

ДОКУМЕНТ МОНТРЕ

**О соответствующих
международно-правовых обязательствах
и передовых практических методах государств,
касающихся функционирования
частных военных и охранных компаний
в период вооружённого конфликта**



Schweizerische Eidgenossenschaft
Confédération suisse
Confederazione Svizzera
Confederaziun svizra

Швейцарская Конфедерация
Федеральный департамент иностранных дел Швейцарии



МККК



МККК

Международный Комитет Красного Креста
19, avenue de la Paix,
1202 Женева, Швейцария

T + 41 22 734 60 01 **F** + 41 22 733 20 57

E-mail: icrc.gva@icrc.org

www.[icrc.org/rus](http://www.icrc.org/rus)

Русская версия документа подготовлена
Региональным информационным центром
МККК в Москве

E-mail: mos_csc@icrc.org

© МККК, сентябрь 2011 г.



Schweizerische Eidgenossenschaft

Confédération suisse

Confederazione Svizzera

Confederaziun svizra

**Швейцарская Конфедерация
Федеральный департамент
иностранных дел Швейцарии**

Управление международного права

3003 Берн, Швейцария

E-mail: dv-menschenrechte@eda.admin.ch

www.eda.admin.ch/psc

ДОКУМЕНТ МОНТРЕ

**О соответствующих
международно-правовых обязательствах
и передовых практических методах государств,
касающихся функционирования
частных военных и охранных компаний
в период вооружённого конфликта**

Содержание

| | |
|---|-----------|
| Предисловие | 5 |
| Документ Монтрё | 7 |
| Предисловие | 9 |
| Часть первая: Соответствующие международно-правовые обязательства, касающиеся частных военных и охранных компаний | 11 |
| Часть вторая: Передовые практические методы, касающиеся частных военных и охранных компаний | 17 |
| Пояснительные комментарии | 33 |
| Коротко о Документе Монтрё | 35 |
| Основные нормы и передовые практические методы, изложенные в Документе Монтрё | 36 |
| Вопросы и ответы к Документу Монтрё | 44 |
| Чем может Документ Монтрё помочь вам? | 50 |

Поддержка Документа Монтрё

В предисловии к Документу Монтрё государства-участники «предлагают другим государствам и международным организациям информировать Федеральный департамент иностранных дел Швейцарии о своей поддержке этого документа». Таким образом, государства и международные организации могут внести свой вклад в поддержку Документа Монтрё международным сообществом.

Ряд государств уже направили в Федеральный департамент иностранных дел Швейцарии официальное письмо или дипломатическую ноту с выражением поддержки Документа Монтрё. Обновлённый список государств, поддержавших Документ Монтрё, размещён в электронном виде на сайте по следующему адресу: www.eda.admin.ch/psc.

Ни НПО, ни какие-либо компании не могут официально присоединиться к Документу Монтрё (так как данный документ является итогом инициативы, в первую очередь направленной на то, чтобы напомнить государствам об их ответственности), но им предлагается использовать его в качестве справочного материала в своих отношениях с ЧВОК.

Контактная информация:

Швейцария (Switzerland): Отдел по вопросам прав человека и гуманитарного права, Управление международного права, Федеральный департамент иностранных дел Швейцарии (Federal Department of Foreign Affairs FDFA, Directorate of International Law, Section for Human Rights and Humanitarian Law, Federal Palace North, 3003 Berne, Switzerland, Email: dv-menschenrechte@eda.admin.ch). См. также <http://www.eda.admin.ch/psc>.

Международный Комитет Красного Креста (International Committee of the Red Cross): 19, avenue de la Paix, 1202 Geneva, Switzerland, Email: dc_jur_them.gva@icrc.com. См. также <http://www.icrc.org/eng/privatisation-of-war>.

Предисловие

Обычно присутствие частных военных и охранных компаний (ЧВОК) при вооружённых конфликтах привлекает недостаточно внимания. В какой-то мере это вызывает удивление: феномен обращения к услугам частным предприятиям в ходе военных действий сам по себе отнюдь не нов. Подобные предприятия играли роль как в прошлых, так и в современных войнах, начиная от древности и заканчивая ведущимися в настоящее время конфликтами. Однако, по-видимому, историки рассматривали их лишь в качестве вспомогательного аспекта военных действий, не считая при этом, что существует необходимость во внимательном рассмотрении их статуса и значения.

Сейчас положение дел изменилось. Некоторые стороны рассматривают ЧВОК как неотъемлемую составляющую военных кампаний. Со времён окончания «холодной войны» спрос на ЧВОК вырос до такой степени, что сейчас существует динамичная индустрия ЧВОК, предлагающая все более широкий спектр услуг (численность сотрудников некоторых компаний измеряется десятками тысяч человек и более). По своим размерам и охвату деятельности современные ЧВОК представляют совершенно новое явление.

В ответ на сложившуюся ситуацию был выдвинут ряд дипломатических инициатив, призванных прояснить, какую роль ЧВОК играют и должны играть при вооружённых конфликтах. Однако лишь с разработкой в сентябре 2008 года Документа Монтрё, ставшего итогом совместной инициативы правительства Швейцарии и Международного Комитета Красного Креста (МККК), по результатам обсуждения вопроса ЧВОК были сделаны первые тщательно сформулированные выводы. Инициативу, выдвинутую Швейцарией, поддержали правительства 17 государств из разных регионов мира. При её разработке активно использовались знания и опыт представителей данной отрасли, экспертов из научно-академических кругов и неправительственных организаций. Впервые в заявлении межправительственного характера чётко определены наиболее важные и актуальные международные обязательства, касающиеся частных военных и охранных компаний, и опровергается распространённое заблуждение о том, что частные компании действуют в правовом вакууме.

В документе рассматриваются основные вопросы правового характера, такие как статус персонала ЧВОК согласно Женевским конвенциям 1949 года, индивидуальная ответственность за ненадлежащее поведение, предусмотренная в различных юрисдикциях, и обязанность государств осуществлять надзор за действиями ЧВОК и проверки их деятельности с целью предотвращения возможных нарушений. Документ Монтрё в явно выраженной форме направлен на то, чтобы оказывать воздействие на практические аспекты деятельности на местах.

Документ Монтрё не даёт окончательного ответа на все вопросы регулятивного и иного характера, связанные с ЧВОК. Такая цель никогда и не преследовалась. В документе не предпринимается попыток создать новые нормы — его авторы просто стремятся выработать руководящие принципы по ряду сложных правовых и практических вопросов на основании уже существующих норм международного права. При этом в документе не выражается какая-либо позиция по гораздо более широкому вопросу законности и желательности использования ЧВОК при вооружённых конфликтах — вопросу, который, без всякого сомнения, важно и нужно обсуждать. Однако для гуманитарных целей представляется не менее важным и необходимым, чтобы при изложении существующих правовых норм, представленном в Документе Монтрё, соблюдался принцип нейтральности, чтобы в нём отражались реалии, касающиеся обстановки на местах, и чтобы это имело место уже сегодня.

Теперь, когда согласован окончательный текст Документа Монтрё, вопрос заключается в том, как добиться, чтобы он мог влиять на действия, предпринимаемые на местах. Цель данной брошюры — оказать поддержку усилиям в этой области. Так как первоочередным условием для соблюдения правовых норм является их знание, в этом материале содержатся краткие и доступные разъяснения по Документу Монтрё: что это за документ, каковы его цели и задачи, в чём заключается его практическая польза. Документ предназначен в равной мере для государственных должностных лиц, сотрудников международных организаций, представителей сектора ЧВОК, гражданского общества и заинтересованных частных лиц.



Пауль Зегер,
директор Управления
международного права
Федеральный департамент
иностраных дел Швейцарии



Филип Шпёрри,
директор Управления
международного права
и сотрудничества в рамках Движения,
Международный Комитет Красного Креста

ДОКУМЕНТ МОНТРЁ

**О соответствующих
международно-правовых обязательствах
и передовых практических методах государств,
касающихся функционирования
частных военных и охранных компаний
в период вооружённого конфликта**

Монтрё, 17 сентября 2008 г.

Содержание

| | |
|--|-----------|
| ПРЕДИСЛОВИЕ | 9 |
| ЧАСТЬ ПЕРВАЯ | |
| Соответствующие международно-правовые обязательства, касающиеся частных военных и охранных компаний | 11 |
| Введение | 11 |
| A. Государства-контрагенты | 11 |
| B. Государства территориальной юрисдикции | 13 |
| C. Государства происхождения | 14 |
| D. Все другие государства | 14 |
| E. ЧВОК и их персонал | 15 |
| F. Ответственность по линии начальника | 16 |
| ЧАСТЬ ВТОРАЯ | |
| Передовые практические методы, касающиеся частных военных и охранных компаний | 17 |
| Введение | 17 |
| A. Передовые практические методы для государств-контрагентов | 17 |
| I. Определение услуг | 18 |
| II. Процедура отбора ЧВОК и заключения с ними контрактов | 18 |
| III. Критерии при отборе ЧВОК | 18 |
| IV. Условия контрактов с ЧВОК | 20 |
| V. Контроль за соблюдением и обеспечение подотчётности | 21 |
| B. Передовые практические методы для государств территориальной юрисдикции | 22 |
| I. Определение услуг | 23 |
| II. Разрешение на оказание военных и охранных услуг | 23 |
| III. Процедура, касающаяся разрешений | 23 |
| IV. Критерии в отношении выдачи разрешения | 24 |
| V. Условия, касающиеся разрешения | 26 |
| VI. Правила, касающиеся оказания услуг ЧВОК и их персоналом | 26 |
| VII. Контроль за соблюдением и обеспечение подотчётности | 27 |
| C. Передовые практические методы для государств происхождения | 28 |
| I. Определение услуг | 28 |
| II. Создание разрешительной системы | 28 |
| III. Процедура, касающаяся разрешений | 29 |
| IV. Критерии в отношении выдачи разрешения | 29 |
| V. Условия выдачи разрешений ЧВОК | 30 |
| VI. Контроль за соблюдением и обеспечение подотчётности | 31 |

Предисловие

Настоящий документ является итогом инициативы, совместно выдвинутой правительством Швейцарии и Международным комитетом Красного Креста. Он был разработан при участии правительственных экспертов из Афганистана, Анголы, Австралии, Австрии, Канады, Китая, Франции, Германии, Ирака, Польши, Сьерра-Леоне, Южной Африки, Швеции, Швейцарии, Соединённого Королевства Великобритании и Северной Ирландии, Украины и Соединённых Штатов Америки на заседаниях, созванных в январе и ноябре 2006 года, ноябре 2007 года и апреле и сентябре 2008 года. Были проведены консультации с представителями гражданского общества и частных военных и охранных компаний.

При разработке настоящего документа участники руководствовались следующими принципами:

1. Определённые прочно устоявшиеся нормы международного права применяются к государствам в их отношениях с частными военными и охранными компаниями (ЧВОК) и в связи с их функционированием в период вооружённого конфликта, в частности нормы международного гуманитарного права и стандарты в области прав человека.
2. В настоящем документе напоминаются существующие юридические обязательства государств и ЧВОК и их персонала (Часть первая) и государствам рекомендуются передовые практические методы в целях содействия соблюдению норм международного гуманитарного права и стандартов в области прав человека в период вооружённого конфликта (Часть вторая).
3. Настоящий документ не является юридически обязательным и не затрагивает существующие обязательства государств по обычному международному праву или международным соглашениям, участниками которых они являются, в частности, их обязательства по Уставу Организации Объединённых Наций (особенно в статьях 2(4) и 51).
4. Поэтому настоящий документ не следует толковать как ограничивающий, ущемляющий или расширяющий каким-либо образом существующие обязательства по международному праву или как устанавливающий или развивающий новые обязательства по международному праву.
5. Существующие обязательства и передовые практические методы также могут быть полезными применительно к постконфликтным и другим сопоставимым ситуациям; однако международное гуманитарное право применяется только во время вооружённого конфликта.
6. Сотрудничество, обмен информацией и помощь в отношениях между государствами, с учётом потенциала каждого государства, являются желательными для обеспечения соблюдения в полном объёме норм международного гуманитарного права и стандартов в области прав человека, равно как и совместная имплементация с частными военными и охранными предприятиями и другими соответствующими действующими лицами.
7. Настоящий документ не должен толковаться как одобряющий использование услуг ЧВОК в каких-либо конкретных обстоятельствах и имеет своей целью напомнить о юридических обязательствах и рекомендовать передовые практические методы в случае принятия решения о вступлении в договорные отношения с ЧВОК.

8. В то время как настоящий документ адресован государствам, передовые практические методы могут быть полезны для других субъектов, таких как международные организации, неправительственные организации и компании, которые заключают контракты с ЧВОК, а также для самих ЧВОК.
9. Для целей настоящего документа:
- a) «ЧВОК» — это частные предпринимательские субъекты, которые оказывают военные и/или охранные услуги, независимо от того, как они себя характеризуют. Военные и охранные услуги включают, в частности, вооружённую охрану и защиту людей и объектов, например транспортных колонн, зданий и других мест; техобслуживание и эксплуатацию боевых комплексов; содержание под стражей заключённых; и консультирование или подготовку местных военнослужащих и охранников.
 - b) «Персонал ЧВОК» — это лица, принятые на работу посредством прямого найма или по контракту с ЧВОК, включая ее служащих и руководителей.
 - c) «Государства-контрагенты» — это государства, которые непосредственно заключают с ЧВОК контракты об оказании услуг, в том числе, в соответствующих случаях, когда такие ЧВОК заключают субконтракты с другими ЧВОК.
 - d) «Государства территориальной юрисдикции» — это государства, на территории которых действуют ЧВОК.
 - e) «Государства происхождения» — это государства национальной принадлежности ЧВОК, т. е. где та или иная ЧВОК зарегистрирована или инкорпорирована; если государство, в котором ЧВОК инкорпорирована, не является государством, где находится её главная контора, то тогда государство, в котором находится главная контора ЧВОК, является «государством происхождения».

Государства-участники предлагают этот документ вниманию других государств, международных организаций, неправительственных организаций, частных военных и охранных компаний и других соответствующих действующих лиц, которым рекомендуется применять те передовые практические методы, которые они сочтут уместными для своей деятельности. Государства-участники предлагают другим государствам и международным организациям информировать Федеративный департамент иностранных дел Швейцарии о своей поддержке настоящего документа. Государства-участники также заявляют о своей готовности вновь рассмотреть и, в случае необходимости, переработать настоящий документ с тем, чтобы учесть новые события.

Часть первая

Соответствующие международно-правовые обязательства, касающиеся частных военных и охранных компаний

Введение

Следующие положения имеют своей целью напомнить о некоторых существующих международно-правовых обязательствах государств, касающихся частных военных и охранных компаний. Эти положения заимствованы из различных международных соглашений по вопросам гуманитарного права и прав человека, а также из обычного международного права. Этот документ и содержащиеся в нём положения не создают правовых обязательств. Каждое государство отвечает за выполнение обязательств, взятых им согласно международным соглашениям, участником которых оно является, с учётом любых сделанных оговорок, пониманий и заявлений, а также согласно обычному международному праву.

А. Государства-контрагенты

1. Государства-контрагенты продолжают нести свои обязательства по международному праву, даже если они заключили с ЧВОК контракт об осуществлении определённой деятельности. Если они являются оккупирующими державами, то на них лежит обязательство принимать все меры в их власти для восстановления и обеспечения, насколько это возможно, общественного порядка и безопасности, т. е. проявлять бдительность в плане предупреждения нарушений международного гуманитарного права и стандартов в области прав человека.
2. На государствах-контрагентах лежит обязательство не подрывать ЧВОК для осуществления деятельности, которую международное гуманитарное право в явно выраженной форме вменяет в обязанность государственному агенту или органу власти, например выполнение функций должностного лица, отвечающего за лагерь военнопленных или интернированных гражданских лиц в соответствии с Женевскими конвенциями.
3. На государствах-контрагентах лежит обязательство, действуя в пределах своих полномочий, обеспечивать уважение международного гуманитарного права нанятыми ими ЧВОК, в частности:
 - а) обеспечивать, чтобы нанятые ими ЧВОК и их персонал были осведомлены о своих обязательствах и прошли соответствующую подготовку;
 - б) не поощрять или не поддерживать и принимать надлежащие меры, с тем чтобы предупреждать любые нарушения международного гуманитарного права персоналом ЧВОК;
 - в) принимать меры для пресечения нарушений международного гуманитарного права, совершаемых персоналом ЧВОК, посредством надлежащих мер, таких как военных приказов, административных распоряжений и других регулятивных мер, а также административных, дисциплинарных и судебных санкций, в зависимости от обстоятельств.
4. Государства-контрагенты несут ответственность за соблюдение своих обязательств по международным стандартам в области прав человека, в том числе посредством принятия таких законодательных или иных мер, которые могут потребоваться для придания силы этим обязательствам. С этой целью на них возлагается обязательство при

конкретных обстоятельствах принимать надлежащие меры для пресечения и расследования соответствующих нарушений ЧВОК и их персонала, а также обеспечения эффективной правовой защиты в связи с ними.

5. На государствах-контрагентах лежит обязательство принимать любые законы, необходимые для обеспечения эффективных уголовных санкций в отношении лиц, совершающих или приказывающих совершать серьёзные нарушения Женевских конвенций и, в применимых случаях, Дополнительного протокола I, и на них лежит обязательство заниматься поиском лиц, которые, как утверждается, совершили или приказали совершить такие серьёзные нарушения, и привлекать таких лиц, независимо от их гражданства, к ответственности в своих судах. Если они сочтут желательным, они могут также в соответствии с положениями своего законодательства передавать таких лиц другому соответствующему государству для судебного преследования при условии, что такое государство располагает достаточно серьёзными доказательствами для возбуждения дела, или международному уголовному трибуналу.
6. На государствах-наимателях также лежит обязательство проводить расследования и, как это требуется международным правом или иным образом, в зависимости от обстоятельств, осуществлять судебное преследование, выдачу или передачу лиц, подозреваемых в совершении других преступлений по международному праву, таких как пытки или захват заложников, в соответствии со своими обязательствами по международному праву. Такое судебное преследование должно осуществляться в соответствии с нормами международного права, предусматривающими справедливое разбирательство, с учётом того, что санкции должны соответствовать тяжести преступления.
7. Хотя вступление в контрактные отношения само по себе не влечёт за собой ответственности государств-контрагентов, последние несут ответственность за нарушения международного гуманитарного права, стандартов в области прав человека или иных норм международного права, совершённые ЧВОК или их персоналом, когда такие преступления вменяются в вину государству-наимателю согласно обычному международному праву, в частности если они:
 - a) включены государством в состав регулярных вооружённых сил в соответствии с его внутригосударственным законодательством;
 - b) являются членами организованных вооружённых сил, групп или подразделений, находящихся под командованием, ответственным перед государством;
 - c) наделены полномочиями осуществлять элементы правительственной власти, если они действуют в этом качестве (т. е. формально уполномочены в силу закона или постановления выполнять функции, которые обычно выполняют органы государства); или
 - d) фактически действуют по поручению государства (т. е. государство конкретно санкционировало поведение частного субъекта) или под его руководством или контролем (т. е. реальное осуществление государством эффективного контроля над поведением частного субъекта).
8. На государствах-контрагентах лежит обязательство предоставлять возмещение за нарушения международного гуманитарного права и стандартов в области прав человека в результате противоправного поведения персонала ЧВОК, когда такое поведение вменяется в вину государству-контрагенту согласно обычному международному праву в области ответственности государств.

В. Государства территориальной юрисдикции

9. На государствах территориальной юрисдикции лежит обязательство, действуя в пределах своей власти, обеспечивать уважение международного гуманитарного права ЧВОК, действующими на их территории, в частности:
 - a) как можно более широко распространять Женевские конвенции и другие соответствующие нормы международного гуманитарного права среди ЧВОК и их персонала;
 - b) не поощрять или не поддерживать и принимать надлежащие меры, с тем чтобы предупреждать любые нарушения международного гуманитарного права персоналом ЧВОК;
 - c) принимать меры для пресечения нарушений международного гуманитарного права, совершаемых персоналом ЧВОК, посредством надлежащих мер, таких как военные приказы, административные распоряжения и другие регулятивные меры, а также административные, дисциплинарные или судебные санкции, в зависимости от обстоятельств.
10. Государства территориальной юрисдикции несут ответственность за соблюдение своих обязательств по международным стандартам в области прав человека, в том числе посредством принятия таких законодательных и иных мер, которые могут потребоваться для придания силы этим обязательствам. С этой целью на них возлагается обязательство при конкретных обстоятельствах принимать надлежащие меры для пресечения и расследования соответствующих нарушений ЧВОК и их персонала, а также обеспечения эффективной правовой защиты в связи с ними.
11. На государствах территориальной юрисдикции лежит обязательство принимать любые законы, необходимые для обеспечения эффективных уголовных санкций в отношении лиц, совершающих или приказывающих совершать серьезные нарушения Женевских конвенций и, в применимых случаях, Дополнительного протокола I, и на них лежит обязательство заниматься поиском лиц, которые, как утверждается, совершили или приказали совершить такие серьезные нарушения, и привлекать таких лиц, независимо от их гражданства, к ответственности в своих государствах. Если они сочтут желательным, они могут также в соответствии с положениями своего законодательства, передавать таких лиц другому соответствующему государству для судебного преследования, при условии, что такое государство располагает достаточно серьезными доказательствами для возбуждения дела, или международному уголовному трибуналу.
12. На государствах территориальной юрисдикции также лежит обязательство проводить расследования и, как это требуется международным правом или иным образом, в зависимости от обстоятельств, осуществлять судебное преследование, выдачу или передачу лиц, подозреваемых в совершении других преступлений по международному праву, таких, как пытки или захват заложников, в соответствии со своими обязательствами по международному праву. Такое судебное преследование должно осуществляться в соответствии с нормами международного права, предусматривающими справедливое разбирательство, с учетом того, что санкции должны быть соразмерными тяжести преступления.
13. В ситуациях оккупации обязательства государств территориальной юрисдикции ограничиваются районами, в которых они способны осуществлять эффективный контроль.

C. Государства происхождения

14. На государствах происхождения лежит обязательство, действуя в пределах своей власти, обеспечивать уважение международного гуманитарного права ЧВОК, имеющих их государственную принадлежность, в частности:
- a) как можно более широко распространять Женевские конвенции и другие соответствующие нормы международного гуманитарного права среди ЧВОК и их персонала;
 - b) не поощрять или не поддерживать и принимать надлежащие меры, с тем чтобы предупреждать любые нарушения международного гуманитарного права персоналом ЧВОК;
 - c) принимать меры для пресечения нарушений международного гуманитарного права, совершаемых персоналом ЧВОК, посредством надлежащих мер, таких, как административные и другие регулятивные меры, а также административные, дисциплинарные или судебные санкции, в зависимости от обстоятельств.
15. Государства происхождения несут ответственность за соблюдение своих обязательств по международным стандартам в области прав человека, в том числе посредством принятия таких законодательных и иных мер, которые могут потребоваться для придания силы этим обязательствам. С этой целью на них возлагается обязательство при конкретных обстоятельствах принимать надлежащие меры для пресечения и расследования соответствующих нарушений ЧВОК и их персонала, а также обеспечения эффективной правовой защиты в связи с ними.
16. На государствах происхождения лежит обязательство принимать любые законы, необходимые для обеспечения эффективных уголовных санкций в отношении лиц, совершающих или приказывающих совершать серьёзные нарушения Женевских конвенций и, в применимых случаях, Дополнительного протокола I, и на них лежит обязательство заниматься поиском лиц, которые, как утверждается, совершили или приказали совершить такие серьёзные нарушения, и привлекать таких лиц, независимо от их гражданства, к ответственности в своих судах. Если они сочтут желательным, они могут также в соответствии с положениями своего законодательства передавать таких лиц другому соответствующему государству для судебного преследования, при условии, что такое государство располагает достаточно серьёзными доказательствами для возбуждения дела, или международному уголовному трибуналу.
17. На государствах происхождения также лежит обязательство расследовать и, как это требуется международным правом или иным образом, в зависимости от обстоятельств, осуществлять судебное преследование, выдачу или передачу лиц, подозреваемых в совершении других преступлений по международному праву, таких, как пытки или захват заложников, в соответствии со своими обязательствами по международному праву. Такое судебное преследование должно осуществляться в соответствии с нормами международного права, предусматривающими справедливое разбирательство, с учётом того, что санкции должны быть соизмеримыми тяжести преступления.

D. Все другие государства

18. На всех других государствах лежит обязательство, действуя в пределах своей власти, обеспечивать уважение международного гуманитарного права. На них лежит обязательство воздерживаться от поощрения или поддержки нарушений международного гуманитарного права любой стороной вооруженного конфликта.
19. Все другие государства отвечают за соблюдение своих обязательств по международным стандартам в области прав человека, в том числе посредством принятия таких

законодательных и иных мер, которые могут потребоваться для придания силы этим обязательствам.

20. На всех других государствах лежит обязательство принимать любые законы, необходимые для обеспечения эффективных уголовных санкций в отношении лиц, совершающих или приказывающих совершать серьёзные нарушения Женевских конвенций и, в применимых случаях, Дополнительного протокола I, и на них лежит обязательство заниматься поиском лиц, которые, как утверждается, совершили или приказали совершить такие серьёзные нарушения, и привлекать таких лиц, независимо от их гражданства, к ответственности в своих судах. Если они сочтут желательным, они могут также в соответствии с положениями своего законодательства передавать таких лиц другому соответствующему государству для судебного преследования, при условии, что такое государство располагает достаточно серьёзными доказательствами для возбуждения дела, или международному уголовному трибуналу.
21. На всех других государствах также лежит обязательство проводить расследования и, как это требуется международным правом или иным образом, в зависимости от обстоятельств, осуществлять судебное преследование, выдачу или передачу лиц, подозреваемых в совершении других преступлений по международному праву, таких, как пытки или захват заложников, в соответствии со своими обязательствами по международному праву. Такое судебное преследование должно осуществляться в соответствии с нормами международного права, предусматривающими справедливое разбирательство, с учётом того, что санкции должны быть соразмерными тяжести преступления.

Е. ЧВОК и их персонал

22. ЧВОК обязаны соблюдать нормы международного гуманитарного права или стандарты в области прав человека в соответствии с применимым национальным законодательством, а также с другим применимым национальным правом, таким, как уголовное право, налоговое право, иммиграционное право, трудовое право, и конкретными постановлениями о частных военных или охранных услугах.
23. Персонал ЧВОК обязан соблюдать соответствующее национальное законодательство, в частности, национальное уголовное законодательство государства, в котором он функционирует, а в применимых случаях — законодательство государств своего гражданства.
24. Статус персонала ЧВОК определяется международным гуманитарным правом в каждом конкретном случае, в частности с учётом характера и условий выполнения возложенных на него функций.
25. Если сотрудники ЧВОК являются гражданскими лицами по международному гуманитарному праву, то они могут быть объектом нападения, только если они непосредственно участвуют в боевых действиях и только во время такого участия.
26. Сотрудники ЧВОК:
 - a) обязаны, независимо от своего статуса, соблюдать применимое международное гуманитарное право;
 - b) находятся под защитой в качестве гражданских лиц по международному гуманитарному праву, если они не входят в состав регулярных вооружённых сил государства или не являются членами организованных вооружённых групп или подразделений под командованием, ответственным перед государством; или иным образом не утратили своей защиты, как это определяется международным гуманитарным правом;

- c) имеют право на статус военнопленного в международном вооруженном конфликте, если они являются лицами, следующими за вооружёнными силами и отвечающими требованиям статьи 4А(4) третьей Женевской конвенции;
- d) если они выполняют правительственные властные функции, должны соблюдать обязательства государства по международным стандартам в области прав человека;
- e) подлежат судебному преследованию, если они совершают поступки, квалифицируемые в качестве преступлений по применимому национальному или международному праву.

F. Ответственность по линии начальника

27. Начальники сотрудников ЧВОК, такие, как:

- a) правительственные должностные лица, будь то военные командиры или гражданские начальники, или
- b) директора или руководители ЧВОК, могут нести ответственность за преступления по международному праву, совершённые сотрудниками ЧВОК, находящимися под их эффективной властью и контролем, в силу того, что они не осуществили должный контроль над ними, в соответствии с нормами международного права. Ответственность по линии начальника не возникает исключительно в силу контракта.

Часть вторая

Передовые практические методы, касающиеся частных военных и охранных компаний

Введение

В настоящей части приводится описание передовых практических методов, имеющее своей целью сориентировать государства и оказать им помощь в обеспечении уважения международного гуманитарного права и стандартов в области прав человека и в иных формах поощрения ответственного поведения в их взаимоотношениях с ЧВОК, действующих в районах вооружённого конфликта. Они могут также стать полезным руководством для государств в их отношениях с ЧВОК, действующими за пределами районов вооружённого конфликта.

Положения о передовых практических методах не имеют юридически обязательной силы и не являются исчерпывающими. Существует понимание того, что государство может не располагать возможностями для внедрения всех передовых практических методов и что на государстве не лежит юридическое обязательство внедрять какой-либо конкретный передовой практический метод, независимо от того, является ли это государство государством-контрагентом, государством территориальной юрисдикции или государством происхождения. Государствам предлагается учитывать эти передовые практические методы при определении своих отношений с ЧВОК, при этом признаётся, что тот или иной конкретный передовой практический метод может не всегда быть уместным во всех обстоятельствах, и подчёркивается, что настоящая часть не подразумевает, что государства обязательно должны следовать всем этим практическим методам в целом.

Положения о передовых практических методах, в частности, рассчитаны на то, чтобы помочь государствам в соблюдении своих обязательств по международному гуманитарному праву и стандартам в области прав человека. Однако при рассмотрении вопроса о регулировании государств, видимо, также необходимо будет принимать во внимание обязательства, которые они имеют в других областях международного права, в том числе как члены международных организаций, таких как Организация Объединённых Наций, и согласно нормам международного права, связанным с торговлей и правительственными закупками. Им также может быть необходимо учитывать двусторонние отношения между государствами-контрагентами и государствами территориальной юрисдикции. Кроме того, государствам рекомендуется в полной мере соблюдать соответствующие положения международных документов, участниками которых они являются, включая конвенции по вопросам борьбы с коррупцией, организованной преступностью и огнестрельного оружия. Более того, любые из этих передовых практических методов должны быть адаптированы на практике к конкретной ситуации и государственной правовой системе и потенциалу.

А. Передовые практические методы для государств-контрагентов

Государства, планирующие вступить в контрактные отношения с ЧВОК, должны проводить оценку на предмет установления того, является ли их законодательство, а также практика в области закупок и заключения контрактов адекватными для найма ЧВОК. Это особенно актуально, когда государства-контрагенты используют услуги ЧВОК в государстве с неэффективной правоприменительной или регламентационной системой.

Во многих случаях положения о передовых практических методах для государств-контрагентов могут также быть полезными для других клиентов ЧВОК, таких как международные организации, неправительственные организации и компании.

В этом смысле передовые практические методы для государств-нанимателей включают в себя следующее.

I. Определение услуг

1. Определение того, какие услуги могут или не могут быть переданы на подряд ЧВОК; при определении того, какие услуги не могут быть переданы на подряд, государства-наниматели должны учитывать такие факторы, как: будет ли та или иная услуга приводить к непосредственному вовлечению персонала ЧВОК в боевые действия.

II. Процедура отбора ЧВОК и заключения с ними контрактов

2. Оценка способности ЧВОК осуществлять деятельность согласно соответствующим нормам национального законодательства, международного гуманитарного права и международным стандартам в области прав человека с учетом неотъемлемого риска, сопряженного с оказываемыми услугами, например, посредством:
 - a) получения информации, касающейся основных услуг, которые ЧВОК оказывала в прошлом;
 - b) получения рекомендаций от клиентов, которым ЧВОК ранее оказывала услуги, аналогичные услугам, которые стремится получить государство-контрагент;
 - c) получения информации, касающейся структуры собственности ЧВОК, и проведения проверки данных по ЧВОК и ее старшему руководству, с учётом отношений с её субподрядчиками, дочерними корпорациями и предприятиями.
3. Выделение надлежащих ресурсов и использование соответствующего специального опыта при отборе ЧВОК и заключении с ними контрактов.
4. Обеспечение транспарентности и надзора при отборе ЧВОК и заключении с ними контрактов. Соответствующие механизмы могут включать в себя:
 - a) публичное раскрытие контрактных правил, практики и процессов ЧВОК;
 - b) публичное раскрытие общей информации о конкретных контрактах, в случае необходимости, отредактированной с учётом требований, касающихся национальной безопасности, неприкосновенности частной жизни и коммерческой тайны;
 - c) публикацию обзора сводок о происшествиях или жалоб и санкций, принятых в случае установления факта совершения нарушения; в случае необходимости, отредактированного с учетом требований, касающихся национальной безопасности, неприкосновенности частной жизни и коммерческой тайны;
 - d) надзор со стороны парламентских органов, в том числе посредством представления таким органам ежегодных докладов или уведомлений о конкретных контрактах.

III. Критерии при отборе ЧВОК

5. Принятие критериев, которые включают качественные показатели, имеющие отношение к обеспечению соблюдения соответствующего национального законодательства, международного гуманитарного права и стандартов в области прав человека, о которых говорится в положениях о передовых практических методах 6—13. Государства-контрагенты должны следить за тем, чтобы наименьшая цена не была единственным критерием при отборе ЧВОК.
6. Принятие во внимание, по возможности, прошлого поведения ЧВОК и её персонала, включая установление того, что ЧВОК:
 - a) определенно не была замешана в серьёзном преступлении (включая организованную преступность, насильственные преступления, сексуальные правонарушения,

нарушения международного гуманитарного права, взяточничество и коррупцию) и что, если ЧВОК или её персонал были причастны к незаконному поведению в прошлом, она надлежащим образом устранила последствия такого поведения, в том числе посредством эффективного сотрудничества с официальными властями, принятия дисциплинарных мер в отношении виновных и, когда это уместно и согласуется с выводами о совершении противоправного деяния, предоставления лицам, пострадавшим в результате их поведения, соответствующего возмещения;

- b) провела всестороннее расследование в рамках применимого права для достоверного установления того, что её сотрудник, особенно сотрудник, который должен носить оружие при выполнении своих обязанностей, не был замешан в серьёзных преступлениях или не был уволен в дисциплинарном порядке из рядов вооружённых сил или сил безопасности;
- c) не было ранее отказано в присуждении контракта в силу ненадлежащего поведения ЧВОК или её персонала.

- 7. Принятие во внимание финансового и экономического положения ЧВОК, в том числе обязательств, которые могут для неё возникнуть.
- 8. Принятие во внимание того, имеет ли она или её персонал необходимые регистрационные документы, лицензии или разрешения, или того, находятся ли они в процессе их получения.
- 9. Принятие во внимание того, правильно и своевременно ли ведёт она кадровую и имущественную отчётность, особенно в отношении оружия и боеприпасов, которую можно проверить по требованию государства-контрагента и других соответствующих властей.
- 10. Принятие во внимание того, что персонал ЧВОК прошел достаточную подготовку, как до развертывания, так и на текущей основе, по вопросам соответствующего национального законодательства, международного гуманитарного права и стандартов в области прав человека; и установление целей для содействия обеспечению единообразия и стандартизации требований в отношении учебной подготовки. Такая подготовка могла бы включать в себя общие и учитывающие конкретные задачи и контекст темы, чтобы персонал был готов к работе по конкретному контракту и в конкретных условиях, например:
 - a) правила применения силы и огнестрельного оружия;
 - b) международное гуманитарное право и стандарты в области прав человека;
 - c) религиозные, гендерные и культурные вопросы и уважение местного населения;
 - d) разбор жалоб гражданского населения, в частности посредством их препровождения надлежащим органам власти;
 - e) меры по борьбе со взяточничеством, коррупцией и другими преступлениями.

Государства-контрагенты постоянно проводят переоценку уровня кадровой подготовки посредством, в частности, требования о представлении ЧВОК регулярной отчетности.

- 11. Учет того:
 - a) приобретает ли ЧВОК своё оборудование, в частности своё оружие, законным образом;
 - b) использует ли ЧВОК оборудование, особенно оружие, которое не запрещено международным правом;
 - c) соблюдает ли ЧВОК контрактные положения, касающиеся возвращения и/или утилизации оружия и боеприпасов.

12. Принятие во внимание внутренней организации и положений ЧВОК, например:
- a) существование и проведение в жизнь политики в отношении международного гуманитарного права и стандартов в области прав человека, особенно в отношении применения силы и огнестрельного оружия, а также политики по борьбе со взяточничеством, коррупцией и другими преступлениями;
 - b) наличие контрольных и надзорных механизмов, а также механизмов внутренней подотчётности, например:
 - i) внутренние следственные и дисциплинарные процедуры в случае сообщений о предполагаемых проступках со стороны персонала;
 - ii) механизмы, позволяющие лицам, пострадавшим от поведения персонала ЧВОК, подавать жалобу, включая как механизмы третейского рассмотрения жалобы, так и процедуры защиты информаторов; и
 - iii) регулярное представление докладов о выполнении заданий, представление сводок о конкретных происшествиях и докладов по требованию государству-контрагенту и, при определенных обстоятельствах, другим компетентным властям;
 - iv) требование, чтобы персонал ЧВОК и персонал её субподрядчиков сообщал о всех нарушениях руководству ЧВОК или компетентному органу.
13. Рассмотрение вопроса о том, как ЧВОК учитывает интересы своего персонала, защищаемые трудовым законодательством и другими соответствующими национальными законами. В число релевантных факторов может входить следующее:
- a) предоставление сотруднику копии любого контракта, стороной которого он является, на понятном ему языке;
 - b) установление для персонала надлежащих процедур выплаты вознаграждения, соразмерного его обязанностям и условиям работы;
 - c) разработка политики по вопросам техники безопасности и охраны здоровья;
 - d) предоставление сотрудникам неограниченного доступа к их собственным проездным документам; и
 - e) пресечение незаконной дискриминации в области занятости.

IV. Условия контрактов с ЧВОК

14. Включение контрактных положений и требований в отношении результатов работы, которые обеспечивают соблюдение нанятой ЧВОК соответствующего национального законодательства, международного гуманитарного права и стандартов в области прав человека. Такие положения, отражающие и применяющие качественные показатели, упомянутые выше в качестве критериев при отборе, могут включать в себя следующее:
- a) прошлое поведение (передовой практический метод 6);
 - b) финансовое и экономическое положение (передовой практический метод 7);
 - c) наличие необходимых регистрационных документов, лицензий и разрешений (передовой практический метод 8);
 - d) отчётность по кадрам и имуществу (передовой практический метод 9);
 - e) подготовка кадров (передовой практический метод 10);
 - f) законное приобретение и использование оборудования, особенно оружия (передовой практический метод 11);
 - g) внутренняя организация, регламентация и подотчётность (передовой практический метод 12);
 - h) благополучие персонала (передовой практический метод 13).

Контрактные положения могут также предусматривать, что государство-контрагент может прекращать действие контракта в случае несоблюдения контрактных положений. Они могут также конкретно определять необходимые виды оружия для целей исполнения контракта, указывать, что ЧВОК должны получать соответствующие визы или другие разрешения от государства территориальной юрисдикции и что тем, кто по-

страдал от поведения ЧВОК и их персонала, будет предоставляться соответствующее возмещение.

15. Включение в контракт требования о том, что поведение любой ЧВОК-субподрядчика должно соответствовать национальному законодательству, международному гуманитарному праву и международным стандартам в области прав человека, в том числе посредством:
 - a) установления критериев и условий для отбора и использования услуг ЧВОК-субподрядчиков и их персонала на текущей основе;
 - b) включения требования о том, что ЧВОК должна продемонстрировать, что субподрядчики соблюдают эквивалентные требования, которые были первоначально поставлены государством-контрагентом перед ЧВОК;
 - c) обеспечения того, что ЧВОК несёт гражданскую ответственность, в случае необходимости и в рамках применимого права, за поведение своих субподрядчиков.
16. Требование, если это согласуется с необходимостью защиты и обеспечения безопасности контингента миссии, о том, что сотрудники ЧВОК должны поддаваться персональной идентификации, когда они осуществляют деятельность в порядке выполнения своих обязанностей по контракту. Идентификационные знаки:
 - a) должны быть видны на расстоянии, когда это позволяют поставленные задачи и контекст, или быть в форме не подлежащего передаче удостоверения личности, предъявляемого по требованию;
 - b) должны позволять проводить чёткое различие между персоналом ЧВОК и представителями государственных органов в государстве, где ЧВОК функционирует.

Это же должно применяться ко всем транспортным средствам, используемым ЧВОК.

17. Установление суммы и срока действия того или иного контракта как одного из способов поощрения соответствующих норм международного гуманитарного права и стандартов в области прав человека. Релевантные механизмы могут включать в себя:
 - a) ценные бумаги или гарантии исполнения контрактов;
 - b) финансовые премии или штрафы и стимулы;
 - c) возможность участвовать в конкурентных торгах для получения дополнительных контрактов.
18. Установление требования, в консультации с государством территориальной юрисдикции, о соблюдении ЧВОК и их персоналом соответствующих положений и правил поведения, включая правила применения силы и огнестрельного оружия, например:
 - a) применение силы и огнестрельного оружия только в случае необходимой самообороны или защиты третьих лиц;
 - b) немедленное информирование компетентных властей и сотрудничество с ними, в том числе с ответственным за контракт должностным лицом, в случае применения силы или огнестрельного оружия.

V. Контроль за соблюдением и обеспечение подотчётности

19. Установление уголовной юрисдикции в национальном законодательстве в отношении преступлений по международному праву и национальному законодательству, совершенных ЧВОК и их персоналом, и, в частности, рассмотрение вопроса об установлении:
 - a) корпоративной уголовной ответственности за преступления, совершенные ЧВОК, с учетом национальной правовой системы государства-контрагента;
 - b) уголовной юрисдикции в отношении серьёзных преступлений, совершённых персоналом ЧВОК за рубежом.

20. Установление механизмов неуголовной ответственности за ненадлежащее или незаконное поведение ЧВОК и их персонала, включая:
- a) контрактные санкции, соизмеримые с характером поведения, включая:
 - i. немедленное или постепенное прекращение действия контракта;
 - ii. финансовые санкции;
 - iii. исключение из списка претендентов на будущие контракты, возможно на какой-либо определённый период времени;
 - iv. отстранение отдельных нарушителей от выполнения функций по контракту;
 - b) передачу дела на рассмотрение компетентных следственных органов;
 - c) установление, в случае необходимости, гражданско-правовой ответственности.
21. Создание, помимо мер, указанных в положениях о передовых практических методах 19 и 20, надлежащих административных и иных надзорных механизмов для обеспечения надлежащего исполнения контракта и подотчётности ЧВОК-подрядчиков и их персонала в связи с их ненадлежащим и незаконным поведением, в частности, для:
- a) обеспечения того, чтобы эти механизмы были снабжены надлежащими ресурсами и располагали независимым аудиторским и следственным потенциалом;
 - b) наделяния сотрудников правительственных органов государства-контрагента на местах потенциалом и полномочиями для надзора за надлежащим исполнением контрактов ЧВОК и субподрядчиками ЧВОК;
 - c) подготовки соответствующих сотрудников правительственных органов, таких как военнослужащие, для вероятного взаимодействия с персоналом;
 - d) сбора информации, касающейся нанятых и развёрнутых ЧВОК и персонала, а также нарушений и расследований, связанных с их предполагаемым ненадлежащим и незаконным поведением;
 - e) установления контрольных процедур, позволяющих увольнять или отстранять конкретных сотрудников ЧВОК от выполнения функций по контракту;
 - f) налаживания взаимодействия между ЧВОК, государствами территориальной юрисдикции, государствами происхождения, торговыми ассоциациями, гражданским обществом и другими соответствующими действующими лицами для активизации обмена информацией и разработки таких механизмов.
22. При обсуждении на переговорах соглашений с государствами территориальной юрисдикции, которые содержат нормы, затрагивающие правовой статус и юрисдикцию в отношении ЧВОК и их персонала:
- a) рассмотрение воздействия соглашений на соблюдение национальных законов и постановлений;
 - b) рассмотрение вопроса о юрисдикции и иммунитетах для определения надлежащей сферы охвата и соответствующих гражданских, уголовных и административных средств правовой защиты в связи с ненадлежащим поведением для обеспечения ответственности ЧВОК и их персонала.
23. Сотрудничество со следственными или регламентационными органами государств территориальной юрисдикции и государств происхождения, в зависимости от обстоятельств, в вопросах, вызывающих общую озабоченность в отношении ЧВОК.

В. Передовые практические методы для государств территориальной юрисдикции

Цель следующих передовых практических методов заключается в обеспечении ориентиров для государств территориальной юрисдикции в сфере регулирования военных и охранных услуг ЧВОК и их персонала на их территории. Государствам территориальной юрисдикции следует проводить оценку того, являются ли их внутренние правовые рамки

адекватными для обеспечения того, чтобы поведение ЧВОК и их персонала согласовывалось с соответствующим национальным законодательством, международным гуманитарным правом и стандартами в области прав человека, или того, необходимо ли установить дополнительные процедуры для регламентации деятельности ЧВОК.

Признавая особые проблемы, с которыми сталкиваются государства территориальной юрисдикции в период вооружённого конфликта, государства территориальной юрисдикции могут принимать информацию, представляемую государством-контрагентом и касающуюся способности той или иной ЧВОК осуществлять свою деятельность в соответствии с международным гуманитарным правом, стандартами в области прав человека и релевантными передовыми практическими методами.

В этом смысле передовые практические методы для государств территориальной юрисдикции включают в себя следующее.

I. Определение услуг

24. Определение того, какие услуги могут или не могут быть оказаны ЧВОК или их персоналом на территории государств территориальной юрисдикции; при определении того, какие услуги не могут быть оказаны, государства территориальной юрисдикции учитывают такие факторы, как будет ли та или иная услуга приводить к непосредственному вовлечению персонала ЧВОК в боевые действия.

II. Разрешение на оказание военных и охранных услуг

25. Требование о том, что ЧВОК должны получать разрешение на оказание военных и охранных услуг на их территории («разрешение»), в том числе посредством установления требования:

- a) о том, чтобы ЧВОК получали оперативную лицензию, действительную в течение ограниченного и возобновляемого периода времени («корпоративная оперативная лицензия») или в отношении специальных услуг («специальная оперативная лицензия»), при соблюдении качественных критериев, изложенных в положениях, касающихся передовых практических методов 31—38; и/или
- b) о том, чтобы физические лица регистрировались и получали лицензию на оказание военных или охранных услуг от имени ЧВОК.

III. Процедура, касающаяся разрешений

26. Назначение центрального органа, компетентного выдавать разрешения.

27. Выделение надлежащих ресурсов и подготовленного персонала для обработки заявок на выдачу разрешений надлежащим и своевременным образом.

28. Оценка при решении вопроса о том, следует ли выдавать разрешение, способности ЧВОК осуществлять свою деятельность согласно соответствующему национальному законодательству, международному гуманитарному праву и международным стандартам в области прав человека с учётом неотъемлемого риска, сопряжённого с оказываемыми услугами, например, посредством:

- a) получения информации, касающейся основных услуг, которые ЧВОК оказывала в прошлом;
- b) получения рекомендаций от клиентов, которым ЧВОК ранее оказывала услуги, или от клиентов в государстве территориальной юрисдикции;
- c) получения информации, касающейся структуры собственности ЧВОК, и проведения проверки данных по ЧВОК и её персоналу, с учётом отношений с субподрядчиками, дочерними корпорациями и предприятиями, или получения информации от государства-контрагента по этим вопросам.

29. Обеспечение транспарентности в отношении разрешений. Соответствующие механизмы могут включать в себя:
- a) публичное раскрытие правил и процедур, касающихся разрешений;
 - b) публичное раскрытие общей информации о выданных разрешениях, в том числе о названии получивших разрешения ЧВОК и о количестве их сотрудников, в случае необходимости, отредактированной с учетом требований, касающихся национальной безопасности, неприкосновенности частной жизни и коммерческой тайны;
 - c) публикацию обзора сводок о происшествиях или жалоб и санкций, принятых в случае установления факта совершения нарушения, в случае необходимости, отредактированного с учетом требований, касающихся национальной безопасности, неприкосновенности частной жизни и коммерческой тайны;
 - d) надзор со стороны парламентских органов, в том числе посредством представления таким органам ежегодных докладов или уведомлений о конкретных контрактах;
 - e) публикацию и последовательное применение справедливой и недискриминационной шкалы сборов за выдачу разрешений.

IV. Критерии в отношении выдачи разрешения

30. Обеспечение того, чтобы ЧВОК удовлетворяли определенным качественным критериям, имеющим отношение к уважению ЧВОК и её персоналом соответствующего законодательства, международного гуманитарного права и стандартов в области прав человека, в том числе критериям, изложенным ниже.
31. Требование, согласно которому поведение ЧВОК или любой ЧВОК субподрядчика должно согласовываться с соответствующим национальным законодательством, международным гуманитарным правом и международными стандартами в области прав человека, что включает в себя обеспечение того, чтобы:
- a) ЧВОК уведомляла выдающий разрешение орган о передаче на субподряд военных и охранных услуг;
 - b) ЧВОК могла продемонстрировать, что её субподрядчики соблюдают требования, эквивалентные требованиям в отношении ЧВОК, которая первоначально получила разрешение от государства территориальной юрисдикции;
 - c) субподрядчик имел разрешение;
 - d) ЧВОК, первоначально получившая разрешение, несла ответственность, в случае необходимости и в рамках применимого права, за поведение своих субподрядчиков.
32. Учёт, по возможности, прошлого поведения ЧВОК и её персонала, что включает в себя установление того, что ЧВОК:
- a) определённо не была замешана в серьёзном преступлении (включая организованную преступность, насильственные преступления, сексуальные правонарушения, нарушения международного гуманитарного права, взяточничество и коррупцию) и что, если ЧВОК или её персонал были причастны к незаконному поведению в прошлом, она надлежащим образом устранила последствия такого поведения, в том числе посредством эффективного сотрудничества с официальными властями, принятия дисциплинарных мер в отношении виновных и, когда это уместно и согласуется с выводами о совершении противоправного деяния, предоставления лицам, пострадавшим в результате их поведения, соответствующего возмещения;
 - b) провела всестороннее расследование в рамках применимого права для достоверного установления того, что её сотрудник, особенно сотрудник, который должен носить оружие при выполнении своих обязанностей, не был замешан в серьёзных преступлениях или не был уволен в дисциплинарном порядке из рядов вооружённых сил или сил безопасности;
 - c) не была ранее лишена оперативной лицензии за ненадлежащее поведение ЧВОК или её персонала.

33. Принятие во внимание финансового и экономического положения ЧВОК, в том числе обязательств, которые могут для неё возникнуть.
34. Принятие во внимание того, правильно и своевременно ли ЧВОК ведёт кадровую и имущественную отчётность, особенно в отношении оружия и боеприпасов, которую можно проверить по требованию государства территориальной юрисдикции и других соответствующих властей.
35. Принятие во внимание того, что персонал ЧВОК прошёл достаточную подготовку, как до развертывания, так и на текущей основе, по вопросам соответствующего национального законодательства, международного гуманитарного права и стандартов в области прав человека; и установление целей для содействия обеспечению единообразия и стандартизации требований в отношении учебной подготовки. Такая подготовка могла бы включать в себя общие и учитывающие конкретные задачи и контекст темы, чтобы персонал был готов к работе по конкретному контракту и в конкретных условиях, например:
- a) правила применения силы и огнестрельного оружия;
 - b) международное гуманитарное право и стандарты в области прав человека;
 - c) религиозные, гендерные и культурные вопросы и уважение местного населения;
 - d) разбор жалоб;
 - e) меры по борьбе со взяточничеством, коррупцией и другими преступлениями.

Государства территориальной юрисдикции постоянно проводят переоценку уровня кадровой подготовки посредством, в частности, требования о регулярном представлении ЧВОК отчетности.

36. Отказ в выдаче разрешения ЧВОК, оружие которой было получено незаконно или применение которого запрещается международным правом.
37. Принятие во внимание внутренней организации и положений ЧВОК, например:
- a) существование и проведение в жизнь политики в отношении международного гуманитарного права и стандартов в области прав человека, особенно в отношении применения силы и огнестрельного оружия, а также политики по борьбе со взяточничеством и коррупцией;
 - b) наличие контрольных и надзорных механизмов, а также механизмов внутренней подотчетности, например:
 - i. внутренние следственные и дисциплинарные процедуры в случае сообщений о предполагаемых проступках со стороны персонала;
 - ii. механизмы, позволяющие лицам, пострадавшим от поведения ЧВОК, подавать жалобы, включая как механизмы третейского рассмотрения жалоб, так и процедуры защиты информаторов;
 - iii. регулярное представление докладов о выполнении заданий и/или сводок о конкретных происшествиях;
 - iv. требование, чтобы персонал ЧВОК и персонал её субподрядчиков сообщал о любых проступках руководству ЧВОК или компетентному органу.
38. Требование об уважении ЧВОК интересов своего персонала.
39. Учет при рассмотрении вопроса о том, выдавать ли лицензию или регистрировать ли то или иное физическое лицо, передовых практических методов 32 (прошлые поведение) и 35 (учебная подготовка).

V. Условия, касающиеся разрешения

40. Включение в контракты положений для обеспечения того, чтобы поведение ЧВОК и её персонала всегда согласовывалось с соответствующим национальным законодательством, международным гуманитарным правом и международными стандартами в области прав человека. Разрешение включает в себя, в случае необходимости, положения, требующие, чтобы ЧВОК и её персонал удовлетворяли качественным критериям, упомянутым выше в качестве критериев для выдачи общих и/или специальных оперативных лицензий, и касающиеся:
- a) прошлого поведения (передовой практический метод 32);
 - b) финансового и экономического положения (передовой практический метод 33);
 - c) отчетности по кадрам и имуществу (передовой практический метод 34);
 - d) подготовки кадров (передовой практический метод 35);
 - e) законных закупок (передовой практический метод 36);
 - f) внутренней организации, регламентации и подотчетности (передовой практический метод 37);
 - g) благополучия персонала (передовой практический метод 38).
41. Требование о том, чтобы ЧВОК должна предоставлять залог, который будет конфисковываться в случае ненадлежащего поведения или несоблюдения положений разрешения, при условии, что ЧВОК была реально предоставлена возможность оспорить утверждения и устранить проблемы.
42. Определение при выдаче специальной оперативной лицензии максимального числа сотрудников ЧВОК и единиц оборудования, которое необходимо для оказания услуг.

VI. Правила, касающиеся оказания услуг ЧВОК и их персоналом

43. Обеспечение наличия соответствующих правил по применению силы и огнестрельного оружия ЧВОК и их персоналом, например:
- a) применение силы или огнестрельного оружия лишь в случае необходимой самообороны или защиты третьих лиц;
 - b) немедленное информирование компетентных властей и сотрудничество с ними в случае применения силы и огнестрельного оружия.
44. Обеспечение наличия соответствующих правил владения оружием ЧВОК и их персоналом, например:
- a) ограничение видов и количества единиц оружия и боеприпасов, которые та или иная ЧВОК может импортировать, иметь или приобретать;
 - b) требование о регистрации оружия, включая его серийные номера и калибр, и боеприпасов в компетентном органе власти;
 - c) требование о том, что персонал ЧВОК должен получать разрешение на ношение оружия, которое предъявляется по требованию;
 - d) ограничение числа сотрудников, которым разрешается носить оружие в конкретном контексте или районе;
 - e) требование о хранении оружия и боеприпасов в безопасном и защищённом помещении, когда сотрудники не находятся при исполнении должностных обязанностей;
 - f) требование о том, что персонал ЧВОК должен носить оружие только при исполнении своих должностных обязанностей;
 - g) контроль за сохранением и дальнейшим применением оружия и боеприпасов после завершения поставленной задачи, включая возвращение в пункт выдачи или другой надлежащий порядок сдачи оружия и боеприпасов.
45. Требование, если это согласуется с необходимостью защиты и обеспечения безопасности контингента миссии, о том что сотрудники ЧВОК должны поддаваться персональ-

ной идентификации, когда они осуществляют деятельность в порядке выполнения своих обязанностей по контракту. Идентификационные знаки:

- a) должны быть видны на расстоянии, когда это позволяют поставленные задачи и контекст, или быть в форме не подлежащего передаче удостоверения личности, предъявляемого по требованию;
- b) должны позволять проводить чёткое различие между персоналом ЧВОК и представителями государственных органов в государстве, где ЧВОК функционирует.

Это же должно применяться ко всем транспортным средствам, используемым ЧВОК.

VII. Контроль за соблюдением и обеспечение подотчётности

46. Контроль за соблюдением условий разрешения, в частности:

- a) создание или назначение обеспеченного надлежащими ресурсами контрольного органа;
- b) обеспечение того, чтобы гражданское население было информировано о правилах поведения, которые должны соблюдать ЧВОК, а также о существующих механизмах подачи жалоб;
- c) требование о том, что местные власти должны сообщать о ненадлежащем поведении ЧВОК или их персонала;
- d) расследование сообщений о нарушениях.

47. Предоставление ЧВОК реальной возможности отреагировать на утверждения о том, что они функционировали без разрешения или в нарушение его условий.

48. Принятие административных мер, если установлено, что та или иная ЧВОК функционировала без разрешения или в нарушение его условий; такие меры могут включать в себя:

- a) отзыв или приостановление действия разрешения или уведомление ЧВОК о том, что одна из этих мер последует, если в течение установленного периода времени не будут приняты меры по исправлению положения;
- b) отстранение от выполнения должностных обязанностей конкретных сотрудников ЧВОК под страхом наказания в виде отзыва или приостановления действия разрешения;
- c) запрет на повторную подачу заявки на выдачу разрешения в будущем или в течение установленного периода времени;
- d) конфискация залога или ценных бумаг;
- e) финансовые санкции.

49. Установление уголовной юрисдикции в национальном законодательстве в отношении преступлений по международному праву и национальному законодательству, совершённых ЧВОК и их персоналом, и, в частности, рассмотрение вопроса об установлении корпоративной уголовной ответственности за преступления, совершённые ЧВОК, с учетом национальной правовой системы государства территориальной юрисдикции.

50. Установление механизмов неуголовной ответственности за ненадлежащее и незаконное поведение ЧВОК и её персонала, включая:

- a) введение гражданско-правовой ответственности;
- b) требование в ином порядке, чтобы ЧВОК или их клиенты предоставляли возмещение тем, кто пострадал от ненадлежащего поведения ЧВОК и их персонала.

51. При обсуждении на переговорах соглашений с государствами-контрагентами, которые содержат нормы, затрагивающие правовой статус и юрисдикцию в отношении ЧВОК и их персонала:

- a) рассмотрение воздействия соглашений на соблюдение национальных законов и постановлений;

- b) рассмотрение вопроса о юрисдикции и иммунитетах для определения надлежащей сферы охвата и соответствующих гражданских, уголовных и административных средств правовой защиты в связи с ненадлежащим поведением в целях обеспечения ответственности ЧВОК и их персонала.

52. Сотрудничество со следственными и регламентационными органами государств-контрагентов и государств происхождения по вопросам, вызывающим общую озабоченность в отношении ЧВОК.

С. Передовые практические методы для государств происхождения

Цель следующих передовых практических методов заключается в обеспечении ориентиров для государств происхождения в сфере регулирования военных и охранных услуг ЧВОК и их персонала за рубежом («экспорт»). Признается, что другие передовые практические методы в сфере регулирования, например регулирование стандартов через посредство торговых ассоциаций и международного сотрудничества, также будут обеспечивать ориентиры в плане регламентации ЧВОК; однако они подробно не раскрываются в данном разделе.

Руководствуясь этим пониманием, государства происхождения должны проводить оценку того, являются ли их внутренние правовые рамки, будь то центральные или федеральные, адекватными в плане содействия уважению соответствующих норм международного гуманитарного права и стандартов в области прав человека ЧВОК и их персоналом, и того необходимо ли с учетом масштабов и характера их национальных, частных, военных и охранных предприятий принятие дополнительных мер для поощрения такого уважения и регламентации деятельности ЧВОК. При рассмотрении сферы охвата и характера любого лицензионного или регулятивного режима государства происхождения должны особо учитывать регулятивные режимы соответствующих государств-контрагентов и государств территориальной юрисдикции, с тем чтобы свести к минимуму возможность полного или частичного дублирования режимов и нацелить усилия на области, вызывающие особую озабоченность государств происхождения.

В этом смысле передовые практические методы для государств происхождения включают в себя следующее.

I. Определение услуг

53. Определение того, какие услуги ЧВОК могут или не могут быть экспортированы; при определении того, какие услуги не могут быть экспортированы, государства происхождения учитывают такие факторы, как будет ли та или иная конкретная услуга приводить к непосредственному вовлечению персонала ЧВОК в боевые действия.

II. Создание разрешительной системы

54. Рассмотрение вопросов создания разрешительной системы в отношении оказания военных и охранных услуг за рубежом с помощью надлежащих средств, таких как введение требования об оперативной лицензии, действующей в течение ограниченного и возобновляемого периода времени («корпоративная оперативная лицензия»), для специальных услуг («специальная оперативная лицензия»), или с помощью других форм разрешения («экспортное разрешение»). Если такая разрешительная система будет создана, то на нее могут распространяться передовые практические методы 57—67, в которых определяются процедуры, качественные критерии и условия.

55. Обеспечение наличия надлежащих правил в отношении подотчетности, экспорта и возврата оружия и боеприпасов ЧВОК.

56. Согласование разрешительных систем и решений с их аналогами в других государствах и учёт региональных подходов, касающихся разрешительных систем.

III. Процедура, касающаяся разрешений

57. Оценка способности ЧВОК осуществлять деятельность согласно соответствующим нормам национального законодательства, международного гуманитарного права и международным стандартам в области прав человека с учётом неотъемлемого риска, сопряжённого с оказываемыми услугами, например, посредством:
- получения информации, касающейся основных услуг, которые ЧВОК оказывала в прошлом;
 - получения рекомендаций от клиентов, которым ЧВОК ранее оказывала аналогичные услуги, или от клиентов в государстве территориальной юрисдикции;
 - получение информации, касающейся структуры собственности ЧВОК, и проведения проверки данных по ЧВОК и её персонала, с учётом отношений с её субподрядчиками, дочерними корпорациями и предприятиями.
58. Выделение надлежащих ресурсов и квалифицированных сотрудников для надлежащей и своевременной выдачи разрешений.
59. Обеспечение прозрачности в отношении разрешительной процедуры. Соответствующие механизмы могут включать в себя:
- публичное раскрытие правил и процедур выдачи разрешений;
 - публичное раскрытие общей информации о конкретных разрешениях, в случае необходимости, отредактированной с учетом требований, касающихся национальной безопасности, неприкосновенности частной жизни и коммерческой тайны;
 - надзор со стороны парламентских органов, в том числе посредством представления таким органам ежегодных докладов или уведомлений о конкретных контрактах;
 - публикацию и применение справедливой и недискриминационной шкалы сборов.

IV. Критерии в отношении выдачи разрешения

60. Учёт прошлого поведения ЧВОК и её персонала, что включает в себя установление того, что ЧВОК:
- определённо не была замешана в серьёзном преступлении (включая организованную преступность, насильственные преступления, сексуальные правонарушения, нарушения международного гуманитарного права, взяточничество и коррупцию) и что, если ЧВОК и её персонал были причастны к незаконному поведению в прошлом, она надлежащим образом устранила последствия такого поведения, в том числе посредством эффективного сотрудничества с официальными властями, принятия дисциплинарных мер в отношении виновных и, когда это уместно и согласуется с выводами о совершении противоправных деяний, предоставления лицам, пострадавшим в результате их поведения, соответствующего возмещения;
 - провела всестороннее расследование в рамках применимого права для достоверного установления того, что её сотрудник, особенно сотрудник, который должен носить оружие при выполнении своих обязанностей, не был замешан в серьёзных преступлениях или не был уволен в дисциплинарном порядке из рядов вооружённых сил или сил безопасности;
 - не была ранее лишена разрешения за ненадлежащее поведение ЧВОК или её персонала.
61. Принятие во внимание финансового и экономического положения ЧВОК, в том числе обязательств, которые могут для неё возникнуть.
62. Принятие во внимание того, правильно ли и своевременно ли ЧВОК ведёт кадровую и имущественную отчётность, особенно в отношении оружия и боеприпасов, которую можно проверить по требованию компетентных властей.

63. Принятие во внимание того, что персонал ЧВОК прошёл достаточную подготовку, как до развертывания, так и на текущей основе, по вопросам соответствующего национального законодательства, международного гуманитарного права и стандартов в области прав человека; и установление целей для содействия обеспечению единообразия и стандартизации требований в отношении учебной подготовки. Такая подготовка могла бы включать в себя общие и учитывающие конкретные задачи и контекст темы, чтобы персонал был готов к работе по конкретному контракту и в конкретных условиях, например:
- a) правила применения силы и огнестрельного оружия;
 - b) международное гуманитарное право и стандарты в области прав человека;
 - c) религиозные, гендерные и культурные вопросы и уважение местного населения;
 - d) разбор жалоб;
 - e) меры по борьбе со взяточничеством, коррупцией и другими преступлениями.

Государства происхождения постоянно проводят переоценку уровня кадровой подготовки посредством, в частности, требования о регулярном представлении отчетности ЧВОК.

64. Принятие во внимание того, приобретено ли оборудование ЧВОК, особенно его оружие, законным путем и не запрещено ли его использование международным правом.
65. Принятие во внимание внутренней организации и положений ЧВОК, например:
- a) существование и проведение в жизнь политики в отношении международного гуманитарного права и стандартов в области прав человека;
 - b) наличие контрольных и надзорных механизмов, а также механизмов внутренней подотчетности, например:
 - i. внутренние следственные и дисциплинарные процедуры в случае сообщений о предполагаемых проступках со стороны персонала;
 - ii. механизмы, позволяющие лицам, пострадавшим от поведения персонала ЧВОК, подавать жалобы, включая как механизмы третейского рассмотрения жалоб, так и процедуры защиты информаторов.
66. Рассмотрение вопроса о том, как ЧВОК учитывает интересы своего персонала, защищаемые трудовым законодательством и другими релевантными национальными законами.

V. Условия выдачи разрешений ЧВОК

67. Включение положений для обеспечения того, что поведение ЧВОК и её персонала согласуется с соответствующим национальным законодательством, международным гуманитарным правом и международными стандартами в области прав человека. Такие положения, отражающие и применяющие качественные показатели, упомянутые выше в качестве критериев при отборе, могут включать в себя следующее:
- a) прошлое поведение (передовой практический метод 60);
 - b) финансовое и экономическое положение (передовой практический метод 61);
 - c) отчетность по кадрам и имуществу (передовой практический метод 62);
 - d) подготовка кадров (передовой практический метод 63);
 - e) законные закупки (передовой практический метод 64);
 - f) внутренняя организация, регламентация и подотчетность (передовой практический метод 65);
 - g) благополучие персонала (передовой практический метод 66).

VI. Контроль за соблюдением и обеспечение подотчётности

68. Контроль за соблюдением положений разрешения, в частности, посредством установления тесных связей между властями, выдающими разрешения, и их представителями за рубежом и/или с властями государства-контрагента или государства территориальной юрисдикции.
69. Введение санкций в отношении ЧВОК, функционирующих без разрешения или в нарушение его условий, например:
- a) отзыв или приостановление действия разрешения или уведомление ЧВОК о том, что одна из этих мер последует, если в течение установленного периода времени не будут приняты меры по исправлению положения;
 - b) запрет на повторное представление заявки на выдачу разрешения в будущем или в течение установленного периода времени;
 - c) гражданско- и уголовно-правовые штрафы и санкции.
70. Поддержка государств территориальной юрисдикции в их усилиях по установлению эффективного контроля над ЧВОК.
71. Установление уголовной юрисдикции в национальном законодательстве в отношении преступлений по международному праву и национальному законодательству, совершенных ЧВОК и их персоналом, и в частности, рассмотрение вопроса об установлении:
- a) корпоративной уголовной ответственности за преступления, совершённые ЧВОК, с учётом национальной правовой системы государства происхождения;
 - b) уголовной юрисдикции в отношении серьёзных преступлений, совершённых персоналом ЧВОК за рубежом.
72. Установление механизмов неуголовной ответственности за ненадлежащее и незаконное поведение ЧВОК и их персонала, включая:
- a) установление гражданско-правовой ответственности;
 - b) требование в ином порядке о том, чтобы ЧВОК представляли возмещение тем, кто пострадал от ненадлежащего поведения ЧВОК и их персонала.
73. Сотрудничество, в случае необходимости, со следственными или регламентационными органами государств-контрагентов и государств территориальной юрисдикции по вопросам, вызывающим общую озабоченность в отношении ЧВОК.

ПОЯСНИТЕЛЬНЫЕ КОММЕНТАРИИ

Содержание

| | |
|--|-----------|
| Коротко о Документе Монтрё | 35 |
| Что это за документ? | 35 |
| Каковы цели и задачи этого документа? | 35 |
| В чём заключается практическая польза данного документа? | 35 |
| Основные нормы и передовые практические методы, изложенные в Документе Монтрё | 36 |
| Сфера применения | 36 |
| Не подлежащие передаче обязанности государств | 36 |
| Обязательство обеспечивать соблюдение международного гуманитарного права | 37 |
| Обязательство в области прав человека | 39 |
| Обязательство обеспечить реализацию уголовной ответственности | 39 |
| Ответственность государств за действия ЧВОК | 40 |
| Обязательства ЧВОК как компаний | 41 |
| Статус персонала ЧВОК | 41 |
| Защита персонала ЧВОК от нападений | 42 |
| Права и обязанности сотрудников ЧВОК | 42 |
| Уголовная ответственность по линии начальника | 43 |
| Вопросы и ответы к Документу Монтрё | 44 |
| Почему ЧВОК вызывают беспокойство с гуманитарной точки зрения? | 44 |
| В чём состоит различие между частными военными и частными охранными компаниями? | 44 |
| Имеются ли в каком-либо международном договоре непосредственные ссылки на права и обязанности ЧВОК? | 44 |
| Действуют ли ЧВОК в правовом вакууме? | 44 |
| Когда применяется Документ Монтрё? | 45 |
| Какие нормы касательно ЧВОК применяются к государствам? | 45 |
| Какие нормы применимы к ЧВОК и их персоналу? | 45 |
| Рассматривается ли вооружённый сотрудник ЧВОК как гражданское лицо, которое соответственно пользуется защитой, предоставляемой Женевскими конвенциями? | 46 |
| Являются ли сотрудники ЧВОК наёмниками? | 46 |
| Кто уполномочен преследовать в судебном порядке лиц, обвиняемых в совершении военных преступлений? | 47 |
| Каким образом Документ Монтрё укрепляет защиту гражданских лиц при вооружённом конфликте? | 47 |
| Узаконивает ли Документ Монтрё деятельность ЧВОК? | 47 |
| Как появился Документ Монтрё? | 48 |
| Почему в разработке Документа Монтрё принимали участие только 17 государств? | 48 |
| Могут ли другие стороны присоединиться к Документу Монтрё? | 48 |
| Почему Документ Монтрё не является международным договором? | 48 |
| Каковы следующие шаги в отношении Документа Монтрё? | 49 |
| Чем может Документ Монтрё помочь вам? | 50 |
| Представители правительства | 50 |
| Должностные лица международных организаций | 50 |
| Члены парламента | 50 |
| НПО | 50 |
| Компании | 51 |
| Сотрудники ЧВОК | 51 |

Коротко о Документе Монтрё

Что это за документ?

Документ Монтрё — это межгосударственный документ, цель которого — активно способствовать соблюдению международного гуманитарного права и права прав человека во всех случаях, когда во время вооруженного конфликта присутствуют ЧВОК. Данный документ не является сам по себе юридически обязательным к исполнению: скорее, это — сборник соответствующих международно-правовых обязательств и передовых практических методов.

Документ Монтрё — итог международного процесса, инициированного правительством Швейцарии и МККК. 17 сентября его окончательный текст был согласован на основе консенсуса 17 государствами: Австралией, Австрией, Анголой, Афганистаном, Германией, Ираком, Канадой, Китаем, Польшей, Соединённым Королевством Великобритании и Северной Ирландии, Соединёнными Штатами Америки, Сьерра-Леоне, Украиной, Францией, Швейцарией, Швецией и ЮАР. Число государств-участников Документа неуклонно растёт.

Последние данные, касающиеся участия в Документе Монтрё, размещены на сайте www.eda.admin.ch/psc (на английском, итальянском, немецком и французском языках).

Каковы цели и задачи этого документа?

В цели и задачи Документа Монтрё входит:

- напомнить о соответствующих международно-правовых обязательствах государств, ЧВОК и их персонала в ситуациях вооружённого конфликта;
- свести воедино передовые практические методы, призванные помочь государствам принять на национальном уровне меры, позволяющие выполнить им свои обязательства;
- подчеркнуть обязательства, распространяющиеся на государства трех типов: государства-контрагенты (государства, которые нанимают ЧВОК), государства территориальной юрисдикции (государства, на территории которых действуют ЧВОК) и государства происхождения (страны, где находятся головные учреждения ЧВОК);
- разъяснить, что у государств имеются обязательства по обеспечению соблюдения международного гуманитарного права и защите прав человека. Из этого вытекает, что они обязаны принимать меры, призванные предотвращать нарушения со стороны ЧВОК и обеспечивать их привлечение к ответственности за преступное поведение;
- напоминать, что ЧВОК и их персонал несут обязательства по международному гуманитарному праву и при любых обстоятельствах должны, независимо от своего статуса, соблюдать его нормы при вооружённом конфликте;
- напоминать, что ненадлежащее поведение ЧВОК и их персонала может повлечь за собой двухуровневую ответственность: во-первых, уголовную ответственность тех, кто совершает нарушения, и их руководителей и, во-вторых, ответственность государств, которые дали указания относительно совершения таких нарушений, руководили действиями, являющимися нарушениями, или осуществляли контроль за ними;
- предоставлять государствам инструментарий, позволяющий им установить эффективный надзор и контроль над ЧВОК, например, путем заключения контрактов, выдачи разрешений и лицензий.

В чём заключается практическая польза данного документа?

Документ Монтрё полезен с практической точки зрения потому, что он укрепляет защиту, предоставляемую лицам, пострадавшим в результате вооружённых конфликтов. Эта цель достигается путём разъяснения и подтверждения положений международного права, призывов к принятию на национальном уровне нормативных требований к ЧВОК, направленных на повышение уровня соблюдения международного права, а также благодаря выработке руководящих положений, касающихся методов, которыми этого можно добиться, и аспектов, на которые следует обратить внимание. Эти рекомендации основаны на практическом опыте.

Основные нормы и передовые практические методы, изложенные в Документе Монтрё

Поведение сторон в вооружённом конфликте регулируется международным гуманитарным правом. Другая область международного права, право прав человека, также предоставляет защиту при вооружённых конфликтах. Большинство норм (изложенных в форме тезисов, выделенных в отдельные пункты) и передовых практических методов (ППМ), включённых в Документ Монтрё, вытекают из международного гуманитарного права и права прав человека. Иные отрасли международного права, такие как право государственной ответственности и международное уголовное право, также легли в основу этих положений.

Сфера применения

В предисловии к Документу Монтрё указывается, что документ был разработан для ситуаций вооружённых конфликтов. Международное гуманитарное право применимо только во время вооружённых конфликтов. Однако сфера применения Документа Монтрё не ограничивается строго рамками вооружённых конфликтов. Желательно, чтобы большинство сформулированных передовых практических методов (например, создание режима выдачи разрешений для ЧВОК) претворялись в жизнь в мирное время.

Государства, для которых предназначен Документ Монтрё:

В Документе Монтрё подчёркивается ответственность трёх типов государств:

- государства-контрагенты (государства, которые нанимают ЧВОК);
- государства территориальной юрисдикции (государства, на территории которых действуют ЧВОК) и
- государства происхождения (государства, в которых находятся головные учреждения ЧВОК).

В то время, как целевой аудиторией данного документа являются эти три категории государств, в нём также содержатся разделы с информацией, представляющей интерес для всех государств и международных организаций, а также для ЧВОК и их персонала.

Не подлежащие передаче обязательства государств

В **пункте 1** разъясняется, что государства-контрагенты продолжают нести свои обязательства по международному праву, даже если они заключили с ЧВОК контракт об осуществлении определённой деятельности. Тот факт, что ЧВОК являются частными предприятиями, а не государственными органами, не освобождает государства от их международных обязательств. Например, за ними сохраняется обязательство не начинать войну в нарушение Устава ООН.

Не подлежащий передаче характер обязательств государств имеет особое значение в ситуациях оккупации. Если государство оккупирует иностранную территорию и прибегает к услугам ЧВОК для осуществления определенных видов деятельности (обеспечение безопасности или материально-техническое обеспечение, охрана мест принудительного содержания), у оккупирующего государства всё равно сохраняются определённые обязательства по отношению к населению оккупированной территории. Ему надлежит обеспечивать общественный порядок на оккупированной территории и безопасность его населения.

В **пункте 2** содержится напоминание государствам о том, что их свобода при выдаче подрядов на деятельность ЧВОК является ограниченной. По международному гуманитарному праву государства обязаны выполнять определённые виды деятельности сами, то есть обращение к услугам подрядчиков в таких случаях является незаконным. Примером такой деятельности является осуществление руководства лагерями для военнопленных и местами интернирования гражданских лиц. Несмотря на то, что для выполнения определённых административных задач могут привлекаться третьи лица, общая ответственность должна лежать на властях соответствующих государств.

Соответствующие передовые практические методы

- Кроме того, что по закону для выполнения определенных видов деятельности не могут привлекаться третьи лица, у государств также имеется возможность принимать решения об ограничении тех видов услуг, которые могут выполнять ЧВОК. Одним из передовых практических методов, используемых в целях ясности, является определение того, какие услуги могут или не могут выполняться ЧВОК (**ППМ 1, 24, 53**). Особое внимание следует уделить вопросу о том, приведет ли оказание таких услуг к непосредственному участию ЧВОК в военных действиях (в упрощенном виде этот термин означает участие в боевых операциях и иных операциях военного характера)¹.

Обязательство обеспечивать соблюдение международного гуманитарного права

В **пунктах 3, 9, 14 и 18** подчёркивается вытекающее из статьи 1, общей для четырёх Женевских конвенций 1949 г. обязательство государств обеспечивать соблюдение международного гуманитарного права. Это общее обязательство имеет важное значение, так как оно требует от государств не только воздерживаться от совершения нарушений международного гуманитарного права, но и принимать все возможные меры для того, чтобы гарантировать соблюдение правовых норм со стороны ЧВОК как структур отдельных от государства.

Однако наибольшей возможностью обеспечить соблюдение международного гуманитарного права располагают **государства-контрагенты**. При отборе компаний и заключении с ними контрактов для этих государств относительно легко повлиять на образ действий ЧВОК на местах. С юридической точки зрения, государства-контрагенты должны проследить за тем, чтобы в контракте предусматривалось доведение до сведения ЧВОК и их персонала обязательств, которые они несут, когда к их услугам обращаются в ситуациях конфликта, и за тем, чтобы персонал ЧВОК прошёл соответствующее обучение.

Соответствующие передовые практические методы для государств-контрагентов

- Определить процедуру отбора ЧВОК и заключения с ними контрактов (**ППМ 2**), а также обеспечить прозрачность этой процедуры и надзор за ней (**ППМ 4**).
- Применять при отборе ЧВОК критерии, включающие в себя качественные показатели, имеющие отношение к обеспечению соблюдения соответствующего национального законодательства, международного гуманитарного права и права прав человека (**ППМ 5**).
- Отбирать ЧВОК, руководствуясь следующими факторами: поведение сотрудников ЧВОК в прошлом; наличие необходимых лицензий и разрешений; надлежащий учёт персонала и имущественная отчётность; соответствующая подготовка персонала в области международного гуманитарного права и права прав человека; законность приобретения и использования оборудования (в частности, оружия); адекватная внутренняя организация ЧВОК (**ППМ 6—12**).

¹ См. материал *An Interpretative Guidance on the Notion of Direct Participation in Hostilities under IHL* (Руководство по толкованию понятия «Непосредственное участие в военных действиях в свете международного гуманитарного права», опубликованный МККК на сайте <http://www.icrc.org/web/eng/siteeng0.nsf/htmlall/direct-participation-ihl-article-020609> (на английском языке).

- > Включать в контракт обязательства соблюдать критерии отбора и, в частности, требование соблюдать международное гуманитарное право (**ППМ 14**), распространяющееся и на субподрядчиков (**ППМ 15**). В условиях контракта также должно содержаться требование о том, что сотрудники ЧВОК должны поддаваться персональной идентификации, когда они осуществляют деятельность в порядке выполнения своих обязанностей по контракту (**ППМ 16**).
- > Контролировать соблюдение положений контрактов и обеспечивать подотчётность ЧВОК, например, путём установления уголовной ответственности за преступления или включения в контракты положений о санкциях (**ППМ 19—23**).

Государства территориальной юрисдикции также располагают хорошими возможностями для того, чтобы повлиять на поведение ЧВОК. Они уполномочены на основании своего территориального верховенства налагать санкции на ЧВОК посредством национального законодательства. Однако на практике продолжающийся вооружённый конфликт может в значительной степени ограничить возможности государства территориальной юрисдикции обеспечить соблюдение международного гуманитарного права. Может сложиться ситуация, когда такое государство в недостаточной степени контролирует те или иные районы своей территории.

Соответствующие передовые практические методы для государств территориальной юрисдикции

- > Ввести разрешительную систему, при которой ЧВОК должны получить разрешение на оказание услуг либо подать заявку на разрешение оказывать специальные услуги (**ППМ 25a**). Государства территориальной юрисдикции также могут регистрировать или выдавать лицензию на оказание военных или охранных услуг частным лицам (**ППМ 25 b**).
- > Определить процедуру отбора ЧВОК, которая предусматривает применение критериев, схожих с критериями, используемыми государствами-контрагентами (см. выше) (**ППМ 26—39**). Здесь также ключевую роль должен играть такой фактор как, например, способность осуществлять свою деятельность в соответствии с международным гуманитарным правом (**ППМ 28, 30**).
- > Требовать, чтобы разрешения или лицензии выдавались только при условии соответствия ЧВОК условиям отбора и, в частности, требовать соблюдения международного гуманитарного права (**ППМ 40**), в том числе и субподрядчиками (**ППМ 31**).
- > Установить чёткие правила предоставления ЧВОК и их персоналом услуг, например, правила, касающиеся применения силы, владения оружием и идентификации (**ППМ 43—45**).
- > Контролировать условия соблюдения разрешений или лицензий и обеспечивать подотчётность ЧВОК, например, посредством применения административных санкций за несоблюдение данных условий (**ППМ 46—52**).

Государства происхождения — это государства, в которых находятся головные учреждения ЧВОК. Они также могут обеспечивать соблюдение международного гуманитарного права посредством регулирования деятельности ЧВОК, которые подпадают под их юрисдикцию.

Соответствующие передовые практические методы для государств происхождения

- > Создать разрешительную систему, в частности, для «экспорта» услуг ЧВОК (**ППМ 54—56**).
- > Применять процедуру (**ППМ 57—59**), критерии отбора (**ППМ 60—66**) и условия выдачи разрешений ЧВОК (**ППМ 67**), которые аналогичны тем, что применяют государства-контрагенты и государства территориальной юрисдикции (см. выше). Те же принципы применимы в отношении контроля за соблюдением условий разрешений или лицензий и обеспечения подотчётности ЧВОК (**ППМ 68—73**).

Обязательство в области защиты прав человека

В **пунктах 4, 10, 15 и 19** содержится общее обязательство по защите прав человека. В то время как для ЧВОК и их персонала не существует обязательства соблюдать международное право прав человека (которое является юридически обязательным только для государств), согласно положениям этой отрасли права, государства обязаны защищать частных лиц от ненадлежащего поведения ЧВОК, которое может нанести ущерб их правам. Иными словами, государства обязаны принимать меры для предотвращения нарушений со стороны ЧВОК и оказывать помощь лицам, которые страдают в результате таких нарушений. Это также включает в себя нарушения, которые ЧВОК совершают в отношении своих сотрудников.

Однако было бы нереально ожидать от государств предотвращения любого возможного ущерба, причиняемого ЧВОК. От государств ожидают принятия мер, которых можно с разумным основанием от них ожидать, с целью предотвращения или минимизации ущерба. К примеру, они должны расследовать случаи ненадлежащего поведения и, в случае если ненадлежащее поведение носит преступный характер, привлекать к ответственности виновных и предоставлять пострадавшим возможность получить возмещение (например, путем возбуждения гражданского иска в суде).

Соответствующие передовые практические методы

- > Применять передовые практические методы, направленные на обеспечение соблюдения международного гуманитарного права с целью предотвращения нарушений прав человека: отбирать компании, которые не были замечены ранее в преступной деятельности, а также персонал, не имеющий судимостей, обеспечивать надлежащее обучение и создать внутренние механизмы расследования и применения дисциплинарных санкций (см. передовые практические методы, сформулированные выше).
- > Требовать от ЧВОК соблюдения норм, необходимых для обеспечения благополучия их персонала, и принятия мер по социальному обеспечению персонала, таких как выплата надлежащего вознаграждения за работу, обеспечение безопасности при ведении сотрудниками их деятельности и надлежащая охрана здоровья сотрудников, а также требовать от ЧВОК недопущения дискриминации по какому-либо признаку (**ППМ 13, 38 и 66**).
- > Гарантировать лицам, пострадавшим от ненадлежащего поведения ЧВОК, необходимые средства судебной защиты, а также возможность требовать соответствующее возмещение. Для того чтобы ЧВОК были в состоянии выплатить подобную компенсацию, требовать от них надлежащего обеспечения своей финансово-экономической деятельности, в том числе требовать от них быть готовыми выполнить обязательства, которые могут возникнуть (**ППМ 7, 33 и 61**), а также создать механизмы гражданской ответственности, или выдвигать к ЧВОК требование иным образом возместить потерпевшим ущерб (**ППМ 50**).

Обязательство обеспечить реализацию уголовной ответственности

В **пунктах 5, 11, 16 и 20** части первой документа перефразируются положения Женевских конвенций. У государств имеется конкретное обязательство привлекать персонал ЧВОК к ответственности за серьезные нарушения Женевских конвенций 1949 года и за нарушения Дополнительного протокола I (для государств-участников). Любое лицо, которое совершает подобное серьезное нарушение, должно быть привлечено к суду либо в своей стране, либо путём экстрадиции в другое государство, либо путём передачи в международный трибунал. Примерами серьезных нарушений являются умышленное убийство гражданского лица или негуманное обращение.

В **пунктах 6, 12, 17 и 21** содержится напоминание о том, что государства обязаны обеспечивать привлечение виновных в совершении любых международных преступлений к уголовной ответственности. Международными преступлениями считаются все деяния, квалифицируемые как преступления в международном праве часто на основе конкретного договора в области международного права. Примерами международных преступлений являются военные преступления в целом (более широкое понятие, нежели понятие серьёзных нарушений) и нарушения, необязательно связанные с вооружёнными конфликтами, такие как пытки или геноцид. Важно понимать, что для персонала ЧВОК эти нормы не предусматривают исключений и что у государств существуют чёткие обязательства по задержанию и привлечению к ответственности виновных в совершении подобных преступлений.

Соответствующие передовые практические методы

- > Установление уголовной юрисдикции в отношении любых серьёзных преступлений, совершённых ЧВОК за рубежом, независимо от того, требует ли международное гуманитарное право подобного расширения юрисдикции (**ППМ 19b, 71b**).
- > Введение корпоративной уголовной ответственности, с тем чтобы к ответственности привлекались не только отдельные лица, но и компании (**ППМ 19a, 49, 71a**). Многие, но не все государства внедрили данную практику.

Соглашения о юрисдикции, такие как, например, соглашения о статусе сил, могут также являться препятствием к привлечению виновных к уголовной ответственности. Во избежание безнаказанности ЧВОК, совершивших преступления, государствам следует формулировать соглашения, касающиеся правового статуса и осуществления юрисдикции над ЧВОК таким образом, чтобы хотя бы одно из договаривающихся государств могло осуществлять подобную юрисдикцию (**ППМ 22, 51, 73**).

Так как уголовные расследования в ситуациях вооружённых конфликтов, за тысячи километров от государств-контрагентов, в условиях безопасности, предусматривающих ограничения, могут быть настолько сложными, что послужат препятствием к осуществлению правосудия, рекомендуется сотрудничество следственных органов государств территориальной юрисдикции, государств-контрагентов и государств происхождения (**ППМ 23 и 52**).

Ответственность государств за действия ЧВОК

В **пункте 7** разъясняется, что при определённых обстоятельствах согласно положениям международного права ответственность за поведение ЧВОК несут государства-контрагенты. В таких случаях соответствующее государство должно взять на себя ответственность за любые нарушения, совершённые ЧВОК. Подобные случаи являются скорее исключением, нежели правилом, так как обычно государства не несут ответственности за действия или бездействие частных компаний или лиц.

В пункте 7 перечислены ситуации, в которых ответственность за поведение ЧВОК несёт государство-контрагент. Первой из таких не вызывающих сомнения ситуаций является случай, когда ЧВОК включены в состав регулярных вооружённых сил государства-контрагента и, таким образом, являются частью системы государства. Второй такой случай имеет место, когда государство-контрагент нанимает компанию для осуществления ею элементов правительственной власти. Например, любое действие по расследованию уголовного преступления или уголовному преследованию, в котором участвует ЧВОК, является элементом правительственной власти, так как отправление правосудия по определению входит в функции правительства. Можно также ожидать, что осуществление руководства местами содержания под стражей, которое является правоохранительной функцией, также

относится к компетенции правительства. Несмотря на то, что эта функция может быть возложена на частную компанию, ответственность за её выполнение несёт государство. Наконец, государства-контрагенты несут ответственность за поведение ЧВОК, если последние фактически действуют по поручению государства (то есть, государство конкретно санкционировало соответствующее поведение частного субъекта) или под его руководством или контролем.

В **пункте 8** утверждается, что когда в вину государствам-контрагентам вменяются нарушения, они обязаны производить возмещение за причинённый ущерб, которое может принимать различные формы. Обычно это денежная компенсация, но оно также может быть произведено в форме сатисфакции (извинение) либо реституции (например, собственности).

Обязательства ЧВОК как компаний

Пункт 22 представляет собой единственную норму, в которой ЧВОК рассматриваются как компании. В этом качестве сами ЧВОК не несут обязательств по соблюдению международного гуманитарного права, которое является обязательным для исполнения только сторонами в конфликте и частными лицами, а не корпоративными объединениями. У ЧВОК также не имеется непосредственных юридических обязательств по соблюдению прав человека. Такие обязательства имеются только у государств. Однако, как разъясняется в пункте 22, ЧВОК тем не менее обязаны соблюдать данные нормы в той мере, в какой они включены в национальное законодательство и применимы в отношении компаний. Разумеется, этот же принцип действует в отношении всего национального законодательства: уголовного, налогового, иммиграционного, трудового и, конечно, любых конкретных действующих норм о ЧВОК.

Статус персонала ЧВОК

Международное гуманитарное право проводит различие между комбатантами и гражданскими лицами.

В **пункте 24** разъясняется, что статус персонала ЧВОК при вооружённых конфликтах определяется в каждом случае отдельно. Например, нельзя утверждать, что сотрудники ЧВОК всегда являются комбатантами лишь на основании того, что они носят оружие. Но также нельзя и утверждать, что они всегда являются гражданскими лицами на основании того, что они не входят в состав вооружённых сил. Статус сотрудников ЧВОК зависит от условий контракта, на основании которого они наняты, и от услуг, которые они предоставляют. Сотрудники ЧВОК могут относиться к следующим категориям лиц:

Гражданские лица — скорее всего, этот статус применим по отношению к значительному большинству сотрудников ЧВОК. В этом качестве они пользуются защитой, которая предоставляется гражданским лицам в ситуациях вооружённого конфликта (см. ниже пояснительный комментарий к пункту 25).

Гражданские лица, следующие за вооружёнными силами, по смыслу статьи 4А(4) Третьей Женевской конвенции — категория, которая существует только при международных вооружённых конфликтах, имеющих место реже, чем немеждународные вооружённые конфликты. Для того, чтобы подпадать под эту категорию, гражданские лица должны действительно быть связаны именно с вооружёнными силами (то есть, предоставлять им услуги), а не просто с государством. Это означает, что, например, к этой категории не относятся подрядчики, нанятые гражданскими властями или частными компаниями. Статус гражданских лиц, следующих за вооружёнными силами, не применяется в немеждународных воору-

жённых конфликтах. См. ниже пояснительный комментарий к пункту 26с по вопросу привилегий, обусловленных статусом гражданских лиц, следующих за вооружёнными силами.

Лица из состава вооружённых сил, если они официально включены в их состав. ЧВОК обычно действуют вне рамок обычного порядка подчиненности, принятого в вооружённых силах, и только на основе данного им поручения. Таким образом, они редко получают подобный статус. Однако если это происходит, у них возникают обязательства не только по международному гуманитарному праву, но и, в качестве представителей государства, по праву прав человека (см. ниже пояснительный комментарий к пункту 26d).

Личный состав ополчений и других добровольческих отрядов, принадлежащих стороне, находящейся в конфликте, по смыслу статьи 4А(2) Третьей Женевской конвенции или Дополнительного протокола I. Такой статус применим, если в ситуации международного вооружённого конфликта ЧВОК образуют организованную вооружённую группу «принадлежащую» стороне в конфликте и отвечают четырём критериям, определяющим такую группу: находятся под ответственным командованием, имеют определённый и явно видимый издали отличительный знак, открыто носят оружие и подчиняются законам и обычаям войны.

Соответствующие передовые практические методы

Для того, чтобы сотрудников ЧВОК можно было легко опознать при осуществлении ими своих должностных обязанностей, в Документе Монтрё рекомендуется, чтобы они носили хорошо видимые идентификационные знаки, когда это согласуется с требованиями безопасности, и чтобы используемые ими транспортные средства также поддавались чёткой идентификации (ППМ 16 и 45).

Защита персонала ЧВОК от нападений

В **пункте 25** разъясняется, что если сотрудники ЧВОК квалифицируются как гражданские лица (и в большинстве случаев это именно так), они не могут подвергаться нападениям. Однако международным гуманитарным правом предусмотрено, что гражданские лица утрачивают защиту от нападений в случае, если они принимают непосредственное участие в военных действиях, и на тот период, пока длится такое участие.

«Непосредственное участие в военных действиях» — довольно сложное понятие. Говоря простым языком, это участие в боевых операциях или действиях, направленных на ослабление военной мощи неприятеля и на прямую поддержку одной стороны в конфликте против другой. Защита военных баз от нападений неприятеля, сбор тактических разведывательных данных, использование систем вооружений в боевых операциях — все это может служить примерами непосредственного участия сотрудников ЧВОК в боевых действиях².

Права и обязанности сотрудников ЧВОК

В **пункте 26а** содержится напоминание о том, что сотрудники ЧВОК должны при любых обстоятельствах соблюдать международное гуманитарное право. Ведь соблюдать международное гуманитарное право должны не только все стороны в конфликте, но и все частные лица, осуществляющие деятельность, имеющую отношение к конфликту, независимо от того, действуют ли они от лица правительства.

2 См. материал *An Interpretative Guidance on the Notion of Direct Participation in Hostilities under IHL* (Руководство по толкованию понятия «Непосредственное участие в военных действиях в свете международного гуманитарного права», опубликованный МККК на сайте <http://www.icrc.org/web/eng/siteeng0.nsf/htmlall/direct-participation-ihl-article-020609> (на английском языке).

В **пункте 26b** перечисляются упоминаемые выше случаи, когда сотрудники ЧВОК не квалифицируются как гражданские лица. Последняя часть предложения («иным образом ... []... утратили сво[ю] защит[у], как это определяется международным гуманитарным правом») относится, в частности, к ситуации, при которой сотрудник ЧВОК входит в состав вооружённых отрядов, принадлежащих стороне в немеждународном вооружённом конфликте, и квалифицируется как «боец повстанческих сил». В подобном случае, согласно гуманитарному праву, он или она может подвергаться нападению.

В **пункте 26с** разъясняется, что даже если сотрудники ЧВОК являются гражданскими лицами, они имеют право на статус военнопленных в случае, когда при международном вооружённом конфликте их нанимают как «лиц[...], следующие[х] за вооружёнными силами». Вооружённые силы должны предоставлять таким гражданским лицам удостоверения личности, позволяющие опознавать их как лиц, принадлежащих к этой категории.

В **пункте 26d** содержится напоминание о том, что у сотрудников ЧВОК, действующих как представители государств, имеется прямое обязательство соблюдать права человека, так как их соблюдение является юридически обязательным для государств.

Пункт 26е логически вытекает из пункта 26а. В нём содержится напоминание о том, что в случае совершения сотрудниками ЧВОК определенных преступлений, особенно военных преступлений, они подлежат судебному преследованию.

Уголовная ответственность по линии начальника

В **пункте 27** разъясняется, что руководители ЧВОК могут привлекаться к судебной ответственности за наиболее серьёзные преступления (военные преступления, пытки и иные преступления против международного права) не только в случае совершения этих преступлений ими самими, но и в случае, если они как руководители не предотвратили совершения преступлений своими подчинёнными или не положили конец подобным преступлениям.

В международном праве проводится различие между военными командирами и гражданскими начальниками. Военные командиры возглавляют чёткую и строгую иерархию и, следовательно, несут ответственность за преступления своих подчинённых, как только они узнают о подобных преступлениях или с момента, когда они *могли бы знать* об этом. Гражданские начальники, которые, предположительно, имеют меньше контроля над своими подчинёнными, могут привлекаться к ответственности только в случаях, когда они либо знают о преступлении, совершённом подчинёнными, либо *умышленно не принимают во внимание* такую информацию.

Вопросы и ответы к Документу Монтрё

Почему ЧВОК вызывают беспокойство с гуманитарной точки зрения?

Необходимость рассмотреть вопрос о ЧВОК с гуманитарной точки зрения обусловлена их присутствием и ролью в современных вооружённых конфликтах. Ввиду того, что они вооружены и уполномочены осуществлять деятельность, в результате которой они оказываются вблизи от реальных военных действий, они потенциально представляют собой дополнительный риск для местного населения и сами могут подвергнуться нападению. На настоящий момент государства практически не осуществляют надзора над ЧВОК и не существует конкретных международных норм в отношении таких компаний. К ним применимо международное гуманитарное право, но возникла настоятельная необходимость прописать правила для ЧВОК и разработать практические рекомендации, касающиеся работы с ними. Документ Монтрё призван обеспечить эту потребность.

В чём состоит различие между частными военными и частными охранными компаниями?

Не существует общепринятого определения понятий «военная» и «охранная» компания. В обиходе принято считать одни виды деятельности (например, участие в боевых действиях) военными по своему характеру, а другие (например, охрану жилья) — охранными. В действительности многие компании предоставляют широкий спектр услуг, которые могут варьироваться от типично военных до типично охранных. Следовательно, их сложно отнести к какой-либо определенной категории. Кроме того, с гуманитарной точки зрения, важно не то, к какому типу относится та или иная компания, а то, какие конкретные услуги она предоставляет в определённое время. По данной причине авторы Документа Монтрё избегают проводить чёткую границу между частными военными и частными охранными компаниями и используют общий термин «частные военные и охранные компании» (ЧВОК), который включает в себя все компании, предоставляющие военные или охранные услуги, или эти оба вида услуг.

Имеются ли в каком-либо международном договоре непосредственные ссылки на права и обязанности ЧВОК?

Ни в одном договоре в области международного гуманитарного права или права прав человека не содержится прямого упоминания ЧВОК. В Документе Монтрё для информации представлены те нормы международного права, которые наиболее тесно связаны с деятельностью ЧВОК.

Действуют ли ЧВОК в правовом вакууме?

Нет. Надо признать, что часто наблюдается отсутствие или недостаточный объём национального законодательства, касающегося ЧВОК. Также надо признать, что международное законодательство по вопросу наёмничества по большей части неприменимо в отношении такого сравнительно недавно появившегося явления, как ЧВОК (см. ниже). Однако совершенно ясно, что в ситуациях вооружённого конфликта применим ряд устоявшихся норм и принципов, в частности, норм и принципов международного гуманитарного права, которые регулируют как деятельность персонала ЧВОК, так и ответственность нанимающих

их государств. Право прав человека также налагает на государства ряд обязательств по защите лиц от ненадлежащего поведения со стороны ЧВОК. В Документе Монтрё разъясняются эти нормы и принципы.

Когда применяется Документ Монтрё?

При разработке Документа Монтрё в соответствии с принципами международного гуманитарного права учитывалось, что ЧВОК ведут свою деятельность в условиях вооружённого конфликта. Однако документ также призван служить практическим руководством в иных ситуациях (см. пункт 5 Предисловия). Типичным примером является найм ЧВОК для защиты торговых кораблей от пиратов. Несмотря на то, что борьбу с пиратством следует, в первую очередь, рассматривать в рамках правоприменения (а не вооружённого конфликта), тезисы Документа Монтрё, касающиеся вопроса юрисдикции, не теряют своей актуальности.

Какие нормы, касающиеся ЧВОК, применяются к государствам?

Государства, которые прибегают к услугам ЧВОК, могут при определённых обстоятельствах привлекаться к ответственности за нарушения, совершённые сотрудниками ЧВОК, особенно если ЧВОК осуществляет элементы правительственной власти или же действует по поручению государственных властей или под их контролем. В подобных случаях к государству применимы те же нормы (т. е. требования не нарушать международное гуманитарное право и право прав человека), какие применялись бы к нему, если бы оно использовало собственные вооружённые силы.

Государства также обязаны отстаивать правовые принципы: им надлежит обеспечивать соблюдение международного гуманитарного права и, в той степени, в которой это применимо в условиях вооружённого конфликта, права прав человека. Следовательно, государствам следует принять соответствующие меры, чтобы удостовериться, что ни одна ЧВОК не нарушает норм международного гуманитарного права и не виновна в ненадлежащем поведении, которое затрагивает права человека. Такие меры могут включать в себя обеспечение проверки ЧВОК своих сотрудников и проведения ими надлежащего обучения персонала. Государства также обязаны привлекать к ответственности виновных в совершении военных преступлений и некоторых серьёзных нарушений права прав человека.

Какие нормы применимы к ЧВОК и их персоналу?

Все лица обязаны соблюдать международное гуманитарное право при осуществлении любой деятельности, связанной с вооружённым конфликтом. Сотрудники ЧВОК не являются исключением. Если они совершают серьёзные нарушения гуманитарного права, такие как нападения на гражданских лиц или дурное обращение с лицами, содержащимися под стражей, такие действия являются военными преступлениями, которые должны пресекаться государствами в судебном порядке. ЧВОК как таковые не несут обязательств по международному праву, но у их сотрудников подобные обязательства имеются.

С другой стороны, международное гуманитарное право и право прав человека также защищают и персонал этих компаний. Защита, на которую имеет право персонал ЧВОК, варьируется в зависимости от того рода деятельности, который они осуществляют. Например, большинство сотрудников ЧВОК задействованы в вооружённых конфликтах в качестве гражданских лиц: в этом случае они пользуются защитой от нападений, за исключением таких ситуаций и такого периода, когда они принимают непосредственное участие в военных действиях.

Рассматривается ли вооружённый сотрудник ЧВОК как гражданское лицо, которое соответственно пользуется защитой, предоставляемой Женевскими конвенциями?

В большинстве случаев это так, однако существуют ситуации, в которых они не могут рассматриваться как гражданские лица. Статус сотрудников ЧВОК зависит от конкретного рода их занятий и служебных обязанностей. Большинство из них привлекается не для участия в военных действиях, а для выполнения вспомогательных функций (техническое обслуживание и ремонт оборудования, логистика, охрана дипломатических миссий или иных гражданских объектов, организация питания, т. д.). В таких случаях они считаются гражданскими лицами. Это означает, что они пользуются защитой от нападений, за исключением тех случаев и таких периодов времени, когда они принимают непосредственное участие в военных действиях. Однако это также означает, что в случае их непосредственного участия в военных действиях они могут привлекаться к судебной ответственности, если согласно национальному законодательству такое поведение является преступным.

Более редки случаи, когда сотрудников ЧВОК включают в состав вооружённых сил государства или они образуют группы или подразделения, находящиеся под командованием начальников, подчиняющихся стороне в вооружённом конфликте. В подобных ситуациях сотрудники ЧВОК не пользуются защитой как гражданские лица.

Являются ли сотрудники ЧВОК наёмниками?

Международное гуманитарное право дает определение наёмникам. В статье 47 Дополнительного протокола I к Женевским конвенциям 1949 года, применяющегося в международных вооружённых конфликтах, дается определение наёмника как любого лица, которое:

- 1) специально завербовано на месте или за границей для того, чтобы сражаться в вооружённом конфликте;
- 2) фактически принимает непосредственное участие в военных действиях;
- 3) принимает участие в военных действиях, руководствуясь, главным образом, желанием получить личную выгоду, и которому в действительности обещано стороной или по поручению стороны, находящейся в конфликте, материальное вознаграждение, существенно превышающее вознаграждение, обещанное или выплачиваемое комбатантам такого же ранга и функций, входящим в личный состав вооружённых сил данной стороны;
- 4) не является ни гражданином стороны, находящейся в конфликте, ни лицом, постоянно проживающим на территории, контролируемой стороной, находящейся в конфликте;
- 5) не входит в личный состав вооружённых сил стороны, находящейся в конфликте; и
- 6) не послано государством, которое не является стороной, находящейся в конфликте, для выполнения официальных обязанностей в качестве лица, входящего в состав его вооружённых сил.

Это определение исключает большинство сотрудников ЧВОК, большая часть которых привлекается не для участия в военных операциях. Многие из них являются гражданами одной из сторон в конфликте. Кроме того, сложно доказать наличие желания получить личную выгоду — предположительно, не все сотрудники ЧВОК руководствуются этим мотивом. Наконец, несмотря на то, что некоторым сотрудникам частных компаний, по имеющейся информации, платят весьма солидное вознаграждение, очень трудно установить, является ли их вознаграждение значительно выше, чем жалование военнослужащих.

Однако иногда бывает, что сотрудники ЧВОК подпадают под определение «наёмник». В подобных случаях они не имеют права на статус комбатанта или военнопленного в условиях международного вооружённого конфликта.

Кто уполномочен преследовать в судебном порядке лиц, подозреваемых в совершении военных преступлений?

Обычно такие полномочия (юрисдикцию) имеет государство, в котором осуществляется деятельность подрядчика, так как преступление было совершено на территории этого государства. Однако сотрудники ЧВОК могут пользоваться иммунитетом по условиям двустороннего соглашения, такого как соглашение о статусе сил: действие подобных соглашений обычно распространяются на вооружённые силы одного государства, которые находятся на территории другого государства, но иногда ими охватываются и гражданские лица, следующие за вооружёнными силами, а также ЧВОК. Кроме того, у государств, вовлечённых в вооружённый конфликт и имеющих ослабленную правовую систему, не всегда есть практическая возможность преследовать в судебном порядке лиц, виновных в совершении преступлений.

Другие государства также могут осуществлять юрисдикцию в тех случаях, когда их граждане совершают преступления за рубежом. Однако внутригосударственное право таких стран не всегда предусматривает юрисдикцию, применимую в подобных случаях. И даже если такая юрисдикция существует, тот факт, что преступление было совершено за рубежом в ситуации вооружённого конфликта, может создать серьёзные практические препятствия для уголовного расследования, например, при сборе доказательств.

Отсутствие соответствующей юрисдикции в сочетании с практическими трудностями могут привести к тому, что виновные останутся безнаказанными. В Документе Монтрё содержится ряд практических рекомендаций, позволяющих избежать подобного результата. Например, рекомендуется, чтобы при заключении соглашений между государствами предусматривались меры, направленные на устранение пробелов юрисдикционного характера.

Каким образом документ Монтрё укрепляет защиту гражданских лиц при вооружённом конфликте?

Документ Монтрё позволяет лучше ознакомиться с гуманитарными проблемами, которые возникают всегда, когда ЧВОК действуют в ситуации вооружённого конфликта. В документе содержится напоминание государствам об их обязательствах, а также содержатся рекомендации относительно разумного подхода к деятельности ЧВОК. В основе Документа Монтрё лежит идея предотвращения нарушений и привлечения ЧВОК к ответственности в случае совершения подобных нарушений. Однако, в конечном счёте, главнейшая задача — претворение принципа защиты гражданских лиц при вооружённом конфликте в жизнь. Как ЧВОК, так и государствам надлежит обеспечивать реализацию этого принципа на практике.

Узаконивает ли Документ Монтрё деятельность ЧВОК?

Нет. Среди государств нет единого мнения о законности ЧВОК и их деятельности, но ЧВОК сохраняют свое присутствие в конфликтах, и, по всей вероятности, так будет и в будущем. Поэтому для правительства Швейцарии и МККК было важно обратиться к этому вопросу и напомнить о международно-правовых обязательствах, не отвергая и не поощряя при этом использование ЧВОК. Как и действия всех других вооружённых акторов в боевой обстановке, деятельность ЧВОК регулируется международными нормами, независимо от того, являются ли их присутствие и деятельность законными. В Документе Монтрё соблюдается этот гуманитарный подход. В нём не рассматривается вопрос о законности деятельности ЧВОК. Он не поощряет использование этих компаний, но и не создаёт препятствий для государств, желающих поставить деятельность ЧВОК вне закона.

Как появился Документ Монтрё?

Документ Монтрё является плодом совместной инициативы правительства Швейцарии и МККК по вопросу ЧВОК. Его разработка была обусловлена стремлением собрать вместе представителей правительств всех государств, которые в наибольшей степени затронуты проблемой ЧВОК, чтобы они обсудили международно-правовую базу, регулирующую деятельность этих компаний. Еще одна задача, стоявшая при составлении данного документа — разработать практические меры (передовые практические методы), которые государства могли бы применять, чтобы способствовать соблюдению международного гуманитарного права и права прав человека со стороны ЧВОК.

В разработке документа принимали участие представители правительств семнадцати государств: Австралии, Австрии, Анголы, Афганистана, Германии, Ирака, Канады, Китая, Польши, Соединённого Королевства Великобритании и Северной Ирландии, Соединённых Штатов Америки, Сьерра-Леоне, Украины, Франции, Швейцарии, Швеции и ЮАР. Именно эти государства помогли в составлении документа. Хотя процесс разработки Документа Монтрё был ориентирован на правительства, с самого начала свой ценный вклад внесли также представители промышленных, научно-академических кругов и НПО. Помимо правительственных встреч, в рамках этой инициативы были проведены четыре совещания, в которых приняли участие ведущие эксперты из всех областей. Целью этих встреч и совещаний была выработка максимально подробных правовых положений и практических рекомендаций, основанных на практическом опыте и его обобщении.

Почему в разработке Документа Монтрё принимали участие только 17 государств?

Не во всех странах степень присутствия ЧВОК одинакова. Цель документа, разработанного по инициативе Швейцарии, была практической, и, следовательно, к его составлению привлекались те государства, которые в наибольшей степени затронуты таким явлением, как ЧВОК, либо те государства, у которых имеется опыт работы с этими компаниями.

Эта инициатива также рассматривается как первый шаг к прояснению вопроса ЧВОК и выработке соответствующих практических рекомендаций. Планировалось сделать этот процесс несложным и нацеленным на получение результата в разумные сроки, учитывая что на тот момент не имелось документов, в которых были бы представлены все правовые обязательства, относящиеся к ЧВОК.

Могут ли другие стороны присоединиться к Документу Монтрё?

Да. Как указано в предисловии, другим государствам и международным организациям предлагается информировать Федеральный департамент иностранных дел Швейцарии о своей поддержке этого документа. Заявляя об этом, они не берут на себя новых правовых обязательств. Они просто говорят о своей политической поддержке основного принципа Документа Монтрё, состоящего в том, что международно-правовые обязательства имеют значение для ЧВОК и должны соблюдаться.

Почему Документ Монтрё не является международным договором?

Правительство Швейцарии и МККК сочли, что важно разработать содержательный и конструктивный документ в относительно короткий срок. На обсуждение условий международного договора ушло бы много лет. Кроме того, учитывая отсутствие единого мнения по

этому вопросу и различные, глубоко укоренившиеся политические взгляды и интересы, наибольшие шансы на достижение ощутимого и реального результата давал выбор гуманитарного, не связанного с политикой подхода.

Каковы следующие шаги в отношении Документа Монрё?

Сейчас, когда Документ Монрё уже разработан, главная цель — его распространение и претворение в жизнь. Хочется надеяться, что на фоне расширения числа участников Документа Монрё он станет справочным документом для всех акторов как на внутригосударственном, так и на международном уровне, задействующих ЧВОК при вооружённых конфликтах и иных подобных ситуациях. Также хочется верить, что Документ Монрё позволит этим компаниям предпринимать действия по саморегулированию.

Чем может Документ Монтрё помочь вам?

В Документе Монтрё удачно сведены воедино и сформулированы соответствующие обязательства по международному гуманитарному праву и праву прав человека. Документ предназначен для практиков, которые сталкиваются в своей работе с таким явлением, как ЧВОК.

Представители правительства

Документ Монтрё может помочь должностным лицам вашего правительства провести анализ соответствия национального законодательства и практики положениям международного гуманитарного права и права прав человека. Передовая практика, изложенная в документе, является концептуальным планом, на основе которого возможно вести (или продолжать осуществлять) нормативно-правовую деятельность, направленную на укрепление обеих вышеуказанных отраслей права.

Должностные лица международных организаций

Прибегает ли ваша организация, от случая к случаю или постоянно, к услугам ЧВОК? Если вы ответили утвердительно, Документ Монтрё может помочь вашей организации сформулировать принципы внутриорганизационной политики, которые бы соответствовали положениям международного гуманитарного права и права прав человека.

Члены парламента

В Документе Монтрё содержатся методические указания по оценке правовой базы вашего государства и его отношений с ЧВОК. Передовые практические методы, изложенные в данном документе, представляют собой концептуальный план, на основе которого можно вести (или продолжать осуществлять) нормативно-правовую деятельность, способствующую более высокому уровню соблюдения этими компаниями гуманитарного права и права прав человека. В частности, этому может способствовать расширение общественного надзора над деятельностью этих компаний.

НПО

Вы можете найти два способа применения Документа Монтрё. Во-первых, он может послужить отправной точкой для процесса оценки и обсуждения того, обращается ли ваша организация к услугам ЧВОК при осуществлении своей оперативной деятельности. Если это так, документ Монтрё поможет вам сформулировать внутренние правила вашей организации, касающиеся ЧВОК. Во-вторых, Документ Монтрё может стать приемлемым минимальным критерием при оценке стратегий и норм, существующих на международном и внутригосударственном уровне. Вы можете рекомендовать Документ Монтрё актерам, ведущим деятельность на местах, членам правительств, парламентов, компаниям, другим НПО, представителям научно-академических кругов, т. д.

Компании

В качестве ЧВОК или компании, подоряжающей ЧВОК для выполнения определенных видов деятельности, вы можете выразить согласие с изложенными в Документе Монтрё нормами и доказать тем самым свою приверженность принципам международного гуманитарного права и права прав человека, ответственным образом осуществляя свою оперативную деятельность на местах. Документ Монтрё может послужить хорошей основой, позволяющей предпринять серьёзные усилия по саморегулированию в секторе ЧВОК, и вы можете внести в это свой вклад.

Сотрудники ЧВОК

Вы можете принять к сведению рекомендации, изложенные в Документе Монтрё. Поинтересуйтесь у руководства вашей компании, разделяет ли оно принципы, изложенные в Документе Монтрё.



MKKK