

Таким образом, даже столь краткий анализ спорной терминологии, касающийся определения преступлений против человечности, содержащийся в Комментариях к Проекту статей, демонстрирует их бесспорную важность для унификации уголовного законодательства государств, предотвращая безнаказанность исполнителей столь тяжких преступлений при привлечении их к ответственности национальными судами.

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА *DUE DILIGENCE* В КОНТЕКСТЕ МЕЖДУНАРОДНОЙ ТОРГОВЛИ ОРУЖИЕМ

Талерёнок А. В., Белорусский государственный университет

Обязательство должной осмотрительности (*due diligence*) представляет собой обязательство в международном праве, в соответствии с которым государства должны придерживаться определенных поведенческих стандартов по оценке рисков возможного нарушения своих международных обязательств посредством своей деятельности. Практика закрепления такого обязательства получила широкое распространение в таких отраслях международного права, как международное инвестиционное, налоговое, экологическое и гуманитарное право.

Due diligence означает обязанность обеспечить не результат, а должное поведение государств, которое должно предусматривать принятие всех возможных разумных мер для предотвращения возникновения нарушения государством основного обязательства.

Одна из особенностей обязательства *due diligence* — это его контекстуализированный характер. Данное свойство объясняется тем, что в каждом конкретном случае соблюдение должной осмотрительности может выражаться в совершенно разном поведении государств и выбор его зависит от специфики охраняемых интересов, экономического развития государства, информированности и наличия у данного государства возможностей для проведения оценки рисков. Можно утверждать, что *due diligence* обладает определенной правовой гибкостью и сохраняет для государств значительную дискрецию в выборе мер и средств по обеспечению должной осмотрительности в осуществлении своей деятельности.

Выполнение обязательства должной осмотрительности (*due diligence*) при организации и осуществлении поставок вооружений выражается в выборе добросовестного контрагента с целью предотвращения передачи стрелкового оружия, которое будет способствовать грубым нарушениям международного права в государствах-получателях. В Докладе Управления Верховного комиссара ООН по правам человека «Влияние поставок вооружения на пользование правами человека» (документ ООН *A/HRC/35/8*) выражена обеспокоенность тем, что поставки оружия и потенциальное или фактическое использование поставляемого оружия могут оказывать прямое или косвенное, положительное или отрицательное влияние на осуществление прав человека.

В существующих международных документах, регулирующих поставки оружия, необходимые требования по соблюдению обязательства должной осмотрительности включены в общую позицию Совета Европейского Союза (документ 2008/944 / *CFSP*) и в Договор о торговле оружием ООН 2013 г. (вступил в силу в 2014 г.) (далее — Договор), требуя от государств проведения оценок рисков (аналогичных оценкам воздействия на окружающую среду) в процессе принятия решения о передаче вооружений, когда это вооружение все еще находится под контролем передающего государства. Договор обязывает государства осуществлять оценку экспорта, при необходимости выработать меры по минимизации ущерба и не экспортировать оружие при наличии «безусловного риска» того, что оружие может быть использовано для нарушения гуманитарных норм или поощрения терроризма. Следует учитывать, что, согласно Договору, на правительства возложена обязанность определять вероятность попадания оружия к «третьим сторонам», в частности, к повстанческим и террористическим группировкам.

В данном контексте ключевыми положениями Договора являются статьи 6—8. Значение статей 6 и 7 настолько велико, что подписавшие или ратифицировавшие Договор государства могут заявить о том, что они будут применять их на временной основе до вступления в силу Договора. Пункт 3 статьи 6 в абсолютном смысле запрещает любую передачу обычных вооружений, «если на момент принятия решения о выдаче разрешения государство-участник обладает достоверным знанием о том, что эти вооружения будут использованы для совершения актов геноцида, преступлений против человечности, серьезных нарушений Женевских конвенций 1949 г., нападений на гражданские объекты или гражданских лиц, которые пользуются защитой, или других военных преступлений, как они определены в международных соглашениях, участником которых оно является». Факт принятия решения подтверждается выдачей оружейной экспортной лицензии. Кроме того, запрещены поставки оружия в нарушение оружейных эмбарго Совета Безопасности ООН или иных международных обязательств.

С другой стороны, согласно Договору государство, выступающее в роли импортера, должно обеспечивать соблюдение обязательства должной осмотрительности. В соответствии со ст.8 государство-импортер «принимает меры для обеспечения того, чтобы в соответствии с его национальными законами надлежащая и относящаяся к делу информация предоставлялась государству, выступающему в роли экспортера» этому государству провести свою оценку риска нарушения прав человека. Добросовестное выполнение данного обязательства подтверждается, как правило, выдачей сертификата конечного пользователя (документ, подтверждающий конечную цель использования вооружений). Если после проведения такой оценки и рассмотрения доступных мер смягчения риска государство, выступающее в роли экспортера, определяет наличие значительного риска возникновения любого из вышеуказанных негативных последствий, оно не дает разрешения на осуществление экспортной операции, что означает отказ в выдаче экспортной лицензии. Кроме того, важно отметить, что в пункте 7 статьи 7 Договора государству, выступающему в роли экспортера, «рекомендуется» провести переоценку разрешения, если оно «получает новую информацию».

Таким образом, очевидно, что обязательство *due diligence*, вытекающее из вышеуказанных положений Договора, выполняет важную функцию по обеспечению исполнения основных обязательств государств. Проблемным аспектом остается лишь воля государств выполнять принятые на себя обязательства добросовестно, в соответствии с международным правом.