

## ПРОБЛЕМЫ СООТНОШЕНИЯ МЕЖДУНАРОДНОГО И ВНУТРИГОСУДАРСТВЕННОГО ПРАВА

Международное право не принадлежит юридической системе конкретных государств и принципиально отличается от внутригосударственного по способу создания норм, субъектам и т. д.

Соотношение этих прав можно свести к двум основным направлениям: дуалистическому и монистическому. Смысл первого направления заключается в том, что оно признаёт параллельное существование этих двух систем права; они развиваются в тесной связи друг с другом. Второе направление придаёт указанным системам иерархический характер соподчинения: или внутреннее право господствует над международным, или, наоборот, международное стоит над внутренним правом. Теория первенства международного права над национальным законодательством является наиболее распространённой.

Международное и внутригосударственное право не существуют изолированно друг от друга, несмотря на то, что являются двумя разными системами права. Их взаимное влияние проявляется, в частности, в процессе создания норм, регламентирующих соответствующие отношения.

Общепризнанным является примат международного права над внутригосударственным. В частности, международное право обязывает государство приводить своё национальное законодательство в соответствие с международными договорами, участником которых оно является. Принимая на себя международные обязательства, государство обязано обеспечить их фактическое выполнение на всей своей территории всеми органами и лицами, находящимися под его юрисдикцией. Такая система называется имплементацией.

Имплементация достигается различными способами. Государство может по конституции признать непосредственное – прямое действие норм международного права на своей территории. В случаях расхождения какого-либо понятия международного права с национальным законодательством преимущественную силу имеет норма международного права. Следующим способом имплементации являются шаги государства по включению положений взятых на себя международных обязательств в уже существующие законы или принятию нового закона. Такой метод называется трансформацией.

«Международное право сегодня – это регулирование отношений между народами, т.е. контакты между государствами, гражданами и юридическими лицами различных государств (в любой области) подлежат регулированию международным правом, а внутригосударственное право призвано обеспечивать осуществление международного права на конкретной территории данного государства, дополняя международные договоры и международные обычаи, содействуя более эффективному осуществлению прав и обязанностей, зафиксированных в международном праве» [5, 15].

Внутригосударственное право обеспечивается системой специальных органов для принуждения к исполнению. Международное право обеспечивается добровольным соблюдением или принуждением, осуществляемым как индивидуально, так и коллективно. Надо отметить, что принуждение в международных отношениях не носит решающего характера, так как с помощью силы проблему решить нельзя, можно только на какое-то время загнать вопрос вглубь, снять с повестки дня на данный момент, но сама проблема останется. Более значимы общее согласие, общая договоренность, достижение компромисса, одинаково устраивающего все стороны.

Вместе с тем достижение этих общих договоренностей (в виде международного договора или обычая) может подкрепляться принуждением.

«Индивидуальное принуждение осуществляется, как правило, в виде самообороны, с тем, чтобы заставить другого субъекта международного права восстановить нарушенное и соблюдать международное

право, хотя введение репрессалий – это тоже форма принуждения, которое может осуществляться в ответ на нарушение международной законности. От репрессалий следует отличать реторсии – меры, осуществляемые в ответ на законный, но недружественный акт» [1, 13].

Самооборона – это наиболее острая и всеобъемлющая форма принуждения, используемая с точки зрения Устава ООН в ответ только тогда, когда один субъект международного права первым применит вооруженную силу против другого субъекта международного права [4, 13].

По сравнению с внутригосударственным правом международное право имеет и другие особенности. Так, классическими субъектами международного права следует считать государства, межгосударственные организации, борющиеся нации в лице органов национального освобождения, а неклассическими – транснациональные корпорации, физические лица и юридические лица, участвующие в международном экономическом обороте, и международные неправительственные организации. Другими словами, множественность и разный уровень субъектов международного права – это существенное отличие международного права от внутригосударственного, т. к. субъектами последнего являются органы государственной власти, местного управления и самоуправления, общественные объединения, юридические и физические лица и др. субъекты, действующие на территории государства.

Международное публичное право отличается от внутригосударственного и по источникам права. Источниками внутригосударственного права являются законы и подзаконные акты. Формальными источниками международного публичного права являются те формы, в которых находят своё выражение нормы права. Однако не существует общепризнанного правового акта, в котором устанавливался бы перечень источников международного права и давалось бы их определение. В то же время в ст. 38 Статута Международного Суда ООН содержится перечень источников международного права. Она указывает: «Суд, который обязан решать переданные ему споры на основании международного права, применяет: международные конвенции, как общие, так и специальные, устанавливающие правила, определённо признанные спорящими государствами; международный обычай как доказательство всеобщей практики, признанной в качестве правовой нормы; общие принципы права, признанные цивилизованными нациями; судебные решения и доктрины наиболее квалифицированных специалистов по публичному праву различных наций в качестве вспомогательного средства для определения правовых норм».

Для установления существования обычая используются вспомогательные средства, упомянутые в Статуте Международного Суда ООН: судебные решения и доктрины. Вспомогательными средствами для определения существования обычая являются и односторонние действия и акты государств как доказательства признания того или иного правила поведения в качестве обычая. К таким односторонним действиям и актам относятся внутренние законодательные и другие акты. Международные судебные органы для подтверждения существования обычной нормы нередко прибегают к ссылке на национальное законодательство.

Таким образом, источники международного права делятся на основные и вспомогательные. К основным относятся: международные договоры, международный обычай, общие принципы права. А вспомогательными источниками являются: доктрины наиболее квалифицированных специалистов по публичному праву, внутреннее или национальное законодательство, судебные решения.

Объективное содержание современного международного права имеет принципиальное значение для понимания роли прецедентов в настоящее время.

*Птичкина Светлана Алексеевна, старший преподаватель кафедры социально-политических и исторических наук Брестского государственного технического университета.*

*Беларусь, БрГТУ, 224017, г. Брест, ул. Московская, 267.*

Диалектика взаимодействия международной практики и современного международного права приводит к появлению новых принципов и норм, к развитию международного права как права мира и безопасности для всех. Постоянное взаимное влияние практики государств на современное международное право и норм международного права на практику создает реальные условия, в которых решаются различные вопросы международных отношений.

«Под прецедентом в международном праве понимается решение того или иного конкретного вопроса международных отношений в рамках и на основе международного права любыми способами и средствами» [3, 21]. Вопрос может быть решен международным или национальным судом, с помощью переговоров или путем заключения договора. Таким образом, прецедент в *международном праве* не только судебное решение, как принято считать во внутригосударственной правовой доктрине ряд стран, а значительно более широкое понятие.

Прецедент может оказывать большое влияние на развитие международного права в той или иной конкретной области. Развитие современных международных отношений позволяет сделать вывод, что решение того или иного вопроса путем заключения договора в дальнейшем, как правило, оказывает влияние на решение аналогичного вопроса между другими государствами. « Несмотря на то, что, в настоящее время в практике государств усиливается тенденция к решению вопросов международных отношений путем переговоров и заключения международных договоров, это отнюдь не уменьшает значения иных средств и способов решения вопросов международных отношений. В этом смысле договорная практика решения того или иного вопроса государствами может служить прецедентом, и поэтому она имеет важное значение для развития современного международного права» [1, 11].

На появление прецедентов оказывают влияние авторитетные международные органы.

Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН 95(1) от 17 декабря 1946 г. подтвердила принципы международного права, признанные Уставом Нюрнбергского трибунала и нашедшие выражение в его приговоре. Резолюция предложила Комиссии по кодификации международного права внести их « в общую кодификацию преступлений против мира и безопасности человечества или в международный уголовный кодекс» [2, 245]. На II сессии Генеральной Ассамблеи Комиссии международного права было поручено сформулировать принципы международного права, признанные Уставом Нюрнбергского трибунала и выраженные в его решении, и составить проект кодекса законов о преступлениях против мира и безопасности человечества с учетом этих принципов (резолюция 177/III) [2, 173].

Таким образом, в международных отношениях многие вопросы могут быть решены на основе прецедентов, под воздействием прецедентов появляются новые нормы международного публичного права договорного характера, а также формируются международные обычаи, которые, в свою очередь, закрепляются в международных договорах и соглашениях.

Помимо международного публичного существует международное частное право, регулирующее международные отношения в гражданско-правовой, наследственной, научно-технической, брачно-семейной, кредитно-финансовой областях.

В юридической науке вопрос о природе международного частного права и его месте в общей системе права является дискуссионным.

Одна группа учёных-юристов относит международное частное право к системе внутреннего (национального) права (М.М. Агарков, М.М. Богуславский, М.И. Брагинский, В.П. Звекков, С.Н. Лебедев, Л.А. Лунц и др.).

Другая группа учёных-юристов считает, что международное частное право является частью международного права в широком смысле слова (И.П. Блищенко, Л.Н. Галенская, С.А. Голунский и др.).

И, наконец, учёные-юристы третьего направления расценивают международное частное право на международное и внутригосударственное право (Б.И. Кольцов, А.Н. Макаров, Р.А. Мюллерсон, Т.Н. Нашатаева и др.).

Международное частное право следует рассматривать как многомерное явление, имеющее полисистемный характер. Нормы, составляющие международное частное право, находятся как в нацио-

нальном праве (гражданском, семейном, трудовом и др.) различных государств, так и в международном праве.

К области международного частного права относятся вопросы гражданско-правового положения иностранных юридических и физических лиц, права собственности, обязательственного права, авторского и изобретательского права, семейного и наследственного права, а также вопросы международного гражданского процесса и международного коммерческого арбитража.

Международное частное право – это, прежде всего, международные договоры и соглашения, международные обычаи в указанных выше сферах, отражающиеся и во внутригосударственном законодательстве в соответствующей области. В этой связи современное понятие международного частного права можно определить как совокупность принципов и норм международного права, регулирующих международные отношения в определенных областях экономического и гуманитарного сотрудничества народов (гражданско-правовой, наследственной, научно-технической, брачно-семейной, кредитно-финансовой). То есть предметом международного частного права выступают научно-технические, кредитно-финансовые отношения, купля-продажа товаров, наследственные, брачно-семейные отношения, возникающие в силу перемещения граждан разных государств и изменения их гражданского состояния.

Система международного частного права охватывает как отношения между государствами, так и отношения между гражданами и юридическими лицами различных стран, как собственно международные отношения, так и отношения внутри любого государства, где действует тот или иной гражданин или иное юридическое лицо иностранного гражданства и где национальное государство или его граждане или юридические лица взаимодействуют с иностранными гражданами, юридическими лицами или иностранным государством.

В ряде случаев международное частное право и международное публичное право регулируют общий комплекс одних и тех же отношений (например, правовое регулирование экономических связей с зарубежными государствами).

Однако между этими правовыми системами имеются и существенные различия.

В международном публичном праве главное место занимают вопросы обеспечения мира и международной безопасности, суверенитета государств, разрешения международных споров, проблемы разоружения и т.п. Регулируемые отношения здесь носят межгосударственный характер. В то же время международное частное право регулирует гражданско-правовые, брачно-семейные, трудовые и иные отношения с иностранным элементом, которые носят немезгосударственный характер.

Второе отличие международного частного права от международного публичного права – по субъектам отношений. Субъектами международного публичного права являются в первую очередь государства. Кроме того, субъектами этой правовой системы могут быть межгосударственные организации, а также народы и нации, которые ещё не реализовали своего права на самоопределение. В международном частном праве основными субъектами являются физические и юридические лица – граждане, государственные предприятия, частные фирмы и иные организации. Мировое хозяйство становится единым организмом, вне которого не может развиваться ни одно государство.

Перед каждым государством, участвующим в международном общении, возникают две основные проблемы: применения норм международного права на территории данного государства, приведения своего законодательства в соответствие с международным правом и строгого соблюдения международно-правовых норм при осуществлении внешней политики. Решение этих двух основных проблем тесно взаимосвязано. Субъекты международных отношений должны осознавать взаимосвязанность и взаимозависимость современного мира, его частей, баланс интересов.

#### СПИСОК ЦИТИРОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

1. Блищенко, И.П. Прецеденты в международном публичном и частном праве / И.П. Блищенко, Ж. Дориа. – М.: Издательство МНИМП, 1999. – 472 с.

2. Действующее международное право: в 3-х томах / Сост. Ю.М. Колосов, Э.С. Кривчикова. – М.: Издательство МНИИП, 1999. – Том 1. – 864 с.
3. Жеребцов, А.Н. Международное право / А.Н. Жеребцов // Серия «Учебники и учебные пособия». – Ростов н/Д: Феникс, 2001. – 224 с.
4. Международное право в документах: учеб. пособие / Сост. Н.Т. Блатова, Г.М. Мелков. – Москва, 2003. – 696 с.
5. Тихиня, В.Г. Международное частное право / В.Г. Тихиня. – Минск: ТетраСистемс, 2007. – 144 с.

Материал поступил в редакцию 05.12.10

#### PTICHKINA S.A. The problems of correlation in international and internal law

In article were considered some aspects of correlation in independent legal systems – the international and national right. During the analysis of sources, party, principles of the international public law and the internal law the author does conclusions about close interconnection and interdependency of mentioned legal systems, about constant influence of national legal systems on formation norms of international law and increase influence of international law on the national legislation.

УДК 347.4 (476)

Чичурина О.А.

### ПОДРЯДНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА КАК ОБЪЕКТ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ

**Введение.** Договор подряда наряду с поставкой и перевозкой традиционно является одним из основных классических договоров, опосредующих хозяйственные (экономические) связи. Данное утверждение одинаково справедливо и в условиях плановой (административно-командной) экономики, и в условиях экономики рыночной. Однако по мере усложнения и развития экономики, по мере повышения ее рыночной зрелости усложняется и законодательство о подряде, которое к тому же становится весьма динамичным. Сказанное в наибольшей степени относится к строительному подряду, а также подрядным отношениям, ему сопутствующим (прежде всего, подряду на выполнение проектных и изыскательских работ). Ниже в обобщенном аспекте будет рассмотрена система подрядных обязательств по действующему законодательству Республики Беларусь, а также дана системная характеристика самого национального законодательства о подряде.

В учебнике русского гражданского права издания 1907 года находим следующую формулировку: «... наш закон определяет подряд как такой договор, в силу которого одно лицо принимает на себя обязательство, за известное вознаграждение, исполнить своим иждивением предприятие (т. X, ч.1, ст.1737). Содержание договора подряда представляет собой комбинацию трудового и капиталистического элементов и занимает среднее место между личным наймом и поставкой» [1, 371]. Безусловно, российское дореволюционное законодательство, равно как и его теоретическая интерпретация, отличалось архаичной стилистикой, утратившей актуальность и вышедшей из употребления, однако принципиальная основа нормативного регулирования подрядного обязательства, заложенная еще римским частным правом, осталась прежней. Сохранились до наших дней и многие специфичные для подряда термины и конструкции (в частности «иждивение подрядчика», казенный подряд).

В рамках действующего законодательства Республики Беларусь договор подряда является одним из самых сложных гражданско-правовых договорных институтов. Данное обстоятельство определяется видовым многообразием подрядных отношений и множественностью нормативных правовых актов различного уровня, их регулирующих. Договор подряда широко применяется как в общегражданских (некоммерческих), так и в хозяйственных отношениях.

Легальное определение договора подряда дается ст. 656 Гражданского Кодекса (далее – ГК) Республики Беларусь: «По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат в установленный срок, а заказчик обязуется принять результат и оплатить его (уплатить цену работы). Работа выполняется на риск подрядчика, если иное не предусмотрено законодательством или

соглашением сторон».

Договор подряда в ряде случаев следует ограничивать от смежных договоров (трудового договора, договора купли-продажи, договора возмездного оказания услуг). Так, договор подряда предельно сходен с договором возмездного оказания услуг (прежнее гражданское законодательство не выделяло возмездное оказание услуг в виде самостоятельного договора, услуги относились также к подрядным обязательствам). В рамках ныне действующего законодательства отличие между названными договорами проводится по их предмету. Так, предмет договора подряда характеризуется двойственностью: с одной стороны – работы как таковые, с другой стороны – вещественный результат работ, который может в последующем быть предметом другого договора. Например, капитальное строение (результат строительных подрядных работ) может стать впоследствии предметом продажи, дарения и т.п. Предмет возмездного оказания услуг такой характеристикой не обладает.

Весьма дискуссионным в цивилистической правовой науке является вопрос о разграничении договора подряда и договора купли-продажи [2, 46–49]. Подрядное обязательство приобретает сходство с куплей-продажей, например, при изготовлении товара из материала продавца по образцам. В то же время разграничение данных обязательств имеет явно выраженное практическое значение, особенно – применительно к сфере внешнеэкономических отношений, поскольку влияет на определение режима деятельности экспортера, распространение (нераспространение) определенных международно-правовых актов (прежде всего, Венской Конвенции о контракте международной купли-продажи).

Действующее национальное законодательство о подряде является многоуровневым. Его основу составляет Гражданский Кодекс Республики Беларусь, включающий главу 37 «Подряд». Структура указанной главы основана на соотношении общих и специальных норм. Общие положения о подряде (§ 1) применяются к любым разновидностям договора при отсутствии специальных норм, по-иному регулирующих соответствующий аспект подрядного обязательства.

Общие нормы о подряде позволяют выделить ряд характеристик, специфичных для данного договора и выделяющих его из ряда других гражданско-правовых договоров.

Подрядное обязательство допускает сложную схему договорного отношения, которая становится особенно актуальной в условиях строительного подряда. Так, подрядчик вправе привлекать для выполнения отдельных видов (этапов) работ других лиц (субподрядчиков), выступая при этом генеральным подрядчиком, если иное не вытекает из законодательства или договора (ст. 660 ГК). Ответственность за действия субподрядчиков перед заказчиком несет генеральный под-

Чичурина Оксана Николаевна, кандидат юридических наук, доцент Брестского государственного университета им. А.С. Пушкина. Беларусь, БрГУ им. А.С. Пушкина, 224016, г. Брест, б-р. Космонавтов, 21.