



МЕСТО МЯГКОГО ПРАВА В СИСТЕМЕ ИСТОЧНИКОВ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА

Татьяна РУССКИХ,

аспирант кафедры морского и таможенного права
Национального университета «Одесская юридическая академия»

Summary

The article is devoted illumination of questions, related to the definition of a place of soft law in the system of sources of international law. Based on the analysis and generalization of works of domestic and foreign researchers and on the discovering new vectors of evolution international legal regulation were considered the sources system of international law. Carry out an analysis the components of the system international law and definition their characteristic features. The attention is focused on identifying characteristics of soft law that define its place among the sources of international law.

Key words: sources of international law, system of sources of international law, structure, characteristic, soft law.

Аннотация

Статья посвящена освещению вопросов, связанных с определением места мягкого права в системе источников международного права. На основании анализа и обобщения работ отечественных и иностранных исследователей, а также изучения новых векторов развития международно-правового регулирования рассматривается система источников международного права. Проводится анализ составляющих системы международного права, выделяются их характерные особенности. Акцентируется внимание на выявлении особенностей мягкого права, которые определяют его место среди источников международного права.

Ключевые слова: источники международного права, система источников международного права, структура, характеристика, мягкое право.

Постановка проблемы. Рассматривая категории и понятия, характеризующие международное право, необходимо учитывать факт отсутствия их однозначного толкования. В данном случае это обусловлено не просто отраслью права или взглядами ученых, но и вообще подходами, которые используются для установления сущности права и его институтов различными правовыми системами. Международное право характеризуется рядом признаков, которые отличают его от национального права, в том числе и особенностями источников международного права. По нашему мнению, необходимо определить, что вообще представляет собой система источников международного права, особенности ее составляющих, в чем заключается и чем опосредована специфичность мягкого права в этой системе.

Актуальность темы. Система права Украины на современном этапе ее развития постоянно совершенствуется и реформируется, в связи с чем меняются и переоцениваются основные постулаты права как на уровне отдельных отраслей, так и вообще теории права. Не является исключением таможенное право Украины. В связи с избранием курса на вступление в Европейский Союз и упрощением внешнеэкономической деятельности, возникла необходимость имплементации значительного количества международных норм

разной юридической силы. Важной составляющей этого процесса является правильный подход к определению системы источников международного права и их роли в регулировании международных отношений. К сожалению, использование норм мягкого права в сфере регулирования отношений в национальных рамках характеризуется наличием значительных недостатков: во-первых, отсутствием законодательного закрепления понятия мягкого права и его норм; во-вторых, отсутствием каких-либо теоретических исследований механизмов преобразования норм мягкого права в «твердое» право; в-третьих, отсутствием надлежащей научной разработанности системы источников международного права вообще. Таким образом, недостаточность теоретических разработок, наличие практических правовых вопросов обусловили необходимость и важность теоретического обоснования и внесения научно аргументированных предложений относительно места норм мягкого права в системе источников международного права.

Отдельные аспекты сущности системы источников международного права освещали в своих работах такие ученые, как Е.В. Додин, С.В. Кивалов, О.В. Киевец, Б.А. Кормич, И.И. Лукашук, В.В. Мицик и ряд других. Следует отметить, что понятие источников международного права в специальной

литературе уже исследовалось. Однако их современная система, к сожалению, остались без внимания.

Именно поэтому, **целью** статьи является исследование роли мягкого права в системе источников международного права.

Изложение основного материала исследования. Само понятие «система» означает порядок или систематичность [1, с. 379]. Использование и приспособление категории «система» к праву, а точнее к его источникам упорядочивает его, наделяет плановностью, опосредует расположение и взаимообусловленность элементов. По мнению Н.Н. Марченко, родовыми и видовыми признаками различных систем являются следующие: наличие структурных элементов; системообразующие связи между элементами; образование целостной системы в результате взаимосвязи и взаимодействия образующих ее элементов; наличие в структурных элементах определенной автономии и относительной самостоятельности по отношению друг к другу, и системы в целом – по отношению к национальным системам [2, с. 175].

Система источников международного права представляет собой совокупность формально определенных правил и стандартов, которые взаимосвязаны между собой и направлены на однотипное урегулирование общественных отношений, обеспечиваются



волей и согласием суверенных государств.

Что именно относить к системе источников международного права зависит от ряда предпосылок, например, правовой системы, правовой школы, определенного исследователя и т. д. Охватить все эти факторы невозможно, но можно выделить конкретные тенденции и отправные точки, тем самым сформулировать подходы к системе источников права. В первую очередь, остановимся на позитивистской концепции источников международного права. Ее ключевыми постулатами являются следующие: восприятие воли государства как главного источника; основным есть единственное легитимное его выражение – официальный текст права; основным элементом системы международного права являются международные договоры; международные обычаи являются источником международного права в результате молчаливого согласия государств.

Нормативистская концепция относительно системы источников международного права предоставляет следующие ориентиры для дальнейшего изучения этого вопроса: система источников опосредованная не формальным, а нормотворческим процессом; источники международного права определяют обязательные правила поведения; прослеживается четкая иерархия между источниками международного права и т. п.

Одна из самых популярных и с течением времени все же по-новому актуальна и концепция естественного права, которая определяет следующие важные моменты для источников международного права и его системы, а именно: основным источником права являются общечеловеческие принципы; другие источники международного права должны отвечать и не противоречить основному источнику международного права. Существует и ряд производных от нее концепций, в частности позитивистская концепция естественного права, которая к нормам естественного права относит и нормы права, которые были приняты всеми народами. То есть, естественное право является результатом сравнительно-правовых исследований над позитивным правом [4].

В соответствии с п. 1 ст. 38 Устава Международного суда ООН, к источни-

кам международного права относятся следующие:

а) международные конвенции как общие, так и специальные, устанавливающие правила, признанные государствами, которые являются их сторонами;

б) международный обычай как доказательство всеобщей практики, признанной в качестве правовой нормы;

в) общие принципы права, признанные цивилизованными нациями;

г) с оговоркой, указанной в ст. 59, судебные решения и доктрины наиболее квалифицированных специалистов по публичному праву различных наций в качестве вспомогательного средства для определения правовых норм [6].

Современное международное право не устанавливает точный перечень источников международного права, а также их иерархии. Как верно отмечают Л.Д. Тимченко и В.П. Кононенко, положения данной нормы обычно воспринимаются как устанавливающие перечень источников международного права, который, однако, не является общеобязательным: учитывая специфику международного права и процесса создания его норм, нет признанного всеми субъектами международного права любого правового акта, каким бы устанавливался перечень этих источников и их определения. Его можно считать отправной точкой при рассмотрении вопроса об источниках международного права [3].

Для того чтобы четко представлять, какие элементы входят в систему источников международного права, нужно определить, какими признаками они должны быть наделены, то есть каждый источник международного права:

1) объединяет характеристики, присущие различным правовым системам, становясь определенным систематизированным видом того или иного внешнего выражения права;

2) имеет функциональное назначение, опосредованное выработкой единого подхода для урегулирования общественных отношений, согласования интересов множественного количества суверенных государств и народов с целью устранения конфликтов и выявления способов их решения;

3) вбирает в себя наиболее обоснованные методы воздействия права на общественные отношения, отбрасывая те, которые менее эффективны, уста-

навливая при этом качественно новые единые правовые стандарты;

4) является неотъемлемой частью правовой системы каждого государства, правда, размер этой составляющей отличается в зависимости от готовности государства быть демократическим, гражданским и правовым;

5) всегда находится в динамике, вызванной изменением приоритетом ценностей для человечества в целом;

6) сфера регулирования зависит от масштаба проблем, которые возникают в процессе государственной деятельности и тому подобное.

С учетом вышеизложенного становится очевидным, что система источников международного права опосредуется уровнем развития общественных отношений, построением и функционированием единых международных и межгосударственных образований, созданием единых подходов к решению различных проблем правового характера. Все это свидетельствует о двойственной природе системы источников международного права на современном этапе ее развития. С одной стороны, наблюдается постоянное сближение правовых систем и направлений к поглощению международным правом национального, а с другой – сдерживание государствами процессов интеграции с целью сохранения собственного суверенитета. В любом случае, на данный момент в систему источников международного права входят следующие:

1. Международные конвенции и договоры.

2. Международный обычай, признанный как правовая норма.

3. Общечеловеческие принципы права.

4. Судебные решения и доктрины наиболее квалифицированных специалистов по международному праву.

5. Нормы мягкого права.

Каждому из источников международного права присущи специфические свойства, которые вызваны сущностью и правовой природой того или иного внешнего выражения права. В рамках данного исследования целесообразно остановиться на общих, отличительных и особых характеристиках мягкого права в системе источников международного права, определении его влияния на общественные отношения на международном уровне.



Среди общих свойств источников международного права можно выделить следующие:

- общечеловеческое направления и функциональное назначение;
- цель внедрения и использования государствами однотипного подхода для решения правовых коллизий и урегулирования общественных отношений;
- отличительное от национального права понимание источников права, их системы, сущности каждого из элементов;
- обоснование ценностными задачами и приоритетами;
- использование механизмов авторитета и морали для принятия новых международных норм;
- решение тех проблем, которые не в состоянии урегулировать внутренние средства правового регулирования;
- превращение в национальные нормы права при обязательном согласии в любой форме суверенного государства, и больше никаким способом (включая вынужденное согласие на применение тех или иных международных норм) и др.

К специфическим признакам мягкого права можно отнести следующие:

- 1) регулируют наиболее динамичные, нестабильные, меняющиеся международные отношения, требующие соответствующего гибкого подхода;
- 2) выступают оперативным решением возникающих международных проблем, стимулируя при этом нормотворческую деятельность международных организаций и государств на уровне заключения политических договоренностей;
- 3) отличительные механизмы санкционирования, мониторинга и надзора за соблюдением мягкого права;
- 4) отличительный процесс имплементации норм мягкого права национальными правовыми системами, который в результате придает им тот же статус, что и преобразованной нормы так называемого «твердого» международного права;
- 5) опосредованы тенденцией сдерживания процессов интеграции и гармонизации законодательства, сохранения суверенитета отдельных государств и т. п.

Рассматривая роль мягкого права в регулировании общественных отношений необходимо систематизировать

возможности его преобразования. В первую очередь, мы можем говорить о возможности преобразования норм и стандартов мягкого права в «твердое» права.

Процесс правотворчества состоит из двух основных стадий:

- стадии выявления потребности в правовом регулировании, формировании международно-правовой позиции;
- стадии самой нормотворческой деятельности.

На начальном этапе имеют большое значение факторы объективной реальности (материальные источники). Они становятся мотивационной силой процесса правотворчества.

Второй этап правотворчества связан с правовыми условиями, такими, как определение круга отношений, подлежащих правовому регулированию, выбор необходимой правовой формы, установление мер правового регулирования [5].

Таким образом, важнейшим фактором в правотворческом процессе является волеизъявление государства. Волеизъявление может выражаться непосредственно и путем молчаливого согласия. Здесь речь идет о двух механизмах создания международно-правовых норм: договорной практике и стихийном нормотворчестве, результатом которого становятся международные обычные нормы.

Нормы мягкого права выступают «предправом» для международных договоров или превращаются в международный обычай. Для того чтобы данный механизм заработал, необходима совокупность фактических, правовых, идеологических и других факторов, которые создают оптимальную среду для нового статуса нормы мягкого права.

Косвенный эффект международных правил мягкого права не должен быть недооцененным: влияние мягких норм на национальные законодательные органы и национальное законодательство выражается в создании эталонных моделей.

Преимуществами использования мягкого права в регулировании таможенных отношений являются следующие:

- 1) мягкое право имеет возможность идти на компромисс по-разному: оно может адаптироваться в данный момент времени, что позволяет госу-

дарству принять обязательства, подходящие к данной ситуации. Это удобно, когда есть большое расхождение в государственных предпочтениях и возможностях, требующих решения. Мягкое право также может быть более склонным к участию негосударственных субъектов;

- 2) способность влиять на будущее развитие обязательств по «твердому» праву, будучи определенным переходным механизмом в регулировании общественных отношений;

- 3) легкость изменения основных положений и избежание длительных парламентских процедур;

- 4) мягкое право может лучше справиться с разнообразием экономических, культурных, географических и институциональных факторов, влияющих на легитимность правовых результатов. Наконец, их низкая степень однородности и обязательства облегчает обучение и убеждение, что имеет большое значение;

- 5) международные стандарты, установленные на основе мягкого права, могут помогать в повседневной межгосударственной дипломатии.

Выводы. Важность использования и эффективность норм, содержащихся в мягком праве, обусловлена особыми характеристиками мягкого права, его отличиями от других источников международного права, преимуществами в применении, возможностью преобразования в нормы «твердого» международного права. Считается обоснованным дальнейшее исследование мягкого права в регулировании таможенных отношений, так как, учитывая тенденции современного международного сотрудничества и процессов глобализации, его использование считается наиболее удачным для ввода одинаковых стандартов осуществления таможенного дела в разных суверенных государствах.

Список использованной литературы:

1. Данилюк І.Г. Сучасна українська мова. Словник синонімів та антонімів / І.Г. Данилюк. – Донецьк : ТОВ ВКФ «БАО» 2009. – 592 с.
2. Марченко М.Н. Источники права / М.Н. Марченко. – М. : ТК Велби ; Проспект, 2008. – 760 с.



3. Тимченко Л.Д. Міжнародне право : [підручник] / Л.Д. Тимченко, В.П. Кононенко. – К. : Знання, 2012. – 631 с. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу : http://pidruchniki.com/component/option,com_jdownloads.

4. Мережко О. Теорія джерел міжнародного права / О. Мережко // Юридичний журнал. – 2009. – № 1. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://www.justinian.com.ua/article.Php?id=3110>.

5. Сандровський К.К. Митне право в Україні / К.К. Сандровський. – К. : Вентури, 2000. – 208 с. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://www.twirpx.com/file/1228467/>.

6. Статут ООН і Статут Міжнародного Суду : міжнародний документ від 26.06.1945 р. [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995010>.

ПРОФСОЮЗНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО – КОМПЛЕКСНАЯ ОТРАСЛЬ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА УКРАИНЫ: ОБЩЕТЕОРЕТИЧЕСКИЙ ПОДХОД

Виктория СОЛОМИНЧУК,

аспирант

Национального педагогического университета имени М. П. Драгоманова

Summary

In the article research of trade-union legislation is conducted at the theoretical and legal level. The analysis of complex of normative-legal acts, regulative legal relations in the field of creation and activity of trade unions is conducted. Summed up, that a legislation about trade unions is not limited to Constitution of Ukraine and Law «On trade unions, their rights and guarantees of activity», and contains the aggregate of norms of normative-right acts of the different fields of law also. The special attention is spared determination of concept of trade-union legislation. It is grounded, that complex branch of legislation – trade-union legislation was formed in Ukraine.

Key words: branch of law, branch of legislation, legal relationship, trade unions, legal regulation.

Аннотация

В статье проводится исследование профсоюзного законодательства на теоретико-правовом уровне. Осуществлен анализ комплекса нормативно-правовых актов, регулирующих правовые отношения в сфере создания и деятельности профессиональных союзов. Резюмируется, что законодательство о профессиональных союзах не ограничивается Конституцией Украины и Законом «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности», а содержит в себе также совокупность норм нормативно-правовых актов различных отраслей права. Особое внимание уделяется определению понятия профсоюзного законодательства. Обосновано, что в Украине сформировалась комплексная отрасль законодательства – профсоюзное законодательство.

Ключевые слова: отрасль законодательства, отрасль права, нормативно-правовые акты, профессиональные союзы, правовое регулирование.

Постановка проблемы. Поскольку правоотношения на данном этапе развития общества разнообразны и многочисленны, наблюдается тенденция к становлению и развитию новых отраслей законодательства, среди которых преобладают комплексные отрасли.

Для развития науки теории государства и права важно определить место профсоюзного законодательства в общей структуре законодательства, поскольку в современных условиях активизации законодательной деятельности совершенствование структуры системы законодательства приобретает особое значение.

Актуальность темы исследования обусловлена недостаточной разработанностью проблем профсоюзного законодательства в отечественной правовой науке. В настоящее время практически нет ни одной работы, содержащей теоретико-правовое исследование законодательства о профсоюзах.

Состояние исследования. Особенности правового регулирования профессиональных союзов исследовали многие отечественные ученые. Среди них следует отметить таких ученых, как И.С. Сопелкин, Ф.А. Цесарский, Б.И. Андрусишин, Р.Я. Мамедова, И.И. Шамшина, В.В. Лазор, Л.И. Лазор.

Вместе с тем, не умаляя роли и ценности предыдущих научных работ, необходимо отметить, что исследование законодательства о профсоюзах осуществлялось фрагментарно, попытка выделить профсоюзное законодательство в общетеоретическом аспекте в отдельную отрасль законодательства до сих пор не проводилась.

Целью и задачей статьи является рассмотрение профсоюзного законодательства на теоретико-правовом уровне как комплексной отрасли законодательства, то есть единой системы правовых норм, регулирующих общественные отношения в сфере создания и деятельности профессиональных союзов.