



Assemblée générale

Distr.: Générale
24 septembre 1999

Français
Original: Anglais

Comité spécial sur l'élaboration d'une convention contre la criminalité transnationale organisée

Cinquième session

Vienne, 4-15 octobre 1999

Projet de protocole contre l'introduction clandestine¹ de migrants par terre, air et mer² additionnel à la Convention des Nations Unies contre la criminalité transnationale organisée³

¹ L'expression "introduction clandestine" est employée dans le présent texte compte tenu des décisions que la Commission pour la prévention du crime et la justice pénale a prises à sa huitième session concernant le projet de protocole contre le trafic des femmes et des enfants. Lors des débats qui se sont déroulés à la première session du Comité spécial, plusieurs délégations ont soulevé la question de la traduction dans les autres langues du terme anglais "*smuggling*" ainsi que les problèmes en découlant. On s'attachera donc à trouver le terme approprié devant être utilisé dans les langues autres que l'anglais. Ce terme sera consigné dans le glossaire que le secrétariat établit actuellement. Les textes traitant de ce thème, tels que les résolutions 48/102 et 51/62 de l'Assemblée générale et la résolution 1995/10 du Conseil économique et social, pourraient être utiles à cet égard.

² Dans sa résolution 53/111, l'Assemblée générale, entre autres dispositions, a prié le Comité spécial d'envisager l'élaboration d'un instrument international traitant du trafic et du transport illégaux de migrants, y compris par voie maritime. À sa première session, le Comité spécial a estimé qu'un instrument portant essentiellement sur le trafic et le transport illégaux de migrants par voie maritime serait trop restrictif.

³ Le texte du présent projet de protocole se fonde sur un projet d'éléments en vue de l'élaboration d'un instrument juridique international contre le trafic et le transport illégaux de migrants (A/AC.254/4/Add.1), présenté par l'Autriche et l'Italie. Il tient compte de toutes les observations et propositions que les délégations ont formulées ou présentées lors de la première session du Comité spécial, tenue à Vienne du 19 au 29 janvier 1999.

Préambule⁴

Les États Parties au présent Protocole,

[a) *Prenant note* de la Convention des Nations Unies contre la criminalité transnationale organisée,]

b) *Préoccupés* par le développement rapide de l'introduction clandestine de migrants,

[c) *Alarmés* par l'expansion considérable des activités des organisations criminelles transnationales, lesquelles tirent des profits illicites de l'introduction clandestine de migrants à travers les frontières nationales,]

[d) *Constatant* que les organisations criminelles transnationales se servent également de l'introduction clandestine de migrants pour favoriser de nombreuses autres activités criminelles, portant ainsi gravement préjudice aux États concernés,]

e) *Préoccupés* par le fait que l'introduction clandestine de migrants risque d'aboutir au recours abusif aux procédures établies régissant l'immigration, en particulier celles régissant les demandes d'asile⁵,

[f) *Également préoccupés* par le fait que l'introduction clandestine de migrants risque de mettre en péril la vie ou la sécurité des migrants concernés et impose des dépenses considérables à la communauté internationale, notamment au titre du sauvetage, des soins médicaux, de l'alimentation, du logement et des transports,]

[g) *Réaffirmant* que les États devraient s'attacher en priorité à prévenir, à combattre et à éliminer l'introduction clandestine de migrants en raison de ses liens avec la criminalité transnationale organisée et avec d'autres activités criminelles,]

[h) *Convaincus* que la lutte contre l'introduction clandestine de migrants passe par la coopération internationale, l'échange d'informations et d'autres mesures appropriées aux niveaux national, régional et mondial,]

i) *Également convaincus* que, pour lutter contre ce phénomène, une approche globale, comprenant des mesures d'ordre socioéconomique, est nécessaire,

j) *Convaincus en outre* qu'il faut traiter les migrants avec humanité et garantir pleinement leurs droits fondamentaux,

k) *Convaincus* qu'il faut disposer d'un instrument juridique international de vaste portée pour lutter contre tous les aspects de l'introduction clandestine transnationale de migrants par terre, air et mer,

l) *Soulignant* combien il importe que les États s'acquittent rigoureusement des obligations que leur font les dispositions de la Convention relative au statut des réfugiés⁶ adoptée en 1951 et du Protocole de 1967 relatif au statut des réfugiés⁷ et affirmant que le

⁴ Plusieurs délégations ont estimé que le préambule devait contenir des dispositions décrivant les causes du mouvement illégal des personnes et réaffirmant le principe de la libre circulation des personnes. La plupart des délégations ont considéré qu'il serait fort utile d'examiner le préambule une fois définitivement mis au point le texte des articles de fond.

⁵ Plusieurs délégations ont estimé qu'il faudrait également aborder la question des réfugiés (voir par. 2 de l'article 5 ci-après).

⁶ Nations Unies, *Recueil des Traités*, vol. 189, n° 2545.

⁷ *Ibid.*, vol. 606, n° 8791.

présent Protocole n'a aucune incidence sur la protection accordée en vertu de la Convention de 1951 et du Protocole de 1967 ainsi que d'autres dispositions du droit international,

m) *Rappelant* les travaux de l'Organisation maritime internationale concernant les pratiques dangereuses liées au trafic ou au transport par mer de migrants en situation illégale, en particulier les travaux du Comité de la sécurité maritime, qui a approuvé les mesures intérimaires visant la lutte contre les pratiques dangereuses liées au trafic ou au transport de migrants par mer⁸,

n) *[Ajouter un paragraphe sur les décisions de l'Organisation de l'aviation civile internationale]*,

o) *Réaffirmant* le respect de la souveraineté et de l'intégrité territoriale de tous les États, y compris leur droit de maîtriser les flux migratoires,]

p) *Désireux* de compléter la Convention des Nations Unies contre la criminalité transnationale organisée par un protocole qui visera expressément à lutter contre l'introduction clandestine de migrants et qui constituera une première étape vers l'élimination de ce type de criminalité⁹,

q) *Déclarant* qu'un tel instrument doit être axé sur la prévention du crime et la justice pénale, en particulier pour ce qui est des activités des personnes qui organisent et facilitent l'introduction clandestine de migrants,]

Sont convenus de ce qui suit:

I. Dispositions générales relatives à l'introduction clandestine de migrants par terre, air et mer

Option 1

Article premier

Relation avec la Convention des Nations Unies contre la criminalité transnationale organisée

Le présent Protocole complète la Convention des Nations Unies contre la criminalité transnationale organisée (dénommée ci-après "la Convention") faite à [...], et, pour les États Parties au présent Protocole, les deux instruments sont lus et interprétés ensemble comme formant un seul instrument.¹⁰

⁸ Une délégation a estimé que, si la circulaire de l'Organisation maritime internationale contenant les mesures intérimaires en question (MSC/Circ.896) pouvait être une source d'inspiration, l'élaboration du texte du présent instrument ne devait pas lui être nécessairement subordonnée.

⁹ Une délégation a estimé que le préambule devait être complété par des dispositions qui mettraient en évidence les effets du trafic ou de l'introduction clandestine de migrants sur la sécurité nationale ainsi que la nécessité de renforcer la coopération et la coordination entre les États.

¹⁰ Pour la discussion sur la relation entre la Convention et les instruments internationaux dont l'élaboration a été confiée au Comité spécial en vertu des résolutions 53/111 et 53/114 de l'Assemblée générale, voir également le rapport du Comité spécial sur les travaux de sa première session (A/AC.254/9). Lors de la quatrième session du Comité, certaines délégations ont déclaré préférer l'option 1 alors que d'autres estimaient qu'il était trop tôt pour se prononcer. Une délégation a suggéré que le principe de l'application *mutatis mutandis*, qui figure à l'option 2, devrait être inclus dans le texte de l'option 1. Une autre délégation a suggéré de transférer l'article au chapitre concernant les dispositions finales.

Option 2

Article premier

*Application de la Convention des Nations Unies
contre la criminalité transnationale organisée*

Les dispositions des articles [...] de la Convention des Nations Unies contre la criminalité transnationale organisée (dénommée ci-après “la Convention”), faite à [...], s’appliquent aussi *mutatis mutandis* au présent Protocole.

Article 2¹¹

Définitions

1. Aux fins du présent Protocole:

- a) L’expression “introduction clandestine de migrants” désigne le fait d’assurer intentionnellement¹² dans le but d’en tirer profit¹³ l’entrée illégale ou le séjour illégal¹⁴ dans un État d’une personne qui n’a ni la nationalité ni le statut de résident permanent de cet État¹⁵;
- b) L’expression “entrée illégale” désigne le passage de frontières alors que les conditions nécessaires à l’entrée légale dans l’État d’accueil ne sont pas satisfaites;
- c) L’expression “séjour illégal” désigne le séjour sur le territoire d’un État alors que les conditions nécessaires au séjour légal dans cet État ne sont pas satisfaites;¹⁶

¹¹ Les articles concernant les définitions (article 2) et l’objet (article 3) devront être revus en fonction des options proposées dans la suite du texte qui auront été retenues. Il faudra également revoir ces articles afin de les harmoniser avec les dispositions de la Convention.

¹² Une délégation a estimé que la notion “d’assurer l’entrée illégale” posait problème. Selon elle, il serait préférable de mentionner le fait d’être complice de la violation des lois nationales sur l’immigration et le fait de faciliter et d’encourager une telle violation. Lors de la quatrième session du Comité spécial, une délégation a suggéré de remplacer l’expression “d’assurer intentionnellement ... l’entrée illégale” par l’expression “d’assurer intentionnellement ... et de manière répétée l’entrée illégale” ou par l’expression “d’assurer intentionnellement ... et de manière organisée l’entrée illégale”. D’autres délégations se sont toutefois déclarées opposées à cette suggestion.

¹³ Lors de la quatrième session du Comité spécial, certaines délégations ont suggéré de supprimer les mots “dans le but d’en tirer profit”, mais d’autres étaient favorables à son maintien. Une délégation a suggéré de remplacer le mot “profit” par les mots “un produit”.

¹⁴ Lors de la quatrième session du Comité spécial, certaines délégations ont suggéré de supprimer les mots “ou le séjour illégal”, tandis que d’autres étaient favorables à leur maintien.

¹⁵ Lors de la quatrième session du Comité spécial, une délégation a suggéré de supprimer l’expression “d’une personne qui n’a ni la nationalité ni le statut de résident permanent de cet État”.

¹⁶ Lors de la quatrième session du Comité spécial, certaines délégations ont suggéré de supprimer cet alinéa si les mots “séjour illégal” devaient être supprimés de l’alinéa a).

d) Le terme “profit” désigne tout bien, bénéfice ou avantage tiré directement ou indirectement¹⁷ de l’introduction clandestine d’un migrant, y compris la participation escomptée ou à venir du migrant^{19,20} à des activités criminelles²¹;

e) L’expression “document de voyage ou d’identité frauduleux”²² désigne tout document de voyage ou d’identité:

i) Qui a été établi, falsifié ou modifié dans sa substance par une personne ou autorité autre que celle légalement habilitée à établir ou à délivrer le document de voyage ou d’identité au nom d’un État; ou

ii) Qui a été délivré ou obtenu de manière irrégulière²³ moyennant fausse déclaration, corruption²⁴, contrainte ou d’une autre manière illégale;²⁵ ou

iii) Qui est utilisé par une personne autre que le titulaire légitime;²⁶

f) Le terme “véhicule” désigne tout moyen de transport pouvant être utilisé pour le transport par terre ou air;

g) Le terme “navire” désigne tout type d’engin aquatique, y compris un engin sans tirant d’eau et un hydravion, utilisé ou capable d’être utilisé comme moyen de transport sur l’eau, à l’exception d’un navire de guerre, d’un navire de guerre auxiliaire ou autre navire appartenant à un gouvernement ou exploité par lui, tant qu’il est utilisé exclusivement pour un service public non commercial.²⁷

2. Aux fins du présent Protocole, chaque État Partie considère l’entrée illégale ou le séjour illégal sur le territoire de tout autre État Partie comme équivalant à une entrée illégale ou un séjour illégal sur son propre territoire.²⁸

¹⁷ Lors de la quatrième session du Comité spécial, une délégation a suggéré de supprimer le reste de l’alinéa après le mot “indirectement”.

¹⁸ Lors de la quatrième session du Comité spécial, on a suggéré de supprimer les mots “tiré ... de l’introduction clandestine d’un migrant”.

¹⁹ Lors de la quatrième session du Comité spécial, plusieurs délégations ont suggéré que la définition du terme “profit” devrait tenir compte des discussions du Comité spécial sur l’article 2 *bis* de la Convention concernant les avantages financiers ou autres avantages matériels.

²⁰ Lors de la quatrième session du Comité spécial, certaines délégations ont suggéré de supprimer les mots “y compris la participation escomptée ou à venir du migrant à des activités criminelles”.

²¹ Lors de la quatrième session du Comité spécial, certaines délégations ont suggéré de remplacer le mot “criminelles” par le mot “illégal”.

²² Lors de la quatrième session du Comité spécial, certaines délégations ont suggéré que le projet de protocole ne devrait pas définir les documents de voyage ou d’identité frauduleux.

²³ Lors de la quatrième session du Comité spécial, une délégation a suggéré d’insérer le mot “modifié” après le mot “délivré”.

²⁴ Lors de la quatrième session du Comité spécial, certaines délégations ont suggéré de supprimer le mot “corruption”.

²⁵ Lors de la quatrième session du Comité spécial, une délégation a suggéré de supprimer cet alinéa.

²⁶ Lors de la quatrième session du Comité spécial, certaines délégations ont suggéré de supprimer cet alinéa, tandis qu’une autre délégation a recommandé de le déplacer à l’article 4.

²⁷ La définition du terme “navire” est tiré du paragraphe 2 des mesures intérimaires (MSC/Circ.896, annexe). Lors de la quatrième session du Comité spécial, plusieurs délégations ont suggéré de reprendre pour les mesures intérimaires le texte de la Convention sur le droit de la mer. Il a également été suggéré de remplacer les mots “d’un navire de guerre auxiliaire ou autre navire appartenant à un gouvernement ou exploité par lui, tant qu’il est utilisé exclusivement pour un service public non commercial” par les mots “ou tout autre navire appartenant à un gouvernement”.

²⁸ Lors de la quatrième session du Comité spécial, une délégation a suggéré soit de supprimer cet alinéa soit de le transférer à l’article sur la compétence ou à celui sur la criminalisation.

Article 3²⁹

Objet

Le présent Protocole a pour objet:

a) De conférer le caractère d'infraction pénale à l'introduction clandestine de migrants dans la législation nationale de chaque État Partie, [lorsqu'elle ressortit à la criminalité transnationale organisée, telle que définie dans la Convention];³⁰

b) De promouvoir et de faciliter la coopération entre les États Parties afin de prévenir le délit d'introduction clandestine de migrants, d'enquêter sur celui-ci et d'en poursuivre les auteurs.³¹

Article 4

Criminalisation

Option 1

1. Les États Parties qui ne l'ont pas encore fait adoptent les mesures législatives ou autres nécessaires pour conférer le caractère d'infraction pénale à l'introduction clandestine de migrants³² [lorsqu'elle ressortit à la criminalité transnationale organisée telle que définie dans la Convention].³³

2. Les États Parties qui ne l'ont pas encore fait adoptent³⁴ des mesures législatives ou autres nécessaires pour conférer le caractère d'infraction pénale aux activités ci-après [, lorsqu'elles ressortissent à la criminalité transnationale organisée telle que définie dans la Convention].³⁵

²⁹ Voir la note 9 ci-dessus. Certaines délégations ont estimé que le Comité spécial devrait examiner s'il convient de lier les infractions visées par le présent Protocole à la criminalité organisée et, dans l'affirmative, de quelle manière.

³⁰ Ce libellé est provisoire; la version finale sera fonction du résultat des négociations sur les définitions devant figurer dans le projet de convention (voir également la note 11 ci-dessus). Lors de la quatrième session du Comité spécial, plusieurs délégations ont suggéré d'enlever les crochets, et une délégation a suggéré de supprimer cet alinéa. Il a également été suggéré de transférer le texte entre crochets à l'alinéa b) ou à l'article 4.

³¹ Lors de la quatrième session du Comité spécial, certaines délégations ont suggéré d'insérer après le mot "migrants" les mots "lorsque leur vie, leur sécurité ou leur liberté sont menacées". Certaines délégations ont suggéré que cet alinéa mette l'accent sur la prévention du délit d'introduction clandestine de migrants par des groupes organisés, les enquêtes concernant ce délit et la poursuite de ses auteurs. Il a également été suggéré de déplacer cet alinéa avant l'alinéa a) et d'ajouter les mots "ainsi que de protéger les victimes de ce délit, y compris leurs droits fondamentaux" à la fin de l'alinéa.

³² Une délégation a proposé que non seulement les personnes physiques mais également les personnes morales soient visées, des entreprises de voyages étant susceptibles d'être impliquées.

³³ Ce libellé est provisoire; la version finale sera fonction des résultats des négociations sur les définitions devant figurer dans le projet de convention (voir également note 11 ci-dessus). Lors de la quatrième session du Comité spécial, de nombreuses délégations ont suggéré de supprimer les crochets afin de bien montrer que le Protocole ne devrait faire obligation aux États Parties de conférer le caractère d'infraction pénale à l'introduction clandestine de migrants que lorsqu'elle ressortit à la criminalité transnationale organisée. D'autres délégations ont préféré maintenir les crochets, estimant qu'il n'existe pas dans la Convention de définition de la criminalité transnationale organisée.

³⁴ Lors de la quatrième session du Comité spécial, une délégation a suggéré de remplacer le mot "adoptent" par les mots "peuvent adopter".

³⁵ Ce libellé est provisoire; la version finale sera fonction du résultat des négociations sur les définitions devant figurer dans le projet de convention (voir également la note 11 ci-dessus). Lors de la quatrième session du Comité spécial, de nombreuses délégations ont suggéré de supprimer les crochets alors que d'autres ont

- a) Fabriquer, procurer ou fournir de façon intentionnelle un document de voyage ou d'identité frauduleux; et
- b) Connaissant le caractère frauduleux d'un document de voyage ou d'identité³⁶:
 - i) Se servir d'un tel document, le détenir³⁷, en faire commerce ou le considérer comme valable³⁸; et
 - ii) Faire en sorte qu'on puisse s'en servir, le détenir, en faire commerce ou le considérer comme valable.

Option 2³⁹

1. Les États Parties qui ne l'ont pas encore fait adoptent les mesures législatives ou autres nécessaires pour conférer aux actes suivants le caractère d'infraction pénale lorsqu'ils sont commis par un groupe criminel organisé:

- a) L'introduction clandestine de migrants; et
- b) Lorsque ces actes sont commis intentionnellement:
 - i) La fabrication, l'achat ou la fourniture d'un document de voyage ou d'identité frauduleux;
 - ii) L'utilisation, la détention, le commerce d'un tel document ou le fait de le considérer comme valable; ou
 - iii) Faire en sorte que l'on puisse se servir d'un tel document, le détenir, en faire commerce ou le considérer comme valable aux fins de l'introduction clandestine de migrants.

3. Chaque État Partie adopte⁴⁰ également les mesures législatives ou autres nécessaires pour conférer le caractère d'infraction pénale aux activités suivantes:

- a) Tenter de commettre une infraction au sens des paragraphes 1 et 2 du présent article;
- b) Se rendre complice⁴¹ d'une infraction au sens des paragraphes 1 et 2 du présent article;⁴²

préférés les maintenir (voir la note 24 ci-dessus). Plusieurs délégations ont suggéré de regrouper le paragraphe 2 et le paragraphe 1 du présent article, et une délégation a recommandé de déplacer ce paragraphe à l'article 2. Une autre délégation a suggéré de le supprimer.

³⁶ Lors de la quatrième session du Comité spécial, de nombreuses délégations ont suggéré de supprimer cet alinéa, alors que d'autres ont suggéré d'y ajouter le membre de phrase "aux fins de faire passer clandestinement des frontières à une autre personne".

³⁷ Lors de la quatrième session du Comité spécial, une délégation a suggéré d'insérer, dans la version anglaise, le mot "trading" après le mot "possessing".

³⁸ Lors de la quatrième session du Comité spécial, une délégation a suggéré de supprimer les mots "en faire commerce ou le considérer comme valable".

³⁹ Lors de la quatrième session du Comité spécial, l'Afrique du Sud a suggéré d'incorporer cette option dans le corps principal du texte, de façon à regrouper les paragraphes 1 et 2 de l'article 4.

⁴⁰ Lors de la quatrième session du Comité spécial, une délégation a suggéré de remplacer le mot "adopte" par les mots "est encouragé à adopter, selon qu'il convient".

⁴¹ Lors de la quatrième session du Comité spécial, une délégation a suggéré de remplacer les mots "se rendre complice d'" par "participer à".

⁴² Certaines délégations ont estimé qu'en dépit des dispositions du paragraphe 6 du présent article, la notion de complicité devait être précisée.

c) Organiser la commission d'une infraction au sens des paragraphes 1 et 2 du présent article ou donner l'ordre à d'autres personnes de la commettre⁴³; ou

[d) Contribuer de toute autre manière à la commission d'une infraction au sens du présent article par un groupe de personnes agissant de concert; cette contribution doit être délibérée et faite soit pour faciliter l'activité criminelle générale du groupe ou en servir les buts, soit en pleine connaissance de l'intention du groupe de commettre l'infraction ou les infractions visées].⁴⁴

4. Les États Parties rendent la commission des infractions visées au présent article passible de peines qui tiennent compte de la gravité de ces infractions.

Option 1

5. Les États Parties qui ne l'ont pas encore fait adoptent les mesures législatives ou autres nécessaires pour conférer le caractère de circonstance aggravante à l'introduction clandestine de migrants dans des conditions qui mettent en danger ou sont susceptibles⁴⁵ de mettre en danger la vie ou la sécurité des personnes que l'on fait entrer ou que l'on tente de faire entrer illégalement⁴⁶.

6. Les États Parties qui ne l'ont pas encore fait adoptent les mesures législatives ou autres nécessaires pour conférer le caractère de circonstance aggravante à l'exploitation ou au traitement inhumain ou dégradant des personnes que l'on fait entrer ou que l'on tente de faire entrer illégalement⁴⁷.

Option 2⁴⁸

5. Les États parties qui ne l'ont pas encore fait adoptent les mesures législatives ou autres nécessaires pour conférer le caractère de circonstance aggravante à l'introduction clandestine de migrants quand celle-ci:

- a) Met en danger ou est susceptible de mettre en danger la vie ou la sécurité des personnes que l'on fait entrer ou que l'on tente de faire entrer illégalement; ou
- b) S'accompagne d'un traitement inhumain ou dégradant de ces personnes.

⁴³ Lors de la quatrième session du Comité spécial, certaines délégations ont suggéré d'insérer les mots " ou tenter de commettre une telle infraction" après les mots "de la commettre" et de supprimer en conséquence l'alinéa a).

⁴⁴ Cet alinéa a été proposé par les délégations du Canada et des États-Unis d'Amérique; son libellé est repris de l'alinéa c) du paragraphe 3 de l'article 2 de la Convention internationale pour la répression des attentats terroristes à l'explosif (résolution 52/164 de l'Assemblée générale, annexe) et vise à s'assurer que le Protocole aura une portée suffisamment large pour couvrir à la fois l'association de malfaiteurs et la participation à une organisation criminelle.

⁴⁵ Lors de la quatrième session du Comité spécial, une délégation a suggéré d'insérer le mot "raisonnablement" avant le mot "susceptible".

⁴⁶ Lors de la quatrième session du Comité spécial, une délégation a suggéré de faire de la commission répétée du délit d'introduction clandestine de migrants une circonstance aggravante.

⁴⁷ Lors de la quatrième session du Comité spécial, certaines délégations ont appelé l'attention sur le fait que cet alinéa pourrait faire double emploi avec les dispositions du projet révisé de protocole additionnel à la Convention des Nations Unies contre la criminalité transnationale organisée visant à prévenir, réprimer et punir le trafic de personnes, en particulier des femmes et des enfants (A/AC.254/4/Add.3/Rev.3).

⁴⁸ Lors de la quatrième session du Comité spécial, l'Autriche a suggéré de transférer cette option dans le corps principal du texte, afin de regrouper les paragraphes 5 et 6 du présent article.

Option 1

7. Les personnes que l'on fait entrer et/ou séjourner illégalement ou que l'on tente de faire entrer et/ou séjourner illégalement par voie d'introduction clandestine ne tombent pas sous le coup du présent Protocole.⁴⁹

Option 2⁵⁰

7. Les personnes que l'on fait entrer et/ou séjourner illégalement ou que l'on tente de faire entrer et/ou séjourner illégalement par voie d'introduction clandestine ne sont pas passibles de peines [en vertu du présent Protocole]⁵¹.

7 bis. Aucune disposition du présent Protocole n'empêche un État Partie de prendre des mesures contre une personne dont la conduite constitue une infraction en vertu [de sa législation interne ou]⁵² de toute autre disposition du présent Protocole sur la criminalisation.

Article 5

Champ d'application

1. Le présent Protocole s'applique à l'introduction clandestine de migrants lorsqu'elle ressortit à la criminalité organisée telle que définie à l'article 2 de la Convention.⁵³

2. Les dispositions du présent Protocole sont sans préjudice des obligations contractées par les États Parties aux termes de la Convention de 1951⁵⁴ et du Protocole de 1967⁵⁵ relatif au statut des réfugiés⁵⁶.

Article 6

⁴⁹ Certaines délégations craignent que ce paragraphe ne nuise à l'application des lois nationales sur l'immigration. Lors de la quatrième session du Comité spécial, plusieurs délégations ont souligné qu'elles estimaient cette disposition importante et que toutes les autres dispositions du Protocole devaient par conséquent être compatibles avec elle. Il a été insisté sur le fait que l'objectif du Protocole était de servir d'instrument permettant aux États d'engager des poursuites contre les auteurs du délit d'introduction clandestine de migrants. Dans ce contexte, il est évident que la criminalisation du migrant n'est ni voulu, ni souhaitable. Toutefois, plusieurs délégations craignaient que le Protocole ne conduise à accorder l'immunité aux migrants illégaux, en particulier s'ils ont commis une infraction, notamment s'ils ont introduit clandestinement d'autres migrants.

⁵⁰ Le texte de cette option n'a pas été examiné lors de la quatrième session du Comité spécial. Toutefois, la question a été examinée en détail par les délégations intéressées et les résultats de cet examen apparaissent dans le texte ainsi que dans les notes pertinentes.

⁵¹ Certaines délégations ont estimé que la référence au Protocole serait incompatible avec l'intention reconnue du paragraphe 7 *bis* de la présente option, qui est de permettre la poursuite des migrants qui ont participé à des activités criminelles, telles que l'introduction clandestine de migrants.

⁵² Certaines délégations considéraient que ce membre de phrase était incompatible avec l'intention reconnue du paragraphe 7 de la présente option dans la mesure où il permet, selon l'interprétation qu'elles en donnent, aux dispositions du droit interne qui confèrent le caractère d'infraction à l'entrée illégale d'aller à l'encontre des dispositions du Protocole qui font que les migrants en tant que tels ne sont pas passibles de sanction.

⁵³ Voir la note 11 ci-dessus.

⁵⁴ Nations Unies, *Recueil des traités*, vol. 189, n° 2545.

⁵⁵ *Ibid.*, vol. 606, n° 8791.

⁵⁶ Lors de la quatrième session du Comité spécial, certaines délégations ont suggéré d'insérer à l'article 5 une clause de sauvegarde similaire à celle figurant à l'article 15 du projet révisé de protocole additionnel visant à prévenir, réprimer et punir le trafic de personnes, en particulier des femmes et des enfants. D'autres délégations ont recommandé d'insérer une telle clause de sauvegarde à la fin du Protocole. Une délégation a suggéré d'inclure à l'article 4 le principe de non-refoulement, et a rappelé qu'il était nécessaire de faire référence au droit humanitaire.

Compétence⁵⁷

1. Chaque État Partie prend les mesures législatives nécessaires pour établir sa compétence à l'égard des infractions visées à l'article 4 du présent Protocole conformément à l'article 9 de la Convention.

2. Si plusieurs États Parties ont l'intention d'exercer leur compétence à l'égard d'un délinquant présumé conformément au paragraphe 1 du présent article et à l'article 9 de la Convention, ils se consultent en vue de renoncer à cette compétence afin que des poursuites puissent être engagées sur le territoire de l'État Partie le plus directement lésé par l'introduction clandestine de migrants.⁵⁸

II. Introduction clandestine de migrants par mer

Article 7

Mesures de lutte contre l'introduction clandestine de migrants par mer

1. Les États Parties coopèrent dans toute la mesure possible en vue de prévenir et de mettre fin à l'introduction clandestine de migrants par mer, conformément au droit international de la mer et à tous les instruments internationaux pertinents généralement acceptés.⁵⁹

2. Un État Partie qui a des motifs raisonnables de soupçonner qu'un navire battant son pavillon ou se prévalant de l'immatriculation sur son registre, sans nationalité ou possédant en réalité la nationalité de l'État Partie en question bien qu'il batte un pavillon étranger ou refuse d'arborer son pavillon se livre à l'introduction clandestine de migrants par mer peut demander à d'autres États Parties de l'aider à mettre fin à l'utilisation dudit navire dans ce but. Les États Parties ainsi requis fournissent cette assistance dans la mesure du raisonnable compte tenu des circonstances.⁶⁰

3. Un État Partie qui a des motifs raisonnables de soupçonner qu'un navire exerçant la liberté de navigation conformément au droit international et battant le pavillon ou portant une immatriculation d'un autre État Partie se livre à l'introduction clandestine de migrants peut le notifier à l'État du pavillon, demander confirmation de l'immatriculation et, si celle-ci est confirmée, demander l'autorisation à cet État de prendre les mesures appropriées à l'égard de ce navire.⁶¹ L'État du pavillon peut notamment autoriser l'État requérant à :

- a) Arraisonner le navire;
- b) Inspecter le navire; et

⁵⁷ Il est entendu que les dispositions concernant l'extradition, l'entraide judiciaire et les autres formes de coopération internationale en matière pénale prévues dans la Convention s'appliqueraient au présent Protocole. Il est également entendu que toute disposition relative aux droits fondamentaux des détenus devrait figurer dans la Convention. Il faut toutefois se pencher de nouveau sur la question de savoir si des dispositions supplémentaires sont nécessaires étant donné la nature spécifique du Protocole.

⁵⁸ Certaines délégations ont estimé que ce paragraphe devrait être harmonisé avec l'article 9 de la Convention.

⁵⁹ Le libellé de cette disposition s'inspire du paragraphe 1 de l'article 17 de la Convention des Nations Unies contre le trafic illicite de stupéfiants et de substances psychotropes de 1988 (Convention de 1988) et du paragraphe 8 des mesures intérimaires (MSC/Circ. 896, annexe).

⁶⁰ Le libellé de cette disposition s'inspire du paragraphe 2 de l'article 17 de la Convention de 1988 et du paragraphe 11 des mesures intérimaires (MSC/Circ. 896, annexe).

⁶¹ Le libellé de cette disposition s'inspire du paragraphe 3 de l'article 17 de la Convention de 1988.

c) S'il est prouvé que le navire se livre à l'introduction clandestine de migrants, prendre les mesures appropriées à l'égard du navire, des personnes qui se trouvent à bord et de la cargaison, ainsi que l'État du pavillon l'en aura autorisé.⁶²

4. Un État Partie qui a pris une des mesures prévues au paragraphe 3 du présent article informe sans retard l'État du pavillon concerné des résultats de cette mesure.⁶³

5. Chaque État Partie répond sans retard à toute demande que lui adresse un autre État Partie en vue de déterminer si un navire qui se prévaut de l'immatriculation sur son registre ou bat son pavillon y est autorisé, ainsi qu'aux demandes d'autorisation présentées en application du paragraphe 3 du présent article.⁶⁴

6. L'État du pavillon peut, dans la mesure compatible avec les dispositions du paragraphe 1 du présent article, subordonner son autorisation à des conditions arrêtées entre lui et l'État requérant, notamment en ce qui concerne la responsabilité et la portée des mesures à prendre, y compris le recours à la force.⁶⁵ Les États Parties ne prennent aucune mesure supplémentaire sans l'autorisation expresse de l'État du pavillon, à l'exception de celles qui sont nécessaires pour écarter un danger imminent ou de celles qui résultent d'accords bilatéraux ou multilatéraux pertinents.⁶⁶

7. Chaque État Partie désigne l'autorité ou, le cas échéant, les autorités habilitées à recevoir des informations sur l'introduction clandestine de migrants et à répondre aux demandes d'assistance, de confirmation de l'immatriculation sur son registre ou du droit de battre son pavillon, ainsi qu'aux demandes d'autorisation en vue de prendre des mesures appropriées.⁶⁷

8. Lorsqu'il existe des motifs raisonnables de soupçonner qu'un navire se livre à l'introduction clandestine de migrants par mer et qu'il est conclu, conformément au droit international de la mer, que ce navire est sans nationalité, ou qu'il a été assimilé à un navire sans nationalité, les États Parties procèdent à l'inspection du navire, selon que de besoin. Si les conclusions de cette inspection indiquent que le navire se livre à l'introduction clandestine de migrants, les États Parties prennent des mesures appropriées en vertu de leur droit interne et du droit international pertinents.⁶⁸

9. Lorsqu'il est prouvé qu'un navire se livre à l'introduction clandestine de migrants par mer, les États Parties:

a) Veillent à la sécurité et au traitement humanitaire des personnes à bord, et à ce que toute mesure prise à l'égard du navire soit écologiquement rationnelle; et

b) Prennent des mesures appropriées en vertu de leur droit interne et du droit international pertinents.⁶⁹

⁶² Le libellé de cette disposition s'inspire du paragraphe 4 de l'article 17 de la Convention de 1988.

⁶³ Le libellé de cette disposition s'inspire du paragraphe 8 de l'article 17 de la Convention de 1988 et du paragraphe 12 des mesures intérimaires (MSC/Circ.896, annexe).

⁶⁴ Le libellé de cette disposition s'inspire du paragraphe 7 de l'article 17 de la Convention de 1988 et du paragraphe 14 des mesures intérimaires (MSC/Circ.896, annexe).

⁶⁵ Le libellé de cette disposition s'inspire du paragraphe 6 de l'article 17 de la Convention de 1988.

⁶⁶ Le libellé de cette disposition s'inspire du paragraphe 13 des mesures intérimaires (MSC/Circ.896, annexe). Certaines délégations craignent que ces exceptions ne couvrent pas la totalité des scénarios possibles.

⁶⁷ Le libellé de cette disposition s'inspire du paragraphe 7 de l'article 17 de la Convention de 1988 et du paragraphe 21 des mesures intérimaires (MSC/Circ.896, annexe).

⁶⁸ Le libellé de cette disposition s'inspire du paragraphe 16 des mesures intérimaires (MSC/Circ.896, annexe).

⁶⁹ Le libellé de cette disposition s'inspire du paragraphe 17 des mesures intérimaires (MSC/Circ.896, annexe).

10. Lorsque des mesures sont prises à l'encontre d'un navire soupçonné de se livrer à l'introduction clandestine de migrants par mer, l'État Partie concerné tient compte de la nécessité de ne pas porter atteinte à la sécurité de la vie en mer et à celle du navire et de sa cargaison, et de ne pas porter préjudice aux intérêts commerciaux et juridiques de l'État du pavillon ou de tout autre État intéressé.⁷⁰

11. Les États Parties prennent, adoptent ou appliquent de telles mesures conformément au droit international et compte dûment tenu:

a) Du pouvoir de l'État du pavillon d'exercer sa compétence et son contrôle pour les questions d'ordre administratif, technique et social concernant le navire;

b) Des droits et obligations et de l'exercice de la compétence des États côtiers, conformément au droit international de la mer.⁷¹

12. Toute mesure prise en mer en vertu du présent article n'est exécutée que par des navires de guerre ou des aéronefs militaires, ou d'autres navires ou aéronefs à ce dûment habilités, portant visiblement une marque extérieure et identifiables comme étant au service de l'État.⁷²

13. Les mesures prises, adoptées ou appliquées en vertu du présent Protocole sont conformes au droit international de la mer et à tous les instruments internationaux pertinents généralement acceptés, tels que la Convention de 1951 relative au statut des réfugiés et le Protocole de 1967 qui la complète.⁷³

14. Les États Parties envisagent de conclure des accords bilatéraux ou régionaux en vue de faciliter la coopération aux fins de l'application de mesures appropriées, efficaces et effectives pour prévenir et mettre fin à l'introduction clandestine de migrants par mer.⁷⁴ Les États Parties encouragent également la conclusion d'arrangements opérationnels concernant des cas spécifiques (arrangements ad hoc).⁷⁵

III. Coopération, mesures de prévention et autres mesures

Article 8

Mesures et mécanismes d'application

1. Les Parties adoptent toute mesure législative ou administrative nécessaire pour s'acquitter des obligations découlant du présent Protocole, dans le respect des principes de souveraineté, d'intégrité territoriale et de non-ingérence dans les affaires intérieures des États.

2. Les Parties envisagent la conclusion d'ententes ou d'accords bilatéraux ou régionaux en vue:

⁷⁰ Le libellé de cette disposition s'inspire du paragraphe 5 de l'article 17 de la Convention de 1988 et du paragraphe 7 des mesures intérimaires (MSC/Circ.896, annexe).

⁷¹ Le libellé de cette disposition s'inspire du paragraphe 11 de l'article 17 de la Convention de 1988 et du paragraphe 6 des mesures intérimaires (MSC/Circ. 896, annexe).

⁷² Le libellé de cette disposition s'inspire du paragraphe 10 de l'article 17 de la Convention de 1988 et du paragraphe 20 des mesures intérimaires (MSC/Circ. 896, annexe).

⁷³ Le libellé de cette disposition s'inspire du paragraphe 5 des mesures intérimaires (MSC/Circ. 896, annexe)

⁷⁴ Le libellé de cette disposition s'inspire du paragraphe 9 de l'article 17 de la Convention de 1988 et du paragraphe 9 des mesures intérimaires (MSC/Circ.896, annexe).

⁷⁵ Le libellé de cette disposition s'inspire du paragraphe 10 des mesures intérimaires (MSC/Circ. 896, annexe)

- a) D'établir, conformément au présent Protocole, les mesures les plus appropriées et les plus efficaces pour prévenir, contrecarrer et endiguer l'introduction clandestine et illégale de migrants; ou
- b) De renforcer les dispositions du présent Protocole entre eux.

Article 9

Mesures législatives et administratives supplémentaires

Les États Parties prennent les mesures législatives ou autres supplémentaires qu'ils jugent nécessaires pour empêcher que les moyens de transport exploités par des transporteurs commerciaux ne soient utilisés pour commettre des infractions établies conformément à l'article 4 du présent Protocole. Ces mesures consistent, le cas échéant, à infliger des amendes et à procéder à des confiscations pour faire en sorte que les transporteurs, y compris toute compagnie de transport ou encore propriétaire ou exploitant d'un navire ou d'un véhicule quelconque, contrôlent tous les passagers afin de vérifier qu'ils possèdent chacun un passeport et un visa valides, lorsqu'il y a lieu, ou tout autre document nécessaire pour entrer légalement dans l'État d'accueil.

Article 10

Information

1. Chaque État Partie prend des mesures visant à organiser des campagnes d'information ou à les intensifier de sorte à sensibiliser le public au fait que l'introduction clandestine de migrants est une activité délictueuse fréquemment perpétrée par des organisations criminelles aux fins d'en tirer profit et qu'elle fait courir de graves risques aux migrants concernés.
2. En application de l'article 22 de la Convention, les États Parties coopèrent dans le domaine de l'information afin d'empêcher que les migrants potentiels ne soient victimes des organisations criminelles.
3. Sans préjudice des articles 19 et 20 de la Convention, les États Parties, aux fins de la réalisation des objectifs du présent Protocole, échangent, dans le respect de leur législation nationale respective et des traités ou accords applicables, des informations pertinentes concernant notamment:
 - a) Les points d'embarquement ou de destination, les itinéraires empruntés, les transporteurs et les moyens de transport dont on sait ou dont on soupçonne qu'ils sont utilisés par des organisations criminelles se livrant à l'introduction clandestine de migrants;
 - b) L'identité des organisations criminelles ou associations de malfaiteurs dont on sait ou dont on soupçonne qu'elles se livrent à l'introduction clandestine de migrants, et les procédés auxquels elles ont recours;
 - c) L'authenticité et le format des documents de voyage délivrés par un État Partie, ainsi que la notification du vol de documents de voyage ou d'identité vierges et de l'usage impropre qui en est fait;
 - d) Les techniques et procédés employés pour cacher et transporter des personnes, la modification, la reproduction et l'acquisition illicites ou tout autre usage impropre de documents de voyage ou d'identité utilisés dans l'introduction clandestine de migrants, et les moyens de détecter de tels actes;

e) Les données d'expériences, pratiques et mesures d'ordre législatif tendant à prévenir, à contrecarrer et à éliminer l'introduction clandestine de migrants; et

f) Les informations d'ordre scientifique et technique pertinentes permettant aux services de répression de renforcer mutuellement leur capacité à prévenir ou détecter l'introduction clandestine de migrants et à enquêter à ce sujet ainsi qu'à traduire en justice ceux qui y sont impliqués.

Article 11

Prévention

1. Chaque État Partie adopte les mesures nécessaires pour détecter et prévenir l'introduction clandestine de migrants entre son territoire et celui d'autres États Parties et, à cette fin, renforce les contrôles aux frontières, notamment pour ce qui est du contrôle des personnes et des documents de voyage ou d'identité et, au besoin, inspecte et saisit les véhicules et navires en cause.

2. Sans préjudice de l'article 19 de la Convention, les États Parties envisagent de resserrer les liens de coopération entre leurs organes chargés des contrôles aux frontières, notamment par l'établissement et le maintien de voies de communication directes.

Article 12

Vérification des documents

1. Les États Parties adoptent les mesures nécessaires pour faire en sorte que les documents de voyage ou d'identité délivrés par eux soient d'une qualité telle qu'on ne puisse facilement et illicitement les modifier, les reproduire, les délivrer ou en faire un autre usage impropre.

2. Chaque État Partie adopte les mesures nécessaires pour assurer l'intégrité des documents de voyage ou d'identité délivrés par lui ou en son nom et pour veiller à ce que ces documents soient établis, délivrés, vérifiés, utilisés et acceptés conformément à la loi.

Article 13

Légitimité et validité des documents

Chaque État Partie, à la demande d'un autre État Partie et sous réserve de la législation interne de l'État requis, vérifie sans délai injustifié ou déraisonnable la légitimité et la validité des documents de voyage ou d'identité délivrés au nom de l'État requis, dont on soupçonne qu'ils sont utilisés pour l'introduction clandestine de migrants.

Article 14

Formation

1. Chaque État Partie organise ou intensifie la formation spécialisée des fonctionnaires de l'immigration et d'autres services compétents en matière de prévention de l'introduction clandestine de migrants et de traitement à appliquer aux migrants introduits clandestinement.

2. Les États Parties coopèrent entre eux et avec les organisations internationales compétentes, selon qu'il convient, de sorte à dispenser, sur leur territoire, une formation adéquate aux personnels des services compétents dans le but de prévenir, de contrecarrer et

d'éliminer l'introduction clandestine de migrants et de garantir les droits des personnes victimes [de l'introduction clandestine], [du trafic] et du transport illégal. Une telle formation porte notamment sur:

- a) L'amélioration de la sécurité et de la qualité des documents de voyage;
- b) Les moyens de reconnaître et de détecter les documents de voyage ou d'identité frauduleux;
- c) Le renseignement, en particulier pour ce qui touche à l'identification des organisations criminelles ou des associations de malfaiteurs dont on sait ou dont on soupçonne qu'elles introduisent clandestinement des migrants, aux procédés employés pour transporter les migrants clandestins, à l'usage impropre de documents de voyage ou d'identité aux fins de l'introduction clandestine de migrants et aux moyens utilisés pour cacher ces derniers;
- d) Le perfectionnement des procédures de recherche et de détection, aux points d'entrée et de sortie habituels ou non, des personnes cachées, des personnes sans papiers ou des personnes dont les papiers ne sont pas en règle; et
- e) La nécessité de traiter humainement les migrants et de garantir pleinement leurs droits fondamentaux.

3. Chaque État Partie met tout en œuvre pour fournir les ressources nécessaires, tels que les véhicules, les systèmes informatiques et les lecteurs de documents, afin de combattre l'introduction clandestine de migrants. Les États Parties ayant les compétences techniques appropriées devraient envisager d'apporter une assistance technique aux États qui, en matière d'introduction clandestine de migrants, sont des États d'origine ou de transit habituels.

[Article 15]

Retour des migrants introduits clandestinement

1. Chaque État Partie consent à faciliter et à accepter, sans délai, le retour de toute personne introduite clandestinement en violation des dispositions du présent Protocole qui est ressortissante dudit État Partie ou qui, au moment de son entrée dans le territoire de l'État d'accueil, avait le droit de séjourner sur le territoire dudit État Partie.

2. À la demande de l'État Partie d'accueil, chaque État Partie vérifie, sans délai injustifié ou déraisonnable, si une personne introduite clandestinement en violation des dispositions du présent Protocole est ressortissante de l'État Partie requis.

3. Afin de faciliter le retour des personnes introduites clandestinement en violation des dispositions du présent Protocole et ne disposant pas des documents voulus, l'État Partie dont la personne est ressortissante ou dans lequel elle avait le droit de séjourner au moment de son entrée dans l'État d'accueil accepte de délivrer, à la demande de l'État Partie d'accueil, les documents de voyage ou toute autre autorisation nécessaire pour permettre à la personne de revenir sur son territoire.]⁷⁶

IV. Dispositions finales

⁷⁶ Le présent article a été proposé par la délégation des États-Unis et a reçu l'aval d'un certain nombre de délégations. De nombreuses autres délégations se sont déclarées préoccupées par la question du retour des migrants et se sont demandé si une telle disposition était compatible avec les instruments relatifs aux droits de l'homme et quelles incidences elle pouvait avoir sur l'extradition.

Article 16

*Application*⁷⁷

1. Pour assurer le suivi des progrès réalisés dans l'exécution des obligations contractées dans le présent Protocole, les États Parties présentent des rapports périodiques à la Conférence des Parties à la Convention.
2. Les États Parties présentent ces rapports en même temps que ceux qu'ils présentent en application de l'article 23 de la Convention.

Article 17

Signature, adhésion, ratification et entrée en vigueur

1. Le présent Protocole est ouvert à la signature de tous les États qui ont signé la Convention, au Siège de l'Organisation des Nations Unies à New York jusqu'au [...]. Par la suite, il est ouvert à l'adhésion de tout État Partie à la Convention.
2. Le présent Protocole est sujet à ratification, acceptation ou approbation. Les instruments de ratification, d'acceptation ou d'approbation sont déposés auprès du Secrétaire général de l'Organisation des Nations Unies.
3. Le présent Protocole entrera en vigueur le trentième jour suivant la date de dépôt, auprès du Secrétaire général de l'Organisation des Nations Unies, du vingtième instrument de ratification, d'acceptation, d'approbation ou d'adhésion. Dans le cas où le dépôt du vingtième instrument de ratification, d'acceptation, d'approbation ou d'adhésion intervient avant l'entrée en vigueur de la Convention, le présent Protocole n'entrera pas en vigueur avant la Convention.

Article 18

Retrait

1. Tout État Partie peut se retirer du présent Protocole moyennant notification écrite adressée au Secrétaire général de l'Organisation des Nations Unies.
2. Le retrait prend effet douze mois après la date de réception de la notification par le Secrétaire général de l'Organisation des Nations Unies.

Article 19

Dépositaire

L'original du présent Protocole, dont les textes anglais, arabe, chinois, espagnol, français et russe font également foi, sera déposé auprès du Secrétaire général de l'Organisation des Nations Unies, qui en adressera copie conforme à tous les États.

⁷⁷ Une délégation a proposé de supprimer cet article dans la mesure où la question de l'application et des obligations en matière de présentation de rapports serait visée par la Convention.