



# МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО I

Современное международное право





В данной лекции мы рассмотрим новые идеи, развернутые Малкольмом Шоу, в отраслях современного международного права.

Социальные, экономические и политические ценности общества формируют правовую структуру этого общества. Точно так же международное право создается под воздействием определенных факторов. Это происходит благодаря преобладающим идеям в международных отношениях, а также в соответствии с современными реалиями.

По мнению автора, между сформировавшимися в международном праве нормами и силами, которые хотят изменить общую систему, обостряются противоречия. Из этого возникает главная проблема – когда и как можно воплотить новые идеи поведения и новые реалии жизни в международное право. Здесь очень важно сохранить правильное направление работы права.

Государства являются основным субъектом международного права. Но и международные организации на сегодняшний день развиваются как отдельное правовое лицо и имеют свои права и обязанности. В 1949 году было обнародовано мнение Международного суда об Организации Объединенных Наций, в которой находятся 193 страны мира. Согласно данному мнению, Организация Объединенных Наций является субъектом международного права и осуществляет свои права посредством формулирования и реализации международных предписаний. С тех пор в мире было создано много международных организаций (логотипы международных организаций). Это мы обсудим детально на специальных лекциях.

В последних декадах международное право развивалось с большой скоростью и изменило европоцентрический характер. Потребности и ожидания, а также экономические возможности разных народов и цивилизаций играют ключевую роль в изменении международных отношений. Например, только один Китай вложил в проект «Один пояс, один путь» около 900 млрд. американских долларов. Это вынуждает все страны пересмотреть политику и право внутренней и внешней торговли.

Таким образом, международное право держится на мировой политике, основанной на государствах. Так как именно государства играют важную роль в представлении интересов народа.

Развивающиеся международные правовые явления еще больше укрепляют принципы невмешательства во внутренние дела государства, территориальной целостности, неприменения силы и равноправия при голосовании в Организации Объединенных Наций. Вместе с тем глубина экономических взаимоотношений, вопросы прав человека и новые технологические достижения оказывают свое влияние на предъявление требований государствам, несмотря на наличие границ и суверенитетов. Эти и другие явления формируют характер международного права.

## **Современные теории и трактовки**

Теперь давайте остановимся на современных теориях международного права. Малкольм Шоу в этом разделе книги делает обзор не только теории международного права, но и общей теории права. Оставим ознакомление с детальной информацией о различных теориях права на и остановимся на формулировках международного права по каждой теории.

Господин Шоу в качестве современных теорий в первую очередь сопоставил позитивное право и естественное право. Короче говоря, позитивное право – это сделанное руками человека и возлагающее на людей права и обязанности право.

Видный представитель позитивизма Кельзен в своем труде под названием «Теория чистого права» характеризует примитивность международного права. Он обращает внимание на отсутствие в системе международного права законодательной, судебной и исполнительной власти, как и в системе примитивного права. В связи с этим Кельзен предлагает понятие базовой нормы. По его мнению, существует базовая норма – это правило, которое признает обычай как основу права. Другими словами, основные принципы международного права действительны, если только государства ведут себя так, как обычно. Но проблема базовой нормы международного права Кельзена, в том, что она была сведена к тавтологии. По сути,



оно означает, что государства подчиняются международному праву только по необходимости подчинения.

Еще одним важным аспектом в работе Кельзена является трактовка права в монистическом направлении. То есть, по его мнению, международное право и национальное право не являются двумя отдельными системами. Они едины и тесно связаны друг с другом. Кроме того, международное право находится выше национального права и оно определяется полномочиями, вытекающими из международного права.

Следующее обсуждение позитивизма происходило в социологическом направлении. В своей книге «Правовая концепция» Харт писал, что правовая система основана на взаимной связи основных и дополнительных правил. По его мнению, международное право, как самая обычная социальная структура, состоит только из основных правил. То есть утверждает только стандарты поведения. В качестве таких стандартов были показаны десять основных принципов международного права и сделано заключение о том, что международное право – это только сборник правил. Отсутствие трехотраслевой власти еще раз показывает обычную социальную среду.

Эмпирическая методика последующих правовых исследований тесно связывает право с такими науками, как антропология, психология и социология. Это особенно заметно на примере Соединенных Штатов Америки. Здесь казахстанскому студенту нужно обратить особое внимание на следующее. Английская и американская правовые системы основаны на прецедентном праве. И в этой связи поведение участников судебного процесса стало объектом исследования не только по одной отрасли права, но и в целом теории права.

Вследствие этого, по мнению Шоу, появляется возможность рассмотреть право на основе функционального анализа. То есть здесь возникают два вопроса: какие иски предъявляются и как они будут удовлетворяться. Иначе говоря, после использования методик социологических школ правовая система от обсуждения идейных формулировок перешла в зал суда.

Такое направление привело к реализму. Согласно ему, право – институт, работающий на определенное общество. Такой институт требует разрешения множества вопросов. Предыдущие теории не смогли раскрыть, как право на самом деле работает в обществе. Поэтому возросла необходимость изучения поведения должностных лиц разного уровня, а также поведение участников судебного процесса. Это легло в основу развития общего права, так как поведение субъектов права меняется влечением времени, и, соответственно, развивается право. Что это, в свою очередь, дало хорошие возможности для развития бихевиористской теории, которая как раз основана на изучении поведения субъектов права.

Перед переходом к новой бихевиористской теории, Малкольм Шоу посвящает свой промежуточный анализ естественному праву. По его мнению, пересмотр теории естественного права тесно связан с усилением проблемы международной справедливости и международных институтов. Многие идеи и принципы международного права берут свое начало из естественного права. Значение этических стандартов в правовом порядке, особенно недопущение агрессии и права человека, берет свое начало из естественного права. Значит, против несправедливых законов может выступать только то, что выше их, это – естественное право.

## Новые теории

Охватывающее элементы психологии, антропологии и социологии бихевиористское движение достигло удачных результатов в исследовании международных отношений.

Человек, который ищет истоки этой теории, может связать её с изменением взглядов о роли правительства в обществе. В регулировании жизнедеятельности человека правительство выполняет глубокую и важную роль. Право, в особенности в Соединенных Штатах Америки, рассматривается в качестве средства влияния на изменения в обществе. Реализм поддерживает это мнение. Согласно этому мнению, ценности и политические решения общества определяют природу права. В связи с этим, роль судьи является очень важным элементом. Он должен быть



не только трактовщиком формальных правовых правил, но и активным лицом, выносящим решения по публичному порядку.

Такой анализ правовой системы показывает достаточно большую отдаленность от казахстанской правовой системы. Однако только посредством ознакомления с такими направлениями можно заметить важность и значимость действий зарубежных официальных лиц. Многие международные договоры сначала составляются на английском языке. В связи с этим, идеи развитых стран, придерживающихся нового направления, находят юридическое выражение в таких международных договорах.

Далее Малкольм Шоу приводит такую формулировку, согласно которой бихевиоризм разделит сферу международных отношений на две части. Первая из них охватывает рассмотрение техник и причин внешней политики для принятия решения, вторая – составляет подходы по анализу международных систем.

Это показывает взаимодействие различных участников на международной арене. Взаимные притязания оказывают влияние и на каждого из участников, и на систему в целом. Вследствие этого можно изучить различные системы международного порядка, имевшие место в истории, и рассмотреть динамику развития каждой системы.

В качестве примера Малкольм Шоу использовал промежуток между 1848-1914 годами. Этот промежуток времени в западной науке называется «балансом сил». В этой системе имело место несколько факторов: малочисленность участников, временные альянсы, поддерживающие слабых и ограничивающие сильных и др. В такой системе международных отношений ни одно государство не оккупировало другое полностью. Это в свою очередь привело к стабильности порядка.

Бихевиоризм насыщен методами использования техник игровой теории. Так, это – математический метод, изучающий принятие решений при конфликтах. Указанный метод учитывает желание каждой стороны выгодно выйти из борьбы. Кроме этого, в данной теории учитываются и другие факторы: коммуникация, интеграция, окружающая среда и способность. Как мы видим, это намного сложнее высказанных ранее теорий.

Квантитативное, или цифровое исследование оказало содействие упорядочению и сопоставлению большого количества цифровых данных. Этот методологический способ использует политические, экономические, социальные данные и статистику, тем самым приводит информацию к удобному для научного исследования состоянию. Таким образом, способы, охватывающие бихевиористские и цифровые аспекты, начали входить в сферу международного права.

Введение бихевиористского подхода в международное право в целях исследования международных отношений можно найти в трудах и других ученых. Профессор Макдугал определил бихевиоризм как движение «политической направленности». Согласно данному определению, право представляет собой не набор привычных для нас правил и обязанностей, а комплексный процесс принятия решения. Этот подход позволяет признать международное право как интенсивную систему, работающую в определенном мировом порядке.

Таким образом, согласно бихевиористскому подходу, право – это стабильно развивающийся процесс принятия решения и путь его развития напрямую зависит от образования и воспитанности того, кто принимает решение.

Для анализа этого процесса сформированы восемь категорий институтов-ценностей: сила, благосостояние, просвещение, способность, благополучие (well-being), привязанность, уважение, честность. Этот список можно продолжить.

Право – продукт такого процесса. Международное право – имеющий влияние процесс принятия решения, охватывающий идеи власти и контроля. Здесь лицо, принимающее решение международного значения, делает это посредством учета норм международного права. Такое лицо находится под постоянным влиянием давления и различных факторов. Среди них есть ценности сообщества, в котором работает это лицо, и имеются интересы того государства, которому оно служит. Такое лицо не может не учитывать такие ценности мирового порядка, как честь человека.

В связи с этим, международное право можно рассматривать в рамках нескольких условий:

– процесс принятия влиятельного (авторитетного) решения, в котором правила постоянно создаются и изменяются;



- функция международного права – это установление связи взглядов (требований, идентификаций и надежд) народов мира о многостороннем процессе принятия решений;
- применение таких правил на национальном уровне требует соответствующей интерпретации на отдельных инстанциях;
- такая интерпретация осуществляется по таким вопросам, как, кто и в отношении кого, в каких целях и в каком значении для этого применяет эти правила.

Определение международного права в рамках данных условий было раскритиковано традиционными международными юристами из-за политической направленности. Такой подход уменьшил объем правового контента. По их мнению, многие страны просто подчиняются международному праву, и это нельзя не учитывать. Страны не всегда придают значение бихевиористскому анализу и не изучают каждый элемент этого анализа.

В казахстанской науке международного права бихевиористского анализа нет вообще. Так что это прекрасная интересная тема, которую можно еще глубже исследовать.

В заключении, хотелось бы отметить, что современное состояние международного права очень тесно связано с теориями права. К сожалению, мы не смогли осветить все идеи и мысли Малкольма Шоу. Тем не менее практически все теории, перечисленные в лекции, оказали своё влияние на систему международного права. В этой связи, следует уделить особое внимание изучению данных теорий. Но при этом, нужно учитывать, что основная нормативная и структурная природа международного права остается в сравнительной степени неизменной.

### **Вопросы:**

1. Какие отличия между позитивистским и естественным подходами к пониманию международного права?
2. Какое определение международного права вы бы предложили по бихевиористской теории?
3. Почему некоторые ученые-правоведы сравнивали международное право с правом примитивного общества?

### **Литература:**

1. The Oxford Handbook of the Theory of International Law (ed. A. Orford and F. Hoffmann), Oxford, 2016
2. M. Koskenniemi, The Politics of International Law, Oxford, 2011
3. Сарсембаев М. А., Сарсембаев К.М. Международное право. Общая и особенная части: Учебник. Алматы: Жеті Жарғы, 2009. Стр. 5-19.
4. Кулжабаева Ж. О., Международное публичное право. Общая и Особенная части. Алматы: Юридическая литература, 2006



Книга: Международное право I

Лекция: 2. Современное международное право

---