



ОГОВО́РКА МА́РТЕНСА

Авторы: К. А. Бекашев

ОГОВО́РКА МА́РТЕНСА, в международном гуманитарном праве положение о том, что даже если то или иное положение прямо не предусмотрено статьями действующего права, в ситуациях вооружённых конфликтов сторонам необходимо в первую очередь руководствоваться принципами гуманности, человечности и здравого смысла.

Сформулирована рус. юристом и дипломатом Ф. Ф. *Мартенсом* в 1899 на 1-й Конференции мира в Гааге при обсуждении проекта Конвенции о законах и обычаях сухопутной войны. В целях компромисса Мартенс предложил включить в преамбулу этой конвенции следующее положение: «Впредь до того времени, когда представится возможность издать более полный свод законов войны, Высокие Договаривающиеся Стороны считают уместным засвидетельствовать, что в случаях, не предусмотренных принятыми ими постановлениями, население и воюющие стороны остаются под охраною и действием начал международного права, поскольку они вытекают из установившихся между образованными народами обычаев, из законов человечности и требований общественного сознания». В дальнейшем оно стало называться О. М., которая с незначит. изменениями в духе времени была включена в преамбулу Конвенции ООН о запрещении или ограничении применения конкретных видов обычного оружия, которые могут считаться наносящими чрезмерные повреждения или имеющими неизбирательное действие, 1980, в ст. 63/62/142/158 соответственно четырёх Женевских конвенций 1949 и в Протоколе I (1977) к Женевским конвенциям, касающемся защиты жертв междунар. вооруж. конфликтов. Сходная формулировка содержится и в Протоколе II о запрещении или ограничении применения мин, мин-ловушек и др. устройств.

Воен. трибунал США в Нюрнберге в 1948 по делу Круппа отметил, что О. М. — это нечто большее, чем благое пожелание. Она представляет собой общее положение, превращающее обычаи, установившиеся во взаимоотношениях между цивилизованными нациями, законы гуманности и требования обществ. сознания в правовое мерило, применяемое там и тогда, где и когда конкретные положения конвенции не охватывают конкретные случаи.

На О. М. ссылался Междунар. суд ООН при выработке в 1996 консультативного заключения относительно законности угрозы ядерным оружием или его применения.

В междунар. гуманитарном праве О. М. является отд. нормой, причём нормой *jus cogens*. При отсутствии в междунар. гуманитарном праве нормы, адекватной сложившейся ситуации, необходимо обязательное обращение к О. М. с целью выработки решения, отвечающего сложившейся ситуации. Таким образом, О. М. обеспечивает постоянную связь норм междунар. гуманитарного права в сфере защиты личности и является отправной точкой развития этой отрасли междунар. права.

Литература

Лит.: Пустогаров В. В. Ф. Ф. Мартенс – юрист, дипломат. М., 1999; он же. Оговорка Мартенса – история и юридическое содержание // Право и политика. 2000. № 3; Хенкертс Ж.-М., Досвальд-Бек Л. Обычное гуманитарное международное право. Нормы. М., 2006; Сассоли М., Бувье А. Правовая защита во время войны. М., 2008. Т. 1.