

*** Концепция «мягкое право».
Доктрина международного
права**

Подготовили студентки 4 курса
ФМО СПбГУ (5 группа)

Колесникова Мария и Кошкина Ирина

* «Мягкое право»

Определение

* Дж. Голд, И.И.Лукашук:

- * 1) особый вид международно-правовых норм, отличающийся большей гибкостью (нормы не определены по своему содержанию и не порождают для государств конкретных прав и обязанностей);
- * 2) нормы, содержащиеся в резолюциях международных органов и организаций, в совместных заявлениях, коммюнике, не обладающих юридически обязательной силой

* «рекомендательные нормы» (soft law)

VS

law) «обязательные нормы» (hard

* «Мягкое право». Признаки

- * Общий характер;
- * Содержатся в писанных нормативных источниках;
- * Являются результатом согласования воли государств и других субъектов международно-правовой системы;
- * Не порождают четко определенных прав и обязанностей;
- * Отсутствие механизма контроля;
- * Наиболее распространенные формулировки:
«предпримут усилия», «насколько это возможно»,
«когда это целесообразно» и т.п.

* «Мягкое право». Примеры

* Основные формы:

- * Резолюции и декларации ООН и иных организаций;
- * Коммюнике;
- * Совместные заявления;
- * Кодексы и своды поведения;
- * Планы/программы действий;
- * Договоры, ожидающие вступления в силу

* Всеобщая декларация прав человека (1948);

* Пражское коммюнике (2001);

* Совместное заявление об углублении всеобъемлющего партнёрства и стратегического взаимодействия и о продвижении взаимовыгодного сотрудничества (2015, РФ-КНР);

* Международный кодекс поведения государственных должностных лиц (1996);

* Agenda 21 (1992)

* «Мягкое право».

Преимущества и недостатки

* Преимущества:

- * обеспечение предварительного регулирования («прокладывают» путь нормам «жесткого права»);
- * «замораживание» разногласий;
- * способно быстрее приспособливаться к меняющимся национально-политическим реалиям (немецкая школа)

* Недостатки:

* «Мягкое право». Выводы

- * *Нормы «мягкого права» = источник международного права?*
- * Не существует как таковое (нормы не являются юридически обязательными к исполнению);
- * Доклад Института международного права: «в точном смысле слова не являются источником права, но их влияние на формирование международных норм об окружающей среде таково, что их следует учитывать при изучении источников, по крайней мере как важный фактор, содействующий развитию права»;
- * Хельсинкский заключительный акт 1975 г. как главный инструмент перестройки региональной системы международных отношений в Европе

* Доктрина международного права

- * Согласно ст. 38 Статута Международного Суда ООН при решении споров на основании международного права Суд применяет ... также «судебные решения и доктрины наиболее квалифицированных специалистов по публичному праву различных наций в качестве вспомогательного средства для определения правовых норм».

* Доктрина...

- * как учение, философско-правовая теория;
- * как мнения ученых-юристов по тем или иным вопросам, касающимся сущности и содержания различных юридических актов, по вопросам правотворчества и правоприменения;
- * как научные труды наиболее авторитетных исследователей в области государства и права;
- * в виде комментариев различных кодексов, отдельных законов, "аннотированных версий" (моделей) различных нормативных правовых актов.

* Значения правовой доктрины

- * юридическая наука в целом или отдельные области знания о праве;
- * отдельное учение о наличном или когда-либо существовавшем праве или идеальном правопорядке;
- * господствующие в данном обществе представления о праве, его роли и ценности.

* Достоинства доктрины как источника международного права

- * научная достоверность;
- * аргументированность, обоснованность проведенными исследованиями и юридическими экспериментами;
- * гибкость к изменяющимся условиям жизни;
- * предвидение перспектив эволюции права, опережение общественной жизни;
- * убедительность и авторитетность, общепризнанность, граничащую с общеобязательностью;
- * доступность для субъектов права и правоприменителей;
- * письменную форму выражения;
- * добровольность соблюдения правовой доктрины;
- * способность дать ответы на неясность и противоречивость законодательства;
- * сохранение правовой доктриной национального юридического опыта.

* Недостатки доктрины как источника международного права:

- * может стать способом для защиты групповых или личных интересов и привести к несправедливости;
- * неписаный характер может стать причиной различного решения одинаковых юридических случаев и внести путаницу в социальный порядок.

* **Формы выражения правовой доктрины**

- * принципы права как основополагающие идеи, выражающие сущность и назначение права;
- * доктринальное (научное) толкование правовых норм;
- * определения юридических понятий и категорий: "вина", "ответственность", "договор", "имущество", "семья" и т. д.;
- * юридические конструкции, отражающие закономерности, логику организации правовой материи;
- * правила разрешения юридических коллизий;
- * юридическая техника;
- * юридические догмы;
- * правовые позиции и т. д.

* Место правовой доктрины в системе источников права

- * Доктрина априори не может быть источником (нет санкции гос-ва на обязательность мнений ученых);
- * Доктрина является второстепенно-вспомогательным источником международного права;
- * Доктрина есть источник международного права (В. В. Сорокин, С. В. Бошно, Н. Н. Разумович, Н. Л. Гранат, Т. Н. Нешатаева, К. А. Кононов).

* Правовая доктрина и РФ: реальность и тенденции

- * В России становится все больше нормативных правовых актов, имеющих в своем названии слово «доктрина»;
- * четкого определения понятия "доктрина" нет;
- * нет и законодательного закрепления доктрины в системе российских источников права;
- * до сих пор не принят федеральный закон «Об источниках права»;
- * Законодательное закрепление роли доктрины в системе источников права подстегнет развитие гражданского общества и построение правового государства.
- * Приравнивать политическую доктрину по юридической силе к закону рано, однако дать оценку роли и места доктрины в юридической системе необходимо уже сейчас

* Правовая доктрина и РФ: реальность и тенденции

- * Согласно ст. 1191 Гражданского кодекса РФ , ст. 116 Семейного кодекса РФ , ст. 14 Арбитражного процессуального кодекса РФ содержание норм иностранного права, регулирующего отношения с иностранным элементом, устанавливается в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве.

Следовательно, российское право признает правовую доктрину источником международного частного, процессуального и международного публичного права

**Спасибо за
внимание!**