



ОРГАНИЗАЦИЯ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ



ДИПЛОМАТИЧЕСКАЯ КОНФЕРЕНЦИЯ ПОЛНОМОЧНЫХ ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ ПОД ЭГИДОЙ ОРГАНИЗАЦИИ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ ПО УЧРЕЖДЕНИЮ МЕЖДУНАРОДНОГО УГОЛОВНОГО СУДА

Distr.
LIMITED

A/CONF.183/C.1/L.10
19 June 1998

RUSSIAN
Original: ENGLISH

Рим, Италия
15 июня - 17 июля 1998 года

КОМИТЕТ ПОЛНОГО СОСТАВА

ПРЕДЛОЖЕНИЕ, ПРЕДСТАВЛЕННОЕ СОЕДИНЕННЫМИ ШТАТАМИ АМЕРИКИ

ПРИЛОЖЕНИЕ ЭЛЕМЕНТЫ ОПРЕДЕЛЕНИЙ ПРЕСТУПЛЕНИЙ ДЛЯ ВКЛЮЧЕНИЯ В ЧАСТЬ 2

А. Геноцид

а) Преступление по Части 2: любое из нескольких деяний, "совершаемых с намерением уничтожить полностью или частично какую-либо национальную, этническую, расовую или религиозную группу как таковую".

б) Элементы

і) обвиняемый умышленно совершил одно или несколько из следующих деяний против лица, относящегося к национальной, этнической, расовой или религиозной группе, ввиду принадлежности этого человека к этой группе:

- а. убийство;
- б. причинение тяжких телесных повреждений или умственного расстройства;
- с. создание для какой-либо группы таких жизненных условий, которые направлены на ее полное или частичное физическое уничтожение;
- д. установление мер по предотвращению деторождения в среде такой группы; или
- е. насильственная передача детей из одной группы в другую;

- ii) во время совершения обвиняемым такого деяния существовал план полного или частичного истребления такой группы;
- iii) во время совершения обвиняемым такого деяния он имел намерение участвовать в осуществлении плана полного или частичного истребления такой группы или знал о существовании такого плана.

В. Преступления против человечности

1. Общие комментарии

Следующие комментарии применимы в отношении всей части В:

- a) в отличие от военных преступлений преступления против человечности необязательно совершаются в ходе вооруженного конфликта, и соответствующие деяния должны быть сопряжены с намерением участвовать в широкомасштабных [или/и] систематических нападениях или с осведомленностью о них. Обвиняемый необязательно несет личную ответственность за широкомасштабные или систематические нападения;
- b) для целей этого раздела "нападение" означает любую деятельность, призванную причинить вред или повреждения потерпевшему (потерпевшим) посредством применения силы или принуждения;
- c) "широкомасштабное нападение" означает нападение, массовое по своему характеру и направленное против большой группы лиц. Оно исключает отдельные преступления;
- d) "систематическое нападение" означает нападение, являющееся составной частью заранее обдуманного плана или политики, или практики, повторяющейся на протяжении определенного периода времени, или способствующее их осуществлению. Оно исключает отдельные преступления.

2. Убийство

- a) Преступление по Части 2: убийство
- b) Элементы
 - i) обвиняемый намеревался убить или вызвать смерть одного или более лиц;
 - ii) обвиняемый убил или вызвал смерть одного или более лиц;
 - iii) убийство не имело законного основания или оправдания; или

iv) убийство было совершено в целях сознательного способствования осуществлению широкомасштабного [или/и] систематического нападения.

c) Комментарий: требование об отсутствии законного основания или оправдания означает, что законные военные действия будут исключены.

3. Истребление

a) Преступление по Части 2: истребление

b) Элементы

i) обвиняемый намеревался убить или вызвать смерть населения или большей части населения;

ii) обвиняемый убил или вызвал смерть населения или большей части населения;

iii) убийство не имело законного основания или оправдания; и

iv) убийство было совершено при сознательном участии в широкомасштабном [или/и] систематическом нападении.

c) Комментарий

i) выражение "вызвал смерть" может включать преднамеренное непредоставление элементарных продуктов питания, крова и/или медицинской помощи лицам, находящимся в ведении или под контролем обвиняемого;

ii) третий элемент этого преступления может, например, означать, что осада или эмбарго не приводят к возникновению виновности в отношении этого преступления;

iii) истребление отличается от геноцида тем, что оно не требует осуществления целенаправленных мер против населения на основе исключительно национальных, расовых, этнических или религиозных признаков. Оно отличается от убийства тем, что оно сопряжено с намерением убить и фактическим убийством населения или большей части населения, а не одного лица.

4. Порабощение

a) Преступление по Части 2: порабощение

b) Элементы

- i) обвиняемый намеревался овладеть или своими действиями привести к овладению одним или более лицами и плодами их труда;
- ii) одно или несколько лиц были лишены всех основных индивидуальных прав или принуждались к труду без какого-либо вознаграждения;
- iii) лишение прав или принудительный труд не имели законного основания или оправдания; и
- iv) порабощение осуществлялось при сознательном участии в широкомасштабном или систематическом нападении.

c) Комментарий. Требование об отсутствии законного основания или оправдания означает, например, что задержание или интернирование находящихся под защитой лиц, определяемое в соответствии с Женевскими конвенциями 1949 года, не приводят к возникновению виновности в отношении этого преступления.

5. Незаконное лишение свободы

a) Преступление по Части 2: лишение свободы, грубо нарушающее международное право или основные правовые нормы.

b) Элементы

- i) обвиняемый намеревался заключить под стражу или своими действиями привести к заключению под стражу группы людей, населения или части населения, зная, что такое тюремное заключение является незаконным;
- ii) обвиняемый незаконно лишил свободы или своими действиями привел к лишению свободы таких лиц;
- iii) при лишении свободы обвиняемый систематически проводил или своими действиями привел к проведению незаконных арестов, задержаний и использованию фиктивного юридического процесса, который явно не соответствовал установленным обязательным нормам, регулирующим такие действия; и
- iv) тюремное заключение осуществлялось при сознательном участии в широкомасштабном или систематическом нападении.

с) Комментарии

- i) Лишение свободы. Термин "лишение свободы" означает все формы физического задержания или содержания под стражей в каком-либо конкретном месте;
- ii) требование о "незаконности", например, означает, что следующие случаи не образуют преступления: законное содержание под стражей лиц после осуждения компетентным судом или на возможных основаниях, определенных палатой предварительного производства; законный арест или содержание под стражей лиц за невыполнение законного распоряжения суда или в целях обеспечения выполнения какого-либо обязательства, предписанного законом; или законное содержание под стражей лиц в целях предупреждения распространения инфекционных заболеваний или обеспечения как-либо иначе здоровья и безопасности населения.

6. Пытки

a) Преступление по Части 2: пытки.

b) Элементы

- i) обвиняемый намеревался причинить сильную физическую или нравственную боль или страдания одному или более лицам;
- ii) обвиняемый совершил деяния, причинившие сильную физическую или нравственную боль или страдания одному или более лицам;
- iii) эти деяния не вытекали из законных санкций или не были присущи им или связаны с ними; и
- iv) эти деяния совершались при сознательном участии в широкомасштабном [или/и] систематическом нападении.

7. Депортация

a) Преступление по Части 2: депортация или насильственное перемещение населения.

b) Элементы

- i) обвиняемый имел намерение незаконно депортировать или переместить население или группу людей с их законного места проживания;

- ii) обвиняемый знал о законном проживании населения или группы в месте, из которого обвиняемый их выслал;
- iii) обвиняемый своими действиями привел к насильственной депортации или перемещению населения или группы;
- iv) депортация или перемещение не имели, и обвиняемый знал об этом, какого-либо основания, связанного с соображениями безопасности, другими вескими соображениями общественного благополучия, или иного законного основания;
- v) насильственное перемещение совершалось при сознательном участии в широкомасштабном [или/и] систематическом нападении.

с) Комментарий. Требование о том, чтобы такое деяние не имело оснований, исключает уголовное преследование за такое обоснованное перемещение населения, как: любое перемещение населения в соответствии со статьей 49 четвертой Женевской конвенции 1949 года; любое перемещение в случае чрезвычайных ситуаций или бедствий, угрожающих жизни или благосостоянию населения; любое отбывание законно вынесенного наказания; и любое перемещение, требуемое в качестве необходимого элемента законного интернирования.

8. Изнасилование, сексуальное надругательство или принуждение к проституции

а) Преступление по Части 2: изнасилование или другое сексуальное надругательство сопоставимой тяжести или принуждение к проституции.

б) Элементы

- i) обвиняемый намеревался напасть на лицо или лица посредством совершения актов сексуального характера;
- ii) обвиняемый совершил или своими действиями привел к совершению одного из следующих насильственных актов:
 - а. изнасилование;
 - б. сексуальное надругательство; или
 - с. принуждение к проституции; и
- iii) эти акты совершались при сознательном участии в широкомасштабном или систематическом нападении.

c) Комментарии

- i) Изнасилование. Actus reas в форме изнасилования – это насильственное проникновение, независимо от глубины, внутрь любой части тела другого лица половым органом обвиняемого или насильственное проникновение, независимо от глубины, внутрь анального или полового отверстия другого лица любым предметом.
- ii) Сексуальное надругательство. Actus reas в форме сексуального надругательства – это любой контакт сексуального характера с применением силы или угрозы силой, сопоставимый по своей тяжести с изнасилованием. К нему конкретно относятся преступления, связанные с увечьем половых органов, насильственной беременностью или насильственной стерилизацией.
- iii) Принуждение к проституции. Actus reas в форме принуждения к проституции – это обращение в сексуальное рабство, при котором элемент "насилия" необязательно присутствует применительно к каждому отдельному половому акту, но, как правило, присутствует применительно к принудительному занятию, которое включает акты сексуального характера.
- iv) Совершенный с применением насилия означает, что половой акт был совершен с применением насилия или угрозы насилия в отношении жертвы или третьего лица. Угроза насилия может быть явной или подразумеваемой, и она должна вызывать у жертвы обоснованное опасение того, что в случае неподчинения он или она или третье лицо будут подвергнуты насилию, задержанию, принуждению или психологическому давлению. Доказательства согласия могут свести на нет значение необходимого элемента насилия. Вместе с тем нельзя делать вывод о наличии согласия в тех случаях, когда сопротивление было бы тщетным, когда жертва была подвергнута насильственному задержанию, когда сопротивление преодолевается угрозами смерти или тяжкого телесного повреждения или когда жертва не может оказывать сопротивление вследствие отсутствия умственных или физических способностей.

9. Преследование

- a) Преступление по Части 2: преследование любой идентифицируемой группы или общности по политическим, расовым, национальным, этническим, культурным или религиозным [или гендерным] [или по иным спорным] мотивам и в связи с другими преступлениями, подпадающими под юрисдикцию Суда.

b) Элементы

- i) обвиняемый имел намерение лишить отличимую группу лиц жизни, свободы или личной неприкосновенности по причине политической, расовой, национальной, этнической, культурной или религиозной принадлежности данной группы;
- ii) обвиняемый незаконно лишил одного или нескольких членов этой группы жизни, свободы или личной неприкосновенности;
- iii) лишение вызвало смерть или причинение тяжких телесных повреждений или серьезного ущерба психическому здоровью или привело к полной утрате человеческого достоинства; и
- iv) лишение было осуществлено в сочетании с одним или несколькими другими преступлениями, описанными в настоящем Статуте и при сознательном участии в широкомасштабном [или/и] систематическом нападении.

C. Военные преступления

1. Общие комментарии

Нижеследующие комментарии касаются всей части C.

a) Военная необходимость. Принцип военной необходимости допускает использование силы, которое конкретно не запрещено иным образом законами, применяемыми в вооруженном конфликте, и которое необходимо для выполнения задачи или покорения противника.

b) Военный замысел. Термин "военный замысел" означает любую операцию, которая вносит эффективный вклад в военные действия или дает военное преимущество.

c) Сопутствующий ущерб. Сопутствующий ущерб включает побочный или дополнительный ущерб, причинение которого не было целью нападения или образа действий. Не является противоправным причинение побочного ущерба гражданским лицам или лишение их жизни или причинение сопутствующего ущерба гражданским объектам в ходе нападения на законную военную цель. Однако принцип пропорциональности может служить основанием для недопустимости некоторых нападений на законные военные цели, в результате которых был бы причинен чрезмерный сопутствующий ущерб или вред, несомненно являющийся чрезмерным по отношению к ожидаемому общему военному преимуществу.

d) Пропорциональность. Принцип пропорциональности не позволяет осуществлять нападения, которые, как ожидается, могут попутно повлечь случайную гибель гражданского населения, нанесение телесных повреждений гражданским лицам, причинение ущерба гражданским объектам или нападения, наносящие совокупный ущерб, который, несомненно, являлся бы чрезмерным по отношению к ожидаемому общему военному преимуществу.

e) Военная цель. Военная цель представляет собой любой объект, который по своему характеру, местонахождению, предназначению или использованию вносит эффективный вклад в военные действия и полное или частичное уничтожение, захват или нейтрализация которого в существовавших на тот момент обстоятельствах обеспечивает явное военное преимущество.

f) Гражданский объект. Гражданским объектом является любой объект, не относящийся к числу военных целей.

g) Все военные преступления содержат тот элемент, что соответствующее деяние происходило в ходе вооруженного конфликта. Это означает, что данное преступление должно было быть связано с проведением военных операций в ходе военных действий, в рамках которых масштабы, продолжительность и интенсивность использования силы равносильны использованию силы в вооруженном конфликте. Так, например, кража или убийство, имеющие место среди военнослужащих какого-либо подразделения, не будут относиться к числу военных преступлений лишь по причине того, что эти преступления произошли в период вооруженного конфликта.

h) В некоторых случаях к военным преступлениям предъявляется особое требование *mens rea*, которое касается уровня осведомленности командира или другого обвиняемого. Военные начальники и другие лица, отвечающие за планирование, принятие решений о нападениях или осуществление нападений, принимают решения лишь на основании своей оценки информации, в разумной мере предоставляемой им в условиях соответствующего времени.

2. Убийство

a) Преступления по Части 2: умышленное убийство; убийство или ранение комбатанта, который, сложив оружие или не имея средств защищаться, сдался на милость победителя; насилие над жизнью и личностью, в частности убийство в любой форме.

b) Элементы

i) действие или бездействие имело место в ходе вооруженного конфликта;

ii) обвиняемый имел намерение убить или причинить смерть одному или нескольким лицам, не принимающим участия в военных действиях; и

- iii) обвиняемый убил или причинил смерть одному или нескольким лицам, не принимающим активного участия в военных действиях.

c) Комментарии. Данное преступление охватывает виновность в бездействии. Если смерть является предвидимым последствием такого бездействия, можно сделать вывод о наличии намерения. Примерами являются отказ военнопленным в питании или предоставлении медицинской помощи раненым комбатантам противника с целью вызвать их смерть.

3. пытки

a) Преступления по Части 2: пытки; насилие над жизнью и личностью, в частности жестокое обращение и пытки; умышленное причинение сильных страданий или серьезных телесных повреждений или ущерба здоровью.

b) Элементы

- i) данное деяние имело место в ходе вооруженного конфликта;
- ii) обвиняемый имел намерение причинить сильную физическую или психическую боль или страдание одному или нескольким лицам;
- iii) обвиняемый совершил действия, приведшие к причинению сильной физической или психической боли одному или нескольким лицам; и
- iv) данные деяния не были следствием или неотъемлемой частью или побочным результатом законных санкций.

4. бесчеловечное обращение

a) Преступления по Части 2: умышленное причинение сильных страданий или серьезных телесных повреждений или ущерба здоровью; насилие над жизнью и личностью, в частности нанесение увечий; бесчеловечное обращение, включая биологические эксперименты; нанесение лицам, которые находятся во власти противной стороны, физических увечий или совершение над ними медицинских или научных экспериментов любого рода, которые не оправданы необходимостью медицинского, зубоврачебного или больничного лечения соответствующего лица и не осуществляются в его интересах и которые причиняют смерть или серьезно угрожают здоровью такого лица или лиц; надругательство над человеческим достоинством, в частности бесчеловечное и унижающее достоинство обращение.

b) Элементы

- i) данное деяние имело место в ходе вооруженного конфликта;

- ii) обвиняемый совершил то или иное действие в отношении определенного лица или подверг это лицо специальной медицинской или биологической процедуре или лечению;
- iii) (применительно к бесчеловечному обращению) действие совершалось с целью нанести и фактически нанесло жертве увечье, исключительно сильные страдания, что совершенно не соответствует представлению о том, как один человек должен относиться к другому, или серьезный ущерб человеческому достоинству жертве; или
- iv) (применительно к биологическим экспериментам) цель процедуры или лечения не носила лечебного характера и не была оправдана медицинскими показаниями и не осуществлялась в интересах жертвы; и
- v) (применительно к бесчеловечному обращению и биологическим экспериментам) действие или лечение вызвало смерть или причинило серьезный ущерб физическому или психическому здоровью.

5. Проводимое в больших масштабах уничтожение или неправомерное присвоение

a) Преступления по Части 2: незаконное, бессмысленное и проводимое в больших масштабах уничтожение и присвоение имущества; уничтожение или захват имущества неприятеля, за исключением таких случаев, когда такое уничтожение или захват настоятельно диктуется необходимостью конфликта; разграбление города или населенного пункта, даже если они захвачены штурмом.

b) Элементы

- i) данное деяние имело место в ходе вооруженного конфликта;
- ii) обвиняемый имел намерение незаконно уничтожить, повредить или присвоить некоторое недвижимое или личное имущество;
- iii) обвиняемый уничтожил, повредил или присвоил это имущество;
- iv) уничтожение, повреждение или присвоение не имели под собой законного основания или оправдания, включая военную необходимость; и
- v) масштабы разрушения, ущерба или присвоения носили обширный характер и осуществлялись без учета их последствий для прав жертвы (жертв).

c) Комментарий. Причинение сопутствующего ущерба не может считаться таким правонарушением. Аналогичным образом, уничтожение или присвоение, обусловленное военной необходимостью, не является противоправным.

6. Враждебные акты, связанные с принуждением

a) Преступления по Части 2: принуждение военнопленного или другого находящегося под защитой лица к службе в составе сил неприятельского государства; принуждение граждан противной стороны к участию в военных операциях, направленных против их собственной страны, даже если они находились на службе воюющей стороны до начала войны.

b) Элементы

- i) данное деяние имело место в ходе международного вооруженного конфликта;
- ii) обвиняемый принуждал какое-либо лицо действиями или угрозами к участию в совершении враждебных актов против страны этого лица;
- iii) подвергавшееся принуждению лицо являлось военнопленным или гражданским лицом враждебной державы; и
- iv) обвиняемый был осведомлен о национальности или статусе военнопленного лица, подвергавшегося принуждению.

c) Комментарий. Во втором элементе подразумевается, что акты, совершенные под принуждением, не могли представлять собой законного труда военнопленных или гражданских лиц, определенного в статьях 49-57 третьей Женевской конвенции 1949 года об обращении с военнопленными и статьях 51 и 52 четвертой Женевской конвенции 1949 года о защите гражданского населения во время войны.

7. Отказ в предоставлении судебных гарантий

a) Преступления по Части 2: преднамеренное лишение военнопленного или другого находящегося под защитой лица прав на справедливое и законное судебное разбирательство. Объявление в суде об упразднении, приостановлении или отказе от принятия к рассмотрению прав и действий граждан противной стороны; вынесение приговоров и приведение их в исполнение в отсутствие решения, вынесенного ранее надлежащим образом созданным судом, и без обеспечения предоставления всех судебных гарантий, которые в целом признаются как обязательные.

b) Элементы

- i) данное деяние имело место в ходе вооруженного конфликта;
- ii) обвиняемый обеспечил проведение такого судебного разбирательства, в результате которого была вынесена определенная мера наказания какому-либо военнопленному или гражданскому лицу;

- iii) обвиняемый имел намерение лишить соответствующее лицо права на справедливое и законное судебное разбирательство; и
- iv) (применительно к международным вооруженным конфликтам) такое деяние было совершено без предоставления лицу права на справедливое и законное судебное разбирательство, как это определено в третьей и четвертой Женевских конвенциях 1949 года; или
- v) (применительно к немеждународным вооруженным конфликтам) такое деяние было совершено без вынесения решения надлежащим образом созданным судом или без предоставления самых необходимых судебных гарантий.

c) Комментарий. Применительно к международным вооруженным конфликтам суть данного преступления заключается в нарушении одного или нескольких положений об уголовных наказаниях, содержащихся в статьях 82-88 и 99-108 третьей Женевской конвенции 1949 года об обращении с военнопленными и в статьях 64-78 четвертой Женевской конвенции 1949 года о защите гражданского населения во время войны. Применительно к немеждународным вооруженным конфликтам элементы данного преступления имеют место только в том случае, если совокупные нарушения положений об уголовных наказаниях достигают уровня лишения соответствующего лица самых необходимых судебных гарантий, признанных всеми цивилизованными народами.

8. Депортация

a) Преступления по Части 2: незаконная депортация или перемещение; отдание приказа о перемещении гражданского населения по причинам, связанным с конфликтом, если только этого не требует задача обеспечения безопасности затрагиваемых гражданских лиц или насущная военная необходимость.

b) Элементы

- i) данное деяние имело место в ходе вооруженного конфликта;
- ii) обвиняемый имел намерение незаконно депортировать или переместить население или группу лиц из их законного места проживания;
- iii) обвиняемый своими действиями вызвал насильственную депортацию или перемещение населения или группы лиц; и
- iv) депортация или перемещение не были оправданы соображениями безопасности, иной настоятельной необходимостью обеспечения общественного благосостояния или осуществлялись без иных законных полномочий, и обвиняемый был осведомлен об этом; и

- v) (применительно к международным вооруженным конфликтам) население или группа лиц, подвергшихся депортации или перемещению, являлись лицами, подлежащими защите в соответствии с четвертой Женевской конвенцией 1949 года о защите гражданского населения во время войны.

c) Комментарий. По соображениям безопасности государствам разрешается в некоторых случаях интернировать гражданских лиц в соответствии со статьями 41-43, 68 и 78-104 четвертой Женевской конвенции 1949 года о защите гражданского населения во время войны. Прокурор обязан доказать, что интернирование гражданских лиц было осуществлено не по соображениям безопасности в случае наличия достаточно серьезных доказательств для возбуждения дела.

9. Незаконное лишение свободы

- a) Преступления по Части 2: незаконное лишение свободы
- b) Элементы
 - i) данное деяние имело место в ходе международного вооруженного конфликта;
 - ii) обвиняемый намеревался лишить свободы или своими действиями привести к лишению свободы группы лиц, населения или части населения, зная о том, что такое лишение свободы является незаконным;
 - iii) обвиняемый незаконно лишил свободы или своими действиями привел к лишению свободы таких лиц;
 - iv) при лишении свободы обвиняемый систематически проводил или своими действиями привел к осуществлению незаконных арестов, задержаний или использованию фиктивного юридического процесса, который явно не соответствовал установленным обязательным нормам, регулирующим также действия; и
 - v) лишение свободы было незаконным, и обвиняемый знал об этом.

c) Комментарий. Лишение свободы. Термин "лишение свободы" означает все формы задержания, которые существенно ограничивают свободу того или иного лица.

10. Захват заложников

- a) Преступления по Части 2: захват заложников
- b) Элементы

- i) данное деяние имело место в ходе вооруженного конфликта;
- ii) обвиняемый умышленно захватил, содержал под стражей или иным образом удерживал какое-либо лицо в качестве заложника без законного основания или оправдания;
- iii) обвиняемый угрожал такому лицу нанесением увечий, убийством или продолжением его содержания под стражей; и
- iv) данное деяние было совершено с намерением вынудить государство, международную межправительственную организацию, физическое или юридическое лицо или группу лиц совершить какое-либо действие или воздержаться от его совершения в качестве явно выраженного или подразумеваемого условия для безопасного освобождения данного лица.

11. Нападение на гражданское население

a) Преступления по Части 2: умышленное совершение нападения на гражданское население как таковое, а также на отдельных гражданских лиц, не принимающих непосредственного участия в боевых действиях.

b) Элементы

- i) данное деяние имело место в ходе вооруженного конфликта;
- ii) обвиняемый умышленно совершил нападение на гражданское население как таковое;
- iii) никто из гражданских лиц, на которых было совершено нападение, не принимал участия в боевых действиях и не находился вблизи или в пределах законной военной цели в момент нападения;
- iv) обвиняемый был осведомлен о том, что объектом нападения является гражданское население как таковое, не принимающее участия в боевых действиях и не находящееся вблизи или в пределах законной военной цели в момент нападения; и
- v) в результате нападения были убиты гражданские лица или гражданским лицам были нанесены телесные повреждения.

c) Комментарий. Нанесение случайных телесных повреждений или побочного ущерба не представляет собой нападения на гражданское население, поскольку в данном случае не соблюдается требование о совершении сознательного и преднамеренного деяния.

12. Нанесение ненужного ущерба

a) Преступление по Части 2: преднамеренное совершение нападения при осведомленности о том, что такое нападение приведет к сопутствующим человеческим жертвам среди гражданского населения или причинению ущерба гражданским объектам или широкомасштабного, долговременного и серьезного ущерба природной среде, не оправдываемым военной необходимостью.

b) Элементы

- i) данное деяние имело место в ходе международного вооруженного конфликта;
- ii) нападение было совершено обвиняемым умышленно;
- iii) нападение привело к сопутствующим человеческим жертвам;
- iv) применение силы, вызывающей сопутствующие человеческие жертвы, не было оправдано военной необходимостью; а также
- v) обвиняемому было известно о том, что такое применение силы не оправдывалось военной необходимостью.

c) Комментарий. Элемент осведомленности имеет ключевой характер для анализа военной необходимости применительно к данному преступлению. Поскольку оценка военной необходимости неизбежно носит субъективный характер, такой анализ должен основываться на том, как ситуация до нападения виделась обвиняемому, а также включать рассмотрение обстоятельств необходимости.

12. (Альтернативный вариант). Нанесение несоразмерного ущерба

a) Преступление по Части 2: преднамеренное совершение нападения при осведомленности о том, что такое нападение приведет к сопутствующим человеческим жертвам среди гражданского населения или причинению ущерба гражданским объектам или широкомасштабного, долговременного и серьезного ущерба природной среде, которые имели бы чрезмерный характер по сравнению с предполагаемыми конкретными и непосредственными общими военными преимуществами.

b) Элементы

- i) данное деяние было совершено в ходе международного вооруженного конфликта;
- ii) нападение было совершено обвиняемым преднамеренно;

- iii) нападение привело к сопутствующим человеческим жертвам;
- iv) сопутствующие человеческие жертвы имели явно чрезмерный характер по сравнению с предполагаемыми общими военными преимуществами; а также
- v) обвиняемому было известно о том, что такие сопутствующие человеческие жертвы будут несоразмерны полученному военному преимуществу.

c) Комментарий. Элемент осведомленности имеет ключевой характер для анализа соразмерности этого правонарушения. Поскольку оценка неизбежно носит субъективный характер, предел осведомленности о соразмерности должен быть высоким, а анализ должен основываться на том, как ситуация до нападения виделась обвиняемому.

13. Нападение на незащищенный город

a) Преступление по Части 2: нападение или бомбардировка, с использованием любых средств незащищенных городов, деревень, жилищ или зданий.

b) Элементы

- i) данное деяние имело место в ходе международного вооруженного конфликта;
- ii) обвиняемый совершил нападение на определенный незащищенный город, деревню, жилище или здание;
- iii) объект нападения был открыт для немедленного занятия без сопротивления;
- iv) обвиняемый знал, что объект нападения был открыт для немедленного занятия без сопротивления; а также
- v) нападение не оправдывалось военной необходимостью.

13. (Альтернативный вариант). Нападение на незащищенный населенный пункт

a) Преступление по Части 2: совершение нападения на незащищенные [объявленные незащищенными] населенные пункты и демилитаризованные зоны.

b) Элементы

- i) данное деяние имело место в ходе международного вооруженного конфликта;

- ii) обвиняемый умышленно совершил нападение на определенный незащищенный населенный пункт или в пределах определенной зоны;
- iii) нападение привело к гибели или тяжелому ранению лица или лиц;
(применительно к демилитаризованным зонам)
- iv) стороны конфликта по соглашению предоставили данной зоне статус демилитаризованной зоны, и обвиняемый знал о предоставлении ей этого статуса, а также
- v) в силу предоставления статуса демилитаризованной зоны данная зона соответствовала, и обвиняемый об этом знал, следующим условиям:
 - a. все комбатанты, а также подвижные системы оружия и подвижная боевая техника были эвакуированы;
 - b. стационарные военные установки или сооружения не использовались во враждебных целях;
 - c. ее власти или ее население не совершали никаких враждебных актов, а также
 - d. любая деятельность, связанная с военными усилиями противника, прекратилась; или(применительно к незащищенным населенным пунктам)
- vi) данный населенный пункт являлся, и обвиняемый об этом знал, населенным местом вблизи зоны или в зоне соприкосновения вооруженных сил, которое было открыто для занятия войсками обвиняемого и соответствующие власти объявили войскам обвиняемого, что оно является незащищенным;
- vii) что в силу объявления о статусе незащищенного населенного пункта тот удовлетворял, и обвиняемый об этом знал, следующим условиям:
 - a. все комбатанты, а также подвижные системы оружия и подвижная боевая техника были эвакуированы;
 - b. стационарные военные установки или сооружения не использовались во враждебных целях;
 - c. его власти или население не совершали никаких враждебных актов;

- d. в нем не проводилось никакой деятельности в поддержку военных операций.

14. Нападение на охраняемые объекты

a) Преступления по Части 2: умышленное нападение на здания, предназначенные для целей религии, искусства, науки или благотворительности, исторические памятники, больницы и места, где находятся раненые, при условии, что в тот момент они не использовались для военных целей.

b) Элементы

- i) данное деяние было совершено в ходе вооруженного конфликта;
- ii) обвиняемый совершил умышленное нападение на один или более из следующих объектов: здание, предназначенное для целей религии, искусства, науки или благотворительности, исторический памятник, больницу или место, где находились больные и раненые;
- iii) обвиняемый намеревался совершить нападение именно на то здание, объект или место, которое подверглось нападению;
- iv) объект нападения не использовался в момент нападения в военных целях; а также
- v) обвиняемый знал о том, что объект нападения не использовался в момент нападения в военных целях.

15. Вероломное нападение

a) Преступления по Части 2: вероломное убийство или ранение лиц, принадлежащих к неприятельской нации или армии; вероломное убийство или ранение комбатанта, воюющего на стороне противника, незаконное использование флага парламентаря, флага или военных знаков различия и формы противника или Организации Объединенных Наций, а также отличительных эмблем Женевских конвенций, приводящие к смерти или нанесению тяжких телесных повреждений.

b) Элементы

- i) данное деяние было совершено в ходе вооруженного конфликта;
- ii) обвиняемый намеревался убить лицо, воюющее на стороне противника, или причинить тому тяжкие телесные повреждения;

- iii) обвиняемый совершил действие, приведшее к смерти или тяжелому ранению лица, воюющего на стороне противника;
- iv) обвиняемый намеревался убить или ранить лицо, воюющее на стороне противника, путем снискания у него доверия, представившись лицом, уполномоченным или обязанным оказывать защиту по международному праву вооруженных конфликтов, с намерением злоупотребить таким доверием; а также
- v) смерть или телесное повреждение были непосредственным результатом такого злонамеренного введения в заблуждение.

с) Комментарий. Вероломство, охарактеризованное в элементе iv) могло бы включать в себя неправомерное использование флага парламентаря, флага или военных знаков различия и формы противника или Организации Объединенных Наций, а также отличительных эмблем Женевских конвенций. Однако такое использование не повлечет за собой виновность, если оно не является вероломным согласно определению по другим элементам (т.е. если использование формы противника не вызывает заблуждений на счет обязательства либо защиты). Военные хитрости законны, пока они не связаны с вероломством.

16. Лишение права на пощаду

- a) Преступление по Части 2: заявление о том, что не будет никакой пощады
- b) Элементы
 - i) данный акт имел место в ходе вооруженного конфликта;
 - ii) обвиняемый командовал или имел власть над определенными силами;
 - iii) обвиняемый объявил или дал приказ подчиненным ему силам не брать явно сдающихся в плен со стороны противника, даже если бы их было разумно взять в плен, и чтобы все сдающиеся в плен со стороны противника были убиты;
 - iv) делая это объявление или отдавая такой приказ, обвиняемый имел в виду, что выраженное им намерение должно быть исполнено.

с) Комментарий. Обеспечение превосходства сил с целью нанесения удара по военным объектам и личному составу противника не является отказом в праве на пощаду. Командир также не обязан давать противнику возможность сдаться до начала наступления, поскольку факторы внезапности и натиска имеют решающее значение для успеха наступления.

17. Преступления сексуального характера

а) Преступления по Части 2: изнасилование, обращение в сексуальное рабство, принуждение к проституции, принудительная беременность, принудительная стерилизация и любые другие формы сексуального насилия, также представляющие собой грубое нарушение Женевских конвенций.

б) Элементы

- i) предполагаемое правонарушение имело место в ходе вооруженного конфликта;
- ii) обвиняемый намеревался совершить какое-либо действие сексуального характера по отношению к другому лицу или принуждал это лицо к совершению какого-либо действия сексуального характера;
- iii) обвиняемый совершил или привел к совершению одного из следующих насильственных актов:
 - а. изнасилование;
 - б. сексуальное надругательство; или
 - в. принуждение к проституции.

в) Комментарии

- i) Изнасилование. *Actus reas* изнасилования – насильственное проникновение, независимо от глубины, любой части тела другого лица половым органом обвиняемого или насильственное проникновение, независимо от глубины, внутрь анального или полового отверстия другого лица любым предметом.
- ii) Сексуальное надругательство. *Actus reas* сексуального надругательства – любой контакт сексуального характера с применением силы или угрозы силы, сопоставимый по своей тяжести с изнасилованием. К нему конкретно относятся преступления, связанные с калечением половых органов, насильственной беременностью или насильственной стерилизацией.
- iii) Принуждение к проституции. *Actus reas* принуждения к проституции – обращение в рабство сексуального характера, при котором элемент "насилия" необязательно присутствует применительно к каждому сексуальному действию, но, как правило, присутствует применительно к предписанному виду занятий, который связан с актами сексуального характера.

- iv) Совершенное с применением насилия означает сексуальный акт, который был осуществлен с применением насилия или угрозы насилия в отношении жертвы или третьего лица. Угроза насилия может быть явной или подразумеваемой, и она должна вызывать у жертвы обоснованные опасения того, что в случае неподчинения он или она или третье лицо будут подвергнуты насилию, задержанию, принуждению или психологическому давлению. Доказательства согласия могут свести на нет значение необходимого элемента насилия. Вместе с тем нельзя делать вывод о наличии согласия в тех, случаях, когда сопротивление оказалось бы тщетным, когда жертва была подвергнута насильственному задержанию, когда сопротивление преодолевается угрозами смертью или тяжкого телесного повреждения или когда жертва не может оказывать сопротивления вследствие отсутствия умственных или физических способностей.

18. Использование охраняемых лиц в целях защиты района

- a) Преступление по Части 2: использование присутствия гражданского лица или других охраняемых лиц для защиты от военных действий определенных пунктов, районов или вооруженных сил.
- b) Элементы:
 - i) данное деяние имело место в ходе международного вооруженного конфликта;
 - ii) в момент преступления обвиняемый защищал военный объект от возможного нападения;
 - iii) обвиняемый принял меры в целях перемещения либо военного объекта, гражданского лица или гражданских лиц, либо лица или лиц, охраняемых в соответствии с любой из Женевских конвенций 1949 года, таким образом, чтобы военный объект и гражданский персонал или другие охраняемые лица были либо расположены в одном и том же месте или чтобы они были расположены таким образом, чтобы нападение на военный объект создавало серьезную опасность для гражданского персонала или других охраняемых лиц; а также
 - iv) действия обвиняемого предпринимались с целью защитить военные объекты от нападения, сдержать противника, получить тактическое преимущество или сделать невозможным ведение военных действий или каким-либо иным образом расстроить планы противника, намеревавшегося начать или продолжить наступление.

19. Нападение на охраняемые объекты, имеющие защитный отличительный знак

а) Преступление по Части 2: умышленное нападение на здания, материалы, медицинские учреждения и транспортные средства, а также персонал, использующий в соответствии с международным правом отличительные знаки, установленные Женевскими конвенциями.

б) Элементы:

- i) данное деяние имело место в ходе вооруженного конфликта;
- ii) обвиняемый умышленно совершил нападение на здание, объект, медицинское учреждение, транспортное средство или лицо, надлежащим образом использующее защитные отличительные знаки, установленные Женевскими конвенциями;
- iii) обвиняемый намеревался совершить нападение именно на то лицо или тот объект, на который было совершено нападение, и знал о том, что объект нападения надлежащим образом использует защитный отличительный знак, установленный Женевскими конвенциями; а также
- iv) в момент нападения объект нападения не использовался, и обвиняемый об этом знал, в военных целях.

21. Причинение голода

а) Преступление по Части 2: умышленное совершение действий, подвергающих население голоду в качестве способа ведения войны путем лишения его предметов, необходимых для его выживания, включая умышленное создание препятствий для предоставления помощи, как это предусмотрено в Женевских конвенциях.

б) Элементы

- i) данное деяние или бездействие имело место в ходе международного вооруженного конфликта;
- ii) действие или бездействие обвиняемого имело цель нападения на объекты, необходимые для обеспечения продовольственного снабжения и выживания гражданского населения стороны-противника, уничтожения, перемещения таких объектов или выведение их из строя;
- iii) данное действие или бездействие обвиняемого имело непосредственную цель лишить гражданское население на стороне противника продовольствия, необходимого для его выживания; а также

iv) в результате действий, совершенных обвиняемым, один или более человек умерли от голода.

c) Комментарии. Бездействие может представлять собой такое преступление, если обвиняемый не выполнил законный долг, например кормить вверенных ему пленных.

22. Использование незаконного оружия

a) Преступления по части 2: применение следующих видов оружия, боеприпасов и техники, а также методов ведения войны, которые являются причиной чрезмерных повреждений или ненужных страданий: i) яда или содержащего яд оружия; ii) удушающих, ядовитых или других газов и любых аналогичных жидкостей, материалов и средств; iii) пуль, которые легко разрываются или сплющиваются в теле человека, таких, как оболочечные пули, твердая оболочка которых не покрывает всего сердечника и имеет надрезы; iv) бактериологических (биологических) агентов или токсинов во враждебных целях или в вооруженном конфликте; v) химического оружия, как оно определено и запрещено в Конвенции 1993 года о запрещении разработки, производства, накопления и применения химического оружия и о его уничтожении.

b) Элементы

i) данное деяние имело место в ходе международного вооруженного конфликта;

ii) обвиняемый умышленно совершил нападение на противника в вооруженном конфликте, применив:

a. пули, которые легко разрываются или сплющиваются в теле человека,

b. бактериологические агенты или токсины или

c. химическое оружие; а также

iii) в момент преступления обвиняемому было известно о характере применяемого им оружия и о том, что оно запрещено международным правом.

c) Комментарии

i) Химическое оружие означает химическое оружие, как оно определено и запрещено в Конвенции 1993 года о запрещении разработки, производства, накопления и применения химического оружия и о его уничтожении. Этот термин не включает химические средства борьбы с беспорядками, как они определены в указанной Конвенции. Вне

зависимости от контекста применение химического оружия против гражданского населения также может представлять собой преступление или преступления против человечности.

- ii) Бактериологические агенты или токсины означают любые микробиологические или другие биологические агенты или токсины, каково бы ни было их происхождение или метод производства.
