Глава VIII

ОХРАНА АТМОСФЕРЫ

А. Введение

- 86. Комиссия на своей шестьдесят пятой сессии (2013 год) решила включить тему «Охрана атмосферы» в свою программу работы вместе с пониманием о том, как ей надлежит работать над ней, и назначила г-на Шинью Мурасэ Специальным докладчиком по этой теме¹²⁰⁴.
- 87. Комиссия получила и рассмотрела первый доклад Специального докладчика 1205 на своей шестьдесят шестой сессии (2014 год), а второй доклад 1206 на своей шестьдесят седьмой сессии (2015 год). На основе проектов руководящих положений, предложенных Специальным докладчиком во втором докладе, Комиссия в предварительном порядке приняла три проекта руководящих положений и четыре пункта преамбулы вместе с комментариями к ним 1207.

В. Рассмотрение темы на настоящей сессии

- На настоящей сессии Комиссии был представлен третий доклад Специального докладчика (A/CN.4/692). Опираясь на материалы двух предыдущих докладов, Специальный докладчик рассмотрел ряд ключевых аспектов, относящихся к данной теме, а именно обязанности государств по предотвращению атмосферного загрязнения и уменьшению риска атмосферной деградации и требование в отношении должной осмотрительности и оценки экологического воздействия. Кроме того, он исследовал вопросы, касающиеся устойчивого и справедливого использования атмосферы, а также правовые пределы некоторых видов деятельности, направленных на преднамеренное изменение атмосферы. Соответственно, Специальный докладчик предложил проекты руководящих положений, касающиеся обязанности государств охранять атмосферу, оценки экологического воздействия, устойчивого использования атмосферы, справедливого использования атмосферы и геоинженерии. Он также предложил включить в преамбулу дополнительный пункт в качестве ее четвертого пункта и изменить нумерацию проекта руководящего положения о международном сотрудничестве, принятого Комиссией в предварительном порядке в 2015 году.
- 89. Специальный докладчик указал, что в 2017 году Комиссия может рассмотреть вопрос о взаимосвязи между правом атмосферы и другими отраслями международного права (такими, как морское право, право международной торговли и инвестиционное право и международное право прав человека), а в 2018 году вопросы осуществления, соблюдения обязательств и урегулирования споров, касающиеся защиты атмосферы, чтобы завершить в этом году первое чтение проектов руководящих положений по данной теме.
- 90. Комиссия рассмотрела третий доклад Специального докладчика на своих 3306, 3307, 3308 и 3311-м заседаниях, состоявшихся 27 и 31 мая и 1 и 7 июня 2016 года.
- 91. Обсуждению в Комиссии предшествовал диалог с представителями науки, организованный Специальным докладчиком 4 мая 2016 года¹²⁰⁸.

¹²⁰⁴ На своем 3197-м заседании 9 августа 2013 года (см. Ежегодник... 2013 год, т. II (часть вторая), п. 168). Комиссия включила эту тему в свою программу при том понимании, что «а) работа по теме будет вестись таким образом, чтобы не мешать соответствующим политическим переговорам, в том числе по вопросам изменения климата, разрушения озонового слоя и трансграничного загрязнения воздуха на большие расстояния. Без ущерба для следующих вопросов тема не будет касаться таких аспектов, как материальная ответственность государств и их граждан, принцип "загрязнитель платит", принцип предосторожности, общая, но дифференцированная ответственность и передача средств и технологий развивающимся странам, включая права интеллектуальной собственности; b) тема также не будет касаться конкретных веществ, таких как сажистый углерод, тропосферный озон, и других веществ двойного воздействия, являющихся предметом переговоров между государствами. "Латание" пробелов в договорных режимах не будет целью данного проекта; c) вопросы космического пространства, включая его делимитацию, останутся за рамками данной темы; d) результатом работы по данной теме будет проект руководящих положений, который не будет налагать на действующие договорные режимы какие-либо правовые нормы и принципы помимо тех, которые в них уже заложены. Исходя из этого понимания, Специальный докладчик будет готовить свои доклады». Генеральная Ассамблея в пункте 6 своей резолюции 68/112 от 16 декабря 2013 года приняла к сведению решение Комиссии включить тему в ее программу работы. Тема была включена в долгосрочную программу работы Комиссии на ее шестьдесят третьей сессии (Ежегодник... 2011 год, т. II (часть вторая), п. 365) на основе предложения, содержавшегося в приложении II к докладу Комиссии о ее работе на той сессии (там же, с. 227).

¹²⁰⁵ Ежегодник... 2014 год, т. II (часть первая), документ A/CN 4/667

 $^{^{1206}}$ Ежегодник... 2015 год, т. II (часть первая), документ A/CN.4/681.

 $^{^{1207}}$ Там же, т. II (часть вторая), пп. 53–54.

¹²⁰⁸ Диалог с представителями научной общественности по вопросу об охране атмосферы состоялся под председательством Специального докладчика по данной теме г-на Шиньи Мурасэ. Были сделаны следующие доклады: «Geoengineering – а way forward?» – г-н Эйстейн Хоф, Председатель Комиссии по атмосферным наукам Всемирной метеорологической организации

Члены Комиссии отметили полезность состоявшегося диалога и выразили признательность выступавшим за сделанные сообщения.

- 92. Обсудив доклад, Комиссия на своем 3311-м заседании 7 июня 2016 года постановила передать проекты руководящих положений 3–7 вместе с четвертым пунктом преамбулы, содержащиеся в третьем докладе Специального докладчика, в Редакционный комитет.
- 93. На своем 3314-м заседании 4 июля 2016 года Комиссия получила доклад Редакционного комитета. На своем 3315-м заседании 5 июля 2016 года Комиссия рассмотрела и приняла в предварительном порядке пять проектов руководящих положений и пункт преамбулы (см. разд. С.1 ниже).
- 94. На своих 3341–3343-м заседаниях, состоявшихся 9 и 10 августа 2016 года, Комиссия приняла комментарии к проектам руководящих положений, принятым в предварительном порядке на настоящей сессии (см. разд. С.2 ниже).
- С. Текст проектов руководящих положений об охране атмосферы вместе с пунктами преамбулы, в предварительном порядке принятых Комиссией к настоящему времени
 - 1. Текст проектов руководящих положений вместе с пунктами преамбулы
- 95. Текст проектов руководящих положений об охране атмосферы вместе с пунктами преамбулы, в предварительном порядке принятых Комиссией к настоящему времени, воспроизводится ниже.

Преамбула

[...]

признавая, что атмосфера абсолютно необходима для поддержания жизни на Земле, здоровья и благополучия людей, а также водных и наземных экосистем,

учитывая, что в атмосфере происходит перенос и рассеивание веществ, вызывающих загрязнение и деградацию,

признавая поэтому, что охрана атмосферы от атмосферного загрязнения и атмосферной деградации является предметом насущной озабоченности международного сообщества в пелом.

(BMO); «Linkages between transboundary air pollution and climate change» – г-н Перинге Греннфелд, Председатель Рабочей группы по воздействию, Конвенция о трансграничном загрязнении воздуха на большие расстояния, Европейская экономическая комиссия; «Scientific aspects of the 2015 Paris Agreement» - г-н Кристиан Блонден, заведующий кабинетом Генерального секретаря и Директор Департамента внешних связей ВМО; «An overview of the latest findings and estimates of the effects of air pollution» г-н Валентин Фолтеску, начальник секции тематических оценок отдела раннего предупреждения и оценок, Программа Организации Объединенных Наций по окружающей среде (ЮНЕП); и «Linking science with law» - г-н Маса Нагай, заместитель Директора Отдела экологического права и природоохранных конвенций, ЮНЕП. За этим последовал сеанс вопросов и ответов. С кратким изложением состоявшегося неформального диалога можно ознакомиться на веб-сайте Комиссии.

учитывая особое положение и особые потребности развивающихся стран,

напоминая, что настоящие проекты руководящих положений не должны создавать помехи для соответствующих политических переговоров, в том числе по изменению климата, разрушению озона, а также трансграничному загрязнению воздуха на большие расстояния, и что они также не преследуют цели заполнения пробелов в договорных режимах или навязывания существующим договорным режимам каких-либо правовых норм или правовых принципов, которые в них уже не заложены,

[На одном из последующих этапов могут быть добавлены некоторые другие пункты, а также может быть согласован порядок следования пунктов.]

[...]

Руководящее положение 1. Употребление терминов

Для целей настоящих проектов руководящих положений:

- а) «атмосфера» означает газовую оболочку Земли;
- b) «атмосферное загрязнение» означает привнесение или выброс людьми, прямо или косвенно, в атмосферу веществ, способствующих пагубным последствиям, распространяющимся за пределами государства происхождения, такого характера, который ставит под угрозу жизнь и здоровье людей и природную среду Земли;
- с) «атмосферная деградация» означает изменение людьми, прямо или косвенно, атмосферных условий, имеющее пагубные последствия такого характера, который ставит под угрозу жизнь и здоровье людей и природную среду Земли.

Руководящее положение 2^{1209} . Сфера охвата руководящих положений

- 1. Настоящие проекты руководящих положений [содержат руководящие принципы, касающиеся] [касаются] охраны атмосферы от атмосферного загрязнения и атмосферной деградации.
- 2. Настоящие проекты руководящих положений не касаются и не наносят ущерба вопросам, затрагивающим принцип «загрязнитель платит», принцип предосторожности, общую, но дифференцированную ответственность, материальную ответственность государств и их граждан и юридических лиц и передачу средств и технологии, включая права интеллектуальной собственности, развивающимся странам.
- 3. Настоящие проекты руководящих положений не касаются конкретных веществ, таких как сажистый углерод, тропосферный озон и другие вещества двойного воздействия, являющихся предметом переговоров между государствами.
- 4. Ничто в настоящих проектах руководящих положений не затрагивает статус воздушного пространства по международному праву, как и вопросов, касающихся космического пространства, включая его делимитацию.

Руководящее положение 3. Обязательство охранять атмосферу

Государства имеют обязательство охранять атмосферу, проявляя должную осмотрительность при принятии надлежащих мер в соответствии с применимыми нормами международного права, с тем чтобы предотвращать, уменьшать или держать под контролем атмосферное загрязнение и деградацию атмосферы.

¹²⁰⁹ Альтернативные формулировки в квадратных скобках будут рассмотрены дополнительно.

Руководящее положение 4. Оценка воздействия на окружающую среду

Государства имеют обязательство обеспечить проведение оценки воздействия на окружающую среду предлагаемой деятельности под их юрисдикцией или контролем, которая может оказывать значительное вредное воздействие на атмосферу в плане атмосферного загрязнения или деградации атмосферы.

Руководящее положение 5. Устойчивое использование атмосферы

- 1. Поскольку атмосфера является природным ресурсом с ограниченными возможностями ассимиляции, она должна использоваться устойчивым образом.
- 2. Устойчивое использование атмосферы включает необходимость совмещения охраны атмосферы и экономического развития.

Руководящее положение 6. Справедливое и разумное использование атмосферы

Атмосферу следует использовать справедливым и разумным образом с учетом интересов нынешнего и будущих поколений.

Руководящее положение 7. Преднамеренное крупномасштабное изменение атмосферы

Деятельность, направленную на преднамеренное крупномасштабное изменение атмосферы, следует проводить с осмотрительностью и осторожностью, с соблюдением любых применимых норм международного права.

Руководящее положение 8 [5]¹²¹⁰. Международное сотрудничество

- 1. Государства имеют обязательство сотрудничать, когда это уместно, друг с другом и с соответствующими международными организациями для охраны атмосферы от атмосферного загрязнения и атмосферной деградации.
- 2. Государствам следует сотрудничать в дальнейшем расширении научных знаний, касающихся причин и последствий атмосферного загрязнения и атмосферной деградации. Сотрудничество может включать обмен информацией и совместный мониторинг.
- 2. Текст проектов руководящих положений вместе с пунктом преамбулы и комментариями к ним, принятых в предварительном порядке Комиссией на ее шестьдесят восьмой сессии
- 96. Текст проектов руководящих положений вместе с пунктом преамбулы и комментариями к ним, принятых в предварительном порядке Комиссией на ее шестьдесят восьмой сессии, воспроизводится ниже.

Преамбула

учитывая особое положение и особые потребности развивающихся стран,

Комментарий

- 1) Четвертый пункт преамбулы был включен по соображениям справедливости и обеспокоенности особой ситуацией и нуждами развивающихся стран. Одна из первых попыток включения такого принципа была предпринята на первом ежегодном совещании Международной организации труда, состоявшемся в Вашингтоне, округ Колумбия, в 1919 году, в ходе которой делегации стран Азии и Африки добились принятия дифференцированных трудовых стандартов 1211. Еще одним примером является Всеобщая система преференций, разработанная в рамках Конференции Организации Объединенных Наций по торговле и развитию в 1970-е годы, как отражено в проекте статьи 23 подготовленного Комиссией проекта статей о клаузулах о наиболее благоприятствуемой нации 1978 года 1212.
- 2) Необходимость особого учета потребностей развивающихся стран в контексте охраны окружающей среды была признана в ряде международных документов, таких как Декларация Конференции Организации Объединенных Наций по проблемам окружающей человека среды 1972 года (Стокгольмская декларация)¹²¹³ и Рио-де-Жанейрская декларация по окружающей среде и развитию 1992 года (Рио-де-Жанейрская декларация)¹²¹⁴. В Принципе 12 Стокгольмской декларации большое значение придается «учету обстоятельств и конкретных потребностей развивающихся стран». В Принципе 6 Рио-де-Жанейрской декларации выделены «особое положение и потребности развивающихся стран, в

¹²¹⁰ На текущей сессии этот проект руководящего положения был перенумерован. Его первоначальный номер заключен в квадратные скобки.

¹²¹¹ На основе третьего пункта статьи 405 Мирного договора между союзными и объединившимися державами и Германией 1919 года (Версальский договор), который стал п. 3 статьи 19 Устава Международной организации труда (при разработке трудовых конвенций «необходимо считаться» со специфическими обстоятельствами стран, в которых местные индустриальные условия являются «существенно отличными»). Этот же принцип зафиксирован и в некоторых конвенциях, утвержденных Международной организацией труда в 1919 году, и в ряде конвенций, которые были приняты позднее. См. Іwao Frederick Ayusawa, *International Labor Legislation* (New York, Columbia University, 1920), chap. VI.

¹²¹² См. статью 23 (Клаузула о наиболее благоприятствуемой нации в ее взаимоотношении с режимом в рамках общей системы преференций) и статью 30 (Новые нормы международного права в пользу развивающихся стран) проектов статей о клаузуле о наиболее благоприятствуемой нации, принятых Комиссией на ее тридцатой сессии в 1978 году (Ежегодник... 1978 год, т. II (часть вторая), п. 74, см. также пп. 47–72). См. также Shinya Murase, Economic Basis of International Law (Tokyo, Yuhikaku, 2001), pр. 109–179 (на японском языке). См. также предыдущие исключения для развивающихся стран, указанные в статье XVIII Генерального соглашения по тарифам и торговле 1947 года.

¹²¹³ Принята в Стокгольме 16 июня 1972 года; см. Доклад Конференции Организации Объединенных Наций по проблемам окружающей человека среды, Стокгольм, 5–16 июня 1972 года (издание Организации Объединенных Наций, в продаже под № R.73.II.A.14), часть первая, гл. I, с. 3. См. также Louis B. Sohn, "The Stockholm Declaration on the Human Environment", Harvard International Law Journal, vol. 14 (1973), p. 423, at pp. 485–493.

 $^{^{1214}}$ Принята в Рио-де-Жанейро 14 июня 1992 года; см. Доклад Конференции Организации Объединенных Наций по окружающей среде и развитию, Рио-де-Жанейро, 3–14 июня 1992 года, т. І: Резолюции, принятые на Конференции (издание Организации Объединенных Наций, в продаже под № R.93.I.8 и исправления), резолюция 1, приложение I, с. 3.

первую очередь наименее развитых и экологически наиболее уязвимых стран». Этот принцип также отражен в статье 3 Рамочной конвенции Организации Объединенных Наций об изменении климата 1992 года и статье 2 Парижского соглашения 2015 года.

3) В основу формулировки настоящего пункта преамбулы заложен седьмой пункт преамбулы Конвенции о праве несудоходных видов использования международных водотоков 1997 года 1215.

Руководящее положение 3. Обязательство охранять атмосферу

Государства имеют обязательство охранять атмосферу, проявляя должную осмотрительность при принятии надлежащих мер в соответствии с применимыми нормами международного права, с тем чтобы предотвращать, уменьшать или держать под контролем атмосферное загрязнение и деградацию атмосферы.

Комментарий

- 1) Проект руководящего положения 3 имеет ключевое значение для настоящего свода руководящих положений. Из него, в частности, вытекают проекты руководящих положений 4—6; эти три проекта руководящих положений направлены на применение различных принципов международного экологического права непосредственно к охране атмосферы.
- 2) Цель этого проекта руководящего положения ограничить обязательство охранять атмосферу проблемами предотвращения, сокращения и контроля атмосферного загрязнения и деградации атмосферы, при этом дифференцируя виды обязательств в отношении каждой из этих проблем. Формулировка этого проекта руководящего положения проистекает из Принципа 21 Стокгольмской декларации, в котором отражены результаты арбитражного разбирательства по делу Плавильный завод в Трейле 1216. Позднее этот подход нашел свое отражение в Принципе 2 Рио-де-Жанейрской декларации.
- 3) Употребление в этом проекте руководящего положения термина «государства» охватывает возможность как «индивидуальных», так и «совместных» действий государств в соответствующих случаях. Этот проект руководящего положения применим как к трансграничному, так и к глобальному контекстам. Следует напомнить, что в проекте руководящего положения 1, принятом в предварительном порядке в 2015 году, определение

несение или выброс людьми, прямо или косвенно, в атмосферу веществ, способствующих пагубным последствиям, «распространяющимся за пределами государства происхождения», такого характера, который ставит под угрозу жизнь и здоровье людей и природную среду Земли), а определение термина «атмосферная деградация» — «глобальный» элемент (такой, как «изменение людьми, прямо или косвенно, атмосферных условий, имеющее пагубные последствия такого характера, который ставит под угрозу жизнь и здоровье людей и природную среду Земли»).

термина «атмосферное загрязнение» предусматри-

вает «трансграничный» элемент (такой, как прив-

- 4) Нынешняя формулировка этого проекта руководящего положения не затрагивает вопроса о том, является ли обязательство охранять атмосферу обязательством егда omnes в значении статьи 48 статей об ответственности государств за международно-противоправные деяния 1217, мнения по которому расходятся. Хотя широко признается, что обязательства, связанные с охраной атмосферы от трансграничного загрязнения глобального масштаба и от глобальной деградации, являются обязательствами erga omnes, бытует и мнение о том, что в контексте данной темы правовые последствия такого признания пока не вполне ясны.
- Значительные вредные последствия для атмосферы обусловлены в основном деятельностью физических лиц и частных предприятий, которая обычно не может быть присвоена тому или иному государству. В этой связи согласно принципу должной осмотрительности государства должны «добиваться» того, чтобы такая деятельность, осуществляемая в рамках их юрисдикции или под их контролем, не приводила к значительным вредным последствиям. В то же время это не означает, что принцип должной осмотрительности касается исключительно деятельности частного сектора: правило должной осмотрительности также распространяется на деятельность, осуществляемую тем или иным государством 1218. Принцип должной осмотрительности предусматривает принятие обязательства прилагать все возможные усилия в соответствии с возможностями государства, осуществляющего контроль за определенной деятельностью. В этой связи даже при возникновении значительных неблагоприятных последствий это автоматически не означает неспособность следовать принципу должной осмотрительности. Такая неспособность следовать

 $^{^{1215}}$ Принята Генеральной Ассамблеей в резолюции 51/229 от 21 мая 1997 года (приложение). Конвенция вступила в силу 17 августа 2014 года.

¹²¹⁶ Trail Smelter, UNRIAA, vol. III (Sales No. 1949.V.2), p. 1905 (Award of 11 March 1941), at pp. 1965 et seq.; см. также первый доклад Специального докладчика (А/СN.4/667) (сноска 1205 выше), п. 43. См. далее Arthur K. Kuhn, "The Trail Smelter arbitration—United States and Canada", American Journal of International Law, vol. 32 (1938), p. 785 and ibid., vol. 35 (1941), p. 665; и John E. Read, "The Trail Smelter Dispute", Canadian Yearbook of International Law, vol. 1 (1963), p. 213.

¹²¹⁷ Статья 48 (Призвание к ответственности государством, иным, чем потерпевшее государство) гласит: «1. Любое государство, иное, чем потерпевшее государство, вправе призвать к ответственности другое государство в соответствии с пунктом 2, если... b) нарушенное обязательство является обязательством в отношении международного сообщества в целом» (резолюция 56/83 Генеральной Ассамблеи от 12 декабря 2001 года, приложение. Проекты статей и комментарии к ним, принятые Комиссией, см. в Ежегоднике... 2001 год, т. II (часть вторая) и исправление, пп. 76–77).

¹²¹⁸ См. Pulp Mills on the River Uruguay (Argentina v. Uruguay), Judgment, I.C.J. Reports 2010, р. 14, at р. 55, рага. 101 («принцип предотвращения, как норма обычного права, проистекает из должной осмотрительности»).

этому принципу ограничивается случаями, когда государства проявляют безразличие к своему обязательству принять все надлежащие меры по контролю, ограничению, сокращению масштабов или предупреждению деятельности человека, когда такая деятельность влечет или способна повлечь за собой значительные вредные последствия. Обязательство государств «добиваться соблюдения этого принципа» не обусловливает необходимость достижения определенных результатов (обязательство результата), а указывает на необходимость того, чтобы все возможные предпринимаемые усилия не влекли за собой вредных последствий (обязательство поведения). Оно требует от государств принятия надлежащих мер по контролю за поведением государственных и частных субъектов. Принцип должной осмотрительности подразумевает обязанность проявлять необходимую бдительность и предпринимать превентивные действия. Он также требует учитывать контекст и эволюцию стандартов в сферах регулирования и технологии.

- 6) Выражение «предотвращать, уменьшать или держать под контролем» означает весь комплекс разнообразных мер, которые должны приниматься государствами индивидуально или коллективно в соответствии с применимыми нормами в случаях, которые могут иметь отношение, с одной стороны, к атмосферному загрязнению, а с другой к атмосферной деградации. Выражение «предотвращать, уменьшать или держать под контролем» заимствовано из формулировок, содержащихся в Конвенции Организации Объединенных Наций по морскому праву¹²¹⁹ и в Рамочной конвенции Организации Объединенных Наций об изменении климата¹²²⁰.
- 7) Хотя принятие надлежащих мер к тому, чтобы «предотвращать, уменьшать или держать под контролем», касается как атмосферного загрязнения, так и атмосферной деградации, существует понимание, что цель упоминания «применимых норм международного права» - указать на различие между принимаемыми мерами, памятуя о трансграничном характере атмосферного загрязнения и глобальном характере атмосферной деградации, а также о тех различных нормах, которые к ним применимы. В контексте трансграничного атмосферного загрязнения обязательство государств предотвращать значительное вредное воздействие прочно закреплено в качестве нормы международного обычного права, что находит подтверждение, например, в статьях Комиссии о предотвращении трансграничного вреда от опасных видов деятельности 1221 и в

практике международных судов и трибуналов 1222. Однако существование этого обязательства применительно к глобальной атмосферной деградации все еще окончательно не определено. Международный Суд заявил, что «существование общего обязательства государств по обеспечению того, чтобы при осуществлении деятельности на территории под их юрисдикцией и контролем учитывалось состояние окружающей среды... за пределами национального контроля, ныне является частью международного права» 1223, и придал огромное значение охране окружающей среды, «причем не только в том, что касается государств, но и в том, что касается всего человечества» 1224. В деле Iron Rhine суд постановил, что «обязанность предотвращать или, как минимум, смягчать [значительный ущерб окружающей среде]... в настоящее время стала одним из принципов общего международного права» 1225. В то же время мнения членов Комиссии по вопросу о том, можно ли считать, что эти заявления служат полным признанием существования обязательства предотвращать, сокращать и контролировать глобальную деградацию атмосферы в обычном международном праве, разошлись. Тем не менее подобное обязательство содержится в соответствующих конвенциях 1226.

за международно-противоправные деяния (резолюция 56/83 Генеральной Ассамблеи от 12 декабря 2001 года, приложение; проекты статей, принятые Комиссией, и комментарии к ним, см. в *Ежегоднике*... 2001 год, т. II (часть вторая) и исправление, пп. 76–77). Пункт 3 статьи 14 гласит: «Нарушение международно-правового обязательства, требующего от государства предотвратить определенное событие, происходит, когда данное событие происходит и длится в течение всего периода, во время которого это событие продолжается». В комментарии к этой статье указано: «Обязательства предотвращения обычно трактуются как обязательства приложить все усилия, требующие от государств принятия всех разумных и необходимых мер по предупреждению возникновения данного события, однако не обеспечивающие и не гарантирующие того, что данное событие не произойдет» (Ежегодник... 2001 год, т. II (часть вторая) и исправление, с. 71, п. 14)). В этом комментарии обсуждается «обязательство предотвращения трансграничного ущерба в результате загрязнения воздуха, рассматривавшееся в арбитражном деле Trail Smelter», в качестве одного из примеров обязательства по предотвращению (там же).

1222 Международный Суд также подчеркивал важное значение мер по предотвращению. По делу Проект «Габчиково — Надъмарош» Суд заявил, что «в области охраны окружающей среды необходимо проявлять бдительность и предосторожность в силу часто необратимого характера ущерба, причиняемого окружающей среде, и ограничений, присущих самому механизму возмещения такого рода ущерба» (Gabčikovo-Nagymaros Project (Hungary/Slovakia), Judgment, I.C.J. Reports 1997, р. 7, at р. 78, рага. 140). При рассмотрении дела Iron Rhine Арбитражный трибунал также заявил, что «в настоящее время в международном экологическом праве на обязанность по предотвращению делается все больший упор» (Arbitration regarding the Iron Rhine ("Ijzeren Rijn") Railway between the Kingdom of Belgium and the Kingdom of the Netherlands, decision of 24 May 2005, UNRIAA, vol. XXVII (Sales No. E/F.06.V.8), р. 35, at р. 116, para. 222).

 $^{^{1219}\,\}mathrm{Kohbehtun}$ Организации Объединенных Наций по морскому праву, ст. 194.

 $^{^{1220}}$ Рамочная конвенция Организации Объединенных Наций об изменении климата, ст. 4.

¹²²¹ Статья 3 (Предотвращение) предусматривает: «Государство происхождения принимает все надлежащие меры для предотвращения значительного трансграничного вреда или в любом случае минимизации его риска» (резолюция 62/68 Генеральной Ассамблеи от 6 декабря 2007 года, приложение; проекты статей, принятые Комиссией, и комментарии к ним, см. в Ежегоднике... 2001 год, т. II (часть вторая) и исправление, пп. 97–98). Кроме того, Комиссия коснулась обязательства по предотвращению в своих статьях об ответственности государств

¹²²³ Legality of the Threat or Use of Nuclear Weapons, Advisory Opinion, I.C.J. Reports 1996, p. 226, at pp. 241–242, para. 29.

¹²²⁴ Gabčíkovo-Nagymaros Project (см. сноску 1222 выше), р. 41, рага. 53; Суд сослался на этот пункт в деле Pulp Mills on the River Uruguay, Judgment of 20 April 2010 (см. сноску 1218 выше), р. 78, рага. 193.

¹²²⁵ Arbitration regarding the Iron Rhine ("Ijzeren Rijn") Railway (см. сноску 1222 выше), pp. 66–67, para. 59.

¹²²⁶ См., например, Конвенцию Организации Объединенных Наций по морскому праву; Венскую конвенцию об охране озонового слоя; Рамочную конвенцию Организации Объединенных Наций об изменении климата; Конвенцию о биологическом

В преамбуле Парижского соглашения признается, «что изменение климата является общей озабоченностью человечества», и подчеркивается «важность обеспечения целостности всех экосистем, включая океаны, и защиты биоразнообразия...».

Руководящее положение 4. Оценка воздействия на окружающую среду

Государства имеют обязательство обеспечить проведение оценки воздействия на окружающую среду предлагаемой деятельности под их юрисдикцией или контролем, которая может оказывать значительное вредное воздействие на атмосферу в плане атмосферного загрязнения или деградации атмосферы.

Комментарий

1) Проект руководящего положения 4 касается оценки воздействия на окружающую среду. Это первый из трех проектов руководящих положений, которые вытекают из основополагающего проекта руководящего положения 3. В деле Строительство дороги в Коста-Рике вдоль реки Сан-Хуан Международный Суд указал, что «обязательство государства проявлять должную осмотрительность с целью предотвращения значительного трансграничного вреда предполагает, что это государство должно установить вероятность значительного трансграничного вреда до начала осуществления деятельности, потенциально способной причинить экологический ущерб другому государству. При наличии такой опасности соответствующее государство должно провести оценку воздействия на окружающую среду» 1227. В этом деле Суд пришел к выводу о том, что соответствующее государство «не выполнило свое обязательство по общему международному праву провести экологическую оценку воздействия на окружающую среду до начала строительства дороги» 1228. В своем особом мнении судья Овада отметил, что «оценка воздействия на окружающую среду играет важную и даже решающую роль в обеспечении того, чтобы соответствующее государство проявляло должную осмотрительность в соответствии с общим международным правом» 1229 . В двух других судебных решениях, в частности по делам Проект «Габчиково — Надъмарош» 1230 и Целлюлозные заводы на реке Уругвай 1231, также подчеркивалась важность проведения оценки воздействия на окружающую среду. В 2011 году Камера по спорам,

разнообразии; Конвенцию Организации Объединенных Наций по борьбе с опустыниванием в тех странах, которые испытывают серьезную засуху и/или опустынивание, особенно в Африке; Стокгольмскую конвенцию о стойких органических загрязнителях; и Минаматскую конвенцию о ртути.

касающимся морского дна, Международного трибунала по морскому праву (МТМП) вынесла консультативное заключение по вопросу об *Обязанностях* и обязательствах государств применительно к деятельности в Районе, в котором она выделила обязанность проводить оценку воздействия на окружающую среду как одно из прямых обязательств поручившихся государств 1232.

- 2) Данный проект руководящего положения сформулирован в виде пассивного залога – «Государства имеют обязательство обеспечить проведение оценки воздействия на окружающую среду» в отличие от формулировки «Государства имеют обязательство провести надлежащую оценку воздействия на окружающую среду», - чтобы показать, что речь идет об обязательстве поведения и что, учитывая широту спектра экономических субъектов, это обязательство не предполагает, что оценка непременно должна проводиться самим государством. Требуется, чтобы государство принимало необходимые законодательные, нормативные и другие меры для проведения оценки воздействия предлагаемой деятельности на окружающую среду. Ключевыми факторами проведения такой оценки являются уведомление и консультации.
- 3) Цель фразы «предлагаемой деятельности под их юрисдикцией или контролем» указать, что обязательство государств обеспечить проведение оценки воздействия на окружающую среду действует в отношении деятельности под их юрисдикцией или контролем. Поскольку экологические угрозы не признают границ, не исключается возможность того, что государства в рамках своей ответственности за состояние глобальной окружающей среды будут принимать совместные решения о проведении оценок воздействия на окружающую среду.
- 4) Было решено, что для обоснования оценки воздействия на окружающую среду необходим какойлибо пороговый уровень; поэтому в формулировку было включено выражение «которая может оказывать значительное вредное воздействие», заимствованное из Принципа 17 Рио-де-Жанейрской декларации 1233. Аналогичный исходный уровень используется и в других документах, например в Конвенции об оценке воздействия на окружающую среду в трансграничном контексте. В решении по делу *Целлюлозные заводы* Суд указал, что «теперь можно считать, что в соответствии с нормами общего международного права необходимо проводить оценку экологического воздействия в том случае, если предлагаемая промышленная деятельность сопряжена с возможным риском серьезных негативных последствий в трансграничном контексте, особенно когда это касается общих ресурсов» 1234.

¹²²⁷ Certain Activities Carried Out by Nicaragua in the Border Area (Costa Rica v. Nicaragua) μ Construction of a Road in Costa Rica along the San Juan River (Nicaragua v. Costa Rica), Judgment, I.C.J. Reports 2015, p. 665, at p. 720, para. 153.

¹²²⁸ Ibid., p. 724, para. 168.

¹²²⁹ Ibid., Separate Opinion of Judge Owada, para. 18.

¹²³⁰ Gabčíkovo-Nagymaros Project (см. сноску 1222 выше).

¹²³¹ Pulp Mills on the River Uruguay, Judgment of 20 April 2010 (см. сноску 1218 выше).

¹²³² Responsibilities and obligations of States with respect to activities in the Area, Advisory Opinion, 1 February 2011, ITLOS Reports 2011, p. 10, at pp. 44 and 49–52, paras. 122 and 141–150.

¹²³³ Доклад Конференции Организации Объединенных Наций по окружающей среде и развитию... (см. сноску 1214 выше), с. 6.

¹²³⁴ Pulp Mills on the River Uruguay, Judgment of 20 April 2010 (см. сноску 1218 выше), р. 83, para. 204.

- 5) Предусматривая в качестве исходного уровня пороговое значение «может оказывать значительное вредное воздействие», данный проект руководящего положения исключает проведение оценки воздействия на окружающую среду для какой-либо деятельности, воздействие которой может быть незначительным. Потенциальное вредное воздействие должно быть «значительным» как в отношении «атмосферного загрязнения», так и «атмосферной деградации». Вопрос о том, какое воздействие является «значительным», требует фактического определения 1235.
- 6) Выражение «в плане атмосферного загрязнения или деградации атмосферы» было признано важным, поскольку оно увязывает этот проект руководящего положения с двумя основными предметами озабоченности настоящих проектов руководящих положений, касающихся охраны окружающей среды, - с трансграничным атмосферным загрязнением и атмосферной деградацией. Хотя соответствующие прецеденты, связанные с требованием о проведении оценки воздействия на окружающую среду, касаются прежде всего трансграничного контекста, Комиссия считает, что аналогичное требование предъявляется и к проектам, способным оказать значительное негативное воздействие на глобальную атмосферу, таким как деятельность, связанная с преднамеренным крупномасштабным изменением атмосферы¹²³⁶. Что касается охраны атмосферы, то такая деятельность может создавать более масштабный риск серьезного ущерба, чем даже те виды деятельности, которые могут нанести трансграничный вред, и поэтому аналогичные правила должны применяться а fortiori к видам деятельности, потенциально ведущим к деградации глобальной атмосферы. Так, в Протоколе по стратегической экологической оценке к Конвенции об оценке воздействия на окружающую среду в трансграничном контексте рекомендуется проведение «стратегической экологической оценки» вероятных экологических, в том числе связанных со здоровьем населения, последствий, под которыми подразумеваются любые последствия для окружающей среды, в том числе для здоровья населения, флоры, фауны, биоразнообразия, почвы, климата, воздуха, воды, ландшафта, природных объектов, материальных активов, культурного наследия и взаимодействия этих факторов 1237 .

7) Несмотря на признание того факта, что транспарентность и участие общественности являются важными компонентами обеспечения доступа к информации и представленности, Комиссия решила, что элементы, касающиеся процедурных аспектов проведения оценки воздействия на окружающую среду, не следует затрагивать непосредственно в тексте этого проекта руководящего положения. В Принципе 10 Рио-де-Жанейрской декларации 1992 года 1238 говорится о том, что экологические вопросы решаются наиболее эффективным образом при участии заинтересованных граждан на соответствующем уровне. Это предполагает доступ к информации, возможность участвовать в процессах принятия решений и эффективный доступ к судебным и административным процедурам. Эти аспекты также рассматриваются в Конвенции о доступе к информации, участии общественности в процессе принятия решений и доступе к правосудию по вопросам, касающимся окружающей среды. В Протоколе по стратегической экологической оценке к Конвенции об оценке воздействия на окружающую среду в трансграничном контексте рекомендуется обеспечение участия общественности и получения ее мнения, а также учет в плане или программе результатов участия общественности и высказанного ею мнения 1239.

Руководящее положение 5. Устойчивое использование атмосферы

- 1. Поскольку атмосфера является природным ресурсом с ограниченными возможностями ассимиляции, она должна использоваться устойчивым образом.
- 2. Устойчивое использование атмосферы включает необходимость совмещения охраны атмосферы и экономического развития.

Комментарий

1) Атмосфера — это природный ресурс с ограниченными возможностями ассимиляции 1240. Она зачастую не рассматривается как пригодная к эксплуатации в том же смысле, что и, например, разведка и разработка минеральных и нефтегазовых ресурсов. Однако в действительности эксплуатация атмосферы осуществляется в части ее физических и функциональных компонентов. Загрязнитель эксплуатирует атмосферу путем снижения ее качества и ограничения ее способности осваивать загрязнители. В этом проекте руководящего положения отражены аналогии, заимствованные из понятия «общие ресурсы»; в то же время в нем признается, что единство глобальной атмосферы требует признания общности

¹²³⁵ Комиссия часто употребляла термин «значительный» в своей работе, в том числе в статьях о предотвращении трансграничного вреда от опасных видов деятельности (2001 год). В том случае Комиссия решила не давать определение этого термина, признав, что вопрос «значительности» требует скорее фактического, нежели правового определения (см. п. 4) общего комментария и пп. 4)—7) комментария к статье 2, Ежегодник... 2001 год, т. II (часть вторая) и исправление, сс. 180 и 185. См. также комментарий к проектам принципов, касающихся распределения убытков в случае трансграничного вреда, причиненного в результате опасных видов деятельности (пп. 1)—3) комментария к проекту принципа 2, Ежегодник... 2006 год, т. II (часть вторая), сс. 75—76).

 $^{^{1236}}$ См. проект руководящего положения 7.

 $^{^{1237}}$ Протокол по стратегической экологической оценке к Конвенции об оценке воздействия на окружающую среду в трансграничном контексте, ст. 2, пп. 6–7.

¹²³⁸ Доклад Конференции Организации Объединенных Наций по окружающей среде и развитию... (см. сноску 1214 выше), с. 5.

¹²³⁹ Протокол по стратегической экологической оценке к Конвенции об оценке воздействия на окружающую среду в трансграничном контексте, ст. 2, п. 6.

 $^{^{1240}}$ См. п. 2) комментария к преамбуле проектов руководящих положений об охране атмосферы, принятых Комиссией в предварительном порядке на ее шестьдесят седьмой сессии в 2015 году (Ежегодник... 2015 год, т. II (часть вторая), с. 22).

интересов. Соответственно, исходная предпосылка этого проекта руководящего положения состоит в том, что атмосфера — это ресурс с ограниченными возможностями ассимиляции, потенциал которого по поддержанию жизни на Земле подвергается воздействию в результате человеческой деятельности. Для обеспечения охраны атмосферы важно рассматривать ее как эксплуатируемый ресурс, тем самым распространяя на нее действие принципов сохранения и устойчивого использования. Некоторые члены выразили сомнения по поводу возможности рассмотрения атмосферы таким же образом, как и трансграничных водотоков и водоносных горизонтов.

- 2) В пункте 1 признается, что атмосфера это «природный ресурс с ограниченными возможностями ассимиляции». Целью второй части пункта 1 является интеграция методов сохранения и развития для принятия мер к тому, чтобы изменения на планете продолжали обеспечивать выживание и благополучие организмов, населяющих Землю. Исходный постулат здесь состоит в том, что использование атмосферы должно вестись устойчивым образом; основой этого служат сформулированные Комиссией в 1994 году проекты статей о праве несудоходных видов использовании международных водотоков 1241 и ее проекты статей о праве трансграничных водоносных горизонтов 2008 года 1242.
- 3) Термин «использование» употреблен в широком, общем смысле: он охватывает понятия, выходящие за рамки собственно эксплуатации. Атмосфера используется для целого ряда целей. Основная часть деятельности, осуществлявшейся до настоящего времени, видимо, охватывает те виды деятельности, которые не имеют явного или прямого намерения воздействовать на атмосферу. Между тем имеются и такие виды деятельности, сама цель которых заключается в изменении атмосферных условий, например активное воздействие на погодные процессы. Некоторые из предлагаемых технологий для преднамеренного, крупномасштабного изменения атмосферы 1243 представляют собой примеры использования атмосферы.
- 4) Формулировка «она должна использоваться устойчивым образом», включенная в этот проект руководящего положения, является простой и не слишком юридической, что вполне соответствует концептуальному переходу к рассмотрению атмосферы в качестве природного ресурса, который следует использовать устойчивым образом. Она изложена скорее в виде заявления о международной политике и регулировании, нежели в виде практического кодекса для определения прав и обязательств государств.

5) Пункт 2 опирается на формулировку решения Международного Суда по делу *Проект «Габчиково – Надъмарош»*, в котором Суд указал на «необходимость совмещать экономическое развитие и охрану окружающей среды» ¹²⁴⁴. Комиссия также отметила другие соответствующие прецеденты ¹²⁴⁵. Упоминание об «охране атмосферы», а не об «охране окружающей среды» имеет целью сосредоточить внимание в этом пункте на предмете обсуждения данной темы, т. е. на охране атмосферы.

 $^{^{1241}}$ Ежегодник... 1994 год, т. II (часть вторая), п. 222; см., в частности, проекты статей 5 и 6, там же, сс. 106 и 101.

¹²⁴² Ежегодник... 2008 год, т. II (часть вторая), пп. 53–54; см., в частности, проекты статей 4 и 5, сс. 32 и 34. Проекты статей о праве трансграничных водоносных горизонтов, принятые Комиссией на ее шестидесятой сессии, содержатся в приложении к резолюции 63/124 Генеральной Ассамблеи от 11 декабря 2008 года.

¹²⁴³ См. проект руководящего принципа 7.

¹²⁴⁴ Gabčíkovo-Nagymaros Project (см. сноску 1222 выше), р. 78, para. 140.

 $^{^{1245}\,\}mathrm{B}$ своем постановлении 2006 года по делу *Целлюлозны*е заводы Международный Суд подчеркнул «важное значение необходимости обеспечения экологической защиты общих природных ресурсов при сохранении возможности для устойчивого экономического развития» (Pulp Mills on the River Uruguay (Argentina v. Uruguay), Provisional Measures, Order of 13 July 2006, I.C.J. Reports 2006, p. 113, at p. 133, para. 80). В решении Апелляционного органа ВТО 1998 года по делу United States—Import Prohibition of Certain Shrimp and Shrimp Products говорится: «напоминая о прямом признании членами ВТО цели устойчивого развития в преамбуле [Марракешского] Соглашения [об учреждении Всемирной торговой организации], мы считаем, что слишком поздно предполагать, что статью XX g) [Генерального соглашения по тарифам и торговле] 1994 года можно понимать как относящуюся только к сохранению исчерпаемых минеральных или других неживых природных ресурсов» (Appellate Body Report, United States—Import Prohibition of Certain Shrimp and Shrimp Products, WT/DS58/AB/R, adopted 6 November 1998, para. 131, см. также paras. 129 and 153). В арбитражном деле Iron Rhine 2005 года трибунал заявил следующее: «Сегодня много споров о том, что в области права окружающей среды составляют "нормы" или "принципы"; что такое "необязательные нормы права"; и какие природоохранные нормы и принципы договорного права способствуют развитию международного обычного права. [...] Формирующиеся принципы, независимо от их нынешнего статуса, содержат ссылки на... устойчивое развитие. ...Важно отметить, что эти формирующиеся принципы в настоящее время интегрируют вопросы охраны окружающей среды в процесс развития. Право окружающей среды и право в области развития не конкурируют, а усиливают друг друга в качестве комплексных понятий, предусматривающих, что если процесс развития способен причинить значительный ущерб окружающей среде, то возникает обязанность предотвратить его или, по крайней мере, уменьшить его масштабы... Эта обязанность, по мнению трибунала, в настоящее время стала одним из принципов общего международного права» (Arbitration regarding the Iron Rhine ("Ijzeren Rijn") Railway (см. сноску 1222 выше), paras. 58-59). В промежуточном решении 2013 года по делу Indus Waters Kishenganga Arbitration арбитражный суд заявил следующее: «Нет сомнений в том, что государства обязаны в соответствии с современным международным обычным правом принимать во внимание факторы охраны окружающей среды при планировании и разработке проектов, которые могут причинить ущерб пограничному государству. После дела Trail Smelter необходимость рационального использования природных ресурсов на устойчивой основе была предметом рассмотрения в ряде международных... арбитражных решений. В частности, Международный Суд затронул принцип "устойчивого развития" в деле Gabčíkovo-Nagymaros, сославшись на "необходимость приведения в соответствие факторов экономического развития и защиты окружающей среды"» (Indus Waters Kishenganga Arbitration (Islamic Republic of Pakistan v. Republic of India), Partial Award of 18 February 2013, para. 449, Permanent Court of Arbitration, Award Series, The Indus Waters Kishenganga Arbitration (Pakistan v. India): Record of Proceedings (2010–2013); или ILR, vol. 154, p. 1, at p. 172). Это было подтверждено в материалах Final Award of 20 December 2013, para. 111 (Permanent Court of Arbitration, Award Series...; или ILR, vol. 157, p. 362, at p. 412).

Руководящее положение 6. Справедливое и разумное использование атмосферы

Атмосферу следует использовать справедливым и разумным образом с учетом интересов нынешнего и будущих поколений.

Комментарий

- 1) Хотя, как показано в проекте руководящего положения 5, справедливое и разумное использование атмосферы является важным элементом устойчивости, Комиссия считает важным выделить его в самостоятельный принцип. Как и проект руководящего положения 5, настоящий проект руководящего положения сформулирован в значительной степени в абстрактном и общем плане.
- 2) Формулировка данного проекта руководящего положения носит общий характер, чтобы применить принцип справедливости 1246 к охране атмосферы как природного ресурса, являющегося достоянием всех людей. В первой части предложения говорится о «справедливом и разумном» использовании. Формулировка, согласно которой «атмосферу следует использовать справедливым и разумным образом», отчасти заимствована из статьи 5 Конвенции о праве несудоходных видов использования международных водотоков и статьи 4 проектов статей по праву трансграничных водоносных горизонтов. Это предполагает обеспечение баланса интересов и рассмотрение всех соответствующих факторов, которые могут касаться только атмосферного загрязнения или только атмосферной деградации.
- 3) Вторая часть этой формулировки посвящена вопросам справедливости, относящимся к одному или нескольким поколениям¹²⁴⁷. Для выявления связи между этими двумя аспектами справедливости Комиссия решила употребить фразу «с учетом интересов будущих» вместо фразы «и на благо нынешнего и будущих поколений человечества». Слово «интересов» было употреблено вместо слов «на благо», чтобы показать всеобъемлющий характер атмосферы, при «эксплуатации» которой необходимо принимать во внимание баланс интересов

1246 См., например, Juliane Kokott, "Equity in International Law", в Ferenc L. Tóth (ed.), Fair Weather? Equity Concerns in Climate Change (London, Earthscan, 1999), р. 173; см. также Frontier Dispute (Burkina Faso/Mali), Judgment, I.C.J. Reports 1986, р. 554. См. в общем плане Prosper Weil, "L'équité dans la jurisprudence de la Cour Internationale de Justice: Un mystère en voie de dissipation?", в Vaughan Lowe and Malgosia Fitzmaurice (eds.), Fifty years of the International Court of Justice: Essays in honour of Sir Robert Jennings (Cambridge, Cambridge University Press, 1996), р. 121; Francesco Francioni, "Equity in International Law", в Rüdiger Wolfrum (ed.), Max Plank Encyclopedia of Public International Law, vol. III (Oxford, Oxford University Press, 2012), р. 632 (интернетверсия: http://opil.ouplaw.com/home/MPIL).

¹²⁴⁷ См. Catherine Redgwell, "Principles and Emerging Norms in International Law: Intra- and Inter-generational Equity", в Cinnamon P. Carlarne, et al. (eds.), *The Oxford Handbook of International Climate Change Law* (Oxford, Oxford University Press, 2016), р. 185; Dinah Shelton, "Equity", в Daniel Bodansky, et al. (eds.), *The Oxford Handbook of International Environmental Law* (Oxford, Oxford University Press, 2007), р. 639.

для сохранения жизни для всех живых организмов, населяющих Землю.

Руководящее положение 7. Преднамеренное крупномасштабное изменение атмосферы

Деятельность, направленную на преднамеренное крупномасштабное изменение атмосферы, следует проводить с осмотрительностью и осторожностью, с соблюдением любых применимых норм международного права.

Комментарий

- 1) Проект руководящего положения 7 касается деятельности, сама цель которой заключается в изменении атмосферных условий. Как следует из заголовка этого проекта руководящего положения, оно охватывает только случаи преднамеренного крупномасштабного изменения.
- 2) Термин «деятельность, направленная на преднамеренное крупномасштабное изменение атмосферы», отчасти перекликается с определением термина «средства воздействия на природную среду», употребленного в Конвенции о запрещении военного и любого иного враждебного использования средств воздействия на природную среду, который охватывает средства для изменения путем преднамеренного управления природными ресурсами динамики, состава или структуры Земли, включая ее биоту, литосферу, гидросферу и атмосферу, или космического пространства.
- Такая деятельность включает в себя то, что обычно понимается под термином «геоинженерия», к методам и технологиям которой относятся удаление углекислого газа и управление солнечным излучением. Деятельность по первому из этих направлений охватывает океанские, наземные и технические системы; ее цель – удалять из атмосферы углекислый газ с помощью естественных поглотителей или путем химического инжиниринга. К числу предлагаемых технологий удаления углекислого газа относятся: связывание углерода в почве; улавливание и поглощение углерода; улавливание окружающего воздуха; фертилизация океана; защелачивание океана; и смягчение климатического воздействия. Кроме того, для сокращения объемов двуокиси углерода традиционно использовалось облесение.
- 4) По утверждениям ученых экспертов, управление солнечным излучением направлено на смягчение негативных последствий изменения климата путем преднамеренного понижения поверхностной температуры Земли. К числу технологий, предлагаемых в этой области, относятся: повышение коэффициента диффузного отражения метод повышения отражательной способности облаков или земной поверхности в целях отражения в космическое пространство большей части теплового излучения Солнца; применение стратосферных аэрозолей метод, заключающийся во внедрении мелких отражающих частиц в верхние слои атмосферы, чтобы они отражали некоторую часть солнечного света,

прежде чем он достигнет поверхности Земли; и применение космических отражателей, блокирующих небольшую часть солнечного света, прежде чем он достигнет поверхности Земли.

- 5) Как отмечено выше, термин «деятельность» понимается в широком смысле. Существуют некоторые другие виды деятельности, запрещенные международным правом, которые не охватываются данным проектом руководящего положения, как, например, виды деятельности, охваченные Конвенцией о запрещении военного и любого иного враждебного использования средств воздействия на природную среду 1248 и Дополнительным протоколом к Женевским конвенциям от 12 августа 1949 года, касающимся защиты жертв международных вооруженных конфликтов (Протокол I) 1249 . Таким образом, этот проект руководящего положения применяется только к «невоенной» деятельности. Военные виды деятельности, сопряженные с преднамеренным изменением атмосферы, находятся вне сферы действия данного руководящего положения.
- 6) Аналогичным образом, другие виды деятельности будут по-прежнему регламентироваться различными режимами. Например, облесение было включено в режим Киотского протокола к Рамочной конвенции Организации Объединенных Наций об изменении климата и в Парижское соглашение (пункт 2 статьи 5). В рамках ряда международно-правовых документов были приняты меры по регулированию связывания и удержания углерода. Теперь в Протоколе 1996 года к Конвенции по предотвращению загрязнения моря сбросами отходов и других материалов 1972 года содержатся исправленное положение и приложение, а также новые руководящие принципы в отношении контроля за сбросом отходов и других материалов. Поскольку процессы «повышения содержания железа в океане» и «защелачивания океана» имеют отношение к сбросу отходов в океан, Конвенция 1972 года и Протокол 1996 года являются актуальными.
- 7) Деятельность по преднамеренному крупномасштабному изменению атмосферы обладает существенным потенциалом для предотвращения, перенаправления, ослабления и смягчения вредных последствий стихийных бедствий и неблагоприятных погодных явлений, таких как засуха, ураганы и торнадо, а также для повышения урожайности культур и доступности водных ресурсов. С другой стороны, признается и тот факт, что они способны оказывать на существующие климатические режимы широкомасштабное и неожиданное воздействие, распространяющееся за пределы национальных границ. Как отметила ВМО в отношении изменения погодных условий, «сложность

атмосферных процессов такова, что изменение погоды, вызванное искусственным путем в одной части мира, неизбежно будет иметь последствия в других местах... Прежде чем экспериментировать с модификацией погоды в крупных масштабах, необходимо тщательно рассчитать возможные и желательные последствия и заключить соответствующие международные договоренности» 1250.

- 8) Вместе с тем настоящий проект руководящего положения не нацелен на воспрепятствование инновациям и научному прогрессу. В Принципах 7 и 9 Рио-де-Жанейрской декларации 1251 признается важность новых и новаторских технологий и сотрудничества в этих областях. Это, однако, не означает, что указанные виды деятельности всегда влекут за собой позитивные последствия.
- Таким образом, данный проект руководящего положения не предполагает ни разрешение, ни запрещение указанной деятельности, если только государства не заключат соглашение о принятии таких мер. В нем лишь установлен принцип, согласно которому подобные виды деятельности следует осуществлять с осмотрительностью и осторожностью. Употребление терминов «осмотрительность и осторожность» продиктовано формулировкой постановлений МТМП, вынесенных по делам Южный голубой тунец 1252 , Завод МОКС 1253 и Мелиорация земель 1254. В последнем деле Трибунал постановил, что, «учитывая возможное воздействие мелиорации на морскую среду, осмотрительность и осторожность требуют от Малайзии и Сингапура создания механизмов для обмена информацией и оценки рисков или последствий мелиорационных работ и разработки способов противодействия такому воздействию в соответствующих районах...» 1255. Этот проект руководящего положения сформулирован в рекомендательном стиле и направлен на поощрение разработки норм для регулирования такой

 $^{^{1248}}$ Конвенция о запрещении военного или любого иного враждебного использования средств воздействия на природную среду, ст. 1.

 $^{^{1249}}$ Дополнительный протокол к Женевским конвенциям от 12 августа 1949 года, касающийся защиты жертв международных вооруженных конфликтов (Протокол I), ст. 35, п. 3, и ст. 55; см. также Римский статут Международного уголовного суда, ст. 8, п. 2 *b*) iv).

¹²⁵⁰ См. Second Report on the Advancement of Atmospheric Sciences and Their Application in the Light of Developments in Outer Space (Geneva, WMO, 1963), p. 19; см. также decision 8/7 (Earthwatch: assessment of outer limits) of the UNEP Governing Council, Part A (Provisions for co-operation between States in weather modification) of 29 April 1980.

¹²⁵¹ Доклад Конференции Организации Объединенных Наций по окружающей среде и развитию... (см. сноску 1214 выше), с. 4.

¹²⁵² Southern Blue Fin Tuna (New Zealand v. Japan; Australia v. Japan), Provisional Measures, Order of 27 August 1999, ITLOS Reports 1999, p. 280, at p. 296, рага. 77. Трибунал заявил: «учитывая, что, по мнению Трибунала, стороны должны при данных обстоятельствах действовать с осмотрительностью и осторожностью для обеспечения принятия эффективных мер по сохранению с целью предотвратить серьезный вред запасам южного голубого тунца...».

¹²⁵³ MOX Plant (Ireland v. United Kingdom), Provisional Measures, Order of 3 December 2001, ITLOS Reports 2001, р. 95, at р. 110, рага. 84 («учитывая, что, по мнению Трибунала, осмотрительность и осторожность требуют того, чтобы Ирландия и Соединенное Королевство сотрудничали в обмене информации о рисках или последствиях эксплуатации завода МОКС и в выработке способов противодействия им в соответствующих случаях»).

¹²⁵⁴ Land Reclamation in and around the Straits of Johor (Malaysia v. Singapore), Provisional Measures, Order of 8 October 2003, ITLOS Reports 2003, p. 10.

¹²⁵⁵ *Ibid.*, p. 26, para. 99.

деятельности в рамках режимов, которые действуют в различных областях, касающихся атмосферного загрязнения и атмосферной деградации.

- 10) Концовка этого руководящего положения касается «соблюдения любых применимых норм международного права». Существует понимание, согласно которому международное право будет продолжать действовать в качестве основы для применения этого проекта руководящего положения.
- 11) Широко признано, что такую деятельность следует осуществлять открыто и транспарентно и что для ее осуществления может потребоваться проведение оценки воздействия на окружающую среду, которая предусмотрена в проекте руководящего
- положения 4. Комиссия считает, что тот или иной проект, предполагающий преднамеренное крупномасштабное изменение атмосферы, может создавать масштабный риск серьезного ущерба, и что, следовательно, для такой деятельности а fortiori необходимо проведение оценки.
- 12) Ряд членов Комиссии по-прежнему не были убеждены в необходимости проекта руководящего положения по этому вопросу, который остается спорным по своей сути, и полемика вокруг него продолжается и основана на недостаточно обширной практике. Другие члены полагали, что проект этого руководящего положения можно будет улучшить при его рассмотрении во втором чтении.