

EULEC

Prof. Dr. G.A.M. Strijards

Freedom, Security and Justice

www.eulec.org



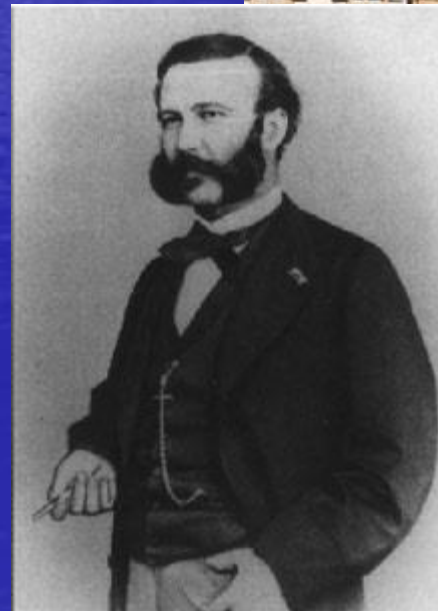
Text: In commemoration of the salute of the Flag of the United States fired in this fort on 10 November 1776 by Order of Johannes de Graaff, overnorn of st. Eustatius, in reply to a national gun-salute fired by the U.S. Brig-of War "Andrew Dorea" under captain Isaiah Robinson of the Continental Navy. Here the sovereignty of the U S A was first formally

Text: In commemoration of the salute of the Flag of the United States fired in this fort on 10 November 1776 by Order of Johannes de Graaff, overnorn of st. Eustatius, in reply to a national gun-salute fired by the U.S. Brig-of War "Andrew Dorea" under captain Isaiah Robinson of the Continental Navy. Here the sovereignty of the U S A was first formally

Text: In commemoration of the salute of the Flag of the United States fired in this fort on 10 November 1776 by Order of Johannes de Graaff, overnorn of st. Eustatius, in reply to a national gun-salute fired by the U.S. Brig-of War "Andrew Dorea" under captain Isaiah Robinson of the Continental Navy. Here the sovereignty of the U S A was first formally

Text: In commemoration of the salute of the Flag of the United States fired in this fort on 10 November 1776 by Order of Johannes de Graaff, overnorn of st. Eustatius, in reply to a national gun-salute fired by the U.S. Brig-of War "Andrew Dorea" under captain Isaiah Robinson of the Continental Navy. Here the sovereignty of the U S A was first formally

- Conventions
 - Treaties
 - Courts
 - Tribunals
-
- And the host Country



Henri Dunant in 1901
Nobel Peace Prize

Impact on the work of the national judiciary

- The position of the Dutch judiciary in relation with international courts seating in The Hague.
- Maxime of Boutros Boutros Ghali during the fiftieth anniversary of the United Nations (1995):



- THE HAGUE,
LEGAL CAPITAL OF THE





BOS. & HERZ. - BOSNIA AND HERZEGOVINA
C.A.R. - CENTRAL AFRICAN REPUBLIC
CRO. - CROATIA
CZ. REP. - CZECH REPUBLIC
EST. - ESTONIA
F.Y.R.O.M. - THE FORMER YUGOSLAV
REPUBLIC OF MACEDONIA
LAT. - LATVIA
LITH. - LITHUANIA
SLO. - SLOVENIA
SLOV. - SLOVAKIA
U.A.E. - UNITED ARAB EMIRATES

Mont. - Montenegro
Ser. - Serbia

Dutch Government:

- The Hague,
Legal capital of the world,
- One of the dearest aspirations of the Government
 - Dutch Constitution:
"To promote the development of international law and the international legal order is a mandatory task of the Government."
(article 90: The Government promotes the development of international legal order)
- The Government considers it as a duty to host international Courts and Tribunals.



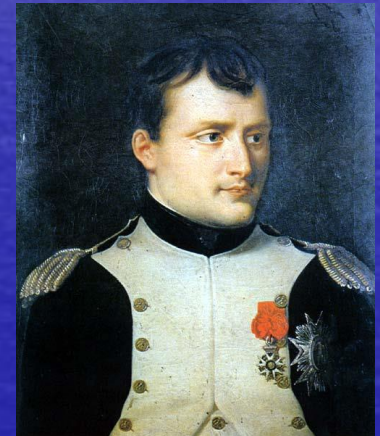
International substantive criminal law in development



- From transformative law to self executing law

Vóór het Wener congres (1814)

- International law directly working at the domestic level as a matter of course
 - Overall based on natural, customary law
 - Treaty law only subsidiary source of law



Napoleon
and his Waterloo

∞

Leading persona tijdens het Wener Congres

- Metternich (Oostenrijk):
legalistische restauratie
- Castlereigh (UK):
verdragsrecht
enige basis voor internationale verbintenissen
- Congres van Wenen ∞



Na het Wener congres

- Interstatelijk recht:
 - Geschreven recht
 - Alleen verbindend indien erkend door de staten.
 - Nationale transformatie in wet beslissend



Dualisme

is een gevolg van
extreme nationale legaliteitsprincipes

Als gevolg van
absoluut nationaliteitsprincipe

Codificatie van

Oorlogsstrafrecht en internationaal
humanitair recht – in het internationale
strafrecht – is onontbeerlijk:

Verdragsrecht kan nooit zelfwerkend zijn.

Eerste grote poging 1899

∞

Vredesconferenties ∞

- 1869 Genève: Zee-oorlogen ∞
- 1899 Eerste Haagse Vredesconferentie ∞

– Poging het ius in bello te codificeren

- verbod op gifgassen
- Dum-dum kogels
- Bombarderen uit ballons
- Civiele represailles

Ius ad bellum,
blijkt oncodificeerbaar:

Staten willen zich niet binden ∞



Kaiser Wilhelm II ∞



Tsaar Nicolaas II

Koningin Wilhelmina ∞

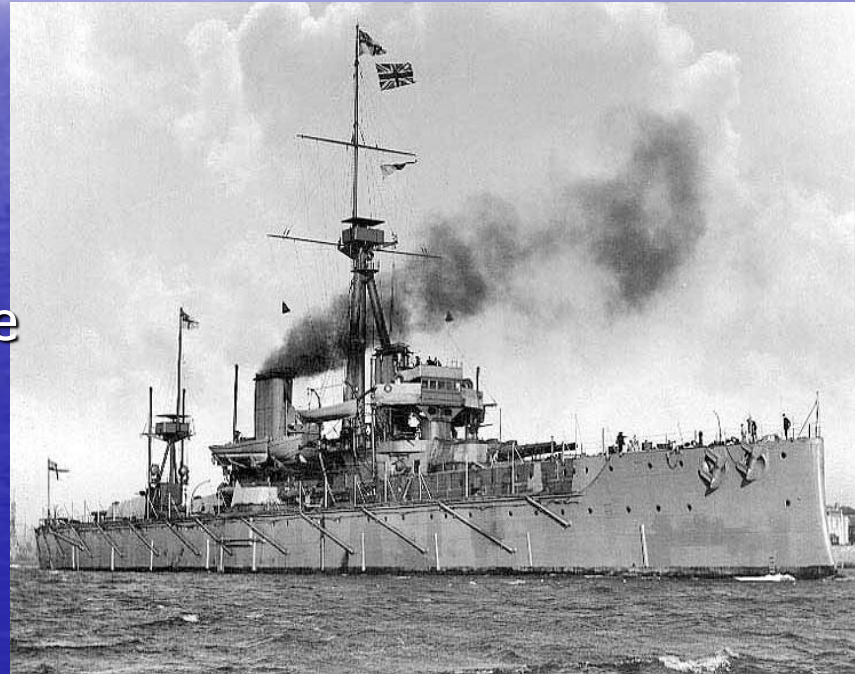


Ius ad bellum (1899)

- Aanvalsoorlog is een soevereine daad
- Arbitrage onaanvaardbaar
- Moratorium van 10 jaar onaanvaardbaar voor Duitsland, dat een moderner en slagkrachtiger leger heeft dan Rusland, ∞
zoals,
 - 6-schots karabijnen
 - Mitrailleur compagnieën
 - Rookloos kruit
 - Artillerie op 5000 meter
 - Terugstootloze vuurmond (veldartillerie) ∞

1899 en volgende jaren:

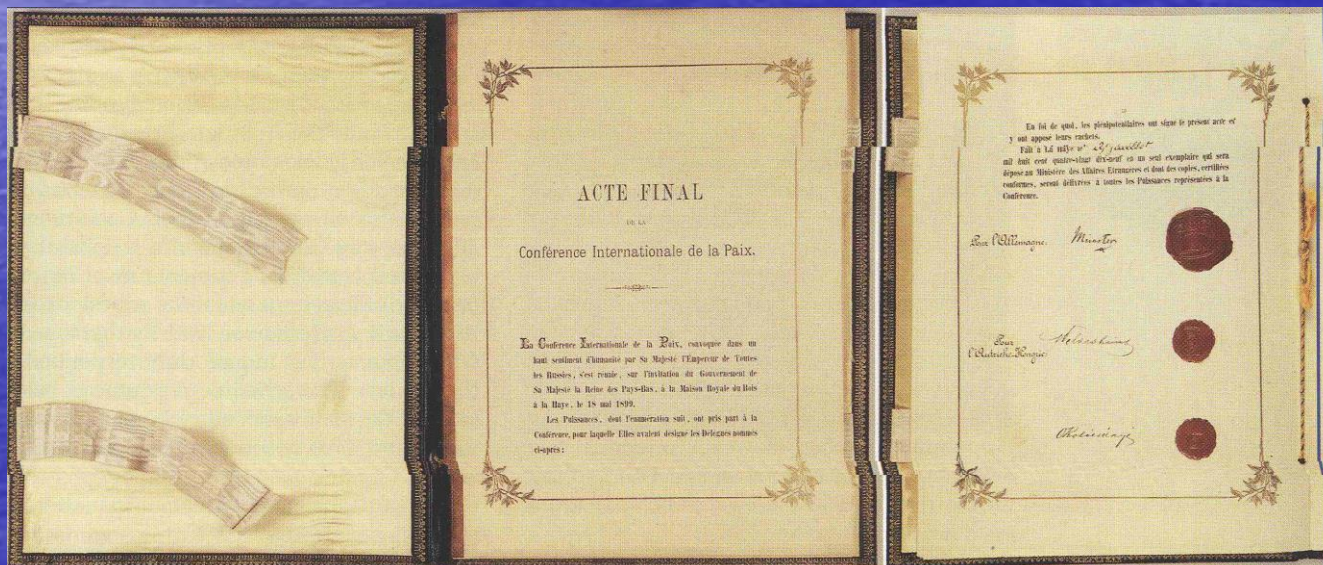
- U-boten
- Mitrailleur compagnieën
- Zeppelins
- Lange afstand geschut
- Brisant granaten, vertraagde ontsteking
- 14 inch geschut op Dreadnoughts
- Universele dienstplicht



Kortom,
Europa bewapent zich ∞

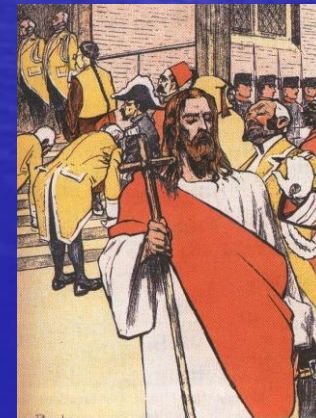
Dutch tradition (2)

- The Dutch Government offered (1899) The Hague as seat of the International Court of Arbitration.
- Thus prompting positive jurisdictional conflicts between that Court and national Courts at the domestic level.



Oorlogsdreiging

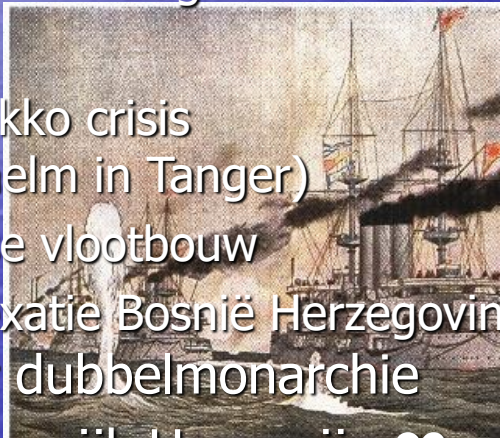
- Noodzaak codificatie **ius in bello** evident
- Landoorlogreglement 1907
 - onderworpen aan nationale legaliteit
 - strafbaarstelling moet nationaal gecodificeerd worden
 - Slecht beperkte codificatie voor de regels voor oorlogsvoering
- Duitsland en UK onttrekken zich
- ERGO:
 - Territoriale differentiatie
 - Vacua iuris
 - Jurisdictie conflicten
 - ∞



Christus geweigerd bij Vredesconferentie:
"hij heeft geen eigen leger"

Oorlogsdreiging en conflicten

- Russisch-Japanse oorlog 1905
 - Aanslag op Port Arthur
 - een artillerie en materiaal slag



- Marokko crisis (Wilhelm in Tanger)
- Duitse vlootbouw
- Annexatie Bosnië Herzegovina door dubbelmonarchie
- Oostenrijk Hongarije ∞



Oorlog 1914 - 1918

- Inval in België door Duitse keizerrijk
- Gasoorlog 1916 rond Ieper
- Onbeperkte duikbootoorlog vanaf 1917
- Massale burger deportaties (Arbeitseinsatz)
- Consequentie:
Landoorlogreglement:
Papieren Tijger
(nationale legaliteits-excessies) ∞



Woodrow Wilson

president Verenigde Staten

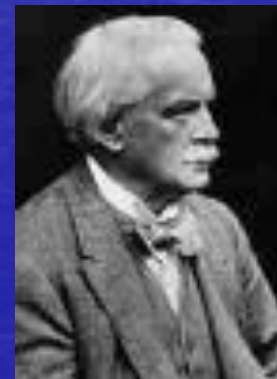
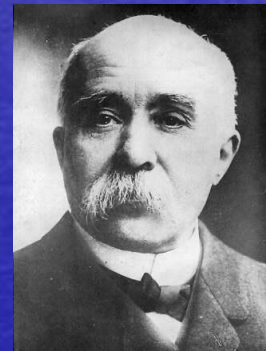
- We hebben een
“wereld rechtsorde” nodig:
 - Een universele rechtstellende autoriteit
 - Mondiale rangorde van rechtsbronnen
 - Een volkenrechtelijk geweldsmonopolie
 - Zelfbestemmingrecht der volkeren
 - Volkomen interstatelijke pariteit
 - Aanvalsoorlog = internationaal misdrijf

Idee Volkenbond (8 januari 1918) ∞



Naar een wereldvrede 1918 ?

- Wilson:
 - Volkenbondstatuut als annex bij vredesverdrag opnemen
- Clemenceau (Frankrijk)
 - Le Boche payera
- Lloyd George (UK) verwerpen het idee.
 - Hang the Kaiser
- Kortom:
- Wilsons idee verworpen ∞



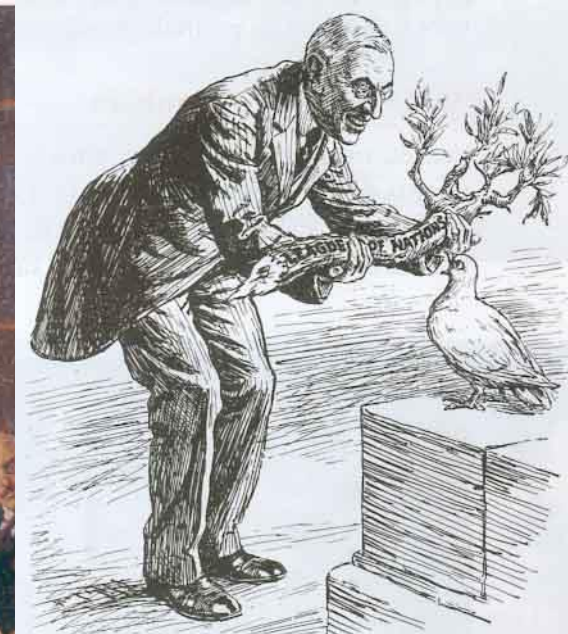
Wilhelm II Gastland

Vredes-constructie na 1918

- Verdrag van Versailles 1919
 - Duitsland moet zoveel mogelijk vernederd worden: Duitsland heeft als staat "DE SCHULD" ∞
- Verdrag van Lausanne 1921
- Verdrag van Sèvres 1922

Kenmerken:

- Nieuwe strafbaarstellingen unilateraal toegepast
 - Geen universeel strafhof
 - Geen mondial enforcement power
-
- Volkenbond speelt geen enkele rol:
 - USA verwerpt haar.
 - Duitsland en Rusland worden geweerd als lid. ∞



Niet-geallieerde oorlogsmisdadigers



- Berechting van alle oorlogsmisdadigers die de Geallieerden zouden kunnen aanwijzen.
- Het Reichsgericht zou moeten dienen als "Treuhand" voor de Versailler Verdragspartijen.

<<<

Reichsgericht Leipzig ∞

Volkenbond, de doem van

- Duitsland verlaat de Volkenbond 1933
- Italië en Japan verlaten de bond 1936
- USA heeft nooit deelgenomen (ondanks Wilson)
- Hitler valt Polen binnen 1939 een Armageddon volgt
- Represaille: Dresden

Terug bij AF:

Volkenbond is mislukt ∞



De Volkenbond tandeloos



REAR VIEW.

—Orr in the Chicago Tribune.



WOODROW HASN'T EVEN SENT HER A PICTURE POST CARD.

—Darling in the New York Tribune.

Hitler en Stalin

- Non-aggression pact
- Chamberlain
 - Munchen TS
 - Polen next

Rechtsontwikkelingen WOII

- Atlantisch Charter 1942
recodificatie oorlogsstrafrecht
 - Individuele strafrechtelijke aansprakelijkheid van staats- en regeringshoofden, en militairen met command responsibility
 - Churchill – Roosevelt
- 1945
 - Declaration of Saint James Palace
 - Charter van Neurenberg
 - Charter van Tokyo ∞



Kenmerken

“nieuw” internationaal oorlogsrecht 1945

- Geen recodificatie
- Voornamelijk Angelsaksisch recht:
 - oraliteit dwingend ter zitting;
maar dit is niet te rijmen met simultaan vertaling.
Bijvoorbeeld Neurenberg.

∞

- Interstatelijke pariteit
- Onbekende aansprakelijkheid
 - Conspiracy
 - Waging
 - Command Responsibility
 - Alleen individuele aansprakelijkheid ∞



Verenigde Naties, bij het ontstaan van...

Declaration of San Francisco 1945

- VN moet een rechtsorganisatie worden
- Eigen penal enforcement power
- Een internationaal Crimineel Strafhof (ICC)
- Eigen materieel strafwetboek



Opdracht aan de International Law Commission ∞

Results of WW II

- The world had to wait for a second Armageddon:
World War II.
- As from 1946 the United Nations International Law Commission came forward with several proposals in line with Wilson's ideas.



Werk International Law Commission

- volledig gefrustreerd door Vetorecht van permanente leden Veiligheidsraad en
 - Suez crisis
 - Korea crisis
 - Hongaarse inval 1956
 - Vietnam 1963-
 - ∞



IHL Treaties

- 1864 >> 1906 >> 1929
GC on wounded and sick soldiers
- 1. 1949 Geneva Conventions:– wounded and sick soldiers
(art.49 – 51)
- 2. wounded, sick and shipwrecked
(art. 50 – 52)
- 3. prisoners of war (art. 129 – 131)
- 4. civilian population (art. 146 – 148)

Common Art. 49/50/129/146

- Obligation to enact special legislation
- Obligation to search for persons accused
- Obligation to try such persons or to extradite them

IHL Treaties - continued

- 1977
Protocol Additional I (art. 11, 85) > 2005

Protocol Additional III (art.6) to the Geneva Conventions of 1949
- 1954
Hague Convention on Cultural Property
(art. 28) >
its Second Protocol of 1999 (art. 15)

IHL Treaties - continued

- 1980 CCW – amended (1996) Mines Protocol II (art. 14)
- 1997 Ottawa Convention on Anti-Personnel Landmines (art. 9)

Human Rights Treaties

- 1948 Genocide Convention (art. 4 - 6)
- 1984 Tortures Convention (art.4-9)
- 2000 Optional Protocol to
1989 Convention on the Rights of a Child
(art. 4)
- 2005 Forced Disappearances Convention
(art. 3 – 14)

International Criminal Law Sources establishing Ad Hoc Tribunals

- 1919 Versailles Treaty – dead letter
- 1945 London Agreement > Nuremberg Tribunal
- 1946 military order > Tokyo Tribunal
- 1993 UNSC Resolution > ICTY
- 1994 UNSC Resolution > ICTR

International Criminal Law Source establishing a Permanent Tribunal

- 1998 Rome Statute > International Criminal Court

Importance of 2000
„Elements of Crimes” and
„Rules of Procedure and Evidence”

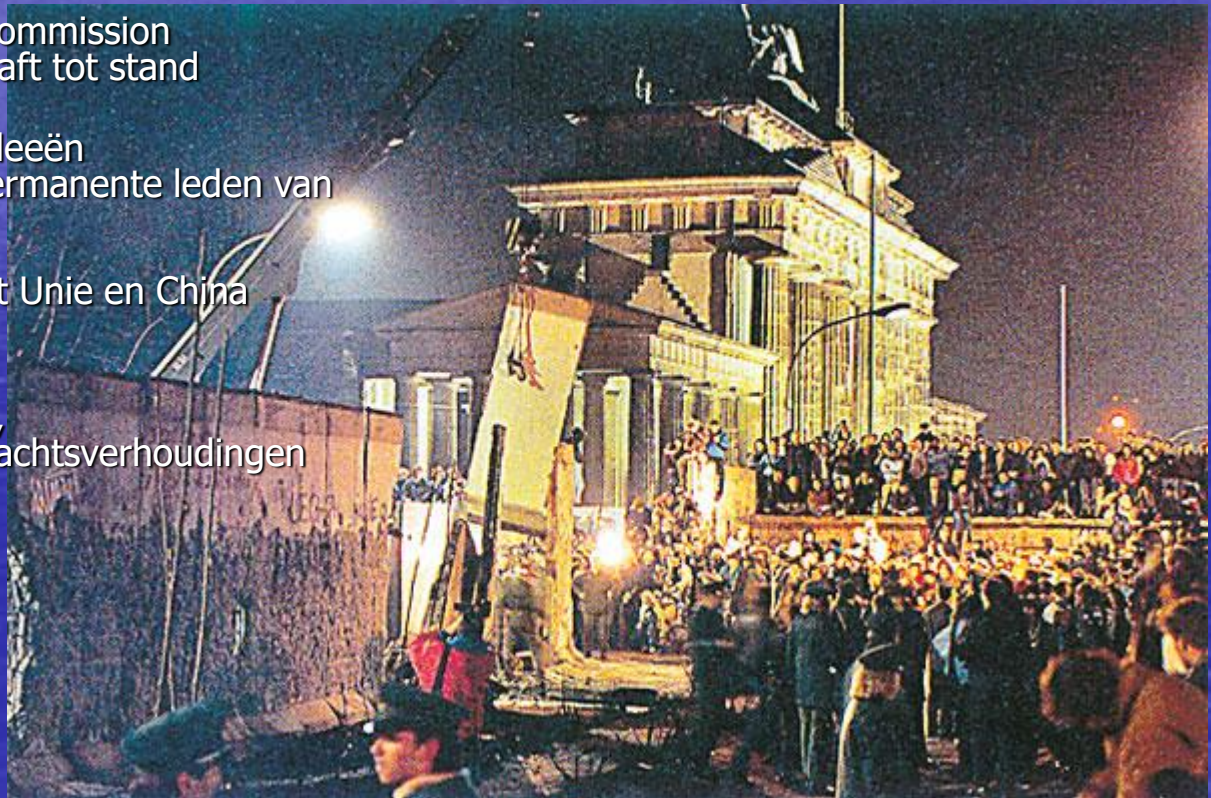
Harriri Taylor gastland

- Jurisdictie transport gastland

VN voortgang

Uitwerking internationale rechtsorde
vanaf 1946

- In de International Law commission komt een consolidated draft tot stand
- Invoering en uitvoering ideeën gefrustreerd door de 5 permanente leden van de Veiligheidsraad:
USA, UK, Frankrijk, Sovjet Unie en China
∞
- 1989 IJzeren Gordijn valt, waardoor verschuiving machtsverhoudingen
∞



Kenmerken ICC tot standkoming

- Nationale legaliteit NIET loslaten
- Geen dwingende rechtshulpverplichtingen
- ICC moet complementair zijn
- ICC geen principaal VN orgaan
- Veiligheidsraad moet actie kunnen verbieden
- Voorkeur voor ad-hoc tribunalen
 - ICTY 1993
 - ICTR 1994
- Gezag van gewijsde afhankelijk van de welwillendheid van de verdragsstaten
∞



ICTY and ICTR

- Established by Security Council Resolution
- Subsidiary Organs of the United Nations
 - To be considered as “measures” under Chapter VII of the UN-Charter (see article 41, first sentence of the Charter: “The security council may decide what measures not involving the use of armed force are to be employed to give effect to its decisions, and it may call upon the Members of the United Nations to apply such measures.”)
 - All countries – including the host State— have to consider those judiciaries as “emanations of their own national judiciaries”
 - These Tribunals enjoy the primacy of their respective jurisdictions in case of positive jurisdictions conflicts
 - Cooperation and statal assistance is mandatory
 - These judiciaries can rely on article 103 of the UN Charter (“In event of a conflict between the obligations of the Members of the United Nations under the present Charter and their obligations under any other international agreement, their obligations under the present Charter shall prevail.”)



ICC ontwikkeling



FAO gebouw Rome

- 1996
Italië biedt een top conferentie aan, met zetel in Rome (kan niet geweigerd worden)
- Onderhandelingen in Rome 1996 – 1998
- USA verzet zich tegen ICC met de NATO als machtsmiddel
- USA wordt weg-geapplaudiseerd (17 juli 1998)
- Verhoudingen met USA blijvend verstoord:
 - gevolg,
meer dan 100 staten hebben de immuniteit van USA-militairen inmiddels gegarandeerd.
∞

ICC ontwikkeling 2

- Verdrag van Rome getekend op 17 juli 1998
- 1 juli 2002: ICC HOF is rechtsmachtvaardig

∞



Deelnemende landen conferentie

ICC kenmerken

- Zelfstandige verdragsorganisatie
- Complementair
- Nationale legaliteit primeert
- "willingness" is beslissend
- Geen universaliteit
- Veiligheidsraad kan acties verlammen ∞
- Angelsaksisch procesrecht
 - Adversarial
 - Orality
 - Corroboration of evidence
 - Geen lex-loci bepaling
 - Procesrecht kan ad libitum gewijzigd worden ∞
- Rechters geïnstalleerd in 2002
een verdachte/ beklaagden tot nog toe
∞



VN

ICC-versnelling

- 1993
Draft van de International Law Commission
naar General Assembly
 - Initiatief van Trinidad Tobago
- Benoeming Ad Hoc Commissie 1993
voor Nederland als expert internationaal strafrecht G.A.M. Strijards
∞

Example: Milosevic

- The defence sought access to the Hague district Court via a preliminary injunction motion for a writ of habeas corpus
- Stipulation: the surrender had been illegal, a breach of article 5 ECHR, the subsequent detention had been unlawful according to Dutch law
- The district Court denied access and the motion, relegating the case to ICTY, being the only competent court



Conflicts with ECHR

- If the pre-trial detention on behalf of ICTY and ICTR prompts flagrant breaches of artt. 3, 5 or 6 ECHR?
 - NO access to
 - the Dutch judiciary
 - or the European Court for Human Rights?
- The jurisprudence of the European Court shows clearly that it considers itself competent to sit on ICTY and ICTR related provisional measures; it will be the host State which is to stand trial



manus ministra

- The host State “manus ministra” of ICTY and ICTR?
As ECHR ratifier?
- No responsibility at all for its pre trial detentional measures?
- What if the medical conditions are unsatisfactory?
What if family or the next of kin sues the host State in a civil procedure for tort?
- Prompting jurisdictional conflicts not easily to be solved
- If the Tribunal is not to be considered as UN-organ, what about the access to the Dutch courts?
- If a person has been surrendered to ICC in flagrant violation of the ICC-Statute (by infringement on the principle of complementarity):
- *no access to the Dutch judiciary at all?*



Disputes with Courts and Tribunals

- What if the ICC pre trial measures are antithetical to human rights treaties (excessive lapse of time, detention conditions not in line with the European Prison Rules)
- No national habeas corpus provision available according to art. 5, second indent ECHR?
- What if the ICC procedures are incompatible with principles of due process as underlying art. 6 ECHR?
- Here, always a triangular relation between
 - host State
 - assembly of States Parties or the recognising State
 - and the international Court or Tribunal itself

Disputes with Courts and Tribunals

- The Host Agreement always contains a provision for the settlement of disputes.
- But what, if the dispute cannot be settled according to the Agreement?
- There is the overarching responsibility of the host State, even in enforcement cases.
- Once, there will be an insoluble conflict between the statal jurisdictional ambit and those of the Courts and Tribunals. We will see as to whether The Hague will be acting as the real LEGAL capital of this world.



- Gastland perikelen
- De laatste paar plaatjes