

**Совет Безопасности**

Distr.: General
14 October 2015
Russian
Original: English

**Письмо Постоянного представителя Зимбабве при
Организации Объединенных Наций от 9 октября 2015 года
на имя Председателя Совета Безопасности**

Имею честь настоящим препроводить Вам юридическое заключение Канцелярии Юриконсультанта Африканского союза в отношении «законности, в контексте международного права, включая соответствующие резолюции Генеральной Ассамблеи и Совета Безопасности и решения Организации африканского единства/Африканского союза, действий, предположительно совершенных марокканскими властями или любым другим государством, группой государств, иностранными компаниями или любым другим субъектом и заключающихся в разведке и/или эксплуатации возобновляемых и невозобновляемых природных ресурсов или в любой другой экономической деятельности в Западной Сахаре» (см. приложение).

Буду признателен Вам за распространение настоящего письма и приложения к нему в качестве документа Совета Безопасности.

(Подпись) Фредерик Мусиива Макамуре **Шава**
Посол и Постоянный представитель Республики
Зимбабве при Организации Объединенных Наций
Представитель нынешнего Председателя
Африканского союза



Приложение к письму Постоянного представителя Зимбабве при Организации Объединенных Наций от 9 октября 2015 года на имя Председателя Совета Безопасности

Юридическое заключение о законности, в контексте международного права, включая соответствующие резолюции Организации Объединенных Наций и решения Организации африканского единства/Африканского союза, действий, предположительно совершенных марокканскими властями или любым другим государством, группой государств, иностранными компаниями или любым другим субъектом и заключающихся в разведке и/или эксплуатации возобновляемых и невозобновляемых природных ресурсов или в любой другой экономической деятельности в Западной Сахаре

А. Введение

1. Правительство Сахарской Арабской Демократической Республики в письме от 25 февраля 2015 года обратилось к Председателю Комиссии Нкосазане Дламини Зуме с просьбой выдать юридическое заключение Канцелярии Юрисконсультанта относительно «незаконности эксплуатации природных ресурсов Западной Сахары Королевством Марокко, оккупирующей державой, и любым другим субъектом, компанией или группой». Этот вопрос в том виде, в котором он был представлен, уже предполагал незаконность эксплуатации природных ресурсов Королевством Марокко.
2. Однако Постоянное представительство Сахарской Арабской Демократической Республики в вербальной ноте от 3 апреля 2015 года¹ изменило вопрос на «законность, в контексте международного права, включая соответствующие резолюции Организации Объединенных Наций и решения Организации африканского единства/Африканского союза, действий, предположительно совершенных марокканскими властями или любым другим государством, группой государств, иностранными компаниями или любым другим субъектом и заключающихся в разведке и/или эксплуатации возобновляемых и невозобновляемых природных ресурсов или в любой другой экономической деятельности в Западной Сахаре».
3. Следует напомнить, что в феврале 2002 года заместитель Генерального секретаря по правовым вопросам и Юрисконсульт Организации Объединенных Наций вынес юридическое заключение для Совета Безопасности по практически идентичному вопросу, а именно «законности, в контексте международного права, включая соответствующие резолюции Совета Безопасности и Генеральной Ассамблеи Организации Объединенных Наций и соглашения по Западной Сахаре, действий, предположительно совершенных марокканскими властями и

¹ Под номером 44/2015.

закрывающихся в предложении и подписании контрактов с иностранными компаниями на разведку полезных ископаемых в Западной Сахаре»².

4. Поскольку вопросы, касающиеся Сахарской Арабской Демократической Республики, имеют многоаспектный характер, для целей данного юридического заключения Канцелярия Юрисконсульта ограничится вопросом в том виде, в котором он представлен в вербальной ноте Постоянного представительства Сахарской Арабской Демократической Республики от 3 апреля 2015 года.

В. Справочная информация³

5. В 1884 году территория Западной Сахары стала испанской колонией. Когда эта территория являлась колонией Испании, она была известна как Испанская Сахара.

6. Данная территория граничит с Марокко на севере, Мавританией на юге и востоке, Алжиром на востоке и Атлантическим океаном на западе.

7. В 1963 году Западная Сахара была включена в список самоуправляющихся территорий в соответствии со статьей 73 Устава Организации Объединенных Наций, а Испания была управляющей державой⁴. Генеральная Ассамблея потребовала, чтобы Испания предприняла незамедлительные шаги для того, чтобы гарантировать осуществление права народа Западной Сахары на самоопределение. Было подчеркнуто право на проведение референдума о самоопределении в соответствии с принятой 14 декабря 1960 года резолюцией 1514 (XV) Генеральной Ассамблеи. Ассамблея всегда придерживалась мнения о том, что народ Западной Сахары имеет право на самоопределение.

8. По просьбе Генеральной Ассамблеи 16 октября 1975 года Международный Суд вынес консультативное заключение по вопросу о статусе Западной Сахары. В соответствии с этим заключением Суд отклонил претензии на суверенитет со стороны Марокко и Мавритании. После того как Суд вынес свое заключение, Испания вступила в тайное соглашение с Марокко и Мавританией (Мадридское соглашение), смысл которого заключался в том, чтобы санкционировать уход Испании с территории Западной Сахары и разрешить оккупацию этой территории Марокко и Мавританией.

9. Заявив о своих претензиях на данную территорию, 31 октября 1975 года Марокко вторглось в Западную Сахару, хотя имелось консультативное заключение Международного Суда по этому вопросу, в котором четко говорилось, что правовых отношений с Западной Сахарой ни у Марокко, ни у Мавритании не существовало. В ответ на это консультативное заключение в ноябре

² S/2002/161; см. также: В 2006 и 2009 годах Юридическая служба Европейского парламента также выносила юридические заключения в отношении Соглашения о партнерстве в области рыболовства между Европейским сообществом и Королевством Марокко. С неофициальными текстами заключений можно ознакомиться на веб-сайтах; см. www.arso.org/LegalopinionUE200206.pdf и www.fisheiswhere.eu/a140x1077; Ассоциация юристов города Нью-Йорка, "Report on legal issues involved in the Western Sahara dispute: use of natural resources" (Нью-Йорк, 2011 год), см. www.nycbar.org/pdf/report/uploads/20072089ReportonLegalIssuesInvolvedintheWesternSaharaDispute.pdf.

³ Приведенные факты были собраны в основном из различных докладов Комиссии по Западной Сахаре.

⁴ Резолюция 2072 (XX) Генеральной Ассамблеи от 16 декабря 1965 года.

1975 года король Марокко Хасан II издал указ о проведении «Зеленого марша» в Западную Сахару, в котором приняли участие более 350 000 марокканцев, причем был проигнорирован официальный призыв Совета Безопасности немедленно положить конец объявленному маршу в Западную Сахару⁵.

10. В результате оказанного давления 14 ноября 1975 года Испания договорилась с Марокко и Мавританией о секретном урегулировании вопроса путем заключения трехстороннего Мадридского соглашения, в результате чего 26 февраля 1976 года Испания покинула территорию, называвшуюся тогда Испанской Сахарой.

11. Испания покинула данную территорию после того, как уведомила об этом Генерального секретаря. Сразу же вслед за этим 27 февраля 1976 года Фронт ПОЛИСАРИО в одностороннем порядке провозгласил Сахарскую Арабскую Демократическую Республику, тем самым заполнив правовой и административный вакуум, который Испания в одностороннем порядке создала, когда покинула свою колонию, не завершив процесс деколонизации, ответственность за который на нее возложила Организация Объединенных Наций.

12. До ухода Испании, являвшейся управляющей державой, Генеральная Ассамблея потребовала, чтобы Испания предприняла незамедлительные шаги для того, чтобы гарантировать осуществление права народа Западной Сахары на самоопределение⁶.

13. После заключения Мадридского соглашения вооруженные силы Марокко и Мавритании вторглись в Западную Сахару. Это вторжение привело к войне марокканских и мавританских сил, с одной стороны, и Фронта ПОЛИСАРИО, с другой. Фронт ПОЛИСАРИО является освободительным движением, борющимся за независимость Западной Сахары. Мавритания вывела свои силы в 1979 году и отказалась от претензий на суверенитет над этой территорией. Мавритания также приняла решение признать Сахарскую Арабскую Демократическую Республику в качестве законной власти в Западной Сахаре⁷. Война между Марокко и Фронтом ПОЛИСАРИО продолжалась, пока в 1988 году она не зашла в тупик. Позднее в том же году Организация Объединенных Наций и Организация африканского единства убедили стороны согласиться на прекращение огня и план урегулирования. В соответствии с планом урегулирования вопрос суверенитета над территорией Западной Сахары должен был быть урегулирован на референдуме.

14. Война прекратилась в 1991 году, и в соответствии с резолюцией 690 (1991) Совета Безопасности от 29 апреля 1991 года была учреждена Миссия Организации Объединенных Наций по проведению референдума в Западной Сахаре. Референдум планировалось провести в течение шести месяцев, и сахарскому народу предстояло сделать выбор в пользу независимости или интеграции с Марокко. Этот референдум до сих пор не состоялся.

⁵ Резолюция 379 (1975) Совета Безопасности.

⁶ Резолюции Генеральной Ассамблеи 2229 (XXI) от 20 декабря 1966 года и 2354 (XXII) от 19 декабря 1967 года.

⁷ A/34/427-S/13503, приложения I и II.

С. Статус Западной Сахары и Сахарской Арабской Демократической Республики

1. Африканский союз

15. В 1982 году Сахарская Арабская Демократическая Республика⁸ стала одним из государств — членов Организации африканского единства. Следует напомнить, что членство в этой организации было открыто для любого независимого суверенного африканского государства⁹. Принятие Сахарской Арабской Демократической Республики в члены Организации в 1982 году означало, что более половины ее государств-членов признавали Западную Сахару в качестве независимого суверенного африканского государства¹⁰. Следует также напомнить, что одной из целей Организации было искоренение всех форм колониализма в Африке¹¹. Таким образом, Сахарская Арабская Демократическая Республика является одним из основателей и членов Африканского союза — преемника Организации африканского единства.

16. Несмотря на членство Сахарской Арабской Демократической Республики как в Организации африканского единства, так и в Африканском союзе, признается, что народ Западной Сахары освобожден не полностью. Сахарская Арабская Демократическая Республика контролирует только часть Западной Сахары¹². В этой связи Организация африканского единства и Африканский союз прилагали усилия для проведения референдума о самоопределении народа Западной Сахары. Через год после принятия Сахарской Арабской Демократической Республики в члены Организации африканского единства Ассамблея глав государств и правительств Организации настоятельно призвала Королевство Марокко и Фронт ПОЛИСАРИО «приступить к прямым переговорам с целью обеспечения прекращения огня, с тем чтобы создать необходимые условия для проведения мирного и справедливого референдума о самоопределении народа Западной Сахары, референдума без каких-либо административных или военных ограничений»¹³. Право народа Западной Сахары на референдум о самоопределении регулярно обсуждалось и подтверждалось Ассамблеей Африканского союза¹⁴.

17. Следует отметить, что в соответствии с планом действий, принятым на состоявшейся в августе 2009 года в Триполи (Ливия) Специальной сессии Африканского союза, посвященной рассмотрению и урегулированию конфликтов в Африке, Ассамблея Африканского союза постановила поддержать усилия

⁸ Сахарская Арабская Демократическая Республика была провозглашена Фронтом ПОЛИСАРИО 27 февраля 1976 года.

⁹ Статья XXVIII(1) Устава Организации африканского единства.

¹⁰ Для того чтобы стать членом, необходимо получить простое большинство голосов государств-членов; см. статью XXVIII(2).

¹¹ Статья II(1)(d) Устава Организации африканского единства.

¹² Остальная часть территории оккупирована Королевством Марокко.

¹³ Резолюция Организации африканского единства ANG/Res.104 (XIX), принятая в июне 1983 года.

¹⁴ Специальная сессия Ассамблеи Африканского союза, посвященная рассмотрению и урегулированию конфликтов в Африке, прошла в Триполи (Ливия) в августе 2009 года; решение Ассамблеи Assembly/AU/Dec.559 (XXIV), принятое в январе 2015 года; решение Исполнительного совета Африканского союза EX.CL/Dec.758 (XXII), принятое в январе 2013 года.

Организации Объединенных Наций по преодолению тупиковой ситуации в отношении Западной Сахары. Ассамблея также напомнила о соответствующих резолюциях Совета Безопасности, содержащих призыв к проведению прямых переговоров без предварительных условий и в духе доброй воли, которые позволили бы создать условия для самоопределения народа Западной Сахары в контексте процедур, соответствующих принципам и целям Устава Организации Объединенных Наций¹⁵.

18. Дебаты относительно референдума о праве народа Западной Сахары на самоопределение достигли своей кульминации в мае 2013 года в ходе празднования пятидесятой годовщины основания Организации африканского единства/Африканского союза. Исполнительный совет Африканского союза вновь обратился к двум сторонам — Королевству Марокко и Фронту ПОЛИСАРИО — с призывом провести прямые переговоры, с тем чтобы достичь справедливого, долгосрочного и взаимоприемлемого политического решения, которое создаст условия для самоопределения народа Западной Сахары¹⁶. Ассамблея Африканского союза также повторила призыв Совета Безопасности, обращенный к сторонам¹⁷.

19. Совет мира и безопасности Африканского союза на своем 496-м заседании, состоявшемся 27 марта 2015 года в Аддис-Абебе, напомнил о том, что вопрос о Западной Сахаре в рамках завершения процесса деколонизации в Африке остается неразрешенным, настоятельно призвал Совет Безопасности принять все необходимые решения для обеспечения прогресса в поиске способа разрешения конфликта в Западной Сахаре, а также призвал к более активным и скоординированным международным действиям с целью скорейшей организации референдума о самоопределении народа Западной Сахары согласно соответствующим решениям Организации африканского единства/Африканского союза и резолюциям Организации Объединенных Наций¹⁸.

20. Как явствует из сказанного выше, Африканский союз по-прежнему призывает к проведению референдума о самоопределении народа Западной Сахары в рамках признанных принципов международного права.

21. Следует отметить, что, по мнению Африканского союза, Западная Сахара находится под колониальной оккупацией Марокко¹⁹. Такая оккупация противоречит духу основополагающих целей и принципов как Организации африканского единства, так и Африканского союза.

¹⁵ Промежуточный доклад Председателя Комиссии о ситуации в Западной Сахаре (EX.CL/788 (XXIII)-Rev.1).

¹⁶ Решение в отношении первого промежуточного доклада Председателя Комиссии о ситуации в Западной Сахаре, EX.CL/Dec.773 (XXIII), пункт 3. Ассамблея Африканского союза вновь выступила с этим призывом в решении Assembly/AU/Dec.559 (XXIV).

¹⁷ Решение Ассамблеи Африканского союза Assembly/AU/Dec.559 (XXIV).

¹⁸ Коммюнике Совета мира и безопасности, принятое на его 496-м заседании, прошедшем 27 марта 2015 года, PSC/PR/COMM/1 (CDXCVI), подпункты (i) и (ii) пункта 7.

¹⁹ Торжественная декларация по случаю пятидесятой годовщины основания Организации африканского единства/Африканского союза, Assembly/AU/Decl.3.(XXI), принятая на двадцать первом саммите Африканского союза, проходившем 26–27 мая 2013 года в Аддис-Абебе.

2. Организация Объединенных Наций

22. Сахарская арабская демократическая республика не является членом Организации Объединенных Наций.

23. Еще в 1963 году территория Западной Сахары²⁰ была включена в число самоуправляющихся территорий, как было признано в резолюции 1514 (XV) Генеральной Ассамблеи от 14 декабря 1960 года, в которой содержится Декларация о предоставлении независимости колониальным странам и народам. Следует напомнить, что согласно резолюции 1514 (XV) Генеральной Ассамблеи, все народы имеют право на самоопределение и что в силу этого права они свободно устанавливают свой политический статус и осуществляют свое экономическое, социальное и культурное развитие²¹. В связи с этим право народа Западной Сахары на проведение референдума по вопросу о самоопределении было вновь подтверждено Генеральной Ассамблеей и Советом Безопасности Организации Объединенных Наций, а также Международным Судом²².

24. В главе XI Устава Организации Объединенных Наций речь идет о самоуправляющихся территориях. Статья 73 Устава предусматривает, что государства — члены Организации Объединенных Наций, которые несут или принимают на себя ответственность за управление территориями, народы которых не достигли еще полного самоуправления, признают тот принцип, что интересы населения этих территорий являются первостепенными, и, как священный долг, принимают обязательство максимально способствовать благополучию населения этих территорий. Кроме того, статья 73(е) предписывает, чтобы управляющие державы передавали Генеральному секретарю статистическую и другую информацию специального характера, относящуюся к экономическим и социальным условиям, а также условиям образования на самоуправляющихся территориях.

25. В то же время, по мнению Организации Объединенных Наций, Западная Сахара не имеет управляющей державы с тех пор, как Испания покинула ее территорию 26 февраля 1976 года²³.

26. В целях осуществления положений статьи 73 Устава Организации Объединенных Наций Генеральная Ассамблея разработала ряд требующих соблюдения принципов, а именно:

²⁰ В то время Испанская Сахара.

²¹ Резолюция 1514 (XV) Генеральной Ассамблеи, пункт 2.

²² См. резолюции Генеральной Ассамблеи 2983 (XXVII) и 61/123, а также резолюцию 1979 (2011) Совета Безопасности; см. также *Western Sahara, Advisory Opinion, I.C.J. Reports 1975*, p. 12.

²³ См. www.un.org/en/decolonization/nonselfgovterritories.shtml. На этой странице указано, что 26 февраля 1976 года Испания информировала Генерального секретаря о том, что правительство Испании с указанного дня прекратило свое присутствие на территории Сахары и сочло необходимым официально заявить, что Испания в результате прекращения своего участия во временной администрации, созданной для управления территорией, в дальнейшем считает себя свободной от всякой ответственности международного характера в отношении управления упомянутой территорией. В 1990 году Генеральная Ассамблея подтвердила, что вопрос о Западной Сахаре является вопросом деколонизации, который должен быть окончательно решен народом Западной Сахары.

а) все государства должны соблюдать положения резолюций Генеральной Ассамблеи Организации Объединенных Наций о деятельности иностранных экономических и финансовых кругов и *воздерживаться от содействия сохранению колониального положения в территории путем капиталовложений*²⁴ (курсив добавлен). В связи с этим государства не должны допускать осуществления никакой экономической и иной деятельности, которая негативно сказывалась бы на интересах народов самоуправляющихся территорий²⁵. Таким образом, государства не имеют права оказывать содействие или поощрять капиталовложения, которые могут явиться преградой на пути к освобождению территорий, оккупированных силой²⁶;

б) территория колонии или другой самоуправляющейся территории имеет, согласно Уставу Организации Объединенных Наций, статус, отдельный и отличный от статуса территории государства, управляющего ею, и такой отдельный и отличный статус существует до тех пор, пока народ данной колонии или самоуправляющейся территории полностью не осуществит свое право на самоопределение²⁷;

в) суверенитет над природными ресурсами является одним из основных элементов права на самоопределение²⁸;

г) природные ресурсы являются наследием народов самоуправляющихся территорий, и хищническая эксплуатация и разграбление морских и других природных ресурсов самоуправляющихся территорий в нарушение соответствующих резолюций Организации Объединенных Наций представляют собой угрозу целостности и благосостоянию этих территорий²⁹.

27. Кроме того, в резолюции III третьей Конференции Организации Объединенных Наций по морскому праву принимаются во внимание положения Устава Организации Объединенных Наций, в частности статьи 73, и предусматривается, что:

В отношении территории, народ которой не достиг полной независимости или иного статуса самоуправления, признаваемого Организацией Объединенных Наций, или территории, находящейся под колониальным господством, положения, касающиеся прав и интересов в соответствии с Конвенцией, *осуществляются на благо народа этой территории с целью содействия его благосостоянию и развитию* (курсив добавлен)³⁰.

²⁴ Резолюция 2983 (XXVII) Генеральной Ассамблеи.

²⁵ Резолюция 61/123 Генеральной Ассамблеи.

²⁶ Статья 16 (2) Хартии экономических прав и обязанностей государств, провозглашенная Генеральной Ассамблеей в ее резолюции 3281 (XXIX).

²⁷ Резолюция 2625 (XXV) Генеральной Ассамблеи, пункт о принципе равноправия и самоопределения народов.

²⁸ Резолюции Генеральной Ассамблеи 1314 (XIII), 1803 (XVII), второй пункт преамбулы, 48/46 и 49/40.

²⁹ Резолюции Генеральной Ассамблеи 61/123, пункт 7; 48/46 и 49/40.

³⁰ См. www.un.org/depts/los/convention_agreements/texts/final_act_rus.pdf.

D. Марокко и статус Западной Сахары

28. Марокко оккупирует значительную часть территории Западной Сахары, однако оно так и не получило статуса управляющей державы в отношении этой территории по смыслу статьи 73 Устава Организации Объединенных Наций. Согласно перечню самоуправляющихся территорий, после того, как 26 февраля 1976 года Испания покинула Западную Сахару и отказалась от своих обязанностей, эта территория не имеет управляющей державы³¹. Кроме того, Марокко никогда не исполняло и не выражало намерения исполнять положения статьи 73, в частности о передаче статистической и другой информации.

29. Что касается притязаний Марокко на суверенитет над территорией Западной Сахары, то следует напомнить, что 16 октября 1975 года Международный Суд опубликовал консультативное заключение, в котором Марокко и Мавритании было отказано в их претензиях и было подтверждено право сахарцев на самоопределение в соответствии с нормами международного права. Генеральная Ассамблея Организации Объединенных Наций обратилась к Суду с просьбой дать консультативное заключение, в частности, по вопросу о правовых отношениях между Западной Сахарой, с одной стороны, и Марокко и Мавританией — с другой³². Международный Суд пришел к выводу, что Марокко и Мавритания никогда не осуществляли какие-либо реальные исключительные государственные властные функции в Западной Сахаре³³. Ни одной из этих стран не удалось подтвердить какое-либо отношение к территориальному суверенитету над территорией Западной Сахары. Суд «не установил каких-либо правовых отношений такого характера, которые могли бы сказаться на выполнении резолюции 1514 (XV) в том, что касается деколонизации Западной Сахары, и, в частности, на реализации принципа самоопределения путем свободного и подлинного волеизъявления народов Территории»³⁴. В этой связи Совет Безопасности призвал Марокко покинуть Западную Сахару, когда оно оккупировало указанную территорию 31 октября 1975 года³⁵.

30. Следует отметить, что согласно заключению Юрисконсульта Организации Объединенных Наций, представленному Совету Безопасности, «Мадридское соглашение не предусматривало ни передачу суверенитета над территорией, ни предоставление какому-либо из его участников статуса управляющей державы — статуса, который Испания сама не могла передать в одностороннем порядке»³⁶.

31. В своей резолюции 2218 (2015) от 28 апреля 2015 года Совет Безопасности призвал стороны «продолжать переговоры под эгидой Генерального секретаря Организации Объединенных Наций без каких-либо предварительных условий и добросовестно в целях достижения справедливого, долговременного и взаимоприемлемого политического решения, которое будет предусматривать

³¹ См. www.un.org/en/decolonization/nonselfgovterritories.shtml.

³² Резолюция 3292 (XXIX) Генеральной Ассамблеи.

³³ См. Advisory Opinion, *Western Sahara, Advisory Opinion, I.C.J. Reports 1975*, pp. 49 and 68.

³⁴ Ibid., p. 60.

³⁵ Резолюция 379 (1975) Совета Безопасности.

³⁶ S/2002/161, пункт 6.

самоопределение народа Западной Сахары в контексте процедур, соответствующих принципам и целям Устава Организации Объединенных Наций»³⁷.

32. Следует отметить, что вопрос о Западной Сахаре рассматривается в Четвертом комитете Генеральной Ассамблеи, которому вверены вопросы деколонизации.

Е. Соответствующие документы по вопросу о разведке и разработке природных ресурсов в Западной Сахаре

1. Международные и региональные документы

33. В ряде международных и региональных документов признается право народов на самоопределение и их право на неотъемлемый суверенитет над своими природными ресурсами; в частности, речь идет о нижеследующих документах.

34. **Конвенция о законах и обычаях сухопутной войны и приложение к ней (Гагская конвенция 1907 года):** в соответствии с Конвенцией и другими нормами международного права, оккупирующая держава не может изменять правовой, институциональный и политический статус оккупированной территории. Это связано с тем, что оккупация представляет собой лишь временное решение, и оккупирующая держава не должна проводить необратимые изменения на оккупированных территориях. Тем не менее оккупирующая держава может принять меры, с тем чтобы восстановить и обеспечить общественный порядок и безопасность на оккупированной территории³⁸. Кроме того, в статье 47 Конвенции в официальном порядке запрещается разграбление.

35. Следует отметить, что Генеральная Ассамблея считает, что Марокко выступала в качестве оккупирующей державы в Западной Сахаре в 1979 году и 1980 году. В то же время Марокко отрицает применимость этих норм права, поскольку считает, что Западная Сахара находится под ее суверенитетом, даже несмотря на то, что соответствующая просьба не была удовлетворена Международным Судом.

36. **Четвертая Женевская конвенция 1949 года:** в статье 33 Конвенции, запрещается разграбление природных ресурсов.

37. **Международный пакт о гражданских и политических правах и Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах 1966 года (вступившие в силу в 1976 году):** в статьях 1 обоих указанных пактов предусматривается, что все народы имеют право на самоопределение и свободно устанавливают свой политический статус и свободно обеспечивают свое экономическое, социальное и культурное развитие. Кроме того, в той же статье говорится о том, что все народы могут свободно распоряжаться своими естественными богатствами³⁹. В этой связи все участвующие в указанных

³⁷ Резолюция 2218 (2015) Совета Безопасности, пункт 7.

³⁸ См. Гагскую конвенцию 1907 года, статья 43, в публикации Carnegie Endowment for International Peace, *The Hague Conventions and Declarations of 1899 and 1907* (New York, Oxford University Press, 1915).

³⁹ Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах, содержащийся в резолюции 2200 (XXI) Генеральной Ассамблеи, статья 1(2).

пактах государства, в том числе те, которые несут ответственность за управление несамоуправляющимися и подопечными территориями, должны, в соответствии с положениями Устава Организации Объединенных Наций, поощрять осуществление права на самоопределение и уважать это право⁴⁰.

38. Хартия экономических прав и обязанностей государств 1974 года: статья 16(2) постановляет, что «ни одно государство не имеет права оказывать содействие или поощрять капиталовложения, которые могут явиться преградой на пути к освобождению территорий, оккупированных силой».

39. Африканская хартия прав человека и народов 1981 года: в статье 20 Африканской хартии прав человека и народов предусматривается следующее:

Все народы имеют право на существование. Они имеют неоспоримое и неотъемлемое право на самоопределение. Они свободно определяют свой политический статус и осуществляют свое экономическое и социальное развитие в соответствии с политикой, которую они свободно избрали.

40. В статье 21 предусматривается, что все народы свободно распоряжаются своим национальным богатством и природными ресурсами и что в случае разграбления своего достояния обездоленные народы имеют право на законное возвращение его, а также на соответствующую компенсацию.

41. Конвенция Организации Объединенных Наций по морскому праву 1982 года: Западная Сахара не является участником Конвенции Организации Объединенных Наций по морскому праву, однако в резолюции III третьей Конференции Организации Объединенных Наций по морскому праву предусматривается, что «в отношении территории, народ которой не достиг полной независимости или иного статуса самоуправления, признаваемого Организацией Объединенных Наций, или территории, находящейся под колониальным господством, положения, касающиеся прав и интересов в соответствии с Конвенцией, осуществляются на благо народа этой территории с целью содействия его благосостоянию и развитию».

2. Прецедентное право Международного Суда

42. В деле *Вооруженные действия на территории Конго (Демократическая Республика Конго против Уганды)* Международный Суд, рассматривая вопрос об эксплуатации природных ресурсов, сослался на положения статей 43 и 47 Гаагской конвенции 1907 года и статьи 33 четвертой Женевской конвенции 1949 года, которые касаются недопущения разграбления. Кроме того, Суд отметил, что и Демократическая Республика Конго, и Уганда являются сторонами Африканской хартии прав человека и народов. Суд далее сослался на статью 21(2) Африканской хартии прав человека и народов, которая предусматривает, что «в случае грабежа своего достояния обездоленные народы имеют право на законное возвращение его, а также на соответствующую компенсацию». Суд постановил, что оккупирующая держава несет международную ответственность в случае совершения актов разграбления, хищения и эксплуатации природных ресурсов на оккупированных территориях.

⁴⁰ Там же, статья 1(3).

43. В двух других делах также было высказано мнение о том, что был нарушен принцип неотъемлемого суверенитета над природными ресурсами, однако Международный Суд не вынес никаких решений по существу спора⁴¹.

Е. Юридическое заключение заместителя Генерального секретаря по правовым вопросам, Юрисконсульт Организации Объединенных Наций, от 12 февраля 2002 года

44. Как было отмечено выше, в пункте 3 данного заключения, заместитель Генерального секретаря по правовым вопросам, Юрисконсульт Организации Объединенных Наций, по просьбе Совета Безопасности выдал свое юридическое заключение. Эта просьба поступила 13 ноября 2001 года, при этом ему был задан вопрос о «законности, в контексте международного права, включая соответствующие резолюции Совета Безопасности и Генеральной Ассамблеи Организации Объединенных Наций и соглашения по Западной Сахаре, действий, предположительно совершенных марокканскими властями и заключающихся в предложении и подписании контрактов с иностранными компаниями на разведку полезных ископаемых в Западной Сахаре»⁴².

45. Юрисконсульт Организации Объединенных Наций после изучения статьи 73 Устава Организации Объединенных Наций, резолюций Генеральной Ассамблеи, а также практики государств, отмечает, что «хотя юридическая природа основополагающего принципа „постоянного суверенитета над природными ресурсами“, вытекающая из принципа территориального суверенитета или права на самоопределение, является неоспоримой частью обычного международного права, ее непосредственная сфера правового применения и ее последствия по-прежнему вызывают споры»⁴³.

46. Юрисконсульт Организации Объединенных Наций затем использовал метод аналогии для анализа вопроса об эксплуатации полезных ископаемых и пришел к выводу о том, что такая эксплуатация в несамоуправляющихся территориях не является незаконной *per se*, а только в том случае, если осуществляется без учета потребностей и интересов населения этой территории⁴⁴. К сожалению, в рамках такого подхода Юрисконсульт не рассмотрел вопрос о том, чем считать Марокко в соответствии с положениями Устава Организации Объединенных Наций: оккупирующей державой или управляющей. Кроме того, Юрисконсульт также не рассматривал никаких резолюций Совета Безопасности и Генеральной Ассамблеи, касающихся статуса или оккупации Марокко Западной Сахары.

⁴¹ В деле, касающемся Восточного Тимора (*Португалия против Австралии*), решение от 30 июня 1995 года, Международный Суд постановил, что не обладает должной юрисдикцией, а в деле, касающемся некоторых залежей фосфатов в Науру (*Науру против Австралии*), решение от 26 июля 1992 года, стороны достигли соглашения после вынесения решения относительно предварительных возражений.

⁴² S/2002/161, пункт 1.

⁴³ Там же, пункт 14.

⁴⁴ Там же, пункт 21.

47. Используя аналогию с другими случаями, касающимися деятельности по освоению полезных ископаемых в несамоуправляющихся территориях, Юрисконсульт Организации Объединенных Наций пришел к следующему выводу:

«контракты на разведку и оценку нефтяных месторождений не предусматривают эксплуатацию или физическое извлечение полезных ископаемых, и каких-либо выгод пока еще не получено. В этой связи можно сделать вывод о том, что, хотя конкретные контракты, фигурирующие в запросе Совета Безопасности, сами по себе незаконными не являются *в случае осуществления дальнейшей деятельности по разведке и освоению без учета интересов и пожеланий населения Западной Сахары, это будет нарушением международно-правовых принципов, применимых к деятельности по освоению полезных ископаемых в несамоуправляющихся территориях*» (курсив добавлен).

48. Бывший Юрисконсульт Организации Объединенных Наций признал в своих последующих сообщениях относительно этого вопроса, что Марокко не имеет статуса управляющей державы по отношению к Западной Сахаре. Он указал, что вопросы, касающиеся статуса Западной Сахары, имеют особый характер⁴⁵. Он также квалифицировал заявления Марокко о суверенитете над Западной Сахарой как несовместимые с резолюциями Совета Безопасности Организации Объединенных Наций и консультативным заключением Международного Суда от 1975 года⁴⁶.

G. Правовой анализ

49. Первый вопрос, который следует рассмотреть, заключается в том может ли Марокко вести разведку и эксплуатацию возобновляемых и невозобновляемых природных ресурсов на территории Западной Сахары.

50. Эту проблему можно полноценно рассматривать только проанализировав, в первую очередь, статус Марокко по отношению к Западной Сахаре. Западная Сахара является несамоуправляющейся территорией в соответствии со статьей 73 Устава Организации Объединенных Наций. В качестве несамоуправляющейся территории Западная Сахара сохраняет свой отдельный и особый статус до тех пор, пока путем проведения референдума не будет в полной мере реализовано право ее народа на самоопределение. Следует напомнить о том, что Марокко никогда не получало статуса управляющей державы в отношении территории Западной Сахары по смыслу статьи 73 Устава Организации Объединенных Наций.

51. Кроме того, Международный Суд в своем консультативном заключении от 1975 года по вопросу о Западной Сахаре отклонил все претензии в отношении Западной Сахары со стороны как Марокко, так и Мавритании.

⁴⁵ См. Hans Corell, "The legality of exploring and exploiting natural resources in Western Sahara", in *Conference on Multilateralism and International Law with Western Sahara as a Case Study* (Pretoria, VerLoren van Themaat Centre, 2008). Публикация размещена на сайте www.unisa.ac.za/contents/faculties/law/docs/14corell.pdf.

⁴⁶ См. Hans Corell, "The responsibility of the UN Security Council in the case of Western Sahara", *International Judicial Monitor* (Winter 2015). Публикация размещена на сайте www.judicialmonitor.org/current/specialcommentary.html.

52. Следует напомнить и о том, что, как указано в статье II(1)(d) Устава Организации африканского единства, одна из целей Организации заключается в том, чтобы избавить континент от пережитков колониализма.

53. Ни Организация Объединенных Наций, ни Африканский союз, ни государства — члены Организации Объединенных Наций никогда не признавали суверенитет Марокко над Западной Сахарой и не одобряли оккупацию Марокко Западной Сахары.

54. Что касается политического урегулирования в Западной Сахаре, то Организация Объединенных Наций и Организация африканского единства/Африканский союз признали неоспоримым и неотъемлемым право народа Западной Сахары на самоопределение путем проведения референдума. Соответствующим образом, и Организация Объединенных Наций, и Африканский союз призвали обе стороны прийти к решению, которое бы предусматривало самоопределение народа Западной Сахары.

55. Более того, Организация Объединенных Наций, Африканский союз и Международный Суд уже признали постоянные суверенные права народа Западной Сахары на свои природные ресурсы. Природные ресурсы Западной Сахары принадлежат народу Западной Сахары. Природные ресурсы Западной Сахары являются неотъемлемой частью наследия народа Западной Сахары.

56. Право на самоопределение и право народа и его суверенитет над своими природными ресурсами представляют собой императивные нормы (*jus cogens*) и права *erga omnes* в соответствии с международным правом, как они определены в статье 53 Венской конвенции о праве международных договоров 1969 года⁴⁷, и государства не могут отступать от этих норм.

57. Исходя из этого, Марокко не имеет никакого законного права, в соответствии с Уставом Организации Объединенных Наций и международным правом, оккупировать территорию Западной Сахары или управлять ею. Следует напомнить о том, что Совет Безопасности призвал Марокко вывести свои войска с территории Западной Сахары, после того как Королевство сделало это вскоре после вынесения Международным Судом консультативного заключения. Соответственно, Марокко не имеет прав на разведку и эксплуатацию каких-либо природных ресурсов, как возобновляемых, так и невозобновляемых, расположенных на оккупированных территориях Западной Сахары, равно как и вступать в соглашения с третьими сторонами применительно к этим ресурсам.

58. Кроме того, любая разведка и эксплуатация природных ресурсов, осуществляемые Марокко в Западной Сахаре, серьезно подрывают усилия по мирному урегулированию ситуации и проведению переговоров на протяжении более чем четырех десятилетий. Разведка и эксплуатация природных ресурсов также подрывают принципы Организации Объединенных Наций и Африканского союза и положения их резолюций/решений, в первую очередь право народа Западной Сахары на самоопределение путем проведения референдума, а также его право на свои природные ресурсы.

⁴⁷ «Императивная норма общего международного права является нормой, которая принимается и признается международным сообществом государств в целом как норма, отклонение от которой недопустимо и которая может быть изменена только последующей нормой общего международного права, носящей такой же характер», United Nations, *Treaty Series*, vol. 1155, No. 18232, article 53.

59. В соответствии со своими обязательствами по Уставу Организации Объединенных Наций и в соответствии с другими резолюциями Организации государства — члены Организации Объединенных Наций должны воздерживаться от оказания помощи сохранению и легитимизации колониального положения несамоуправляющейся территории путем капиталовложений или эксплуатации природных ресурсов.

60. С учетом вышесказанного, любая разведка и эксплуатация природных ресурсов, осуществляемые Марокко, любым другим государством, группой государств или привлеченными ими международными компаниями в Западной Сахаре, являются незаконными, поскольку нарушают международное право и резолюции Организации Объединенных Наций и Африканского союза. Добыча природных ресурсов также представляет собой угрозу целостности и благосостоянию народа Западной Сахары. В этой связи иностранные компании, а также любое другое государство или группа государств, заключающие соглашения/контракты с Марокко на добычу природных ресурсов в Западной Сахаре, способствуют и потворствуют незаконной ситуации, и такие соглашения/контракты являются недействительными⁴⁸.

61. И Совет Безопасности, и Совет мира и безопасности Африканского союза должны выполнить свои обязательства и оказать давление на Марокко в целях обеспечения того, чтобы незаконные разведка и эксплуатация природных ресурсов Западной Сахары были прекращены до тех пор, пока сторонами не будет найдено справедливое и долгосрочное решение на основе проведения референдума о самоопределении.

62. Второй вопрос заключается в том, при каких обстоятельствах следует вести разведку и эксплуатацию природных ресурсов Западной Сахары. Именно на этот счет и только мы согласны с мнением Юрисконсультанта Организации Объединенных Наций, представленным им Совету Безопасности. Западная Сахара является несамоуправляющейся территорией и, следовательно, все виды деятельности должны осуществляться в строгом соответствии с положениями статьи 73 Устава Организации Объединенных Наций, как это оговорено в ряде резолюций Совета Безопасности и Генеральной Ассамблеи. Следует проявлять особую осторожность, если соответствующее государство не является управляющей державой по отношению к этой территории, как в случае Марокко.

63. Следует напомнить о том, что Юрисконсульт Организации Объединенных Наций пришел к следующему выводу:

«в случае осуществления дальнейшей деятельности по разведке и освоению без учета интересов и пожеланий населения Западной Сахары, это будет нарушением международно-правовых принципов, применимых к деятельности по освоению полезных ископаемых в несамоуправляющихся территориях».

64. Мы подчеркиваем тот факт, что только народ Западной Сахары как несамоуправляющейся территории имеет право на постоянный суверенитет над своими природными ресурсами. Чтобы быть законной, экономическая деятель-

⁴⁸ См. резолюцию 276 (1970) Совета Безопасности, в которой Совет объявил продолжающееся пребывание южноафриканских властей в Намибии незаконным, и вследствие этого все меры, принятые Южной Африкой, были признаны незаконными и не имеющими силы.

ность по разведке и эксплуатации природных ресурсов в Западной Сахаре должна осуществляться во благо народа Западной Сахары и в соответствии с его пожеланиями. Следует не просто консультироваться с населением Западной Сахары, а также его законными представителями (Фронтом ПОЛИСАРИО)⁴⁹ и правительством Сахарской Республики: они должны быть непосредственными участниками любой договоренности или соглашения, касающихся эксплуатации или разведки природных ресурсов на их территории.

65. В этой связи следует отметить, что в случае, если Марокко заключило соглашения о разведке и эксплуатации природных ресурсов в Западной Сахаре, Совету Безопасности следует принять меры к тому, чтобы Марокко тщательным образом отчитывалось о такой деятельности и передавало любые накопленные блага народу Западной Сахары на основе транспарентного и независимого механизма под надзором со стороны Организации Объединенных Наций и Африканского союза. Может возникнуть необходимость в том, чтобы Организация Объединенных Наций и Африканский союз сформировали совместную независимую группу экспертов для проверки действий Марокко.

Н. Выводы и рекомендации

66. Из вышеизложенного анализа очевидно, что и Организации Объединенных Наций, и Африканскому союзу следует выполнить свои обязанности и оказать давление на Марокко, с тем чтобы оно следовало принципам Организации Объединенных Наций и соответствующим нормам международного права применительно к праву на самоопределение и эксплуатацию природных ресурсов. Нельзя допустить, чтобы неопределенность, характеризовавшая вопрос о Западной Сахаре в течение более чем четырех десятилетий, сохранялась и далее.

67. По смыслу статьи 73 Устава Организации Объединенных Наций Марокко не является управляющей державой в отношении Западной Сахары. Кроме того, Марокко не обладает суверенитетом над Западной Сахарой. Вопрос о Западной Сахаре по-прежнему остается одной из нерешенных проблем деколонизации и ее необходимо разрешить в соответствии с резолюцией 1514 (XV) Генеральной Ассамблеи от 14 декабря 1960 года, содержащей Декларацию о предоставлении независимости колониальным странам и народам.

68. Марокко не имеет прав на разведку и эксплуатацию каких-либо природных ресурсов, как возобновляемых, так и невозобновляемых, расположенных на оккупированных территориях Западной Сахары, равно как и заключать соглашения/контракты с третьими сторонами в отношении этих ресурсов.

69. В связи с этим Африканский союз, через Комиссию Африканского союза, а также другие соответствующие органы, должен призвать Совет Безопасности обеспечить, чтобы разведка и эксплуатация природных ресурсов в Западной Сахаре осуществлялись в рамках нижеследующего механизма.

а) Марокко не следует вступать в какие-либо соглашения с каким-либо другим государством, группой государств или иностранными компаниями в целях разведки или эксплуатации возобновляемых и невозобновляемых при-

⁴⁹ См. резолюцию 34/37 (1979) Генеральной Ассамблеи.

родных ресурсов на территории Западной Сахары. В этой связи соглашения, заключенные Марокко, должны быть ограничены исключительно собственной территорией, суверенитет над которой был признан на международном уровне (и которая не включает в себя Западную Сахару).

б) Любая разведка или эксплуатация природных ресурсов в Западной Сахаре должна осуществляться на благо всего народа Западной Сахары и в соответствии с его пожеланиями.

с) С учетом этого следует не только консультироваться с народом Западной Сахары и его законными представителями⁵⁰: они должны дать свое согласие на заключение любого соглашения, подразумевающего эксплуатацию природных ресурсов на территории Западной Сахары, а также принять в этом процессе непосредственное участие.

д) Марокко и любой другой субъект должны быть привлечены к ответственности в связи с заключением соглашений/контрактов на разведку и/или эксплуатацию возобновляемых или невозобновляемых природных ресурсов на территории Западной Сахары, а также должны принять меры к тому, чтобы все накопленные блага были переданы населению Западной Сахары в соответствии с нормами международного права. В этой связи Организации Объединенных Наций и Африканскому союзу следует рассмотреть возможность формирования совместной независимой группы экспертов для проверки действий Марокко.

70. Совет Безопасности и Совет мира и безопасности Африканского союза также должны соответствующим образом проинформировать все государства — члены Организации Объединенных Наций и Африканского союза о том, что любые соглашения/контракты на разведку и/или эксплуатацию возобновляемых или невозобновляемых природных ресурсов в Западной Сахаре, заключенные без учета интересов и пожеланий населения Западной Сахары, а также без каких-либо консультаций с их законными представителями, нарушают принципы международного права, касающиеся права на самоопределение и эксплуатацию природных ресурсов в самоуправляющихся территориях, и что такие соглашения/контракты являются недействительными и, следовательно, незаконными.

71. С учетом того, что Сахарская Арабская Демократическая Республика является государством — членом Африканского союза, все государства — члены Союза должны помнить о его принципах и целях, в частности, о необходимости защищать суверенитет и территориальную независимость Сахарской Арабской Демократической Республики. Комиссия Африканского союза, а также другие соответствующие органы и структуры Африканского союза должны довести до сведения других международных и региональных организаций и партнеров озабоченность Африканского союза по поводу незаконной разведки и эксплуатации природных ресурсов в Западной Сахаре. Соответственно, этот вопрос должен быть включен в повестку дня для обсуждения с партнерами, вовлеченными в незаконную разведку и/или эксплуатацию возобновляемых или невозобновляемых природных ресурсов в Западной Сахаре.

⁵⁰ Фронт ПОЛИСАРИО. См. резолюцию 34/37 (1979) Генеральной Ассамблеи.

72. Государства — члены Организации Объединенных Наций и их компании обязаны, в соответствии с нормами международного права, Уставом и резолюциями Организации Объединенных Наций, воздерживаться от оказания помощи в деле сохранения или легитимизации колониальной ситуации в Западной Сахаре посредством капиталовложений или разведки и/или эксплуатации возобновляемых или невозобновляемых природных ресурсов и другой экономической деятельности в несамоуправляющейся территории и, следовательно, должны воздерживаться от заключения соглашений/контрактов с Марокко как с оккупирующей державой, в соответствии с резолюцией 2711 (XXV) от 14 декабря 1970 года.

73. Организация Объединенных Наций, Африканский союз и Международный Суд признали неотъемлемое право сахарского народа на самоопределение и постоянный суверенитет над своими природными ресурсами. Последние принадлежат народу Западной Сахары и являются частью его наследия. Государствам — членам Организации Объединенных Наций следует принимать необходимые политические и правовые меры и информировать свои компании о правовом статусе Западной Сахары и незаконности деятельности по разведке и/или эксплуатации возобновляемых или невозобновляемых природных ресурсов, а также других видов экономической деятельности в этой территории.

74. Любая разведка и эксплуатация возобновляемых или невозобновляемых природных ресурсов, осуществляемая Марокко или каким-либо другим государством, группой государств или международными компаниями в Западной Сахаре, противоречит Уставу Организации Объединенных Наций и положениям международного обычного права и в связи с этим является незаконной, поскольку нарушает международное право.

75. Разведка и эксплуатация возобновляемых или невозобновляемых природных ресурсов в нынешних условиях (в оккупации) также представляет собой угрозу целостности и благосостоянию народа Западной Сахары, а также миру и стабильности в Северной Африке. Так следует из резолюции 2983 (XXVII) Генеральной Ассамблеи от 14 декабря 1972 года.

76. Организации Объединенных Наций следует взять на себя политические и правовые обязательства и защитить сахарские возобновляемые и невозобновляемые природные ресурсы, как это было обеспечено в Восточном Тиморе и в Намибии, до тех пор пока народ этой территории не выразит свою волю в ходе свободного и справедливого референдума.

77. Всем государствам и иностранным компаниям следует воздерживаться от импорта сахарских товаров, а также от вложения средств в оккупированные районы Западной Сахары, так как эти виды деятельности представляет собой нарушение норм международного права.

78. Любая разведка и эксплуатация природных ресурсов, осуществляемая Марокко, является незаконной, поскольку нарушает положения международного права и резолюции Организации Объединенных Наций и Африканского союза, касающиеся права на самоопределение и постоянный суверенитет народа Западной Сахары в отношении своих природных ресурсов. Кроме того, разведка и эксплуатация в значительной степени подрывают усилия и переговорные процессы по достижению справедливого и мирного урегулирования в Западной Сахаре.

79. Комиссии Африканского союза следует разработать всеобъемлющую стратегию бойкота, направленную против Марокко, любого другого государства, группы государств или международных компаний, вовлеченных в незаконную разведку и эксплуатацию возобновляемых или невозобновляемых природных ресурсов в Западной Сахаре, в соответствии с коммюнике Совета мира и безопасности Африканского союза, принятом на его 496-м заседании 27 марта 2015 года.
