

**ОСНОВНЫЕ ПРИНЦИПЫ И РУКОВОДЯЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОРГАНИЗАЦИИ
ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ, КАСАЮЩИЕСЯ ПРАВА НА ПРАВОВУЮ
ЗАЩИТУ И ВОЗМЕЩЕНИЯ УЩЕРБА ДЛЯ ЖЕРТВ ГРУБЫХ НАРУШЕНИЙ
МЕЖДУНАРОДНЫХ НОРМ В ОБЛАСТИ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА И СЕРЬЕЗНЫХ
НАРУШЕНИЙ МЕЖДУНАРОДНОГО ГУМАНИТАРНОГО ПРАВА**

Тео ван Бовен

*Почетный профессор международного права, Маастрихтский университет,
Нидерланды*

*Бывший Специальный докладчик Подкомиссии по предупреждению дискриминации и
защите меньшинств*

1. Исторический контекст

В своей резолюции 1989/13 от 31 августа 1989 года Подкомиссия по предупреждению дискриминации и защите меньшинств в 1989 году поручила Специальному докладчику провести исследование, касающееся права на реституцию, компенсацию и реабилитацию жертв грубых нарушений прав человека и основных свобод в целях изучения возможности разработки основных принципов и руководящих положений по данному вопросу. Начало исследования выпало на период политических преобразований на различных континентах, открывающих возможности для усиления защиты прав человека. Кроме того, в это время в ряде стран создавались механизмы отправления правосудия в переходный период. Восстановление справедливости подразумевает уделение особого внимания вопросу о привлечении к уголовной ответственности тех, кто грубо попирает права человека, а также их пособников. Это также пролило свет на вред, причинённый жертвам этих нарушений, что позволило обеспечить отправление карательного правосудия и правосудия, предусматривающего предоставление возмещения. Подкомиссия под эгидой своего вышестоящего органа — Комиссии Организации Объединенных Наций по правам человека — приступила к проведению исследований, направленных соответственно на борьбу с безнаказанностью и укрепление прав жертв на компенсацию и возмещение; данные действия укладывались в рамки усилий по поиску решений в области обеспечения правосудия в переходный период и согласовывались с повышенной степенью осведомленности по вопросам прав человека.

Без всякого сомнения, вопрос о безнаказанности и вопрос о возмещении взаимосвязаны, особенно с точки зрения правосудия в переходный период в обществах, переживших мрачные времена насилия, преследований и репрессий. Работа над обоими проектами была завершена лишь по прошествии порядка 15 лет консультаций и переговоров. В 2005 году Генеральная Ассамблея приняла консенсусом Основные принципы и Руководящие положения, касающиеся права на правовую защиту и возмещение ущерба для жертв грубых нарушений международных норм в области прав человека и серьезных нарушений международного гуманитарного права (далее «Основные принципы и Руководящие положения») (принципы возмещения) и в этом же году тогдашняя Комиссия Организации Объединенных Наций по правам человека (которая в 2006 году была заменена Советом по правам человека) одобрила Обновленный свод принципов защиты и поощрения прав человека посредством борьбы с безнаказанностью (принципы борьбы с безнаказанностью (E/CN.4/2005/102/

Add.1). В настоящей записке будут рассмотрены Основные принципы и Руководящие положения, при этом в первую очередь будут рассмотрены некоторые значимые события в процессе переговоров, посвященных этому международному документу.

2. Значимые события в процессе переговоров

В настоящей записке освещаются несколько основных вопросов, которые возникли в процессе прений и переговоров.

a) Ответственность государств

С самого начала Основные принципы и Руководящие положения основывались на правовых нормах об ответственности государств, которые на протяжении ряда лет разрабатывались Комиссией международного права и были облечены в форму свода статей об ответственности государств за международно-противоправные деяния, который в 2001 году был представлен вниманию правительств Генеральной Ассамблеей Организации Объединенных Наций (A/RES/56/83). Однако некоторые правительства утверждали, что статьи об ответственности государств разрабатывались в контексте межгосударственных отношений и *per se* не применяются к отношениям между государствами и физическими лицами. В ответ на этот аргумент утверждалось, что он игнорирует историческую эволюцию в период после второй мировой войны, когда права человека стали неотъемлемой и динамичной частью международного права, что отражено в многочисленных и ратифицированных многими государствами международных договорах по вопросам прав человека. Кроме того, утверждалось, что этот аргумент не учитывает того факта, что обязанность обеспечивать средства правовой защиты в случае правонарушений со стороны правительственных органов получила настолько широкое признание, что право на эффективные средства правовой защиты в случае нарушений прав человека и *a fortiori* *грубых* нарушений прав человека может рассматриваться как часть обычного международного права.

b) Нормы в области прав человека и международное гуманитарное право

В то время как на ранних этапах разработки в Основных принципах и Руководящих положениях рассматривалось право на правовую защиту и возмещение согласно международным нормам в области прав человека, последующие проекты также предусматривали это право в рамках международного гуманитарного права. Несколько правительств выступили против расширения сферы действия Основных принципов и Руководящих положений на международное гуманитарное право в силу различных процессов эволюции и характера этих двух областей международного права, порождающих различные комплексы прав и обязательств. Эти правительства высказались за разработку двух отдельных документов. Однако это мнение не стало преобладающим. Широкое распространение получило мнение о том, что, поскольку Основные принципы и Руководящие положения ориентированы на обеспечение интересов жертв и основываются на социальной и человеческой солидарности, следует осознавать, что Основные принципы и Руководящие положения не имеют своей целью отразить юридические различия между нарушениями международных норм в области прав человека и нарушениями международного гуманитарного права. Кроме того, было выражено мнение о том, что, хотя эти две области международного права развивались по отдельным юридическим и историческим направлениям, они, тем не менее, частично дублируют друг друга в некоторых

отношениях и обеспечивают взаимодополняющие меры защиты жертв, хотя не всегда одинаково или с использованием одной и той же терминологии.

c) Грубые нарушения или все нарушения

В первоначальном исследовании, проведенном Специальным докладчиком в соответствии с мандатом Подкомиссии речь идет о жертвах *грубых* нарушений прав человека и основных свобод. В этом исследовании отмечалось, что слово «грубые» указывает не только на степень тяжести и серьезность нарушений, но и на вид нарушенного права человека. Однако в ходе последующих обсуждений и переговоров утверждалось, что Основные принципы и Руководящие положения будут ненадлежащим образом ограничительными, поскольку *все* нарушения прав человека влекут за собой право на правовую защиту и возмещение. Вместе с тем по мере формирования мнения о том, что Основные принципы и Руководящие положения должны также охватывать серьезные нарушения международного гуманитарного права, возобладала точка зрения, согласно которой документ должен быть нацелен на самые худшие формы нарушений. Авторы имели в виду нарушения, представляющие собой международные преступления согласно Римскому статуту Международного уголовного суда. На этой основе в Основные принципы и Руководящие положения были включены несколько пунктов, в которых излагались юридические последствия, которые наступают, согласно нынешним нормам международного права, в случае совершения международных преступлений. Эти положения подтверждают обязанность государств проводить расследования и, при наличии достаточных улик, подвергать судебному преследованию лиц, предположительно совершивших эти нарушения, а в случае доказанности вины — наказывать виновных (принцип 4). Они также предусматривают обязанность разрабатывать соответствующие положения, предусматривающие универсальную юрисдикцию (принцип 5), а также содержат ссылки на неприменимость положений о сроке давности (принципы 6–7). Хотя Основные принципы и Руководящие положения нацелены на «грубые» и «серьезные» нарушения, общепризнанно, что в принципе все нарушения прав человека и международного гуманитарного права влекут за собой юридические последствия. Поэтому во избежание какого-либо недопонимания в этой связи в принцип 26 о недопустимости отступлений была включена следующая фраза:

«Предполагается, что настоящие Принципы и Руководящие положения не наносят ущерба осуществлению права жертв *всех* нарушений международных норм в области прав человека и международного гуманитарного права на правовую защиту и возмещение ущерба» (курсив добавлен).

d) Понятие «жертв»

В ситуациях, характеризующихся осуществляемыми на систематической основе грубыми нарушениями прав человека, как правило, страдает большое число людей. В принципе, все они имеют право на возмещение по решению суда. Однако возникают проблемы из-за коллизии между большим числом соответствующих лиц и ограниченными во многих ситуациях возможностями в плане выплаты возмещения. В целях разработки и применения справедливых и объективных критериев при отправлении правосудия с учетом персональных и материальных правомочий был выдвинут аргумент о необходимости установления объективного критерия для определения того, кто является жертвой. В ходе консультаций и обсуждений, посвященных этим вопросам, было выражено много различных мнений. Разошлись мнения по вопросу о том, должно ли понятие жертв включать в себя коллективы. Кроме того, были выражены оговорки относительно того, что

возможными жертвами могут являться юридические лица. В качестве общего компромисса было достигнуто согласие относительно того, что понятие жертв, как оно зафиксировано в принципах 8 и 9 Основных принципов и Руководящих положений, должно основываться на терминологии получившей общее признание Декларации основных принципов правосудия для жертв преступлений и злоупотребления властью, принятой Генеральной Ассамблеей Организации Объединенных Наций в 1985 году (A/RES/40/34). В этом определении указывается, что любое лицо считается жертвой, если оно понесло физический или психический вред, материальные потери или ущемление основополагающих прав; жертвы могут быть как прямыми, так и косвенными, например члены семей или иждивенцы непосредственно пострадавших лиц; что лица могут понести ущерб индивидуально или коллективно.

е) Негосударственные субъекты

В то время как Основные принципы и Руководящие положения разрабатывались на основе норм об ответственности государств, в ходе обсуждений и переговоров также затрагивался вопрос об ответственности негосударственных субъектов, особенно в случаях, когда то или иное движение или группа осуществляют коллективный контроль над определенной территорией и населением на этой территории, а также об ответственности корпораций, обладающих экономическими рычагами власти. По общему мнению, негосударственные субъекты должны привлекаться к ответственности за их политику и практику, что давало бы жертвам возможность добиваться правовой защиты и возмещения на основе гражданско-правовой ответственности и человеческой солидарности, а не на основе норм об ответственности государств. Основные принципы и Руководящие положения предусматривают равноправный и эффективный доступ к правосудию «независимо от того, на ком в конечном счете может лежать ответственность за нарушение» (принцип 3(с)). В этой связи также указывалось на следующее положение: «В тех случаях, когда какое-либо лицо, юридическое лицо или другая организация несет ответственность за возмещение ущерба жертве, такая сторона должна возместить жертве ущерб и выплатить компенсацию государству, если государство уже возместило ущерб жертве» (принцип 15, последнее предложение). Именно эта точка зрения, предусматривающая учет интересов жертв, учитывались при расширении, хотя и скромным и осторожным образом, сферы применения Основных принципов и Руководящих положений, с тем чтобы они охватывали общую и гражданскую ответственность негосударственных субъектов.

4. Структура и резюме ключевых положений

В преамбуле к Основным принципам и Руководящим положениям излагается их цель и объект. Затем они подразделяются на следующие 13 разделов, содержащих в общей сложности 27 статей:

- обязательство уважать, обеспечивать уважение и осуществлять международные нормы в области прав человека и международного гуманитарного права (раздел I);
- сфера действия обязательства (раздел II);
- грубые нарушения международных норм в области прав человека и серьезные нарушения международного гуманитарного права, являющиеся преступлениями согласно международному праву (раздел III);
- положения о сроке давности (раздел IV);
- жертвы грубых нарушений международных норм в области прав человека и серьезных нарушений международного гуманитарного права (раздел V);

- обращение с жертвами (раздел VI);
- право жертв на средства правовой защиты (раздел VII);
- доступ к правосудию (раздел VIII);
- возмещение нанесенного ущерба (раздел IX);
- доступ к соответствующей информации о нарушениях прав и механизмах возмещения ущерба (раздел X);
- недопущение дискриминации (раздел XI);
- недопущение отступлений (раздел XII);
- права других лиц (раздел XIII).

В общем плане следует отметить, что первые четыре раздела, охватывающие семь статей, подтверждают обязательства государств и юридические последствия в связи с грубыми нарушениями международных норм в области прав человека и серьезными нарушениями международного гуманитарного права, в частности обязательство предотвращать нарушения, обязательство проводить расследования, уголовное преследование и наказывать виновников, обязательство обеспечивать эффективный доступ к правосудию всех лиц, которые утверждают о том, что они стали жертвами нарушения, а также обязательство предоставлять полное возмещение жертвам (принципы 1–4). Юридические последствия касаются универсальной юрисдикции, выдачи, судебной помощи и сотрудничества, а также срока давности (принципы 5–7).

Значительная часть Основных принципов и Руководящих положений, акцентированная на положениях внутригосударственного права, содержит положения о статусе и правах жертв и согласуется с названием документа, поскольку оно указывает на права жертв на правовую защиту и возмещение (в частности, принципы 11–23). Один из главных компонентов Основных принципов и Руководящих положений, определяющих широкий диапазон материальных и символических средств предоставления возмещения жертвам, излагается в принципах, описывающих различные формы возмещения. Они были сформулированы на базе статей об ответственности государств, разработанных Комиссией международного права. Различные формы возмещения, их сфера охвата и содержание, предусматривающие как денежное, так и неденежное возмещение, можно резюмировать следующим образом:

– *реституция* означает меры, которые призваны «восстановить первоначальное положение жертв, существовавшее до совершения грубых нарушений международных норм в области прав человека или серьезных нарушений международного гуманитарного права» (принцип 19). Реституция включает в себя: восстановление свободы, пользование правами человека, документов, удостоверяющих личность, семейной жизни и гражданства, возвращение на прежнее место жительства, восстановление на работе и возвращение имущества;

– *компенсацию* «следует предоставлять за любой поддающийся экономической оценке ущерб в установленном порядке и соразмерно серьезности нарушения и обстоятельствам каждого случая» (принцип 20). Ущерб, влекущий за собой необходимость выплаты компенсации, может наступать в результате физического или психического ущерба; упущенных возможностей, в том числе в области трудоустройства, образования и получения социальных льгот; морального ущерба; расходов на правовую или экспертную помощь, лекарства и медицинское обслуживание, а также на услуги психологических и социальных служб;

– *реабилитация* включает в себя оказание медицинской и психологической помощи, а также юридических и социальных услуг (принцип 21);

– *сатисфакция* включает в себя широкий диапазон мер, таких как прекращение нарушений, установление истины, поиск исчезнувших лиц, опознание

и перезахоронение тел, принесение публичных извинений, судебные и административные санкции, поминовение и организация учебных программ по вопросам прав человека (принцип 22);

– *гарантии неповторения случившегося* включают в себя структурные меры политического характера, такие как институциональные реформы, направленные на обеспечение гражданского контроля за вооруженными силами, службами безопасности, укрепление независимости судебных органов, защиту правозащитников, содействие соблюдению стандартов в области прав человека на государственной службе, в том числе сотрудниками правоохранительных органов, СМИ, промышленных предприятий и психологических и социальных служб (принцип 23).

5. Влияние на последующие документы

С самого начала разработки Основных принципов и Руководящих положений предполагалось, что они будут отражать современное состояние международного права по вопросам средств правовой защиты и возмещения. В седьмом пункте преамбулы особо подчеркивается, что «Основные принципы и Руководящие положения [...] не создают новых международных или внутренних правовых обязательств, а определяют механизмы, формы, процедуры и методы осуществления имеющихся правовых обязательств в соответствии с международными нормами прав человека и международного гуманитарного права, которые дополняют друг друга, хотя и различны по охватываемым ими нормам». Еще в форме проекта Основные принципы и Руководящие положения служили отправной точкой для правительств и внутригосударственных, региональных и международных судебных органов. Так, несколько стран Латинской Америки при выработке законодательства по вопросам о возмещении жертвам учитывали проекты основных принципов и руководящих положений. Кроме того, Межамериканский суд по правам человека несколько раз ссылался на проект принципов и руководящих положений в своей судебной практике, касающейся различных форм присуждаемого им возмещения группам и индивидуумам. Более того, содержание и формулировки Статута Международного уголовного суда, принятого на Дипломатической конференции в Риме в 1998 году, а именно статья 75, в которой идет речь о возмещении потерпевшим, несут в себе отпечаток проекта Основных принципов и Руководящих положений.

Следует также отметить, что в решении от 18 января 2008 года (решение об участии потерпевших в процессе по делу *Обвинитель против Томаса Лубанги Дило*, ICC-01/04-01/06) Судебная камера Международного уголовного суда, с учетом отсутствия определения концепции вреда согласно его собственным правилам, сослалась на эту концепцию в принципе 8 Основных принципов и Руководящих положений как на концепцию, которая обеспечивает «надлежащую ориентацию». Весьма примечательные признаки влияния Принципов и Руководящих положений на развитие международных норм в области прав человека можно обнаружить в Международной конвенции о защите всех лиц от насильственных исчезновений, принятой Генеральной Ассамблеей в декабре 2006 года (A/RES/61/177). Статья 24 этой Конвенции, с учетом различных форм возмещения, указанных в Принципах и Руководящих положениях, является более детальной и конкретной в том, что касается права жертв на получение возмещения, чем какой-либо иной ранее принятый международный договор по вопросам прав человека.

Соответствующие материалы

А. Юридические инструменты

Rome Statute of the International Criminal Court, Rome, 17 July 1998, United Nations, Treaty Series, vol. 2087, p. 3.

Международная конвенция о защите всех лиц от насильственных исчезновений в: Report of the Human Rights Council on its 7th session, A/HRC/7/78, 14 July 2008, p. 74–75.

В. Судебная практика

International Criminal Court, Trial Chamber, Decision of 18 January 2008 on victims' participation in the case of The Prosecutor v. Thomas Lubanga Dyilo, ICC-01/04–01/06

С. Документы

1. Подготовительные материалы

Доклад Подкомиссии по предупреждению дискриминации и защите меньшинств о работе ее сорок первой сессии, 7 августа — 1 сентября 1989 года (E/CN.4/Sub.2/1989/58 (E/CN.4/1990/2))

Предварительный доклад Специального докладчика Тео ван Бовена, «Исследования, касающиеся права на реституцию, компенсацию и реабилитацию жертв грубых нарушений прав человека и основных свобод» (E/CN.4/Sub.2/1990/10, 26 July 1990)

Доклады о ходе работы, представленные Специальным докладчиком Тео ван Бовеном, «Исследование, касающееся права на реституцию, компенсацию и реабилитацию жертв грубых нарушений прав человека и основных свобод» (E/CN.4/Sub.2/1991/7, 25 июля 1991 года, и E/CN.4/Sub.2/1992/8, 29 июля 1992 года)

Заключительный доклад, представленный Специальным докладчиком г-ном Тео ван Бовеном, «Исследование, касающееся права на реституцию, компенсацию и реабилитацию жертв грубых нарушений прав человека и основных свобод» (E/CN.4/Sub.2/1993/8, 2 июля 1993 года)

Пересмотренный свод основных принципов и руководящих положений, касающихся права на возмещение жертвам грубых нарушений прав человека и гуманитарного права, подготовленный г-ном Тео ван Бовеном в соответствии с решением 1995/177 Подкомиссии (второй проект) (E/CN.4/Sub.2/1996/17, 24 мая 1996 года)

Основные принципы и руководящие положения, касающиеся права на возмещение жертвам [грубых] нарушений прав человека и международного гуманитарного права, подготовленные г-ном ван Бовеном (третий пересмотренный проект) (E/CN.4/Sub.2/1997/104, 13 января 1997 года (E/CN.4/1997/104, Приложение))

Доклад независимого эксперта г-на М. Шарифа Бассуни по праву на возмещение ущерба и компенсацию жертвам грубых нарушений и прав человека и основных свобод, а также на их реабилитацию, представленный в соответствии с резолюцией 1998/43 Комиссии по правам человека (E/CN.4/1998/65, 8 февраля 1999 года)

Заключительный доклад Специального докладчика г-на М.Шарифа Бассуни, представленный в соответствии с резолюцией Комиссии 1999/33, «Право на возмещение ущерба, компенсацию и реабилитацию жертвам грубых нарушений прав человека и основных свобод» (E/CN.4/2000/62, 18 января 2000 года)

Записка Верховного комиссара по правам человека о праве на правовую защиту и возмещение ущерба для жертв нарушений международных норм в области прав человека и гуманитарного права, препровождающая доклад о работе консультативного совещания по проекту основных принципов и руководящих положений, касающихся права на правовую защиту и возмещение ущерба для жертв нарушений международных норм в области прав человека и гуманитарного права (E/CN.4/2003/63, 27 декабря 2002 года)

Записка Верховного комиссара по правам человека о праве на правовую защиту и возмещение ущерба для жертв нарушений международных норм в области прав человека и гуманитарного права, препровождающая доклад о работе второго консультативного совещания по «Основным принципам и Руководящим положениям, касающимся права на правовую защиту и возмещение ущерба для жертв нарушений международных норм в области прав человека и гуманитарного права» (E/CN.4/2004/57, 10 ноября 2003 года)

Записка Верховного комиссара по правам человека о праве на правовую защиту и возмещение ущерба для жертв нарушений международных норм в области прав человека и гуманитарного права, препровождающая доклад третьего консультативного совещания по «Основным принципам и руководящим положениям, касающимся права на правовую защиту и возмещение ущерба для жертв нарушений международных норм в области прав человека и гуманитарного права» (E/CN.4/2005/59, 21 декабря 2004 года)

Генеральная Ассамблея, краткие отчеты о заседаниях №№ 22, 29, 37 и 39 в Третьем комитете в период с 24 октября по 10 ноября 2005 года (A/C.3/60/SR.22, 29, 37 и 39)

2. Прочие документы

Резолюция 40/34 Генеральной Ассамблеи от 29 ноября 1985 года (Декларация основных принципов правосудия для жертв преступлений и злоупотребления властью)

Резолюция 56/83 Генеральной Ассамблеи от 12 декабря 2001 года (Ответственность государств за международно-противоправные деяния)

Обновленный свод принципов защиты и поощрения прав человека посредством борьбы с безнаказанностью (E/CN.4/2005/102/Add.1)