



**Экономический
и Социальный Совет**

Distr.
GENERAL

E/CN.4/1988/14
20 January 1988

RUSSIAN

Original: ENGLISH/SPANISH

КОМИССИЯ ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА

Сорок четвертая сессия

Пункт 9 предварительной повестки дня

**ПРАВО НАРОДОВ НА САМООПРЕДЕЛЕНИЕ И ЕГО ПРИМЕНЕНИЕ В ОТНОШЕНИИ
НАРОДОВ, НАХОДЯЩИХСЯ ПОД КОЛОНИАЛЬНЫМ ИЛИ ИНОСТРАННЫМ
ГОСПОДСТВОМ ИЛИ ИНОСТРАННОЙ ОККУПАЦИЕЙ**

Доклад по вопросу об использовании наемников как средства противодействия
осуществлению прав народов на самоопределение, представленный Специальным
докладчиком г-ном Энрике Берналесом Байестеросом (Перу) во исполнение мандата,
содержащегося в резолюции 1987/16 Комиссии по правам человека

СОДЕРЖАНИЕ

<u>Глава</u>		<u>Пункты</u>	<u>Стр.</u>
I.	ВВЕДЕНИЕ	1-7	1
II.	ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ СПЕЦИАЛЬНОГО ДОКЛАДЧИКА	8-19	3
III.	ОСНОВНЫЕ СВЕДЕНИЯ ПО ИСТОРИИ ВОПРОСА	20-53	6
	A. Практика использования наемников	20-24	6
	B. Международное рассмотрение жалоб	25-33	7
	C. Нынешнее состояние международного права в этой области	34-53	9
	1. Дополнительный протокол I от 1977 года к Женевским конвенциям	36-44	10
	2. Конвенция ОАЕ 1977 года	45-48	13
	3. Специальный комитет по разработке конвенции Организации Объединенных Наций	49-52	14
	4. Работа Комиссии международного права	53	16
IV.	НЫНЕШНЕЕ СОСТОЯНИЕ РАССМОТРЕНИЯ ВОПРОСА О НАЕМНИКАХ В СВЕТЕ ИНФОРМАЦИИ, ПОЛУЧЕННОЙ СПЕЦИАЛЬНЫМ ДОКЛАДЧИКОМ	54-89	17
	A. Информация, полученная от государств	54-78	17
	1. Жалобы на действие наемников	56-63	17
	2. Меры, принимаемые государствами	64-70	19
	3. Полученные предложения	71-78	21
	B. Информация, полученная от международных организаций	79-82	23
	1. Органы Организации Объединенных Наций	79-81	23
	2. Международные и региональные организации ..	82	24
	C. Информация, полученная от неправительственных организаций	83-89	24

СОДЕРЖАНИЕ (продолжение)

<u>Глава</u>		<u>Пункты</u>	<u>Стр.</u>
V.	КЛАССИФИКАЦИЯ ВИДОВ НАЕМНИЧЕСТВА	90-112	27
A.	Определение "наемника"	95-104	28
	1. Нынешнее состояние обсуждения вопроса о наемничестве	96-102	28
	2. Существо наемнической деятельности	103-104	31
B.	Общая структура классификации	105-112	33
	1. Участие наемников в международных вооруженных конфликтах	106	33
	2. Участие наемников в других видах конфликтов	107	33
	3. Наемники и другие связанные с ними лица ...	108-112	34
VI.	ВЫВОДЫ	113-121	36
VII.	РЕКОМЕНДАЦИИ	122-128	38

ВВЕДЕНИЕ

1. На своей сорок третьей сессии Комиссия по правам человека приняла решение назначить Специального докладчика для изучения вопроса об использовании наемников. В пункте 1 резолюции 1987/16 Комиссии, принятой 9 января 1987 года, говорится, что Комиссия "постановляет назначить сроком на один год Специального докладчика для изучения вопроса об использовании наемников как средстве нарушения прав человека и противодействия осуществлению права народов на самоопределение". В этой резолюции Комиссия также просит Специального докладчика представить на ее сорок четвертой сессии доклад о его деятельности по данному вопросу (пункт 6).
2. Непосредственными предшественниками этой резолюции являются резолюция 1986/43 Экономического и Социального Совета от 23 мая 1986 года и резолюция 41/102 Генеральной Ассамблеи от 4 декабря 1986 года. В пункте 6 обеих резолюций содержится настоятельный призыв к Комиссии по правам человека назначить Специального докладчика по этому вопросу с целью подготовки доклада для рассмотрения на сорок четвертой сессии Комиссии.
3. В своем решении 1987/144 от 29 мая 1987 года Экономический и Социальный Совет одобрил решение Комиссии назначить Специального докладчика. В этот же день Совет принял резолюцию 1987/61, в которой он, в частности, одобрил "... решение Комиссии по правам человека назначить Специального докладчика" (пункт 5).
4. В пресс-релизе HR/2062 от 3 сентября 1987 года было объявлено о том, что на сорок третьей сессии Комиссии по правам человека ее председатель назначит Специального докладчика по этому вопросу. После консультации с членами президиума Комиссии председатель принял решение назначить Специальным докладчиком Комиссии по вопросу о наемниках г-на Энрике Берналеса Байестероса (Перу).
5. 7 декабря 1987 года Генеральная Ассамблея приняла резолюцию 42/96, в которой "с удовлетворением приветствовала недавнее назначение Комиссией по правам человека Специального докладчика ..." (пункт 8), который представит доклад Комиссии на ее сорок четвертой сессии. В этой резолюции также содержалась просьба "... передать доклад в Генеральную Ассамблею на ее сорок третьей сессии".
6. В соответствии с просьбами, содержащимися в вышеупомянутых резолюциях, Специальный докладчик имеет честь представить настоящий документ для рассмотрения Комиссией по правам человека в качестве своего первого доклада по вопросу об использовании наемников как средстве нарушения прав человека и противодействия осуществлению права народов на самоопределение. Поскольку после назначения Специального докладчика (сентябрь 1987 года) ему был отведен слишком короткий срок для подготовки доклада (к январю 1988 года), настоящий документ по своему характеру так или иначе является предварительным. Таким образом, обзор деятельности наемников в прошлом, обзор нынешнего состояния международного права по этому вопросу, классификация видов наемничества и соответствующие выводы и рекомендации, предлагаемые в конце доклада, имеют целью проинформировать членов Комиссии о тех проблемах в связи с наемничеством, которые были выявлены Специальным докладчиком в начале его работы, хотя в будущем этот анализ ему необходимо продолжить.

7. Несмотря на предварительный характер данного доклада Специальный докладчик с самого начала поставил перед собой задачу применять интенсивные методы работы, чтобы добиться более значительных результатов, чем того позволяют отведенные несколько месяцев, надеясь, что эту работу можно будет продолжить, получив в свое распоряжение необходимые для осуществления этого проекта штат сотрудников и материальную помощь. В частности, в соответствии с мандатом, сформулированным в резолюции 1987/16 Комиссии, Специальный докладчик счел необходимым провести исчерпывающий анализ фактов использования наемников, о которых сообщалось в прошлом, выяснить, как трактовались эти факты на различных международных форумах, и изучить нынешнее состояние международного права в этой области (глава III доклада). Далее в главе IV кратко освещается информация, полученная из различных источников в соответствии с пунктом 3 резолюции 1987/16 Комиссии. На основе полученной информации в главе V делается попытка решить сложную задачу определения термина "наемник" с помощью разработки классификации видов наемничества. И наконец, в главах VI и VII предлагаются некоторые предварительные выводы и рекомендации с целью продолжения анализа этой проблемы до тех пор, пока не будут подготовлены окончательные предложения.

II. ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ СПЕЦИАЛЬНОГО ДОКЛАДЧИКА

8. Специальный докладчик принял свое назначение, объявленное в пресс-релизе HR/2062 от 3 сентября 1987 года с единственной целью внести вклад в изучение и более глубокое уяснение сложного комплекса проблем, связанных с деятельностью наемников во всем мире, и тем самым облегчить задачу Комиссии по правам человека.

9. В ходе осуществления своего мандата Специальный докладчик посетил Женеву в течение первой недели октября 1987 года и провел консультации с Центром по правам человека с целью определения своей программы работы. В соответствии с пунктом 3 резолюции 1987/16 Комиссии Специальный докладчик направил письма правительствам стран - членом Организации Объединенных Наций, международным организациям и специализированным учреждениям и органам Организации Объединенных Наций, а также неправительственным организациям с консультативным статусом при Экономическом и Социальном Совете с целью получения достоверной информации, имеющей отношение к его мандату.

10. 7 октября 1987 года Специальный докладчик принял двух членов Международной комиссии юристов, являющейся неправительственной организацией, которые сообщили об имевших место, по их словам, действиях наемников в связи с проведением "контрас" вооруженной борьбы против правительства Никарагуа. Согласно их источникам, действия наемников приводят к серьезным нарушениям прав человека и наносят крупный ущерб экономической и социальной инфраструктуре Никарагуа. Они также сообщили, что эта незаконная деятельность финансируется из государственных и частных фондов Соединенных Штатов Америки и других стран.

11. 8 октября 1987 года Специальный докладчик принял двух представителей Постоянного представительства Соединенных Штатов Америки при Отделении Организации Объединенных Наций в Женеве. Оба представителя выразили мнение своей страны о том, что термин "наемник" часто употребляется в искаженном смысле, несмотря на то, что определение, содержащееся в Протоколе I от 1977 года к Женевским конвенциям 1949 года, является единственным определением, которое, по мнению Соединенных Штатов Америки, пользуется поддержкой всего международного сообщества.

12. В этот же день Специальный докладчик принял Генерального секретаря Международной комиссии юристов. В ходе встречи были обсуждены проблемы, имеющие отношение к определению "наемника" и фактам деятельности наемников в Никарагуа и Анголе. В качестве сравнения была также рассмотрена деятельность так называемого Иностранного легиона во Франции и Испании.

13. 9 октября 1987 года Специальный докладчик встретился с представителем Международного комитета Красного Креста (МКК), который отметил особенности определения "наемника", содержащегося в статье 47 Протокола I к Женевским конвенциям 1949 года, который касается международных вооруженных конфликтов. Он также отметил, что с точки зрения *ius ad bellum* концепция "наемника" имеет политический характер и поэтому отличается от содержащейся в статье 47 концепции, предложенной исключительно в гуманитарных целях. С другой стороны, если якобы имеющая место деятельность наемников осуществляется вне контекста международного вооруженного конфликта, то она также не должна рассматриваться как таковая согласно международному гуманитарному праву. Как бы то ни было любое лицо, независимо от того, считается ли оно наемником, заслуживает гуманитарного обращения в соответствии со статьей 75 Протокола I ("Основные гарантии") к Женевской

конвенции от 12 августа 1949 года, касающейся защиты гражданских лиц в военное время, и статьи 4 Протокола II (немеждународные вооруженные конфликты).

14. В тот же день Специальный докладчик принял представителя Объединенной Республики Танзания. Африканский дипломат выразил озабоченность своей страны в связи с ситуацией в Намибии. По его словам, наемники из всех частей земного шара, объединившись с южноафриканскими вооруженными силами, наносят Намибии значительный людской ущерб. Он также сообщил, что партизанские движения МНС в Мозамбике и УНИТА в Анголе используют наемников, оплачиваемых Южной Африкой. И наконец, он сообщил об имевшей место в прошлом деятельности наемников в таких странах, как Заир, Сейшельские Острова, Гвинея, Сьерра-Леоне и Коморские Острова.

15. 17-22 ноября 1987 года Специальный докладчик посетил Нью-Йорк. В ходе визита 18 ноября он встретился с Генеральным секретарем Организации Объединенных Наций, который подтвердил свое стремление оказывать Специальному докладчику полную поддержку в осуществлении его мандата и изъявил готовность предоставить ему необходимый штат сотрудников и ресурсы с целью успешного завершения этой работы.

16. 19 ноября 1987 года Специальный докладчик встретился с представителями 12 стран из числа стран, являвшихся авторами проекта резолюции о наемничестве в Третьем комитете Генеральной Ассамблеи. Представители этих стран упомянули о различных действиях наемников, которые, согласно сообщениям, часто имеют место в Африке. После этого Специальному докладчику было предложено выступить в Третьем комитете. В своем выступлении он заявил, что в своем исследовании он опирается на мандат, полученный Комиссией по правам человека, и основные принципы, содержащиеся в резолюциях, принятых Генеральной Ассамблеей по рекомендации Третьего комитета. Он также призвал все государства всецело содействовать осуществлению его мандата, основная цель которого заключается в выявлении особенностей и методов наемничества как средства нарушения прав человека и противодействия осуществлению права народов на самоопределение. И наконец, Специальный докладчик встретился с заместителем Генерального секретаря по правам человека, который подтвердил готовность Центра по правам человека оказать необходимое содействие с целью полного осуществления Специальным докладчиком своих обязанностей.

17. 20 ноября 1987 года Специальный докладчик также встретился с членами делегаций Ботсваны, Нигерии, Никарагуа и Перу в Третьем комитете. В завершение, 22 ноября 1987 года, он встретился с заместителем министра иностранных дел Анголы, который сообщил о военной оккупации двух южных провинций его страны южноафриканскими вооруженными силами и ангольской вооруженной группировкой УНИТА. Он заявил, что УНИТА завербовала в свои ряды наемников из Соединенных Штатов Америки и Южной Африки. Некоторые из них захвачены в плен и после предъявления обвинения в участии в наемнической деятельности отбывают наказание в ангольских тюрьмах. Заместитель министра также передал Специальному докладчику официальное приглашение посетить Анголу. Специальный докладчик выразил благодарность за это приглашение и в принципе принял его, условившись, что правительство Анголы предложит определить сроки и предварительную программу этого визита позднее. К моменту написания этого доклада Специальный докладчик еще не получил этого приглашения.

18. По возвращении в Лиму Специальный докладчик провел одну неделю, с 30 ноября по 5 декабря 1987 года, работая в Секретариате. В этот период он рассмотрел информацию, полученную из различных источников; провел дальнейшее изучение информации о действиях наемников в прошлом и приступил к определению общего плана настоящего доклада. Он также провел индивидуальные рабочие встречи с сотрудником перуанского министерства иностранных дел, занимающимся вопросами прав человека, и тремя представителями Андской комиссии юристов, являющейся неправительственной организацией, которые кратко осветили основные положения письменной информации, направляемой ими в ответ на общую просьбу Специального докладчика предоставить информацию, имеющую отношение к его мандату, в соответствии с пунктом 3 резолюции 1987/16 Комиссии по правам человека.

19. И наконец, 7-17 января 1988 года Специальный докладчик посетил Женеву с целью возобновления консультаций с секретариатом и завершения работы над проектом настоящего доклада.

III. ОСНОВНЫЕ СВЕДЕНИЯ ПО ИСТОРИИ ВОПРОСА

A. Практика использования наемников

20. Согласно историческим источникам, к которым обращался Специальный докладчик, наемничество возникло очень давно и сравнительно часто практиковалось в военное время, встречая терпимое отношение и даже содействие со стороны самих государств или политических организаций, из которых они вырастали, в силу широко распространенного убеждения в том, что деятельность наемников является приемлемым явлением, а их использование ни в чем не противоречит закону. Соответственно в случае захвата наемников с ними обращались как с военнопленными.

21. Положение начало меняться в 60-х годах, в течение первых лет деколонизации народов, находившихся под колониальным господством, особенно в Африке. У возникавших в ходе этого процесса государств вызывало озабоченность использование иностранных наемников с целью противодействия или затруднения осуществления права на самоопределение отдельных народов, находившихся под колониальным господством, что становилось причиной колониальных войн, наносивших большой ущерб. В последующем наемники использовались с целью свержения или дестабилизации ряда правительств молодых независимых государств, которые по идеологическим, политическим, экономическим или стратегическим соображениям не отвечали интересам или надеждам, имевшимся в недавнем прошлом у колониальных держав.

22. В этих условиях практика наемничества быстро перестала считаться приемлемой. Для наиболее затрагиваемых государств стало привычным обращаться с уголовниками как с обычными преступниками и отказывать им в предоставлении статуса военнопленного. Именно это произошло во время кризиса в Конго (1966 год) и Нигерии. В последующей практике государств мы обнаруживаем, что в связи с отсутствием международных и даже национальных законодательных норм, предусматривающих наказуемость наемничества *per se* меры, меры наказания наемников определяются в соответствии с совершенными ими обычными правонарушениями (убийства, грабеж, вооруженное нападение и т.д.). Не претендуя на исчерпывающее освещение этого вопроса, можно привести широко известный факт ареста в 1971 году в Судане Рольфа Стайнера, который был обвинен в том, что он являлся наемником; в конечном счете он был приговорен к тюремному заключению сроком 20 лет за совершение различных обычных правонарушений, предусмотренных суданским Уголовным кодексом.

23. Аналогичный случай имел место в 1976 году в Анголе, где были захвачены 13 наемников британского и американского гражданства. Четверо из них были приговорены к смертной казни, а остальные девять - к различным срокам тюремного заключения. В данном случае они наказывались в качестве наемников в соответствии с положениями двух резолюций Организации африканского единства (ОАЕ) и четырех резолюций Генеральной Ассамблеи Организации Объединенных Наций, хотя формально они предстали перед судом в соответствии с нормами внутреннего ангольского права, которые, по сообщениям, были приняты уже после захвата обвиняемых в плен. Утверждается также, что приговоры по делам этих лиц выносил специальный суд.

24. С другой стороны, семеро наемников, представших перед судом в 1981 году на Сейшельских островах, не обвинялись в совершении преступления наемничества *per se*, поскольку национальный Уголовный кодекс не предусматривает такого правонарушения. С учетом этого они были приговорены к различным срокам тюремного заключения за государственную измену и незаконное использование огнестрельного оружия. В последующем они были помилованы и высланы из страны.

В. Международное рассмотрение жалоб

25. В международной практике жалобы на деятельность наемников имеют место в трех различных контекстах: отношения между государствами, наличие угрозы международному миру и безопасности и осуществление права на самоопределение и других прав человека. Общим для всех перечисленных случаев является подача жалоб через международные организации, особенно Организацию Объединенных Наций.

26. В сфере межгосударственных отношений стало довольно частой практикой, когда одно государство в письме или вербальной ноте протеста в адрес Генерального секретаря Организации Объединенных Наций обвиняет другое государство в использовании наемников с целью осуществления действий, которые могут поставить под угрозу суверенитет или территориальную целостность государства, обращающегося с жалобой. В качестве примера достаточно обратиться к самой последней из этих жалоб, о которой стало известно Специальному докладчику. Постоянный представитель Никарагуа при Центральном учреждениях Организации Объединенных Наций в Нью-Йорке направил Генеральному секретарю письмо, датированное 8 декабря 1986 года (A/41/962, S/18514), содержащее протест против сохраняющегося присутствия на территории Гондураса наемных сил, состоящих на службе Соединенных Штатов Америки, что является прямым нарушением решения Международного суда от 27 июня 1986 года. Соответственно, в письме содержится призыв к тому, чтобы правительство Гондураса приняло необходимые меры с целью захвата и разоружения наемных сил.

27. Аналогичным примером является письмо Постоянного представительства Суринама при Центральном учреждениях Организации Объединенных Наций в Нью-Йорке, направленное Генеральному секретарю 13 июля 1987 года (документ A/42/398 от 13 июля 1987 года), в котором содержится жалоба по поводу вооруженного столкновения, имевшего место 9 июля 1987 года между вооруженными силами национальной армии и "бандой террористов" примерно в 125 км от границы с французской Гвианой. В ходе боя погибли два белых наемника, которые были одеты в форму французского Иностранного легиона. Согласно письму, у одного из них было найдено удостоверение личности, выданное французским Иностранным легионом на имя Лорана Такака, уроженца Швейцарии.

28. В случае возникновения угрозы международному миру и безопасности вопрос о наемниках рассматривается Советом Безопасности Организации Объединенных Наций, который несколько раз единогласно принимал резолюции с осуждением действий наемников, которые подрывают интересы государств, обращающихся с жалобой, в той мере, в какой они представляют собой вмешательство во внутренние дела этих государств и угрожают их независимости и территориальной целостности. В своих резолюциях Совет также указывал, что деятельность наемников часто приводит к гибели людей и наносит значительный материальный ущерб. В этой связи следует упомянуть резолюцию 239 (1967) Совета от 10 июля 1967 года, в которой содержится призыв к правительствам принимать меры по обеспечению того, чтобы их территории и их граждане

не использовались для набора, обучения и переброски наемников, призванных свергнуть правительство Демократической Республики Конго (пункт 3). В пункте 2 этой резолюции осуждается любое государство, которое осуществляет или терпимо относится к аналогичной практике набора наемников с целью свержения правительств государств - членов Организации Объединенных Наций.

29. Таким же образом в принятых Советом резолюциях 405 (1977) от 14 апреля 1977 года и 419 (1977) от 24 ноября 1977 года осуждается акт агрессии, совершенный наемниками 16 января 1977 года против Народной Республики Бенин; содержится призыв к государствам принять необходимые меры для запрещения по их соответствующим внутренним законам набора, обучения и переброски наемников на их территории и осуждается акт вооруженной агрессии, совершенной против Бенина, и все формы вмешательства, включая использование международных наемников для дестабилизации государств и/или нарушения их территориальной целостности, суверенитета и независимости.

30. Таким же образом в принятых Советом Безопасности резолюциях 496 (1981) от 15 декабря 1981 года и 507 (1982) от 28 мая 1982 года осуждается акт агрессии с участием наемников, совершенный против Сейшельских островов 25 ноября 1981 года; в резолюции 507 также подтверждается осуждение Советом всех государств, которые позволяют или терпимо относятся к вербовке наемников с целью свержения правительств государств-членов.

31. В последних двух случаях (Бенин и Сейшельские острова) Совет Безопасности оба раза также принимал решение о создании комиссии по расследованию с участием представителей государств - членов Совета, которым поручалось сообщать Совету о результатах своей работы. И наконец, в связи с агрессией против Сейшельских Островов Совет также принял решение создать к 5 июня 1982 года специальный фонд для Республики Сейшельских Островов в целях экономического восстановления этой страны, образуемый за счет добровольных взносов; деятельность фонда координировалась Специальным комитетом в составе четырех членов Совета под председательством Франции.

32. Деятельность наемников оказывает отрицательное воздействие и на осуществление права народов на самоопределение и других основных прав человека. Об этом неоднократно заявляли Комиссия по правам человека, Экономический и Социальный Совет и сама Генеральная Ассамблея. Можно отметить, что только за последние два года Комиссия по правам человека в резолюции 1986/76 от 10 марта 1976 года осудила деятельность наемников и различные формы поддержки наемников, "... включая так называемую гуманитарную помощь в целях дестабилизации и свержения правительств государств южной части Африки и борьбы с национально-освободительными движениями народов, борющихся за осуществление своего права на самоопределение" (пункт 1). Пункт 1 резолюции 1986/43 Экономического и Социального Совета от 23 мая 1986 года содержит ту же формулировку. В своей резолюции 41/102 от 4 декабря 1986 года Генеральная Ассамблея осудила также "расширение практики вербовки, финансирования, обучения, формирования, транзита и использования наемников" в целях "дестабилизации и свержения правительств государств южной части Африки, Центральной Америки и других развивающихся государств, а также борьбы против национально-освободительных движений народов, борющихся за осуществление своего права на самоопределение" (пункт 1 постановляющей части), и призвало все государства "оказывать гуманитарную помощь жертвам ситуаций, которые являются результатом использования наемников, а также колониального или иностранного господства или иностранной оккупации" (пункт 5 той же резолюции).

33. Со своей стороны, Комиссия по правам человека в резолюции 1987/16 от 9 марта 1987 года выразила глубокую обеспокоенность "... людскими потерями, значительным материальным ущербом и долговременными отрицательными последствиями для экономики стран южной части Африки, вызванными агрессиями наемников" (пункт 11 преамбулы). В последующем 29 мая 1987 года Экономический и Социальный Совет принял резолюцию 1987/61, в пункте 1 которой он вновь осудил деятельность наемников, а также другие формы поддержки наемников в целях дестабилизации и свержения правительств государств южной части Африки, Центральной Америки и других развивающихся государств и призвал все государства обеспечить посредством административных и законодательных мер, чтобы территории этих государств и их граждане не использовались для таких действий наемников "...или для планирования таких действий, направленных на дестабилизацию или свержение правительства того или иного государства и борьбу с национально-освободительными движениями, борющимися против расизма, апартеида, колониального господства, иностранного вмешательства и оккупации, за независимость, территориальную целостность и национальное единство" (пункт 3). И наконец, 7 декабря 1987 года Генеральная Ассамблея приняла резолюцию 42/96, в которой она вновь осудила использование наемников в целях дестабилизации и свержения правительств стран южной части Африки, Центральной Америки и других развивающихся государств (пункт 1); вновь призвала все государства обеспечить посредством административных и законодательных мер, чтобы территории этих государств и их граждане не использовались в целях наемнической деятельности (пункт 4); призвала государства принять законодательные меры в рамках соответствующих национальных законов "...для запрещения вербовки, финансирования, обучения и транзита наемников на их территории" (пункт 5); призвала государства оказывать "... гуманитарную помощь жертвам ситуаций, которые являются результатом использования наемников, а также колониального или иностранного господства или иностранной оккупации" (пункт 6); и сочла "недопустимым использование каналов гуманитарной или иной помощи в целях финансирования, обучения и вооружения наемников" (пункт 7).

C. Нынешнее состояние международного права в этой области

34. В настоящее время в области международной кодификации предпринимаются усилия к тому, чтобы считать наемничество противоправным деянием и квалифицировать его как правонарушение, которое фактически представляет собой преступление против человечества. Впервые интерес к разработке норм в этой области международного права возник в 60-е годы в контексте поощрявшейся Организацией Объединенных Наций политики в области деколонизации, признания национально-освободительных движений и закрепления права народов на самоопределение. Раньше к наемничеству относились терпимо как к явлению, вполне соответствовавшему той безответственности, с которой осуществлялись формирование и набор вооруженных сил, находившихся на службе государств. Однако начиная с XIX века такое снисходительное отношение постепенно стало исчезать по мере того, как усиливалась тенденция к созданию национальных вооруженных сил, деятельность которых регулировалась конституционными положениями каждого суверенного государства, и вводилось обязательство граждан этих государств поступать на службу только в эти силы, при строго определенных условиях и в целях национальной обороны.

35. В соответствии с Уставом Организации Объединенных Наций и с учетом прогресса, достигнутого в области ликвидации колониализма, расизма и других форм нарушений прав человека и народов, разрабатываются международные нормы, отражающие новые попытки международно-правовой трактовки наемничества. Одним из основных источников являются Дополнительный протокол I от 1977 года к Женевским конвенциям от 12 августа 1949 года (в котором наемничество рассматривается в контексте гуманитарного права), Конвенция ОАЕ от 1977 года и подготовительная работа Специального комитета по разработке конвенции Организации Объединенных Наций о борьбе с наемничеством.

1. Дополнительный протокол I от 1977 года к Женевским конвенциям

36. 10 июня 1977 года на Дипломатической конференции, в которой приняли участие многие государства и в рамках которой, начиная с 1974 года, были проведены четыре сессии, был подписан Заключительный акт, к которому прилагались Дополнительные протоколы к Женевским конвенциям 1949 года. Эти Протоколы являются международными договорами, приобретающими обязательную силу для государств через шесть месяцев после передачи им на хранение ратификационных документов или присоединения к Протоколам. Оба Протокола представляют собой закрепление и развитие международного гуманитарного права и применяются в отношении ситуаций, возникающих в ходе международных вооруженных конфликтов. Что касается их характера и целей, то в преамбуле Протокола I напоминает, что каждое государство обязано в соответствии с Уставом Организации Объединенных Наций воздерживаться в своих международных отношениях от угрозы силой или ее применения против суверенитета, территориальной целостности или политической независимости любого государства. При этом, однако, указывается, что необходимо подтверждать и развивать положения, предусматривающие защиту жертв вооруженных конфликтов, что не может быть истолковано как узаконивающее или санкционирующее любой акт агрессии или любое другое применение силы, не совместимое с Уставом Организации Объединенных Наций.

37. В разделе II "Статус комбатантов и военнопленных" части III в статье 47 содержится единственное в Протоколе упоминание о наемниках. Этот факт следует особо подчеркнуть, поскольку Протокол не посвящен непосредственно вопросу о наемничестве. Эта проблема в нем рассматривается с точки зрения возможности ее возникновения в международном вооруженном конфликте, в связи с чем необходимо предусмотреть такую возможность и определить правовой статус наемника в международном гуманитарном праве и элементы, используемые для распознавания наемнической деятельности.

38. В статье 47 говорится следующее:

1. Наемник не имеет права на статус комбатанта или военнопленного.
2. Наемник - это любое лицо, которое:
 - а) специально завербовано на месте или за границей для того, чтобы сражаться в вооруженном конфликте;
 - б) фактически принимает непосредственное участие в военных действиях;

с) принимает участие в военных действиях, руководствуясь, главным образом, желанием получить личную выгоду, и которому в действительности обещано стороной или по поручению стороны, находящейся в конфликте, материальное вознаграждение, существенно превышающее вознаграждение, обещанное или выплачиваемое комбатантам такого же ранга и функций, входящим в личный состав вооруженных сил данной стороны;

д) не является ни гражданином стороны, находящейся в конфликте, ни лицом, постоянно проживающим на территории, контролируемой стороной, находящейся в конфликте;

е) не входит в личный состав вооруженных сил стороны, находящейся в конфликте; и

г) не послано государством, которое не является стороной, находящейся в конфликте, для выполнения официальных обязанностей в качестве лица, входящего в состав его вооруженных сил.

39. Эта статья содержит определение понятия "наемник" в виде перечисления элементов, наличие всей совокупности которых устанавливает факт использования наемников в международных вооруженных конфликтах. Чтобы стало ясно, чем вызвано появление такого определения и отказ в предоставлении наемникам статуса комбатанта или военнопленного, следует напомнить, что Организация Объединенных Наций начала выступать с осуждением использования наемников и с поддержкой национально-освободительных движений в 60-х годах, в связи с процессом достижения независимости государствами в различных частях Африки. Например, Совет Безопасности в свое время потребовал вывода наемников из Конго, и в 1967 году принял решение обратиться к государствам с просьбой не допускать вербовки наемников на их территориях и обучения наемников с целью свержения правительств иностранных государств. В 1968 году Генеральная Ассамблея заявила, что "практика использования наемников против движений за национальное освобождение ... является уголовно наказуемым деянием" и объявила наемников преступниками, находящимися вне закона (резолюция 2465 (XXXIII) от 20 декабря 1968 года, подтвержденная другими резолюциями: 2548 (1969 год), 2708 (1970 год), 3103 (1973 год), 33/24 (1978 год) и т.д.). Также в 1974 году Генеральная Ассамблея приняла резолюцию 3314, в которой содержится определение агрессии, включающее наемничество как одну из ее форм: "засылка государством или от имени государства вооруженных банд, групп, иррегулярных сил или наемников, которые осуществляют акты применения вооруженной силы против другого государства...".

40. Эти причины обусловили включение в Дополнительный протокол I статьи 47, посвященной вопросу о наемниках, формулировка которой была принята на основе консенсуса, достигнутого в результате компромисса, поскольку при обсуждении вопроса о том, имеют ли наемники право на статус комбатанта или военнопленного, были высказаны замечания, с одной стороны, делегациями, которые считали, что в силу преимущественно гуманитарного характера Протокола в него не следует включать столь категоричные положения, и, с другой стороны, делегациями, которые считали, что пункт 2 носит двусмысленный характер, трудноприменим на практике и касается только наемников (индивидов), а не наемничества в целом, которое представляет собой более широкое понятие, поскольку охватывает ответственность государств и организаций, имеющих отношение к действиям наемников.

41. В любом случае основной причиной отказа наемникам в праве на статус комбатанта или военнопленного является осуждение использования наемника *per se*.

42. Что касается определения наемника, содержащегося в пункте 2, то несмотря на высказываемые возражения, которые мы рассмотрим в главе V настоящего доклада, это определение представляет собой попытку разъяснить некоторые вопросы, заполнившую пробел в международном законодательстве, хотя и ограничивавшуюся сферой только международного гуманитарного права. Определение, содержащееся в статье 47, включает следующие элементы: материальное вознаграждение является основным мотивом принятия решения завербоваться наемником; лица, соглашающиеся на вербовку и зачисление на службу наемником, делают это, ставя конечной целью участие в вооруженном конфликте, и действительно участвуют в боевых действиях. Таким образом, из определения исключаются добровольцы, поступающие на службу в вооруженные силы того или иного государства в качестве регулярных и постоянных военнослужащих, независимо от того, становится ли это государство участником вооруженного конфликта. Третий элемент: наемником может считаться только иностранец, не проживающий постоянно на территории данного государства, т.е. определение наемника не охватывает лиц, являющихся гражданами стороны, находящейся в конфликте, или постоянно проживающих на территории, которая контролируется стороной, находящейся в конфликте.

43. Третий элемент определения предполагает, что ни одно лицо не может квалифицироваться как наемник, если оно входит в личный состав вооруженных сил стороны, находящейся в конфликте, или послано для выполнения официальных обязанностей в качестве лица, входящего в состав вооруженных сил государства, которое не является стороной, находящейся в конфликте. Одним из обстоятельств, имеющих важное значение для уяснения и применения статьи 47 Дополнительного протокола I, заключается в том, что ни одно из требований, изложенных в подпунктах а)–г), само по себе не дает право квалифицировать то или иное лицо как наемника. Эти требования являются взаимодополняющими и сопутствующими друг другу, поэтому для того чтобы лицо могло быть квалифицировано как наемник, должно быть соблюдено каждое из этих требований. Это также является одним из аспектов, вызывающих наибольшее количество возражений против применения статьи 47, поскольку многими высказывается мнение о том, что фактически проверить наличие этих элементов очень трудно и что соблюдение этих требований помогает наемнику легко избежать своей квалификации в качестве такового, а сторона, подвергнувшаяся нападению, лишается возможности воспользоваться своим законным правом наказать это лицо и получить компенсацию.

44. Статья 47 Дополнительного протокола I пользуется безусловной поддержкой ряда государств – членов Организации Объединенных Наций. Основные элементы этого определения были воспроизведены в Конвенции ОАЕ о ликвидации наемничества в Африке. И наконец, Специальный комитет по разработке международной конвенции о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников включил полный текст пункта 2 статьи 47 Дополнительного протокола I в первую часть статьи 1 второй пересмотренной Сводной основы для переговоров по Конвенции о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников.

2. Конвенция ОАЕ 1977 года

45. Нет необходимости доказывать, что Африка является континентом, на котором последствия наемничества проявились с особой силой. В прошлом предпринималась попытка парализовать исторический процесс достижения странами независимости путем использования наемных сил, в одних случаях прямо связанных с колониальными и расистскими державами, а в других случаях преследовавших личную выгоду. Точно так же после достижения независимости многие страны становились жертвами наемнической агрессии, ставившей целью нарушение суверенитета, право на самоопределение и территориальную целостность.

46. Эти факты подтверждают законность огромных усилий, предпринимаемых африканскими государствами с целью получения международной поддержки своего дела и осуждения наемничества, проблема которого и сегодня сохраняется в ряде африканских стран, являющихся, согласно поступающим сообщениям, жертвой агрессии с участием наемников. Резолюции Совета Безопасности и Генеральной Ассамблеи, осуждающие наемничество, были результатом мощного давления со стороны африканских государств. Эти государства участвовали также в сессиях Дипломатической конференции, на которой были приняты Дополнительные протоколы к Женевским конвенциям 1949 года. При этом, однако, основные усилия африканских государств по разработке действенного средства ликвидации наемничества на территории Африки были направлены на согласование различных мнений с целью принятия конвенции, имеющей обязательный характер для всех африканских государств. Проект конвенции о ликвидации наемничества в Африке представлен на Конференции глав государств и правительств ОАЕ, состоявшейся в 1972 году в Рабате. В конце концов в 1977 году в Либревиле ОАЕ приняла Конвенцию о ликвидации наемничества в Африке. Эта Конвенция вступила в силу в 1985 году.

47. В принятой Конвенции отмечается, во-первых, тот факт, что она является всесторонним правовым документом по вопросу о наемничестве и представляет, таким образом, более широкую и более конкретную трактовку этой проблемы, чем статья 47 Дополнительного протокола I. Во-вторых, это региональная Конвенция, поэтому ее требования должны соблюдаться только теми африканскими государствами, которые ратифицировали или присоединились к ней. В-третьих, эта Конвенция - инструмент международного уголовного права, поэтому она применяется на территории государств, являющихся ее участниками, и в отношении всех юридических или физических лиц, охватываемых ее положениями. В-четвертых, она налагает на участвующие государства четко определенные обязательства, включая требование осуществить соответствующие меры в области их национального уголовного права.

48. Конвенция состоит из четырнадцати статей и характеризуется следующим:

а) в применяемом в ней определении о наемнике говорится как о распознаваемом индивиду и о наемничестве как о противоправном деянии и преступлении против мира и безопасности в Африке независимо от того, совершается ли оно отдельным лицом, группой, ассоциацией или государством. Определение наемника, содержащееся в первой части статьи 1, аналогично определению, содержащемуся в пункте 2 статьи 47 Дополнительного протокола. Вместе с тем тексты этих документов различаются в том, что касается вопроса о личной выгоде, а именно, в документе ОАЕ не содержится субъективной оценки ("существенно") размера обещанного и выплачиваемого материального вознаграждения;

b) статья, касающаяся статуса наемников, полностью отказывает им в праве получения статуса военнопленного и комбатанта и, таким образом, исключает всякую возможность одностороннего предоставления такого статуса;

c) государствам, виновным в преступных деяниях или бездействии в том, что касается преступления наемничества, могут предъявляться обвинения любыми компетентными международными организациями, судами и органами либо судами и органами ОАЕ (пункт 2 статьи 5 Конвенции);

d) Конвенция предусматривает весьма конкретные обязательства участвующих в ней государств в том, что касается предотвращения наемничества; к ним относятся запрещение вербовки, транзита и использования наемников на национальной территории и оснащения, финансирования, обучения и любых других форм деятельности, которые могут способствовать деятельности наемников. Государства также обязаны сообщать другим государствам-членам любую информацию, касающуюся деятельности наемников; принимать национальные законодательные меры и наказывать виновных в преступлении наемничества самыми суровыми мерами, включая смертную казнь;

e) в Конвенции предусматривается юрисдикция каждого государства; оговаривается, в каких случаях осуществляется выдача; предусматриваются оказание государствами-участниками взаимной помощи и правила урегулирования межгосударственных споров в том, что касается толкования и применения положений Конвенции;

f) наконец, Конвенция предусматривает судебные гарантии для любого лица, подвергаемого суду за совершение преступления наемничества. Такое лицо имеет право на пользование всеми гарантиями, которые обычно предоставляются всем лицам государством, на территории которого это лицо подвергается суду.

3. Специальный комитет по разработке конвенции Организации Объединенных Наций

49. В 1979 году в связи с сообщениями, представленными государствами-членами, и расширением масштабов и появлением большого числа различных видов наемничества Генеральная Ассамблея Организации Объединенных Наций создала Специальный комитет по разработке международной конвенции о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников. Цель создания Специального комитета - заполнить пробел в международном законодательстве, поскольку оно в настоящее время не предусматривает эффективных санкций в отношении наемничества, несмотря на то, что в резолюциях Организации Объединенных Наций, в которых наемничество трактуется как преступление против человечества, эта деятельность запрещается и осуждается.

50. Специальный комитет работает уже более шести лет. Организация Объединенных Наций продлила его мандат, учитывая сложность стоящей перед ним задачи и наличие разногласий, по-прежнему препятствующих достижению консенсуса, на основе которого можно было бы разработать проект конвенции и представить его Генеральной Ассамблее. В работе Специального комитета участвуют: Алжир, Ангола, Бангладеш, Барбадос, Бенин, Болгария, Вьетнам, Гаити, Германская Демократическая Республика, Федеративная Республика Германии, Демократический Йемен, Заир, Замбия, Индия, Испания, Италия, Канада, Куба, Монголия, Нигерия, Португалия, Сейшельские Острова,

Сенегал, Соединенное Королевство Великобритании и Северной Ирландии, Соединенные Штаты Америки, Союз Советских Социалистических Республик, Суринам, Турция, Украинская ССР, Уругвай, Франция, Эфиопия, Югославия, Ямайка и Япония. Седьмая сессия состоится 25 января - 12 февраля 1988 года.

51. Обсуждение в рамках Специального комитета выявило различия во мнениях относительно того, как следует трактовать наемничество и лежащие в его основе факторы в зависимости от характера и типа конфликта, в котором принимают участие наемники. Это обсуждение показало, что на практике преимущественно используется определение наемника, содержащееся в статье 47 Дополнительного протокола I, однако оно трактуется шире и применяется не только в отношении международных вооруженных конфликтов. В 1987 году в ходе обсуждения в Специальном комитете наметился новый этап, на котором появилось возможным представить вторую пересмотренную Сводную основу для переговоров по конвенции о борьбе с наемничеством с учетом наличия многочисленных разногласий, по-прежнему препятствующих тому, чтобы она стала проектом конвенции. Из 23 статей, составляющих Сводную основу, полностью приняты только четыре; по 11 статьям высказываются отдельные возражения, а по восьми статьям высказываются возражения в отношении всего их текста.

52. Основные проблемы, которым посвящено обсуждение и по которым его участники пытаются добиться консенсуса, заключаются в следующем:

- 1) разработка текста конвенции, в которой основной упор делается на предотвращении наемничества;
- 2) разработка определения "наемника", которое распространялось бы не только на международные вооруженные конфликты, но и на ситуации, в которых деятельность наемников имеет место даже несмотря на то, что вооруженного конфликта, возможно, не существует или по своему характеру он, возможно, не является международным;
- 3) распространение понятия "наемник" на лиц, участвующих в вербовке, использовании, финансировании или обучении наемников;
- 4) установление обязанности государств воздерживаться от любых прямых или косвенных действий, имеющих отношение к деятельности наемников;
- 5) разработка национальных законодательных норм, согласующихся с соответствующими положениями конвенции;
- 6) сотрудничество между государствами по таким вопросам, как связь, определение юрисдикции и выдача;
- 7) судебные гарантии для захваченных в плен наемников;
- 8) санкции в отношении государств-участников, не выполняющих обязательств, указанных в конвенции; такое невыполнение будет представлять собой международно-противоправное деяние, влекущее международную ответственность этого государства.

4. Работа Комиссии международного права

53. В рамках работы Комиссии международного права (КМП) изучается возможность включения наемничества в число деяний, представляющих собой преступление против мира и безопасности человечества. В третьем докладе Специального докладчика г-на Д. Тиамы о проекте кодекса преступлений против мира и безопасности человечества деятельность наемников включена в число такого рода правонарушений. Специальный докладчик уточняет, что в докладе речь идет о наемниках "...набираемых специально для совершения нападений на какую-либо страну с целью дестабилизировать или свергнуть установившуюся власть, и в основе этих действий лежат разные мотивы, в частности, экономического или политического характера". Таким образом, наемничество является "...одним из подрывных средств, используемых против небольших государств и новых независимых государств, или одним из средств сдерживания национально-освободительных движений". (Ежегодник Комиссии международного права, 1985 год, том II, часть 1, стр. 46, пункт 160.) Специальный докладчик добавляет, что в проекте кодекса следует в первую очередь предусмотреть "...ответственность государств, которые набирают, оснащают и обучают наемников и предоставляют им средства для транзита" (там же, пункт 163). В заключение Специальный докладчик указывает на "...использование вооруженных шаек для нарушения территориальной неприкосновенности другого государства которое должно квалифицироваться как акт агрессии и (подпункт Б статьи 3) определения агрессии, в котором "...наемники четко упоминаются в том же пункте, что и вооруженные банды" (там же, пункт 164).

IV. НЫНЕШНЕЕ СОСТОЯНИЕ ОБСУЖДЕНИЯ ВОПРОСА О НАЕМНИКАХ В СВЕТЕ ИНФОРМАЦИИ, ПОЛУЧЕННОЙ СПЕЦИАЛЬНЫМ ДОКЛАДЧИКОМ

A. Информация, полученная от государств

54. На просьбу представить информацию, которой Специальный докладчик начал свою работу в соответствии с резолюцией 87/16, ответили 19 государств-членов: Алжир, Бангладеш, Барбадос, Бенин, Гватемала, Доминиканская Республика, Зимбабве, Кирибати, Ливия, Монако, Перу, Португалия, Руанда, Саудовская Аравия, Соединенные Штаты, Того, Филиппины, Чад и Чехословакия. К этим ответам следует добавить устное сообщение Анголы, сделанное заместителем министра иностранных дел Анголы во время встречи со Специальным докладчиком 20 ноября 1987 года в Нью-Йорке, о которой говорится в главе II настоящего доклада.

55. Полученные сообщения со всей очевидностью свидетельствуют о том, что государства-члены готовы сотрудничать со Специальным докладчиком в выполнении им своей задачи, хотя отдельные государства не имеют точной информации о ситуациях, связанных с использованием наемников. Однако в том, что касается принципов, регулирующих функционирование международного сообщества, государства единодушно осуждают практику наемничества, считая ее в соответствии с резолюциями Организации Объединенных Наций преступлением против гуманности и мира и нарушением суверенитета государств и права народов на самоопределение. Это единодушие имеет важное значение, поскольку оно свидетельствует о готовности разработать конкретные международные соглашения с целью окончательного искоренения наемничества.

1. Жалобы на деятельность наемников

56. В сообщениях государств-членов Специальный докладчик выделяет, с одной стороны, заявления, представляющие, по его мнению, общее осуждение наемнической практики, которая, согласно утверждениям, имеет место, и, с другой стороны, конкретные жалобы государств-членов в связи с актами агрессии против их территории, в которых используются наемные силы.

57. В сообщении Алжира, относящемся к заявлениям с общим осуждением этой практики, говорится, что "использование наемников приводит к массовым и вопиющим нарушениям прав человека ни в чем не повинного населения, нарушает безопасность и стабильность суверенных государств, является вмешательством в их внутренние дела и угрожает их независимости и территориальной целостности. Деятельность наемников часто представляет собой препятствие к осуществлению права народов на самоопределение и угрозу пользованию странами и народами третьего мира своими суверенными правами и природным богатством и ресурсами. Наемничество неоднократно использовалось также как орудие против подлинных национально-освободительных движений с целью подрыва их освободительной борьбы или дискредитации освободительного характера их законной борьбы.

58. Говоря о необходимости противодействия наемничеству всеми средствами и во всех частях мира, авторы алжирского документа отмечают, что для Африки эта проблема имела весьма серьезные последствия и продолжает сохраняться в южной части континента "особенно в Анголе и Мозамбике, что обусловлено расистской политикой и экспансионистскими устремлениями режима Претории". По мнению авторов сообщения, усилия Африки по борьбе с наемничеством неоднократно получали международное признание, в частности в 1977 году, когда ОАЕ приняла Конвенцию о ликвидации

наемничества в Африке, в 1979 году, когда Генеральная Ассамблея Организации Объединенных Наций приняла предложение о необходимости разработки международной конвенции по этому вопросу, а также в резолюции 34/140, в которой Генеральная Ассамблея признала, что "наемничество - это угроза международному миру и безопасности" и "является повсюду преступлением против человечества". Осуждая эту практику в целом, авторы алжирского документа в завершение отмечают, что наемничество не только сохраняется в Африке, но и распространяется на другие регионы третьего мира, в частности Центральную Америку, что "требует придания нового импульса международному сотрудничеству и упорения усилий по ликвидации этого явления".

59. Осуждение использования наемников в целом как посягательства на права того или иного народа или страны выражается также в сообщении, поступившем из Чехословакии. В нем говорится, что наемничество является серьезным препятствием на пути обеспечения международного мира и безопасности, однако в последние годы оно, к сожалению, стало приобретать все более широкий характер. Далее авторы заявляют, что "народы Никарагуа, южной части Африки, Афганистана и Кампучии и многих других стран по собственному опыту знают, что наемничество несет смерть, страдания и разрушения их полям и домам".

60. Ответ Филиппин также содержит общие положения, касающиеся существования наемных сил, которые безнаказанно нарушают суверенитет слабых стран Азии, Африки и Латинской Америки.

61. Среди жалоб в отношении конкретных случаев следует отметить ответ Чада и устное сообщение заместителя министра иностранных дел Анголы. Согласно первому сообщению, "несмотря на то, что Чад отвергает наемничество, уважает суверенитет и независимость государств и проводит политику мира и справедливости, он остается жертвой непрекращающейся агрессии, в которой наемники принимают непосредственное участие". В сообщении также указывается, что "...силы, направляемые режимом Триполи с целью захвата Чада, состоят преимущественно из различного рода наемников, вербуемых, финансируемых и обучаемых на ливийской территории". В завершение говорится, что "вышесказанное дает основания сделать вывод, что законная борьба, которую правительство и народ Чада ведут против исламского легиона относится к числу конкретных мер борьбы с наемничеством".

62. В жалобе Анголы содержится много обвинений в адрес правительства Претории в связи с прямой агрессией, осуществляемой путем военной оккупации двух провинций в южной части Анголы на границе с Намибией, и в связи с вербовкой, финансированием и обучением наемников, которые затем присоединяются к вооруженной группировке УНИТА, не признающей законное правительство Анголы, и в союзе с правительством Претории или под его защитой посягающие на суверенные права и право самоопределения ангольского народа. Согласно этому же источнику, вооруженный конфликт в Анголе разжигается извне и представляет собой серьезное препятствие на пути сплочения и развития Анголы с самого момента достижения ею независимости в 1975 году. В связи с непрекращающейся агрессией, говорится далее в документе, Ангола находится в состоянии войны, оказывающем серьезное негативное воздействие на ее безопасность, жизнедеятельность, экономику и территориальную целостность. В заключение в докладе говорится о случаях, в которых после захвата наемников в плен ангольские суды признавали их таковыми и устанавливали соответствующие меры наказания.

63. Специальный докладчик счел целесообразным воспроизвести эти жалобы для информации членов Комиссии по правам человека с учетом того, что период, истекший со времени начала им своей работы (сентябрь 1987 года) до момента написания настоящего доклада (вторая неделя января 1988 года), был недостаточно большим для того, чтобы запросить дополнительные подробности и организовать миссии с целью проверки сообщений на месте. Тем не менее, не вынося каких-либо субъективных оценок, можно в целом отметить, что явление наемничества продолжает вызывать озабоченность государств-членов. Эта озабоченность высказывается не только в связи с принципиальными соображениями и приверженностью соглашениям Организации Объединенных Наций по этому вопросу, но и в связи с явным сохранением наемничества и, насколько можно судить, растущим его использованием во всех случаях, когда делаются попытки тем или иным образом посягнуть в интересах внешних сил на суверенные права, самоопределение, безопасность, мир и достойное развитие народов и стран третьего мира.

2. Меры, принимаемые государствами

64. Что касается мер, принимаемых государствами, то в ответах африканских стран единодушно выражается приверженность Конвенции ОАЕ о ликвидации наемничества в Африке, подписанной в 1977 году и вступившей в силу в 1985 году, которая рассматривается ими как обязательный для соблюдения государствами-участниками правовой документ, призванный содействовать борьбе с наемничеством. Точно так же, во всех ответах высказывается положительная оценка деятельности Специального комитета по разработке конвенции Организации Объединенных Наций о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников.

65. Отдельные государства пояснили, что ими приняты национальные законодательные нормы, в которых в соответствии с международными принципами наемничество подвергается осуждению. Например, в сообщении Алжира указывается, что статьей 76 Уголовного кодекса Алжира запрещается вербовка в Алжире добровольцев или наемников по поручению какой бы то ни было иностранной державы и предусмотрены конкретные меры наказания. В сообщении Бенина говорится, что указом № 78-34 от 19 октября 1978 года наемничество было квалифицировано как правонарушение, и предусмотрено, что оно должно рассматриваться специальными судами; согласно статье 2 этого указа, деятельность в качестве наемника наказывается смертной казнью, а статья 3 предусматривает наказание принудительными работами лиц, соучастствующих и подстрекающих к совершению этого преступления. В сообщении Ливийской Арабской Джамахирии указывается, что использование наемников против суверенных государств и национально-освободительных движений является уголовно наказуемым деянием, и выражается мнение о том, что все государства должны принять законодательные нормы, в которых предусматривалось бы, что вербовка, финансирование, обучение и транзит наемников на их территории являются наказуемыми правонарушениями, и запрещалось бы участие их граждан в наемнической деятельности. Эти положения включены в Уголовный кодекс Ливии 1956 года поправками, внесенными законом № 80 от 1975 года, в которых содержится ссылка на статью 168 о вербовке в целях осуществления действий или агрессии против иностранных государств.

"Лица, которые без разрешения правительства осуществляют вербовку в вооруженные формирования для действий против иностранного государства или осуществляют агрессивные акты, подвергающие Ливийскую Арабскую Джамахирию угрозе войны, наказываются тюремным заключением. Это же деяние, приводящее к разрыву дипломатических отношений или возмездие в отношении Ливийской

Арабской Джамахирии или ее граждан, где бы они ни находились, наказываются пожизненным заключением. В случае возникновения войны, лица, совершившие это правонарушение, наказываются смертной казнью.

Ливийские граждане, которые получают или которым обещано денежное или любое другое, пусть даже косвенное вознаграждение от иностранца за выполнение ими действий, наносящих ущерб интересам страны, наказываются тюремным заключением и штрафом в размере, не превышающем 1 000 динаров, если это деяние совершается в мирное время. Это же правонарушение, совершенное в военное время, наказывается пожизненным заключением. В случае нанесения фактического ущерба, виновные наказываются смертной казнью. В отношении иностранных граждан, предлагающих или обещающих денежное или иное вознаграждение, применяются такие же меры наказания".

66. К числу других принятых положений относятся статьи 184 и 185 ливийского Уголовного кодекса, которые гласят:

"Статья 184

Содействие и соучастие в совершении вышеупомянутых правонарушений (цитируются выдержки, относящиеся к нашей теме)

"Меры наказания, предусмотренные статьей 168, применяются также в отношении:

- 1) Лиц, которые, зная о намерениях лиц, совершающих или пытающихся совершить одно из упомянутых правонарушений, обеспечивают его средствами к существованию, жилищем, предоставляют ему укрытие, место для встреч или любую другую помощь.
- 2) Лиц, которые сознательно укрывают предметы или оборудование, используемые или предназначенные для использования при совершении одного из упомянутых правонарушений, или материалы или документы, полученные в результате совершения этих правонарушений.
- 3) Лиц, которые сознательно передают письма лицам, совершающих или пытающихся совершить одно из упомянутых правонарушений, или оказывают ему ту или иную помощь в поиске, перевозке или передаче объекта такого правонарушения.

Статья 185

Содействие и соучастие в совершении вышеупомянутых правонарушений

Лица, которые по заблуждению оказывают содействие или соучаствуют в совершении одного из правонарушений, предусмотренных в предыдущей статье, наказываются тюремным заключением на срок не менее одного года и штрафом в размере, не превышающем 500 динаров. То же правонарушение, совершаемое в военное время, наказывается тюремным заключением на срок не менее двух лет и штрафом в размере, не превышающем 1 000 динаров",

67. В сообщении Перу не содержится каких-либо положений уголовного законодательства, открыто запрещающих наемничество, однако его использование квалифицируется авторами как "массовое нарушение прав человека". В сообщении выражается озабоченность использованием наемников с целью нарушения прав человека и противодействия осуществлению права народов на самоопределение и указывается, что эта позиция закреплена в статье 88 Конституции, которая "отвергает любую форму империализма, колониализма, неоколониализма или расовой дискриминации. Она основана на солидарности с угнетенными народами мира". В заключение в сообщении говорится, что международные документы по правам человека, подписанные и ратифицированные Перу, и таким же образом любая конвенция о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников, которую, возможно, разработает Организация Объединенных Наций, если процесс будет развиваться в том же направлении, имеют для Перу статус обязательных конституционных положений, как об этом прямо говорится в статье 105 Конституции.

68. В ответе Португалии указывается, что принципы, которыми руководствуется Португалия и которые согласуются с международным правом, содержатся в Конституции страны. Соответствующие положения, касающиеся наемничества, включены в уголовное законодательство Португалии. Так, в статье 188 Уголовного кодекса 1982 года говорится, что:

"2. Вербовка или попытка вербовки наемников для несения военной службы от имени иностранного государства или любой национальной или иностранной вооруженной организации, которая стремится насильственными средствами свергнуть законное правительство другого государства или посягнуть на независимость, территориальную целостность или нормальное функционирование институтов этого государства, является преступлением против мира и наказывается тюремным заключением на срок от двух до шести лет (статья 188 действующего Уголовного кодекса, утвержденного законодательным декретом № 400/82 от 23 сентября)".

69. Отдаленными предшественниками этого законодательного положения являются Уголовный закон 1886 года и статья 156 закона 24/81 от 20 августа 1981 года.

70. В ответе Руанды говорится о том, что Руанда всегда осуждала и выступала против подрывной деятельности наемников, где бы она ни имела место, и имеет в своем законодательстве соответствующие нормы. Дополнительно указывается, что в пункте 1 статьи 163 Уголовного кодекса Руанды предусматриваются меры наказания в отношении всех лиц, "которые, используя подарки, вознаграждения, обещания, угрозы или злоупотребляя должностным положением или властью, вербуют или создают условия, ведущие к вербовке, или соглашаются с вербовкой лиц в состав иных вооруженных сил, помимо регулярных армий государств".

3. Полученные предложения

71. Государства, направившие ответы Специальному докладчику, высказались за принятие практических мер по ликвидации наемничества. Они проявили заметный интерес к работе Специального комитета, выразив надежду, что в будущем будет разработан обязательный для соблюдения международно-правовой документ.

72. В отдельных сообщениях говорится о возможных путях решения проблемы наемничества как в том, что касается нынешнего состояния дел, так и в том, что касается вклада, которого следует ожидать от Специального докладчика. В этой связи Комиссии надлежит ознакомиться с мнением правительства Соединенных Штатов Америки, которое напоминает, что оно неизменно выступает против вербовки, финансирования и использования наемников. При этом, однако, Соединенные Штаты Америки утверждают, что в настоящее время в мире имеется не более нескольких сотен наемников. Кроме того, оно утверждает, что по сравнению с серьезными проблемами, затрагивающими отдельные государства-члены, такими, как исчезновения, произвольные казни, пытки и наличие тысяч политических заключенных, наемничество имеет сравнительно ограниченные масштабы. Соединенные Штаты также предлагают учитывать ту работу, которая проводится Специальным комитетом, созданным в соответствии с резолюцией 35/48 Генеральной Ассамблеи. Комитет занимается разработкой международной конвенции по борьбе с наемничеством и накопил значительный опыт работы по этому вопросу.

73. По мнению Соединенных Штатов, точная формулировка определения "наемника" имеет решающее значение для проведения любого конструктивного обсуждения по этому вопросу. С точки зрения этой страны, из проекта резолюции L.19/Rev.2, в соответствии с которой был назначен Специальный докладчик, ясно следует, что Комиссия по правам человека имела в виду определение термина "наемник", содержащееся в статье 47 Дополнительного протокола I к Женевским конвенциям 1949 года. Соединенные Штаты поэтому полагают, что в исследовании Специального докладчика "это определение будет признано имеющим действительную силу и использовано в качестве основы". Утверждается также, что определение, содержащееся в статье 47, является результатом международного компромисса, достигнутого после длительных переговоров, поэтому правительство Соединенных Штатов будет считать неприемлемой любую попытку ослабить это определение или изменить общепризнанное понятие наемника.

74. Далее Соединенные Штаты высказывают мнение о том, что в любом исследовании по вопросу о наемниках основное внимание следует уделять вопросам предотвращения и наказания в связи с конкретными актами насилия, совершаемыми в целях личной выгоды лицами, которые специально вербуются для участия в вооруженных конфликтах и принимают прямое участие в боевых действиях. Вместе с тем такие лица не могут считаться наемниками, если они являются гражданами стороны, находящейся в конфликте, или постоянно проживают на территории, контролируемой стороной, находящейся в конфликте, или входят в личный состав вооруженных сил стороны, находящейся в конфликте, или были направлены государством, которое не является стороной, находящейся в конфликте, для выполнения официальных обязанностей в качестве членов его вооруженных сил.

75. Что касается полномочий Специального докладчика, то правительство Соединенных Штатов, в частности, надеется, что он будет помнить о том, что, согласно Уставу Организации Объединенных Наций, только Совет Безопасности уполномочен определять, является ли использование наемников угрозой международному миру и безопасности. В заключение правительство Соединенных Штатов призывает Специального докладчика учитывать, что права человека лиц, обвиняемых в наемничестве, несмотря на степень тяжести предъявляемого к ним обвинения, должны защищаться во всех случаях.

76. В ответе Филиппин содержатся два предложения, которые в будущем следует учитывать. Первое заключается в том, что ответственность за деятельность

наемников следует возлагать не только на лица, действующие в качестве наемников, но и на государство, органы или организации, которые оказывают поддержку такой деятельности. Таким образом, необходимо определять вину как тех, кто непосредственно совершает те или иные действия, так и тех, кто содействует совершению таких действий. Во-вторых, в международную конвенцию по борьбе с вербовкой, финансированием и обучением наемников предлагается включить положения, предусматривающие защиту безопасности развивающихся стран и четко определяющие международные обязательства и ответственность государств.

77. В сообщении Перу вопрос о наемничестве предлагается рассматривать на междисциплинарной основе, "строго руководствуясь целью поощрения прав человека во всех частях мира". В сообщении указывается, что междисциплинарный подход соответствует нынешнему уровню развития международного права в области прав человека. В заключение предлагается, чтобы государства, осуществляя те или иные меры, учитывали последствия наемничества для пользования гражданскими и политическими правами и экономическими, социальными и культурными правами и стремились к соблюдению всех этих прав, а также прав, подразумеваемых в Декларации о праве на развитие, принятой Генеральной Ассамблеей Организации Объединенных Наций 4 декабря 1986 года.

78. В целом авторы всех ответов согласны с необходимостью разработки международного документа, направленного на ликвидацию наемничества, и вносят предложения, нацеленные на поощрение разработки соглашений о международном сотрудничестве в этой области и, в частности, деятельности Специального комитета. Специальный докладчик должен также подчеркнуть, что авторы полученных заявлений единодушно изъявляют готовность содействовать его работе и выражают намерение государств сотрудничать путем предоставления консультаций, ответов на вопросы и замечаний по поднимаемым проблемам, а также отмечают, что успешное выполнение Специальным докладчиком своей задачи должно способствовать достижению международного консенсуса по вопросу о ликвидации проблемы наемничества и обеспечению приоритета права народов на самоопределение, международного мира и безопасности.

В. Информация, полученная от международных организаций

1. Органы Организации Объединенных Наций

79. В целях выполнения мандата, изложенного в резолюции 1987/16, Специальный докладчик также обращался с просьбой предоставить соответствующую информацию ко всем органам Организации Объединенных Наций в том случае, если прямым или косвенным образом им стало известно, или они были проинформированы или получили сообщения о фактах наемничества. Ответы представили следующие органы: Управление комиссара ООН по Намибии, Верховный комиссар по делам беженцев, Управление заместителя Генерального секретаря по общественной информации, Управление заместителя Генерального секретаря по политическим вопросам и делам Совета Безопасности, Управление заместителя Генерального секретаря по политическим вопросам, опеке и деколонизации, Департамент по международным экономическим и социальным вопросам, Центр против апартеида, Ближневосточное агентство ООН по помощи палестинским беженцам и организации работ и Университет Организации Объединенных Наций.

80. К сожалению, от этих органов не поступило какой-либо полезной информации, хотя они изъявили готовность сотрудничать. Вместе с тем Управление комиссара ООН по Намибии решительно заявило о том, что южноафриканский расистский режим, незаконно оккупирующий территорию Намибии, использует наемников в своих интервенционистских и расистских целях. Управление предоставило в распоряжение

Специального докладчика экземпляр доклада Совета Организации Объединенных Наций по Намибии на Генеральной Ассамблее (документ A/42/24, часть I), представленный 15 октября 1987 года, обратив особое внимание на раздел В главы VII, касающейся военной ситуации в Намибии.

81. В этой главе доклада подробно описывается использование наемников Южной Африкой как против народа Намибии, так и в целях осуществления с территории Намибии вылазок против других независимых африканских государств (пункты 331 и 333). Особо упоминается батальон 32, который известен под названием "Батальон Буффало" и состоит в основном из наемников, осуществляющих незаконные военные операции в северной части Намибии и против Анголы (пункт 339). В докладе говорится, что Южная Африка проводила эти операции с целью ущемления свободы и суверенитета государств южной части Африки - Анголы, Ботсваны, Замбии, Зимбабве, Лесото и Мозамбика - совершая акты подрывной деятельности, военной агрессии, вооруженные вторжения и другие дестабилизирующие акции. Далее авторы отмечают, что в целях нападения на то или иное государство Южная Африка осуществляет вербовку, обучение, финансирует и снабжает наемников, которые совершают акты дестабилизации и усиливают личный состав таких группировок, как УНИТА в Анголе и МНС в Мозамбике, ведущих кампанию изматывания и нападок на законные правительства обоих государств.

2. Международные и региональные организации

82. Специальному докладчику ответили: Международная организация труда (МОТ), Организация Объединенных Наций по вопросам образования, науки и культуры (ЮНЕСКО), ИНТЕРПОЛ, Организация американских государств (ОАГ) и Латиноамериканская экономическая система (ЛАЭС). В своих ответах эти организации либо указывали, что данный предмет не относится к кругу их ведения, либо ссылались на международные принципы и соглашения Организации Объединенных Наций, в которых осуждается практика наемничества и ее известные проявления в ситуациях, связанных с политикой колониализма, неоколониализма и расизма, и в попытках нарушить государственный суверенитет или оспорить законность национально-освободительных движений и право народов на самоопределение.

С. Информация, полученная от неправительственных организаций

83. Важный вклад в работу Специального докладчика внесли неправительственные организации с консультативным статусом при Экономическом и Социальном Совете. Их сообщения содержат информацию, которую можно подразделить на две основные категории: сообщения о фактах использования наемников и теоретические и методологические соображения, касающиеся нынешнего состояния деятельности по борьбе с наемничеством.

84. Ответы представили следующие организации: Межпарламентский союз, Организация единства африканских профсоюзов, Международная комиссия юристов, Андская комиссия юристов, Общество борьбы с рабством в защиту прав человека, Международная организация по оказанию помощи коренному населению, находящемуся под угрозой исчезновения, Международный институт гуманитарного права, Христианская конференция в защиту мира, Международная ассоциация юристов-демократов, Международный институт прав человека, Международный союз адвокатов, Международное движение за оказание помощи бедствующим группам населения - "четвертый мир" и Международный Комитет Красного Креста. Специальный докладчик также получил ответ от национально-освободительного движения Африканский национальный конгресс.

85. Специальный докладчик хотел бы отметить следующие сообщения, касающиеся использования наемников. Организация единства африканских профсоюзов сообщает о непрекращающемся расширении масштабов вербовки и использования наемников для усиления самозванных движений национального сопротивления МНС и УНИТА в Мозамбике и Анголе, соответственно, которые выступают против правительств и народов этих стран и нарушают их территориальную целостность и независимость. Африканский национальный конгресс заявляет, что правительство Южной Африки играет ключевую роль в вербовке, финансировании и использовании наемников в Африке, в частности в южной части Африки, и что в состав ее вооруженных сил входят подразделения наемников, имеющих различное гражданство: Великобритании, Новой Зеландии, бывшей Родезии и т.д. В сообщении отмечается, что после победы национально-освободительного движения народа Зимбабве подразделение родезийской армии "Силуз скаутс", специализировавшееся на групповых карательных акциях, было включено в состав южноафриканской армии и использовалось для наращивания агрессии против африканских прифронтовых государств. В сообщении Международной организации по оказанию помощи коренному населению, находящемуся под угрозой исчезновения, говорится о бушменах, которых Южная Африка вербует в Намибии и привлекает к наемнической деятельности, пользуясь их невежеством и крайней нищетой. По мнению авторов сообщения, этот факт показывает, что в регионах, оккупируемых Южной Африкой, вербовке наемников способствуют суровые условия жизни, невежество и крайняя нищета, которые заставляют молодежь поступать на службу в качестве наемников, чтобы избежать жалкого существования. Более подробные сведения об использовании бушменов Специальному докладчику сообщил антрополог, профессор Роберт Т.Гордон, являющийся директором программы африканских исследований в Университете Вермонта и выступающего в качестве члена Международной организации по оказанию помощи коренному населению, находящемуся под угрозой исчезновения. Профессор Гордон изучает проблему "преторизации" бушменов и их использования в качестве солдат южноафриканскими вооруженными силами и приводит факты своекорыстного использования Южной Африкой антропологических реалий в целях закабаления народов, находящихся под ее контролем, и их привлечения к осуществлению своих планов оккупации и установления военного господства.

86. Представители Андской комиссии юристов в своем сообщении говорят в целом о явлении наемничества в южной части Африки, увязывая его с практикой, противоречащей интересам борьбы с колониализмом и апартеидом. По мнению Комиссии, наличие этого явления в Центральной Америке связано с военными попытками дестабилизировать положение в регионе и добиться свержения правительства одной страны. Комиссия выражает свою озабоченность в связи с частыми сообщениями о наличии наемников в Центральной Америке" и считает, что случай с Никарагуа, возможно, потребует особого внимания, если учесть, что Международный суд, который уже рассматривал и принял решение по этому вопросу, отметил зависимость деятельности так называемых "контрас" от организаций страны, находящейся за пределами этого региона. Комиссия предложила, в частности, изучить вопрос об иностранцах, связанных с "контрас", с тем чтобы определить, действительно ли, как утверждается в сообщениях, их можно квалифицировать как наемников.

87. В сообщении Международной комиссии юристов говорится о конкретном случае с Никарагуа и прилагается материал, который, по ее мнению, освещает как открытую интервенцию Соединенных Штатов в Никарагуа, так и присутствие наемников в лагере "контрас". К сообщению приложены следующие документы: заявление г-на Энрике Хазенфуса в суде первой инстанции Никарагуа; частичная хронология интервенции

Соединенных Штатов Америки в Никарагуа, заимствованная из заявления Никарагуа в Международном суде, и копии статей, появившихся в информационном бюллетене "Каверт Экшен", освещающем деятельность наемников в Африке и Латинской Америке, и ту роль, которую в ней играют организации Соединенных Штатов Америки, в частности организация "Солджер оффориум", или лица, которые по финансовым соображениям соглашаются завербоваться для краткосрочного участия в военных акциях в Центральной Америке. В этих статьях содержатся косвенные и прямые доказательства наличия весьма обширной структуры форм, систем и критериев вербовки наемников и указываются места и виды конфликтов, в которых в настоящее время принимают участие наемники. Эта информация и несоответствие между ней и информацией из официальных источников, по-видимому, потребуют в рамках расширенного мандата проверки и точного определения их полноты и достоверности.

88. Ряд организаций, таких как Международная комиссия юристов, Андская комиссия юристов, Международная ассоциация юристов-демократов, Христианская конференция в защиту мира и Международный Комитет Красного Креста, высказали предложения, касающиеся существа явления наемничества. Рассматривались следующие вопросы: рамки статьи 47 Дополнительного протокола 1 к Женевским конвенциям; эволюция концепции наемничества и наличие этого явления в различных видах конфликтов, протекающих в настоящее время; действия наемников, нарушающие права человека народов; состоявшие обсуждения в Специальном комитете по разработке международной конвенции о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников; ответственность государств в том, что касается существования наемничества, и соблюдение прав арестованных наемников. Было высказано мнение о том, что в ходе проводимого исследования по вопросу об использовании наемников как средстве нарушения прав человека и противодействия осуществлению права народов на самоопределение Специальному докладчику следует уделить надлежащее внимание всем перечисленным вопросам.

89. Специальный докладчик должным образом принял к сведению все вышеупомянутые сообщения и предложения; они содержат ценную информацию, использовавшуюся им при подготовке настоящего доклада.

V. КЛАССИФИКАЦИЯ ВИДОВ НАЕМНИЧЕСТВА

90. Полученная информация, изучение истории вопроса и анализ нынешнего состояния наемничества как с точки зрения теории этого явления и его трактовки в международном праве, так и в связи с действительными ситуациями, в которых имеет место активная деятельность наемников, позволили Специальному докладчику собрать необходимый объем материала, на базе которого им сформулированы отдельные предварительные соображения относительно использования наемников и классификации наемничества как явления, нарушающего права человека и препятствующего осуществлению права народов на самоопределение. Несмотря на то, что с 60-х годов Организация Объединенных Наций уделяет проблеме наемничества значительное внимание, ее усилия, к сожалению, не привели к ликвидации этой позорной практики.

91. Так, страны Южной Африки, ведущие борьбу за утверждение своей национальной независимости и консолидацию территорий, на которых ими созданы их суверенные государства, подвергаются агрессии колониального типа со стороны расистского режима Южной Африки, который, используя либо непосредственно свои регулярные военные силы, либо наемников, нарушает суверенитет этих стран, оккупируя части их территорий и сотрудничая с такими вооруженными группировками, как УНИТА в Анголе и МНС в Мозамбике, добивающимися свержения законных правительств этих стран и захвата власти с целью создания марионеточных правительств, подчиняющихся режиму Претории. Эти факты показывают, что наемничество продолжает существовать и по-прежнему остается угрозой международному миру и безопасности. Более того, учитывая сообщения, полученные Специальным докладчиком, и осуждение наемничества Экономическим и Социальным Советом и Генеральной Ассамблеей как дестабилизирующего фактора, используемого с целью "свержения правительства Южной Африки, Центральной Америки и других развивающихся государств и противодействия национально-освободительным движениям народов, борющихся за осуществление своего права на самоопределение", можно утверждать, что проявления наемничества усиливаются и приобретают все более широкий и сложный характер. Усиление наемничества заключается в активизации его проявлений по сравнению с предыдущими десятилетиями; его расширение подтверждают факты использования наемников в таких регионах, как Центральная Америка, и странах, в отношении которых этот вид агрессии ранее не применялся; усложнение характера этой деятельности заключается в том, что она начинает приобретать множество различных форм, усложняется механизм ее организации и осуществления, и расширяется сфера участия наемников в различных видах конфликтов, как международных, так и внутренних.

92. Международным сообществом достигнут неоспоримый значительный прогресс в информировании о наемничестве и осуждении этой практики. Принято большое число заявлений и резолюций Организации Объединенных Наций, содержащих весьма интересные положения по этому вопросу. В этих резолюциях осуждается практика использования наемников в целях противодействия национально-освободительным движениям, сдерживания развития деколонизированных и суверенных государств, создания препятствий на пути самоопределения народов и свержения их законных правительств. В этих документах осуждаются преступные деяния наемников, осуждается практика их вербовки, финансирования, обучения, формирования, транзита и использования, а также осуждаются те государства, которые прямо или косвенно, действием или бездействием принимают участие в операциях, связанных с наемниками или выступают в качестве сообщников. Кроме того, во всех этих документах, принятых Организацией Объединенных Наций, проводится важное разграничение между наемничеством, осуществляемым на индивидуальной основе и наемничеством, рассматриваемым как ряд последовательных актов агрессии с участием наемников, ответственность за которые может нести группа лиц, организация, а также государство.

с участием наемников, ответственность за которые может нести группа лиц, организация, а также государство.

93. Это означает, что деятельность наемников противоречит принципам международного права, поскольку она во всех случаях осуществляется в связи с действиями, прямо запрещаемыми и несовместимыми с такими принципами международного права, как независимость, самоопределение народов и, с другой стороны, осуждение колониализма, расизма, апартеида и всех форм иностранного господства. Другими словами, наемничество намеренно преследует цель воплотить на практике все то, что отвергается и осуждается Организацией Объединенных Наций. Международное сотрудничество, провозглашенное в ее Уставе, основывается на политической независимости, территориальной целостности государств и самоопределении народов; наемники же, действуя в угоду наиболее реакционным интересам групп или государств, организуются в вооруженные банды, добивающиеся подавления свободы и закабаления народов. Таким образом, с точки зрения политических принципов международное сообщество уже уделяет особое внимание явлению наемничества. В противоположность этому в области позитивного международного права до сих пор имеются пробелы, и существует необходимость в разработке международной конвенции, в которой превентивными мерами и санкциями охватывались бы все аспекты современного наемничества, а также двусторонние и многосторонние соглашения о борьбе с наемничеством.

94. Исходя из этого и с учетом того, что использование наемников фактически ведет к широким нарушениям прав человека во всех областях и в то же время препятствует осуществлению права народов на самоопределение, Специальный докладчик считает необходимым сделать некоторые замечания в отношении понятия "наемник" в свете возникающих в настоящее время проблем и получаемых сообщений, а также высказать отдельные соображения, которые могут помочь при составлении классификации видов наемничества на основе изучения его различных существующих в настоящее время форм. В любом случае эти замечания и предложения носят предварительный характер, однако будут полезными для дальнейшей работы над этим вопросом и ее завершения в виде разработки предложений по поддержанию международного мира и безопасности.

A. Определение "наемника"

95. Первое определение, принятое в статье 47 Дополнительного протокола 1, было позитивным шагом на пути к разработке международных норм в отношении наемничества. Эта статья стала первым положением, которое получило поддержку всех государств и было включено в международную конвенцию. Кроме того, впервые в международном гуманитарном праве был сформулирован критерий, определяющий правовой статус наемника и требования, которые должны соблюдаться при определении того или иного лица как наемника и обращении с ним в качестве такового. Можно также утверждать, что критерий, содержащийся в статье 47, позволил урегулировать случаи, касающиеся участия наемников в международных вооруженных конфликтах, в соответствии с общим контекстом международного гуманитарного права и его основных принципов.

1. Нынешнее состояние обсуждения вопроса о наемничестве

96. Разумеется, вышесказанное не означает, что статья 47 Протокола не нуждается в совершенствовании и имеет непреложный характер. Фактически обсуждение ее существа и применимости продолжается, причем все более широкой поддержкой пользуются те течения политической и правовой мысли, которые активно выступают за пересмотр, доработку и расширение этой статьи.

В частности, принятая на региональном уровне Конвенция ОАЕ о ликвидации наемничества в Африке представляет собой пересмотр и развитие концепции, содержащейся в статье 47. Таким же образом, во второй пересмотренной Сводной основе, принятой Специальным комитетом по разработке международной конвенции о борьбе с наемничеством, содержатся предложения по существу этого вопроса, выходящее за рамки определения, содержащегося в статье 47 Протокола I.

97. Преемственность дальнейшей деятельности по этому вопросу обеспечивают следующие характерные для статьи 47 позитивные элементы:

а) эта статья явилась первой попыткой правовой систематизации и законодательной конкретизации определения "наемника", заложившей основу дальнейшей разработки соответствующих законодательных норм;

б) в ней отрицается право наемника на получение статуса комбатанта и военнопленного. Эта норма четко зафиксирована и не подлежит пересмотру;

в) в статье указывается, что вербовка наемников осуществляется с конкретной целью их участия в вооруженном конфликте против одной из сторон, находящихся в конфликте, и что лицо, дающее согласие на вербовку, руководствуется в основном и исключительно стремлением получить вознаграждение;

г) разъяснения по вопросу о гражданстве наемника содержатся в определении, согласно которому наемниками не могут считаться ни граждане стороны, находящейся в конфликте, ни лица, постоянно проживающие на территории, контролируемой стороной, находящейся в конфликте;

е) в статье указывается, что наемником не может являться лицо, входящее в постоянный личный состав вооруженных сил стороны, находящейся в конфликте, или лицо, посланное для выполнения официальных обязанностей государством, не участвующим в этом конфликте;

ф) статья 47 может оставаться в силе как действенный инструмент борьбы с наемничеством в ситуациях международных вооруженных конфликтов, хотя, возможно, потребует дальнейшего уточнения своих рамок и способа ее применения находящейся в конфликте стороной, являющейся жертвой наемнической агрессии.

98. Приведенные оценки Специального докладчика подтверждаются тем, что положения статьи 47 были использованы при разработке Конвенции ОАЕ и в деятельности Специального комитета по разработке международной конвенции против наемничества. В обоих случаях статья 47 воспроизводилась в качестве важного элемента определения "наемника", хотя в ее текст в Конвенции ОАЕ были внесены некоторые вполне логичные изменения, в частности - что представляется особенно важным - определение было расширено и распространено на другие виды конфликтов.

99. Таким образом, несмотря на свои достоинства статья 47 отнюдь не является окончательной и непреложной формулировкой. Считать ее последним словом международного права по вопросу о наемничестве означало бы игнорировать происходящие изменения. Развивающиеся исторические процессы, усиливающаяся сложность социальных взаимосвязей, экономических интересов и взаимовлияния внутренней политики той или иной страны и международных условий могут приводить к возникновению конфликтов, которые затрагивают основополагающие принципы и права

и чреваты нарушениями прав человека и территориальной целостности, суверенитета и независимости государств с использованием в этих целях наемников. Изучение отдельных ситуаций, угрожающих международному миру и безопасности, показывает, что они, строго говоря, не являются международными вооруженными конфликтами. О многих войнах в момент их возникновения официально не объявлялось; вооруженная агрессия и стратегия, охватываемые концепцией так называемой "войн малой интенсивности", используются для нарушения государственного суверенитета и самоопределения народов. Наконец, имеют место внутренние конфликты, в которых та или иная сторона получает вооружения, организационную и иную поддержку иностранной державы, которой выгоден этот конфликт и которая таким образом вмешивается во внутренние дела другой страны.

100. В этих конфликтах в силу их особенностей, о которых говорилось в ряде сообщений, одним из методов осуществления агрессии является использование наемников. Их действия в ситуациях, не являющихся по объективным причинам международными вооруженными конфликтами, не охватываются статьей 47 Дополнительного протокола I. Если исходить из протокола, в котором говорится только о международных вооруженных конфликтах, то можно предположить, что наемники могут использоваться только в такого рода конфликтах. Между тем та же практика вербовки, прямого участия в боевых действиях, вознаграждения и т.д. может иметь место в случае внутреннего конфликта, когда это делается по поручению третьей стороны в целях свержения правительства или подрыва его территориальной целостности или независимости. Данный вид наемничества также должен быть предусмотрен и наказуем в международном праве.

101. Таким образом, проведенное исследование выявило проблемы и недостатки определения "наемника", содержащегося в статье 47. Необходимо тщательней рассмотреть этот вопрос, чтобы разработать более широкое, полное и легкоприменимое определение, охватывающее все ситуации, в которых имеет место деятельность наемников.

102. При этом важно учитывать следующее:

а) Определение понятия "наемник" в статье 47 касается наемников, участвующих в международных вооруженных конфликтах. В настоящее время более характерным становится участие наемников в невооруженных конфликтах. Необходимо принять превентивные и карательные законодательные меры в отношении этого вида наемнической деятельности.

б) В существующем определении речь идет только о лицах, являющихся наемниками, а не о явлении наемничества, которое имеет более широкий и сложный характер. Наемник несет индивидуальную ответственность за свои действия, однако он принимает участие в коллективном и сложном правонарушении, в которое вовлечено какое-либо образование (группа, организация или государство), оказывающее общее содействие этой деятельности; организация, проводящая вербовку; финансирующая организация, поставщик вооружений, советник, перевозчик и, разумеется, исполнитель.

с) Определение следует пересмотреть таким образом, чтобы оно охватывало различные виды наемнической деятельности в зависимости от характера того вооруженного конфликта, в котором она имеет место. Например, наемническая агрессия, которой подвергаются страны южной части Африки, происходит в контексте военного экспансионизма и колониальной расистской политики южноафриканского правительства,

стремящегося препятствовать процессу консолидации и самоопределения соседних стран. Агрессия наемников в Центральной Америке имеет иной характер. В сообщениях указывается, что она проводится по распоряжению иностранной державы, которая, находясь за пределами этого региона, тем не менее задалась, по всей видимости, целью свергнуть правительства и нейтрализовать революционные народные выступления, которые либо противоречат ее интересам, либо являются несовместимыми с ее представлениями о стратегической безопасности этого региона в целом.

d) Трактовку мотивов наемнической деятельности необходимо пересмотреть и сделать более гибкой, так как материальное вознаграждение, т.е. получение денег, не обязательно служит единственным мотивом поступления на службу наемником. Следует учитывать и другие возможные причины, например идеологический фанатизм, тяга к приключениям, расизм, навязчивое желание участвовать в войне и другие проявления психического напряжения, которые снимаются участием в военной деятельности, связанной с насилием. Следует таким образом признать, что денежное вознаграждение, по всей вероятности, всегда является одним из стимулов, однако не во всех случаях играет решающую роль.

e) Необходимо помнить, что пересмотр статьи 47 или ее расширение или включение в ту или иную международную конвенцию по этому вопросу не должно привести к тому, что жертвы агрессии лишатся возможности доказать на практике существование наемнической практики даже в тех случаях, когда будут иметься факты участия наемников в совершенной агрессии. Вряд ли целесообразно распространять определение "наемника" на все без исключения случаи, однако не следует впадать и в другую крайность и устанавливать такие требования в отношении доказательств, которые в конечном счете будут помогать наемникам маскировать свою деятельность.

f) Положение о том, что наемник не имеет права на получение статуса комбатанта или военнопленного, следует сохранить. При этом, однако, в случае его ареста должны обеспечиваться все судебные гарантии и соблюдаться его права человека.

2. Существо наемнической деятельности

103. Специальный докладчик не утверждает, что приведенные выше критерии решают все проблемы, возникающие при обсуждении определения наемничества. В связи с предварительным характером исследования ему не удалось также собрать всю информацию, необходимую для разработки альтернативного определения. Тем не менее, учитывая, что полученные сообщения и факты, с которыми сталкивается Организация Объединенных Наций, касаются видов наемничества, не охватываемых статьей 47, Специальный докладчик считает целесообразным высказать отдельные концептуальные соображения, которые могут оказаться полезными как при оценке полученных документов и в работе, которую надлежит провести в соответствии с мандатом, изложенным в резолюции 1987/16 Комиссии по правам человека, так и при разработке определения наемничества, с которым могли бы согласиться все страны.

a) Во-первых, необходимо указать на двойственный характер наемничества. Другими словами, в определении следует отразить политическую, моральную и правовую ответственность лиц, участвующих в этой деятельности; провести разграничение между ее инициатором и исполнителем и указать, что правонарушение, именуемое наемничеством, предполагает, с одной стороны, ответственность того или иного государства или организации и, с другой стороны, самого индивида.

Короче говоря, ввиду этой двойственности в определении речь должна идти о наемничестве и, в рамках этого явления, о наемниках как индивидах.

b) Противозаконность, внутренне присущая наемнической деятельности. Предлагается разработать объективный критерий, который увязывал бы в одно целое наемничество и совершение международно-противоправного деяния. Наемничество будет являться таковым потому, что оно предусматривает планирование, организацию и участие в международно-противоправных деяниях, таких, как международная агрессия, произвольное вмешательство во внутренние дела той или иной страны, оккупация ее территории, поощрение вооруженного сопротивления национально-освободительным движениям, дестабилизация или свержение законного правительства или попытки воспрепятствовать осуществлению права на самоопределение.

c) Добровольный характер принимаемого решения осуществлять подготовку или участвовать в международном вооруженном конфликте или поощрять, или усиливать внутренний конфликт. Это стремление провоцировать и участвовать в военных действиях является объективно существующей характеристикой наемничества.

d) Что касается вопроса о гражданстве, то основным критерием должно являться то, что планирование и подготовка конфликта осуществляются за рубежом, как правило, при участии одной из сторон, находящейся в конфликте. Может ли в этом случае гражданин данной страны считаться наемником? Этот вопрос остается открытым; тем не менее по предварительному мнению Специального докладчика, из определения "наемника" следует исключить всех лиц, имеющих гражданство пострадавшей стороны. Разумеется, третья держава имеет неограниченную возможность нанимать и выплачивать вознаграждение гражданам того или иного государства, с тем чтобы они вели деятельность, подрывающую его самоопределение и суверенитет. Тем не менее отказ считать наемником только иностранного гражданина может привести к исчезновению грани между наемником и членом политической оппозиции, который в конце концов может получать средства из-за рубежа.

104. В связи с вышесказанным следует отметить, что некоторые из перечисленных аспектов отражены в статье 1 Конвенции ОАЕ о ликвидации наемничества в Африке. Действительно, пункт 1 в упрощенном виде воспроизводит статью 47 Дополнительного протокола; в пункте 2 содержится концепция наемничества, а в пункте 3 провозглашается, что деятельность наемников является преступлением против международного мира и безопасности. Точно так же статья 1 второй пересмотренной Сводной основы, разработанной Специальным комитетом, воспроизводит пункт 2 статьи 47 Дополнительного протокола. Вместе с тем во втором пункте определение наемника распространяется на ситуации, в которых международный вооруженный конфликт отсутствует и в которых набор наемников осуществляется с целью участия в совместных насильственных действиях, направленных на свержение правительства. По другим подпунктам консенсуса пока не достигнуто. Например, согласно подпункту d), гражданин или лицо, проживающее в государстве, против которого совершается агрессия, может быть квалифицировано как наемник. Как уже указывалось, этот вопрос очень сложен, и в настоящее время по нему трудно достигнуть соглашения. Тем не менее следует отметить, что в Африке и Латинской Америке эта идея пользуется определенной поддержкой лиц, которые, руководствуясь собственным опытом, указывают, что граждане их стран широко используются иностранцами с целью осуществления деятельности, направляемой из-за рубежа против их страны происхождения. Важность этого вопроса требует провести более пристальное и подробное его изучение.

В. Общая структура классификации

105. В целях более строгой и объективной систематизации вопроса Специальный докладчик счел необходимым разработать примерную классификацию наемничества. Действительно, имеются различные его виды, каждый со своим способом осуществления, четко распознаваемым и отличающим его от других видов, причем ситуации, в которых имеет место наемничество, требуют каждая строго определенного и столь же распознаваемого вида деятельности наемников. Полученная информация подтверждает наличие нескольких таких видов. Таким образом, сводить их в одну группу или утверждать, что они характерны только для одного конкретного типа конфликта, означало бы игнорировать нынешнюю степень диверсификации наемничества. Необходимо, таким образом, признать, что практика и концепция наемничества претерпевают изменения, которые, очевидно, соответствуют усложнившемуся характеру международных отношений и взаимодействия между положением внутри стран и международной расстановкой сил.

1. Участие наемников в международных вооруженных конфликтах

106. Это классический вид наемничества, в свое время заставивший Организацию Объединенных Наций рассмотреть вопрос о деятельности наемников и осудить ее в свете совершенных актов агрессии против африканских народов, боровшихся за независимость. Этот вид наемничества считается международно противоправным деянием, включающим планирование, вербовку, обучение, финансирование и использование наемников одной из стран, находящихся в вооруженном конфликте, или страной, выступающей от имени одной из сторон, находящихся в конфликте, и использующей с этой целью наемников. Вооруженные конфликты этого типа и акты агрессии, совершаемые наемниками, обычно происходят в контексте деколонизации и направлены на подрыв усилий национально-освободительных движений, добивающихся самоопределения. Взятый в целом, этот вид наемнической деятельности является преступлением против международного мира и безопасности, а его конкретные проявления - преступлениями против прав народов на самоопределение или против территориальной целостности, независимости и суверенитета конкретного государства.

2. Участие наемников в других видах конфликтов

107. Участие наемников в немеждународных вооруженных конфликтах свидетельствует о происшедшей эволюции этого вида противоправной деятельности. Ее причины следует искать в сфере политических, экономических, идеологических и стратегических интересов держав, которые проводят в регионах и странах, находящихся под их влиянием или господством, преимущественно интервенционистскую политику, нарушая нормы международного права, предусматривающие принцип невмешательства во внутренние дела государств. Этот вид наемнической агрессии нацелен на провоцирование внутренних вооруженных конфликтов или беспорядков или поощрение уже существующих конфликтов или беспорядков. Он не используется для противодействия деколонизации или образованию государств, поскольку его объектом является уже созданное государство со сложившейся формой правления. Таким образом, вмешательство в данном случае преследует цель нанести ущерб суверенитету государства путем свержения его правительства, подрыва его конституционного строя, нарушения его территориальной целостности и независимости или создания

препятствий к самостоятельному выбору целесообразной, на его взгляд, политики своего социального развития и политической системы. Сообщения о наемнической агрессии в Анголе, Мозамбике и других африканских странах, а также о наемничестве в Центральной Америке необходимо изучать и проанализировать, имея в виду классификацию этого вида деятельности наемников как относящегося к сфере внутренних конфликтов.

3. Наемники и другие связанные с ними лица

108. Наемничество всегда предполагает противоправное участие в ней лица, планирующего и ведущего подготовку всех этапов, предшествующих акту наемнической агрессии, и совершения самого этого акта. Таким образом, лица, участвующие в вербовке и финансировании либо от своего имени, либо по поручению третьей стороны, также являются наемниками и, с превентивной точки зрения, несут основную ответственность. Последним звеном цепи является наемник-исполнитель, однако соответствующие законодательные меры по предотвращению этого преступления должны устанавливать первейшую ответственность того, кто организует наемников и наемные банды. По признаку происхождения и предполагаемой выгоды можно выделить три вида наемничества. В наиболее простом случае речь идет о лице, которое самостоятельно и добровольно предлагает себя для участия в вооруженном конфликте или осуществлении того или иного противоправного насильственного деяния, заключающегося в убийстве или похищении лиц, уничтожении имущества и т.д. Основным мотивом этого вида деятельности является финансовое вознаграждение, хотя могут играть роль и другие факторы.

109. Ко второму виду относится деятельность частных организаций, которые участвуют в организации вооруженного насилия и осуществления противоправных деяний от своего собственного имени или по поручению третьей стороны. В этом случае данная организация осуществляет вербовку и финансирование — почти всегда выступая в роли кассира, поскольку средства поступают извне — а также обеспечивает обучение и перевозку и осуществляет оперативный контроль за ходом всей деятельности. Хотя в таких операциях одним из мотивов, несомненно, является денежное вознаграждение, главным движущим фактором участия этой организации в наемнической деятельности является стремление проводить в жизнь ту или иную концепцию человеческих отношений, международного сообщества и надлежащего порядка его устройства и, наконец, политическая идеология и холодный профессионализм в использовании вооруженного насилия как удобного средства установления порядков, отвечающих конкретным интересам и идеологии. В этом случае основную ответственность несет данная наемническая организация, поэтому меры по преследованию конкретных наемников должны также распространяться на использовавшую его организацию.

110. Наиболее опасным является третий вид наемничества, поскольку в нем участвует государство. Другими словами, само государство тайно организует операции с наемниками и использует с этой целью государственные средства или частные фонды. Факт причастности к деятельности наемников того или иного государственного органа или представителя государства не означает, что правовая ответственность должна возлагаться только на них. Ответственность за действия наемников должна распространяться на все данное государство, поскольку они осуществляются по его поручению и от его имени, а также потому, что мотивы преступления и его совершение отвечали конкретным целям и политическим интересам данного государства. Мотивом этого вида наемнической деятельности является не денежная выгода, а преимущественно политические соображения.

111. С перечисленными видами наемнической деятельности тесно связана ответственность того или иного государства за попустительство вербовке, обучению и перевозке наемников на своей территории, а в некоторых случаях за связанные с этим виды деятельности, например, торговлю оружием и участие в ней наемников.

112. В первую очередь необходимо уточнить вопрос об ответственности и выяснить, носит ли это попустительство активный или пассивный характер и имеет ли место прямое участие или соучастие в актах, совершаемых наемниками. Во многих странах существуют конкретные законы, запрещающие поступление на службу в иностранные вооруженные силы и, следовательно, вербовку и обучение наемников. На каких основаниях в этом случае такая деятельность открыто проводится в тех самых странах, где она запрещена законом? Это противоречие и фактическое попустительство, несомненно, заслуживают внимания, поэтому, продлевая мандат Специального докладчика, необходимо потребовать от него уделить этому вопросу особое внимание и предложить меры, которые в последующем можно бы было включить в международное законодательство и национальное право в качестве конкретных норм, ставящих целью устранить противоречия, покончить со снисходительностью в вопросах, касающихся наемников, и предотвратить повторное возникновение этой проблемы.

VI. ВЫВОДЫ

113. Несмотря на неоднократное осуждение Организацией Объединенных Наций наемнической деятельности и принятие ею резолюций, направленных против деятельности наемников и прямого и косвенного участия в ней государств, проблема наемничества, как и прежде, играет важную роль в различного рода конфликтах. Более того, полученная информация свидетельствует о том, что явление наемничества приобретает все более широкие масштабы, распространяется с Африки на другие континенты и усложняется в связи с диверсификацией форм ее организации и осуществления.

114. Характер, масштабы и значение наемничества были определены Генеральной Ассамблеей и другими органами Организации Объединенных Наций, объявившими эту деятельность преступлением против международного мира и безопасности, которое затрагивает основополагающие права человека, будучи связанным с массовыми нарушениями прав человека и права на самоопределение.

115. Вся полученная Специальным докладчиком информация о наемнической деятельности конкретно указывает на связь наемничества с международно противоправными действиями, такими, как вмешательство во внутренние дела стран, противодействие военными средствами национально-освободительным движениям, нарушение территориальной целостности, суверенитета и независимости государств и дестабилизация и свержение законных правительств. Короче говоря, речь идет о подчинении той или иной страны интересам державы, поощряющей конфликт, и участии в этом наемных банд. Кроме того, указывается, что такая практика является прямым нарушением основополагающих прав личности, таких, как право на жизнь, физическую неприкосновенность и безопасность и пользование имуществом.

116. Несмотря на то, что в принципиальном плане все государства согласились осудить наемничество, оно сохраняется и приобретает все большие масштабы. Основная причина этого явления - отсутствие норм позитивного международного права, прямо осуждающих наемническую практику и устанавливающих соответствующие обязательства государств и необходимые меры по предотвращению вербовки, использования, финансирования и обучения наемников.

117. Определение "наемника", содержащееся в статье 47 Дополнительного протокола I к Женевским конвенциям, представляет собой первую попытку конкретной формулировки понятия "наемник". Как и прежде оно может применяться, когда речь идет о международных вооруженных конфликтах. Вместе с тем полученная информация о возникновении и широком распространении наемничества свидетельствует о том, что это определение не соответствует нынешнему положению дел. Тем не менее оно используется в качестве исходного пункта при разработке других международных документов, таких, как Конвенция ОАЕ и вторая пересмотренная Сводная основа для переговоров по конвенции о борьбе с наемничеством, которая рассматривается в Специальном комитете. При этом, однако, в новых документах наемничество используется как родовый термин, охватывающий все аспекты этого явления и наемника как индивида, несущего ответственность за конкретно совершаемые действия.

118. К числу других новых аспектов проводимого в настоящее время обсуждения проблем наемничества относятся: определение объема ответственности государства за эту практику; взаимодействие многих факторов, участвующих при определении

мотивов и выгод этой деятельности в зависимости от вида участвующих в ней наемников; необходимость разграничения различных видов наемнической практики, а именно наемничества в международных вооруженных конфликтах и наемничества в не-международных конфликтах, таких, как внутренние вооруженные конфликты или внутренние беспорядки; и наконец, закрепление принципа, устанавливающего, что все виды наемнической практики связаны с незаконным вмешательством во внутренние дела государств и нарушением их суверенитета.

119. Ряд государств проинформировали Специального докладчика о том, что нормы их внутреннего права запрещают деятельность наемников и предусматривают соответствующие меры наказания непосредственно за наемничество. Другие государства обратили внимание на тот факт, что их законами запрещается поступление на службу в иностранные военные формирования и военная подготовка таких формирований на национальной территории. Вместе с тем в законодательстве многих стран имеются пробелы, способствующие распространению практики наемничества.

120. Согласно информации, полученной Специальным докладчиком, обращение с наемниками, подвергаемыми аресту и суду, не во всех случаях соответствует международным нормам и принципам, требующим соблюдения прав человека и реального пользования правовыми гарантиями. Такого рода злоупотребления, возможно, связаны или являются следствием отсутствия надлежащих национальных норм.

121. На основе информации, представленной Специальному докладчику, можно сделать вывод, что наемническая практика по-прежнему имеет место в Африке, особенно в южной части Африки, где, судя по сообщениям, она организуется и осуществляется усилиями южноафриканского правительства. Получены также сообщения о появлении наемничества в Центральной Америке и на Суринаме. Важность полученных сообщений требует провести тщательное изучение этого вопроса, чтобы определить масштабы деятельности, о которых говорится в сообщениях, характера соответствующей наемнической практики и объема ответственности третьих государств, если таковая имеет место.

VII. РЕКОМЕНДАЦИИ

122. Несмотря на предварительный характер данного доклада, выводы, содержащиеся в предыдущем разделе, позволяют сделать некоторые рекомендации, также имеющие предварительный характер.

123. Специальный докладчик считает необходимым приложить все возможные усилия к достижению консенсуса и на его основе эффективной ликвидации позорной практики наемничества. Специальный докладчик может предложить ряд рекомендаций относительно путей достижения международного консенсуса, разработки политики, направленной против наемничества, подготовки проекта международной конвенции по борьбе с наемничеством и укрепления национального законодательства разработкой надлежащих мер наказания в отношении лиц, виновных в совершении преступления наемничества. Такие меры наказания должны применяться при должном учете процессуальных гарантий, права на справедливое судебное разбирательство и других основополагающих прав личности. Сами меры наказания должны носить жесткий характер, однако не должны предусматривать смертную казнь, которую желательно вообще отменить.

124. Комиссии рекомендуется развивать выдвинутое ею положение о том, что акты наемничества и наемничество в целом являются средством нарушения прав человека и ущемления самоопределения народов.

125. Сообщения о наемнической деятельности на двух континентах (Африка и Латинская Америка) необходимо подвергнуть дальнейшему изучению в целях определения масштабов и последствий такой деятельности и возможной ответственности третьих сторон.

126. Комиссии надлежит укреплять сотрудничество и координацию своей деятельности с различными органами, занимающимися вопросами наемничества на международном уровне, такими, как Специальный комитет по разработке международной конвенции о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников, Верховным комиссаром Организации Объединенных Наций по Намибии, Комиссией международного права, Организацией африканского единства (ОАЕ) и Международным Комитетом Красного Креста (МККК).

127. Специальный докладчик, как и прежде, будет считать ценной любую помощь в виде информации и мнений, которые государства и межправительственные и неправительственные организации, возможно, пожелают направить ему в связи с его мандатом.

128. В заключение, учитывая сложность вопросов, требующих изучения, Специальный докладчик напоминает, что данное исследование носит предварительный характер, поэтому его необходимо продолжить, провести более глубокий анализ, дополнительно изучить полученные сообщения и в отдельных случаях проверить факты непосредственно на месте.