



ГЕНЕРАЛЬНАЯ АССАМБЛЕЯ

Distr.
LIMITED

A/CN.4/L.737
30 July 2008

RUSSIAN
Original: ENGLISH

КОМИССИЯ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА

Шестидесятая сессия

Женева, 5 мая - 6 июня и 7 июля - 8 августа 2008 года

ПРОЕКТ ДОКЛАДА КОМИССИИ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА
О РАБОТЕ ЕЕ ШЕСТИДЕСЯТОЙ СЕССИИ

Докладчик: г-жа Паула Эскарамейя

ГЛАВА X

ИММУНИТЕТ ДОЛЖНОСТНЫХ ЛИЦ ГОСУДАРСТВА
ОТ ИНОСТРАННОЙ УГОЛОВНОЙ ЮРИСДИКЦИИ

СОДЕРЖАНИЕ

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
A. Введение.....	1	2
B. Рассмотрение тем на данной сессии.....	2	2
1. Представление Специальным докладчиком своего предварительного доклада.....	3 - 13	2 - 6

А. Введение

1. На своей пятьдесят девятой сессии (2007 год) Комиссия постановила включить в свою программу работы тему "Иммунитет должностных лиц государства от иностранной уголовной юрисдикции" и назначила Специальным докладчиком г-на Романа А. Колодкина¹. На этой же сессии Комиссия просила секретариат подготовить справочные исследования по данной теме².

В. Рассмотрение темы на данной сессии

2. На нынешней сессии Комиссии был представлен предварительный доклад Специального докладчика (A/CN.4/601), а также меморандум секретариата по данной теме (A/CN.4/596). Комиссия рассмотрела этот доклад на своих 2982–2987–м заседаниях 22–30 июля 2008 года.

1. Представление Специальным докладчиком своего предварительного доклада

3. Специальный докладчик указал, что его предварительный доклад содержит краткое описание истории рассмотрения данной темы Комиссией и Институтом международного права, а также обзор вопросов, которые Комиссии надлежит проанализировать в процессе рассмотрения данной темы и возможной разработки какого-либо будущего документа. Он отметил, что с момента публикации общего плана разработки темы, содержащегося в приложении к докладу Комиссии за 2006 год³, интерес к вопросу об иммунитете должностных лиц государства от иностранной уголовной юрисдикции не ослабевал: были опубликованы новые академические труды по данной теме и вынесен ряд судебных

¹ На своем 2940-м заседании 20 июля 2007 года (*Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят вторая сессия, Дополнение № 10 (A/62/10)*, пункт 376). В пункте 7 резолюции 62/66 от 6 декабря 2007 года Генеральная Ассамблея приняла к сведению решение Комиссии о включении данной темы в ее программу работы. Тема была включена в долгосрочную программу работы Комиссии на ее пятьдесят восьмой сессии (2006 год) на основе предложения, содержащегося в приложении А к докладу Комиссии (*Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят первая сессия, Дополнение № 10 (A/61/10)*, пункт 257).

² *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят вторая сессия, Дополнение № 10 (A/62/10)*, пункт 386.

³ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят первая сессия, Дополнение № 10 (A/61/10)*, Приложение А, стр. 440–462.

решений на национальном и международном уровнях, включая недавнее решение Международного Суда по делу о *Некоторых вопросах взаимной правовой помощи по уголовным делам (Джибути против Франции)*⁴. Как в его предварительном докладе, так и в информативном меморандуме секретариата был рассмотрен значительный объем имеющейся информации, который, однако, еще далеко не исчерпан. Специальный докладчик отметил, что в предварительном докладе сделана попытка дать объективное описание различных точек зрения, высказанных по данному вопросу, и в отдельных случаях в предварительном порядке он также изложил свои мнения по ряду проблем.

4. Специальный докладчик подчеркнул, что в докладе рассматриваются лишь некоторые вопросы для последующего изучения Комиссией и что он намерен осветить остающиеся предварительные вопросы в своем следующем докладе: они включают вопрос об объеме иммунитета должностных лиц государства от иностранной уголовной юрисдикции и некоторые процедурные вопросы, такие как отказ от иммунитета.

5. Согласно Специальному докладчику само название рассматриваемой темы позволяет в общем плане определить ее границы. Комиссии предстоит рассмотреть только иммунитет должностных лиц государства от *иностранной уголовной* юрисдикции, оставив в стороне вопросы, касающиеся иммунитета применительно к международным уголовным судам и национальным судам государства гражданства данного должностного лица, а также иммунитет в гражданском или административном производстве в иностранных судах. Наряду с этим акцент при рассмотрении данной темы следует делать на иммунитете по международному праву, а не по внутреннему законодательству: положения, содержащиеся в национальных законах, должны быть релевантными в качестве свидетельств существования обычного международного права в данной сфере.

6. Специальный докладчик подчеркнул, что вопрос об иммунитете должностных лиц государства от иностранной уголовной юрисдикции - это вопрос межгосударственных отношений. Следуя позиции, преобладающей в правовой литературе и прецедентном праве (и несмотря на некоторые судебные решения, которые обосновывали иммунитет ссылкой на международную вежливость), Специальный докладчик полагает, что имеются достаточные доказательства того, что источником иммунитета должностных лиц государства от иностранной уголовной юрисдикции является не международная вежливость, а, в первую очередь и прежде всего, международное право, в особенности обычное международное право.

⁴ Решение от 4 июня 2008 года (текст решения см. на официальном вебсайте Суда по адресу <http://www.icj-cij.org>).

7. Далее он отметил, что понятие иммунитета и уголовной юрисдикции будучи взаимосвязанными, тем не менее должны четко различаться. Уголовная юрисдикция не ограничивается своим судебным измерением и охватывает действия органов исполнительной власти, предпринимаемые задолго до передачи дела в суд, и, таким образом, вопрос об иммунитете зачастую решается государствами по дипломатическим каналам на досудебной стадии. Специальный докладчик отметил также, что уголовная юрисдикция не осуществляется в отношении государства, но что уголовное преследование, возбужденное против должностного лица данного государства, может затрагивать суверенитет и безопасность этого государства и представлять собой вмешательство в его внутренние дела, особенно в случае высших должностных лиц. Он не считает целесообразным проводить более глубокий анализ вопроса о юрисдикции *per se*.

8. По мнению Специального докладчика, правовая норма или принцип иммунитета предполагает право государства гражданства должностного лица и право самого должностного лица на то, чтобы в отношении него не осуществлялась юрисдикция, а также наличие корреспондирующего этому праву обязательства иностранного государства. Далее следует рассмотреть вопрос о том, состоит ли указанное обязательство лишь в негативном обязательстве не осуществлять юрисдикцию, или также в позитивном обязательстве принимать меры по предотвращению нарушения иммунитета. Далее, Специальный докладчик полагает, что по своей природе иммунитет имеет процессуальный, а не материальный характер: освобождая индивида от исполнительной и судебной юрисдикции, он не освобождает его/ее от предписательной юрисдикции, т.е. от обязательства подчиняться законам иностранного государства и от его/ее уголовной ответственности в случае нарушения этих законов. Специальный докладчик отметил также, что уже на данной стадии исследования у него сложилось впечатление о том, что рассматриваемый вопрос фактически является не вопросом иммунитета от иностранной уголовной юрисдикции, а скорее вопросом об иммунитете от определенных мер уголовного процесса или от уголовного преследования. Однако, по мнению Специального докладчика, этот вопрос прояснится, по-видимому, только после изучения вопроса об объеме иммунитета.

9. Специальный докладчик затронул вопрос о целесообразности для Комиссии определить понятие "иммунитет" для целей настоящей темы. Он напомнил, что Комиссия отвергла эту идею в своей работе по теме юрисдикционных иммунитетов государств и их собственности. Специальный докладчик далее отметил, что обычно проводится различие между двумя типами иммунитета должностных лиц государства: иммунитет *ratione personae* (или персональный иммунитет) и иммунитет *ratione materiae* (или

функциональный иммунитет). Такое различие представляется полезным в аналитических целях, хотя эти два вида иммунитета имеют много общего.

10. Специальный докладчик высказал мнение о том, что иммунитет должностных лиц государства от иностранной уголовной юрисдикции объясняется сочетанием концепций "функциональной необходимости" и "представительства" и что его более фундаментальное правовое обоснование вытекает из принципов суверенного равенства государств и невмешательства во внутренние дела, а также из необходимости поддержания стабильности международных отношений и независимого осуществления государственной деятельности.

11. В отношении сферы охвата темы по кругу лиц Специальный докладчик отметил, что в названии темы говорится просто о "должностных лицах государства". Хотя в ряде случаев в подобном контексте речь идет только о главах государств, главах правительств и министрах иностранных дел, широко признается, что все должностные лица государства пользуются иммунитетом *ratione materiae*. На практике государства сталкиваются с вопросом об иммунитете от иностранной уголовной юрисдикции различных категорий своих должностных лиц. В этой связи Специальный докладчик предлагает, чтобы общее понятие "должностные лица государства" было сохранено и чтобы Комиссия могла его определить для целей данной темы. Он также отметил, что Комиссии надлежит рассмотреть статус как действующих, так и бывших должностных лиц.

12. В отношении иммунитета *ratione personae* Специальный докладчик отметил, что особенно в свете решения Международного Суда по делу об *Ордере на арест*⁵ очевидно, что этим видом иммунитета пользуются главы государств, главы правительств и министры иностранных дел. Однако вопрос остается открытым и в отношении того, пользуются ли персональным иммунитетом также другие высокопоставленные должностные лица (например, министры обороны, заместители глав правительств и т.д.). Этот вопрос вряд ли можно решить путем перечисления соответствующих должностей, и представляется, что Комиссии следует скорее попытаться выявить критерии, определяющие тех должностных лиц, которые пользуются персональным иммунитетом.

⁵ *Arrest Warrant of 11 April 2000 (Democratic Republic of the Congo v. Belgium), Judgment, I.C.J. Reports 2002, pp. 21-22, para. 51.*

13. Наконец, Специальный докладчик обратил внимание Комиссии на два вопроса, которые находятся на полях темы, а именно вопрос о роли признания в контексте иммунитета и вопрос об иммунитете членов семей должностных лиц государства, и в первую очередь высокопоставленных должностных лиц. По мнению Специального докладчика, первый вопрос возникает лишь в исключительных случаях. В этой связи он высказывает сомнение в отношении более глубокого рассмотрения обоих вопросов.
