

СВЕДЕНИЯ ОБ АВТОРЕ

Камиль Абдулович Бекашев окончил юридический факультет Ленинградского государственного университета им. А. А. Жданова и аспирантуру по кафедре международного права. Работал в Минрыбхозе СССР, московских НИИ морского профиля. Вел преподавательскую работу в МГУ им М. В. Ломоносова; Московской государственной юридической академии им. О. Е. Кутафина, где в течение 28 лет был заведующим кафедрой международного права; Московском институте экономики, политики и права.

К. А. Бекашев — доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки Российской Федерации, заслуженный юрист Российской Федерации, ветеран МГЮА им. О. Е. Кутафина.

Правительство своим распоряжением назначило К. А. Бекашева на третий срок членом Постоянной палаты третейского суда (г. Гаага). Он является членом арбитража ООН по морскому праву.

К. А. Бекашев — автор около 500 научных трудов, в том числе опубликованных за рубежом. Под его руководством подготовлены учебники по международному праву. В 2019 г. вышел в свет учебник К. А. Бекашева «Международное публичное право» для магистров, в 2020 г. — учебник для бакалавров «Международное право: теория, схемы, казусы». Он является соавтором Большой Российской Энциклопедии в 36 томах.

Камиль Абдулович активно участвует в работе общественных организаций, является членом исполкома Российской ассоциации международного права, научно-консультативного совета МИД России по международному праву, вице-президентом Российской ассоциации морского права. Под его руководством успешно защищены 7 докторских и 42 кандидатских диссертаций по международному праву.



*Март 2019 г.
К.А. Бекашев в здании ООН*

ВВЕДЕНИЕ

В 1956 г. в издательстве Высшей партийной школы ЦК КПСС видный советский юрист-международник, доктор юридических наук Григорий Иванович Тункин издал учебное пособие «Основы современного международного права» объемом 3 п.л., тиражом 20 тыс. экземпляров. Эта книга давно стала библиографической редкостью и найти ее можно лишь в федеральных библиотеках. Данное произведение помогло тысячам студентов сдать, а некоторым «спихнуть» международное право.

Это пособие состоит из четырех глав: глава 1 — понятие международного права и его источники; глава 2 — субъекты международного права; глава 3 — основные международно-правовые принципы мирного сосуществования государств; глава 4 — международные организации.

Вне сомнения, данные вопросы и сегодня составляют основу международного права. Но за прошедший после выхода Г. И. Тункина пособия срок сформировались десятки новых принципов, отраслей и институтов международного права, и они должны быть профессионально освещены в научной литературе. Этим в значительной мере и объясняется подготовка и издание данного пособия. За последние 30 лет популярный курс международного права в РФ издан не был.

Не могу не сказать, причем с благодарностью, и о другой книге, которая помогла тысячам студентов в учебном процессе. Речь идет о книге Петра Ивановича Никитина «Основы политэкономии. Популярный учебник» (М., 1965). Он был рассчитан на широкие круги партийного, профессионального и комсомольского актива, интеллигенции, изучающих политэкономия в кружках, экономических школах или самостоятельно, а также на учащихся техникумов и студентов вузов.

На юридическом факультете Ленинградского государственного университета, где я учился в 1965–68 гг., преподавали политэкономия профессора из экономического факультета — высококвалифицированные и очень строгие. Они требовали глубоких знаний «Капитала» К. Маркса и других первоисточников.

Изучение этого бессмертного научного труда давалось с трудом. Но мы нашли выход: в упомянутом выше учебном пособии П. И. Никитина «Капитал» разложен по полочкам и в очень доступной форме.

Но беда была еще в другом — в библиотеке факультета был всего один учебник, и мы выстаивались в очередь. Ксерокса тогда не было и интернета тоже. Часто моя очередь подходила к ночи и мне приходилось ночевать у сокурсников в общежитии. В нем я (и не только я) провел не одну бессонную ночь. Тогда-то у меня зародилась мечта написать (разработать) популярный учебник по международному праву — предмету сложному и во многом противоречивому. И, кажется, моя мечта осуществилась: по согласованию с глубоко почитаемым издательством «Проспект» я подготовил популярное пособие. Оно основано на ранее изданных мною учебниках: Международное право: учебник для бакалавров / отв. ред. К. А. Бекашев. М., 2014; Бекашев К. А. Международное публичное право: учебник для магистров. М., 2019; Международное право: учебник для бакалавров. М., 2020.

Предлагаемое для читателей пособие «Основы международного права» рассчитано для широкого читателя, включая «кухарок», а также для учащихся и студентов — будущих бакалавров.

В. И. Ленин в своей статье «Удержат ли большевики власть» (октябрь 1917 г.) писал: «Мы не утописты. Мы знаем, что любой чернорабочий и любая кухарка не способны сейчас же вступить в управление государством... В этом мы согласны с кадетами. Но мы отличаемся от этих граждан тем, что требуем немедленного разрыва с тем предрасудком, будто управлять государством, нести будничную, ежедневную работу управления в состоянии только богатые или из богатых семей взятые чиновники. Мы требуем, чтобы обучение делу государственного управления велось сознательными рабочими и солдатами и чтобы начато было оно немедленно, т. е. к обучению этому немедленно начали привлекать всех трудящихся, всю бедноту».

На основе приведенной выше цитаты многие годы ходила легенда о том, что В. И. Ленин требовал, чтоб кухарка должна была уметь управлять государством. Однако впервые об этом написал В. В. Маяковский в поэме «Владимир Ильич Ленин»:

«Мы и кухарку
каждую
выучим
управлять государством!»

Не берусь судить насчет кухарок, но рядовые трудящиеся (по Ленину, в том числе и «бедные») будут управлять государством (например, через Госдуму), и знания им по международному праву будут крайне необходимы.

В настоящее время Россия проводит самостоятельный и независимый внешнеполитический курс, который продиктован ее национальными интересами и основой которого является безусловное уважение международного права. Российская Федерация всецело осознает свою

особую ответственность за поддержание безопасности в мире как на глобальном, так и на региональном уровне и нацелена на совместные действия со всеми заинтересованными государствами в интересах общих задач.

Внешняя политика РФ является открытой и предсказуемой, характеризуется последовательностью и отражает уникальную, сформированную веками роль России как уравнивающего фактора в международных делах и развитии мировой цивилизации.

Россия последовательно выступает за укрепление правовых основ международных отношений, добросовестно соблюдает международно-правовые обязательства. Поддержание и укрепление законности — одно из приоритетных направлений ее деятельности на международной арене. Верховенство права в международных отношениях призвано обеспечить мирное и плодотворное сотрудничество государств при соблюдении баланса их интересов, а также гарантировать стабильность мирового сообщества в целом.

Предлагаемое читателю учебное пособие «Основы международного права» состоит из 20 глав. В них излагаются история возникновения международного права, его принципы и основные отрасли: право международных договоров, международное космическое, воздушное, экологическое, гуманитарное, экономическое, процессуальное право и т.д. В тексте каждой главы для убедительности приводятся цитаты из доктринальных источников и выдержки из решений международных судов по соответствующей теме.

Главы учебного пособия состоят из параграфов, схем и списка минимальной литературы для более подробного анализа соответствующей проблемы.

В заключение благодарю издательство «Проспект» за издание данного труда, а также профессоров А. Х. Абашидзе и Д. К. Бекашева — авторитетных преподавателей и ученых — за рецензирование настоящего учебного пособия и за ценные замечания по его структуре и содержанию.

В работе над рукописью мне оказали большую помощь С. Ваниян, А. Лаева и Н. Смольникова, за что выражаю им искреннюю благодарность.

К.А. Бекашев,
заслуженный деятель науки РФ, заслуженный юрист РФ,
д-р юридических наук, профессор, член Постоянной палаты
третьей инстанции (г. Гаага), арбитр арбитража ООН
по морскому праву, академик адвокатуры РФ,
ветеран МГЮА им. О.Е. Кутафина.
Июль, 2021 г.

Глава I

ПОНЯТИЕ, ПРЕДМЕТ, ИСТОЧНИКИ И СИСТЕМА МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА. ПРАВОТВОРЧЕСТВО В МЕЖДУНАРОДНОМ ПРАВЕ

§ 1. Понятие международного права

Международное публичное право можно определить как систему обязательных норм и принципов, выраженных в признанных субъектами этого права источниках и являющихся общеобязательным критерием правомерно дозволенного и юридически недозволенного и через которые (нормы) осуществляется **управление** международным сотрудничеством в соответствующих областях при принуждении к соблюдению норм этого права.

Необходимо иметь в виду, что всякое определение отрасли права является в известной мере условным. Римские юристы писали: «Всякая дефиниция в гражданском праве опасна, ибо мало того, что не могло бы быть опровергнуто». Это замечание в полной мере относится и к вышеприведенному определению международного права.

В эпоху Римской империи международное право называлось правом народов (*jus gentium*). Как отмечал Эмер де Ваттель (Швейцария), римляне часто смешивали право народов с правом природы, называя право народов естественным правом, поскольку оно признано и применяется вообще всеми цивилизованными нациями, объединениями в государстве¹.

Таким образом, римляне считали право народов частью естественного права. Но так как под термином *gentis* понимались только народы, И. Кант предложил переводить этот термин как «право государств» (*jus publicum civitatum*). Однако еще до И. Канта межгосударственное право называли международным публичным правом (*International public law*, *Diritto international pubblico*).

¹ См.: *Ваттель Э.* Право народов или принципы естественного права, применяемые к поведению и делам наций и суверенов. М., 1960. С. 11.

Вплоть до Второй мировой войны международное право аккумулировало нормы международного публичного и частного права. Тем не менее уже в начале XX в. наметился процесс стремительного роста принципов и отраслей международного частного права. После Второй мировой войны международное право как бы распалось на две части: международное публичное право и международное частное право. Термин «международное публичное право» закреплен в резолюции Генеральной Ассамблеи ООН о прогрессивном развитии международного права и его кодификации от 11 декабря 1946 г. В преамбуле этой резолюции указывается на необходимость тщательного и всестороннего изучения всего, что было уже достигнуто в области развития международного права и его кодификации, а равно «изучения проектов и деятельности официальных и неофициальных учреждений, направляющих свои усилия для содействия прогрессивному развитию и формулировке **публичного и частного международного права**» (выд. авт. — К. Б.). Однако в самом Уставе ООН применяется термин «международное право» (ст. 13).

В Положении о Комиссии международного права (КМП), утвержденном на II сессии Генеральной Ассамблеи ООН 21 ноября 1947 г., указано, что КМП занимается преимущественно вопросами **международного публичного права**.

Термин «международное публичное право» нередко встречается в российской учебной и монографической литературе¹. Гораздо чаще этот термин используется зарубежными авторами².

Данный учебник называется «Международное право». При этом следует иметь в виду, что речь идет о нормах и принципах международного **публичного** права. Этот термин впервые предложил английский философ И. Бентам в своем знаменитом трактате «Введение в принципы морали и законодательства», изданном в 1789 г.

Исторической вехой в процессе становления международного права как самостоятельной системы явился выход в свет книги голландского юриста Гуго Гроция «О праве войны и мира» (1625). В ней впервые систематизированы нормы о праве войны, делении войны на публичную и частную, морском праве, семейном праве, о приобретениях, обычно выводимых из права народов. Гуго Гроций привел убедительные доказательства существования права народов. Ссылаясь

¹ См., напр.: Международное право / отв. ред. Г. И. Тункин. М., 1982. С. 3; Международное право / отв. ред. Г. И. Тункин. 1994. С. 3.

² См., напр.: Manual of Public International Law / Ed. By M. Sorensen. London, 1978; *Kłafkowski A.* Prawo międzynarodowe publiczne. Warszawa, 1970; *Agniel G.* Droit international public. Paris, 1998; Encyclopedia of Public International Law. Vols. 1–12. Amsterdam. 1981–1990; *Brownlie J.* Principles of Public International Law. *Sixth Ed.* Oxford University Press. 2003; *Manaco R.* Diritto Internazionale Pubblico. Torino, 2009.

на Диона Хризостома, он отмечал, что это право есть «приобретение времени и обыкновения»¹.

Заметный вклад в развитие международного права внесли труды зарубежных ученых, С. Пуффендорфа (1632–1694), К. Бенкерсгуга (1673–1743), Э. Ваттеля (1714–1767), Г. Гегеля (1770–1831), И. Канта (1724–1804), а также российских юристов-международников: Ф. Ф. Мартенса (1845–1909), Л. А. Шалланда (1870–1919), В. Э. Грабаря (1865–1956), В. А. Незабитовского (1824–1883) и др.

Международное право тесно соприкасается с международным частным правом. Выражение «международное частное право» (*Private international law*) впервые применил американский судья Дж. Стоун в 1834 г. Субъектами международного частного права являются государства, международные, межправительственные и неправительственные организации, транснациональные корпорации и индивиды. Источниками международного публичного и частного права являются международные договоры и международно-правовые обычаи. Основные принципы международного права являются таковыми и для частного права.

Подавляющее большинство норм МЧП создается государствами или межправительственными организациями и закрепляется в договорах или унифицированных кодексах, правилах, руководствах, постановлениях и т.д. Эти нормы имплементируются, как правило, посредством их инкорпорирования в соответствующие отрасли национального права (гражданского, семейного, трудового, предпринимательского, процессуального и др.). Отождествление же МЧП с гражданским или коллизионным правом (а такое мнение высказываются в зарубежной и российской литературе) лишает МЧП качества международного права и сводит его к конгломерату учебной дисциплины «Гражданское и торговое право зарубежных стран».

Правовая природа МЧП убедительно определена в п. 1 ст. 7 Венской конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г., где сказано, что «при толковании Конвенции надлежит учитывать ее международный характер и необходимость содействовать достижению единообразия в ее применении и соблюдению добросовестности в международной торговле». Тем самым Конвенция однозначно провозглашает международный характер содержащихся в ней норм, выступая одним из основных источников современного МЧП. Лишь при невозможности решить вопрос на основе содержащихся в самой Конвенции предписаний и принципов следует руководство-

¹ Гроций Г. О праве войны и мира. Три книги, в которых объясняются естественное право и право народов, а также принципы публичного права / пер. с лат. М., 1956. С. 75.

ваться «правом, применимым в силу норм международного частного права».

Международное право как отрасль права состоит из отраслей, а последние — из институтов. Каждая отрасль обладает своим методом правового регулирования. Ей присущи специальные принципы. В частности, отраслями международного права являются право международных договоров, международное морское право, международное космическое право, международное экологическое право, право международных организаций, международное экономическое право, право международной безопасности, международное гуманитарное право и др.

§ 2. Источники международного права

Источники международного права можно объединить в три группы: основные, производные (вторичные) и вспомогательные.

Согласно ст. 38 Статута Международного суда ООН в первую группу входят договоры, международно-правовые обычаи и общие принципы права.

Ко второй группе источников относятся резолюции и решения межправительственных организаций.

Вспомогательными источниками являются судебные решения, доктрина и односторонние заявления государств, принятые в соответствии с международным правом.

Основные источники международного права — международные договоры. В соответствии с подп. «а» п. 1 ст. 38 Статута Международный суд при решении переданных ему споров применяет «международные конвенции, как общие, так и специальные, устанавливающие правила, определенно признанные спорящими государствами».

Согласно Венской конвенции о праве международных договоров 1969 г. договор означает международное соглашение, заключенное между государствами в письменной форме и регулируемое международным правом независимо от того, содержится ли такое соглашение в одном документе, в двух или нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования.

Источником международного права являются только правообразующие договоры.

В настоящее время по своему удельному весу договорные нормы занимают основное место.

Доктрина. По мнению авторов немецкого учебника «Международное право», положения п. 1 ст. 38 Статута Международного суда имеют обязательный характер не только для Суда, но и для государств и иных субъектов международного права¹.

¹ Витцтум В. и др. Международное право / пер. с нем. М., 2011. С. 18.

Л. Оппенгейм отмечал, что «обычно рассматриваются как источник международного права только договоры, предусматривающие новые общие нормы будущего международного поведения или же подтверждающие определяющие или отменяющие существующие обычные или конвенционные нормы общего характера»¹.

Международный обычай. Согласно ст. 38 Статута Международный суд обязан решать переданные ему споры на основании международного права и при этом применяет «международный обычай как доказательство всеобщей практики, признанной в качестве правовой нормы». Признаками международного обычая являются: продолжительное существование практики; убежденность в правомерности и необходимости соответствующего действия. Обычай должен соответствовать критерию *opinion juris* (признание правила в качестве правовой нормы).

Доказательством существования обычая, например, являются дипломатическая переписка, политические заявления, сообщения для прессы, правительственные комментарии, резолюции Генеральной Ассамблеи ООН и т.д.

Доктрина. По мнению Ф. Ф. Мартенса, международными обычаями являются те правила и порядки, которые устанавливаются в международных отношениях на основании постоянного и одностороннего применения их к одинаковым по своему существу случаям².

Л. Оппенгейм отмечал, что «обычай является первоначальным источником международного права, договоры являются источником, сила которого проистекает из обычая»³.

Как отмечает Г. Верле, международное обычное право существует там, где имеет место практика (*consuetudo, repetitio facti*), основанная на осознании юридического обязательства (*opinio juris sive necessitatis*)⁴.

Судебная практика. Международный суд ООН в своем решении от 24 мая 1980 г. по делу о дипломатическом и консульском персонале США в Тегеране подтвердил действенность обычно-правовых норм о неприкосновенности и экстерриториальности дипломатических и консульских представительств и обязал Иран освободить личный состав американских представительств США и выплатить надлежащую компенсацию.

Общие принципы права. В подп. «с» ст. 38 Статута Международного суда указано следующее: Суд, который обязан решать переданные

¹ Оппенгейм Л. Международное право / пер. с англ. Т. 1 (полутом I). М., 1948. С. 47.

² См.: Мартенс Ф. Ф. Современное международное право цивилизованных народов. Т. 1. М., 1996. С. 147.

³ Оппенгейм Л. Указ. соч. С. 47.

⁴ См.: Верле Г. Принципы международного уголовного права / пер. с нем. М., 2011. С. 69.

ему споры на основании международного права, применяет «общие принципы права, признанные цивилизованными нациями».

Общие принципы права составляют основу любой отрасли права. Они являются разнообразными по форме и содержанию, и в этой связи не представляется возможным составить их исчерпывающий список.

Источником международного права является лишь такие принципы права, которые являются общими как для национальных правовых систем, так и для системы международного права. Наличие общих принципов, свойственных только национальным правовым системам, не означает, что они тем самым становятся общими принципами в международном праве. Общими принципами права, в частности, являются принцип «договоры должны соблюдаться», принцип защиты прав человека и т.д.

Доктрина. Как отмечает Жан-Луи Бержель, «юридические правила могут быть сформулированы и могут развиваться только с оглядкой на общие принципы права и при их участии; правила должны согласовываться с общими принципами, хотя иногда могут от них отступать»¹. По мнению Л. Оппенгейма, «государства, принявшие Статут Международного суда, прямо признали существование третьего источника международного права, хотя и чисто дополнительного, но независимого от обычая и договора»². И. И. Лукашук полагал, что «под общими принципами права понимаются принципы, присущие современным правовым системам (независимо от социально-политических различий) и, кроме того, воспринятые международным правом»³.

Судебная практика. В особом мнении по спору Франции и Греции в 1934 г. Постоянной палаты международного правосудия судьи М. Сефериадеса отмечалось, что стороны всегда обязуются действовать честно и добросовестно. Этот правовой принцип, признанный частным правом, не может быть игнорирован международным публичным правом. Международный суд ООН в своем решении от 20 декабря 1974 г. по делу о ядерных испытаниях (Австралия против Франции) указал на то, что «одним из основных принципов, регулирующих создание и соблюдение правовых обязательств, независимо от их источника, является принцип добросовестности»⁴.

Производные источники. Таковыми прежде всего являются резолюции международных организаций. Международное право не содержит положений, препятствующих государствам предоставлять

¹ Бержель Ж.-Л. Общая теория права / пер. с франц. М., 2000. С. 178.

² Оппенгейм Л. Международное право / пер. с англ. Т. I (полутом I). М., 1948. С. 49.

³ Лукашук И. И. Нормы международного права. М., 1997. С. 106.

⁴ J.C.J. Reports. 1974. С. 268.

международным организациям право издавать обязательные для них постановления. Например, такой компетенцией обладает Совет Безопасности ООН. Согласно ст. 25 Устава члены ООН соглашаются в соответствии с ее Уставом подчиняться решениям Совета Безопасности и выполнять их.

Резолюции международных организаций являются новым источником международного права. В настоящее время имеется немалое число организаций, одобряющих технические правила и стандарты, которые при определенных условиях становятся обязательными для государств-членов. К таковым, например, относятся Международная организация гражданской авиации (ИКАО), Международная морская организация (ИМО), Всемирная организация здравоохранения (ВОЗ) и др. В этих организациях действует принцип молчаливого принятия резолюций, особенно тех, которые содержат технические регламенты.

Доктрина. Многие ученые считают, что Генеральная Ассамблея ООН может принимать лишь рекомендации, что вытекает из ст. 11–14 Устава ООН. Однако многие резолюции влияют на развитие международного права в будущем, в частности обычного права. Наконец, они могут служить вспомогательным средством для определения *opinio juris*¹.

Генеральная Ассамблея ООН своей резолюцией № 95 от 11 декабря 1946 г. подтвердила значение «Нюрнбергских принципов».

Другие авторы полагают, что «резолюция является источником международного права, если она толкует и кодифицирует нормы Устава ООН. К ним, например, относятся Всеобщая декларация прав человека 1948 г., Декларация о предоставлении независимости колониальным странам и народам 1960 г.»².

Судебная практика. Международный суд ООН в своем Консультативном заключении о Намибии от 21 июня 1971 г. определил, что Декларация о предоставлении независимости колониальным странам и народам является важной частью обычного права.

Вспомогательные источники международного права. В подп. d п. 1 ст. 38 Статута Международного суда указывается, что Суд, который обязан решать переданные ему споры на основании международного права, применяет с «оговоркой, указанной в ст. 59, судебные решения в качестве вспомогательного средства для определения правовых норм». Из текста этого подпункта вытекает, что, во-первых, речь идет о судебных решениях именно Международного суда ООН, поскольку в соответствии со ст. 59 Статута решения Суда обязательны лишь для участвующих в деле сторон; во-вторых, решение Суда не должно из-

¹ См.: Витцтум В. Международное право / пер. с нем. М., 2011. С. 101.

² Международное право. Общая часть. Казань, 2011. С. 137.