

О.А. Кузнецова,

д-р юрид. наук, доцент Пермского госуниверситета

ОСНОВНЫЕ ПОДХОДЫ К ДЕФИНИРОВАНИЮ ПОНЯТИЯ «ОБЩЕПРИЗНАННЫЕ ПРИНЦИПЫ И НОРМЫ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА»¹

Конституция РФ закрепила положение, согласно которому общепризнанные принципы и нормы международного права являются частью российской правовой системы. Однако до сих пор научно спорным является определение понятия «общепризнанные». Несмотря на неоднократное использование категории «общепризнанные принципы и нормы международного права» и в международно-правовых и во внутренних российских актах, ни в конституционном праве, ни в теории международного права нет единого мнения о том, какие именно принципы и нормы международного права следует считать «общепризнанными». В этом отношении совершенно прав С.В. Бахин, отмечающий, что «в отечественной доктрине явно недостаточно проработан вопрос о том, какие именно обстоятельства позволяют вполне определенно полагать, что международно-правовая норма является общепризнанной»².

Прежде всего в доктринальных дефинициях общепризнанных норм и принципов международного права указывается на признание их всеми или большинством государств и на их обязательность. Г.М. Даниленко считает, что «общепризнанные принципы и нормы международного права — это установленные и признаваемые международным сообществом государств, т.е. обязательные для всех его членов»³. Ряд исследователей полагают, что достаточно признания этих норм только большинством государств: «общепризнанные принципы и нормы международного права — это имеющие наиболее общую форму выражения универсальных об-

¹ Исследование выполнено при финансовой поддержке РГНФ в рамках научно-исследовательского проекта № 08-03-00011а.

² Бахин С.В. Международная составляющая правовой системы России (часть вторая) // Правоведение. 2008. № 1. С. 117.

³ Конституция Российской Федерации: комментарий / рук. авт. колл. Б.Н. Топорин. — М.: Юрид. лит., 1994. С. 117.

щеобязательных правил поведения, признаваемых большинством государств, отклонение от которых недопустимо»¹. Аналогичную позицию занял и Верховный Суд РФ, отметив, что «под общепризнанными принципами международного права следует понимать основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо»².

Б.Л. Зимненко также пишет, что общепризнанная норма принимается или признается всеми или почти всеми государствами, достаточно «представительного большинства»³. Похожее мнение было высказано и Н.А. Цивадзе: «..в отношении общепризнанных принципов и норм международного права судебное применение требует установления факта их признания представительным большинством государств»⁴. В.Н. Мяснянкин указывает, что среди этого «представительного большинства» государств, признавших норму международного права, должны быть представлены государства различных правовых систем⁵. Согласен с ним и А.М. Барнашов: «В современном международном праве сложилось значительное число принципов и норм, которые признаны всеми или почти всеми государствами, представляющими основные правовые системы мира, и поэтому они считаются общими, универсальными принципами и нормами международного права»⁶.

¹ *Ярмухаметова Г.З.* Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации как источники конституционного права России: автореф. дис. ...канд. юрид. наук. Челябинск, 2005. С. 10.

² Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 5 от 10 октября 2003 г. «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» // Бюллетень ВС РФ. 2003. № 12.

³ *Зимненко Б.Л.* Международное право и правовая система Российской Федерации. — М.: РАП; Статут, 2006. С. 216.

⁴ *Цивадзе Н.А.* Применение норм международного права судами Российской Федерации: автореф. дис. ...канд. юрид. наук. — М.: 2005. С. 9.

⁵ *Мяснянкин В.Н.* О толковании части 4 статьи 15 Конституции России // Международное публичное и частное право. 2007. № 3. С. 26.

⁶ *Барнашов А.М.* Общепризнанные принципы и нормы международного права и их взаимодействие с нормами российского законодательства // Общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры в практике конституционного правосудия: материалы Всеросс. совещания (Москва. 24 декабря 2002 г.) / под ред. М.А. Митюкова, С.В. Кабышева, В.К. Бобровой и А.В. Сычевой. — М.: Международные отношения, 2004. С. 64.

В учебнике «Конституционное право России» под ред. А.Н. Кокотова и М.И. Кукушкина указывается на необходимость признания таких принципов и норм именно Российской Федерацией: «в противном случае эти принципы и нормы не могут входить в ее правовую систему в качестве составной части»¹. С.Ю. Марочкин также пишет, что «общепризнанность не означает общеобязательность абсолютно для всех государств. Ссылка на те или иные общепризнанные нормы должна сопровождаться установлением факта их признания нашей страной»². При этом подходе было высказано и мнение о том, что при признании нормы Российской Федерации вообще не следует устанавливать факта признания ее другими государствами: «Если бы РФ заявила о признании той или иной нормы, зафиксированной в договоре или обычае, вопрос о признании этой нормы со стороны мирового сообщества вообще не вставал бы»³.

Однако при этом остается открытым вопрос о форме и способе такого признания нормы международного права Россией. Например, Б.Л. Зимненко пишет, что отказ от признания нормы международного права государство должно явно и недвусмысленно выразить, иначе, согласно принципу эстоппеля, государство не имеет право изменить свою позицию⁴. Автор считает, что должна действовать презумпция согласия государства с общепризнанной нормой международного права, а частью правовой системы РФ являются только те общепризнанные нормы и принципы международного права, против которых РФ не возражает⁵. Если же Россия высказала неоднократные возражения, то норма не связывает ее, даже если эта норма большинством государств считается общепризнанной и общеобязательной.

¹ Конституционное право России: учебник / отв. ред. А.Н. Кокотов, М.И. Кукушкин. — М.: Норма, 2007. С. 69.

² *Марочкин С.Ю.* Действие норм международного права в правовой системе Российской Федерации: автореф. дис. ... д-ра. юрид. наук. — Екатеринбург, 1998. С. 27.

³ *Войтович С.А.* Международно-правовые обычаи и общие принципы права в практике международного центра по урегулированию инвестиционных споров (ИКСИД) // Международное публичное и частное право. 2004. № 6. С. 9.

⁴ *Зимненко Б.Л.* Указ. соч. С. 218.

⁵ *Зимненко Б.Л.* Указ. соч. С. 220—221.

Существует и мнение, объединяющее эти два подхода. Например, А.Н. Бабай и В.С. Тимошенко считают, что общепризнанные принципы и нормы международного права — это нормы, признанные большинством государств, включая то, в котором они подлежат применению¹.

При определении категории общепризнанности используется и критерий «интереса». По мнению А.А. Цветкова, «общепризнанные принципы и нормы международного права — это наиболее фундаментальные, коренные и императивные положения международного права, выражающие интересы всех или большинства государств земного шара, а также интересы всего человечества»².

В определение общепризнанности включают также указание на предмет регулирования норм и принципов и на способы их охраны. Так, Б.Л. Зимненко подчеркивает, что общепризнанные нормы и принципы международного права регулируют межгосударственные отношения и обеспечиваются принудительной силой государства и (или) межправительственной организацией³.

Существуют и операционные дефиниции общепризнанных принципов и норм международного права. А.Н. Бабай и В.С. Тимошенко отмечают, что эти нормы являются нормами общего права и «фундаментом всей системы современного международного права»⁴.

В науке международного права предлагается определять критерий «общепризнанности» и по формальному источнику закрепления: «Надежным свидетельством того, что данная международно-правовая норма относится к общепризнанной, является ее присутствие в действующем универсальном многостороннем договоре с участием подавляющего большинства государств. В этом случае налицо презумпция всеобщего признания государствами нормы международного права в качестве обязательной»⁵. К.Н. Рациборин-

¹ Бабай А.Н., Тимошенко В.С. Общепризнанные принципы и нормы международного права как составная часть российской правовой системы // Международное публичное и частное право. 2006. № 6. С. 31.

² Цветков А.А. Общепризнанные принципы и нормы международного права как часть российской уголовно-правовой системы: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2005. С. 17.

³ Зимненко Б.Л. Указ. соч. С. 228.

⁴ Бабай А.Н., Тимошенко В.С. Указ. соч. С. 31.

⁵ Талалаев А.Н. Два вопроса международного права в связи с Конституцией РФ // Государство и право. 1998. № 3. С. 67.

ская пишет, что «общепризнанные принципы и нормы международного права — это договорные и обычные нормы общего международного права, охватывающие как императивные нормы, так и иные признаваемые международным сообществом правила поведения и имеющие форму международных конвенций, как общих, так и специальных; международного обычая как доказательства всеобщей практики»¹. Российские правоприменители также предпочитают указывать при определении общепризнанных принципов и норм международного права прежде всего на формальные источники их закрепления. Верховный Суд РФ постановил, что «судам при осуществлении правосудия надлежит исходить из того, что общепризнанные принципы и нормы международного права, закрепленные в международных пактах, конвенциях и иных документах (в частности, во Всеобщей декларации прав человека, Международном пакте о гражданских и политических правах, Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах), и международные договоры Российской Федерации являются в соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации составной частью ее правовой системы»².

Есть и другие подходы к выделению количественных и качественных показателей при определении общепризнанности нормы международного права. Ю.С. Ромашев предложил при определении показателя, соответствующего минимальному количеству государств, при признании которыми возникает такая норма, учитывать природу и характер нормы, предметную область, которую она затрагивает, принцип суверенного равенства государств, роль, которую норма играет в жизни конкретного государства, максимальный охват нормой ее потенциальных правоприменителей в этих государствах³.

¹ *Рациборинская К.Н.* Применение международного права российскими судами // *Международное публичное и частное право.* 2004. № 1. С. 25.

² Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» // *Бюллетень ВС РФ.* 1996. № 1.

³ Цит. по: *Шуберт Т.Э.* Общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры в практике конституционного правосудия (краткий обзор совещания) // *Право и политика.* 2003. № 1. С. 121.

Кроме того, в категории «общепризнанные принципы и нормы международного права» сложность в определении представляет не только термин «общепризнанные», но и словосочетание «принципы и нормы». В доктрине международного права сформировалось мнение, согласно которому принцип — это та же самая норма, просто более общего характера¹. Видимо, именно поэтому в ряде стран в конституциях используется исключительно категория «общепризнанные нормы международного права» (Германия, Греция, Испания, Италия). В российской Конституции в некоторых статьях упоминается лишь об общепризнанных нормах международного права (ст. 63, 67). Исходя из этого, можно сделать вывод, что законодатель эти правовые категории разграничивает, ставя перед правовой доктриной проблему дифференциации «принципов» и «норм» международного права и особенностей их правоприменения.

Многие юристы-международники, определяя общепризнанные принципы и нормы международного права, приравнивают их к основным императивным нормам характера *jus cogens*, содержащимся, в частности, в Уставе ООН (неприменение силы или угрозы силой, мирное разрешение межгосударственных конфликтов, невмешательство во внутренние дела государства и др.). Действительно, отклонение от императивных норм международного права недопустимо, они признаются всеми или большинством государств, однако указание на то, что именно эти нормы необходимо оценивать как «общепризнанные нормы международного права», отсутствует в международно-правовых актах, в том числе и в Уставе ООН.

Помимо того, что «общепризнанные принципы и нормы» в доктрине четко не отграничивают от «основных норм международного права», их нередко смешивают с «общими принципами права», которые упоминаются в ст. 38 Статута Международного суда ООН. Строгих критериев разграничения этих трех категорий в российской правовой науке нет. Полагаем, что «общие принципы права» — это принципы права, характерные для правовых систем большинства государств: основные правовые идеи, положения, об-

¹ Международное право: учебник / под ред. Г.И. Тункина. — М.: Юрид. лит., 1994. С. 74.

щие для всех национальных правовых систем. Например, принцип большей юридической силы специального закона и позднего закона, никто не может быть судьей в своем собственном деле, пусть будет выслушана и другая сторона, незлоупотребление правом, никто не может передать другому больше прав, чем имеет сам.

Таким образом, оценивая в целом подходы к определению категории «общепризнанные принципы и нормы международного права», следует отметить, что существует серьезная проблема неопределенности в существующей терминологии. В частности, нет четких доктринальных представлений о понятии «общепризнанности», о соотношении категорий «принципы» и «нормы», о разграничении «общепризнанных», «основных» и «общих» принципов международного права. Безусловно, нерешенность этих вопросов самым отрицательным образом сказывается на реализации ч. 4 ст. 15 Конституции РФ, на применении российскими судами общепризнанных принципов и норм международного права при разрешении гражданских и уголовных дел.