



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
7 November 2018
Russian
Original: English

Семьдесят третья сессия

Шестой комитет

Пункт 82 повестки дня

**Доклад Комиссии международного права о работе
ее семидесятой сессии**

Проект резолюции

Выявление международного обычного права

Генеральная Ассамблея,

рассмотрев главу V доклада Комиссии международного права о работе ее семидесятой сессии¹, в которой содержатся проекты выводов о выявлении международного обычного права,

принимая к сведению рекомендацию Комиссии, содержащуюся в пункте 63 ее доклада,

принимая к сведению меморандум Секретариата о путях и средствах обеспечения большей доступности доказательств международного обычного права, в котором представлен обзор современного состояния доказательств международного обычного права и содержатся предложения относительно того, как улучшить положение дел²,

принимая к сведению также библиографию по этой теме, подготовленную Специальным докладчиком³,

подчеркивая непреходящее значение кодификации и прогрессивного развития международного права, о которых говорится в пункте 1 а) статьи 13 Устава Организации Объединенных Наций,

отмечая, что тема о выявлении норм международного обычного права имеет большое значение в международных отношениях,

¹ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, семьдесят третья сессия, Дополнение № 10 (A/73/10).*

² [A/CN.4/710](#).

³ [A/CN.4/717/Add.1](#).



1. *приветствует* завершение Комиссией международного права работы по теме о выявлении норм международного обычного права и принятие ею проектов выводов и подробного комментария к ним⁴;

2. *выражает признательность* Комиссии международного права за то, что она продолжает вносить вклад в кодификацию и прогрессивное развитие международного права;

3. *принимает к сведению* заявления в Шестом комитете по этому вопросу, в том числе те, которые были сделаны на семьдесят третьей сессии Генеральной Ассамблеи⁵ после того как Комиссия международного права завершила рассмотрение этой темы в соответствии со своим Положением;

4. *принимает к сведению также* выводы о выявлении международного обычного права, текст которых содержится в приложении к настоящей резолюции, с комментариями к ним, обращает на них внимание государств и всех тех, кому, возможно, придется выявлять нормы международного обычного права, и призывает обеспечить их максимально широкое распространение;

5. *признает* полезность опубликованных дайджестов и обзоров практики, касающихся международного права, включая те из них, которые обеспечивают широкое распространение информации о законодательной, исполнительной и судебной практике, и призывает государства прилагать все усилия для поддержки существующих публикаций и библиотек, специализирующихся в области международного права.

⁴ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, семьдесят третья сессия, Дополнение № 10 (A/73/10), п.66.*

⁵ См. [A/C.6/73/SR.20](#), [A/C.6/73/SR.21](#), [A/C.6/73/SR.22](#), [A/C.6/73/SR.23](#), [A/C.6/73/SR.24](#) и [A/C.6/73/SR.29](#); см. также сделанные в Шестом комитете заявления, с текстами которыми можно ознакомиться на портале Организации Объединенных Наций «PaperSmart».

Приложение

Выявление международного обычного права

Часть первая

Введение

Вывод 1

Сфера охвата

Настоящие проекты выводов касаются способа, которым следует определять существование и содержание норм международного обычного права.

Часть вторая

Основной подход

Вывод 2

Два конститутивных элемента

Для определения существования и содержания нормы международного обычного права необходимо выявить, имеется ли всеобщая практика, признанная в качестве правовой нормы (*opinio juris*).

Вывод 3

Оценка свидетельств для двух конститутивных элементов

1. При оценке свидетельств, позволяющих выявить, имеются ли всеобщая практика и признание такой практики в качестве правовой нормы (*opinio juris*), должно уделяться внимание общему контексту, характеру нормы, а также конкретным обстоятельствам, в которых могут быть обнаружены каждые из этих свидетельств.
2. Следует отдельно выявлять наличие каждого из этих двух конститутивных элементов. Это требует оценки свидетельств для каждого элемента.

Часть третья

Всеобщая практика

Вывод 4

Требование наличия практики

1. Требование наличия всеобщей практики, как конститутивный элемент международного обычного права, прежде всего относится к практике государств, которая способствует формированию или выражению норм международного обычного права.
2. В некоторых случаях практика международных организаций также способствует формированию или выражению норм международного обычного права.
3. Поведение других акторов не является практикой, способствующей формированию или выражению норм международного обычного права, но может быть релевантно при оценке практики, упомянутой в пунктах 1 и 2.

Вывод 5

Поведение государства как практика государства

Практика государства состоит из поведения этого государства при осуществлении его исполнительной, законодательной, судебной или других функций.

Вывод 6

Формы практики

1. Практика может принимать самые различные формы. Она включает в себя как материальные, так и вербальные акты. При определенных обстоятельствах она может включать в себя бездействие.
2. Формы практики государств включают в себя, не ограничиваясь только этим: дипломатические акты и дипломатическую переписку; поведение в связи с резолюциями, принятыми международной организацией или на межправительственной конференции; поведение в связи с договорами; поведение исполнительной власти, включая практическое поведение «на земле»; законодательные и административные акты; и решения национальных судов.
3. Заранее установленной иерархии различных форм практики не существует.

Вывод 7

Оценка практики государства

1. Следует учитывать всю доступную практику конкретного государства, которую следует оценивать в совокупности.
2. В тех случаях, когда практика конкретного государства различна, такой практике может в зависимости от обстоятельств придаваться меньший вес.

Вывод 8

Практика должна быть всеобщей

1. Соответствующая практика должна быть всеобщей в том смысле, что она должна быть достаточно широко распространена и репрезентативна, а также последовательна.
2. При условии, что практика является всеобщей, какой-либо конкретной продолжительности не требуется.

Часть четвертая

Признание в качестве правовой нормы (*opinio juris*)

Вывод 9

Требование признания в качестве правовой нормы (*opinio juris*)

1. Требование признания всеобщей практики в качестве правовой нормы (*opinio juris*), как конститутивный элемент международного обычного права, означает, что такая практика должна быть принята с осознанием юридического права или юридического обязательства.
2. Всеобщую практику, признаваемую в качестве правовой нормы (*opinio juris*), следует отличать от простого обыкновения или простой привычки.

Вывод 10**Формы свидетельства признания в качестве правовой нормы (opinio juris)**

1. Свидетельства признания в качестве правовой нормы (opinio juris) могут принимать самые различные формы.
2. Формы свидетельства признания в качестве правовой нормы (opinio juris) включают в себя, не ограничиваясь только этим: публичные заявления, сделанные от имени государств; официальные публикации; правительственные юридические заключения; дипломатическая переписка; решения национальных судов; договорные положения; а также поведение в связи с резолюциями, принятыми международной организацией или на межправительственной конференции.
3. Отсутствие реакции в течение какого-то времени на практику может служить свидетельством признания в качестве правовой нормы (opinio juris), при условии что государства имели возможность реагировать, а обстоятельства требовали реакции.

Часть пятая**Значение определенных материалов для выявления международного обычного права****Вывод 11****Договоры**

1. Норма, закрепленная в договоре, может отражать норму международного обычного права, если установлено, что договорная норма:
 - а) кодифицировала норму международного обычного права, существовавшую во время заключения договора;
 - б) привела к кристаллизации нормы международного обычного права, которая начала возникать до заключения договора; или
 - в) положила начало всеобщей практике, признанной в качестве правовой нормы (opinio juris), тем самым порождая новую норму международного обычного права.
2. Тот факт, что норма закреплена в ряде договоров, может указывать, хотя и не обязательно указывает, на то, что договорная норма отражает норму международного обычного права.

Вывод 12**Резолюции международных организаций и межправительственных конференций**

1. Резолюция, принятая международной организацией или на межправительственной конференции, не может сама по себе создать норму международного обычного права.
2. Резолюция, принятая международной организацией или на межправительственной конференции, может служить свидетельством для установления существования и содержания нормы международного обычного права или способствовать ее развитию.

3. Положение резолюции, принятой международной организацией или на межправительственной конференции, может отражать норму международного обычного права, если установлено, что это положение соответствует всеобщей практике, принятой в качестве правовой нормы (*opinio juris*).

Вывод 13

Решения судов и трибуналов

1. Решения международных судов и трибуналов, в частности Международного Суда, касающиеся существования и содержания норм международного обычного права, являются вспомогательным средством установления таких норм.

2. В соответствующих случаях могут приниматься во внимание решения национальных судов, касающиеся существования и содержания норм международного обычного права, в качестве вспомогательного средства для определения таких норм.

Вывод 14

Доктрины

Доктрины наиболее квалифицированных специалистов по публичному праву разных наций могут служить вспомогательным средством для определения норм международного обычного права.

Часть шестая

Настойчиво возражающее государство

Вывод 15

Настойчиво возражающее государство

1. Если государство возражало против нормы международного обычного права в то время, когда эта норма находилась в процессе формирования, такая норма не может быть противопоставлена данному государству, пока оно продолжает возражать.

2. Возражение должно быть ясно выражено, доведено до сведения других государств и продолжаться настойчиво.

3. Данный проект вывода не затрагивает какого-либо вопроса, касающегося императивных норм общего международного права (*jus cogens*).

Часть седьмая

Партикулярное международное обычное право

Вывод 16

Партикулярное международное обычное право

1. Норма партикулярного международного обычного права, будь то регионального, местного или иного, является нормой международного обычного права, применимой только в отношениях между ограниченным числом государств.

2. Для определения существования и содержания той или иной нормы партикулярного международного обычного права необходимо выявить, существует ли всеобщая практика между соответствующими государствами, которая признана ими в качестве правовой нормы (*opinio juris*) в отношениях между ними.