

В. Формирование и доказательство существования международного обычного права

Согласно статье 15 Конституции Российской Федерации, «общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора».

Эта норма была подтверждена в преамбуле Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации», в которой закреплено, что Россия «выступает за неукоснительное соблюдение договорных и обычных норм».

Конституция России, различая общепризнанные принципы и общепризнанные нормы международного права, не содержит определения понятия этих принципов и норм, как не называет и их источников. В ней нет также прямых указаний на методы их выявления и способы установления содержания, что само по себе предполагает достаточно широкую дискрецию федерального законодателя, главы государства, правительства, других органов исполнительной власти Российской Федерации. В связи с этим важна роль судов Российской Федерации, особенно высших.

10 октября 2003 года было принято Постановление Пленума Верховного Суда России № 5 "О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации". В этом Постановлении впервые в российской юридической практике дано легальное определение понятия общепризнанных принципов международного права:

«Под общепризнанными принципами международного права следует понимать основополагающие императивные нормы международного права,

принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо».

Обращает на себя внимание совпадение данного определения с характеристикой императивной нормы общего международного права *jus cogens*, которая содержится в статье 53 Венской конвенции о праве международных договоров 1969 года.

В упомянутом Постановлении Пленума Верховного Суда России также дается определение «общепризнанной нормы международного права», под которой понимается «правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного» (п.5).

Важно отметить, что Пленум обратил внимание на то, что «неправильное применение судом общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации может являться основанием к отмене или изменению судебного акта. Неправильное применение нормы международного права может иметь место в случаях, когда судом не была применена норма международного права, подлежащая применению, или, напротив, суд применил норму международного права, которая не подлежала применению, либо когда судом было дано неправильное толкование нормы международного права» (п.9).

При этом Верховный Суд рекомендует судам «в случае возникновения затруднений при толковании общепризнанных принципов и норм международного права, международных договоров Российской Федерации ... использовать акты и решения международных организаций, в том числе органов ООН и ее специализированных учреждений, а также обращаться в Правовой департамент Министерства иностранных дел Российской Федерации, в Министерство юстиции Российской Федерации» (п.16).