

## **ЭЛЕМЕНТЫ, ОБУСЛОВЛИВАЮЩИЕ ЭФФЕКТИВНОСТЬ САНКЦИЙ**

Изменить поведение людей с помощью одних только санкций трудно: это объясняется широким спектром различных факторов, влияющих на определение санкций и их практическую реализацию. Тем не менее существуют отдельные элементы и методы, которые сегодня могут позволить добиться реального повышения эффективности санкций в рамках усилий всех сторон по обеспечению более строгого соблюдения международного гуманитарного права. Ниже дается их краткое описание, в том числе описание элементов, присущих санкциям, которые применяются за нарушение международного гуманитарного права или в отношении нарушителей.

### **А. Элементы, обуславливающие эффективность санкций**

**1. Любое заявление о применении санкций за нарушения международного гуманитарного права должно сопровождаться принятием мер, призванных обеспечить более высокий уровень соблюдения норм.**

– Все заинтересованные стороны должны принимать необходимые меры, с тем чтобы обеспечить интеграцию санкций в свои соответствующие системы, осведомленность о них и их должное применение.

– На уровне отдельных государств судьи должны проходить обучение по международному гуманитарному праву и участвовать в процессе толкования и прояснения этой отрасли права, в частности, принимая во внимание исследования, проводимые в данной области на международном уровне.

– Необходимо провести определенную рационализацию, чтобы добиться большей эффективности санкций. Это относится как к юридическим текстам, так и к компетентным судебным органам.

– Следует рекомендовать государствам обеспечить однородность гарантий и процедур, применяемых судами, которые рассматривают нарушения международного гуманитарного права.

**2. Чтобы санкции могли эффективно выполнять свою профилактическую функцию, лица, которые потенциально могут совершить нарушения международного гуманитарного права, должны быть надлежащим образом проинформированы о**

### **различных видах санкций и порядке их применения.**

– На этом уровне обучение должно позволить обученным лицам четко представлять себе, что запрещено, а что разрешено.

– Таким обучением должны быть охвачены и все те, кому приходится играть какую-либо роль в применении международного гуманитарного права, независимо от того, к какой группе они принадлежат, в том числе и лица, действующие согласно мандату Организации Объединенных Наций и компетентных региональных организаций.

– Принципы и нормы, пропагандируемые властями, должны соответствовать требованиям международного гуманитарного права.

– Необходимо исключить из программ обучения любые элементы, основанные на ненависти к противнику.

**3. Необходимо интегрировать обучение международному гуманитарному праву в качестве обязательного для всех механизма, вырабатывающего подлинно рефлекторные реакции, особенно у личного состава вооруженных структур.**

– Информация о санкциях должна ясно раскрывать принципиально противоправный характер наказуемых действий.

– Эффективность санкций и их сдерживающее воздействие зависят от степени интериоризации личным составом вооруженных структур нормы, в случае нарушения которой применяются данные санкции.

– Эта интериоризация должна быть призвана сформировать у личного состава вооруженных структур настоящие рефлексы, обеспечивающие соблюдение нормы.

### **В. Элементы, относящиеся к санкциям за нарушения гуманитарного права**

**4. Концепция санкций должна включать в себя предотвращение повторного совершения преступления и основываться на прагматичном и реалистичном подходе.**

– Определение, процедура и практическое осуществление санкций должны быть построены таким образом, чтобы не допустить повторения подобных преступлений.

– Прагматичный и реалистичный подход заключается в том, чтобы, учитывая имеющиеся ресурсы, выявлять возможности, факторы и условия, которые позволили бы предотвратить преступление или его повторение. Он должен, с одной стороны, соответствовать нормам и принципам общего гуманитарного международного права, а с другой, — в полной мере соответствовать требованиям внутригосударственной правовой системы.

– Санкции должны определяться не абстрактно, а в связи с понятием правосудия. В свете этого следует признать, что правосудие переходного периода носит дополняющий характер.

– Применение этого прагматичного и реалистичного подхода должно также позволить предоставлять руководящие указания по осуществлению универсальной юрисдикции. При составлении таких указаний следует использовать результаты уже выполненных исследований, а в основе указаний должны лежать, в частности, наличие связи между нарушителем и местом проведения судебного разбирательства и условия сотрудничества между заинтересованными государствами.

**5. Уголовные санкции остаются существенно необходимой и главной мерой в отношении любого серьезного нарушения гуманитарного права.**

– Санкции должны способствовать укреплению норм гуманитарного права и базовых универсальных ценностей, лежащих в их основе.

– Лишение свободы должно оставаться центральным элементом санкций за серьезные нарушения международного гуманитарного права.

– Уголовные санкции не должны рассматриваться только с точки зрения лишения свободы. В том, что касается эффективности, их следует понимать в контексте, то есть в связи со всеми элементами, которые позволяют санкциям наиболее глубоко воздействовать на человека, который им подвергается, учитывая, в частности, и культурный фактор.

**6. Санкции за нарушения гуманитарного права имеют некоторые существенно важные общие особенности независимо от обстоятельств.**

– Для лица, совершившего нарушение, санкции должны быть неотвратимыми, то есть наступать автоматически независимо от того, кем нарушитель является. Иными словами, каждый нарушитель должен знать, что за совершенные деяния придется расплачиваться.

– Чтобы санкции были эффективными, они должны применяться как можно скорее после нарушения (необходимость скорейшего отправления правосудия). Первоначальное реагирование должно быть незамедлительным независимо от того, будет ли оно представлять собой сочетание дисциплинарных и судебных мер или нет.

– Санкции следует применять, соблюдая принцип равенства во всех его аспектах. Подход ко всем нарушителям должен быть одинаковым и не должен зависеть от того, к какой группе они принадлежат.

– Решение о санкциях должно выноситься как можно ближе к месту совершения преступления и к тому месту, где они должны оказать свое действие. Поэтому международное правосудие должно стремиться укреплять потенциал внутригосударственной юстиции, а его использование в любом случае должно быть лишь временной и дополнительной мерой.

– Перенесение судебного разбирательства в другую страну следует рассматривать как самую крайнюю меру, которая должна дополняться механизмом привлечения внимания общественности на местах.

**7. Помимо тяжести преступления, при выборе санкции следует учитывать и другие моменты, в том числе связанные с конкретными обстоятельствами и личными качествами преступника (индивидуализация).**

– Совершенно необходимо, чтобы санкции были соразмерны тяжести преступления, чтобы ни у потерпевших, ни у совершивших преступление не возникало непонимания и ощущения, что они стали жертвами несправедливости. Соразмерность в таких случаях является гарантией для всех сторон.

– Судье надлежит применять целостный подход и учитывать все факторы, которые привели к совершению противоправного деяния.

– Таким образом, принцип соразмерности подразумевает понимание сложного соотношения между несколькими переменными, которые судьи должны учитывать, чтобы не допускать никаких перекосов.

– Санкции должны применяться с учетом личных особенностей каждого преступника, что подразумевает индивидуальный подход к каждому нарушению.

**8. Чтобы санкции эффективно выполняли свою профилактическую функцию в каждом конкретном обществе, необходимо предавать их гласности и принимать меры для распространения информации о них.**

– Эффективность санкции зависит от скорости ее применения и от того, насколько широкую огласку она получила, как в отношении самого нарушителя, так и в отношении группы.

– Обязанность распространять информацию имеет определяющее значение, так как именно благодаря информационно-просветительской деятельности люди узнают, что такое серьезное нарушение и какие последствия оно за собой влечет.

– Чтобы норма и обоснование санкции были эффективными, они обязательно должны быть ясными. Обоснование должно включать в себя аргументацию, обусловившую применение санкции и ее выбор, а также отражать процесс, приведший к вынесению судебного решения о санкции.

**9. Чтобы весь процесс был как можно более эффективным, целью различных механизмов применения санкций (уголовных или иных) должно быть взаимное усиление.**

– Эти механизмы должны быть основаны на четко прописанных нормах, определяющих, каких критериев необходимо придерживаться для обеспечения беспристрастности, независимости, публичности и соблюдения стандартов, гарантирующих справедливое судебное

разбирательство, включая вынесение приговора.

– В связи с большим количеством разных источников санкций (юрисдикционные, дисциплинарные, традиционные и иные) необходимо четкое распределение полномочий между различными органами.

– Это особенно важно для систем, в рамках которых сочетаются судебные и юрисдикционные меры. Взаимодополняемость должна в первую очередь обеспечивать эффективность. При этом следует избегать дублирования механизмов.

– В связи с этим, следует также исследовать возможности механизмов традиционного правосудия, в то же время, обеспечивая соблюдение вышеуказанных критериев.

**С. Элементы, относящиеся к нарушителям**

**10. Санкции должны приводить к признанию нарушителями своей ответственности за нарушение гуманитарного права и тем самым способствовать осознанию обществом в целом значения определенных событий, затронувших его.**

– Как минимум, осуществляемый процесс должен не оставить соответствующему лицу иного выбора кроме признания своей ответственности и обеспечить соответствие санкции степени его ответственности за совершенные нарушения.

– Помимо указанного выше, этот процесс должен, насколько возможно, позволить правонарушителю выразить сожаление по поводу содеянного и дать ему возможность попросить прощения.

**11. Подчиненным должна быть дана возможность понять последствия своих деяний и признать себя ответственными за них.**

– Необходимо разработать кодексы поведения, включающие простые нормы, предусматривающие такие практически осуществимые виды поведения, которые бы обязательно приводили к соблюдению принципов и норм гуманитарного права, и последствия несоблюдения данных принципов.

– Необходимо, чтобы все были проинформированы о своих правах и обязанностях в связи с приказом, который является заведомо или явно незаконным, и о соответствующих последствиях.

– Надлежит разработать оперативные механизмы, позволяющие подчиненным

получить разъяснения относительно полученных ими приказов, в частности, когда они считают, что полученный приказ неясен или является явно незаконным.

– Подчиненные не могут ссылаться на приказ начальника как на основание, освобождающее их от ответственности.

**12. Санкции должны применяться в первую очередь к командирам, ответственным за массовые преступления.**

– Санкции не должны быть связаны исключительно с непосредственным характером участия в совершении правонарушения, они должны также учитывать степень ответственности в соответствии с отданным приказом.

– Ответственность военных командиров, гражданских начальников и высокопоставленных лиц не ограничивается отданными ими приказами, но распространяется также на недостаточно строгий контроль и некачественную подготовку.

– С практической точки зрения чрезвычайно важно четко определить порядок подчиненности и те меры, которые, как можно разумно ожидать, будут приниматься на каждом из его уровней.

**13. Роль подстрекателей должна быть точно определена и должна повлечь за собой соразмерную ответственность.**

– Ответственность подстрекателей за создание условий, способствующих нарушению международного гуманитарного права, в том числе посредством демонизации противника и оправдания преступлений против него, должна быть недвусмысленно признана.

**14. Для того чтобы достичь своей цели, санкционный процесс в целом должен осуществляться с одобрения потерпевших и учитывать соображения социальной справедливости.**

– Нарушитель не может быть подвергнут санкции без предварительного выяснения

истины (приговор не выносится на основе недостаточных доказательств или по аналогии) и соответствующего возмещения вреда потерпевшим.

– Участие потерпевших и общества в целом в процессе отправления правосудия позволит повысить доверие к этому процессу и адаптировать его к местным условиям.

– Правосудие переходного периода, отводящее центральное место потерпевшему, позволяет расширить классические рамки санкций, интегрируя иные аспекты, которые, однако, не следует путать с основным смыслом санкций.

– Следует признать роль потерпевших в уголовном правосудии, однако их участие не должно распространяться на вынесение приговора.

Октябрь 2008 г.