



МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО I

Введение





Наш курс, состоящих из 50 лекций, посвящен одному из значимых трудов в области международного права – учебному пособию Малколма Шоу «Международное право».

Эта книга переиздается уже в восьмой раз, что само по себе снимает всякие сомнения по поводу ценности и говорит об актуальности данного труда.

Автором книги является авторитетный английский юрист Малколм Шоу, заслуживший и получивший звание советника Королевы Великобритании, барристер Эссекской палаты, писатель, один из ведущих международных юристов.

Труд «Международное право» впервые был издан в 1977 году. С той поры ценность книги многократно возросла и пользуется большим спросом. Последний раз издание публиковалось в 2017 году со значительными дополнениями в содержании, где особое значение придается участвующим в международных отношениях силовым событиям и санкциям.

Пособие отличается своей академической основательностью, доступностью и привлекательностью стиля. Охватывает передовые принципы в отрасли, практику и кейсы, подробно объясняя все интересные детали и сложности международного права.

Дорогие слушатели! Если вы решили в будущем стать специалистами международного права, то этот труд представит вам подробные сведения о международном праве с точки зрения западных и английских экспертов и ученых. Он дает возможность провести сравнительный анализ с известными формулировками, встречающимися в отечественных и российских учебниках. Благодаря этому вы сможете получить глубокие и всесторонние знания по международному праву.

Во вступительной лекции я хочу остановиться на пяти основных направлениях, охваченных в указанном труде:

1. Природа международного права и его развитие;
2. Право в международном сообществе и его политика;
3. Формирование международной системы;
4. Основные этапы развития международного права;
5. Ученые и личности, положившие начало современному международному праву (на экран)

Природа международного права и его развитие

В целом, право – это элемент, связывающий членов общества с определенными ценностями и стандартами. Если, с одной стороны, он дает людям свободу формирования правового общения в рамках прав и обязанностей лиц, с другой стороны, строго карает нарушителей законности.

А если говорить о международном праве, то здесь основными субъектами являются не физические лица, граждане, а государства. При этом нужно учитывать следующее. Малколм Шоу называет государства не просто States, а nation-states. То есть, не просто государства, а национальные государства.

В целом, само международное право можно разделить на две части.

Первое – конфликт законов, что в казахстанской правовой науке именуется как международное частное право.

В английской системе Конфликт законов называется Conflict of Laws. Это, в основном, затрагивает проблемы применения зарубежного права и роли зарубежных судов. Например, в случае, если гражданин Казахстана, заключив контракт в России по расположенным в Москве товарам, реализовал их в той же стране, тогда казахстанский суд рассмотрит возникший спор по российским законам.

Вторая часть – международное публичное право, или международное право (здесь при озвучивании международного права можно показать равенство, которое демонстрирует международное публичное право). Это не просто дополнение к правовому порядку, а самостоятельная правовая система. Книга Малколма Шоу повествует именно об этой правовой системе.

Международное публичное право охватывает все взаимоотношения, имеющие место среди



государств, начиная от войны до космических спутников, от торговли – до прав человека, и регулирует работу многих международных и региональных институтов.

2. Одним из основных тем первой главы является соотношение права и политики в международном сообществе.

В этой части необходимо уточнить следующее. Международное право не соответствует обычной правовой модели. Если в правовой системе всегда будет исполнительная, законодательная и судебная власть, то в международном праве такие органы определить невозможно. То есть, законодательного органа вовсе не существует. Так, в работе Генеральной Ассамблеи Организации Объединенных Наций (ООН) участвуют делегаты со всех стран и, за исключением некоторых особенностей, ее решения не являются обязательными.

Известно, что Международный Суд расположен в Гааге. Однако этот суд может рассмотреть спор только при наличии согласия обеих сторон. Помимо этого, нужно учитывать, что в международном праве исполнительного органа нет вообще. Конечно, некоторые весьма успешные решения принял Совет Безопасности ООН. Но в то же время, его нельзя полностью назвать исполнительным органом.

Итак, каким образом международное право может стать «правом»? Для того, чтобы ответить на этот вопрос, за основу необходимо взять сравнение между местным правом и международным правом. Мы остановимся на следующих лекциях.

В середине девятнадцатого века английский философ Джон Остин представил теорию права, основанную на понятии «сила суверена, опирающегося на санкцию и наказание». Данная концепция опустила право на слишком низкий уровень. Однако, «идея принуждения» приобретает особое значение при изучении международного права.

В международном праве нет единой системы санкций, характерных для внутригосударственного права. Однако, есть условия, определяющие применение силы и дающие возможность признать ее законной. Например, экономические санкции против Родезии в 1966 году, военные санкции во время Корейской войны в 1950 году были наложены Советом безопасности. В 1990 году против Ирака были наложены и экономические, и военные санкции.

Санкции силового принуждения накладываются редко, так как для таких действий не должно быть возражений (или должно быть согласие) со стороны пяти постоянных членов Совета Безопасности.

Однако в истории имели место различные события. С 1946 по 1971 год в Совете Безопасности принимала участие не КНР, а Китайская Республика. СССР не признавал Китайскую Республику в связи с чем бойкотировал заседания Совета Безопасности на 8 месяцев. Именно, в этот период были приняты ряд резолюций в отношении применения силы в Корею. Существует много мнений по поводу легитимности данных резолюций. Во многом они отражают ту или иную политику в отношении данной территории. Тем не менее о чем вы точно должны знать уважаемые студенты, так это то, что Казахстан официально не признает Тайвань (Китайскую Республику) как независимое государство.

Помимо этого, государства могут использовать свои силы для самозащиты. Применение силы в целях защиты своих прав свойственно неразвитым правовым обществам. В современном мире во внутригосударственной правовой системе процедуры и методы применения силы закреплены за законной властью.

В международном праве, при проявлении агрессии или против незаконных действий других государств в качестве ответа возможно воспользоваться методами обороны. При этом, каждое государство тип и уровень применения силы определяет самостоятельно, и никакого вышестоящего органа, оценивающего его законность, нет.

Однако в международном праве есть определенные утвержденные правила.

Продвижение «Силовых элементов» дальше всех теорий в сфере определения правовой природы международного права приводит к многим трудностям. Самое главное – не забывать, что трендом современной правовой сферы является максимальное предотвращение применения силы.



Международная система

Во многих общественных системах власть осуществляется вертикально, то есть сверху вниз (вертикаль), и при подчинении определенной иерархии международная система распространяется горизонтально, тем самым полностью охватывая 190 суверенных государств мира, признанных равными в правовой теории. Международное право существует между государствами. А закон всегда имеет высшую силу для людей, у которых есть два выбора: они либо подчиняются, либо не подчиняются закону. В международном праве государства участвуют в создании правовых норм, и сами решают вопрос о подчинении. В свою очередь, это оказывает свое влияние на источники международного права и на выполнение принятых правовых положений.

Международное право, в первую очередь, возникло благодаря заключению между государствами международных соглашений. Данные международные соглашения включают возлагающие обязанности, правила и опыт государств, а также состоят из совокупности рамочных и традиционных правил, признанных международным сообществом.

Указанные правила регулируют различные сферы международных отношений. При возникновении спора рассматривают пути решения. А что происходит при невыполнении государством обязанности?

В таких случаях международное право рассматривает множество способов и методов. Это мы детально обсудим в последующих лекциях. Единственной причиной нарушения государствами международных правовых норм является стремление государств защитить свои интересы. При возникновении угрозы существованию государств международное право отодвигается на второй план.

Для четкой работы международных договоров нужно согласие государства. Так как это является всеобщим правилом, доктрина согласия (консенсус) в современном международном праве тоже выполняет свою работу (оправдывает сама себя). По этой доктрине многие государства оказывают влияние на формирование международных норм и принятие таких норм другими государствами. К примеру, со дня приобретения независимости Казахстан, чтобы стать полноправным членом международного сообщества, лично ратифицирует многие международные договора, в которых раньше никогда не участвовал.

Историческое развитие

Малколм Шоу историю международного права рассматривает в трех этапах:

Первый этап – Начальный этап возникновения. (Можно наименование каждого этапа выводить на экран).

2100 лет назад до нашей эры в местности, известной историкам под названием Месопотамия, между предводителями городов Лагаш и Умма был заключен важный договор. Этот договор был высечен на камне и предусматривал проведение границы между двумя городами. Следующий важный договор был заключен через тысячу лет. Между египетским фараоном Рамзесом 2 и властелином Хеттов в Северном Дамаске был заключен договор об установлении мира и дружеских отношений. Вместе с тем, в нем были приведены нормы уважения взаимной территориальной целостности, предотвращения агрессии и совместной обороны.

С тех пор многие конкурирующие страны Ближнего Востока заключали международные договоры. Одни из них демонстрировали подчиненность одного государства другому, другие были направлены на создание политического альянса для отпора влиянию более могучей империи.

Например, у договоров, заключенных между городами Греции, были свои особенности. Международные договоры создали благоприятные условия для развития коммерции и политических связей.

Влияние Римской империи было огромным. Было упрощено регулирование отношений



между иностранными гражданами, а также между иностранными и своими гражданами. В это же время были сформулированы правила под названием *jus gentium* и *jus civile*.

Второй этап – охватывает Средние века и эпоху Ренессанса. Международное право средних веков характеризуется организованной церковной властью. Между предводителями Святой Римской Империи и религиозными главами часто стали возникать конфликты. Характеризующаяся признанием тайных сил каноническое право и власть Святой Римской Империи имели огромное значение. Вместе с тем, в связи с эффективным развитием торговли стало развиваться коммерческое право.

По всей Европе стали создаваться суды, разрешающие коммерческие споры. Развиваясь, морское право стало приобретать свойственные его традициям право, которое затем стали перенимать все страны на Европейском континенте.

Со временем возникла необходимость новых концепций, регулирующих взаимоотношения человека и государства. Ослабление церковной власти и распространение «свободной мысли» оказало свое влияние на формирование естественного права.

Основоположники современного международного права

В основу новых взглядов на международное право оказали огромное влияние испанские философы и правоведы Золотой эпохи Испании. Одним из главных личностей новых взглядов является профессор Университета Саламанки Франциско Витория (1480-1546). В его трудах затронута оккупационная политика Испании в Латинской Америке. Записавший на бумагу ведущие мысли тех времен, Франциско предложил рассматривать завоеванные индейские народы в качестве национальностей, имеющих свои законные личные интересы.

Профессор теологии Суарез (1548-1617) пришел к такому заключению: «обязательный характер международного права основан на естественном праве, суть которого лежит в правиле естественного права «заключенные договоры должны исполняться».

Родившийся в Северной Италии, а затем бежавший от преследования в Англию и принявший протестантство Альберто Джентили (1552-1608) в 1598 году опубликовал свою книгу под названием «*De Jure Belli*». Этот труд подробно обсуждает военное право и охватывает ценный раздел о праве международных договоров.

Родившийся в 1583 году и ставший отцом международного права, Гуго Гроций считал, что: «Естественное же право столь незыблемо, что не может быть изменено даже самим богом». В последующих этапах сформировались школы натурализма и позитивизма. Первые пытались полностью определить международное право, как естественное право, вторые рассматривали естественное право и международное право, как две разные системы. Один из видных представителей натурализма Самуэль Пуфендорф неверно трактовал направление современного международного права, не признавая применимость традиционных правил.

Позитивный взгляд зародился из эмпирических приемов, сформировавшихся в эпоху Ренессанса. Позитивизм сформировался после установления Мира Вестфалии наряду с формированием новой национальной государственной системы. В это же время появилась теория независимости (суверен), предложенная Боденом и Гоббсом.

На самом деле, девятнадцатый век был богат событиями политического и правового характера. Европа сформировалась в качестве центра международного права. Увеличились ряды демократов и националистов, вследствие чего начали появляться очаги распри. Право самоопределения нависла как угроза над многонациональной империей. Индустриальная революция усилила Европу. Сформировались мощные институты международного частного и публичного права.

С начала двадцатого века создавалась основа сегодняшнего международного права. Например, многие международные договоры, участником которых является Казахстан, были заключены в течение последних 100 лет. Завершение двух мировых войн, Лига Наций, а затем Организация Объединенных Наций в известной мере определили сегодняшний характер и направление развития международного права. Социализм и капитализм предложили



различные системы правовых норм. Тем не менее, западные теории международного права вырвались на первое место. Об этом более шире мы расскажем в последующих лекциях.

Вопросы:

1. В чем разница между системой международного права и обычной правовой системой государства?
2. Какова роль применения силы в международном праве?
3. Назовите основоположников современного международного права и их роль в его становлении.

Литература:

1. Сарсембаев М. А., Сарсембаев К.М. Международное право. Общая и особенная части: Учебник. Алматы: Жеті Жарғы, 2009. Стр. 5-19.
2. Кулжабаева Ж. О., Международное публичное право. Общая и Особенная части. Алматы: Юридическая литература, 2006. Глава 1.
3. L. Henkin, International Law: Politics and Values, Dordrecht, 1995
4. Nussbaum, A Concise History of the Law of Nations, revised edition, New York, 1954