

Международно-правовой обычай: реальность или фикция?

Научный руководитель – Иванова Светлана Васильевна

Семенова Алена Альбертовна

Студент (бакалавр)

Северо-Восточный федеральный университет имени М.К. Аммосова, Юридический факультет, Якутск, Россия
E-mail: fawnmalena@mail.ru

Международно-правовой обычай: реальность или фикция?

Семенова Алена Альбертовна

Студент

*Северо-Восточный Федеральный университет им. М.К. Аммосова, Юридический факультет, город Якутск, Россия
E-mail: fawnmalena@mail.ru*

Роль правового обычая как одного из основных источников международного права с древнейших времен была весьма высока. В настоящее время обычно-правовые нормы продолжают занимать важнейшее место в регулировании международных отношений. Достаточно сказать, что одной из форм существования общепризнанных принципов и норм международного права служит именно обычай.

Международно-правовой обычай отнесен к источникам международного права ст.38 Статута Международного Суда ООН. Обычаи являются древнейшей формой воздействия на отношения между субъектами тех или иных правоотношений, до сих пор они занимают важнейшее место в регулировании международных отношений. К примеру, можно привести факт использования принципов международного права, закрепленных в Уставе ООН, в качестве обычных норм государствами не являющимися членами ООН. Т.е. при разрешении какого-либо вопроса международного характера, обращаются к принципам, воспринимая их в качестве обычая. Исходя из этой практики, можно сделать вывод, что обычай это одна из форм существования норм и принципов международного права.

Проблемной стороной современного международно-правового обычая выступает то, что процесс признания правила поведения в качестве обычая довольно таки усложнен и медленен, что оказывается в недостаточной степени совместимым с потребностями быстрорастущей взаимозависимости субъектов международного права. Именно потому здесь говорится о некоей толике «вытеснения» международным договором обычая в качестве источника международного права.

Цель представленного исследования заключается в изучении специальной литературы и материалов (к примеру, судебной практики международных и национальных судов), для того, чтобы найти ответ на вопрос: международно-правовой обычай в настоящее время существует или является неприемлемой фикцией?

Степень научной проработанности темы. Вопросами применения международно-правовых обычаев занимались такие специалисты по международному праву как Антонио Кассезе, Л.Кондорелли, Дионисио Анцилотти. Юристы-международники расходятся в своем мнении: признавать обычай теряющим свою значимость или крепко держащимся в своей позиции первичного источника права. Сторонники первого - это И. Деттер де Люпис, Ш. Вишер; мнения же касаются значительной роли обычая в качестве источника международного права придерживается советский и российский юрист, специализировавшийся по международному праву Игорь Иванович Лукашук, кандидат юридических наук Давид Гиазиевич Самхарадзе.

Что касается представителей науки, придерживающихся мысли о значительной роли международно-правового обычая, на современном этапе развития международного права, их довольно таки много. К примеру, Г.М. Даниленко говорит об упрочении обычая в качестве источника международного права, в то время как в качестве источника внутригосударственного права значение обычая очень сильно снизилось. Д. Анцилотти указывал на то, что международные договоры заключаются только по определенному кругу вопросов, охватывают узкий предмет, в то время как обычай можно признать источником наиболее общих принципов международного правопорядка.

В доказательство состоятельности международно-правового обычая как источника международного права можно привести Венскую конвенцию о праве международных договоров 1969 года и Венскую конвенцию о праве международных договоров между государствами и международными организациями, либо между международными организациями 1986 года, поскольку их положения, закрепляющие общие правила правоприменения, в определенной мере относятся не только к договорным, но и к обычным нормам [5].

Следующий пример - сложившееся в системах англосаксонского права традиционное правило «международное право является частью права страны». Ст. 25 Основного Закона Германии гласит, что «общепризнанные нормы международного права являются составной частью права Федерации». В статье 10 Конституции Итальянской Республики указано, что «правопорядок Италии согласуется с нормами международного права». В ч. 4 ст. 15 Конституции РФ на первое место поставлены общепризнанные принципы и нормы международного права, на второе - международные договоры [2].

Общепризнанные нормы имеют своими источниками как договоры, так и обычаи: либо они являются обычными, но отражения в договорах не нашли; либо первоначальные обычные нормы путем кодификации получили форму договора.

Поэтому говорить об утрате значения международно-правового обычая нельзя. И тем более неприемлемы утверждения о том, что обычное право на современном этапе является «фикцией».

Литература:

1. Калашников С.В. Применение общепризнанных принципов и норм в сфере защиты прав человека в России: вопросы теории и практики / под ред. Д.С. Велиевой. М., 2010
2. Конституции зарубежных государств / сост. В.В. Маклаков. М., 2003
3. Лукашук И.И. Международное право. Общая част. М., 2005
4. Марочкин С. Ю. Юридическая сила норм международного права в российском праве: законодательство, научно-практические комментарии, судебная практика // Евразийский юридический журнал. 2011. № 2
5. Самхарадзе Д.Г. Источники современного международного права. М., 2006