

Мелков Г.М. Вылегжанин А.Н., Зиланов В.К. Шпицберген: правовой режим прилегающих морских районов. М., Морская коллегия при Правительстве Российской Федерации. Совет по изучению производительных сил. 2006 г. 248 с.	239
Melkov G.M. A.N. Vylegzanin, V.K. Zilanov. Spitsbergen: legal regime of adjacent marine areas. Edited and translated by W.E. Batler. Eleven international publishing. 2007. XVII, 167 pp.	244

Хроника

Синякин И.И. Споры о морских границах: их урегулирование и предотвращение	245
Ivan I. Sinyakin. Maritime Boundary Avoidance and Resolution	250

Документы

Соглашение между государствами – участниками Североатлантического договора и другими государствами, участвующими в программе «Партнерство ради мира», о статусе их Сил (Брюссель, 19 июня 1995 г.) .	251
Дополнительный протокол к Соглашению между государствами – участниками Североатлантического договора и другими государствами, участвующими в программе «Партнерство ради мира», о статусе их Сил (Брюссель, 19 июня 1995 г.)	254
Соглашение между сторонами Североатлантического договора о статусе их сил (войск) (Лондон, 19 июня 1951 г.)	256
Федеральный закон Российской Федерации от 7 июня 2007 г. № 99-ФЗ «О ратификации Соглашения между государствами – участниками Североатлантического договора и другими государствами, участвующими в программе «Партнерство ради мира», о статусе их Сил от 19 июня 1995 года и Дополнительного протокола к нему	279
Доклад Генеральной Ассамблеи о работе пятой сессии Совета ООН по правам человека (извлечение)	283

Юбилей

80-летие профессора Игнатенко Г.В.	290
---	-----

ВОПРОСЫ ТЕОРИИ

К проблеме идентификации* функций международного (публичного) права

Ляхов Е.Г.**

Вопрос о функциях и функциональном содержании (функциональности) международного (публичного) права во всей его громаде и сложности связан:

а) с вопросом о сущности, «сконструированности», целостности и системности современного международного права, его признанности и зрелости, а также роли, целях и задачах в международной системе и мировой культуре, по ряду параметров – в делах внутригосударственных;

б) с проблемой методов осуществления, реализации нормативно-правовых предписаний международного права.

Естественно, что и становление международного права, и кристаллизация его функций, обретение качества функциональности, и выработка и признание методов имплементации международного права идут постоянно и одновременно, но качественная наполненность и определенность этих процессов весьма различны: полноценная характеристика функций международного права и его функциональности возможна (и необходима) лишь при сформированности, зрелости и системности международного права и определенности, признанности и действенности (проверенной практикой) методов реализации

* Идентификация (лат.) – отождествлять, отождествление, установление совпадения чего-либо с чем-либо: Словарь иностранных слов. 9-е изд. М., 1982.

** Ляхов Евгений Григорьевич – д.ю.н., профессор Московского университета МВД России.

принципов и норм международного права¹. К настоящему историческому моменту международное право следует рассматривать как сконструированную усилиями государств и иных субъектов и акторов (особенно Святого Престола Ватикана) международного общения систему (совокупность) юридических норм, а методы действия международного права – как признанные и соответствующим образом используемые на благо человечества. Следовательно, пришло время начать идентификацию функций и труд по определению функциональности международного права, дабы разумно, целенаправленно распорядиться многовековым опытом правового общения государств и народов Земли.

1. Определение понятия функций международного права и их виды (общетеоретический подход).

В отечественной правовой науке функции государства рассматриваются как основные направления его деятельности по осуществлению задач внутренней и внешней политики конкретного государства. Соответственно функции делятся на внутренние и внешние. Как представляется, процессы экономической и политической глобализации, т.е. охватывающие большинство государств мира, усиливают взаимозависимость внутренних и внешних функций и ставят, например, функцию обороны государства от внешних угроз в зависимость от осуществления соответствующих функций международного права.

К функциям права в советской литературе обстоятельно обратились в конце 60-х годов XX в.: в 1970 г. выходит труд Т.Н. Радько «Основные функции социалистического права» (Волгоград, 1970). В нем функции права рассматриваются как основные направления его воздействия на социальную жизнь. В большинстве работ (особенно в учебниках) это определение (с некоторыми модификациями) фиксируется до настоящего времени².

¹ Как представляется, в связи со слабой общетеоретической основой этих составляющих связано малое внимание к проблеме функций и функциональности международного права в отечественной и зарубежной доктрине международного права: лишь И.И. Лукашук (светлая память!) в своем знаменитом двухтомном труде «Международное право» уделит несколько страниц и функциям международного права, и методу функционирования его (И.И. Лукашук. Международное право. Общая часть. 2005. С. 43-45, 208-212).

² Назаренко Г.В. Общая теория права и государства. М., 2003. С. 17-18.

Однако с середины 90-х годов и поныне появляются исследования (в частности, связанные с философией права), где предлагается рассматривать функции национального (внутригосударственного) права не только как воздействующие на общественные отношения, но и как заботящиеся о целостности и самостоятельности этой системы, ее выживаемости. И в то же время сами функции необходимо выводить из сущности, целей и задач самой правовой системы. Функция права, подчеркивает В.П. Малахов, должна быть понята прежде всего как закономерная зависимость характера и способа осуществления (действия) права от определенного направления ее действия³, то есть функции являются сущностным выражением права. Нельзя с этим не согласиться, но отметим, что, действуя (осуществляясь) совместно с функциями государства, одни функции остаются неизменными, другие функции права изменяются и развиваются исторически и предметно.

Изучив труды представителей науки национального (внутригосударственного) права о функциях права и функциях государства, перейдем к цели настоящего исследования: определим, что такое функции международного права.

И.И. Лукашук пишет: «Функции международного права – это основные направления его воздействия на социальную среду, определяемые его общественным назначением»⁴.

Некоторые авторы, не обращаясь к функциям международного права, пишут о его функционировании, т.е. действии⁵. Пишут также о функциях уполномоченных органов, например функциях консульских учреждений⁶. В отдельных работах речь идет о функциях международных организаций. Возможно, прежде чем говорить о функциях международного права, следовало бы рассмотреть функции субъектов международного права; государства; нации (народа), борющейся за свое освобождение и создание собственного государства (исторический субъект); международной межправительственной организации; государственно-подобных образований; акторов международных отношений, – но как связь функций государства и функций национального права носит соотносительный характер, так и функции субъектов меж-

³ Малахов В.П. Право в его универсальности, особенности и конкретности. М.: МосУ МВД России, 2006.

⁴ Лукашук И.И. Указ. раб. С. 43.

⁵ См., например: Международное право. М., 2005. С. 15.

⁶ См., например: Международное право / Под ред. проф. А.И. Микутьшина. М., 2005. С. 234.

дународного права лишь в главном связаны (соотносятся) с функциями международного права и заслуживают отдельного исследования. А сейчас вернемся к функциям международного права.

Как мы отметили выше, И.И. Лукашук говорит о тех функциях международного права, которые связаны с воздействием на социальные отношения, и в этом его большая заслуга перед теорией международного права. Однако нельзя игнорировать развитие теории функций национального (внутригосударственного) права с позиций философии права, социологии, общей теории права и государства, которые идентифицируют функции права, присущие и самому праву, и его воздействию на общественные отношения.

И еще очень важное методологическое начало: право не только воздействует (влияет, формирует) на общественные отношения, но и те объекты и предметы, на которое направлено право, воздействуют на него, предъявляют свои требования к праву, его сущности, содержанию, в целом принципам, уровню системности. Иначе говоря, функции права не только имманентны праву, но и при всей специфике являются порождением всей системы отношений в обществе или в международных отношениях.

Относительно международного права это факт его существования и действия в рамках международной системы, каждый элемент которой предъявляет свои требования к международному праву в целом, к целям, задачам и сущности его, к системности и системе, его месту и авторитету в межгосударственной системе и международных отношениях, к субъектам и источникам (формам) международного права, к формам и видам международно-правовой ответственности.

В.П. Малахов пишет об имманентных функциях права, связанных с основными формирующими направлениями его (права) действия; а это: нормирование, регуляция, принуждение и суд⁷.

Нормирование связано с функцией нормотворчества и селекции, с процессуальной функцией; упорядочивающая регуляция – это организующая, распределяющая и производящая функции; принуждение выражается в легализующей функции, функции насилия, репрессивной функции и правоустанавливающей; суд как суждение человека, наделенного правом судить, выражается в форме правоопределяющей, оценочной, согласительной (компромиссной) и правовосстановительной функций⁸.

Так как международное право есть один из видов права, то вышеперечисленные направления действия права и имманентные им функции в главном, в принципиальном характерны и для него. Рассмотрим, насколько, ибо международное право, как подчеркивается в теории международного права, специальная и специфическая система юридических норм и принципов.

Нормирование как направление действия международного права выражается в функции нормотворчества как деятельность субъектов международного права по выработке, согласованию и определению норм международного права, признанию как обязательных основополагающих начал – принципов международного права; речь идет о теоретической и практической деятельности субъектов международного права, практике договорной и обычной. Функция селекции норм и принципов международного права связана и с сущностью самого международного права, и с изменяющимися условиями международной жизни. «Отмирание» норм международного права – обычный процесс, связанный с эффективностью таковых. Международная жизнь сама отбирает соответствующие ее потребностям нормы.

Процессуальная функция международного права лишь складывается, «выкристаллизовывается», ибо сам процесс осуществления международного права и наработка соответствующих процессуальных норм идут медленно и главным образом в рамках права международных организаций. Пока есть лишь наработки отдельных авторов, касающиеся международного процессуального права.

Регуляция как направление действия международного права идентифицируется в ряде функций: упорядочивающая и организующая функции как превращающие международное право в систему; распределяющая функция как способ выстраивания иерархии норм; право-производящая функция как способ создания норм и принципов международного права договорным и обычным путем, источников его.

Право не действенно, если нет аппарата принуждения (особенно если нарушены нормы права и его принципы). Этот постулат по-разному воспринимается в различных юридических науках в зависимости от предмета и метода правового регулирования, но большая часть норм и национального (внутригосударственного) права, и международного права осуществляется добровольно, незаметно для действующего лица (субъекта) согласно правовым предписаниям, независимо от того, знает ли он закон, принцип или норму международного права или нет.

⁷Малахов В.П. Указ. раб.

⁸Малахов В.П. Указ. раб.

Однако угроза понести наказание за нарушение норм права и/или невыполнение таковых (случайное или нарочитое) ведет к тому, что в соответствующих случаях срабатывают (должны срабатывать) функции права, связанные с таким направлением права, как принуждение: легализующая функция, функция насилия, репрессивная функция, формирующая и правоустанавливающая.

В международном праве, нормы и принципы которого являются результатом добровольного согласования воли его субъектов, принуждение осуществляется одним государством или группой государств, которое (которые) легализуют международно-правовые санкции, применение силы, демонстрирует репрессивную сторону международно-правовых предписаний, и все это ради восстановления и укрепления авторитета и целостности международного права как подсистемы межгосударственной системы, как системы права, опирающейся в необходимых случаях на институт ответственности.

Наконец, направление действия международного права как основания для функционирования различного рода судов: Международного суда ООН, Европейского суда по правам человека, Международного уголовного суда, арбитражных судов, согласительных и следственных комиссий и т.д. Суды претворяют в жизнь такие функции международного права, как правоопределяющая, т.е. использование норм права как правового основания и собственной юрисдикции, и авторитета и как основы для справедливого решения международного казуса; оценочная, связанная с определением значимости правовых предписаний для общества и государств; согласительная и правовосстановительная функции, связанные с расшифровкой и новым утверждением (поддержкой) согласительной сущности международного права и его системности и целостности.

Итак, тезисно рассмотрев функции международного права и увидев, что в доктрине международного права пишут о функциях, направленных на решение (обслуживание) общественных проблем, дадим определение понятия и назовем группы функций международного права.

Функции современного международного права – это способы и формы его самосоздания и развития, сохранения своей сущности и системности, воздействия на межгосударственную систему и систему международных отношений и учета их встречных требований, предъявляемых к международному праву, наказания (кары) за международные преступления.

Сложилось две условно-разделительные, но действующие одновременно группы функций современного международного права: имманентные (внутренние) функции, связанные с сущностью, целями, задачами и ценностью международного права, и внешние функции, связанные с воздействием международного права на социальные системы и образования, прежде всего на межгосударственную систему и международные отношения во всем их разнообразии и развитии; и те и другие испытывают на себе влияние требований элементов межгосударственной системы.

2. «Внешние» функции международного права.

После рассмотрения имманентных функций международного права остановимся на тех, которые непосредственно нацелены на обслуживание межгосударственной системы и международных отношений. И.И. Лукашук называет главной социальной функцией международного права «упрочнение существующей международной системы, обеспечение ее функционирования»⁹.

Не является ли названное одной из задач, стоящих перед международным правом как элементом, частью, составляющей межгосударственной системы?

Главная юридическая функция международного права, по мнению профессора И.И. Лукашука, состоит в правовом регулировании межгосударственных отношений¹⁰.

Регулятивные функции имманентны международному праву, то есть, как показали выше, они являются способами складывания самого международного права, его системы и источников (упорядочивающая, организующая, распределяющая и правопроизводящая функции).

Регуляция как направление действия международного права относительно иных социальных систем (прежде всего элементов межгосударственной системы) не только имеет свои функции, которые совпадают с имманентными функциями (например, организующая функция содействует стабильности межгосударственных отношений), но и дополняется иными способами и формами, например контролирующей функцией.

Далее И.И. Лукашук пишет: «По мере ускорения прогресса все более важной становится функция содействия социальному прогрессу»¹¹.

⁹ Лукашук И. И. Указ. раб. С. 43.

¹⁰ Там же.

¹¹ Там же.

Он присоединяется к определению прогресса, предложенному судьей Международного суда ООН М. Беджауи: мир, развитие, человеческое счастье и экологическое сохранение планеты¹².

Но каковы критерии социального прогресса? Для различных народов и континентов они различны и по качеству, и по содержанию. Международное право само по себе показатель развития мирового сообщества. Задачей международного права является поддержание международного мира, содействие экономическому развитию всех стран и народов мира, сохранение экологического равновесия планеты Земля. Но содействие человеческому счастью лишь в самом общем плане может быть «подвластно» международному праву. И опять-таки, представления о счастье весьма разнятся у различных народов и у отдельных людей. В этом случае можно было бы говорить о функции решения общечеловеческих проблем, таких как предотвращение термоядерной катастрофы, создания и применения оружия массового уничтожения, глобальной и региональной экологических катастроф, новых и «старых» эпидемий, массового голода. Участие международного права в решении этих проблем, касающихся одновременно каждого человека, каждого народа, каждого государства и человечества в целом, можно рассматривать как сохранение условий для общественного прогресса.

Право, как известно, не может все и вся.

Далее И.И. Лукашук из всего «многообразия функций» международного права выделяет следующие:

- функцию гармонизации национальных интересов государств с общечеловеческими интересами;
- функцию предупреждения нежелательного развития событий;
- функцию интернационализации, интеграции;
- информативно-воспитательную функцию¹³.

Так ли много общих функций у международного права? Функции государства, как присущие ему основные направления деятельности, конкретны и перечислены в законодательных актах, иных нормативных правовых документах; функции национального права, как мы видим, также могут быть названы; функции международных органов (например, Совета Безопасности ООН, также определяются его положением в перечне главных органов ООН, его компетенцией) и также

могут быть названы. Соответственно и функции международного права, предопределяемые объектом-предметом и методом правового регулирования, могут, как мы показали выше, быть определены.

Ю.М. Колосов считает, что международное право выполняет в международных отношениях четыре функции: координирующую, регулирующую, обеспечительную и охранительную¹⁴; следовательно, речь идет о «внешних» функциях международного права.

Функции международного права – это способы и формы действия международного права как саморазвивающейся системы и воздействия на международные, прежде всего межгосударственные, отношения. С другой стороны, это и то, что требуется от международного права (чего требуют элементы межгосударственной системы).

Если функции государственных органов, международных органов определяются их сущностью и компетенцией, то функции международного права предопределены объектом-предметом и методом, юридическими правами и обязанностями субъектов и, наконец, источниками (формами).

Как и любая социальная система, входящая в глобальную межгосударственную систему (по Г.И. Тункину), международное право отстаивает свою идентичность, жизнеспособность благодаря имманентным функциям, а затем уже, благодаря своим выдающимся (по мнению юристов-международников) данным и действуя через «внешние» функции, – по отношению к другим элементам международных и межгосударственной системы.

Если определять «внешние» функции по объекту международно-правового регулирования, то это функции, вытекающие из всех направлений действия международного права: нормирования, регуляции, наказания и суда, и из требований к международному праву элементов межгосударственной системы: функция определения начал (основ) формирования и стабилизации международного правопорядка и содействия укреплению национального правопорядка и законности.

Международный правопорядок – это соблюдение всеми субъектами и акторами международных отношений норм и принципов международного права, которые, в свою очередь, должны иметь дело с наиболее важными видами международных отношений: международный мир и международная безопасность, экологическое равновесие, социально-экономическое развитие, содействие обеспечению прав

¹² Там же.

¹³ См.: Лукашук И.И. Указ. раб. С. 44-45.

¹⁴ См.: Международное право. М.: Международные отношения, 2005.

личности, общества, государства и международного сообщества. Эта функция международного права соприкасается, действует совместно с соответствующей функцией (функциями) таких элементов международной системы, как система норм международной морали (нравственности), система международных политических норм; система международных религиозных норм (норм межконфессионального (международного) общения), система норм взаимоотношений международных общественных (неправительственных) объединений, норм международных межличностных отношений¹⁵.

По предмету и методу правового регулирования функции должны быть идентифицированы по отраслям международного права (и здесь широкое поле деятельности для исследователей системы международного права и отдельных ее элементов).

Настало, видимо, время говорить не только о доктрине международного права в целом, но и об отраслевых науках международного права: общая теория международного права, теория международного дипломатического права, теория международного морского права и так далее. Необходимо исследование системы международного права, системы науки международного права и системы учебного (общего) курса современного международного права. Соответственно должны быть в каждом случае определены цели, задачи, предмет и метод каждой системы и идентифицированы ее функции.

В свою очередь, международное сообщество в лице субъектов и акторов межгосударственной системы и международных отношений могут рассчитывать (и должны требовать) от международного права как элемента межгосударственной системы большей функциональности, то есть действия по осуществлению функций международного права как разносторонних способов и методов самоформирования и системности, воздействия на межгосударственную систему.

Problem of the Identification of the Functions of International Law Revisited* (Summary)

*Evgeny G. Lyahov**

The article presented above deals with the issue of the functions of international law as it is represented in the Russian doctrine of International law. Apart from that the author touches upon the development of international law, its interconnection with the national law, international relations, future prospects.

First of all the author gives the definition of the functions of international law and lists their types among which due attention is paid to the functions of the subjects of international law and actors of international relations (e.g. Holy See). Another important point the author highlights is that functions of law are greatly influenced by the system of relations in the society or international community. Further on functions of the international law are compared to the national one with the emphasis on four aspects: creation of norms, regulation, coercion and court. As for the functions of international law proper, they are divided into two groups: internal functions connected with the essence, goals and aims of the international law and external functions dealing with the impact of international law on the social systems and international relations.

In the conclusion the author states that functions should also be identified according to the branches of international law as with the development of the doctrine of international law doctrines of its branches were also developing: for example, theory of international diplomatic law, theory of international law of the sea, etc.

¹⁵ Как представляется, каждая из перечисленных групп (систем) норм заслуживает отдельного исследования, самостоятельного (но это уже будет не правовое исследование) и в связи с международно-правовой теорией.

*Evgeny G. Lyahov – Doctor of Laws, professor of the Moscow University of the Ministry of Internal Affairs of the Russian Federation.