

LOS **DERECHOS** DE LOS
PUEBLOS INDÍGENAS
UNA VISIÓN DESDE EL
SISTEMA INTERAMERICANO DE
PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS

Karla **Quintana**
Rogelio **Flores**
(Coordinadores)

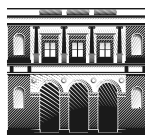


**INSTITUTO DE ESTUDIOS
CONSTITUCIONALES**
DEL ESTADO DE QUERÉTARO



CENTENARIO
DE LA **CONSTITUCIÓN**
Política de los Estados Unidos Mexicanos
~ QUERÉTARO ~

Colección
Constitución y Derechos



Instituto de Estudios
Constitucionales
del Estado de Querétaro

FRANCISCO DOMÍNGUEZ SERVIÉN

Gobernador Constitucional

JUAN MARTÍN GRANADOS TORRES

Secretario de Gobierno

JUAN MANUEL ALCOCER GAMBA

Secretario de Planeación y Finanzas

JOSÉ DE LA GARZA PEDRAZA

Oficial Mayor

ROGELIO FLORES PANTOJA

Director del Instituto de Estudios Constitucionales

Los derechos de los pueblos indígenas

Una visión desde el sistema interamericano
de protección de los derechos humanos

Karla Quintana
Rogelio Flores
(coordinadores)



Instituto de Estudios Constitucionales
del Estado de Querétaro
México, 2017

Primera edición: diciembre de 2017

*Los derechos de los pueblos indígenas
Una visión desde el sistema interamericano
de protección de los derechos humanos*

© Karla Quintana
Rogelio Flores

© Instituto de Estudios Constitucionales del Estado de Querétaro
Poder Ejecutivo del Estado de Querétaro
Av. 5 de Mayo, esquina Pasteur
Col. Centro, 76000, Querétaro, México

ISBN: 978-607-7822-37-0

Las opiniones del autor son de su exclusiva responsabilidad y no reflejan una posición de la institución editora.

Derechos reservados conforme a la ley. Ni la totalidad ni parte de este libro puede reproducirse o transmitirse por ningún procedimiento electrónico ni mecánico, incluyendo fotocopia, grabación magnética o cualquier almacenamiento de información y sistema de recuperación, sin permiso expreso del editor.

INSTITUTO DE ESTUDIOS CONSTITUCIONALES DEL ESTADO DE QUERÉTARO

COORDINACIÓN EDITORIAL

Rogelio Flores Pantoja
Coordinación

Carolina Hernández Parra
Mariana Miranda López
Alfredo Pérez Guarneros
Edición

Felipe Luna
Formación

Antonio Rangel
Diseño de portada

Contenido

I. Algunas reflexiones sobre la evolución en el reconocimiento de los derechos de los pueblos indígenas y tribales en el Sistema Interamericano.....	13
1. Introducción.....	13
2. Propiedad comunal.....	15
3. Consulta previa.....	24
4. Vida digna.....	33
5. Discriminación.....	34
6. Libertad de conciencia y religión.....	38
7. Participación política.....	40
8. Mujeres indígenas.....	41
9. Desplazamiento forzado.....	43
10. Otros temas sustantivos.....	44
11. Medidas de protección.....	45
12. A manera de conclusión.....	46
Bibliografía.....	48
Jurisprudencia.....	49
II. Por un fundamento ético-jurídico de la participación diferenciada de los pueblos indígenas en las decisiones estatales.....	51
1. Introducción.....	51
2. La evolución del derecho de los pueblos indígenas en el constitucionalismo latinoamericano.....	53

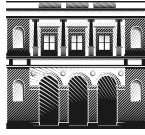
2.1. La era del constitucionalismo liberal	53
2.2 La era del constitucionalismo social y de los modelos constitucionales multiculturales	57
3. El reconocimiento internacional de los derechos de los pueblos indígenas	60
3.1 De la ausencia de reconocimiento indígena hacia el modelo integracionista	60
3.2 La consolidación de la autodeterminación y participación directa de los pueblos indígenas a través de la consulta previa, libre e informada	64
4. Fundamento jurídico de la consulta previa, libre e informada	68
5. Por un fundamento ético del ejercicio diferenciado de derechos fundamentales por parte de los pueblos indígenas	71
6. Consideraciones finales	75
Bibliografía	76
III. Hacia la justiciabilidad de los derechos económicos, sociales, culturales y ambientales de los pueblos indígenas y tribales vinculados con la propiedad territorial en la jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos	79
1. Exordio	79
2. El artículo 21 de la Convención Americana sobre Derechos Humanos y las excepciones en la jurisprudencia de la Corte Interamericana en materia de pueblos indígenas y tribales.	82
2.1. Propiedad colectiva o comunal	87
2.2. Sujetos de derechos colectivos.	89
3. Los derechos económicos, sociales, culturales y ambientales de los pueblos indígenas y tribales vinculados con la propiedad	93
3.1. El medioambiente sano	94

3.2. Medicina tradicional	102
3.3. Alimentación tradicional	105
3.4. Derecho a la vida cultural	109
4. Algunos “problemas” de justiciabilidad a los derechos económicos, sociales, culturales y ambientales en el Sistema Interamericano de Derechos Humanos.	115
4.1. El alcance del artículo 26 de la Convención Americana sobre Derechos Humanos	116
4.2. Establecimiento de los DESC mediante una enmienda y no en un Protocolo Adicional a la Convención Americana	119
4.3. La incompatibilidad entre la restricción del artículo 19.6 del Protocolo de San Salvador y el artículo 26 de la Convención Americana sobre Derechos Humanos	121
4.4. Los métodos de interpretación vs. interpretación evolutiva	122
4.5. La imposibilidad de la aplicación del principio pro persona	124
4.6. La imposibilidad de utilizar el derecho comparado	125
5. Hacia una justiciabilidad de los derechos económicos, sociales, culturales y ambientales de los pueblos indígenas y tribales en el Sistema Interamericano	127
6. Conclusión	134
Bibliografía	135
Documentos internacionales	138
Jurisprudencia	138
 IV. Más allá del derecho a la consulta previa: Derechos de los pueblos indígenas en el Sistema Interamericano frente a proyectos de inversión, desarrollo y extracción	 143
1. Introducción.	143
2. Tras quince años de <i>Awás Tingni</i> : breve mirada a la jurisprudencia interamericana en materia del derecho a la propiedad colectiva	147

3. Algunas reflexiones críticas en torno al derecho a la consulta	157
4. Derechos de los pueblos indígenas y tribales frente a proyectos de extracción, desarrollo o inversión: pensando fuera de la caja del derecho a la consulta	165
4.1. Deber de prevención de vulneraciones de derechos humanos y supervisión de la actividad empresarial durante el desarrollo del proyecto	171
4.2. El acceso a la justicia y la reparación integral de los derechos de los pueblos indígenas y tribales afectados por proyectos de extracción, desarrollo e inversión	176
4.3. Implementación de un marco normativo adecuado para la protección de los derechos de los pueblos indígenas frente a proyectos de extracción, desarrollo o inversión	181
Bibliografía	185
Jurisprudencia	186

***Los derechos de los pueblos indígenas. Una visión desde
el sistema interamericano de protección de los derechos humanos***

Karla Quintana Osuna y Rogelio Flores (coords.)
se terminó de imprimir en diciembre de 2017,
en los Talleres Gráficos del Poder Ejecutivo
del Estado de Querétaro, dependientes de la Oficialía Mayor,
bajo la dirección del Lic. Álvaro Mondragón Pérez
su tiraje consta de
1 000 ejemplares.



Instituto de Estudios
Constitucionales
del Estado de Querétaro

OTRAS PUBLICACIONES

*Individuo y política en El Príncipe de Maquiavelo
Naturaleza, formas y sujetos del poder*

ANTONIO HERMOSA ANDÚJAR

Hacia una teoría constitucional de los derechos humanos

JUAN ANTONIO CRUZ PARCERO

*Derechos humanos en Latinoamérica
y el Sistema Interamericano
Modelos para (des)armar*

ARIEL DULITZKY

*Ius Constitutionale Commune en América Latina
Textos básicos para su comprensión*

ARMIN VON BOGDANDY

MARIELA MORALES ANTONIAZZI

EDUARDO FERRER MAC-GREGOR

COORDINADORES

Constitución y derechos fundamentales

PAOLO COMANDUCCI

*Realizando los derechos.
Su filosofía y práctica en América Latina*

RODOLFO ARANGO RIVADENEIRA

LOS DERECHOS DE LOS PUEBLOS INDÍGENAS

UNA VISIÓN DESDE EL SISTEMA INTERAMERICANO DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS

Este libro se adentra en el estudio de distintas cuestiones que inciden en el efectivo goce de los derechos de los pueblos indígenas y tribales en la región latinoamericana.

En primer término se presentan al lector algunas reflexiones sobre la evolución del reconocimiento de tales derechos, partiendo de un claro análisis en torno a los criterios hasta ahora desarrollados por la Comisión y la Corte Interamericana de Derechos Humanos.

Enseguida, los autores pretenden describir el fundamento jurídico y proponer un fundamento ético para el ejercicio diferenciado de derechos por parte de dichos pueblos y su colisión con el interés de los Estados, analizando además la evolución del derecho constitucional indigenista en América Latina, que ha permitido el surgimiento de marcos constitucionales ajustados a sociedades pluriculturales que –en ciertos casos– permiten la consagración de la consulta previa.

Asimismo se analiza el tema de la justiciabilidad de los derechos económicos, sociales, culturales y ambientales de los pueblos indígenas y tribales vinculados con la propiedad territorial en la jurisprudencia de la Corte Interamericana; para concluir con contrastantes reflexiones acerca de la implementación de proyectos de extracción, inversión o desarrollo que impactan en sus vidas.

La obra que ponemos a su disposición constituye una importante fuente de análisis para quienes se interesan en las problemáticas antes planteadas, cuyo estudio es fundamental en sociedades pluriculturales como las latinoamericanas.

ISBN 978-607-7822-37-0



9 786077 822370



QUERÉTARO
ESTÁ EN NOSOTROS



PODER EJECUTIVO DEL ESTADO DE
QUERÉTARO



INSTITUTO DE ESTUDIOS
CONSTITUCIONALES
DEL ESTADO DE QUERÉTARO