. Чаще всего современные нормы обычая, по мнению юристов, рождаются посредством актов международных организаций и интеграционных объединений. Подтверждением этому служит Декларация принципов, регулирующих режим дна морей и океанов и его недр за пределами действия национальной юрисдикции (резолюция Генеральной Ассамблеи ООН 1970 г.), провозгласившая морское дно и его недра общим наследием человечества. Данное положение быстро стало общепризнанным обычаем, а затем было закреплено и конкретизировано в Конвенции ООН по морскому праву.

Ex aequo et bono — латинское выражение, пришедшее из римского права; переводится как «по добру и справедливости». Термин означает такой способ вынесения решения судом, при котором суд не связан строгими нормами права, а руководствуется соображениями справедливости и здравого смысла. Используется в международном праве, внутригосударственными третейскими судами и в международном коммерческом арбитраже. Обычно допускается по согласию сторон. На практике принцип, указанный в ст. 38, п. 2 Статута Международного суда, до настоящего времени не применялся ни разу.