

CASO:

COMUNIDAD CAMPESINA DE CANDELA

CONTRA

LA FEDERACIÓN DE CLONALIA

**“ESCRITO DE SOLICITUDES, ARGUMENTOS Y PRUEBAS PRESENTADO ANTE
LA HONORABLE CORTE INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS”**

(REPRESENTANTES DE LA
COMUNIDAD CAMPESINA DE CANDELA)

Índice

1	<i>Citas o fuentes</i>	v
1.1	Libros y Documentos Legales	v
1.1.1	Libros.....	v
1.1.2	Observaciones Generales.....	vi
1.1.2.2	Comité de Derechos Económicos, Sociales y Culturales.....	vi
1.1.3	Opiniones Consultivas de la Corte IDH	vi
1.1.4	Resoluciones y otros documentos de Organismos Internacionales	vi
1.1.5	Revistas Jurídicas y Otros	vii
1.2	Decisión de Casos Legales de Tribunales Internacionales y Nacionales	viii
1.2.1	Casos Contenciosos del T.E.D.H.	viii
1.2.2	Casos Contenciosos de la Corte IDH.	ix
1.2.3	Medidas Provisionales de la Corte IDH	x
1.2.4	Informes de Admisibilidad y de Fondo de la CIDH.....	x
1.2.5	EEUU. – Corte Suprema y Tribunales Supremos Internos	xi
1.2.6	Colombia – Corte Constitucional	xi
1.2.7	Brasil – Supremo Tribunal Federal	xi
1.2.8	Perú – Tribunal Constitucional.....	xi
2	<i>Anexos</i>	xii
2.4	Otros Materiales (Estadísticas, Noticias relevantes, etc.)	xii
3	<i>Exposición de los hechos</i>	1

4	<i>Análisis legal del caso</i>	1
4.1	Análisis de los aspectos preliminares	1
4.2	Excepción Preliminar	2
4.2.1	Competencia contenciosa de la Corte IDH respecto al artículo 11° del Protocolo de San Salvador	2
4.2.1.1	Interpretación literal	3
4.2.1.2	Interpretación sistemática	3
4.2.1.2.1	Sistema Interamericano de Derechos Humanos	3
4.2.1.2.2	Sistema Europeo de Derechos Humanos	4
4.2.1.2.3	Sistema Universal de Derechos Humanos	4
4.2.1.2.4	Sistema Africano de Derechos Humanos	5
4.2.1.2.5	Conclusión de la interpretación sistemática	5
4.2.1.3	Interpretación Evolutiva	6
4.2.2	La supuesta falta de competencia de la Corte IDH para otorgar el estatus de refugiado medioambiental	7
4.3	Análisis de los asuntos legales relacionados con la CADH y PSS	8
4.3.1	Violación Directa del Derecho al Medio Ambiente Sano	8
4.3.1.1	La cuota de mercado por efecto del GEI: A propósito de la extraterritorialidad	8
4.3.1.2	La Progresividad del derecho al medio ambiente como manifestación del derecho a la salud	11

4.3.1.3	El derecho de preservación del medio ambiente cuando se encuentra en riesgo el derecho a la vida como ius cogens.....	11
4.3.2	El Estado violó el artículo 13° de la CADH en relación con el artículo 11° del PSS .	12
4.3.3	El Estado violó los artículos 22.7°, 22.8° de la CADH en relación a los artículos 8.1°, 8.2.h°, 25° (Garantías mínimas en el procedimiento de solicitud de refugio).....	14
4.3.3.1	Violación del derecho al derecho a ser oído	15
4.3.3.2	Violación del derecho a la doble instancia con efecto suspensivo.....	15
4.3.3.1	Violación del derecho a motivar la decisión administrativa	16
4.3.4	El Estado violó los artículos 7°, 22.9° de la CADH en relación a los artículos 8°, 25°. (Garantías mínimas al extranjero sujeto a deportación).....	17
4.3.4.1	Violación del derecho a la libertad.....	17
4.3.4.2	Violación de la prohibición de la expulsión colectiva de extranjeros.....	19
4.3.4.3	Violación del principio de no devolución	20
4.3.5	La Necesidad de crear el concepto jurídico de refugiado climático de los países insulares vinculado al derecho a la nacionalidad.....	22
4.3.5.1	Interpretación del artículo 20° y 22.8° para otorgar el Estatus de Refugiados ...	23
4.3.6	El Estado violó el artículo 24° de la CADH en perjuicio de las 23 familias de la comunidad campesina de Candela.....	24
5	<i>Petitorio</i>	24
5.1	Referencia de Reparaciones	24
5.2	Petitorio.....	25

1 Citas o fuentes

1.1 Libros y Documentos Legales

1.1.1 Libros

- ✓ Alexy, Robert, (2006). Sobre los derechos Constitucionales a Protección. Madrid.
- ✓ Christian Steiner, Patricia Uribe y otros.(2014) Convención Americana sobre Derechos Humanos –Comentario. Fundación Konrad Adenauer Stiftung, Berlín.
- ✓ Drnas de Clément, Zlata (2007). Elementos Esenciales Del Principio De Precaución Ambiental.
- ✓ Dworkin, Ronald (2007), La Justicia con toga Editorial Marcial Pons: Ediciones Jurídicas y Sociales Madrid.
- ✓ Keane, D. (2004), “The environmental causes and consequences of migration: a search for the meaning of “environmental refugees””, Georgetown International Environmental Law Review.
- ✓ Manual de Derecho europeo sobre asilo, fronteras e inmigración Edición de 2014. Luxemburgo.
- ✓ Nino, Ezequiel. El derecho a recibir información pública – y su creciente trascendencia- como derecho individual y de incidencia colectiva. Capitulo XXX. En Teoría y Critica del Derecho Constitucional de Roberto Gargarella. Tomo II.
- ✓ O’ Donell, Daniel. Protección Internacional de los Derechos Humanos, Comisión andina de Juristas, 1º edición, Lima, 1988.
- ✓ Pastorino, Leonardo F. (2005) “El Daño al Ambiente”, Lexis Nexis, Buenos Aires.

1.1.2 Observaciones Generales

1.1.2.1 Comité de Derechos Económicos, Sociales y Culturales

- ✓ Pacto Internacional de los Derechos Económicos, Sociales y Culturales, Observación general N° 14: El derecho al disfrute del más alto nivel posible de salud (artículo 12).
- ✓ Pacto Internacional de los Derechos Económicos, Sociales y Culturales, Observación general 3, La índole de las obligaciones de los Estados Partes (párrafo 1 del artículo 2 del Pacto), (Quinto período de sesiones, 1990), U.N. Doc. E/1991/23 (1990)

1.1.3 Opiniones Consultivas de la Corte IDH

- ✓ Corte IDH. Condición Jurídica y Derechos de los Migrantes Indocumentados. Opinión Consultiva OC-18/03 de 17 de septiembre de 2003. Serie A No. 18.

1.1.4 Resoluciones y otros documentos de Organismos Internacionales

- ✓ ACNUR (2009), “Forced Displacement in the Context of Climate Change: Challenges for States under International Law”, 6th session of the Ad Hoc Working Group on Long Term Cooperative Action under the Convention (AWG-LCA 6)12, UNHCR, Geneva.
- ✓ ACNUR, “Cambio Climático y apatridia: una visión general”. Documento presentado para la 6ª sesión del Grupo de Trabajo Especial sobre la Cooperación a Largo Plazo (GTE - CLP) según la Convención Marco de las Naciones Unidas sobre el Cambio Climático (CMNUCC), 1 al 12 de junio de 2009. Bonn, Alemania.
- ✓ Comité Ejecutivo del Programa del Alto Comisionado por recomendación del Subcomité Plenario sobre la Protección Internacional de los Refugiados en la sesión de consejo, Núm. 30

(Xxxiv) denominado: El Problema de las Solicitudes de Asilo o de la Condición de Refugiado manifiestamente Infundadas o Abusivas. (e.i y e.iii)

✓ Consejo de Derechos Humanos, Informe anual del alto comisionado de las naciones unidas, 19º período de sesiones, Estudio analítico de la relación entre los derechos humanos y el medio ambiente.

✓ Court Of Justice Of The Economic Community Of Wet African States. Socio-Economic Rights and Accountability Project (SERAP) vs. Federal Republic of Nigeria and Universal Basic Education Commission. Suit no ECW/CCJ/APP/0808, 14 de diciembre de 2012.

✓ Oficina del Alto Comisionado de las Naciones Unidas para los Derechos Humanos. *“Los Derechos de los No Ciudadanos”*, 2006.

✓ Organización Internacional de las Migraciones (1996), Environmentally-Induced Population isplacements and Environmental Impacts Resulting from Mass Migration. International Symposium, Geneva, 21-24 April 1996, International Organisation for Migration with United Nations High Commissioner for Refugees and Refugee Policy Group, Geneva.

✓ Social and Economic Rights Action Center & the Center for Economic and Social Rights v. Nigeria. Cited as: Communication No. 155/96.

1.1.5 Revistas Jurídicas y Otros

✓ Garzón, Ernesto, Cinco consideraciones acerca de la concepción de los derechos sociales de Rober Alexy, en Derechos Sociales y Ponderación, Fundación Coloquio Jurídico Europeo, 2007.

- ✓ Oliver-Smith, A. (2009), “Nature, Society, and Population Displacement. Toward an Understanding of Environmental Migration and Social Vulnerability”, Intersections vol. 8. UNU - EHS, Bonn.
- ✓ Oriol Solà Pardell, Desplazados medioambientales Una nueva realidad, Instituto de Derechos Humanos Pedro Arrupe
- ✓ The Synthesis Report of the Fifth Assessment Report of the Intergovernmental Panel on Climate Change CLIMATE CHANGE 2014 Synthesis Report Summary for Policymakers.

1.2 Decisión de Casos Legales de Tribunales Internacionales y Nacionales

1.2.1 Casos Contenciosos del T.E.D.H.

- ✓ TEDH, *Caso De Loizidou v. Turquía*, Excepciones Preliminares, Aplicación no. 15318/89, 23 de marzo 1995.
- ✓ TEDH. *Caso Dubetska y otros Vs. Ucrania*, sentencia de 10 de mayo de 2011, aplicación N° 30499/03.
- ✓ TEDH. *Caso Guerra y otros Vs. Italia*, sentencia de 19 de febrero de 1998, aplicación N° 14967/89.
- ✓ TEDH. *Caso López Ostra Vs. España*, sentencia de 9 de diciembre de 1994, aplicación N° 16798/90.
- ✓ TEDH, *Case of Bader and Kanbor v. Sweden*, (Application no. 13284/04), Judgment, Strasbourg, 8 November 2005.

1.2.2 Casos Contenciosos de la Corte IDH.

- ✓ Corte IDH, *Caso Acevedo Buendía y otros ("Cesantes y Jubilados de la Contraloría") Vs. Perú. Excepción Preliminar, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 1 de julio de 2009. Serie C No. 198.*
- ✓ Corte IDH. *Caso Apitz Barbera y otros ("Corte Primera de lo Contencioso Administrativo") Vs. Venezuela. Excepción Preliminar, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 5 de agosto de 2008. Serie C No. 182.*
- ✓ Corte IDH. *Caso Artavia Murillo y otros (Fertilización in vitro) Vs. Costa Rica, Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas Sentencia de 28 noviembre de 2012, Serie C No. 257.*
- ✓ Corte IDH. *Caso Cabrera García y Montiel Flores Vs. México. Excepción Preliminar, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 26 de noviembre de 2010. Serie C No. 220.*
- ✓ Corte IDH. *Caso Chocrón Chocrón Vs. Venezuela. Excepción Preliminar, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 1 de julio de 2011. Serie C No. 227.*
- ✓ Corte IDH. *Caso Comunidad Indígena Xákmok Kásek Vs. Paraguay. Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 24 de agosto de 2010. Serie C No. 214.*
- ✓ Corte IDH. *Caso Claude Reyes y otros Vs. Chile. Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 19 de septiembre de 2006. Serie C No. 151.*
- ✓ Corte IDH. *Caso Familia Pacheco Tineo Vs. Bolivia. Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 25 de noviembre de 2013. Serie C No. 272.*
- ✓ Corte IDH. *Caso Garibaldi Vs. Brasil. Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 23 de septiembre de 2009. Serie C No. 203.*

- ✓ Corte IDH. *Caso González y otras ("Campo Algodonero") Vs. México*. Excepción Preliminar, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 16 de noviembre de 2009. Serie C No. 205
- ✓ Corte IDH. *Caso Nadege Dorzema y otros Vs. República Dominicana*. Fondo Reparaciones y Costas. Sentencia de 24 de octubre de 2012 Serie C No. 251.
- ✓ Corte IDH, *Caso de las Niñas Yean y Bosico Vs. República Dominicana*. Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 8 de septiembre de 2005. Serie C No. 130.
- ✓ Corte IDH. *Caso Pueblo Indígena Kichwa de Sarayaku Vs. Ecuador. Fondo y reparaciones*. Sentencia de 27 de junio de 2012. Serie C No. 245.

1.2.3 Medidas Provisionales de la Corte IDH

- ✓ Corte IDH, *Asunto Wong Ho Wing. Medidas Provisionales respecto del Perú*. Resolución de la Corte de 28 de mayo de 2010,

1.2.4 Informes, Informes de Admisibilidad y de Fondo de la CIDH.

- ✓ CIDH, *Caso Asociación nacional de ex – servidores del IPSS vs. Perú*, Informe de Admisibilidad y fondo N° 3809.
- ✓ CIDH, *Caso Coard y otros vs EEUU*, Informe Fondo N° 109/1999.
- ✓ CIDH. *Caso Comunidad de la Oroya vs. Perú*, Informe de Admisibilidad N° 76/2009.
- ✓ CIDH, *Caso Luis Cuscul y otras vs. Guatemala*, Informe de Admisibilidad N° 32/05.
- ✓ CIDH. Estudio Especial sobre el Derecho de Acceso a la Información, Relatoría Especial Para La Libertad De Expresión Comisión Interamericana De Derechos Humanos, 2007.

- ✓ CIDH, Inuit petition for dangerous impacts of climate change Report N° 38/99, OEA/Ser.L/V/II.95, 1998.

1.2.5 EEUU. – Corte Suprema y Tribunales Supremos Internos

- ✓ Suprema Corte de California, Sindell v. Abbott Laboratories (1980) 26 588 C3d.

1.2.6 Colombia – Corte Constitucional

- ✓ Corte Constitucional de Colombia, Sentencia C-632/11, Medidas Compensatorias Para Restablecer Los Daños Causados Por Una Infracción Ambiental.

1.2.7 Brasil – Supremo Tribunal Federal

- ✓ Supremo Tribunal Federal de Brasil, Acción Directa de Inconstitucionalidad, N ° 1086 - Diario de Justicia - 10/08/2001.

1.2.8 Perú – Tribunal Constitucional

- ✓ Tribunal Constitucional del Perú, Exp. N.º 00004-2011-PI/TC, 20 de setiembre de 2011.

1.2.9 Argentina – Corte Suprema de Justicia

- ✓ Corte Suprema Argentina, Mendoza Beatriz Silva y otros c. Estado Nacional y otros s/ daños y perjuicios (daños derivados de la contaminación ambiental del Río Matanza – Riachuelo). Expediente M. 1569. XL.

2 Anexos

2.1 Otros Materiales (Estadísticas, Noticias relevantes, etc.)

- ✓ La Financiación de la Seguridad Climática. En Portafolio, Economía & Internacional.
Lima, 4 de enero de 2015.
- ✓ Lima y la COP 20. Diario El Comercio. Lima, 7 de diciembre de 2014.
- ✓ Cambio Climático: ¿Es realmente tan importante? Diario El Comercio, 7 de diciembre de 2014.

3 Exposición de los hechos

- ✓ La Federación de Clonalia es un país independiente y Presidencialista que cuenta con 34 estados. Clonalia ha sido un emisor histórico de GEI y en la actualidad emite alrededor del 18% siendo el mayor emisor de estos gases a nivel mundial. .
- ✓ La Republica de Marsili es un estado insular, afectado por el fenómeno del Cambio Climático; los diversos informes referentes al tema prevén su desaparición total para el año 2025.
- ✓ En virtud a esta inminente desaparición, 23 familias deciden cruzar la frontera e ingresar a Clonalia de manera irregular, solicitando la condición de refugiados medio ambientales.
- ✓ Sin haber prosperado su solicitud, un grupo de estas familias se encuentran detenidas en dicho Estado. Por lo cual, las 23 familias deciden acudir ante la CIDH.
- ✓ Previo al análisis de fondo, el 17 de diciembre de 2014 la CIDH decide someter el caso a la competencia contenciosa de la Corte IDH.

4 Análisis legal del caso

4.1 Análisis de los aspectos preliminares

- ✓ La Corte IDH es competente: a) *ratione personae*¹, toda vez que las veintitrés familias de la comunidad campesina de Candela se encontraban bajo la jurisdicción de Clonalia; b) *ratione temporis*², porque Clonalia ratificó la CADH y reconoció la competencia contenciosa de la Corte IDH el 28 de junio de 1982; c) *ratione loci*³, toda vez que las violaciones de los derechos ocurrieron dentro del territorio de Clonalia y de manera extraterritorial⁴ en la República de Marsili como consecuencia del incumplimiento de sus obligaciones en la CADH y el PSS. La

¹CIDH, caso *Luis Cuscul y otras vs. Guatemala*, Informe de Admisibilidad N° 32/05, párr. 28.

²CIDH, caso *Asociación nacional de ex – servidores del IPSS vs. Perú*, Informe de Admisibilidad y fondo N° 3809, párr. 67.

³O’ Donell, Daniel. *Protección Internacional de los Derechos Humanos*, Comisión andina de Juristas, 1° edición, Lima, 1988, pág 418 y 479.

⁴CIDH, caso *Coard y otros vs EEUU*, Informe Fondo N° 109/1999, párr. 37.

competencia *ratione materiae*⁵ se determinará al momento de cuestionar la única excepción preliminar interpuesta por el Estado.

4.2 Excepción Preliminar

✓ El Estado objeta la falta de competencia de la Corte IDH por dos supuestos: a) que el derecho alegado al medio ambiente sano no es justiciable ante este tribunal; y, b) que no existe el derecho al refugio medioambiental.

✓ Al respecto, la Corte IDH ha señalado que tiene el poder inherente a sus atribuciones de determinar el alcance de su propia competencia (*compétence de la compétence*), sustentándose en el artículo 62.1 de la CADH⁶, que determina el derecho de la Corte a resolver cualquier controversia relativa a su jurisdicción. En ese sentido, esta representación demostrará la competencia contenciosa de la Corte IDH para conocer la violación de los derechos invocados.

4.2.1 Competencia contenciosa de la Corte IDH respecto al artículo 11° del Protocolo de San Salvador

✓ El derecho al medio ambiente sano desarrollado en el artículo 11° del PSS reconoce el derecho a vivir en un medio ambiente sano y la obligación que tienen los Estados Partes de promover la protección, preservación y mejoramiento del medio ambiente. La justiciabilidad de tal derecho se demostrará a través de los criterios de interpretación de la Convención de Viena sobre el Derecho de los Tratados⁷ (en adelante, “CVDT”).

⁵CIDH. Caso *Comunidad de la Oroya vs. Perú*, Informe de Admisibilidad N° 76/2009, párr. 54.

⁶Corte IDH, Caso *Acevedo Buendía y otros ("Cesantes y Jubilados de la Contraloría") Vs. Perú. Excepción Preliminar, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 1 de julio de 2009. Serie C No. 198*, párr. 16.

⁷Convención de Viena sobre el derecho de los tratados de 1969 artículos 31 y 32.

4.2.1.1 Interpretación literal

✓ De una lectura literal⁸ del artículo 11° del PSS se desprende que “*toda persona tiene derecho a vivir en un medio ambiente sano y a contar con servicios públicos básicos.*” Entendiéndose al medio ambiente como el conjunto de circunstancias exteriores a un ser vivo⁹ y al término sano, que goza de perfecta salud, sin riesgo¹⁰.

✓ No obstante, si bien dicho enunciado *per se* permite alegar la violación al derecho invocado, el sentido corriente no es una regla única y debe interpretarse en su contexto¹¹. Siguiendo ésta advertencia, el artículo 19.6° del PSS restringe las peticiones individuales solo para los artículos 8.a° y 13° del PSS, por lo cual, la interpretación literal no resulta suficiente para judicializar el artículo 11° del PSS.

4.2.1.2 Interpretación sistemática

✓ La Corte IDH resalta que, según el argumento sistemático, las normas deben ser interpretadas como parte de un todo¹², teniendo presente el Derecho Internacional de los Derechos Humanos¹³. Así, resulta pertinente la valoración general de lo dispuesto por los sistemas de protección respecto al derecho al medio ambiente sano.

4.2.1.2.1 *Sistema Interamericano de Derechos Humanos*

✓ Al respecto, las reglas mínimas para determinar el control judicial de la Corte IDH son: a) que el Estado haya ratificado la competencia contenciosa de la Corte; y, b) que el Tratado

⁸Corte IDH. Caso Artavia Murillo y otros (Fertilización in vitro) Vs. Costa Rica, Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas Sentencia de 28 noviembre de 2012, Serie C No. 257, párr. 188.

⁹Cfr. Diccionario de la Real Academia de la Lengua. Disponible en: <http://lema.rae.es/drae/?val=medio+ambiente> Último acceso el 23 de enero de 2015.

¹⁰*Ibidem.*

¹¹Cfr. Corte IDH. Caso González y otras (“Campo Algodonero”) Vs. México. Excepción Preliminar, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 16 de noviembre de 2009. Serie C No. 205, párr. 42.

¹²*Ibidem.*, párr. 43.

¹³Cfr. Corte IDH. Caso Artavia Murillo y otros (Fertilización in vitro) Vs. Costa Rica, *supra nota* 08, párr. 191.

establezca un sistema de peticiones¹⁴, quedando a consideración de la Corte determinar la pertinencia del control judicial¹⁵, empero negando la posibilidad en aquellos instrumentos que no se establece un sistema de peticiones¹⁶.

✓ En efecto, como ejemplo, se evidencia que la Corte IDH ya ha utilizado la interpretación sistemática para declarar la violación de la Convención Belem do Para, cuando en principio dicho tratado delimitaba su función para emitir únicamente opiniones consultivas.

4.2.1.2.2 Sistema Europeo de Derechos Humanos

✓ El TEDH ha utilizado el Convenio Europeo para la Protección de Derechos y Libertades Fundamentales, interpretando el derecho a la vida privada y al derecho a la vida, para judicializar el derecho medio ambiente sano, en casos como *López Ostra contra España*, *Guerra y otros contra Italia*, *Fadeyeva contra Rusia*, *Ledyayeva contra Rusia* y *Dubetska contra Ucrania*.

4.2.1.2.3 Sistema Universal de Derechos Humanos

✓ El Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales establece el derecho al disfrute del más alto nivel posible de salud física y mental. Así como las medidas a adoptar, a fin de asegurar la plena efectividad de este derecho, entre ellas, el mejoramiento en todos sus aspectos de la higiene del trabajo y del medio ambiente¹⁷.

✓ Del mismo modo, el Comité DESC interpreta el derecho a la salud, definido en el apartado 1 del artículo 12º, como un derecho inclusivo que no sólo abarca la atención de la salud

¹⁴Cfr. Corte IDH. *Caso González y otras ("Campo Algodonero") Vs. México*. *supra* nota 11, párr. 57

¹⁵*Ibidem*.

¹⁶*Ibidem*.

¹⁷Cfr. PIDESC, artículo 12. 2.b.

oportuna y apropiada, sino también los principales factores determinantes de la salud, entre otros, el medio ambiente¹⁸.

✓ Asimismo, el Consejo de Derechos Humanos señala que el desarrollo sostenible y la protección del medio ambiente, pueden contribuir al bienestar humano y al disfrute de los derechos humanos. Desde la Conferencia de Estocolmo, instrumentos de derechos humanos firmados han reconocido el derecho al medio ambiente¹⁹.

4.2.1.2.4 Sistema Africano de Derechos Humanos

✓ La Carta Africana sobre los Derechos Humanos y de los Pueblos, en su artículo 24°, reconoce que: *Todos los pueblos tendrán derecho a un entorno general satisfactorio favorable a su desarrollo*. La Comisión Africana ha interpretado dicho artículo para prevenir la polución y la degradación ecológica²⁰.

✓ Asimismo, el Tribunal de Justicia de la Comunidad Económica de Estados del África Occidental en el caso *SERAP v. Nigeria*, estableció que Nigeria violó el artículo 24° de la Carta Africana al no proteger el medio ambiente²¹.

4.2.1.2.5 Conclusión de la interpretación sistemática

✓ Al ser la Corte IDH el único órgano judicial en el Sistema Interamericano²², esta representación considera que la interpretación sistemática permite respaldar la competencia

¹⁸Cfr. CDESC, Observación general N° 14: El derecho al disfrute del más alto nivel posible de salud (artículo 12), párr. 11.

¹⁹Cfr. Consejo de Derechos Humanos, Informe anual del alto comisionado de las naciones unidas, 19° período de sesiones, Estudio analítico de la relación entre los derechos humanos y el medio ambiente, Párr. 75. Disponible en: http://www.ohchr.org/Documents/HRBodies/HRCouncil/RegularSession/Session19/A-HRC-19-34_sp.pdf, Último acceso el 23 de enero de 2015.

²⁰Cfr. *Social and Economic Rights Action Center & the Center for Economic and Social Rights v. Nigeria*. Cited as: *Communication No. 155/96*. párr. 67. Disponible en: <http://www.escri-net.org/es/docs/i/414876>, último acceso el 23 de enero de 2015.

²¹Court Of Justice Of The Economic Community Of Wet African States. Socio-Economic Rights and Accountability Project (SERAP) vs. Federal Republic of Nigeria and Universal Basic Education Commission. Suit no ECW/CCJ/APP/0808, 14 de diciembre de 2012, párr. 121.

contenciosa de la Corte IDH para judicializar el artículo 11° del PSS, en tanto se demuestre su pertinencia según la interpretación evolutiva.

4.2.1.3 Interpretación Evolutiva

- ✓ La Corte IDH ha establecido que *los tratados sobre derechos humanos son instrumentos vivos, cuya interpretación tiene que acompañar la evolución de los tiempos y las condiciones de vida actuales*²³, otorgándole gran relevancia al derecho comparado, tanto las legislaciones como la jurisprudencia²⁴.
- ✓ En relación a la jurisprudencia del TEDH, España subvencionó la construcción de una planta²⁵ que emitía gases tóxicos, en Italia una empresa en el Monte Sant'Angelo- Manfredonia producía fertilizantes y estaba considerada de "alto riesgo"²⁶, en Ucrania la mina de carbón Velykomostivska, afectó a dos familias como consecuencia del hundimiento del suelo causado por las actividades mineras²⁷. En dichos casos, los Estados fueron declarados responsables por la violación del derecho al medio ambiente sano derivado del artículo 8° del CEDH.
- ✓ En la jurisdicción interna, Colombia ha señalado que existe un interés universal por tutelar el derecho al medio ambiente sano²⁸, Perú ha señalado que la protección del medio ambiente sano no solo es una cuestión de reparación de daños, sino, de prevención que sucedan²⁹, Argentina ha declarado fundado un amparo colectivo por medio ambiente³⁰ y Brasil, la obligación de estudios de impacto ambiental para preservar el medio ambiente³¹.

²²Cfr. Corte IDH. Caso González y otras ("Campo Algodonero") Vs. México. *supra* nota 11, párr. 54.

²³Cfr. Corte IDH. Caso Artavia Murillo y otros (Fertilización in vitro) Vs. Costa Rica, *supra* nota 08, párr. 245.

²⁴*Ibidem*.

²⁵Cfr. TEDH. Caso López Ostra Vs. España, sentencia de 9 de diciembre de 1994, aplicación N° 16798/90, párr. 52

²⁶Cfr. TEDH. Caso Guerra y otros Vs. Italia, sentencia de 19 de febrero de 1998, aplicación N° 14967/89, párr. 12, 13.

²⁷Cfr. TEDH. Caso Dubetska y otros Vs. Ucrania, sentencia de 10 de mayo de 2011, aplicación N° 30499/03, párr. 10-12 y 24.

²⁸Cfr. Corte Constitucional de Colombia, Sentencia C-632/11, Medidas Compensatorias Para Restablecer Los Daños Causados Por Una Infracción Ambiental, pág. 13.

²⁹Cfr. Tribunal Constitucional del Perú, Exp. N.° 00004-2011-PI/TC, 20 de setiembre de 2011, fundamento 16.

✓ Cabe precisar que la Corte IDH ha señalado que el artículo 41.f³² de la CADH se refiere a un ámbito en el que se **actualizan las atribuciones tanto de la Comisión como de la Corte**³³, en sus respectivos momentos. Por lo tanto, siendo la Corte IDH el único órgano judicial del Sistema Interamericano, existe la necesidad actual de proteger el derecho al medio ambiente sano de manera directa, lo cual se visibilizará en la medida que el remedio sea más eficaz³⁴.

✓ En conclusión, a través de la utilización de los distintos métodos de interpretación desarrollados, existe la obligación convencional de judicializar el derecho al medio ambiente sano del artículo 11° del PSS.

4.2.2 La supuesta falta de competencia de la Corte IDH para otorgar el estatus de refugiado medioambiental

✓ En relación al segundo supuesto de la excepción *ratione materiae*, el Estado alega que no existe un derecho al asilo o al estatus de refugiado medio ambiental.

✓ Al respecto, cabe señalar que una excepción preliminar busca impedir el análisis del fondo de un asunto cuestionado³⁵. No obstante, alegar que no existe un derecho al estatus de refugiado medio ambiental, corresponde determinarlo en el fondo de la controversia.

³⁰ Cfr. Corte Suprema Argentina, Mendoza Beatriz Silva y otros c. Estado Nacional y otros s/ daños y perjuicios (daños derivados de la contaminación ambiental del Río Matanza – Riachuelo). Expediente M. 1569. XL.

³¹ Cfr. Supremo Tribunal Federal de Brasil, Acción Directa de Inconstitucionalidad, N ° 1086 - Diário de Justicia - 10/08/2001.

³² CADH, artículo 41.f° *La Comisión tiene la función principal de promover la observancia y la defensa de los derechos humanos, y en el ejercicio de su mandato tiene las siguientes funciones y atribuciones: f) actuar respecto de las peticiones y otras comunicaciones en ejercicio de su autoridad de conformidad con lo dispuesto en los artículos 44 al 51 de esta Convención.*

³³ Cfr. Corte IDH. *Caso González y otras ("Campo Algodonero") Vs. México.* supra nota 11, párr. 55.

³⁴ Cfr. Garzón, Ernesto, Cinco consideraciones acerca de la concepción de los derechos sociales de Rober Alexy, en *Derechos Sociales y Ponderación*, Fundación Coloquio Jurídico Europeo, 2007, pág. 206.

³⁵ Cfr. Corte IDH. *Caso Cabrera García y Montiel Flores Vs. México.* Excepción Preliminar, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 26 de noviembre de 2010. Serie C No. 220, párr. 17; Corte IDH. *Caso Garibaldi Vs. Brasil.* Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 23 de septiembre de 2009. Serie C No. 203, párr. 17.

✓ Además, el artículo cuarto de la Ley N° 715 de Clonalia, en virtud del principio *pro persona*, debe estar presente en el análisis del fondo de este Tribunal.

✓ Por lo tanto, el análisis alegado de determinar si existe o no el estatus de refugiado medioambiental no corresponde a una excepción preliminar, por la que la Corte IDH, maestra de su competencia, debe definirlo en el fondo de la controversia.

4.3 Análisis de los asuntos legales relacionados con la CADH y PSS

4.3.1 Violación Directa del Derecho al Medio Ambiente Sano

✓ Habiéndose demostrado la necesidad de judicializar el derecho al medio ambiente sano, mediante una interpretación evolutiva, corresponde demostrar la atribución de responsabilidad directa de la Federación de Clonalia por ser uno de los principales causantes de los efectos del fenómeno del cambio climático y no haber adoptado las medidas correspondientes para disminuir el impacto generado, además, por no haber adoptado en su legislación interna normas y/o políticas de gobierno efectivas.

4.3.1.1 La cuota de mercado por efecto del GEI: A propósito de la extraterritorialidad

✓ Al respecto, el *corpus iuris internacional* sobre el derecho al medio ambiente sano, establece en el principio #2 de la Declaración de Río y el principio #21 de la Declaración de Estocolmo que los Estados están obligados de velar por que las actividades realizadas dentro de su jurisdicción o bajo su control no causen daños al medio ambiente de otros Estados o de zonas que estén fuera de los límites de la jurisdicción nacional.

✓ Asimismo, tanto la CIDH³⁶ como el TEDH han señalado que la jurisdicción no se limita al territorio de los Estados partes sino que puede enmarcarse en otro Estado diferente³⁷. En efecto, en el caso *sub judice* Clonalia debe responder al ser responsable del 18% de emisiones actuales de GEI, no contar con un marco jurídico apropiado para regular el tema de cambio climático y la inacción reflejada en la ausencia de voluntad política en la materia, como ha sido documentado, causando daños al medio ambiente en la aledaña República de Marsili.

✓ Así, teniendo en consideración que el derecho al medio ambiente es un derecho de protección, tiene una estructura alternativa o disyuntiva, por lo que un acto de protección o apoyo específico no es exigido³⁸. En ese sentido, corresponde adoptar una teoría de cuota de mercado³⁹, es decir, *mutatis mutandi* aquellos que se han beneficiado de alguna actividad empresarial deben cargar también con los costes de esa actividad⁴⁰. A diferencia de ello, en el presente caso el Estado tuvo la oportunidad de garantizar tal derecho, sin embargo, la Corte Suprema señaló que: *de acuerdo al MMA la relación entre cambio climático y las emisiones de gases efecto invernadero no prueba por si sola la inminencia o presencia actual de algún riesgo para la salud pública*.

✓ Dicho pronunciamiento es fácilmente rebatible con el informe del IPCC de 2014 que establece que el cambio climático a causa de los gases de efecto invernadero han aumentado por la actividad humana⁴¹. Por lo cual, también se ha vulnerado el principio de precaución toda vez

³⁶CIDH, Inuit petition for dangerous impacts of climate change Report N° 38/99, OEA/Ser.L/V/II.95, 1998, párr. 17. Disponible en http://www.ciel.org/Publications/COP10_Handout_EJCIEL.pdf, ultimo acceso el 23 de enero de 2015.

³⁷TEDH, caso De Loizidou v. Turquía, Excepciones Preliminares, Aplicación no. 15318/89, 23 de marzo 1995, párr. 61-62.

³⁸Cfr. Alexy, Robert, Sobre los derechos constitucionales a protección, pág. 54 y 55..

³⁹Cfr. Suprema Corte de California, Sindell v. Abbott Laboratories (1980) 26 588 C3d

⁴⁰*Mutatis mutandi* caso hipotético Sorenson en: Dworkin, Ronald (2007), La Justicia con toga Editorial Marcial Pons: Ediciones Juridicias y Sociales Madrid, pág. 163.

⁴¹The Synthesis Report of the Fifth Assessment Report of the Intergovernmental Panel on Climate Change CLIMATE CHANGE 2014 Synthesis Report Summary for Policymakers. Disponible en:

que, frente a la amenaza de un daño ambiental grave e irreversible, no se ha tratado de disminuir el riesgo, debido a que éste exige tomar medidas incluso existiendo incertidumbre científica⁴², según el principio #15 de la Declaración de Río.

✓ Del mismo modo, el Estado no puede considerarse con capacidad para “asumir” un riesgo, cuando el posible daño ha de recaer sobre un colectivo mucho mayor, como es el medio ambiente global con visión intergeneracional⁴³. En el presente caso, Clonalia es responsable ya que inclusive conociendo todos los riesgos, esta aperturando una fuente más de energía fósil para que sustente su consumo interno, cuando la amenaza real se encuentra en el carbón y los nuevos combustibles fósiles⁴⁴.

✓ Finalmente, es *pertinente recordar la interdependencia existente entre los derechos civiles y políticos y los económicos, sociales y culturales*⁴⁵, por lo que también se ha vulnerado el derecho a la vida, el derecho a la integridad y el derecho a la propiedad de la comunidad campesina de Candela, debido a que la emisión del 18% de los GEI afectaron extraterritorialmente a la Republica de Marsili.

http://www.ipcc.ch/pdf/assessment-report/ar5/wg2/WGIIAR5-Chap1_FINAL.pdf pág. 188, último acceso el 23 de enero de 2015.

⁴²Cfr. PASTORINO, Leonardo F., “El Daño al Ambiente”, Lexis Nexis, Buenos Aires, 2005, pág. 104.

⁴³Drnas de Clément, Zlata. Elementos Esenciales Del Principio De Precaución Ambiental, 2007, pág. 344. Disponible en:

<http://biblioteca.clacso.edu.ar/gsd/collect/ar/ar-013/index/assoc/D4599.dir/sec10003b.pdf>, ultimo acceso el 23 de enero de 2015.

⁴⁴IPCC, Grupo N° 3, disponible en: <http://www.ceida.org/prestige/Documentacion/Protocolo%20Kioto.pdf>

⁴⁵Corte IDH, Caso *Acevedo Buendía y otros ("Cesantes y Jubilados de la Contraloría") Vs. Perú*, supra nota 06, párr. 101.

4.3.1.2 La Progresividad del derecho al medio ambiente como manifestación del derecho a la salud

- ✓ Al respecto, la observación general N°14 interpreta el derecho a la salud como un derecho inclusivo que no sólo abarca la atención de la salud oportuna y apropiada sino también los principales factores determinantes de la salud, entre otras, el medio ambiente⁴⁶.
- ✓ Asimismo, la Corte IDH ha establecido que los Estados tienen el deber de adoptar medidas positivas necesarias dentro del ámbito de sus atribuciones para prevenir o evitar el riesgo⁴⁷ de manera progresiva. En el presente caso, Clonalia no tomó ninguna de las medidas pese a que se le dio la oportunidad de remediar la condición jurídica medio ambiental.
- ✓ Es decir, la noción de progresividad implica la obligación de avanzar del modo más expedito y eficaz posible hacia la plena efectividad de los DESC⁴⁸, y la prohibición de adoptar medidas regresivas (la llamada prohibición de regresividad)⁴⁹. Sin embargo, en el presente caso no se ha cumplido con una condición mínima de carácter legal u otra medida positiva que contribuya a combatir los GEI en Clonalia.

4.3.1.3 El derecho de preservación del medio ambiente cuando se encuentra en riesgo el derecho a la vida como ius cogens

- ✓ El contenido del derecho fundamental a un medio ambiente sano para el desarrollo de la persona está determinado por los siguientes elementos: 1) el derecho a gozar de ese medio ambiente y 2) el derecho a que ese medio ambiente se preserve⁵⁰.

⁴⁶ Cfr. CDESC, Observación general N° 14, *supra nota 18*, párr. 11.

⁴⁷ Corte IDH. Caso Comunidad Indígena Xákmok Kásek Vs. Paraguay. Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 24 de agosto de 2010. Serie C No. 214, pág. 234.

⁴⁸ Cfr. Pacto Internacional de los Derechos Económicos, Sociales y Culturales, Observación general 3, La índole de las obligaciones de los Estados Partes (párrafo 1 del artículo 2 del Pacto), (Quinto período de sesiones, 1990), U.N. Doc. E/1991/23 (1990), punto 2.

⁴⁹ Christian Steiner, Patricia Uribe y otros. *Convención Americana sobre Derechos Humanos –Comentario*. Fundación Konrad Adenauer Stiftung, 2014, Berlín, pág.673.

⁵⁰ Cfr. Tribunal Constitucional del Perú, Exp. N.º 00004-2011-PI/TC, *supra nota 29*, fundamento 12.

✓ Cabe precisar que en el segundo supuesto entraña obligaciones inexcusables, para los poderes públicos, de mantener los bienes ambientales en las condiciones adecuadas para su disfrute. Inclusive tal obligación alcanza también a los particulares⁵¹.

✓ Siendo ello así, cabe resaltar que en el presente caso la isla de Marsili se encuentra en peligro de desaparición a causa de los GEI. En ese sentido, cuando el incumplimiento de la obligación de preservar el medio ambiente acarrea la desaparición de nuestra propia existencia, este ámbito de protección debe considerarse como el núcleo duro inviolable de la estructura del derecho fundamental del medio ambiente y en consecuencia, esta representación propone que en esas circunstancias, tal derecho adquiriera el carácter de *ius cogens* internacional, más aun por la *condiciones especiales de los países menos adelantados y de los pequeños Estados insulares*, según establece el preámbulo del Convenio de Biodiversidad Biológica⁵².

4.3.2 El Estado violó el artículo 13° de la CADH en relación con el artículo 11° del PSS

✓ La Federación de Clonalia violó el derecho a solicitar y recibir información que tenían las 23 familias de la comunidad campesina de Candela, en relación al documento elaborado sobre tema migratorio y la degradación ambiental que no fue proporcionado a los solicitantes de refugio.

✓ Al respecto, la Corte IDH en el caso *Claude Reyes y otros* reconoce el carácter fundamental del derecho a la información en su doble vertiente, como derecho individual de toda persona descrito en la palabra “buscar” y como obligación positiva del Estado para garantizar el derecho a “recibir” la información solicitada⁵³. Asimismo, se precisa que la información

⁵¹ Ibídem 13.

⁵² Convenio de Biodiversidad Biológica, preámbulo, página 2.

⁵³ Cfr. Corte IDH. *Caso Claude Reyes y otros Vs. Chile*. Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 19 de septiembre de 2006. Serie C No. 151, párr. 75 – 77.

solicitada debe ser entregada sin necesidad de acreditar un interés directo o una afectación personal para su obtención⁵⁴. Es decir, es una legitimación activa amplia que admite el ejercicio del derecho independientemente de su condición migratoria⁵⁵.

✓ En efecto, el 09 de mayo de 2014 Clonalia decide designar al CEN para que elabore una propuesta en relación al tema migratorio y la degradación ambiental. El 07 de julio entregó su propuesta al MEXT. Sin embargo, cuando las víctimas solicitaron dicho texto no se les otorgó, argumentando seguridad nacional, sin considerar que a los solicitantes de refugio se les debe una especial protección.

✓ El derecho a recabar información estatal, tiene tres facetas: a) La obligación del Estado de producir cierta información, b) la obligación de publicar en medios masivos; y, c) la obligación de ponerla a disposición de los particulares⁵⁶. Si bien en el caso *sub litis* el Estado no se obligó normativamente; si lo hizo materialmente a responder a la pregunta ¿Existe riesgo a la vida e integridad de los ciudadanos de los territorios insulares que justifique una petición de asilo por razones ambientales en caso de negarles dicha petición.

✓ Por lo tanto, estaría en el supuesto b). La diferencia con la primera faceta es que se trata de información que el Estado ya ha producido⁵⁷. En efecto, el MEXT convocó a una rueda de prensa al conocer el resultado del documento y no informó todas las conclusiones a las que arribó, sino de manera parcializada aquellas que consideró convenientes, evidenciando que el motivo de seguridad nacional alegado era ilegítimo. En ese sentido, una restricción sobre la base

⁵⁴ *Ibidem* 77.

⁵⁵ *Cfr.* CIDH. Estudio Especial sobre el Derecho de Acceso a la Información, Relatoría Especial Para La Libertad De Expresión Comisión Interamericana De Derechos Humanos, 2007, párr. 89.

⁵⁶ *Cfr.* Nino, Ezequiel. *El derecho a recibir información pública – y su creciente trascendencia- como derecho individual y de incidencia colectiva*. Capítulo XXX. En *Teoría y Crítica del Derecho Constitucional* de Roberto Gargarella. Tomo II. Pág. 800.

⁵⁷ *Ibidem*, 802.

de la seguridad nacional no es legítima si su propósito es proteger los intereses del gobierno y no de la sociedad en su conjunto⁵⁸.

✓ En consecuencia, el Estado violó el derecho a recibir información en perjuicio de las 23 familias de la comunidad campesina de Candela.

4.3.3 El Estado violó los artículos 22.7°, 22.8° de la CADH en relación a los artículos 8.1°, 8.2.h°, 25° (Garantías mínimas en el procedimiento de solicitud de refugio)

✓ La Federación de Clonalia violó el derecho a las garantías judiciales y protección judicial toda vez que no existió el respeto a un debido procedimiento legal en el procedimiento administrativo de solicitud de refugio, no respetando la garantía mínima a ser oído, a la doble instancia con efecto suspensivo en procedimientos de esta naturaleza y a la debida motivación. Asimismo, el recurso judicial correspondiente interpuesto por las víctimas devino en inefectivo.

✓ Al respecto, la Corte IDH considera que el derecho al debido proceso legal debe ser reconocido en el marco de las garantías mínimas que se deben brindar a todo migrante, independientemente de su estatus migratorio⁵⁹. Del mismo modo, el derecho de buscar y recibir asilo garantiza que la persona solicitante del estatuto de refugiado sea oída con las debidas garantías mediante el procedimiento respectivo⁶⁰.

✓ En el caso *sub examine*, el procedimiento para determinar la condición de refugiado en Clonalia fue solicitado por 23 familias el 13 de enero de 2014. En ese sentido, se debe realizar un examen de la parte procesal (el debido procedimiento legal) de la solicitud de refugio. Así, la

⁵⁸ *Ibidem*, párr. 153.

⁵⁹ *Cfr.* Corte IDH. Condición Jurídica y Derechos de los Migrantes Indocumentados. Opinión Consultiva OC-18/03 de 17 de septiembre de 2003. Serie A No. 18, párr. 122.

⁶⁰ *Cfr.* Corte IDH. Caso Familia Pacheco Tineo Vs. Bolivia. Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 25 de noviembre de 2013. Serie C No. 272, párr. 154.

Corte IDH ha establecido que el amplio alcance de la intangibilidad del debido proceso se aplica no solo *ratione materiae* sino también *ratione personae* sin discriminación alguna⁶¹.

4.3.3.1 Violación del derecho al derecho a ser oído

- ✓ La Corte IDH considera que de conformidad con las garantías establecidas en los artículos 8°, 22.7°, 22.8° y 25° de la CADH, relacionado con las directivas y criterios del ACNUR, entre otras obligaciones, los Estados deben evaluar la solicitud con objetividad. Además, se debe dar la realización de una entrevista personal, lo que garantiza la posibilidad de que el solicitante pueda ser oído⁶².
- ✓ En el caso *sub litis*, el 28 de febrero de 2014, el MEXT rechazó la solicitud sin que los solicitantes fueran escuchados al no tener una entrevista de elegibilidad.
- ✓ Sin embargo, el Estado señala que la solicitud fue descartada preliminarmente por ausencia de solicitud válida. Dicho argumento no tiene sustento y vulnera el debido proceso toda vez que es una obligación del Estado el acceso a asesorías para los solicitantes, representación legal para someter su solicitud y orientación necesaria en cuanto al procedimiento que ha de seguirse⁶³. En ese sentido, es evidente que las víctimas nunca tuvieron una orientación adecuada para presentar una solicitud válida.
- ✓ Por todo lo anteriormente expuesto queda demostrado que la Federación de Clonalia violó el derecho a ser oído en perjuicio de las 23 familias solicitantes del refugio.

4.3.3.2 Violación del derecho a la doble instancia con efecto suspensivo

- ✓ Asimismo, dentro de las garantías mínimas para determinar la condición de refugiado, el recurso de revisión o apelación debe tener efectos suspensivos y debe permitirse al solicitante

⁶¹ Cfr. Corte IDH. Condición Jurídica y Derechos de los Migrantes Indocumentados. *Supra nota 60*. párr. 122.

⁶² Cfr. Corte IDH. Caso Familia Pacheco Tineo Vs. Bolivia. *Supra nota 61*. párr. 150

⁶³ *Ibidem*, 159,a).

que permanezca en el país hasta que la autoridad decida, a menos que se demuestre que la solicitud es manifiestamente infundada⁶⁴.

✓ En el *cas d'espèce*, el día 08 de marzo de 2014 se apeló la improcedencia de las solicitudes de refugio de las 23 familias; no obstante, el día 05 de marzo de 2014, el Estado ya había ordenado la detención temporal de éstas. Por ello, es evidente que nunca existió un recurso de apelación con efectos suspensivos, por el contrario luego de hacerse público dicha orden, se capturó a un grupo de familias.

✓ Ahora bien, Clonalia no podría alegar que solicitar un refugio medioambiental es una solicitud manifiestamente infundada, porque el EXCOM⁶⁵ ha considerado que podría tener graves consecuencias para el solicitante una determinación errónea de tipificar una solicitud como manifiestamente infundada, por lo que se debe garantizar una entrevista personal y además la posibilidad de que el fallo sea examinado en todos los casos.

✓ No obstante, en el presente procedimiento, ni en primera, ni en segunda instancia se dio la garantía de una entrevista personal. Asimismo, la posibilidad de recurrir el fallo se dio sin efecto suspensivo.

4.3.3.3 Violación del derecho a motivar la decisión administrativa

✓ Asimismo, dentro de las garantías mínimas para determinar la condición de refugiado, las decisiones adoptadas por los órganos competentes deben estar debidamente fundamentadas en forma expresa⁶⁶, es decir, deben estar debidamente motivadas.

✓ Al respecto, la Corte IDH ha señalado que es exigible a cualquier autoridad pública, sea administrativa, legislativa o judicial, cuyas decisiones puedan afectar los derechos de las

⁶⁴ *Ibidem*, 159,f).

⁶⁵ Cfr. Comité Ejecutivo del Programa del Alto Comisionado por recomendación del Subcomité Plenario sobre la Protección Internacional de los Refugiados en la sesión de consejo, Núm. 30 (Xxxiv) denominado: *El Problema de las Solicitudes de Asilo o de la Condición de Refugiado manifiestamente Infundadas o Abusivas*. (e.i y e.iii)

⁶⁶ *Ibidem*, 159,c).

personas, que adopte dichas decisiones con pleno respeto de las garantías del debido proceso legal⁶⁷. Así, dentro de las garantías mínimas se encuentra el deber de motivar⁶⁸.

✓ En efecto, precisa la Corte IDH que la motivación demuestra a las partes que éstas han sido oídas⁶⁹, *contrario sensu* al no ser oídas de manera individual las 23 en el presente caso es materialmente imposible que exista una adecuada motivación en la respuesta a las solicitudes de refugio.

✓ Por lo ya expuesto, en el presente se violó el derecho de motivar adecuadamente las decisiones que afectan derechos fundamentales de los solicitantes de refugio.

4.3.4 El Estado violó los artículos 7°, 22.9° de la CADH en relación a los artículos 8°, 25°. (Garantías mínimas al extranjero sujeto a deportación)

✓ Clonalia violó el derecho a la libertad física, la prohibición de expulsión colectiva de extranjeros y el principio de no devolución toda vez que ordenó la detención preliminar de las 23 familias de la comunidad campesina el día 05 de marzo de 2014, antes de agotar la segunda instancia en la solicitud de refugio, que fue resuelta el 08 de marzo.

4.3.4.1 Violación del derecho a la libertad

✓ En primer lugar, la Corte IDH ha establecido que corresponde analizar una detención a la luz de los requisitos de excepcionalidad del artículo 7° de la CADH cuando la detención se realice dentro del territorio y no en el ingreso a la frontera, entendido como una privación de libertad por razones de verificación de identidad y/o control fronterizo⁷⁰.

⁶⁷ Cfr. *Caso Chocrón Chocrón Vs. Venezuela*. Excepción Preliminar, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 1 de julio de 2011. Serie C No. 227, párr. 115

⁶⁸ Cfr. Corte IDH. *Caso Apitz Barbera y otros ("Corte Primera de lo Contencioso Administrativo") Vs. Venezuela*. Excepción Preliminar, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 5 de agosto de 2008. Serie C No. 182, párr. 77.

⁶⁹ Cfr. *Caso Chocrón Chocrón Vs. Venezuela*. Excepción Preliminar, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 1 de julio de 2011. Serie C No. 227, párr. 118.

⁷⁰ Cfr. Corte IDH. *Caso Nadege Dorzema y otros Vs. República Dominicana*. Fondo Reparaciones y Costas. Sentencia de 24 de octubre de 2012 Serie C No. 251, párr. 124.

- ✓ En ese sentido, para poder determinar que el Estado violó el artículo 7.2°, es necesario considerar la Ley N° 715 y la Ley de inmigración de 2009, por lo que cualquier requisito establecido en éstas que no sea cumplido, haría que la privación de libertad sea ilegal y contraria a la Convención Americana.
- ✓ En efecto, el artículo cuarto de la Ley N° 715 de 1989 señala que “...ninguna persona refugiada o solicitante de tal condición, cuya solicitud se encuentre pendiente de resolución firme, podrá ser devuelta a su país de origen...”.
- ✓ En el presente caso, hubo una privación ilegal del derecho a la libertad física de siete familias de Candela, debido a que, pese a no haber una resolución firme de la solicitud de refugio, se ordenó el proceso de deportación, que implicó la detención temporal de las veintitrés familias, de las cuales ocho familias se dirigieron a la embajada de Marsili y solo capturaron a la mitad de las familias, incluyendo niños y ancianos.
- ✓ Asimismo, es un hecho probado que la detención fue con fines de terminar el proceso de deportación sin que se agote las instancias administrativas, es decir, cabe la posibilidad que en segunda instancia se haya dado un pronunciamiento favorable por lo cual la detención temporal se realizó con vistas a su deportación convirtiéndolas en detenciones ilegítimas en contravención del artículo 7.3 de la CADH⁷¹.
- ✓ Asimismo, se violó el artículo 7.5° de la CADG, que dispone que la detención o retención debe someterse a revisión de un juez u otro funcionario para garantizar los derechos del detenido y autorizar la adopción de medidas cautelares o de coerción, cuando sea estrictamente necesario⁷².

⁷¹ *Mutatis mutandi Ibidem*, párr. 134.

⁷² *Ibidem*.

✓ Así, la Corte IDH ha precisado que en virtud del principio *pro persona*, esta garantía debe ser satisfecha siempre que exista una retención o una detención de una persona a causa de su situación migratoria. En consecuencia, la revisión judicial debe realizarse sin demora, tomando en cuenta la especial vulnerabilidad⁷³.

✓ Por todo lo anteriormente expresado, la Federación de Clonalia violó el derecho a la libertad física, detención arbitraria y la garantía de revisión judicial de la detención de las familias, de la comunidad campesina.

4.3.4.2 Violación de la prohibición de la expulsión colectiva de extranjeros

✓ Al respecto, la Oficina del Alto Comisionado de las Naciones Unidas para los Derechos Humanos, resaltó que: el procedimiento de expulsión de un grupo de no ciudadanos debe apoyarse en suficientes garantías que demuestren que las circunstancias personales de cada uno de los afectados ha sido genuina e individualmente consideradas⁷⁴.

✓ Así, el número de extranjeros objeto de decisiones de expulsión no es el criterio fundamental para la caracterización de una expulsión colectiva⁷⁵, sino una genuina individualización de cada caso. Sin embargo, Clonalia no escuchó a ningún miembro de la comunidad de manera individual.

✓ En efecto, es evidente que el Estado trató a los migrantes como un grupo, sin individualizarlos, lo que representa una expulsión colectiva en contravención del artículo 22.9° de la CADH, en relación con la obligación de respetar los derechos, establecida en el artículo 1.1 de la misma, en perjuicio de las 23 familias de Candela. Asimismo, en los casos de Afluencia Masiva, la Convención Sobre el Estatuto de los Refugiados de 1951, señala que los criterios que

⁷³ Cfr. *Ibidem*, párr. 136.

⁷⁴ Cfr. Oficina del Alto Comisionado de las Naciones Unidas para los Derechos Humanos. “*Los Derechos de los No Ciudadanos*”, 2006, página 20.

⁷⁵ Cfr. Corte IDH. Caso Nadege Dorzema y otros Vs. República Dominicana, *supra nota* 71, párr. 172.

deben adoptar los Estados es entregar un refugio prima facie o por individualización, sin que Clonalia haya optado por ninguna de estas dos opciones.

4.3.4.3 Violación del principio de no devolución

✓ En nuestro sistema regional de protección de derechos humanos complementada con el *corpus juris* internacional aplicable a las personas migrantes, está reconocido el derecho de cualquier persona extranjera, y no solamente a los asilados o refugiados, a la no devolución indebida cuando su vida⁷⁶, integridad y/o libertad estén en riesgo de violación, sin importar su estatuto legal o condición migratoria en el país en que se encuentre⁷⁷.

✓ Asimismo, precisa la Corte IDH que cuando un extranjero alegue ante un Estado un riesgo en caso de devolución, las autoridades competentes de ese Estado deberán, mínimamente entrevistar a la persona a efectos de determinar si ese riesgo es fundado. De demostrarse el riesgo, la persona no debería ser devuelto a su país de origen o donde exista el riesgo⁷⁸.

✓ Asimismo, de conformidad con el CEDH, cuando un Estado expone a una persona a un riesgo real de perder la vida en el sentido de su artículo 2º la expulsión está totalmente prohibida⁷⁹. En efecto. *no es necesario demostrar una persecución por una de las razones recogidas en la Convención de 1951 para los Refugiados.*⁸⁰

✓ En el *cas d'espèce*, se argumentó que el derecho a la vida e integridad de las 23 familias de la comunidad campesina se encuentran en riesgo; puesto que, el país donde residen está en un proceso de desaparición. Del mismo modo, es un hecho probado que las condiciones físicas se han tornado excesivamente riesgosas y no se puede garantizar la vida e integridad de las

⁷⁶Cfr. TEDH, Case of Bader and Kanbor v. Sweden, (Application no. 13284/04), Judgment, Strasbourg, 8 November 2005.

⁷⁷Cfr. Corte IDH. Caso Familia Pacheco Tineo Vs. Bolivia, *supra nota 61*, párr 135.

⁷⁸*Ibidem*, párr.136

⁷⁹Cfr. Manual de Derecho europeo sobre asilo, fronteras e inmigración Edición de 2014. Luxemburgo, pág. 74

⁸⁰*Ibidem*.

personas en caso de devolución a la isla de Marsili. Las 29 familias restantes están redistribuidas en los 16 campamentos temporales para los damnificados por consecuencia de los GEI en su país de origen.

✓ Por otro lado, Marsili ha perdido 78 km² producto del crecimiento del nivel del mar, es decir, el 27% del territorio ha quedado sumergido. Del mismo modo, en las últimas décadas ha disminuido drásticamente la población. Según el censo del 2013 ha existido una disminución del 50% de habitantes, no obstante, Clonalia no ha tenido en consideración la prohibición de devolución de los extranjeros que prueben riesgo inminente de la violación de su derecho a la vida e integridad de ser devueltos al país de origen.

✓ Dicha situación se ve agravada debido a que, la Ley N° 715 de Clonalia, en su artículo cuarto, señala que: *“Ninguna persona refugiada o solicitante de tal condición, cuya solicitud se encuentre pendiente de resolución firme, podrá ser devuelta a su país de origen (...) por condiciones externas que se encuentren presentes en el país de origen”*. Esto es, que la propia legislación interna de Clonalia contemplaba la posibilidad de impedir la expulsión de las 23 familias de la comunidad campesina.

✓ En ese orden de ideas, si bien el Estado no ha devuelto a las familias detenidas al país de origen, el 05 de marzo se realizó la captura e inició el proceso de deportación, por lo cual el propio Estado agotó toda posibilidad de remediar las violaciones a los derechos humanos antes expresadas. En consecuencia, se violó el principio de no devolución de extranjeros cuyo derecho a la vida e integridad se encuentran en riesgo.

4.3.5 La Necesidad de crear el concepto jurídico de refugiado climático de los países insulares vinculado al derecho a la nacionalidad

- ✓ Si bien, las definiciones de “refugio medioambiental” o “refugiado climático” no entran bajo los términos de la Convención de los Refugiados de 1951⁸¹. Además, ACNUR no reconoce la existencia de dicha categoría, en base a que podría crear confusión y socavar el régimen legal internacional para la protección de los Refugiados⁸².
- ✓ Cabe resaltar que mientras el *corpus iuris* y el *corpus* teórico no se ponen de acuerdo, en la conceptualización de los migrantes medioambientales, “sería trágico si incumpliéramos la oportunidad para la preparación de aquellas predicciones actuales debido a la falta de claridad en la forma en que se conceptualizan las amenazas”⁸³.
- ✓ En efecto, tanto la Corte IDH⁸⁴ y el TEDH⁸⁵ han sido muy claros en reconocer el derecho de cualquier persona extranjera a la no devolución indebida cuando su vida⁸⁶ está en riesgo. *Sin demostrar una persecución por una de las razones recogidas en la Convención de Ginebra de 1951*⁸⁷.
- ✓ En consecuencia, habiéndose demostrado la obligación internacional de los Estados partes a la prohibición de la devolución de extranjeros en tanto se encuentre en riesgo su vida, es necesario visibilizar la especial vulnerabilidad de Marsili, siendo un Estado insular. Los cuales

⁸¹Cfr. Keane, D. (2004), “The environmental causes and consequences of migration: a search for the meaning of “environmental refugees””, Georgetown International Environmental Law Review. 16. pág. 215.

⁸²Cfr. Organización Internacional de las Migraciones (1996), Environmentally-Induced Population Displacements and Environmental Impacts Resulting from Mass Migration. International Symposium, Geneva, 21-24 April 1996, International Organisation for Migration with United Nations High Commissioner for Refugees and Refugee Policy Group, Geneva, pág. 10; ACNUR (2009), “Forced Displacement in the Context of Climate Change: Challenges for States under International Law”, 6th session of the Ad Hoc Working Group on Long Term Cooperative Action under the Convention (AWG-LCA 6)12, UNHCR, Geneva, pág. 10.

⁸³Cfr. Oliver-Smith, A. (2009), “Nature, Society, and Population Displacement. Toward an Understanding of Environmental Migration and Social Vulnerability”, Intersections vol. 8. UNU - EHS, Bonn, pág. 30.

⁸⁴ Corte IDH, Asunto Wong Ho Wing. Medidas Provisionales respecto del Perú. Resolución de la Corte de 28 de mayo de 2010,

⁸⁵TEDH, Bader y Kanbor contra Suecia, *supra* nota 77.

⁸⁶Cfr. Corte IDH. Caso Familia Pacheco Tineo Vs. Bolivia, *supra* nota 61, párr 135.

⁸⁷ *Ibidem*.

están siendo los primeros en afrontar las consecuencias críticas del cambio climático⁸⁸. ACNUR también ha identificado la problemática, de la desaparición, de los Estados insulares, Estados como Maldivas, Tuvalu, Kiribati, las Islas Marshall⁸⁹, Marsili.

4.3.5.1 Interpretación del artículo 20° y 22.8° para otorgar el Estatus de Refugiados

- ✓ En primer lugar, la CADH reconoce el derecho a la nacionalidad, artículo 20°, consistente en un doble aspecto: i) a establecer su vinculación con un Estado determinado; y, ii) el de proteger al individuo contra la privación de su nacionalidad en forma arbitraria⁹⁰.
- ✓ En segundo lugar, las consecuencias en un futuro no muy lejano serán a) personas apátridas, por la desaparición de Marsili; y, b) los niños que nazcan de las familias de Candela, también serán apátridas. Por lo cual se debe otorgarle un trato diferenciado para evitar la apatridia⁹¹, en consonancia con la Declaración de Brasilia del 2010.
- ✓ En tercer lugar, existe la obligación internacional a los Estados de identificar a los migrantes en situación irregular como un grupo vulnerable⁹². Aunado al deber de los Estados de prevenir, evitar y reducir la apatridia⁹³.
- ✓ Finalmente, corresponde otorgar el estatus de refugiado a las víctimas precisamente para individualizar a dicho grupo vulnerable. Además de visibilizarlos para que sean sujetos de los mismos derechos y beneficios que otorga la condición de refugiados y diferenciarlos de los

⁸⁸ Oriol Solà Pardell, Desplazados medioambientales Una nueva realidad, Instituto de Derechos Humanos Pedro Arrupe, pág. 16.

⁸⁹ Cfr. ACNUR, "Cambio Climático y apatridia: una visión general". Documento presentado para la 6ª sesión del Grupo de Trabajo Especial sobre la Cooperación a Largo Plazo (GTE - CLP) según la Convención Marco de las Naciones Unidas sobre el Cambio Climático (CMNUCC), 1 al 12 de junio de 2009. Bonn, Alemania, pág. 1.

⁹⁰ Cfr. Corte IDH, Caso de las Niñas Yean y Bosico Vs. República Dominicana. Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 8 de septiembre de 2005. Serie C No. 130, párr. 139.

⁹¹ Declaración de Brasilia sobre la protección de personas Refugiados y Apátridas en el Continente Americano, 11 de noviembre de 2010, parte resolutive número 7.

⁹² Cfr. Corte IDH. Condición Jurídica y Derechos de los Migrantes Indocumentados. *supra nota 60*, párr. 114; Corte IDH, caso Nadege Dorzema, *supra nota 71*, párr. 152.

⁹³ Cfr. Corte IDH. Niñas Yean y Bosico, *supra nota 91*. párr.. 140.

desplazados medioambientales internos a fin de otorgarles todos los beneficios en los términos de la Convención de refugiados de 1951.

4.3.6 El Estado violó el artículo 24° de la CADH en perjuicio de las 23 familias de la comunidad campesina de Candela

- ✓ La Federación de Clonalia violó el derecho a la igualdad ante la ley toda vez que pese a que la Ley N° 715 de 1989 establecía que estaba prohibida la devolución cuando en el país de origen se encontraba en riesgo la vida o integridad, por cualquier causa externa, el Estado discriminó a las 23 familias y ordenó su captura y devolución al país de origen.
- ✓ Así, Clonalia al desestimar la solicitud de refugio sin respetar el debido proceso actuó de manera discriminatoria, ya que “el amplio alcance de la intangibilidad del debido proceso se aplica no solo *ratione materiae* sino también *ratione personae* sin discriminación alguna”⁹⁴, máxime teniendo una legislación interna que lo reconoce.
- ✓ Del mismo modo, el Estado no podría alegar que aplicó la Convención de los Refugiados de 1951, toda vez que en virtud de una interpretación *pro persona* estaría obligado aplicar la Ley N° 715.
- ✓ Por lo tanto, la Federación de Clonalia violó el derecho a la igualdad ante la Ley en perjuicio de las 23 familias de la comunidad campesina de Candela.

5 Petitorio

5.1 Referencia de Reparaciones

- ✓ Con respecto a las medidas de satisfacción, solicitamos: lo ya expresado por la Corte en su jurisprudencia constante⁹⁵. En relación a las garantías de no repetición, solicitamos: a) se adopte legislación interna en relación a los estándares internacionales sobre el cambio climático,

⁹⁴Corte IDH, caso Nadege Dorzema, *supra* nota 71, párr. 159.

⁹⁵Corte IDH. *Caso Pueblo Indígena Kichwa de Sarayaku Vs. Ecuador. Fondo y reparaciones*. Sentencia de 27 de junio de 2012. Serie C No. 245, párr. 305.

a través de la implementación, b) buscar progresivamente la conversión de la utilización de los combustibles fósiles por otro tipo de energía renovable, c) se establezca un mecanismo de sanción a las empresas que emiten CO₂, como por ejemplo el impuesto a las emisiones de CO₂ que realiza Suecia y Noruega, d) adoptar cursos de capacitación en las entidades públicas y colegios sobre las consecuencias del cambio climático, e) se adopte un mecanismo judicial efectivo para tutelar el derecho a solicitar información, como el *habeas data*, f) se otorgue el estatutos de refugiado medioambiental en aplicación de la Ley interna.

5.2 Petitorio

✓ En razón a los argumentos anteriormente expuestos, solicitamos que la Corte IDH: a) Desestime las excepciones preliminares interpuestas por el Estado de Clonalia, b) Declare que el Estado de Clonalia es responsable internacionalmente por la violación de los artículos 4, 5, 7, 8, 13, 21, 22, 25 y 26 de la CADH y el artículo 11 del PSS en relación a los artículos 1.1 y 2 CADH en perjuicio de la Comunidad de Candela.

→ Frente a frente: Tomás Unger y Bjorn Lomborg

A raíz de la COP 20, que se realiza en Lima, preguntamos a expertos su opinión sobre el cambio climático y lo que esperan que se consiga el próximo año en la COP 21 en París.

Cambio climático: ¿es realmente tan importante?



DANIELA MENESSES SALA
@MENESSEDANIELA

Estas semanas, Lima se ha convertido en la capital mundial del medio ambiente. Entrevistamos, por separado, a Tomás Unger y Bjorn Lomborg acerca del cambio climático y de sus perspectivas sobre la efectividad de los compromisos ambientales.

Ban Ki-moon ha asegurado que el cambio climático debería ser la prioridad si queremos lograr mayor prosperidad para la población. ¿Está de acuerdo?

TOMÁS UNGER: Estoy completamente de acuerdo. Es cierto que hoy los titulares de los medios los ocupan las guerras (Ucrania, El, Siria), los actos de terrorismo (Nigeria, Kenia, etc.), los enfrentamientos raciales (Ferguson) y la caída del precio del petróleo (que incrementará su consumo). Sin embargo, para la humanidad el tema del cambio climático es más importante que todo lo demás, porque nos afectará a todos.

No estamos hablando de una proyección a largo plazo. Las generaciones que pagarán las consecuencias del cambio climático a causa de las emisiones de gas invernadero ya nacieron. Si no hay cambios drásticos en el consumo de hidrocarburos, principalmente carbón y petróleo, antes del fin de este siglo las consecuencias podrán ser catastróficas.

BJORN LOMBORG: No. Hay que solucionar el problema del cambio climático, pero este resulta insignificante comparado con muchos otros problemas globales. Mientras que la OMS estima 250.000 muertes anuales por el calentamiento global en los próximos 30 años, 800 millones padecen hambre y 2,5 mil millones viven en la pobreza y carecen de agua potable y saneamiento.

Ban Ki-moon también está fuera de sintonía con la población mundial: cuando la ONU pidió a 5 millones de personas que indicaran sus prioridades, las respuestas fueron mejor educación y atención sanitaria, menos corrupción, más puestos de trabajo y alimentos a precios accesibles. Ubicaron el calentamiento global en el último lugar, en el número 17.

¿Cuáles son los mayores riesgos del cambio climático en los próximos 50 años?

UNGER: Creo que los riesgos han sido enumerados muchas veces y la jerarquización depende del enfoque. Para todos un riesgo prioritario sería la reducción en la capacidad de producir alimentos. Las sequías e inundaciones inhabilitan áreas de cultivo y la irregularidad de las lluvias reduce las cosechas. En el Perú, el retro de los glaciares resulta en una reducción del agua de riego. La subida del nivel del mar en zonas costeras tendrá un enorme costo. También lo tendrán las inundaciones y las sequías.

La desaparición de especies y la alteración de ecosistemas tienen consecuencias imprevisibles, en su mayoría negativas, porque cambian suponiendo cambios para los cuales no estamos preparados. Por siglos hemos tenido ecosistemas estables, a los cuales hemos adaptado nuestra producción de alimentos y nuestro estilo de vida, no sabemos las consecuencias que puede tener su cambio.

LOMBORG: El Panel Intergubernamental sobre el Cambio Climático (IPCC) estima que el costo total del cambio climático para el 2070 será de entre 0,2 y 2% del PBI mundial. Esto es un problema, pero equivale a menos de un año de recesión durante los próximos 60 años.

Las políticas climáticas pueden costar fácilmente entre 3 y 11% del PBI mundial, mucho más que el daño que hará el calentamiento global —al tiempo que ayudan muy poco. Por otra parte, el IPCC advierte que las políticas climáticas mucho menos que perfectas pueden ser entre 2 y 4 veces más costosas. Los biocombustibles, por ejemplo, han elevado los costos de los alimentos, probablemente causando 30 millones más de hambrientos.

¿El crecimiento económico pone en peligro la biodiversidad?

UNGER: El crecimiento económico ya está reduciendo la biodiversidad. En la mayoría de los casos por la reducción de bosques y manglares, desvío de ríos y de otros ecosistemas, además de su alteración por el cambio climático. Las especies en ex-

"El crecimiento económico ya está reduciendo la biodiversidad. En la mayoría de los casos por la reducción de bosques y manglares, desvío de ríos y de otros ecosistemas".

TOMÁS UNGER

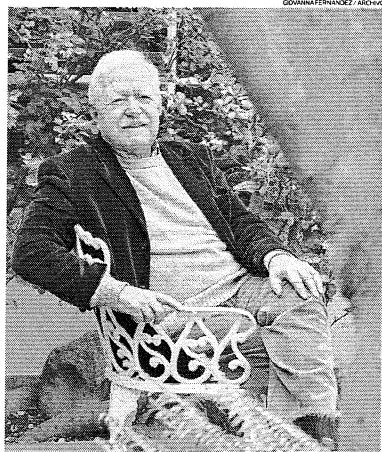
"Los países más ricos son más propensos a tener grandes áreas protegidas, una regulación más estricta y una aplicación más firme".

BJORN LOMBORG

tinción y en peligro de extinción aumentan constantemente. Esto se potencializa en la medida en que se producen cambios en los ecosistemas, los que generalmente suponen cambios en la cadena alimenticia y la desaparición y sustitución de especies. Hasta que un ecosistema alcance de nuevo el equilibrio, el cambio supone extinciones.

LOMBORG: No, la pobreza es, por lejos, el mayor problema ambiental, por lo que hay muchas maneras en que el crecimiento ayude a la protección de la biodiversidad. Tal vez la más obvia es que los países más pobres deforestan, mientras que los países más ricos están teniendo más bosques, como muestran datos del Banco Mundial que comparan la deforestación frente al PBI per cápita. Además, los países más ricos son más propensos a tener grandes áreas protegidas, una regulación más estricta y una aplicación más firme.

De acuerdo con el IPCC, entre el 2000 y el 2010 las emisiones de



JOHANN FERNANDEZ / ARCHIVO

El cambio climático debería ser la prioridad mundial

TOMÁS UNGER: Divulgador científico y colaborador de El Comercio. Es autor de numerosos libros sobre ciencia

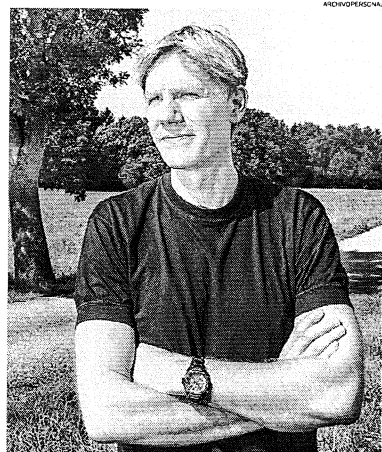
gases invernadero han crecido a una tasa de 2,2% anual, casi el doble de rápido que en los anteriores treinta años. ¿Con esta evidencia adelante, se puede decir que la Convención Marco de las Naciones Unidas da resultados?

UNGER: La respuesta la da la propia cifra que menciona en su pregunta y que da cuenta del crecimiento sostenido de las emisiones: hasta ahora no hay resultados. Esto es consecuencia directa del incremento en el consumo de hidrocarburos y carbohidratos (hidratos de carbono). Por otra parte, las consecuencias del cambio climático se han agudizado (inundaciones, sequías, retro de glaciares, tormentas tropicales, etc.) y van en aumento.

Es cierto que en Estados Unidos se ha reducido el consumo del petróleo importado, pero esto se debe a su reemplazo por gas (otro hidrocarburo), cuya extracción tiene también consecuencias negativas. Otra de las medidas que se ha implementado en Estados Unidos, sustituir la gasolina por alcohol de maíz, tampoco representa una reducción en la emisión de gases invernadero y reduce áreas de cultivo de alimentos.

LOMBORG: El enfoque actual, basado en promesas pasadas de moda para reducir las emisiones de gases de efecto invernadero, está acabado. Durante los últimos 20 años, la principal solución al calentamiento global se basó en promesas grandiosas de reducción de las emisiones, que rara vez se materializan. Recuerde que Canadá prometió en Kioto una reducción del 6%, pero finalmente liberó un 24% más de emisiones.

Hay un problema climático real y una forma inteligente de arreglarlo. Si invertimos más en innovación verde, podemos finalmente resolver el problema. Si innovamos, y ubicamos el precio de la energía verde por debajo de los combustibles fósiles, todo el mundo lo va a adoptar, incluso los chinos y los indios.



ARCHIVO PERSONAL

El problema más grande no es el cambio climático

BJORN LOMBORG: Director del Copenhagen Consensus Center y autor del best seller "El ecologista escéptico" (2001).

¿Se puede esperar que los acuerdos en París el próximo año sean más exitosos?

UNGER: Una cosa son los acuerdos y otra cosa la capacidad de los países de cumplirlos. Tenemos ejemplos de acuerdos con metas optimistas que no han podido ser alcanzadas. El creciente incremento del gas invernadero lo demuestra. Los gobiernos pueden comprometerse a tomar medidas, y de hecho lo hacen, pero en la mayoría de los casos la realidad política impide que estas sean implementadas.

Hasta que el grueso de la población no se dé cuenta de la gravedad del tema y no tome

directamente medidas que no pueden ser implementadas por los gobiernos, será muy difícil, sino imposible, detener el aumento de los gases invernadero.

La población de los países industrializados tendrá que aceptar cambios en su estilo de vida, en su uso del transporte privado y en sus patrones de consumo en general. Los países en desarrollo tendrán que buscar medios de subir su nivel de vida sin imitar los patrones de consumo de los países desarrollados.

LOMBORG: Creo que vamos a llegar a un acuerdo en París, pero serán mayormente promesas vacías.

Esto será similar al acuerdo climático al que llegaron en noviembre China y Estados Unidos. China esencialmente prometió lo que ya tenía pensando hacer. El objetivo que Barack Obama está ofreciendo es, por el contrario, una reducción real y significativa. Sin ningún tipo de nuevas políticas climáticas, la revolución del gas de esquisto verá reducidas las emisiones de Estados Unidos en un 11% en el 2025, por lo cual lograr 16 puntos porcentuales adicionales de reducción de emisiones requiere de una gran cantidad de políticas climáticas nuevas y estrictas. Pero está claro que Obama carece de cualquier base legal para hacer tal promesa.

Esto es una reminiscencia de Al Gore yendo a Kioto en 1998. En aquel entonces, una resolución del Senado con 95 votos a cero ya había establecido que EE. UU. no ratificaría el Protocolo de Kioto. Así que la administración Clinton nunca se presentó a Kioto para su ratificación, pero prometió un 7% de reducción para 2008-2012. De hecho, las emisiones de Estados Unidos aumentaron un 9% en todo el período, irónicamente 16 puntos porcentuales más de lo prometido, lo mismo que Obama está prometiendo ahora.



ILUSTRACIÓN: VICTOR SANABER

PROJECT SYNDICATE
A WORLD OF IDEAS

JEFFREY D. SACHS

Profesor de Desarrollo Sostenible y de Política y Gestión de la Salud y director del Instituto de la Tierra en la Universidad de Columbia. También es asesor especial del secretario general de la ONU sobre los Objetivos de Desarrollo del Milenio.

SISTEMA SIN CAMBIOS. LA TAREA PENDIENTE EN LAS DISCUSIONES AMBIENTALES

LA FINANCIACIÓN DE LA SEGURIDAD CLIMÁTICA

Miles de millones de dólares se destinan al año a sostener el desarrollo de nuevas reservas de combustibles sin tomar en cuenta los costos perjudiciales para el bienestar ambiental.

↳ Klonalia

El objeto del sistema financiero mundial es el de asignar los ahorros del mundo a sus utilizaciones más productivas. Cuando el sistema funciona adecuadamente, se canalizan dichos ahorros en inversiones que aumentan el nivel de vida; cuando no funciona bien, como en los últimos años, se canalizan los ahorros en burbujas inmobiliarias y proyectos medioambientalmente perjudiciales, incluidos los que exacerban el cambio climático inducido por el hombre.

El año 2015 será un punto de inflexión en el empeño de crear un sistema financiero mundial que contribuya a la seguridad climática en lugar de a la ruina climática. En julio, los gobiernos del mundo se reunirán en Addis Abeba a fin de acordar un nuevo marco para la financiación mundial.

El objetivo de la reunión será el de facilitar un sistema financiero que apoye el desarrollo sostenible, lo que quiere decir un crecimiento económico que no sea socialmente excluyente y sí medioambientalmente racional. Cinco meses después, los gobiernos del mundo firmarán en París un nuevo acuerdo mundial para luchar contra el cambio climático inducido por el hombre y canalizar fondos en la energía inocua para el clima, partiendo de los avances logrados en diciembre en las negociaciones celebradas en Lima (Perú). También allí la financiación cobrará gran importancia.



ILUSTRACIÓN: PROJECT SYNDICATE

ESFUERZOS NECESARIOS

Los principios básicos están claros. La seguridad climática requiere que todos los países sustituyan sus sistemas energéticos basados en el carbón, el petróleo y el gas por otros eólicos, solares, geotérmicos y de otra índole que entrañen escasas emisio-

nes de carbono. También debemos probar la viabilidad de la captura y el secuestro del carbono en gran escala, que podría permitir la utilización inocua y a largo plazo de al menos algunos combustibles fósiles. En cambio, el sistema financiero mundial ha seguido aportando centenares de

miles de millones de dólares al año a la exploración y el desarrollo de nuevas reservas de combustibles fósiles, al tiempo que destina muy poco a la captura y el secuestro del carbono.

Muchas inversiones en nuevas reservas de combustibles fósiles perderán dinero —grandes cantidades de él— por la reciente bajada de los precios del petróleo y muchas de las reservas de combustibles fósiles que las empresas están desarrollando actualmente quedarán tarde o temprano “varadas” (mantenidas en el subsuelo) como parte de las nuevas políticas climáticas mundiales. La realidad es, sencillamente, que el mundo tiene muchos más recursos de combustibles fósiles que los que se pueden quemar de forma inocua, en vista de las manifestaciones del cambio climático inducido por el hombre.

Aunque las señales del mercado aún no son demasiado claras, los inversores que han tenido más éxito este año han sido los que han vendido sus acciones correspondientes a combustibles fósiles, con lo que se han librado del hundimiento de los precios del petróleo. Tal vez hayan tenido suerte simplemente este año, pero su decisión de desinvertir es acertada a largo plazo, porque se adelanta correctamente al futuro cambio normativo de abandono de los combustibles fósiles y su sustitución por energía con escasas emisiones de carbono.

Varios importantes fondos de pensiones y fundaciones de los Estados Unidos y de Europa han adop-

43%

se ha reducido el costo del barril de petróleo en los últimos cinco meses, hecho que ha modificado el escenario energético mundial.

Gobiernos del mundo están introduciendo la fijación de los precios del carbono para reflejar los elevados costos sociales del uso de los combustibles fósiles

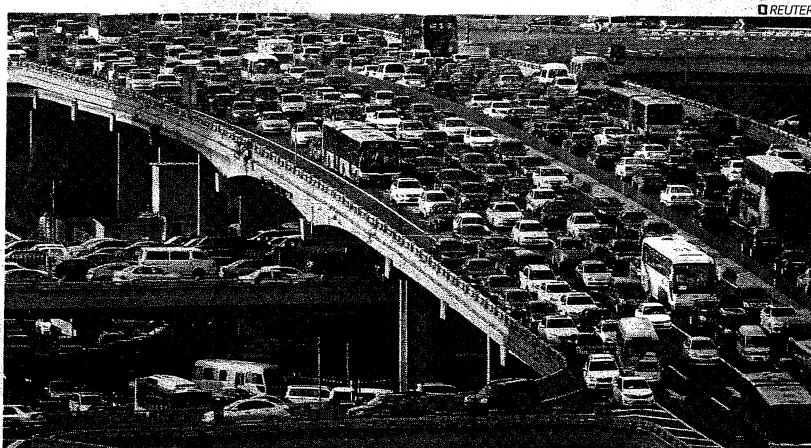
tado esa iniciativa recientemente. Han hecho caso a las palabras del ex director gerente de la gigantesca empresa petrolera BP, Lord Browne, quien recientemente observó que el cambio climático representa una "amenaza existencial" para la industria petrolera.

IMPUESTOS AL CARBONO

Ahora otros gobiernos del mundo están introduciendo la fijación de los precios del carbono para reflejar los elevados costos sociales inherentes a una utilización continua de los combustibles fósiles. Cada tonelada de dióxido de carbono emitido a la atmósfera por la quema de carbón, petróleo o gas contribuye al calentamiento planetario mundial a largo plazo y, por tanto, a los costos a largo plazo que recaerán sobre la sociedad en forma de sequías, inundaciones, olas de calor, tormentas extremas y aumento de los niveles del mar. Si bien no se pueden predecir con precisión dichos costos futuros, los costos sociales actuales de cada tonelada de CO₂ añadida a la atmósfera ascienden, según cálculos recientes, entre 10 y 100 dólares y el Gobierno de los Estados Unidos ha optado por un cálculo mediano de unos 40 dólares por tonelada para orientar la reglamentación de la energía.

Algunos países, como Noruega y Suecia, hace mucho que introdujeron un impuesto a las emisiones de CO₂ para reflejar un costo social de 50 dólares por tonelada o incluso mayor. Muchas empresas privadas, incluidas las petroleras mayores, han introducido también recientemente una contabilidad interna del costo de las emisiones de carbono para orientar sus decisiones en materia de inversiones en combustibles fósiles, lo que les permite adelantarse a las consecuencias financieras de las futuras reglamentaciones y fiscalidad estatales.

A medida que otros países y empresas introduzcan la fijación de precios correspondientes al carbono, la contabilidad interna del costo de las emisiones de carbono aumentará, las inversiones en combustibles fósiles resultarán menos atractivas y las inversiones en sistemas energéticos con escasas emisiones de carbono resulta-



NÓRDICOS. Países como Noruega y Suecia han establecido impuestos para compensar el impacto ambiental de los combustibles fósiles.

40 dólares sería el costo social de cada tonelada de carbono, según la estimación del gobierno estadounidense en el 2014.

• La seguridad climática requiere que todos los países sustituyan sus sistemas energéticos basados en el carbón por otros eólicos, solares y geotérmicos.

rán más interesantes. Las señales aparecidas en el mercado de la fiscalidad del CO₂ (o el costo de los permisos de emisión de CO₂) ayudarán a los inversores y gestores de fondos a prescindir de nuevas inversiones en combustibles fósiles. Los impuestos al carbono ofrecen también a los gobiernos una fuente decisiva de ingresos para las inversiones futuras en energía con escasas emisiones de carbono.

Al haber bajado los precios internacionales del petróleo—nada menos que 40 dólares por barril desde el pasado verano—, este es un momento ideal para que los gobiernos introduzcan la fijación de precios del carbono. En lugar de dejar que el precio al consumo de petróleo baje en la misma medida, los gobiernos deben establecer en su lugar un impuesto al carbono.

Los consumidores seguirán ga-

nando igualmente. Como cada barril de petróleo emite 0,3 toneladas, aproximadamente, de CO₂, un impuesto al carbono de 40 dólares—pongamos por caso—por tonelada de CO₂, entraña un impuesto al petróleo de tan solo doce dólares por barril y, como los precios del petróleo han bajado más del triple del impuesto, los consumidores seguirían pagando mucho menos que hace unos meses.

Además, unos nuevos ingresos procedentes de los impuestos al carbono serían una bendición para los gobiernos. Los países con renta elevada han prometido ayudar a los países con renta baja a invertir en seguridad climática, tanto desde el punto de vista de la energía con escasas emisiones de carbono como desde el de la capacidad de resistencia contra las crisis climáticas. En concreto, han prometido 100.000 millones al año en financiación relacionada con el clima a partir de 2020, frente a los entre 25.000 y 30.000 millones de dólares en este año. Los nuevos ingresos procedentes de un impuesto al CO₂ brindarían una forma ideal de cumplir esa promesa.

El cálculo es sencillo. En este año, los países de renta elevada han emitido unos 18.000 millones de toneladas de CO₂: la mitad, aproximadamente, de todas las emisiones mundiales. Si esos países asignaran tan solo dos dólares por tonelada de CO₂ para las organizaciones de financiación mundial como el nuevo Fondo Verde para el Clima y los bancos de desarrollo regionales, transferirían unos 36.000 millones de dólares al año. Utilizando parte de ese dinero para movilizar la financiación del sector privado, se podrían conseguir los 100.000 millones completos de financiación climática.

Tanto las grandes empresas petroleras como las grandes financieras han cometido errores graves en los últimos años, al canalizar fondos en inversiones socialmente destructivas. En 2015, esos dos potentes sectores y el mundo en conjunto pueden empezar a enderezar la situación. Tenemos a nuestro alcance la creación de un nuevo sistema mundial que dirija los ahorros a donde son urgentemente necesarios: el desarrollo sostenible y la seguridad climática, para nosotros y para las generaciones futuras.



REFLEXIONES SOBRE EL CAMBIO CLIMÁTICO

MICHAEL R. BLOOMBERG
—Ex alcalde de la ciudad de Nueva York—

Los representantes de todos los gobiernos nacionales se reúnen esta semana para darle prioridad a un acuerdo sobre el clima mundial y el lugar de la conferencia, Lima, Perú, ofrece lecciones muy importantes para los negociadores.

En el debate sobre cómo abordar el cambio climático, existe una brecha notable entre los niveles de reducciones de carbono que el mundo debe alcanzar para evitar las consecuencias mundiales del calentamiento global y los niveles de reducciones que los gobiernos nacionales han deseado alcanzar hasta ahora. Acercar las posiciones requerirá que las ciudades y los negocios, los principales generadores de emisiones de carbono, tengan un papel fundamental y la experiencia de Lima marca el rumbo a seguir.

La ciudad de Lima recientemente ha obtenido y mejorado una calificación crediticia con la ayuda de la asistencia técnica del Banco Mundial y otras agencias. Es posible que no suene como un gran avance, pero tenga en cuenta que: sin la calificación crediticia, endeudarse para invertir en transporte público era muy costoso para el gobierno de la ciudad de Lima. Con la calificación crediticia, la ciudad recaudó US\$130 millones para mejorar su sistema de transporte rápido por autobús. Esto reducirá considerablemente la contaminación provocada por el carbono de uno de los sistemas de transportes más grandes del mundo y ayudará a reducir la congestión del tráfico, lo que ahorra el dinero de las compañías y mejora la productividad.

Invertir en infraestructura moderna baja en carbono es una de las mejores maneras de reducir las emisiones de carbono mientras se impulsa el crecimiento económico. Dichas inversiones producen grandes beneficios para los negocios y residentes de zonas urbanas, pero los gobiernos locales generalmente no pueden hacerlas ya que no tienen acceso a los mercados crediticios.

El Banco Mundial calcula que solo el 4% de las 500 ciudades más grandes de los países en desarrollo tienen calificaciones crediticias internacionalmente reconocidas y solo el 20% tiene una calificación nacional, lo que les otorga la poca capacidad de financiar mejoras de infraestructura. Lima es una de las pocas ciudades en la región en obtener un estado crediticio mejorado, pero existen cientos de otras en todo el mundo que podrían beneficiarse con el mismo método.

Brindar a las ciudades acceso a mercados de capital es sor-

prendentemente rentable. Lima logró acumular los US\$130 millones en los mercados de capital ya que el Banco Mundial gastó US\$750.000 en brindar la asistencia técnica necesaria para garantizar una calificación crediticia mejorada. En el campo del desarrollo mundial, donde los recursos son escasos, mejorar las calificaciones crediticias ofrece oportunidades atractivas para los países y las organizaciones de asistencia similares.

Lima debería ser solo el comienzo. En los países en desarrollo solamente, las ciudades tienen alrededor de US\$700 mil millones de demanda anual para proyectos de infraestructura sostenibles, desde transporte

Lima es una de las pocas ciudades en la región en obtener un estado crediticio mejorado.

Brindar acceso a crédito puede ser una de las maneras más efectivas de luchar contra el cambio climático.

En gran parte del mundo, las fuentes de energía renovable ya son más económicas que los combustibles fósiles.

y energía hasta tratamiento de desechos y suministro de agua. Brindarles acceso a crédito puede ser una de las maneras más efectivas de luchar contra el cambio climático, además de impulsar el desarrollo económico y mejorar la salud pública al reducir la contaminación.

Aproximadamente el 70% de las emisiones de carbono viene de las ciudades y un informe reciente mostró que si las ciudades del mundo tomaran medidas ambiciosas pero realizables para reducir sus emisiones, el impacto colectivo sería equivalente a reducir a la mitad del uso de carbón mundial durante los próximos 40 años. Con mayor acceso a crédito, dichas reducciones serían mayores.



ILUSTRACIÓN: VÍCTOR AGUILAR

sidios. En gran parte del mundo las fuentes de energía renovable ya son más económicas que los combustibles fósiles, una tendencia que probablemente continúe a medida que los avances tecnológicos y los costos de producción disminuyen.

Tenga en cuenta al vecino del Perú, Chile. En ese país se encuentran varias compañías de energía solar que están trayendo más de un gigavatio de nuevos proyectos de generación de energía, las cuales alimentan a las ciudades y las principales industrias, incluso a las grandes minas de cobre del país. La energía solar, la cual se considera un nicho de fuente de energía, se centrará en el segmento principal de la matriz energética de carbono del país. Esto se estaba llevando a cabo antes que Chile promulgue un impuesto sobre el carbono a principios de año, lo que hará aún una mayor inversión en energía renovable.

El cambiante mercado de energía renovable se presenta en todo el mundo, lo que crea oportunidades para que otros países sigan un rumbo similar. Un estudio reciente de Bloomberg New Energy Intelligence mostró que Turquía puede crear un mercado de energía limpia nacional por casi el mismo costo que su flota programada de plantas convencionales de carbón, pero con los beneficios agregados de aire más limpio y una mejor balanza comercial, más puestos de trabajo en el sector de fabricación y reducciones de emisiones de carbono. E aplica a la mayoría de los países del mundo.

El reciente acuerdo sobre el clima entre Estados Unidos y China fue un gran avance para la cooperación global y, por primera vez, los usuarios de energía más importantes del mundo se unieron, recibieron formalmente un compromiso en abordar el cambio climático y se comprometieron con el clima.

La conferencia en Lima ofrece una gran oportunidad para que los líderes nacionales usen como base dicho progreso. Las ciudades y los negocios son socios naturales de los gobiernos nacionales. Después de la conferencia, la mayoría de los negociadores se encuentran en las ciudades y la mayoría de las ciudades se encuentran en las aguas profundas. Ambos tienen los incentivos para mitigar los peores impactos del cambio climático. Además, con las herramientas adecuadas, ambos pueden dar el paso a asumir el liderazgo en el objetivo final de un acuerdo sobre el clima mundial en el próximo año.

Escrito para el diario El Comercio en el Perú.