

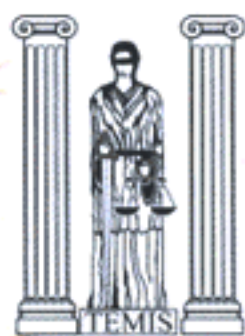
ERNESTO REY CANTOR

ÁNGELA MARGARITA REY ANAYA

**MEDIDAS PROVISIONALES
Y MEDIDAS CAUTELARES
EN EL SISTEMA INTERAMERICANO
DE DERECHOS HUMANOS**

**Presentación
Sergio García Ramírez**

**Prólogo
Antonio Augusto Cançado Trindade**



IIDH

Instituto Interamericano
de Derechos Humanos

**MEDIDAS PROVISIONALES
Y MEDIDAS CAUTELARES
EN EL SISTEMA INTERAMERICANO
DE DERECHOS HUMANOS**

ERNESTO REY CANTOR
ÁNGELA MARGARITA REY ANAYA

**MEDIDAS PROVISIONALES
Y MEDIDAS CAUTELARES
EN EL SISTEMA INTERAMERICANO
DE DERECHOS HUMANOS**

Presentación

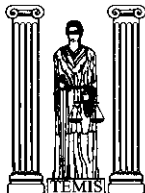
SERGIO GARCÍA RAMÍREZ

Presidente de la Corte Interamericana de Derechos Humanos

Prólogo

Antonio Augusto Cançado Trindade

Juez y ex Presidente de la Corte Interamericana
de Derechos Humanos



IIDH

**Instituto Interamericano
de Derechos Humanos**

Bogotá - Colombia
2005



ANTES QUE EL LIBRO CIENTÍFICO MUERA

El libro científico es un organismo que se basa en un delicado equilibrio. Los elevados costos iniciales (las horas de trabajo que requieren el autor, los redactores, los correctores, los ilustradores) solo se recuperan si las ventas alcanzan determinado número de ejemplares.

La fotocopia, en un primer momento, reduce las ventas y por este motivo contribuye al aumento del precio. En un segundo momento, elimina de raíz la posibilidad económica de producir nuevos libros, sobre todo científicos.

De conformidad con la ley colombiana, la fotocopia de un libro (o de parte de este) protegido por derecho de autor (copyright) es ilícita. Por consiguiente, toda fotocopia que burle la compra de un libro, es delito.

La fotocopia no solo es ilícita, sino que amenaza la supervivencia de un modo de transmitir la ciencia.

Quien fotocopia un libro, quien pone a disposición los medios para fotocopiar, quien de cualquier modo fomenta esta práctica, no solo se alza contra la ley, sino que particularmente se encuentra en la situación de quien recoge una flor de una especie protegida, y tal vez se dispone a coger la última flor de esa especie.

© Ernesto Rey Cantor, Ángela Margarita Rey Anaya, 2005.

correo elec.: ernestoreycantor@hotmail.com; margaritarey_2@hotmail.com

© Editorial Temis S. A., 2005.

Calle 17 No. 68D-46, Bogotá, D. C.

www.editorialtemis.com

correo elec.: editorial@editorialtemis.com

Hecho el depósito que exige la ley.

Impreso en Editorial Nomos, S. A.

Carrera 39B, núm. 17-85, Bogotá, D. C.

ISBN 958-35-0524-2

2176 200500034200

Queda prohibida la reproducción parcial o total de este libro, sin la autorización escrita de los titulares del copyright, por medio de cualquier proceso, comprendidos la reprografía y el tratamiento informático.

Esta edición y sus características gráficas son propiedad de Editorial Temis S. A.

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Prefacio	VII
Nota preliminar	IX
Agradecimientos	XI
Advertencia.....	XIII
Prólogo: Reflexiones sobre la evolución y estado actual de las medidas provisionales de protección en el derecho internacional contemporáneo (Dr. Antonio Augusto Cançado Trindade)	XV
Presentación: Reflexión sobre las medidas provisionales en la jurisdicción interamericana (Dr. Sergio García Ramírez)	XXXI

INTRODUCCIÓN

EL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS Y EL DERECHO PROCESAL INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS	1
--	---

CAPÍTULO I

FORMACIÓN DEL SISTEMA INTERAMERICANO DE DERECHOS HUMANOS

1. Consideraciones previas	7
2. Organización de los Estados Americanos (OEA)	9
3. Origen de la OEA	11
4. La Novena Conferencia Internacional de los Estados Americanos	13
5. La Quinta Reunión de Consulta de Ministros de Relaciones Exteriores	17
6. La Octava Reunión de Consulta de Ministros de Relaciones Exteriores	19
7. Segunda Conferencia Interamericana Extraordinaria	20
8. Tercera Conferencia Interamericana Extraordinaria y el Protocolo de Buenos Aires	21
9. La Conferencia Especializada sobre Derechos Humanos y la Convención Americana sobre Derechos Humanos	24

CAPÍTULO II

**LOS ÓRGANOS INTERNACIONALES DE PROTECCIÓN
DE LOS DERECHOS HUMANOS
EN EL SISTEMA INTERAMERICANO**

	PÁG.
1. Jurisdicción internacional	32
2. Jurisdicción y competencia	33
3. Los órganos de protección en el sistema interamericano	34
A) La Comisión Interamericana de Derechos Humanos	35
1) Integración y organización	35
2) Competencia	36
3) Procedimiento	37
B) La Corte Interamericana de Derechos Humanos	38
1) Integración y organización	39
2) Competencia	40
3) Función autónoma: medidas provisionales	46
4) Procedimiento	47
4. La jurisdicción internacional y el principio de subsidiariedad	49

CAPÍTULO III

**TRATADOS QUE RECONOCEN DERECHOS HUMANOS,
OBLIGACIONES Y RESPONSABILIDAD INTERNACIONALES**

1. Los tratados internacionales	55
2. Las obligaciones internacionales	58
A) Sistema Universal. Organización de las Naciones Unidas	61
B) Sistema regional. Organización de los Estados Americanos	62
3. La Convención Americana y las obligaciones internacionales	63
A) Obligación de respetar los derechos humanos	67
B) Obligación de garantizar el libre y pleno ejercicio de los derechos humanos	68
1) El deber de prevenir	68
2) El deber de investigar	68
3) El deber de sancionar	69
C) Obligación de cooperación	70
4. <i>Ius cogens</i> , obligaciones internacionales <i>erga omnes</i> y derechos humanos	71
5. Obligaciones internacionales primarias y secundarias	75
A) Obligaciones primarias (o sustantivas)	75
B) Obligaciones secundarias (o sustitutivas)	75

6. Hecho internacionalmente ilícito y violación de una obligación internacional	77
A) Hecho internacionalmente ilícito. Existencia y elementos	77
B) ¿Cuándo los hechos internacionalmente ilícitos son atribuibles al Estado?	78
C) Comportamiento del Estado por acción u omisión	79
D) Hecho internacionalmente ilícito atribuible directa o indirectamente al Estado	80
1) Hecho internacionalmente ilícito atribuible directamente al Estado	80
2) Hecho internacionalmente ilícito atribuible indirectamente al Estado	81
E) Calificación de un hecho del Estado como internacionalmente ilícito	81
F) El momento de la violación y la vigencia de la obligación internacional	82
7. Responsabilidad internacional del Estado	83
A) Elementos esenciales de la responsabilidad internacional	85
B) ¿La responsabilidad es subjetiva u objetiva?	87
C) Modalidades de la responsabilidad internacional del Estado	89
8. Consecuencias jurídicas de la responsabilidad internacional del Estado: las obligaciones secundarias de reparar	92
9. La reparación y sus formas	93
10. Reparación, medidas provisionales y cautelares	96
11. Modalidades del incumplimiento de obligaciones y responsabilidad internacionales del Estado por hechos internacionalmente ilícitos de sus órganos	97
A) Responsabilidad internacional del Estado por hecho internacionalmente ilícito derivada de actos del legislativo	98
1) Opinión Consultiva OC-13/93	100
2) Opinión Consultiva OC-14/94	101
3) Caso “La última tentación de Cristo” contra Chile	104
4) Caso “Barrios Altos” contra Perú	105
5) Caso “Hilaire Constantine y Benjamín y otros” contra Trinidad y Tobago	107
B) Responsabilidad internacional del Estado por hecho internacionalmente ilícito derivado de actos del ejecutivo	109
C) Responsabilidad internacional del Estado por hecho internacionalmente ilícito derivado de actos judiciales	113
1) Las Cortes Supremas de Justicia no dicen “la última palabra” ...	113
2) Denegación de justicia y desafío de justicia en el derecho internacional general	114

3) La jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos	118
a) Caso María Elena Loayza Tamayo contra Perú	118
b) Caso Castillo Petrucci y otros contra Perú	119
c) Caso Cesti Hurtado contra Perú	121
d) Caso Hilaire, Constantine y Benjamín y otros contra Trinidad y Tobago	122
e) Caso Cantos contra Argentina	122
f) Caso del periódico "La Nación" (Herrera Ulloa) contra Costa Rica	123
g) Caso 19 comerciantes contra Colombia	125
4) La efectividad de las sentencias depende de su ejecución	125
5) La fórmula de la "Cuarta instancia"	129
6) Caso Lori Berinson contra Perú y la validez de las pruebas en el orden interno	130
7) ¿Cosa juzgada absoluta?	133
8) ¿Se ha erosionado la soberanía absoluta del Estado?	136
12. Naturaleza jurídica de las normas internacionales autoejecutivas (<i>self-executing</i>)	140
A) Normas autoejecutables (<i>self-executing</i>)	141
B) Normas no autoejecutables	142
13. Conclusiones	144

CAPÍTULO IV

MEDIDAS PROVISIONALES Y MEDIDAS CAUTELARES

1. Origen	148
A) Piero Calamandrei y las providencias cautelares	148
B) Los aportes de Piero Calamandrei	151
2. Convención Interamericana sobre Ejecución de Medidas Preventivas en el Derecho internacional privado	153
3. Antecedentes	155
4. Concepto	160
A) Según la doctrina	160
B) Según la jurisprudencia	161
5. Objeto	162
A) Según la doctrina	162
B) Según la jurisprudencia	164

C) Las amenazas a los derechos humanos	167
D) Las violaciones a los derechos humanos	168
1) Violación mediante un hecho internacionalmente ilícito del Estado que no se extienda en el tiempo (hecho instantáneo)	169
2) Violación mediante un hecho internacionalmente ilícito del Estado que se extienda en el tiempo	170
a) Hecho internacionalmente ilícito continuo	170
b) Hecho internacionalmente ilícito compuesto	171
c) Hecho internacionalmente ilícito complejo	172
3) Prevenir un acontecimiento determinado	173
6. Clases de medidas	174
A) Medidas de urgencia	174
B) Medidas provisionales	175
C) Medidas cautelares	175
7. Criterios para clasificar las medidas	175
A) Según el sujeto afectado	176
1) Niños	176
2) Grupo de personas innominadas	177
3) Una comunidad organizada	178
a) Caso de la Comunidad de Paz de San José de Apartadó (Colombia)	178
b) Caso de las comunidades del Jiguamiandó y del Curbaradó (Colombia)	178
c) Caso comunidad Kankuamo (Colombia)	179
4) Comunidad indígena Mayagna-Sumo-Awas Tingni	180
5) Familiares	180
6) Testigos	181
7) Abogados defensores	181
8) Cualquier persona	182
B) Según el derecho por proteger	184
1) Derecho a la propiedad (Caso Baruch Ivcher Bronstein contra Perú)	184
2) Derecho a garantías judiciales y protección judicial	188
3) Derecho a la libertad de expresión	188
8. El principio de subsidiariedad y las medidas	193
9. El decreto de las medidas	193
10. Autonomía de las medidas	194
A) Medidas cautelares	194
B) Medidas provisionales	194
11. Duración de las medidas	194
A) Indefinidas	195
B) Prorrogables	195
C) Restablecidas	195
D) Levantamiento	196

12. La interpretación de la norma jurídica creadora de las medidas provisionales	197
13. Las medidas y las obligaciones internacionales	198
14. El seguimiento del cumplimiento de las medidas	199
A) Medidas provisionales	199
B) Medidas cautelares	199
15. Obligatoriedad de las medidas	200
A) Medidas provisionales (actos jurisdiccionales de la Corte)	200
B) Medidas cautelares	201
16. El incumplimiento de las medidas y sus consecuencias	202
17. Desnaturalización de las medidas cautelares	202
18. Órganos internacionales competentes	203

CAPÍTULO V

LAS MEDIDAS PROVISIONALES EN LA CORTE INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS

1. La base convencional	205
2. El desarrollo de las medidas en el Reglamento de la Corte	207
3. El Reglamento reformado y las competencias de la Corte	209
4. Requisitos de las medidas provisionales	211
A) Extrema gravedad y urgencia	211
1) Gravedad	211
2) Urgencia	212
3) Evitar daños irreparables	213
B) El adjetivo “extrema”	215
5. Avances procesales de la reforma del Reglamento (del <i>locus standi</i> al <i>ius standi</i>)	215
6. Oportunidad y características de las medidas	216
A) Corte en sesiones ordinarias	216
B) Corte en receso	216
7. Presentación de la solicitud	217
8. Competencia	217
A) Casos que esté conociendo la Corte	217
1) Demanda con solicitud de medidas provisionales	217
2) Solicitud de medidas provisionales en cualquier momento del trámite del Caso	218
B) Competencia de la Corte en asuntos pendientes ante la Comisión	219
9. Procedimientos	220
10. Pruebas	222
A) El objeto de la prueba	224
B) Carga de la prueba	225

	PÁG.
C) Oportunidades probatorias	227
D) Medios probatorios	228
1) Prueba documental	229
a) Recortes de prensa	229
b) Declaraciones testimoniales ante notario	230
c) Informes policiales	231
2) La declaración de la víctima	232
E) Audiencias públicas y práctica de pruebas	232
F) Diligencias probatorias de oficio	232
G) Apreciación y valoración de las pruebas	233
H) Presunción de veracidad de los hechos	235
I) La prueba de imputabilidad	235
J) Prueba sobreviniente	236
K) La imposibilidad de probar	236
L) Pruebas practicadas por la Comisión	237
M) Procedimiento y pruebas	237
N) Deber de las partes de facilitar los medios de prueba	238
O) La prueba y las medidas provisionales	238
1) Primera etapa de la jurisprudencia (1987-1993)	238
2) Segunda etapa de la jurisprudencia (1994-2005)	239

CAPÍTULO VI

MEDIDAS CAUTELARES EN LA COMISIÓN INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS

1. Comisión Interamericana de Derechos Humanos. Estructura y funcionamiento	241
A) Composición y estructura	241
B) Funcionamiento y sesiones	242
2. Estructura del reglamento de la Comisión	243
3. De la Comisión Interamericana como órgano internacional de protección de derechos humanos	243
A) Orgánico	244
B) Procesal	245
C) Sustantivo	245
4. Competencias de la Comisión	246
A) Según la Convención Americana sobre Derechos Humanos	246
B) Según el Estatuto de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos	247
1) Respecto de los Estados Miembros de la OEA	247
2) Respecto de los Estados Parte en la Convención Americana sobre Derechos Humanos	247

	PÁG.
5. Procedimientos	248
A) Peticiones relacionadas con la Convención Americana sobre Derechos Humanos y otros instrumentos aplicables	248
B) Peticiones sobre Estados que no son parte en la Convención Americana sobre Derechos Humanos	249
C) Comunicaciones interestatales	249
1) Instrumentos internacionales aplicables	250
2) Medidas cautelares e instrumentos internacionales aplicables ...	251
6. Comisión Interamericana. Competencia, procedimiento y naturaleza jurídica de sus decisiones	251
A) El órgano	252
B) La competencia	252
C) El procedimiento	253
D) La actividad cuasi-jurisdiccional de la Comisión y la actividad jurisdiccional de la Corte Interamericana de Derechos Humanos	256
7. La base extraconvencional de las medidas cautelares en el Reglamento	257
8. Consagración y requisitos de las medidas cautelares	258
9. ¿Cómo solicitar las medidas cautelares?	259
10. Modalidades de las medidas cautelares	260
A) Simple solicitud de medidas cautelares	261
1) Comisión en sesiones ordinarias	261
2) Comisión en receso	261
3) Visitas <i>in loco</i>	261
B) Petición con solicitud de medidas cautelares	265
1) Instrumentos internacionales de derechos humanos que son aplicables	267
2) Requisitos procesales de la petición	268
3) Formalidades que se deben observar al presentar una petición	270
4) El medio para presentar una petición	271
5) Presupuestos sustanciales de admisibilidad de la petición	271
11. El procedimiento y sus etapas	272
A) Etapa inicial	272
1) Revisión inicial	273
2) Tramitación inicial	273
B) Etapa de admisibilidad	274
C) Etapa de solución amistosa	278
D) Etapa de fondo	280
1) Estados que no son Parte en la Convención Americana sobre Derechos Humanos	281
2) Estados Parte en la Convención Americana sobre Derechos Humanos	282

	PÁG.
12. Solicitud de medidas provisionales ante la Corte Interamericana de Derechos Humanos	289
A) Caso penales peruanos	290
B) Caso Cesti Hurtado contra Perú	291
C) Caso Cárcel de Urso Branco contra Brasil	292
D) Caso Blake contra Guatemala	292
E) Caso Colotenango contra Guatemala	293
F) Caso “La Nación” contra Costa Rica	293
G) Caso Pueblo Indígena de Sarayaku contra Ecuador	294
H) Caso Lusiana Ríos contra Venezuela	295
I) Caso de la comunidad de Paz de San José de Apartadó contra Colombia	296
J) Caso de las comunidades del Jiguamiandó y del Curbaradó	306
13. Medidas provisionales ordenadas de oficio por la Corte Interamericana de Derechos Humanos. Caso de Wilson Gutiérrez Soler contra Colombia	315
14. Medidas provisionales y medidas cautelares. Diferencias	320
Anexo: Estadísticas	323
Índice de autores	351

ESTE LIBRO SE TERMINÓ DE IMPRIMIR EN LOS TALLERES
DE EDITORIAL NOMOS, EL DÍA DIECISIETE DE MAYO DEL
AÑO DOS MIL CINCO, ANIVERSARIO DEL FALLECIMIENT-
TO DE MANUEL SOMARRIVA UNDURRAGA
(n. 28, VIII, 1905, y m. 17, V, 1988).

LABORE ET CONSTANTIA