

Reservations, Declarations, Amendments, Termination, Withdrawal

Binod Kumar Bhattarai

Joint Secretary

MOLJPA

Topic

- Reservations
- Declarations
- Amendments
- Termination
- Withdrawal

सन्धि सम्पन्न गर्ने सम्बन्धी निर्देशिका, २०७६

- “आरक्षण” भन्नाले बहुपक्षीय सन्धिमा हस्ताक्षर गर्दा वा त्यस्तो सन्धिलाई अनुमोदन, सम्मिलन, स्वीकृति वा समर्थन गर्दा कुनै पक्षले सो सन्धिको कुनै प्रावधान आफूलाई लागू नहुने भनी गरेको घोषणा सम्झनु पर्छ र सो शब्दले कुनै पक्षले त्यस्तो प्रावधानको व्याख्या आफ्नो हकमा स्पष्ट गरी गरेको घोषणा समेतलाई जनाउँछ ।

Reservations

Definition: Art 2(1)(d) VCLT

- Reservation as *unilateral statement* (however phrased or named) by S, when *signing, ratifying, accepting, approving or acceding to a treaty, whereby it purports to exclude or modify legal effect* of certain provisions of treaty in their application to that S
 - ***Form + time + effect***
 - ‘Reservation’, ‘declaration’, ‘understanding’, ‘explanation’, ‘observation’ or ‘interpretative declaration’
 - E.g., it does not consider itself bound by’ or ‘on the understanding that’
 - **Reservation upon simple signature? What is its effect?**
- Bilateral (reservation like new proposal) Multilateral: problematic
- Effect of reservation depends whether accepted or rejected by others

Approaches to reservations

- *Absolute Integrity Approach*
 - Reservation rejected if not endorsed by all
- *Universality Approach*
 - Reservation accepted to bind only those that accept
- *Compatibility Test*
 - R rejected if incompatible with object and purpose (OP) of the treaty

Formulation of reservations Art 19 VCLT

- A State or an international organization may, when signing, ratifying, formally confirming, accepting, approving or acceding to a treaty, formulate a reservation unless:
 - (a) the reservation is prohibited by the treaty;
 - (b) the treaty provides that only specified reservations, which do not include the reservation in question, may be made; or
 - (c) in cases not falling under subparagraphs (a) and (b), the reservation is incompatible with the object and purpose of the treaty.

सन्धिमा आरक्षण राख्ने:

- (१) हस्ताक्षर, अनुमोदन, सम्मिलन, स्वीकृति वा समर्थन गर्दा सन्धिमा आरक्षण राख्ने व्यवस्था भएमा देहायको अवस्थामा आरक्षण राख्न सकिनेछः-
 - सन्धिको कुनै व्यवस्था नेपालको संविधान वा प्रचलित कानून अनुकूल नभएमा,
 - सन्धिको कुनै व्यवस्था कार्यान्वयन गर्न नेपालको स्रोत, साधन तथा प्रशासनिक क्षमताबाट नसकिने भएमा, वा
 - सन्धिमा रहेको प्रावधान वा अन्य कुनै आधारमा आरक्षण राख्न उपयुक्त देखिएमा ।
- (२) सम्बन्धित मन्त्रालयले कानून मन्त्रालय र परराष्ट्र मन्त्रालयको सहमति लिएर आरक्षणको मस्यौदा तयार गर्नु पर्नेछ ।
- (३) आरक्षणको मस्यौदा अनुसूची-३ बमोजिमको ढाँचामा तयार गर्नु पर्नेछ ।

आरक्षणको ढाँचा

- Government of Nepal
- Minister for Foreign Affairs
- [RESERVATION]
- I, [.....(name), Minister for Foreign Affairs], HEREBY DECLARE that the Government of Nepal makes the following [reservation] in relation to article(s) [---] of the [title and date of adoption of the treaty]:
 - [Substance of reservation]
- IN WITNESS WHEREOF, I have hereunto set my hand and seal.
- Done at [place] on [date]
- [Signature and title]

आरक्षणको विरोध:

- (१) कुनै सन्धिमा कुनै राष्ट्रले राखेको आरक्षणलाई नेपाल वा नेपाल सरकारले स्वीकार गर्ने वा त्यसै उपर विरोध जनाउने प्रयोजनका लागि परराष्ट्र मन्त्रालयमा जानकारी प्राप्त भएमा परराष्ट्र मन्त्रालयले त्यस्तो जानकारी र जानकारी साथ प्राप्त कागजात सम्बन्धित मन्त्रालयमा पठाउनु पर्नेछ ।
- (२) उपदफा (१) बमोजिमको जानकारी प्राप्त भए पछि सम्बन्धित मन्त्रालयले त्यस्तो आरक्षण सन्धिको उद्देश्य र प्रयोजन अनुकूल भए वा नभएको विषयमा प्रारम्भिक अध्ययन गरी अविलम्ब आरक्षण स्वीकार गर्ने वा त्यस उपर विरोध जनाउने प्रक्रिया प्रारम्भ गर्नु पर्नेछ ।
- (३) सम्बन्धित मन्त्रालयले त्यस्तो आरक्षण सन्धिको मूल उद्देश्य र प्रयोजन अनुकूल नभए आरक्षण उपर विरोध जनाउने वा सो सन्धिमा आरक्षण राखिएको व्यवस्था आरक्षण राखे राष्ट्र र नेपाल वा नेपाल सरकारको बीच लागू नहुने गरी त्यस्तो विरोध जनाउने हो सो विषयमा कानून मन्त्रालय र परराष्ट्र मन्त्रालयको राय तथा सहमति लिनु पर्नेछ ।

Cont...

- (४) उपदफा (३) बमोजिम कानून मन्त्रालय र परराष्ट्र मन्त्रालयबाट राय तथा सहमति प्राप्त भएपछि सम्बन्धित मन्त्रालयले त्यस्तो आरक्षण उपर नेपाल वा नेपाल सरकारको तर्फबाट विरोध जनाउने वा नेपाल वा नेपाल सरकार र आरक्षण राख्ने राष्ट्र बीच आरक्षण राखिएको व्यवस्था वा त्यस्तो सन्धि लागू नहुने गरी आरक्षणको विरोध जनाउने स्वीकृतिको लागि नेपाल सरकार समक्ष प्रस्ताव पेश गर्नु पर्नेछ ।
- (५) उपदफा (४) बमोजिम नेपाल सरकारबाट स्वीकृति प्राप्त भएपछि सम्बन्धित मन्त्रालयले सोही उपदफा बमोजिम आरक्षण उपरको विरोधको जानकारीको सूचना आरक्षण राख्ने राष्ट्र वा सम्बन्धित अभिलेख अधिकारीलाई परराष्ट्र मन्त्रालय मार्फत दिनु पर्नेछ ।
- (६) उपदफा (५) बमोजिम आरक्षण उपरको विरोधको सूचना दिँदा त्यस्तो सूचना दिई सक्नुपर्ने अवधि तोकिएको भए सोही अवधि भित्र र नतोकिएको भए उपदफा (९) बमोजिमको जानकारी प्राप्त भएको मितिले बाह्र महिनाभित्र वा नेपाल सरकारले त्यस्तो सन्धिमा सहमति व्यक्त गर्दाको बखत सोको जानकारी दिनु पर्नेछ ।
- (७) सम्बन्धित मन्त्रालयले अभिलेख प्रयोजनको लागि उपदफा (५) बमोजिमको सूचनाको जानकारी कानून मन्त्रालयलाई दिनु पर्नेछ ।

Example of a reservation

- Nepal's reservation to the UNCAC
- Reservation:
- GON does not consider itself bound by the provision of Art 66 of the UNCAC under which any dispute between two or more Parties concerning the interpretation or application of the Convention, at the request of one of those States to the dispute shall be submitted to arbitration, or any of those States Parties may refer the dispute in question to the ICJ

Declarations

- Unilateral statement
- however phrased or named
- made by a State
- whereby that State purports to specify or clarify
- the meaning or scope
 - of a treaty or of certain of its provisions
- Reservation v declaration
 - interpretation in good faith of the title, text and purpose of the unilateral statement

Cont...

- Statements of purely explanatory character
- Clarify a State's interpretation of a certain provision
- Preferred 'interpretations' (which later may be found incorrect)
- Set down its reasons for becoming a party
- Unlike reservations, interpretative declarations do not incur legally binding consequences
- But suggest a preferred interpretation
- Declaratory statements can be made upon ratification, approval, signature or accession or at any other time thereafter

Interpretative declaration and bilateral treaty

- Importantly, unlike reservations, interpretative declarations can also be made in respect of bilateral treaties
- The interpretation resulting from such declaration will constitute an authentic interpretation of that treaty
- If it is accepted by the other party
- Consider such declarations made upon ratification of the MCC

सन्धिमा घोषणा:

- (१) सन्धिको कुनै व्यवस्थाको कार्यान्वयन नेपालको कानूनी व्यवस्था बमोजिम गरिने कुरा स्पष्ट पार्न वा सन्धिको कुनै व्यवस्थाले सृजना गरेको दायित्व नेपालको हकमा स्पष्ट पार्न आवश्यक भएमा त्यस्तो सन्धिको पक्ष बनेको वखत घोषणा गर्न सकिनेछ ।
- (२) सम्बन्धित मन्त्रालयले कानून मन्त्रालय र परराष्ट्र मन्त्रालयको सहमति लिएर उपदफा (१) बमोजिमको घोषणाको मस्यौदा तयार गर्नु पर्नेछ ।
- (३) उपदफा (१) बमोजिमको घोषणाको मस्यौदा अनुसूची-४ बमोजिमको ढाँचामा तयार गर्नु पर्नेछ ।

घोषणाको ढाँचा

- Government of Nepal
- Minister for Foreign Affairs
- [DECLARATION]
- I, [name), Minister for Foreign Affairs], HEREBY DECLARE that the Government of Nepal makes the following [declaration] in relation to article(s) [---] of the [title and date of adoption of the treaty.]:
- [Substance of declaration]
- IN WITNESS WHEREOF, I have hereunto set my hand and seal.
- Done at [place] on [date].
- [Signature and title]

आरक्षण वा घोषणा फिर्ता:

- (१) सन्धिको कार्यान्वयनको क्रममा सन्धिमा राखिएको आरक्षण वा गरिएको घोषणा फिर्ता लिन आवश्यक भएमा सम्बन्धित मन्त्रालयले समन्वय समितिलाई जानकारी दिई सो सम्बन्धी प्रक्रिया प्रारम्भ गर्नु पर्नेछ ।
- (२) सम्बन्धित मन्त्रालयले उपदफा (१) बमोजिम सन्धिमा राखिएको आरक्षण वा गरिएको घोषणा फिर्ता लिनु पर्ने कारण र औचित्य खुलाई सो सम्बन्धमा कानून मन्त्रालय र परराष्ट्र मन्त्रालयको राय तथा सहमति लिनु पर्नेछ ।
- (३) उपदफा (२) बमोजिम कानून मन्त्रालय र परराष्ट्र मन्त्रालयबाट राय तथा सहमति प्राप्त भएपछि सम्बन्धित मन्त्रालयले सन्धिमा राखिएको आरक्षण वा गरिएको घोषणा फिर्ता लिने स्वीकृतिका लागि नेपाल सरकार समक्ष प्रस्ताव पेश गर्नु पर्नेछ ।

Amendments

- Article 39 General rule regarding the amendment of treaties
- 1. A treaty may be amended by agreement between the parties. The rules laid down in Part II apply to such an agreement except insofar as the treaty may otherwise provide.
- 2. The consent of an international organization to an agreement provided for in paragraph 1 shall be governed by the rules of that organization.

Cont...

- Article 40 Amendment of multilateral treaties
- 1. Unless the treaty otherwise provides, the amendment of multilateral treaties shall be governed by the following paragraphs.
- 2. Any proposal to amend a multilateral treaty as between all the parties must be notified to all the contracting States and all the contracting organizations, each one of which shall have the right to take part in:
 - (a) the decision as to the action to be taken in regard to such proposal;
 - (b) the negotiation and conclusion of any agreement for the amendment of the treaty.
- 3. Every State or international organization entitled to become a party to the treaty shall also be entitled to become a party to the treaty as amended.

Cont...

- 4. The amending agreement does not bind any State or international organization already a party to the treaty which does not become a party to the amending agreement; article 30, paragraph 4 (b), applies in relation to such State or organization.
- 5. Any State or international organization which becomes a party to the treaty after the entry into force of the amending agreement shall, failing an expression of a different intention by that State or that organization:
 - (a) be considered as a party to the treaty as amended; and
 - (b) be considered as a party to the unamended treaty in relation to any party to the treaty not bound by the amending agreement.

Termination

Internal (consensual) grounds

- As per the treaty provisions (Art 54), OR
- At any time, by consent of all parties upon consultation with other parties (*unanimous consent*) (Art 55)
- Implied termination by making a later inconsistent treaty (Art 59)
- Typologies of termination or suspension clauses
 - Indefinite duration with a right to terminate or withdraw
 - duration for a fixed period with possibility of extension
 - indefinite duration with conditional right to withdraw
 - duration for X period with no provision for extension or withdrawal
 - extension of the duration of the treaty
 - A comprehensive clause e.g. duration with automatic renewal formula

Termination

- External grounds
 - Material breach of a treaty (Art. 60) (terminate or suspend)
 - Supervening impossibility of performance (Art. 61) (terminate, withdraw, suspend)
 - Fundamental change of circumstances (FCC) (*clausula rebus sic stantibus*) (Art. 62) Cf. hardship/frustration(terminate or withdraw)
 - Emergence of a new peremptory norm of general IL (*jus cogens superveniens*) (Art. 64) (Voids the treaty in question)

सन्धिको परित्याग, निलम्बन वा निलम्बन फुकुवा:

- (१) नेपाल वा नेपाल सरकार पक्ष भएको सन्धिमा अन्यथा व्यवस्था भएकोमा बाहेक त्यस्तो सन्धिलाई परित्याग गर्नु पर्ने वा आंशिक वा परै निलम्बन गर्नु पर्ने भएमा सम्मन्वय समितिको सुझाव लिई सम्बन्धित मन्त्रालयले त्यसको प्रक्रिया प्रारम्भ गर्नु पर्नेछ ।
- (२) उपदफा (१) बमोजिम प्रक्रिया प्रारम्भ गर्नु अघि सन्धिको परित्याग वा आंशिक वा परै निलम्बन गर्नु पर्नाको कारण र औचित्यका बारेमा सम्बन्धित मन्त्रालयले कानून मन्त्रालय, परराष्ट्र मन्त्रालय र अन्य सम्बन्धित मन्त्रालयको समेत प्रतिनिधि रहेको एक अध्ययन टोली गठन गरी अध्ययन गराउनु पर्नेछ ।
- (३) उपदफा (२) बमोजिमको अध्ययन टोलीबाट अध्ययन गरी दिइएको प्रतिवेदनबाट सन्धिको परित्याग वा आंशिक वा परै निलम्बन गर्न सिफारिस प्राप्त भएमा सन्धिको परित्याग वा आंशिक वा परै निलम्बन गर्ने विषयमा सम्बन्धित मन्त्रालयले कानून मन्त्रालय र परराष्ट्र मन्त्रालयको राय तथा सहमति लिनु पर्नेछ ।
- (४) उपदफा (३) बमोजिम सहमति प्राप्त भएपछि त्यस्तो सन्धिलाई परित्याग गर्ने वा आंशिक वा परै निलम्बन गर्ने स्वीकृतिको लागि सम्बन्धित मन्त्रालयले नेपाल सरकार समक्ष प्रस्ताव पेश गर्नु पर्नेछ ।

Cont...

- (५) उपदफा (४) बमोजिम पेश भएको प्रस्ताव नेपाल सरकारबाट स्वीकृत भएपछि सम्बन्धित मन्त्रालयले परराष्ट्र मन्त्रालय मार्फत त्यस्तो सन्धिमा भएको व्यवस्था बमोजिम त्यसको सूचना अभिलेख अधिकारीलाई दिनु पर्नेछ ।
- (६) अनुमोदन, सम्मिलन, स्वीकृति वा समर्थन भई नेपाल वा नेपाल सरकार पक्ष भएको सन्धिको परित्याग वा आंशिक वा पूरै निलम्बन गरिने भए त्यस्तो सन्धिको परित्याग वा निलम्बन भएको जानकारी संघीय संसदलाई समेत दिनु पर्नेछ ।
- (७) यस दफा बमोजिम कुनै सन्धिलाई आंशिक वा पूरै निलम्बन गरिएकोमा त्यस्तो निलम्बन फुकुवा गर्ने आवश्यक भएमा सम्बन्धित मन्त्रालयले समन्वय समितिको सझाव लिई यस दफा बमोजिमको प्रक्रिया प्रारम्भ गरी कानून मन्त्रालय तथा परराष्ट्र मन्त्रालयको राय तथा सहमति लिई नेपाल सरकारको स्वीकृति लिनु पर्नेछ ।
- (८) उपदफा (७) बमोजिम निलम्बन फुकुवा गर्ने स्वीकृति प्राप्त भएमा सम्बन्धित मन्त्रालयले त्यसको सूचना उपदफा (५) बमोजिम सन्धिमा भएको व्यवस्था बमोजिमको अभिलेख अधिकारीलाई दिनु पर्नेछ ।
- (९) उपदफा (७) बमोजिम निलम्बन फुकुवा गर्ने स्वीकृति प्राप्त भएको जानकारी सम्बन्धित मन्त्रालयले संघीय संसदलाई दिनु पर्नेछ ।

Withdrawal, denunciation

- Use of term: W (multi) D (bilateral)
- But not consistent e.g. Art 12, II OP to ICCPR uses the term D
- But the legal effect is different
- B- terminates treaty relations altogether
- Multilateral:
- Plurilateral (each of the innocent parties)
- Others:
 - Unanimous consent (terminate the treaty altogether or suspend operation)
 - Specially affected state may suspend not terminate

- Thank You