

## ПРИРОДА НОРМ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА

**Ключевые слова:** международное право; субъекты международного права; норма международного права; международно-правовая ответственность; дипломатический протокол; внешняя политика; международные отношения; суверенитет государства; международный договор; международный обычай.

**Аннотация:** В статье рассматривается понятие нормы международного права, порядок ее образования; дается сравнение с нормами морали и нравственности; обращается внимание на то, что субъекты международных отношений реализуют свои права и выполняют обязанности в соответствии с нормами международного права, согласованными между государствами.

**Key words:** international law, subjects of international law, norms of international law, international legal responsibility, diplomatic protocol, foreign policy, international relations, state sovereignty, international treaty, international custom.

**Summary:** The article considered the concept of international law, the procedure of its formation, and comparison with the norms of morality and ethics, drawing attention to the fact that the subjects of international relations exercise their rights and performs duties in accordance with international law agreed upon by the States.

В теории права широко используется такое понятие, как социальные нормы, представляющие собой правила поведения, предназначенные для регулирования общественных отношений. Применительно к внутригосударственным общественным отношениям можно выделить правовые, моральные, религиозные, политические, эстетические, корпоративные и иные социальные нормы. Среди многочисленных, разноплановых социальных норм, существующих в каждом обществе и в отношениях между субъектами международного права, видное место занимают нормы морали.

Мораль, как и право, всегда имела и имеет социальный характер, а также общие с ним (правом) сферы распространения и регулирования. Однако это вовсе не означает, что сферы «приложения» права и морали в максимальной степени совпадают. Сфера регулятивного воздействия норм

\* Заслуженный юрист Российской Федерации, профессор юридического факультета Московского филиала Ленинградского государственного университета имени А. С. Пушкина.

морали, в том числе в международных отношениях, неизменно шире сферы, на которую распространяются нормы права. В этой связи некоторые авторы считают мораль основой любого права, а право «кристаллизовавшейся в законе» нравственностью.<sup>1</sup> Правда, это делается с оговоркой, что такой подход к соотношению права и морали нельзя считать идеальным, потому что мораль далеко не всегда может предстать общесоциальной категорией, тем более для международного сообщества.

Вместе с тем важно иметь в виду, что «мораль также как и право никогда и нигде не бывали и не бывают вечной и неизменной. Она возникает вместе с обществом, вместе с ним изменяется и развивается. Это историческое явление».<sup>2</sup> Наряду с переходящими от эпохи к эпохе нормами морали и ее ценностями, носителями которых являются те или иные кассы, социальные слои, правящие династии, группы, существуют и непреходящие, вечные, общечеловеческие ценности и элементы морали. Они закрепляются нормами права как в международных, так и в национальных правовых актах. И право в этом случае закрепляет и охраняет мораль, которая, в свою очередь, поддерживает право, в том числе и международное. Хотя, категории морали и права не всегда согласуются, тем не менее право опирается на упорядоченную совокупность норм морали.

Норма права (правовая норма, юридическая норма), представляет собой одну из наиболее важных разновидностей действующих в обществе социальных норм с присущими ей существенными особенностями. В частности, правовая норма является критерием правомерности поведения, определяющим границы возможных и должных поступков в тех или иных общественных отношениях.

Если нормы внутригосударственного права создаются самим государством, то нормы международного права имеют координационный характер. Нормы, международного права, как и его принципы, создаются не органами, стоящими над государствами и другими субъектами международного права, а ими самими в результате решений, основных на взаимных уступках и разумных компромиссах, согласованной позицией по тем или иным международным вопросам.

Под нормой международного права понимается правило поведения, признаваемое государствами и другими субъектами международного пра-

<sup>1</sup> См.: Гумплович Л. Общее учение о государстве. СПб., 1910. С. 353.

<sup>2</sup> Марченко М. Н. Теория государства и права: Учебник. 2-е изд. М., 2005. С. 458.

ва в качестве юридически обязательного. Права и обязанности, которыми наделяются государства и другие субъекты международного права, представляют собой содержание норм международного права. При вступлении в международные отношения субъекты международного права реализуют свои права и выполняют обязанности, предусмотренные нормами международного права. Субъекты международного права во взаимных отношениях соблюдают и так называемые обыкновения, или нормы международной вежливости (международной морали), которые в отличие от международно-правовых норм лишены качества юридически обязательных.

Если нарушение норм международного права является основанием для международно-правовой ответственности, то нарушение обыкновений такой ответственности не влечет, хотя и может осложнить отношения между государствами. Примерами международной вежливости может служить большинство правил дипломатического этикета.

Исторический опыт свидетельствует о том, что для необходимого функционирования сложных и разноплановых межгосударственных отношений и, в частности, поддержки нормальных дипломатических связей, помимо соблюдения установленных и сложившихся в международном общении правовых норм, необходимо также соблюдение определенных традиций, правил, условностей, обычаев, то есть того, что кратко именуется дипломатическим протоколом. Дипломатический протокол — это форма, в которую облекается любая внешнеполитическая акция, направленная на поддержание мирных и доброжелательных отношений между субъектами международного права, прежде всего между государствами. Правила дипломатического протокола — основанные на традиции акты, многовекового общения государств. Протокол — категория историческая. В древности говорили: «Протокол — это фимиам дружбы». Уважительное отношение государств друг к другу, их официальным представителям, другим народам символам суверенитета (флагу, гербу, гимну) способствует созданию атмосферы доверия и доброжелательности, укреплению сотрудничества между государствами и другими субъектами международного права. Каждое государство подчиняет свой дипломатический протокол целям внешней политики и дипломатии. Многие нормы дипломатического протокола основываются на исторически сложившихся правилах международной вежливости, хотя они не зафиксированы в международно-правовых документах.

В наш век, век научно-технической революции, ядерной энергети-

ки, автоматике, космической связи, интернета и всеобщей компьютеризации, на первый взгляд может показаться, что некоторые международные правила вежливости (протокольные нормы) стали архаичными. Однако сколько бы не совершенствовались научно-технические средства, они не могут заменить собою протокольных норм международной вежливости. Конечно, здесь все зависит от внешнеполитических целей, которых добивается то или иное государство или, скажем международная организация. Например, в международной протокольной практике принято отмечать национальные праздники государств. Характер и объем проводимых по этому случаю мероприятий зависит от состояния политических, культурных и иных отношений между государствами. Вступление главы государства в должность не остается незамеченным международным сообществом. Согласно нормам международной вежливости принято направлять новому главе государства поздравительные телеграммы, письма, послания. Дипломаты протокольной службы ведут учет поступивших поздравлений, чтобы подготовить на них ответы.

В ряде стран, особенно Латинской Америки, на церемонию вступления в должность нового главы государства приглашаются иностранные делегации. Оказываемые им почести зависят от уровня делегации, положения лица, возглавляющего делегацию (глава государства, глава правительства, министр иностранных дел или другое высокопоставленное лицо). Протоколом страны пребывания обычно предусматривается приглашение дипломатического корпуса на различные официальные мероприятия, церемонии, на которых присутствуют главы государства, правительства, министр иностранных дел и т. д.

В силу своей значимости, обобщающего характера, общепризнанности и существенной роли в международно-правовом регулировании некоторые нормы международного права стали называться принципами (например, принцип мирного урегулирования международных споров, принцип неприменения силы или угрозы силой, принцип нерушимости границ и др.). Такие принципы имеют императивный характер (нормы *jus cogens*) и являются основой международного правопорядка. Несоблюдение этих принципов тем или иным государством (группой государств) может рассматриваться международным сообществом как посягательство на международный правопорядок в целом.

Единственным способом создания норм международного права

является соглашением субъектов международного права. Эти нормы еще называют согласительными, так как они возникают на основе свободного, добровольного волеизъявления их создателей. При этом не существует наднациональных органов, которые бы создавали для субъектов международного права юридически обязательные правила поведения. Согласованность и взаимная обусловленность воли субъектов международного права как участников соглашения является важной характерной чертой договорных международных норм.<sup>3</sup> «Согласованность как один из существенных признаков договорной нормы обуславливается тем, – отмечает В. М. Шуршалов, – что в международной жизни вопросы, затрагивающие интересы нескольких государств, могут быть успешно решены только в порядке добровольной договоренности, достигнутой в результате взаимных уступок и компромиссов юридически равноправных партнеров».<sup>4</sup> Разумеется, нарушение такого порядка, любые попытки получить уступки с одной только стороны приводят к нарушению принципа согласованности, недопустимому в отношении равноправных суверенных государств привилегированному положению одной из сторон договорного процесса и, в конечном итоге, к разбалансированию международных отношений.

Нормы, созданные вопреки согласованию воли субъектов международного права, правоотношения, возникшие на их основе, являются противоправными и не подлежат защите международного права. К тому же ни одно государство или другой субъект международного права не может быть только обязанной стороной, не наделенной определенными правами. Взаимная обусловленность проявляется и в ходе реализации нормы международного права в конкретном правоотношении, так как ни одна из сторон договора не может рассчитывать на добросовестное поведение в договорном отношении другой стороны, если она сама должным образом не выполняет согласованные и закрепленные в соглашении договоренности.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о том, что согласованность и взаимная обусловленность воли субъектам международного права, будучи зафиксированной в правовой норме, в дальнейшем получает реализацию в конкретном правоотношении в органическом единстве прав и обязанностей создателей этой нормы. Процесс согласования воли субъектов международного права имеет как бы две составляющие: согласование воли

<sup>3</sup> Тункин Г. И. Вопросы теории международного права. М., 1962. С. 168.

<sup>4</sup> Шуршалов В. М. Международные правоотношения. М., 1971. С. 17.

государств относительно содержания правил поведения в определенном правоотношении и согласование их воли относительно признания этого правила поведения юридически обязательным.<sup>5</sup>

Для создания международно-правовой нормы необходимо согласование, воля государств. При этом следует разграничивать понятия воли как внутреннего убеждения и внутренней суверенной позицией государства и ее практическим воплощением, то есть волеизъявлением как внешним выражением воли, а также согласованной волей как результатом компромисса. Согласованная воля – это не новая воля, а определенным образом видоизмененное волеизъявление каждого участника договорного процесса по выработке международно-правовой нормы. «Согласованная воля государств, – подчеркивает И. В. Гетман-Павлова, – не является высшей, не стоит над волей каждого отдельного государства, и выражает их общее желание выработать единое правило поведения».<sup>6</sup>

При создании нормы международного права, государства выступают как суверенные и равноправные субъекты, а потому их волеизъявление имеет юридически равнозначный характер. Юридическое равенство государств, в свою очередь, означает, что большинство государств не может создавать нормы для меньшинства и не вправе навязывать такие нормы другим государствам против их воли и согласия. Что же касается международных организаций как субъектов международного права, то они могут принимать юридически значимые резолюции на основе соответствующего устава, наделяющего их определенными нормотворческими полномочиями.

В процессе выработки норм международного права любое государство стремится к тому, чтобы его интересы были бы максимально отражены в норме. В то же время каждое государство – участник договорного процесса понимает, что настаивание только на своей позиции без учета интересов других государств может привести к тупиковой ситуации срыву соглашения.

Первая стадия согласования воли государств относительно содержания вырабатываемой нормы заканчивается подписанием соответствующего международного договора. Что же касается второй стадии, то, как уже отмечалось, она состоит в признании правил поведения юридически обязательной правовой нормой. И, кстати, эти две стадии (две составляющие)

---

<sup>5</sup> Гетман-Павлова И. В. Международное право: Учебник. М., 2006. С. 24 – 31.

<sup>6</sup> Там же. С. 25.

нормотворческого процесса могут оказаться неразрывными во времени, если международный договор вступает в силу с момента его подписания. В тех случаях, когда требуется специальная процедура для выражения согласия государства на обязательность правила поведения (например, ратификация или утверждение), то между двумя стадиями будет иметь место соответствующий разрыв во времени. Более того, государство вправе подписать международный договор, то есть согласиться с содержанием правил поведения, но так никогда и не ратифицировать его (не выразить своего согласия на обязательность его для себя).

Международное право, характеризуется также тем, что ее нормы создаются преимущественно государствами как первичными и основными субъектами международного права. Другие субъекты, в частности международные организации, также принимают участие в нормообразовании, но их деятельность в этом направлении по преимуществу связана с подготовкой региональных или универсальных договоров. В любом случае только субъекты международного права могут признать тем или иным правилам своего поведения юридически обязательный характер. Их согласие относительно признания определенных правил поведения в качестве международно-правовых норм может быть явно выраженным (в основном в письменной форме) и молчаливым. В первом случае достигнутое соглашение именуется договором, а во втором – обычаем. Соответственно и нормы, содержащиеся в договорах, считаются договорными нормами, а содержащиеся в признанных обычаях – обычными или обычно-договорными.

При заключении договора субъекты международного права имеют своей целью создание международно-правовых норм с четкими и конкретными формулировками, необходимых для регулирования политических, экономических, научно-технических, культурных, военных и иных отношений между ними. Процесс создания обычных норм (обычая) является длительным и сравнительно сложным и определяется в Статуте Международного Суда ООН как «доказательство всеобщей практики, признанной в качестве правовой нормы»<sup>7</sup> (п. 16 ст. 38). В этом случае элемент «всеобщности» необходим для образования обычных норм общего международного права.

Обычные нормы, таким образом, формируются в результате весьма

---

<sup>7</sup> Международный Суд ООН – один из шести главных органов Организации Объединенных Наций. Его Статут является неотъемлемой частью Устава ООН.

длительного, частого, многократного повторения одних и тех же действий многими государствами. Одноразовые или эпизодически повторяющиеся действия не создают и не могут создавать обычных норм международного права. Обычаи вырабатывались, соблюдались и соблюдаются не в результате какого-либо внесударственного принуждения или иных форм официального давления, а в результате выработанной государствами привычки, их естественной потребности в определенной, очерченной рамками этого обычая линии поведения.

Процесс образования обычных норм международного права должен носить единообразный длительный и повторяющийся характер. Это не означает, что в нем должны участвовать все государства. Другие государства могут молчаливо признать обычай в качестве обязательного правила поведения. Собственно, в практике международных отношений так и было. Однако только признание государствами того или иного возникшего и утвердившегося правила поведения в качестве обязательной (правовой) нормы не превращает ее в международно-правовой обычай. Если в течение длительной международной практики в отношениях между государствами сформировалось определенное правило поведения, но оно тем не менее не было признано в качестве юридически обязательного, то в таком случае можно говорить об образовании обыкновения, правила международной вежливости. Обычные международные нормы имеют такую же юридическую силу, что и договорные нормы.

Вместе с тем возникает вопрос о соотношении международных договорных норм и обычных норм, и в частности: о том, могут ли договорные нормы изменять содержание или отменять действие обычных норм и, наоборот, могут ли обычные нормы международного права изменить или отменить нормы международного договора. Практика кодификации международного права свидетельствует в пользу того, что кодифицирующие договоры изменяли или уточняли содержание обычных норм, или вовсе их отменяли, если они устаревали. По причине того, что юридическая сила международных договорных и обычных норм одинакова, последние могут изменять содержание договорных норм или отменять их действие в международных отношениях.

В теоретическом, да и в практическом плане при характеристике обычных норм международного права возникает также вопрос о том, имеется ли здесь согласование воли государств или они возникают опосредо-

ванно без участия воле этих субъектов международного права. Западная доктрина придерживается той точки зрения, что обычная норма международного права возникает без согласования воли государств; отечественная доктрина – что процесс создания обычной нормы международного права отличается от создания норм международного договора, но тем не менее согласования воле государств необходимо. Принято считать, что на первой стадии происходит формирование международного обычая, элементами которого является устойчивость, повторимость, регулярность применения, длительность. При этом обычай может стать международной нормой при согласовании воле государств, их согласии соблюдать данное правило как юридически обязательное. Это положение вытекает из ст. 38 Статута Международного Суда ООН. В отличие от согласия, которое фиксирует договорная норма, согласие при признании юридической обязательности обычной нормы носит фактический характер. Оно выводится из поведения государств, а не из подписания или ратификации.

По способу (методу) правового регулирования международно-правовые нормы подразделяются на диспозитивные и императивные. Диспозитивной является такая норма, в рамках которой субъекты международного права могут самостоятельно определять правила своего поведения, а также взаимные права и обязанности в международных отношениях с учетом конкретных обстоятельств. Основная часть норм международного права является диспозитивными в силу того, что субъекты международного права могут с учетом взаимных интересов изменить или отменить их в соответствии с ярко выраженным или молчаливым соглашением, то есть на основе договора или обычая. К примеру, в соответствии со ст. 14 Конвенции ООН по морскому праву 1982 г. прибрежное государство может устанавливать исходные линии для отсчета ширины территориального моря, используя поочередно любой из двух методов - или линии наибольшего отлива вдоль берега (по ст. 5), или прямые исходные линии, соединяющие исходные точки (по ст. 7), или их сочетание.

Императивная норма – норма, которая выражена в категорических предписаниях и действует независимо от усмотрения субъектов международного права. Субъекты международного права неправомочны по своей воле изменять объем и содержание прав и обязанностей, установленных императивными нормами. Согласно ст. 58 Венской конвенции о праве международных договоров 1969 г. под императивной нормой (нормой *jus*

cogens) понимается норма общего международного права, принимаемая и признаваемая международным сообществом государств в целом как норма, отклонение от которой возможно только на основании предписания последующей нормой такого же характера.

Можно сказать, что императивные нормы (*jus cogens*) составляют основу всего международного права и всех международных отношений вообще, основу всего международного правопорядка и мировой политической стабильности. Императивные нормы обладают наивысшей юридической силой, любые иные нормы международного права должны соответствовать нормам *jus cogens*. Отличие этих норм от других норм императивного характера заключается в том, что любые отклонения от норм *jus cogens* делает действия субъектов международного права ничтожными. Нормы *jus cogens* являются основными нормами принципами международного права, в том числе закрепленными в Уставе ООН. Их содержание раскрыто и дополнено Декларацией о принципах международного права, касающейся дружественных отношений и сотрудничества между государствами в соответствии с Уставом ООН, от 24 октября 1970 г., Заключительным актом Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе (СБСЕ) от 1 августа 1975 г. К ним относятся также принципы соблюдения законов и обычаев войны.

Действия государств, нарушающие или попирающие императивные нормы *jus cogens*, квалифицируются как грубое нарушение международного правопорядка, агрессия, влекущие за собой самые серьезные международно-правовые санкции, вплоть до подавления агрессора силой на основании ст.42 Устава ООН, а также принципов соблюдения законов и обычаев войны. Необходимо также иметь в виду, что в соответствии с Уставом ООН обязательства государств-членов по Уставу имеют преимущественную силу перед их обязательствами по какому-либо другому договору.

Международно-правовые договоры могут быть с ограниченным числом участников (двухсторонние и региональные), или как они именуются в литературе, партикулярными, и универсальные. Последние регулируют отношения всех участников международного права и составляют общее международное право. В некоторых случаях договоры подразделяются на правообразующие, (то есть создающие нормы общего международного права, и договоры – сделки (с ограниченным кругом участников),

не создающие таких норм. Однако приведенная классификация носит, в известной мере, условный характер, так как в любом из указанных случаев стороны ставят перед собой цель формирования нормы.

По видам международно-правовые нормы делятся на нормы материального права и нормы процессуального права.

Первые устанавливают права и обязанности субъектов международного права, в том числе и конкретным правоотношений (например, определяющие права и обязанности государств – участников Единой конвенции о наркотических средствах 1961 г., вступила в силу в 1964 г.), Вторые устанавливают порядок (процедуру) реализацию самих материальных норм (например, определяющие деятельности различных международных судебных органов, следственных и согласительных комиссий и др.).

В зависимости от функционального назначения международно-правовых нормы делятся на регулятивные и охранительные. Регулятивные нормы устанавливают конкретные права и обязанности субъектов международного права (например, согласно Конвенции об оперативном оповещении о ядерной аварии (1986 г.) государства–участники обязаны поставить в известность МАГАТЭ и другие государства о компетентных органах и пунктах связи, ответственных за направление и получение оповещения и информации); охранительные (обеспечительные) нормы призваны гарантировать реализацию самих регулятивных норм (например, нормы статей 41 и 42 Устава ООН о принудительных мерах, применяемых по решению Совета Безопасности ООН).

Приведенная выше классификация норм не является исчерпывающей. В известной мере и сама она является условной по той причине, что ряд международно-правовых норм могут быть одновременно и договорными и многосторонними, договорными и двусторонними, универсальными и локальными и т. д.