



Генеральная Ассамблея

Distr.: General
2 July 2003
Russian
Original: Spanish

Пятьдесят восьмая сессия

Пункт 118 первоначального перечня*

Право народов на самоопределение

Использование наемников как средство нарушения прав человека и противодействие осуществлению права народов на самоопределение

Записка Генерального секретаря

Генеральный секретарь имеет честь препроводить членам Генеральной Ассамблеи в соответствии с резолюцией 57/196 Ассамблеи от 18 декабря 2002 года доклад, подготовленный Специальным докладчиком по вопросу об использовании наемников г-ном Энрике Берналесом Бальестересом (Перу).

Доклад об использовании наемников как средстве нарушения прав человека и противодействия осуществлению права народов на самоопределение, представленный Специальным докладчиком Комиссии по правам человека

Резюме

В резолюции 57/196 Генеральной Ассамблеи от 18 декабря 2002 года к Специальному докладчику обращена просьба, в частности, продолжать работу с целью предложить более четкое определение наемников, включая четкий критерий гражданства, и внести предложения относительно процедуры, которой необходимо следовать для принятия на международном уровне нового определения. Специальный докладчик представляет настоящий доклад в ответ на эту просьбу.

* A/58/50/Rev.1 и Corr.1.



Проанализировав в главе III ход событий, связанных с деятельностью наемников, с момента вступления в силу его мандата в 1987 году до настоящего времени, в главе IV Специальный докладчик рассмотрел вопрос о юридическом определении наемников со ссылкой на свои исследования по этой теме, на поступившие предложения и на результаты совещаний экспертов, прошедших в Женеве в 2001 и 2002 годах. По мнению докладчика, общий характер обязательных признаков, указанных в определении, возможность избежать квалификации по этим признакам в обход закона и, в целом, нечеткость формулировок, технические недостатки, устаревшие подходы и существующие правовые лакуны привели к тому, что многие наемники, совершившие тяжкие преступления, не рассматриваются в качестве таковых и в конечном итоге избегают какого-либо наказания. Это порождало ситуацию, в которой международное сообщество чувствовало себя беззащитным перед лицом наемников, особенно тех, кто осуществляет свою деятельность в более мелких странах и странах, расположенных на архипелагах.

Специальный докладчик делает вывод, что определение наемничества, содержащееся в статье 1 Международной конвенции 1989 года о борьбе с наемничеством, очень трудно применять на практике и что необходимо усовершенствовать это определение путем внесения поправки в указанный международный документ, с тем чтобы обеспечить предупреждение и ликвидацию наемнической деятельности и наказание за нее.

Предлагаемое юридическое определение наемничества, представленное Специальным докладчиком, приводится в приложении к докладу. Представленное им альтернативное определение связано с участием наемников в международных и внутренних вооруженных конфликтах и скоординированных актах насилия; понятие наемника в нем не ограничивается отдельным агентом, а предусматривает наемничество как концепцию, относящуюся к ответственности государства и других организаций и частных лиц, и распространяется на незаконные акты, такие, как торговля людьми; торговля оружием и наркотиками и иная незаконная торговля; терроризм; международная организованная преступность; похищения и т.д., а также действия, дестабилизирующие законно избранные правительства и направленные на установление контроля над ценными природными ресурсами с применением силы. Специальный докладчик просит Ассамблею довести его предложения до сведения государств — участников Конвенции.

Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
I. Введение	1–8	4
II. Деятельность Специального докладчика	9–10	5
А. Осуществление программы работы	9	5
В. Переписка	10	5
III. Ход событий, связанных с наемнической деятельностью	11–40	6
IV. Юридическое определение наемничества	41–62	13
А. История вопроса	42–51	13
В. Исследования по вопросу о юридическом определении наемничества ..	52–60	16
С. Предложение о юридическом определении	61–62	20
V. Нынешнее состояние Международной конвенции о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников	63–66	21
VI. Выводы	67–73	22
VII. Рекомендации	74	23
Приложение		25

I. Введение

1. Генеральная Ассамблея в ходе своей пятьдесят седьмой сессии приняла резолюцию 57/196 от 18 декабря 2002 года, в которой, в частности, настоятельно призвала все государства предпринять необходимые шаги, направленные против деятельности наемников.

2. Генеральная Ассамблея постановила рассмотреть на своей пятьдесят восьмой сессии вопрос об использовании наемников как средстве нарушения прав человека и противодействия осуществлению прав человека на самоопределение. Ассамблея просила Специального докладчика представить ей доклад, содержащий конкретные рекомендации с его выводами относительно использования наемников в целях подрыва права народов на самоопределение. Она также просила его и впредь при осуществлении своего мандата учитывать тот факт, что деятельность наемников по-прежнему имеет место во многих районах мира и при ее осуществлении применяются новые методы. Кроме того, она просила его продолжать работу с целью предложить более четкое определение наемников, включая четкий критерий гражданства, на основе собственных выводов, предложений государств и итогов работы совещаний экспертов и внести предложения относительно процедуры, которой необходимо следовать для принятия на международном уровне нового определения.

3. Генеральная Ассамблея призвала государства проводить расследования на предмет возможного участия наемников во всех случаях совершения преступных действий террористического характера и привлекать к судебной ответственности лиц, виновных в совершении таких действий, или рассматривать вопрос об их выдаче, при наличии соответствующей просьбы, в соответствии с внутренним законодательством и применимыми двусторонними или международными договорами. Она подчеркнула важность вступления в силу Международной конвенции о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников (резолюция 44/34, приложение) и призвала все государства, которые еще не сделали этого, рассмотреть вопрос о принятии необходимых мер для ее подписания, ратификации или присоединения к ней в первоочередном порядке.

4. Генеральная Ассамблея просила Управление Верховного комиссара по правам человека в первоочередном порядке предавать широкой гласности информацию об отрицательных последствиях деятельности наемников для прав народов на самоопределение и, при наличии соответствующей просьбы и в случае необходимости, оказывать консультативные услуги государствам, затрагиваемым деятельностью наемников.

5. Со своей стороны, Комиссия по правам человека 14 апреля 2003 года в ходе своей пятьдесят девятой сессии приняла резолюцию 2003/2. Она признала, что вооруженные конфликты, терроризм, торговля оружием и тайные операции третьих держав, в частности, усиливают спрос на наемников на глобальном рынке. Комиссия подтвердила, что использование, вербовка, финансирование и обучение наемников вызывают озабоченность у всех государств и противоречат целям и принципам, воплощенным в Уставе Организации Объединенных Наций. Она также предложила государствам проводить расследования на предмет возможной причастности наемников в совершении преступных актов террористического характера.

6. Комиссия по правам человека просила все государства проявлять максимальную бдительность в отношении любой наемнической деятельности, поощряемой частными компаниями, оказывающими международные консультативные услуги в военных вопросах и услуги в сфере безопасности, а также запретить таким компаниям участвовать в вооруженных конфликтах или действиях, направленных на дестабилизацию конституционных режимов. Комиссия просила Специального докладчика проводить консультации с государственными, межправительственными и неправительственными организациями по вопросу об осуществлении упомянутой резолюции, с тем чтобы представить ей в ходе ее шестидесятой сессии его выводы относительно использования наемников, включив в них конкретные рекомендации.

7. Она просила Специального докладчика и впредь учитывать тот факт, что наемническая деятельность по-прежнему отмечается во многих частях мира и в рамках этой деятельности применяются новые методы.

8. С учетом вышесказанного и во исполнение упомянутой ранее резолюции 57/196 Специальный докладчик имеет честь представить настоящий доклад на рассмотрение Генеральной Ассамблеи на ее пятьдесят восьмой сессии.

II. Деятельность Специального докладчика

A. Осуществление программы работы

9. Специальный докладчик посетил Женеву 19–24 марта 2003 года для участия в пятьдесят девятой сессии Комиссии по правам человека и 23–27 июня 2003 года для участия в десятом совещании по специальным процедурам Комиссии по правам человека. В период пребывания в Женеве Специальный докладчик провел консультации с представителями различных государств и встретился с представителями неправительственных организаций. Кроме того, он провел рабочие совещания с сотрудниками нового Сектора по специальным процедурам Управления Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по правам человека.

B. Переписка

10. В письме от 23 мая 2002 года Постоянное представительство Соединенных Штатов Америки при Отделении Организации Объединенных Наций в Женеве сообщило Специальному докладчику, что его правительство подтверждает свое приглашение Специального докладчика посетить Соединенные Штаты и предлагает наметить его визит на конец января 2003 года. Специальный докладчик вновь выражает признательность правительству Соединенных Штатов Америки за приглашение. В то же время он выражает сожаление по поводу обстоятельств, не позволивших до настоящего времени согласовать взаимоприемлемые сроки, с тем чтобы наметить дату визита. С учетом результатов предварительных бесед Специальный докладчик воспользуется этой поездкой для получения информации по относящимся к его мандату вопросам, таким, как взаимосвязь между наемнической деятельностью и терроризмом и между наемничеством и торговлей людьми, оружием и наркотиками и исполь-

зовании наемников эмигрантскими организациями, стремящимися свергнуть правительство в своих странах, а также вопросам, связанным с деятельностью частных компаний, занимающихся вопросами военной безопасности. Кроме того, Специальный докладчик хотел бы всесторонне изучить информацию о некоторых созданных в штате Флорида кубано-американских организациях, которые, согласно неоднократным заявлениям правительства Кубы, используют наемников для осуществления деятельности в нарушение норм международного права. Уже в течение пяти лет Докладчик занимается проблемой нападений на туристические объекты на Кубе в период 1996–1998 годов. Все собранные факты позволяют уточнить информацию об этих организациях. Если поездка будет отложена на неопределенное время, Специальному докладчику придется завершить подготовку своего доклада и представить его Комиссии по правам человека в его нынешнем виде.

III. Ход событий, связанных с наемнической деятельностью

11. Настоящий доклад является последним докладом, который Специальный докладчик представляет Генеральной Ассамблее после неоднократного продления его мандата. Данный раздел посвящен развитию событий, связанных с явлением наемничества, в течение периода осуществления его мандата.

12. На первоначальном этапе Специальный докладчик занимался тремя вопросами: проблемами, которые породил режим апартеида, поощрявшийся в то время правительством Южной Африки; вооруженным конфликтом в Анголе; и вооруженным конфликтом в Никарагуа. В этих трех случаях присутствие наемников являлось неоспоримым фактом, что обуславливало необходимость в придании твердой негативной позиции Организации Объединенных Наций в отношении их присутствия более конкретного характера.

13. Вооруженный конфликт в Анголе возник после обретения этой страной независимости в 1975 году и являлся пережитком колониального господства. Фактором, который создал препятствие на пути становления суверенной, демократической и стремящейся рационально использовать свои природные ресурсы Анголы, послужило возникновение Национального союза за полную независимость Анголы (УНИТА) — повстанческого движения, которое, действуя под руководством своего лидера Жонаса Савимби, не признало демократическое правительство президента Эдуарду душ Сантуша и установило контроль над определенными стратегическими районами на ангольской территории.

14. Вооруженный конфликт в Анголе был продолжительным и кровавым. Специальный докладчик понял, какие тяжелые испытания выпали на долю этой страны, когда он посетил ее в 1988 году. Ему удалось на месте убедиться как в жестоком характере конфликта, так и в присутствии целых батальонов наемников из Южной Африки, которые, обостряя конфликт, активно выступали на стороне УНИТА. Апартеид, несомненно, стимулировал политику экспансионизма, проводившуюся в то время южноафриканскими правителями, которые вооружали военные формирования наемников в целях вмешательства в ангольский конфликт, с тем чтобы привести УНИТА к власти в Анголе. Конфликт продолжался на протяжении всех 90-х годов, несмотря на ряд мирных соглашений, подписанных сторонами под эгидой Организации Объединенных Наций. Специальный докладчик следил за развитием конфликта и убедился в том,

что одним из факторов, который влиял на его продолжение, служило присутствие наемников. В настоящее время конфликт завершился, в Анголе нет наемников и есть основания надеяться на то, что мир в этой стране станет фактором, способствующим обеспечению политической стабильности и экономического прогресса.

15. Как отмечалось в предыдущих пунктах, апартеид способствовал присутствию наемников в Анголе, но их деятельность оказывала дестабилизирующее воздействие на всю южную часть Африканского континента. С самого начала действия своего мандата Специальный докладчик получал информацию о политике систематических нарушений прав человека, которую апартеид насаждал в Южной Африке, особенно в отношении Африканского национального конгресса (АНК), руководители которого подвергались преследованиям за пределами территории Южной Африки, и неоднократно отмечались случаи их убийства наемниками, завербованными режимом апартеида. Специальный докладчик в своих докладах отмечал пагубные последствия апартеида для самоопределения и прав человека народов Африки и то, каким образом он стимулировал наемническую деятельность на значительной части территории континента.

16. Позднее, в 90-х годах, Южная Африка освободилась от этого режима, который был заменен многорасовой демократией, когда было заявлено об уважении многочисленных этнических групп, проживающих в стране, и о твердой позиции в защиту прав человека. В этих новых условиях Специальный докладчик посетил Южную Африку в 1997 году, где он объездил многие населенные пункты, встречался с представителями демократической власти, наладил контакт с Комиссией по установлению истины, с представителями интеллигенции и с жертвами апартеида.

17. Сегодня в этой стране установлен прочный и прогрессивный демократический строй. Она занимает твердую позицию осуждения деятельности наемников и имеет достойное внимания законодательство, запрещающее все виды наемнической деятельности; страна сделала шаг вперед в области регулирования и осуществления надзора за частными компаниями, которые предлагают обеспечить безопасность в международном масштабе: цель такого надзора заключается в том, чтобы не допускать привлечения наемников и вмешательства в вооруженные конфликты в других странах.

18. Параллельно Специальный докладчик был вынужден заниматься вооруженным конфликтом, который тогда еще продолжался в Никарагуа. Международное сообщество, которое пристально следило за всеми конфликтами, не переставало содрогаться в связи с ситуациями, например, ситуациями, связанными со скандалом известной организацией «Иран-Контра», где наблюдалось вмешательство агентов Центрального разведывательного управления (ЦРУ) Соединенных Штатов Америки, которые, проводя скрытые операции, оказывали поддержку «Контра». Специальный докладчик посетил Никарагуа в 1989 году в составе официальной миссии, где он получил многочисленные сообщения о присутствии наемников на стороне «Контра»; в результате скрытых операций подрывалась политическая стабильность этой страны и не прекращался вооруженный конфликт, который стоил жизни многим тысячам никарагуанцев. Обострение этого конфликта и необходимость получить больше информации заставили Специального докладчика совершить поездку в 1989 году

в Соединенные Штаты Америки, где благодаря сотрудничеству американских властей, членов конгресса, сотрудников аппарата, членов правозащитных неправительственных организаций, научных работников университетов ему удалось получить ценную информацию прежде всего о так называемых тайных операциях. Благодаря центральноамериканским мирным соглашениям, в частности Соглашению «Эскипулас-II», удалось добиться в конечном итоге такого политического климата, который позволил достичь в Никарагуа более прочной политической стабильности.

19. В начале 90-х годов Специальный докладчик совершил поездку на Мальдивские Острова, в страну, где государственный переворот, совершенный при помощи посланных туда завербованных наемников, которые прошли подготовку и финансировались в Шри-Ланке и в составе которых были лица тамильского происхождения, в большинстве своем молодежь в возрасте 18–22 лет, был направлен на то, чтобы установить контроль над этой страной с низложением законно избранных органов власти. Эта агрессия провалилась, однако посещение этой страны в составе официальной миссии позволило Докладчику представить информацию Генеральной Ассамблее о двух опасных ситуациях: первая связана с тем, что малые страны и страны, расположенные на архипелагах, подвергаются серьезной опасности нападения, как правило, извне, которые могут помешать осуществлению их права на самоопределение и в которых агрессия связана с участием наемников.

20. Другая опасная ситуация, о которой сообщил Специальный докладчик, заключается в том, что для осуществления экспансионистской политики или удовлетворения своих властных амбиций любое государство, любая организация или любой политик, склонный к авантюризму или обладающий большим капиталом, может с относительной легкостью вооружить наемные войска, привлекая неопытную молодежь, которую за минимальную плату можно легко втянуть в различные авантюры. Именно такая ситуация сложилась, когда в течение нескольких дней был под угрозой суверенитет Мальдивских Островов, которому угрожали молодые наемники из числа тамилов, причем часть из них были буквально подростками.

21. В 90-х годах деятельность Специального докладчика приобрела необычайные масштабы. С одной стороны, распад Советского Союза и образование на его бывшей территории суверенных и независимых государств вызвало трения между некоторыми из них по пограничным вопросам, в силу конкуренции между странами и по другим причинам, и в этой обстановке появились наемники, которые передвигались с места на место, предлагая свои услуги военного характера. В докладах Специального докладчика отмечалось появление новых методов использования наемников, например в «войнах в конце недели», переход в состав наемников военнослужащих, которые покидали национальную армию, незаконная торговля оружием между республиками и совершение террористических актов с помощью наемников. Хотя некоторые конфликты разрешились, а другие просто прекратились, военная напряженность все еще сохраняется.

22. Необходимо также напомнить, что Специальный докладчик занимался вооруженным конфликтом в Афганистане. В этом конфликте участвовали наемники, и в связи с этим была проведена дискуссия о присутствии моджахедов, известных как религиозные комбатанты или борцы за мусульманскую веру, ко-

которые ведут борьбу из принципа, но ни в коем случае не по политическим мотивам. Специальный докладчик поднял эту проблему, отметив в свое время, что, хотя никаким образом нельзя было выдвинуть обвинения в принадлежности к наемникам тем, которые добровольно защищали дело нации или веру, нельзя было обойти тех, которые могли действовать в качестве наемников. Во всяком случае за много времени до событий 11 сентября 2001 года Специальный докладчик предупредил в своих докладах о террористическом характере некоторых видов деятельности талибов в Афганистане и об опасности, которая в данном контексте означала защиту террористических организаций.

23. Также в 90-х годах Специальный докладчик вынужден был заниматься вооруженными конфликтами на территории бывшей Югославии, которые затронули Хорватию, Союзную Республику Югославии и Боснию и Герцеговину. Руководствуясь полученными сообщениями о присутствии наемников на всех фронтах, причем самой разной национальной принадлежности, Специальный докладчик посетил данный регион в сентябре 1994 года, отметив большие масштабы развязавшихся конфликтов.

24. В этих конфликтах Докладчик установил ряд критериев, касающихся методов работы наемников, например, когда некоторые молодые люди, прибывшие из стран Южной Америки, быстро натурализуются благодаря прямым дальним родственникам, которые получили гражданство той или иной страны, где происходит конфликт, или новых моджахедов, которых можно неоднократно подозревать в том, что их вооружили и пригласили третьи стороны для ведения боевых действий в определенных точках Балкан, выдавая их за добровольцев.

25. Африка всегда оставалась предметом обеспокоенности на всем протяжении действия мандата Специального докладчика. С одной стороны, в силу абсолютной необходимости защищать принцип самоопределения стран, недавно избавившихся от колониального господства и охваченных часто внутренними конфликтами, уходящими своими корнями в прошлую эпоху. С другой стороны, так как у этих стран отсутствует политический опыт и сохраняется нестабильность, что, как правило, характерно во многих случаях для зарождения независимых государств, этим воспользовались государства за пределами африканского региона и мощные экономические силы, для того чтобы сеять напряженность и разжигать вооруженные конфликты, в результате чего заключаются кабальные контракты и вновь устанавливаются жесткие механизмы контроля за разработкой и эксплуатацией природных ресурсов, прежде всего драгоценных камней.

26. Фактически конфликты разжигались постепенно в различных субрегионах африканского континента, которые приводили к гибели тысяч людей и объективно создавали ситуацию гуманитарных бедствий. В большинстве стран, страдающих от таких вооруженных столкновений, постоянно присутствовали наемники. Более того, Специальный докладчик подчеркнул в своих докладах, посвященных 90-м годам, что если в войнах за освобождение от колониального господства преобладали наемники из Европы, то в этих новых конфликтах отмечается присутствие африканской молодежи из соседних стран или другой этнической принадлежности, которых за минимальную плату привлекали в качестве наемников.

27. Подкрепляя доклады других докладчиков по определенной тематике или по странам и рабочие группы, учрежденные в силу различных причин Организацией Объединенных Наций в целях поиска решений африканских проблем, Специальный докладчик неоднократно указывал на необходимость покончить с присутствием наемников в Африке и положить конец присутствию частных компаний, которые занимаются вопросами военной безопасности и которые вербовали наемников уже в течение десятилетия, это, по всей видимости, связано с огромными сделками.

28. В предыдущем пункте говорилось о частных компаниях, которые в международном масштабе предлагают обеспечить безопасность военными средствами и которые занимаются вербовкой и использованием наемников. Специальный докладчик вынужден был заняться изучением этой проблемы, несмотря на то, что первоначально не просматривалось никакой связи с принципом самоопределения. Он делал это по причине быстрого расширения таких компаний и того, что они заняли ведущее место в качестве мощных структур на международном рынке, манипулируя при этом темами и вопросами, относившимися тогда к области суверенитета государств и в конечном итоге к принятию политики по военным вопросам Организацией Объединенных Наций или региональными организациями. В январе 1999 года Специальный докладчик совершил поездку в Соединенное Королевство Великобритании и Северной Ирландии для того, чтобы изучить глубину данной проблематики, учитывая наличие зарегистрированных там компаний такого рода и заинтересованность правительства Великобритании и британских ученых и экспертов, занимающихся данной темой, в целях разработки мер, которые позволили бы обеспечить какой-либо контроль за этими компаниями.

29. Речь идет о современных многопрофильных компаниях, которые носят транснациональный характер и которые для занятий предлагаемой им определенной деятельностью без тени сомнения заключают контракты с наемниками. Вместе с тем такие компании, как правило, весьма эффективно занимаются военными исследованиями, но, как правило, не испытывают угрызений совести, когда речь идет о вербовке наемников, для того чтобы задействовать их при выполнении сложных задач с большим риском для жизни в районах и на территориях, где совершается насилие и возникают вооруженные конфликты.

30. По предложению Специального докладчика тема компаний, занимающихся вопросами военной безопасности, была включена в повестку дня двух совещаний экспертов по проблеме наемников, проходивших в Женеве в 2001–2002 годах. В связи с этим Специальный докладчик сделал вывод о том, что запрещать такие компании нельзя, но этот вопрос необходимо включить в национальные и международное законодательства, предусмотрев механизм надзора, регулирования и контроля, который четко обозначал бы рамки предоставления военных консультаций, участия в вооруженных конфликтах и во всем, что можно рассматривать, как вмешательство в вопросы правопорядка и безопасности, являющиеся исключительной прерогативой государства.

31. Латинская Америка также была континентом, где существовал ряд проблем, заслуживших внимания Специального докладчика. В 80-х годах в трех центральноамериканских странах произошли вооруженные конфликты: в Сальвадоре, Гватемале и Никарагуа. Территория Кубы подвергалась нападениям со стороны групп, которые извне пытались дестабилизировать систему власти. В

Колумбии длительное насилие помешало применению мирных соглашений, подписанных в 1990 и 1991 годах, ко всем восставшим группам. В Перу группа маоистского толка, самопровозглашенная коммунистическая партия Перу «Светлый путь» втянула страну в острейший вооруженный конфликт, который в течение двух десятилетий унес приблизительно 30 000 жизней. Другая восставшая группа в этой стране — революционное движение «Тупак Амару» (РДТА). Панама была вынуждена бороться с разложившейся диктатурой генерала Норьеги, а в Суринаме появилась вооруженная группа, которая пыталась ввести план партизанских действий.

32. Некоторые из этих конфликтов происходили с участием наемников. Специальный докладчик получал множество сообщений о присутствии наемников в колумбийском вооруженном конфликте, главным образом в связи с «наркокартелями», а также в связи с военизированными группами самообороны, включая в том числе частые нефтеперерабатывающие предприятия, заключившие согласно полученным сообщениям контракты с частными компаниями безопасности, которые прибегали к услугам наемников для охраны их лагерей и установок в зонах тропических лесов. Кроме того, в Перу говорилось о присутствии наемников в связи с некоторой деятельностью банд торговцев наркотиками и военизированных группировок, которые действовали совместно с национальным разведывательным управлением (НРУ) во время правления инженера Альберта Фухимори.

33. Много раз к докладчику обращались, чтобы представить сообщения о деятельности наемников, часть которой была направлена непосредственно против суверенитета и самоопределения народов. Многие из этих сообщений касались конкретных подрывных действий, угрожавших жизни людей, попыток совершения убийств, взрывов военных объектов, гостиниц и в целом действий, направленных на подрыв нормальной жизни. На Кубе в 1997 году стали совершаться регулярные нападения на туристические объекты в условиях, когда экономика этой страны предпочитала делать капиталовложения в туризм как средство получения иностранной валюты на фоне блокады со стороны Соединенных Штатов Америки. В связи с участием президента Фиделя Кастро в десятой Иberoамериканской встрече на высшем уровне в Панаме были обнаружены свидетельства покушения на жизнь кубинского президента.

34. Специальный докладчик посетил Кубу в составе официальной миссии в 1999 году для более глубокого расследования смерти итальянского туриста, когда в Гаване он стал жертвой нападения на туристические объекты. Этот визит был исчерпывающим с точки зрения раскрытых вопросов. В том числе ему представилась возможность посетить исправительное учреждение, где содержатся лица, задержанные за участие в действиях, послуживших причиной смерти итальянского гражданина. Специальный докладчик посетил их в тюрьме и смог проверить причины, предыдущие контакты, подготовку, связи и исполнение акта. Не осталось никаких сомнений в том, что речь шла о наемниках из Центральной Америки, завербованных для совершения преступных действий на Кубе. Специальный докладчик засвидетельствовал эту ситуацию, но при этом отметил, что двое из задержанных и приговоренных к смертной казни имеют право на жизнь. К счастью, к этому моменту исполнение этого максимального наказания было приостановлено и предполагается, что в конечном итоге оно будет заменено другим.

35. Продолжая изучать полученные сообщения от правительства Кубы, Специальный докладчик совершил поездки в составе официальной миссии в Сальвадор и Панаму. В первой стране он изучал вопрос о существовании групп, организованных агентом кубинского происхождения Луисом Посадой Каррилесом, которые принимали весьма активное участие в подготовке действий против правительства Кубы, и этот человек предположительно планировал нападение на туристические объекты в Гаване и других городах. Панама задержала Посаду Карриреса и еще трех кубинцев, прибывших из Флориды, по обвинению в участии в заговоре против президента Кастро.

36. Специальный докладчик представил доклады Генеральной Ассамблее и Комиссии по правам человека в 2002 году и в марте 2003 года и высказал мнение о том, что Посада Каррилес и другие задержанные должны нести за это ответственность. Специальный докладчик намеревается приехать в Соединенные Штаты Америки, в частности, для того, чтобы завершить расследование и получить мнение кубинских организаций в Соединенных Штатах, в частности в штате Флорида. Члены этих организаций, как отмечается, несут ответственность за планирование и финансирование нападений на кубинской территории.

37. В своих докладах Специальный докладчик затронул тему терроризма. Значительное количество полученных сообщений касается террористических актов, совершенных наемниками, другими словами, актов насилия с идеологической подоплекой и уголовных деяний, которые вызывают общую реакцию террора. В этих сообщениях наемники называются лицами, получившими задание осуществлять террористические акты или за счет какого-либо государства, или какой-либо организации с характерным для них политическим или религиозным мировоззрением.

38. Специальный докладчик систематизировал информацию о терроризме и уточнил различные формы, через которые прослеживается уголовная связь между терроризмом и наемничеством. В данном случае речь не идет о какой-либо организационной и постоянной связи. В большинстве случаев террорист является, как правило, идеологизированным фанатиком, личность которого по существу изменилась, и он превратился в субъекта, который убивает без разбора. Однако не всегда те, кто планирует террор, доверяются воинствующим фанатикам.

39. Планирование террористического акта требует порой, в зависимости от его масштабов и характерных особенностей, профессионального и разностороннего умения обращаться с военными средствами (взрывчатые вещества, химические соединения, применение оружия, самолетов, маневрирование, концепция нападений т.д.), что нельзя доверить необученному боевику. Таким образом, планированием уголовных преступлений занимается военный специалист, который согласен работать по контракту. В связи с этим возникает сложная ситуация, когда агент становится наемником по убеждению и террористом по характеру совершаемого уголовного деяния.

40. Обобщая представленные сведения, можно сказать, что Специальный докладчик по деятельности наемников выявил самые различные формы в ходе изучения реальных фактов в связи с явлением наемничества. Первоначальные резолюции Комиссии по правам человека и Генеральной Ассамблеи ограничили мандат защитой принципа самоопределения народов и борьбой с нарушениями прав человека в целом в результате действий наемников. В своих рас-

следованиях Специальный докладчик соблюдал эти основные критерии, но появились аспекты и проявления явления наемничества, при котором поведение преступника проявляется со многих сторон. Именно с учетом этого был разработан мандат Специального докладчика. Направление его расследований показывает, что наемническая деятельность, представляя собой преступление, является вопросом, который всегда требует решительных ответных действий.

IV. Юридическое определение наемничества

41. В ходе своей работы Специальный докладчик установил, что одной из проблем в деле борьбы с деятельностью наемников является отсутствие четкого и всеобъемлющего юридического определения наемника.

A. История вопроса

42. Когда Специальный докладчик впервые приступил к осуществлению своего мандата по рассмотрению вопроса об использовании наемников (1987 год), он отметил, что единственным международным документом о наемниках была статья 47 Дополнительного протокола I 1977 года к Женевским конвенциям 1949 года. В то время специальная комиссия занималась подготовкой проекта конвенции о борьбе с наемнической деятельностью.

43. Вначале работа Специального докладчика была сосредоточена на рассмотрении утверждений о присутствии наемников в международных и внутригосударственных вооруженных конфликтах. Тем не менее после осуществления юридического анализа деятельности наемников Специальный докладчик отметил, что одних резолюций Генеральной Ассамблеи с осуждением наемнической деятельности и применения статьи 47 Протокола I к Женевским конвенциям является недостаточным для юридического рассмотрения этого явления и преследования наемников как лиц, совершающих международное преступление.

44. В статье 47 Дополнительного протокола I содержится определение наемника, которое, по мнению Специального докладчика, не соответствует логическим посылкам, лежащим в основе мандата о борьбе с наемнической деятельностью. Фактически, определение, содержащееся в Дополнительном протоколе I, исключает применение к наемнику прав комбатанта, поскольку он не рассматривается как военнопленный. В реальном плане ввиду характера любого документа в области международного гуманитарного права в нем не содержится надлежащих юридических положений в отношении наемника, и они лишь касаются возможности его появления в ходе вооруженного конфликта.

45. Данный юридический документ не имеет своей целью искоренение и запрещение наемнической деятельности, а лишь ограничивается регулированием конкретной ситуации с упоминанием о том, что наемник, захваченный в ходе вооруженного конфликта, в котором он участвует, не будет рассматриваться в качестве военнопленного. В этом контексте вторая часть статьи содержит положение относительно того, что для этой цели будет пониматься под наемником, перечисляя целый ряд элементов, которые должны в своей совокупности позволить определить, кто является наемником, а кто таковым не является.

Специальный докладчик считает, что с оперативной точки зрения данное определение является недостаточным. В течение трех последних десятилетий XX века, учитывая многоплановый и сложный характер вооруженных конфликтов и различные формы деятельности наемников, ссылки на статью 47 не содействовали эффективному ведению борьбы с наемнической деятельностью.

46. Помимо пробелов и недостатков в международно-правовых нормах, касающихся борьбы с наемничеством, следует добавить, что большое число государств не кодифицировали в своем внутреннем законодательстве деятельность наемников, как преступление. Наемник или любое лицо, которое подозревается в том, что оно им является, может оказаться изолированным в социальном плане, однако с точки зрения закона он не будет преследоваться. Кроме того, в тех случаях, когда данное деяние кодифицируется в качестве преступления, обычно положения закона не применяются. Как отмечается в одном из предыдущих докладов (E/CN.4/1999/11) Комиссии по правам человека в качестве примера, закон о вступлении в вооруженные силы другого государства 1870 года (Соединенное Королевство Великобритании и Северной Ирландии) запрещает британским подданным становиться наемниками или вербовать их. Тем не менее последнее дело, в ходе которого лицо было осуждено на основании этого закона, рассматривалось в 1896 году. Тем не менее имеются граждане Великобритании, которые в последние 30 лет действовали в качестве наемников, принимая участие в различных вооруженных конфликтах, в особенности в Африке.

47. В 1989 году в своей резолюции 44/34 Генеральная Ассамблея одобрила Международную конвенцию о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников, однако она лишь недавно вступила в силу в 2001 году. Некоторые из ее положений следует рассматривать как шаг вперед в деле борьбы с искоренением наемнической деятельности, поскольку в ней есть положения, которые содействуют их судебному преследованию и сотрудничеству между государствами в данном вопросе. Тем не менее Международная конвенция не делает значительного вклада в определение наемника. В первой части статьи первой в ней практически буквально повторяется текст статьи 47 Дополнительного протокола I, касающийся определения наемника. Вторая часть касается применения насилия наемниками против внутреннего правопорядка государства и его территориальной целостности. Она не привносит каких-либо существенных изменений в концепцию наемника. Отсутствие более эффективного определения препятствует скорейшему и непосредственному принятию мер по уголовному преследованию наемников, которые совершают преступления.

48. В свете вышесказанного Специальный докладчик осуществил систематизацию различных случаев деятельности наемников и выявил ее новые формы, которые возникли благодаря отсутствию адекватного международного законодательства. В своих докладах он обратил внимание на появление международных частных компаний по обеспечению безопасности, консультированию и оказанию военной помощи, которые направляли наемников для предоставления многочисленных услуг, содействуя их операциям в результате отсутствия лакун в международном праве. Другими вопросами, которые рассматриваются как правовые лакуны, являются вопросы, касающиеся гражданства и его изменения для сокрытия статуса наемника; граждан, не проживающих в странах

своего происхождения, которые получают оплату от третьих государств или организаций и скрывают свой политический характер для осуществления агрессии против своей собственной страны; лиц, обладающих двумя или несколькими гражданствами; также участия наемников в незаконной торговле или в организованной преступности; и наконец, в качестве экспертов, которые набираются по контрактам для осуществления одного или более актов, которые в силу своей совокупности следует рассматривать как террористическое деяние. Как объяснить эти формы наемнической деятельности, многие из которых не были известны до 70-х годов?

49. Упомянутая выше ситуация дала основания для того, чтобы в своем предыдущем докладе Генеральной Ассамблеей (A/54/326) Специальный докладчик отметил следующее: «Отсутствие четких, широких и последовательных международно-правовых норм, предусматривающих запрет на деятельность наемников, является одной из основных проблем в этой области. Специальный докладчик считает необходимым изучить связь, которая, по-видимому, существует между расширением деятельности наемников и явными проблемами в нынешних международно-правовых нормах в этой области. Кроме того, эволюция явления наемничества до такого уровня, когда оно может скрываться за фасадом современных частных компаний, предоставляющих услуги по охране, военную помощь и военных советников, может объясняться тем, что в этих международно-правовых нормах не предусматриваются новые оперативные возможности деятельности наемников».

50. Заявления с осуждением наемников не воспрепятствовали тому, чтобы в практическом плане возрастало их число, что появлялись компании по вербовке наемников и возникали условия, в которых появляются новые формы наемнической деятельности. Сохранение этого явления, масштабы и многообразие форм деятельности наемников и их спонсоров и тайных организаций, которые скрываются за этой деятельностью, свидетельствуют о том, что государства, в частности самые малые и слабые государства, наименее развитые государства, архипелажные государства, государства, обладающие богатыми природными ресурсами, однако имеющие слабую политическую структуру, и государства, переживающие вооруженные мятежи и внутренние конфликты, не имеют достаточной защиты от наемничества и его различных форм. Международно-правовые документы, которые негативным образом квалифицируют наемническую деятельность, являются несовершенными и неполными. Иначе говоря, в них имеются лакуны, неточности, технические недостатки и устарелые формулировки, которые позволяют применять весьма расплывчатое толкование. Подлинными наемниками обычно ссылаются на эти неточности и правовые лакуны, с тем чтобы к ним не применялась такая квалификация.

51. В целом Специальный докладчик постоянно заявлял о своей озабоченности в связи с лакунами в юридическом регулировании наемнической деятельности, что, по его мнению, порождает ситуацию отсутствия средств защиты у международного сообщества, в особенности у самых малых государств перед наемнической деятельностью. Специальный докладчик обращал внимание на то, что серьезные преступления, совершаемые наемниками, не подпадают под какой-либо вид наказания. Иначе говоря, речь идет о положении безнаказанности, о котором нельзя не говорить.

В. Исследования по вопросу о юридическом определении наемничества

52. Учитывая неоднократные просьбы Специального докладчика, Генеральная Ассамблея приняла ряд резолюций, в которых она одобрила осуществление различных мер, имеющих своей целью содействовать вынесению и получению предложений о новом юридическом определении наемничества. Согласно резолюции 54/51 от 17 декабря 1999 года, можно отметить, что Генеральная Ассамблея решила действовать следующим образом:

а) отметила в нескольких случаях необходимость рассмотрения вопроса о наемниках и подготовки предложения о совершенствовании юридического определения;

б) просила правительства представить предложения относительно более четкого правового определения наемников;

в) поручила Управлению Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по правам человека созвать совещание экспертов в целях изучения и обновления действующего международного законодательства о наемниках и представить рекомендации. Было проведено два таких совещания экспертов, которые состоялись в 2001 и 2002 годах в Женеве.

г) поддержала Специального докладчика и просила его продолжать его исследования и рассмотреть вопрос о юридическом определении наемников.

53. С целью выполнения этого поручения Специальный докладчик осуществил сбор мнений и предложений государств; осуществил рассмотрение и систематизацию всей информации и накопленного опыта за период осуществления своего мандата с 1988 года; осуществил консультации с другими источниками в различных организациях системы Организации Объединенных Наций, а также ознакомился с информацией и аналитическими исследованиями других специальных учреждений. Также принял участие в двух совещаниях экспертов по данному вопросу, которые были организованы Управлением Верховного комиссара. Он также осуществил анализ путем сопоставления информации, фактов, мнений и проектов с нынешним положением дел в международно-правовой области по данному вопросу.

54. Что касается событий, имеющих отношение к новому юридическому определению наемников, которое было разработано Специальным докладчиком (см. приложение), следует отметить следующие аспекты:

а) эмпирические данные, свидетельствующие о том, что деятельность наемников не рассматривается адекватным образом в международно-правовых нормах, что привело к расширению наемнической деятельности, которая имеет преступный характер. Преступное деяние наемников квалифицируется как преступление, которому оно соответствует по своему характеру, однако даже в случае вынесения судебного решения в отношении наемников за совершение таких преступлений, как, например, квалифицированное убийство, деятельность преступника в качестве наемника не рассматривалась в качестве отягчающего фактора;

б) эмпирические данные также свидетельствуют о том, что наемническая деятельность серьезным образом затрагивает различные юридические ас-

пекты. Характер и логика деятельности наемника во всех случаях представляет угрозу для основных прав, таких, как право на жизнь, физическая неприкосновенность и свобода человека. Их деятельность также представляет угрозу миру, политической стабильности, правопорядку и рациональному использованию природных ресурсов народов, которые страдают от активного присутствия наемников;

с) наемническую деятельность необходимо рассматривать как независимое преступление, которое должно подлежать преследованию на международном уровне, поскольку оно нарушает права человека, равно как и потому, что она в значительной степени в своих различных проявлениях затрагивает право народов на самоопределение. В случае такого преступления необходимо рассматривать в качестве преступника лицо, совершившее его и несущее уголовную непосредственную ответственность в том случае, когда оно непосредственно принимает участие в совершении преступления. Аналогичным образом необходимо отметить, что речь идет о сложном преступлении, в рамках которого уголовную ответственность несут также и лица, которые осуществили вербовку, наем, обучение и финансирование наемника или наемников. Аналогичным образом это касается лица или лиц, которые осуществляли планирование и отдали приказ об осуществлении уголовной наемнической деятельности, когда речь идет о лицах, отличных от тех, кто осуществлял вербовку, наем, обучение и финансирование;

d) необходимо рассматривать в качестве скрываемого преступления, когда доказывается, что наемническая деятельность является следствием решения третьей стороны, которая использует средства для осуществления акта вмешательства в дела другого государства, причиняя ему материальный ущерб, с целью создания политической нестабильности или совершения любого вида преступления, будь то против физических лиц или материальных объектов. Вербовку наемников с целью скрыть осуществление непосредственных действий не следует рассматривать как смягчающее обстоятельство. Обе формы деятельности являются вмешательством, не допустимым в соответствии с международным правом. Государство, которое использует наемников для совершения агрессии против другого государства или противоправных деяний против физических лиц, должно подлежать наказанию;

e) что касается наемников, то они используют свои высококвалифицированные профессиональные знания и их продают с целью совершения преступления, которое согласно рассмотренным формам затрагивает право на самоопределение, мир, политическую стабильность, природные ресурсы государств, в отношении которых совершается интервенция; или нарушают права человека, в основном право на жизнь.

f) смысл и применение термина «наемник» касается лиц, имеющих военные профессии, которые предлагают свои профессиональные оплачиваемые услуги для участия в преступной деятельности. Как правило, наемническая деятельность используется для вмешательства в вооруженном конфликте в стране, отличной от страны происхождения. Поэтому традиционно, но не исключительно, данная концепция связана с правом на самоопределение, поскольку речь идет о возможности вмешательства в целях совершения различных видов преступной деятельности;

g) отмечалось, что наемники участвуют в совершении такой деятельности, как торговля оружием, торговля наркотиками, незаконная торговля в целом, терроризм, акты дестабилизации законных правительств, акты, связанные с установлением силой контроля над ценными природными ресурсами, избирательные убийства, похищения и другие виды деятельности организованной преступности. Таким образом, речь идет о деятельности, которую можно использовать для многочисленных целей, все из которых являются преступными по своему характеру; т.е. о деятельности, для осуществления которой высокая профессиональная и хорошо оплачиваемая квалификация лица является приоритетным фактором, и по этой причине предпочтение обычно отдается лицам, обладающим военными знаниями. Таким образом, юридическое определение наемников должно быть достаточно широким, с тем чтобы охватывать различные формы преступной деятельности, которые составляют наемническую деятельность;

h) новое юридическое определение наемников должно включать применение наемников частными компаниями, которые на международном уровне предлагают военную охрану и их используют в деятельности, обычно связанной с вооруженными внутренними конфликтами или в ущерб праву народов на самоопределение. В этом случае можно будет установить международные юридические условия для регулирования деятельности этих предприятий и контроля над ними, с тем чтобы им было запрещено осуществлять вербовку наемников и осуществлять любой тип вмешательства, который подразумевал бы их непосредственное участие в военных операциях в ходе международных или внутренних вооруженных конфликтов;

i) тот факт, что контракт с наемниками заключает правительство или компания, осуществляет вербовку наемников для целей своей охраны и политических действий в пределах своей страны или для укрепления своих позиций в ходе вооруженного конфликта, не изменяет характера этого деяния, равно как и его незаконного характера. Посылка, которую следует использовать при разработке нового юридического определения наемников, заключается в том, что государство не имеет право осуществлять наем и использование наемников. Международное право и конституционные нормы всех государств возлагают компетенцию в области безопасности, правопорядка и обороны на военный аппарат и регулярные полицейские силы. В эту сферу нельзя включать наемников, поскольку наемник рассматривается как агент во всех случаях, связанных с преступными операциями и деяниями. К наемникам прибегают для совершения деяний, которые не могут совершать обычные вооруженные силы, поскольку это выходит за законные атрибуты их полномочий, касающихся правопорядка и безопасности любой страны;

j) предложение о новом юридическом определении наемников должно также предусматривать, чтобы в его нынешнем варианте нормы международного права и обычного права, касающиеся наемников и их деятельности, содержали осуждение наемнической деятельности в широком смысле купли-продажи военных услуг, которые не подпадают под действующие гуманитарные нормы, применяемые к вооруженным конфликтам, т.е. услуг, которые обычно ведут к совершению военных преступлений и нарушений прав человека;

к) используемые положения рассматривают требование о статусе «иностранца» в затрагиваемой стране наряду с другими условиями для того, чтобы лицо, замешанное в совершении таких деяний, могло быть квалифицировано в качестве наемника. Тем не менее накопленный опыт свидетельствует о том, что речь не идет о вопросе, имеющем отношение к личности наемника. Более того, как отмечалось, в ходе различных вооруженных конфликтов граждане затрагиваемой страны используются для совершения преступления или незаконного деяния, которое планируется из-за рубежа, с тем чтобы скрыть статус наемников. Необходимо пересмотреть требование об иностранцах таким образом, чтобы вес определения в основном касался характера и цели незаконного деяния, с которым наемника связывает оплата. На вопрос о том, можно ли рассматривать как наемника гражданина страны, который совершает нападение на свою страну и совершает преступление, следует дать утвердительный ответ в том случае, если гражданин за вознаграждение устанавливает связь с другим государством или организацией, с тем чтобы осуществить вмешательство и совершить преступное деяние против своей собственной страны. Это преступное оплачиваемое деяние по своему характеру и цели является наемническим деянием.

55. Особое значение для разработки нового юридического определения наемников имели два совещания международных экспертов, которые были созданы Управлением Верховного комиссара по правам человека. Доклады этих совещаний содержат анализ и обновленную информацию, которую Специальный докладчик использовал во всех случаях, когда он считал это целесообразным и полезным со своей точки зрения в плане выполнения мандата, возложенного на него для разработки нового юридического определения наемников. Тем не менее, в этих двух докладах содержится богатая и важная информация с точки зрения доктрины и концепции, которую следует учитывать соответствующим органам системы Организации Объединенных Наций. В любом случае необходимо отметить, что доклады о работе этих двух совещаний, хотя они и различаются в некоторых аспектах, тем не менее совпадают в своем выводе о необходимости улучшения Международной конвенции о борьбе с наемнической деятельностью, которая сейчас действует, и о необходимости внесения изменений в юридическое определение наемников.

56. Представляется целесообразным отметить, что первое совещание экспертов осуществило великолепную работу по обновлению информации о присутствии наемников в различных конфликтах, отметив многообразие и опасный характер этого явления. В ходе совещания, которое состоялось 29 января по 2 февраля 2001 года, эксперты отметили «необходимость наличия соответствующих юридических рамок», они сделали умозаключительный вывод о том, что «не существует эффективных норм для наказания за «прошлые» наемнические деяния и за новые формы наемнической деятельности, которые выходят за существующие юридические рамки. Лишь небольшое число стран имеют законы, квалифицирующие новые формы наемничества в качестве преступления, и международное право по данному вопросу еще имеет неполный характер».

57. В этом же докладе в числе его рекомендаций есть одна рекомендация в пункте 113, которую в силу ее значения мы воспроизводим полностью: «Хотя Статут Международного Суда не содержит упоминания о наемниках, Группа [экспертов] рекомендует весьма тщательным образом рассмотреть, до какого момента наемничество можно рассматривать в качестве отягчающего обстоя-

тельства в случае совершения актов геноцида, преступлений против человечности и военных преступлений».

58. Воспроизведенная рекомендация имеет большое значение, поскольку она фактически отражает упомянутую концепцию тяжести наемнического поведения в той мере, что оно может даже рассматриваться какотягчающее обстоятельство при совершении преступлений, которые подпадают под компетенцию Международного уголовного суда. В любом случае нынешнее состояние дел в области законодательства о наемниках не обеспечивает той связи, о которой в настоящее время говорят эксперты, в силу чего мы склоняемся к необходимости разработки нового юридического определения наемников и его рассмотрения в рамках международной конвенции.

59. Со своей стороны, в ходе второго совещания экспертов был рассмотрен вопрос о юридическом определении наемников и была также отмечена необходимость изменения определения, которое содержится в первой статье Международной конвенции 1989 года. Фактически в пункте 43 доклада о работе второго совещания экспертов отмечается: «что нынешнее определение, содержащееся в статье 1 Конвенции 1989 года, является непригодным и недостаточным в качестве основы для того, чтобы эффективно квалифицировать наемническую деятельность как преступную и в соответствии с мандатом, вверенным экспертом Генеральной Ассамблеи в резолюции 56/232, эксперты сочли целесообразным изучить вопрос о выработке нового определения наемничества. Они пришли к выводу, что, для того чтобы повысить эффективность правовых механизмов, направленных против наемнической деятельности, необходимо внести в конвенцию поправки» (E/CN.4/2003/4, пункт 43).

60. В добавление к рассмотренным концепциям Специальный докладчик также рассмотрит другие, которые были учтены, с тем чтобы предложить новое юридическое определение наемничества. Во-первых, данная концепция должна иметь инклюзивный характер; иначе говоря, рассматривать участие наемников как в международных вооруженных конфликтах, так и во внутренних вооруженных конфликтах. Во-вторых, с тем чтобы окончательным образом расширить сферу применения статьи 47 Дополнительного протокола I, включить в определение наемника, действующего в индивидуальном качестве, также и наемничество как концепцию, которая касается ответственности государства и организаций, связанных с планированием и осуществлением наемнической деятельности. В-третьих, рассматривать наемническую деятельность не только с точки зрения права народов на самоопределение, но также и в рамках более широкого спектра деяний, включая дестабилизацию конституционных правительств, незаконную торговлю, терроризм и нарушение основных прав.

С. Предложение о юридическом определении

61. В предыдущих пунктах содержится обстоятельное и подробное исследование, отражающее процесс разработки предложения о юридическом определении наемников. Фактически основной посылкой для данного предложения является консенсус, сложившийся в отношении необходимости разработки нового определения, которое будет рассматриваться или же применяться ко всем формам наемнической деятельности; будет являться определением, которое исключает систематическое перечисление соответствующих требований, ибо это

будет препятствовать идентификации наемника; и наконец, данное изменение предлагается в качестве поправки к Международной конвенции о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников. Кроме того, данное предложение не должно затрагивать ситуации — рассмотрение обязательств наемников и положений, вытекающих из норм международного права; иначе говоря, данная поправка будет уточнять и подтверждать текст Конвенции, не говоря уже о положениях статьи 47 Дополнительного протокола I к Женевским конвенциям 1949 года.

62. С целью внесения данного предложения Специальный докладчик в первую очередь хотел бы сослаться на предложение, подготовленное в ходе второго совещания экспертов. Хотя это предложение и не пользовалось консенсусом и сам Специальный докладчик его не поддерживает, в нынешних условиях оно представляет важный шаг вперед. Специальный докладчик не согласен с положениями, касающимися исключения личной выгоды; сохранения упоминания о статусе иностранца в стране, в которой он используется для участия в вооруженном конфликте или для свержения или подрыва конституционного правопорядка государства. Далее, статьи 2 и 3, в которые вносятся изменения, имеют важное значение для установления связей или преступных деяний наемников, которые действуют на основе контрактов, заключенных с частными компаниями по обеспечению военной охраны.

V. Нынешнее состояние Международной конвенции о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников

63. Международная конвенция о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников, принятая Генеральной Ассамблеей в ее резолюции 44/34 от 4 декабря 1989 года, вступила в силу 20 октября 2001 года после сдачи на хранение Генеральному секретарю Организации двадцать второго документа о ратификации или присоединении. В настоящее время участниками этой Конвенции являются 24 государства. Следует отметить, что Коста-Рика сдала свой документ о присоединении 20 сентября 2001 года, Мали — 12 апреля 2002 года и Бельгия — 31 мая 2002 года.

64. Несмотря на замечание к определению, содержащемуся в статье 1, Специальный докладчик считает, что вступление в силу Международной конвенции является позитивным фактором, который обеспечивает возможности для совершенствования этого важного документа путем принятия наиболее целесообразных мер. Конвенция способствует превентивному сотрудничеству между государствами, более эффективному выявлению ситуаций, связанных с наемнической деятельностью, более четкому определению юрисдикционных полномочий применительно к каждому конкретному случаю разработки процедур выдачи наемников и эффективному проведению судебных процессов и определению наказания лиц, причастных к этому преступлению. Все эти аспекты имеют позитивный характер.

65. Как уже отмечалось, завершили официальные процедуры и тем самым выразили согласие взять на себя обязательства, вытекающие из Международной конвенции, 24 государства. В их число входят: Азербайджан, Барбадос,

Беларусь, Бельгия, Грузия, Италия, Камерун, Катар, Кипр, Коста-Рика, Ливийская Арабская Джамахирия, Мавритания, Мали, Мальдивские Острова, Саудовская Аравия, Сейшельские Острова, Сенегал, Суринам, Того, Туркменистан, Узбекистан, Украина, Уругвай и Хорватия. Еще девять государств подписали Международную конвенцию, но еще не ратифицировали ее. В число этих государств входят: Ангола, Германия, Демократическая Республика Конго, Конго, Марокко, Нигерия, Польша, Румыния и Югославия.

66. В целях повышения эффективности борьбы с наемнической деятельностью Специальный докладчик хотел бы отметить интерес государств, которые готовы рассмотреть благоприятные решения в плане ратификации и присоединения к Международной конвенции. Основанием для такого вывода является тот факт, что, учитывая расширение наемнической деятельности в мире и масштабы противоправных деяний, в которых принимают участие наемники, необходимо иметь международный документ, имеющий своей целью борьбу со всеми видами этой деятельности, что поддерживает большое число государств. Во-вторых, в случае внесения поправок в Конвенцию с целью повышения ее эффективности в судебном преследовании международно противоправных деяний и преступлений, которые совершаются наемниками, представляется целесообразным, чтобы процедуры и механизмы, которые должны быть задействованы, функционировали с участием как можно более широкого числа государств-участников.

VI. Выводы

67. Определение, которое предлагает Специальный докладчик, отвечает многоцелевым характеристикам преступной деятельности наемников. Оно содержится в приложении к настоящему докладу и имеет отношение к участию наемников в вооруженных конфликтах и посягательству на право народов на самоопределение. Оно включает другие противоправные деяния, как, например, отношение к физическим лицам — мигрантам; торговля оружием и боеприпасами, торговля наркотиками, терроризм, дестабилизация законных правительств, установление с помощью силы контроля над ценными природными ресурсами и преступная деятельность, такая, как похищения, грабежи, нападения. С другой стороны, в определении рассматривается уголовная ответственность наемника, который действует непосредственным образом в совершении преступного деяния, и оно включает преступную деятельность, такую, как вербовка, финансирование, использование и обучение наемников для обеспечения их участия в деятельности, определяемой как преступная.

68. Что касается частных компаний, которые на международном уровне предлагают обеспечение военной охраны, Специальный докладчик предлагает регулировать ее и поставить под международный контроль. Тем не менее, необходимо указать, что вербовка наемников, которые принимают участие в деяниях, предусмотренных Международной конвенцией с внесенными изменениями, означает нарушение международного права и подразумевает судебное преследование как наемника, так и компании, которая его нанимает и использует.

69. Таким образом, Специальный докладчик считает, что он выполнил поручение, которое было возложено на него Генеральной Ассамблеей. В то же время он хотел бы предложить, чтобы нынешний доклад был доведен до сведения специальных механизмов Организации Объединенных Наций, которые занимаются изучением и оценкой международных документов в этой Организации и государств — участников Конвенции 1999 года.

70. Шестнадцать лет деятельности в качестве Специального докладчика, которому был поручен мандат по изучению вопроса об использовании наемников, позволили мне накопить и систематизировать информацию, позволяющую сделать выводы о том, что наемник является профессионалом многоцелевого назначения, который оказывает свои услуги для осуществления деятельности, запрещенной международным правом, включая деятельность, затрагивающую право на самоопределение, вооруженные конфликты, в которых используются услуги наемников для вмешательства от имени одной из сторон в конфликте; деятельность по дестабилизации законных правительств и деятельность, включающая противозаконные деяния, связанные с нарушением прав человека.

71. Наемническая деятельность означает совершение преступления, что, в свою очередь, подразумевает, что независимо от формы его совершения закон не может ее одобрить или разрешить существование наемников, поэтому их деятельность должна быть запрещена и в полном объеме подлежать наказанию будь то в результате деятельности отдельных лиц или организаций, группировок, частных охранных компаний или государств, которые нанимают наемников для их использования в преступной деятельности.

72. В ходе выполнения своего мандата Специальный докладчик отметил, что имеющиеся правовые документы для юридического определения наемнических действий и разработки определения, касающегося поведения наемников, являются недостаточными, а в некоторых аспектах неполными или содержащими серьезные пробелы.

73. Специальный докладчик, кроме того, делает вывод о необходимости сохранения данного тематического мандата, однако с внесением в него изменений, с тем чтобы охватить все аспекты, в которых согласно проводимым в настоящее время исследованиям проявляется явление наемничества.

VII. Рекомендации

74. На основании вышеприведенных выводов Специальный докладчик рекомендует:

а) Генеральной Ассамблее подтвердить осуждение наемнической деятельности и запретить любые формы, которые способствуют присутствию наемников, и предложить Комиссии по правам человека возобновить мандат, касающийся наемнической деятельности, независимо от ее форм, в силу того, что речь идет о преступном поведении, которое затрагивает право народов на самоопределение, отвечает иностранным интересам, посягающим на жизнь, природные ресурсы, политическую стабильность и

территориальную целостность стран, затрагиваемых преступной наемнической деятельностью. Также в силу того, что их присутствие связано с нарушением прав человека.

b) Генеральной Ассамблее распространить среди государств, являющихся участниками Конвенции новое предлагаемое юридическое определение наемников, которое заменит нынешние статьи 1, 2 и 3 Конвенции о борьбе с наемнической деятельностью, и предложить им рассмотреть его и занять позицию по данному вопросу.

c) Государствам — участникам Конвенции и любым другим государствам — членам Организации, заинтересованным в ознакомлении с характером и состоянием дел с изменением текста Конвенции о борьбе с наемнической деятельностью с учетом положений, предложенных Специальным докладчиком, поддерживать отношения сотрудничества со Специальным докладчиком до окончания его мандата в июле 2004 года.

d) Генеральной Ассамблее обеспечить распространение предлагаемого нового юридического определения наемника таким образом, чтобы Специальный докладчик мог бы получить комментарии и замечания и систематизировать их в качестве дополнительного вклада в обсуждение, которое должно быть проведено до рассмотрения и принятия поправок к Международной конвенции.

Приложение

Предлагаемая поправка к определению наемника, содержащемуся в Международной конвенции 1989 года

Специальный докладчик предлагает следующую поправку к трем первым статьям Международной конвенции 1989 года о борьбе с наемнической деятельностью:

В целях настоящей Конвенции, статья 1,

1. Наемником является любое лицо, которое:

а) специально завербовано на месте или за границей с целью участия в вооруженном конфликте или преступном деянии, указанном в статье 3 настоящей Конвенции;

б) не является ни гражданином страны, находящейся в конфликте, ни жителем территории, контролируемой одной из сторон в конфликте, ни гражданином страны, в котором совершается преступное деяние. Из статуса гражданина страны, затрагиваемой деянием, делается исключение в том случае, когда гражданин нанимается для совершения преступления в стране своего гражданства и скрывает под своим статусом ее гражданина факт его использования государством или организацией, которые его нанимают. В данном случае не рассматривается гражданство, полученное в обход закона;

с) использует в качестве мотива для согласия на участие в вооруженном конфликте выгоду или желание получить материальное вознаграждение;

д) не входит в личный состав регулярных вооруженных сил или полиции, на стороне которых он принимает участие в боевых действиях, или на территории государства, в котором совершается запланированное преступное деяние. Кроме того, не было направлено на официальное задание в качестве члена своих вооруженных сил государством, которое не является стороной в конфликте;

2. Наемником также является любое лицо, которое в соответствии с характеристиками, перечисленными в пункте 1 в любой другой ситуации:

а) специально завербовано и нанято на месте или за границей для участия в совершении согласованных актов насилия, направленных на:

i) свержение правительства или подрыв каким бы то ни было другим образом конституционных, юридических, экономических, финансовых основ или ценных природных ресурсов государства; или

ii) посягательство на территориальную целостность и основные объекты территории государства;

iii) совершение покушения на жизнь, физическую неприкосновенность и безопасность лиц или совершение террористических актов;

iv) отказ в праве на самоопределение или поддержку расистских режимов или иностранной оккупации.

б) не является ни гражданином одной из сторон в конфликте, ни жителем на территории, контролируемой одной из сторон в конфликте, ни жителем страны, в которой совершается преступное действие. Из статуса гражданина страны, затрагиваемой деянием, делается исключение в том случае, когда гражданин нанимается для совершения преступления в стране своего гражданства и скрывает, используя свой статус гражданина, факт своего использования в качестве наемника государством или организацией, которая его нанимает. В данном случае не рассматривается гражданство, полученное в обход закона;

с) использует в качестве мотива для согласия на совершение согласованного акта насилия выгоду или желание получить материальное вознаграждение;

д) не входит в личный состав регулярных вооруженных сил или полиции, на стороне которых он принимает участие в боевых действиях или на территории государства, в котором совершается запланированное преступное деяние. Кроме того, не было направлено на официальное задание в качестве члена его вооруженных сил государством, которое не является участником в конфликте;

Статья 2. Для целей настоящей Конвенции преступление пособничества наемникам совершает любое лицо, включая государственных служащих, которое вербует, использует, применяет, финансирует или обучает наемников или планирует деятельность, в которой участвуют наемники, как это определено в статье 1 настоящей Конвенции.

Статья 3.

1) Для целей настоящей Конвенции международное преступление совершает любой наемник, который, как определено в статье 1, непосредственно участвует во враждебных действиях или в согласованных актах насилия, в зависимости от конкретного случая. Наемник, который также принимает участие в следующих актах: дестабилизация законных правительств, терроризм, торговля людьми, наркотиками и оружием и любой другой вид незаконной торговли, саботаж, заказное убийство, организованная международная преступность, установление с помощью силы контроля над ценными природными ресурсами, незаконное обладание ядерными или бактериологическими материалами, совершает подлежащее международному преследованию преступление.

2) Ничто в данной статье не ограничивает рамок применения статьи 4 настоящей Конвенции.

3) При вынесении приговора тому или иному лицу за правонарушение по статье 1 Конвенции следует принимать во внимание главный мотив, лежащий в основе действий правонарушителя.