3. IKASGAIA. NAZIOARTEKO LEGEZKONTRAKO EGINTZA BATEN AURREAN NAZIOARTEKO ERANTZUKIZUNA (II)

1. NAZIOARTEKO KOMUNITATEAREN **FUNTSEZKO INTERESEN BABESA** eta Estatuaren nazioarteko erantzukizuna.

2. ESTATU BATEN **INPLIKAZIOA** beste Estatu baten nazioarteko legezkontrako egintza batean.

3. Legezkontrakotasuna **BAZTERTZEN** DUTEN INGURUABARRAK. Arazoen azterketa.

4. Nazioarteko legezkontrako egintzaren efektuak. Kaltearen **ERREPARAZIOA** eta erreparatzeko erak.

\* V. ERANTZUKIZUN ESKAERA

1.- NAZIOARTEKO KOMUNITATEAREN **FUNTSEZKO INTERESEN BABESA** eta Estatuaren nazioarteko erantzukizuna.

* **Hasieran**: NZB-a eta jurisprudentziak **jarrera kontrakoa** zuten *erga omnes* izan zitezkeen obligazioekiko
* **Aldaketa**:
	+ **1969ko VH-ak** *ius cogens* arauen existentzia onartzen du.
	+ ***Barcelona Traction***: *erga omnes* diren arau inperatiboen existentzia onartzen du
* NZB-an nazioarteko **“krimenen” eta “delituen” arteko ezberdintzea…**
	+ **“*Nazioarteko krimena*”:** “*el hecho internacionalmente ilícito resultante de una violación por un Estado de una obligación internacional tan esencial para la salvaguardia de intereses fundamentales de la Comunidad internacional que su violación está reconocida como crimen por esa Comunidad en su conjunto*”.
	+ Besteak ***delituak*** lirateke
* **Baztertu** egiten da nazioarteko krimenen nozioa artikuluen proiektutik
* **Azkenean**, 2001eko artikuluen proiektuak jasotzen duena: “***nazioarteko zuzenbide orokorreko arau inperatiboetatik eratortzen diren obligazioen urraketa larriak***” (40.1 art.)
* Beraz:
	+ Nazioarteko zuzenbide orokorreko **arau inperatiboetatik** eratortzen diren **obligazioen** urraketa
	+ Urraketak **larria** izan behar du (eskala eta izaera kontutan hartuz). Larria da, obligazioaren ez-betetze *nabarmena* (flagrante) eta *sistematikoa.* (40.2 art.)
* *Ez dira adibideak jasotzen*, **baina** aipatu izan ziren: agresioa, esklabutza, genozidioa, arrazarengatiko diskriminazioa, *apartheid-a*, tortura, herrien libre determinazio eskubidearen urraketa...
* Horrelako urraketek **ondorio bereziak**: (41 art.)
	+ Estatuek (denek) *kooperatu egin behar dute urraketari amaiera jartzeko*
	+ Estatuek *ez-egiteko obligazioa* dute:
		- Urraketaren ondorioz *sortzen den egoera* **ez dute aintzatetsi behar** eta
		- **Egoera mantentzeko laguntzarik ezin** dute eman
* *Salbaguardia klausula:* ondorio orokorrak ere bai…: obligazioa betetzeko betebeharra; legezkontrako egintzaren amaiera eta erreparazio edo konponketa. (41.2)
* 48.1.b) art.ak dio **Estatu guztiek dutela legitimazioa** Estatu baten *nazioarteko erantzukizuna eskatzeko.*

2.- ESTATU BATEN **INPLIKAZIOA** beste Estatu baten nazioarteko legezkontrako egintza batean.

**a. Estatu baten parte hartzea beste Estatu baten nazioarteko legezkontrako egintza batean**

**(16.art)**

* Estatu baten jokabidea, zalantzarik gabe, **legezkontrakoa** da nazioarteko ordenamenduarentzat.
* Beste Estatu batena, bere jokabidea bakarrik aintzat hartuz, **baliteke legezkontrakoa ez izatea. Lagundu** egitendu legezkontrako egintza **burutzen**

(Artikuluen proiektuko **16. art.a).**

* Laguntza edo asistentzia dela-eta erator daitekeen **erantzukizuna hiru zentzutan mugatzen du**:
	+ Estatuak *kontziente izan* behar du *lagundua den Estatuaren jokabidea legezkontrakoa* egiten duten zirkunstantziena.
	+ Laguntza *egintza egitea errazteko nahiarekin* ematen da
	+ Egintza berdin-berdin izango zen *legezkontrakoa laguntzen duen Estatuak egin izan balu*.

**b. Estatu baten erantzukizuna beste Estatu batek eginiko legezkontrako egintza batengatik**

* Aurreko supostuan nazioarteko legezkotrako bi egintza; Kasu honetan, **legezkotrako egintza bakarra** dago, *Estatu bakarrari egotzi dakiokeena.*
* Estatu baten **inplikazioak**, bestearen egintzagatik sortzen den erantzukizuna azken honi egoztea dakar.
* **Inplikazioa erator daiteke** **bi bidetatik**:
	+ Zuzendaritza edo kontrol ahalmenetik. Egintza burutu duen Estatuaren jardueraren gainean (dependentziazko nazioarteko harremanak, Estatu federalak, Estatu okupatzailea eta okupatua…) **(17. Art.)**.
	+ Hertsapen edo koakziotik. Estatuak ez du bere subiranotasunaren egikaritza librean jarduten (menekotasun aldizkakoa) **(18 art.)**

3.- Legezkontrakotasuna BAZTERTZEN DUTEN INGURABARRAK. Arazoen azterketa.

**a. Sarrera**

* Erantzukizunak, nazioarteko obligazio baten urraketaren zehapen gisa, SUBJETUAREN BORONDATE LIBREA aurresuposatzen du. Hau da, urraketa estatuaren borondatez eman da.
* Lehen ataleko V Kapituluak arautzen dtu “legezkontrakoasun baztertzen duten zirkunstantziak” (20.-27.-art)
	+ Sei zirkunstantzia. Galatazi egiten dute jokabide bat legezkontrako fisa kalifikatzea.
* ***Ius cogens* arauei dagokionez** kontutan hartzeko da **26 art.ak** dioena:
	+ Sei *zirkunstantzia hauek ez dute balioko Estatu baten jokabidearen legezkontrakotasuna baztertzeko*, baldin eta jokabide hori bat ez badator nazioarteko zuzenbide orokorreko arau inperatibo batetik eratortzen den obligazio batekin.

**Zein inguruabarri buruz ari gara?**

*(NZB-aren artikuluen proiektua*, 2001. 20-27 artk.*)*

* Atzerriko empresa baten legezkontrako desjabetze baten aurrean, enpresaren nazionalitateko Estatuak bi Estatuen artean indarrean dagoen kooperazio ekonomikorako Tratatua betetzeari uzten dio. KONTRANEURRIAK (22.art)
* Estatu batek beste Estatu baten portuetarako sarrera blokeatzen du militarki, beste Estatu horrek, aurrez, lehenengoaren lurraldean dagoen mugaldeko hiri bat bonbardeatu duenean. LEGEZKO DEFENTSA (21.art)
* Estatu batek bere kostaldean hondoa jota dagoen atzerriko petroliontzi bat bonbardeatzen du, itsas ingurumena modu larrian kutsatzen ari den petrolioa erretzeko asmoz. PREMIAZKO EGOERA (25.art)
* Itsasontzi militar batetako kapitainak, ekaitzaren aurrean, itsasontzia atzerriko portu batean sartzen du horretarako baimenik eskatu gabe. ARRISKU EXTREMOA (24.art)
* Estatu batek baimena ematen die beste Estatu baten poliziei bere lurraldean atxiloketak burutzeko. BAIMENA (20.art)
* 1915ean Gobernu greziarrak faro bat errekisatu zuen; faroa enpresa frantziar baten jabetzekoa zen. Faro hau bonbardeo turkiarrek gerran zehar suntsitu zuten. Gerora, Greziak ez zuen onartu Frantziak luzatu zion indemnizazio eskaera. EZINBESTEKO INDARRA (23.art)

**b. Adostasuna**

* Eskubide baten **titularra den Estatu baten adostasuna**.
* Adostasunak zera dakar: bi subjekturen arteko **akordio bat** eta honek *obligazioa eraginkortasunik gabe* uzten du.
* **Elementu objektiboa falta** delako baztertzen da legezkontrakotasuna.
* **Ongi ezarritako printzipioa** da. (nazioarteko praktikan, jurisprudentzia, baita doktrinan ere)
* Adostasunak **zenbait UKANBEHAR** bete behar ditu: Nazioarteko zuzenbidearen arauen arabera **baliozko adostasuna** izan behar du.
	+ Ezin ditu hurrengo *bizioak edo akatsak* izan: errorea, doloa, ustelkeria eta hertsapena (tratatuen zuzenbidea…)
	+ Izan daiteke *espresua edo isilbidezkoa*: baina argi eta garbia.
	+ *Benetan adierazia* behar du izan. (Ez ustezkoa).
	+ Nazioarte mailan *Estatuari egozgarria* behar du izan
* Adostasunaren **mugak**: Estatuak adostasun horri ezarri nahi izan dizkion *irismen eta iraupenezko mugak*.

**c. Nazioarteko legezkontrako egintza baten aurkako neurriak (22.art)**

* + (Nazioarteko arauen aplikazioa bermatzeko prozeduren gaiarekin loturik… autotutela neurriak eta nazioarteko zehapenak)
* **Estatu baten jokabidea**, nazioarteko obligazio baten kontrakoa, BESTE ESTATU BATEK AURREZ EGIN DUEN NAZIOARTEKO OBLIGAZIO BATEN URRAKETAREN ERANTZUN gisa.
* **Helburua**: Estatu urratzaileak bere obligazioa bete dezan lortzea, *Nazioarteko Zuzenbidea errespeta* dezala. EZ DIRA ERREPRESALIAK
* **Mugak**:
	+ *Urraketa amaitu bada* ezin dira kontra-neurriak hartu*.* (erreklamazioa bai)
	+ *Gelditu behar dira* Estatu urratzaileak Nazioarteko zuzenbidea errespetatzen duenean.
* Kontra-neurriek **ezingo diote eragin** (art. 50):
	+ *Indarraren erabilera* debekatzen duen arauari
	+ *Giza-ekubideen babeserako* ezarritako obligazioei, eta errepresaliak hartzea debekatzen duten izaera *humanitarioko* obligazioei
	+ *Arau imperatiboetatik* eratortzen diren obligazioei.
	+ *Agente, lokal, artxibo eta dokumentu diplomatiko edo kontsularren bortxaezintasuna* errespetatzeko obligazioa
	+ Estatu urratzailearen eta kontra-neurria hartzen duenaren artean aplikagarri diren *gatazken konponketarako edozein prozeduratik* eratortzen diren obligazioak

**d. Ezinbesteko indarra (fuerza mayor) (23.art.)**

* **Eutsi ezinezko indar bat edo ustekabeko kanpo-gertaera bat** dago zeinaren aurka ezin du ezer egin, eta honek Estatu ipintzen du:
	+ Obligazioarekin bat datorren moduan jarduteko **ezintasun material batean,** edo
	+ Bere jokabidea obligazioak eskatzen dionarekin bat ez datorrela **ez ohartzeko moduan.**
* **Faktore erabakigarria** izan daiteke:
	+ *Naturaren gertaera* bat (hondamendi natural bat, eguraldi txarra, lurrikara bat, uholdeak, lehorteak, etabar), edo
	+ *Giza-jarduera baten ondorio* (adibidez, lurraldearen zati baten gaineko kontrolaren galtzea matxinada baten ondorioz…).

Kasu guztietan: nazioarteko **obligazioa betetzeko ezintasun materiala**.

* Ezinbesteko indarraren zirkunstantzia eman dadin **bete beharreko baldintzak**:
	+ Ezinbesteko indarrak eutsi ezinezkoa izan behar du eta kanpo gertaerak objektiboki uste gabekoa. (*aukera errealik ez horren efektuak ekiditeko)*.
	+ Obligazioa duen Estatuak ez du lagundu behar (nahita edo arduragabekeriaz) egoera hori eman dadin.
	+ Ezin da eskatu, Estatuak aurrez onartu badu egoera hori zor zitekeenaren arriskua.

**e. Arrisku estremoa (24.art)**

* Arrisku egoera bat non **Estatuaren organoak ez duen** une horretan **beste biderik** bere burua edo bere zaintza pean dauden pertsonena salbatzeko, ez bada nazioarteko obligazioak eskatzen dionaren kontra jarduten.
	+ **Printzipioz borondatezkoa den jokabidea** da. Beste aukerak baditu.
	+ Hala ere, **ez da aukera aske bat**. (Estatuaren izenean jarduten duen organoak badaki nazioarteko obligazioak esaten dion moduan jardunez gero berak edo bere zaintzapean dauden pertsonek ia ezinbestean bizia galduko dutela edo kalte larriak jasango dituztela).
	+ **Pertsonen bizitzaren** ezinbesteko beharrak babestea du helburu
* **Baldintzak**:
	+ **Proportzionaltasuna:** ekintza edo ez-egite horren artean eta ustez urratu den interesaren artean. Sakrifikatzen den interesak txikiagoa izan behar du.
		- Adibidez: energia atomikoaren indarrez dabilen urpekontziaren matxura, hau portuan sartzen bada bertan lehertzeko arriskua duena…
	+ Obligaturik dagoen Estatuak **ezin du egoera hori sortzen lagundu**.

**f. Premiazko egoera (25.art)**

* Helburua: **arrisku larri eta berehalako** baten mehatxu pean den **Estatuaren funtsezko interes bat babestea.**
	+ Bakea
	+ Biztanleriaren zati baten biziraupena
	+ Ingurugiroaren mehatxua
	+ Sistema ekonomikoaren martxa onaren kontrako mehatxu larriak
	+ Oinarrizko zerbitzuen funtzionamendua (etab.)
* **Jokabide hori** funtsezko interesa babesteko modu edo **bitarteko bakarra** izatea Estatuarentzat. (baina Estatuak bere borondatez hartzen duen erabakia da)
* **Proportzionaltasuna**: hirugarren Estatu baten edo nazioarteko komunitatearen funtsezko interes bati ezin dio eragin.
* Estatuak **ezin du**, bai bere borondatez edo arduragabekeriaz, **lagundu edo eragin premiazko egoera** hori sortzen.

**g. (lege) Bidezko defentsa**

* “*La ilicitud del hecho de un Estado queda excluida si ese hecho constituye una medida lícita de legítima defensa tomada de conformidad con la Carta de las Naciones Unidas*”.
* Bidezko defentsaren **definizioa**? Ez da ematen…
	+ Aurretiazko eraso armatua
	+ Erantzun proportzionala
	+ Berehalako erantzuna
	+ Beharrezko erantzuna
	+ Behin-behinekoa eta subsidiarioa den erantzuna (SK)

4.- Nazioarteko legezkontrako egintzaren efektuak. Kaltearen ERREPARATZEA eta erreparatzerako erak.

**a. Sarrera**

* Legezkontrako egintzak **harreman juridiko berriak** sortzen ditu Estatu *egilearen eta kaltetuaren artean*.
* **Obligazio berriak** sortzen dira:
	+ Legezkontrakotasunaren **amaiera** –urraketaren amaiera- (cesación) (30 art.).
	+ **Errepikatuko ez denaren** segurtasun eta bermeak eskaintzea, zirkunstantzia hala galdatzen badute. (30. art.)
	+ Kaltea **konpontzeko** (erreparatzeko) obligazioa (31. art.)
	+ **(Beste obligazio batzuk**, urratutako obligazioa arau inperatiboetatik eratortzen bada. (41. art.))
* **Erreparazioa edo konpontzea** (*Obligazio nagusia*).
	+ Egindako **kaltea osoki konpontzeko** obligazioa. Kalte *materiala* zein *morala*. (**31. art.)**
	+ Erantzule den Estatuak **ezin ditu bere barne zuzenbideko xedapenak aipatu**, berari dagozkion obligazioen ez betetzea justifikatzeko (**32. art**.)
	+ Arau orokorra: Erreparazioaren bidez **berrezarriko** da, ahal den neurrian, zegoen **oreka**. Egintza kaltegarriak gertatu ez balira egongo litzatekeen egoera berrezartzera bideraturiko neurrien multzoa*.*

**b. Kaltea erreoaratzeko edo konpontzeko erak. Kalte-ordainketa egiteko akordio globalak**

* **Erreparazio erak**. Har daitezke bakarka edo bat baino gehiago konbinatuz – 34. art.)
	+ **Itzultzea** (35. art)
	+ **Kalte-ordainketa** edo indemnizazioa (36. art)
	+ **Ordaina** (satisfacción) (37. art.)

**b.1. *Restitutio in integrum*** edo **itzultzea**

* Erreparazio forma *perfektuena* (**35. art**). Legezkontrako egintza burutu aurretik zengoen **egoera** **berrezartzen** da.
* Legezkontrako egintzaren **ondorioak desagerrarazten ditu**, eragindako *kaltea ezabatzean edo amaitzean*.
* Mugak:
	+ **Materialki posible** izatea
	+ Indemnizazioaren ordez itzultzea egiteak ekar dezakeen onurarekin alderatuz ez dezala **gehiegizko karga** bat suposatu.

**b.2. Kalte-ordaina** edo **indenizazioa**

* Eragindako kaltea *restitutio inintegrum* bidez konpondu **ezin denean**, indemnizazioa emateko obligazioa:
	+ Hau *ezintasun materialarengatik* ematen da(pertsonaren heriotza, ondasunen suntsitzea…),
	+ Hau *ezintasun juridikoarengatik* ematen da(barne arau bat aldatzeko egon daitekeen zailtasuna; karga handiegia delako).
* **Praktikan** posible da indemnizazio **nahiago izatea** itzultzea baino, normalean ez dago inongo arazorik.
* **Kalte-ordaina**:
	+ Finantzieroki ebaluatu daitezkeen kalte guztiak, baita *lucrum cessans*-a (estatuak enpresa desjabetu, enpresa horrek balioa dauka; momentuan duen balio lucro emergente (momentuko kaltea) da, enpresak irabazteari uzten dionean irabazten EZ duena lucro incesante (etorkizuneko irabazia)) ere; biak kontuan hartu beharko dira, eta (ekonomistek kalkulatuko dute honen balioa, bainaarbitro edo epaileak erabakiko du).
	+ “Espeziean itzultzeak izango lukeen balioari dagokion kopuru baten ordainketa”.
* **Atzerritarren jabetzako ondasunei dagokionez**:
	+ Kalte indibidualei dagokionez: kaltea konpontzeko *bitarteko arrunta*.
	+ Kolektiboki eragindako kalteei dagokionez: **Kalte-ordainketak egiteko akordio globalak** (*lump sum agreements*)
		- *Harreman multzo zehazgabe* bat biltzen dute.
		- *Kopuru global bat* (Balio erreala?)

**b.3. Ordaina** *(satisfacción)* **(37.art)**

* Ordaina emateko obligazioa: **kaltea atzera-itzultzearen edo indemnizazioaren bidez konpondu ezin denean**.
* Izan daiteke:
	+ *Urraketaren aitortza*
	+ *Atsekabe adierazpen bat*
	+ *Desenkusa formal bat edo* (gobernuaren adiperazpena ofizial bat…)
	+ *Beste edozein bide edo modu egoki* (erantzuleak zigortzea barne auzitegietan…)
* Ordaina **aholka dezake nazioarteko organo batek** ere (auzitegi batek…)
* **Nazioarteko organo baten adierazpena** (auzitegi batena) ulertu da, *bere horretan*, *eragindako kaltearen ordain gisa*
* **Mugak** (37.3 art.):
	+ Eragindako kalterekin alderatuz **proportzio** bat gordeko du
	+ Ezingo du Estatuarentzat **umiliagarria** edo iraingarria den forma bat hartu

ESTATU **KALTETUA** (42 Art.):

* Erantzukizuna eskatzeko eskubidea du obligazioa dagoelako:
	+ Indibidualki, Estatu horrekiko (edo)
	+ Estatu talde batekiko, zeinaren parte baiten Estatu hori, edota nazioarteko komunitatearekiko, eta obliazioaren urraketak:
		- **Bereziki eragiten** dio Estatu horri, edo
		- Urraketak halako izaera du, ezen **beste Estatu guztien egoera modu sakonean aldatzen baitu**

**KALTETUA EZ DEN** ESTATUAK (48 Art.). Baldintzak:

* + Urraturiko obligazioa **Estatu talde batekiko** dago, zeinaren parte den eskaera egiten duen Estatua, eta taldearen **interes kolektibo bat babesteko** ezarria izan baita.
	+ Urraturiko obligazioa **nazioarteko komunitatearekikoa** denean.
* Zer eska dezake Estatu horrek?
	+ Legezkontrakoaren **amaiera**
	+ Erreparatzeko **obligazioaren betetzea, Estatu kaltetuaren edo urraturiko obligazioaren onuradun direnen interesean**.
* 43, 44 y 45 art.etan ezarritako ukanbehar formalak.
	+ Erreklamazioen **nazionalitatearen ukanbeharra** betetzea (babes diplomatikoaren kasuan)
	+ **Barne errekurtsoak agortzea**, (babes diplomatikoaren kasuan)
	+ Estatu **kaltetuak uko egin diezaioke erantzukizuna eskatzeko eskubideari** espresuki edo bere portaeraren bidez.