

Índice

Página

| | |
|--------------------------|----|
| EDITORES Y AUTORES | 23 |
| PREFACIO | 25 |
| GARCÍA ROCA, JAVIER | |
| CARMONA CUENCA, ENCARNA | |

CONFERENCIA INTRODUCTORIA

| | |
|--|----|
| JUDGMENTS OF THE EUROPEAN COURT OF HUMAN RIGHTS (THEIR STRUCTURE, IMPACT AND AUTHORITY) | 41 |
| GARLICKI, LECH | |
| 1. Preliminary observations | 41 |
| 2. The legal framework | 44 |
| 3. Individual measures | 49 |
| 4. General measures and pilot judgments | 56 |
| 5. The «precedential» impact of ECtHR Judgments | 59 |
| 6. Conclusions | 66 |

PARTE PRIMERA

PROBLEMAS GENERALES

CAPÍTULO I

| | |
|--|----|
| EL IMPACTO DE LAS SENTENCIAS EUROPEAS E INTERAMERICANAS: VALOR DE PRECEDENTE E INTERPRETACIÓN VINCULANTE | 71 |
| GARCÍA ROCA, JAVIER | |
| NOGUEIRA ALCALÁ, HUMBERTO | |

| | <u>Página</u> | | <u>Página</u> |
|--|---------------|--|---------------|
| 1. Introducción y metodología de la comparación | 72 | 7. Conclusiones | 116 |
| 2. ¿Qué quiere decir «impacto»? | 73 | 8. Bibliografía | 119 |
| 2.1. <i>¿Tienen las disposiciones del CEDH para los tribunales efecto directo? ¿Son ejecutivas o directamente aplicables?</i> | 76 | 9. Jurisprudencia seleccionada | 129 |
| 2.2. <i>¿Hasta qué punto el CEDH y la CADH crean derechos subjetivos? ¿Aprueban los parlamentos medidas legislativas para dotarles de eficacia general? ¿Pueden ordenarlas los tribunales?</i> | 81 | CAPÍTULO II | |
| 2.3. <i>¿Se ha producido la inaplicación de la legislación nacional?</i> | 85 | EL CONTROL DE CONVENCIONALIDAD AMERICANO Y EL EFECTO DE COSA INTERPRETADA EUROPEO ¿DOS CARAS DE UNA MISMA MONEDA? | |
| 2.4. <i>¿Se realiza una interpretación conforme al CEDH y la CADH?</i> | 87 | FERRER MAC-GREGOR, EDUARDO | |
| 2.5. <i>¿Se usa el Derecho de la Unión como vehículo para revisar la compatibilidad de la ley nacional con el CEDH?</i> | 88 | QUERALT JIMÉNEZ, ARGELIA | |
| 2.6. <i>¿Cuál es el impacto de las sentencias supranacionales en el proceso de decisión judicial en cada país?</i> | 89 | 1. Presentación | 133 |
| 2.7. <i>¿Cómo se plantean los órganos estatales el margen de apreciación nacional?</i> | 90 | 2. Concepto y base jurídica de las dos instituciones jurídicas | 134 |
| 2.8. <i>¿Aplican los tribunales nacionales categorías como obligaciones positivas, medida necesaria, y otros estándares convencionales y criterios interpretativos?</i> | 92 | 2.1. <i>El control de convencionalidad</i> | 134 |
| 2.9. <i>¿Se discute la legitimidad del TEDH y de la Corte IDH?</i> | 93 | 2.2. <i>El efecto de cosa interpretada</i> | 136 |
| 2.10. <i>¿Este criticismo ha dado lugar a interpretaciones judiciales restrictivas?</i> | 95 | 3. ¿Qué obligaciones generan el control de convencionalidad y el efecto de cosa interpretada? | 138 |
| 3. La obligación de respetar las sentencias y garantizar los derechos | 95 | 3.1. <i>Escenarios de eficacia del control de convencionalidad y de la cosa interpretada</i> | 138 |
| 4. Recepción interna del acervo convencional | 96 | 3.2. <i>El alcance de la obligatoriedad</i> | 139 |
| 5. Eficacia de cosa interpretada: una interpretación vinculante | 101 | 3.2.1. <i>El control de convencionalidad</i> | 139 |
| 5.1. <i>El valor vinculante de la interpretación convencional</i> | 103 | 3.2.2. <i>El efecto de cosa interpretada</i> | 148 |
| 5.2. <i>La vinculación a las sentencias constitucionales</i> | 105 | 4. Intensidad de la obligatoriedad | 154 |
| 5.3. <i>El valor del precedente</i> | 108 | 4.1. <i>El control de convencionalidad</i> | 154 |
| 5.4. <i>Las tensiones con el legislador: ¿interpretación conforme o declaración de inconvencionalidad?</i> | 111 | 4.2. <i>La cosa interpretada</i> | 155 |
| 6. Límites falsos y verdaderos de una interpretación vinculante. Las medidas generales de reparación como reverso | 111 | 5. Objetivo/Justificación | 158 |
| | | 6. Control de convencionalidad y el efecto de cosa interpretada: dos caras de la misma moneda | 160 |
| | | 7. Bibliografía | 162 |
| | | 8. Jurisprudencia seleccionada | 166 |

| | <u>Página</u> | | <u>Página</u> |
|--|---------------|---|---------------|
| CAPÍTULO III | | 2. Las diferentes dimensiones de la reparación en los sistemas regionales | |
| MECANISMOS PROCESALES INTERNOS PARA LA EJECUCIÓN DE LAS SENTENCIAS | | 169 | 213 |
| ARANGÜENA FANEGO, CORAL | | | |
| LANDA ARROYO, CÉSAR | | | |
| 1. Introducción: necesidad de articular mecanismos específicos para dar cumplimiento a las sentencias del TEDH y de la Corte IDH | 169 | 2.1. El Sistema Europeo: satisfacción equitativa, medidas individuales y medidas generales | 213 |
| 2. Mecanismos internos para la «ejecución» en el sistema europeo | 177 | 2.1.1. La satisfacción equitativa | 214 |
| 2.1. <i>Sentencias que condenan al pago de una indemnización</i> | 177 | 2.1.2. Medidas individuales y medidas generales de reparación | 215 |
| 2.2. <i>Sentencias que requieren la adopción de medidas concretas o individuales distintas de las pecuniarias. Especial consideración de la reapertura del proceso como medida para garantizar la «restitutio in integrum»</i> | 179 | a) Medidas individuales de reparación: cesación y restitutio in integrum | 216 |
| 2.3. <i>Sentencias que requieren la adopción de medidas generales</i> | 185 | b) Medidas generales de reparación: garantías de no repetición | 220 |
| 3. Mecanismos internos para ejecutar las sentencias de la Corte IDH | 188 | 2.2. El Sistema Interamericano y la reparación integral | 228 |
| 3.1. <i>Mecanismos institucionales para la ejecución de sentencias de la Corte IDH</i> | 189 | 2.2.1. Consideraciones generales | 228 |
| 3.2. <i>Mecanismos legales para la ejecución de las sentencias de la Corte IDH</i> | 190 | 2.2.2. Diversa naturaleza de las medidas de reparación | 229 |
| 3.3. <i>Cumplimiento de sentencias de la Corte IDH a través de la jurisprudencia de las cortes nacionales</i> | 193 | 3. El procedimiento de supervisión de la ejecución o cumplimiento de las sentencias | 245 |
| 4. Conclusiones | 200 | 3.1. <i>El Sistema Europeo</i> | 245 |
| 5. Bibliografía | 202 | 3.1.1. El procedimiento de supervisión ante el Comité de Ministros del Consejo de Europa | 246 |
| 6. Jurisprudencia seleccionada | 206 | a) Las reglas del procedimiento de supervisión ante el CM | 246 |
| CAPÍTULO IV | | b) Medidas de presión política y diplomática ante casos de incumplimiento: resoluciones interinas; poderes estatutarios del Comité de Ministros (suspensión y expulsión del Estado) | 249 |
| REPARACIÓN Y SUPERVISIÓN DE SENTENCIAS | | 3.1.2. La supervisión de la ejecución por parte del propio TEDH | 249 |
| SAAVEDRA ALESSANDRI, PABLO | | 3.1.3. Otros órganos convencionales y estatutarios: el Secretario General del Consejo de Europa y la Asamblea parlamentaria del Consejo de Europa | 251 |
| CANO PALOMARES, GUILLEM | | 3.1.4. Perspectivas de reforma del sistema de supervisión | 252 |
| HERNÁNDEZ RAMOS, MARIO | | | |
| 1. Introducción | 212 | | |

| | <u>Página</u> |
|---|---------------|
| 3.2. <i>El Sistema Interamericano: la Corte Interamericana supervisa sus propias sentencias a través de un procedimiento contradictorio</i> | 254 |
| 4. Conclusiones: evaluación global de ambos sistemas, elementos de comparación. | 260 |
| 5. Bibliografía | 263 |
| 6. Jurisprudencia seleccionada | 267 |
| | |
| CAPÍTULO V | |
| EL INCUMPLIMIENTO DE LAS SENTENCIAS INTERNACIONALES: PROBLEMAS POLÍTICOS Y JURÍDICOS | 269 |
| AYALA CORAO, CARLOS | |
| CANOSA USERA, RAÚL | |
| 1. Introducción: simetrías y asimetrías políticas y técnico-jurídicas | 270 |
| 2. Naturaleza jurídica del incumplimiento | 272 |
| 2.1. <i>Ilícito internacional</i> | 272 |
| 2.2. <i>Lesión del derecho a la tutela judicial efectiva</i> | 273 |
| 3. Manifestaciones concretas de incumplimiento | 274 |
| 3.1. <i>Políticas</i> | 275 |
| 3.2. <i>Técnicas, derivadas de la compleja articulación entre las diferentes esferas de protección de los derechos</i> | 276 |
| 4. Reacciones y soluciones posibles | 278 |
| 4.1. <i>Desde el Estado</i> | 278 |
| a) <i>Reacciones extremas: denuncia del Tratado o renuncia a la jurisdicción internacional</i> | 278 |
| b) <i>Posible control de constitucionalidad de las resoluciones de la jurisdicción internacional</i> | 284 |
| c) <i>Solución mejor: mayor apertura del Derecho constitucional al Derecho internacional de los derechos humanos</i> | 293 |
| d) <i>Combinación de reacciones en el caso de Venezuela y su inconveniente resultado</i> | 294 |

| | <u>Página</u> |
|--|---------------|
| 4.2. <i>Desde el tribunal internacional: el diálogo entre tribunales de los derechos y sus límites</i> | 300 |
| 5. Conclusión: riesgos para la democracia y el Estado de Derecho | 303 |
| 6. Bibliografía | 305 |
| 7. Jurisprudencia seleccionada | 309 |

PARTE SEGUNDA

ALGUNOS EJEMPLOS DE IMPACTO

| | <u>Página</u> |
|---|---------------|
| CAPÍTULO VI | |
| LOS DERECHOS HUMANOS CON PERSPECTIVA DE GÉNERO | 315 |
| CARMONA CUENCA, ENCARNACIÓN | |
| ARENAS RAMIRO, MÓNICA | |
| FERNÁNDEZ VIVAS, YOLANDA | |
| PIOVESAN, FLAVIA | |
| 1. Introducción | 316 |
| 2. Estándares interpretativos y diálogo jurisprudencial | 317 |
| 2.1. <i>La prohibición de discriminación por razón de género</i> | 317 |
| 2.2. <i>Los derechos sexuales y reproductivos</i> | 321 |
| 2.3. <i>La violencia contra las mujeres o violencia de género</i> | 326 |
| 3. El cumplimiento de las decisiones del TEDH | 330 |
| 3.1. <i>España</i> | 331 |
| 3.1.1. <i>B.S. contra España, de 24 de julio de 2012</i> | 331 |
| 3.1.2. <i>García Mateos contra España, de 19 de febrero de 2013</i> | 333 |
| 3.2. <i>Turquía</i> | 334 |
| 3.2.1. <i>La discriminación de las mujeres</i> | 334 |
| 3.2.2. <i>La violencia de género en el ámbito doméstico</i> ... | 335 |
| 3.2.3. <i>La violencia contra las mujeres ejercida por las fuerzas y cuerpos de seguridad</i> | 337 |

| | <u>Página</u> | | <u>Página</u> |
|---|---------------|---|---------------|
| 4. El cumplimiento de las decisiones del Sistema Interamericano | 340 | 2.5. <i>La protección de la vida familiar y el tratamiento preferente de la niñez migrante</i> | 368 |
| 4.1. México | 340 | 3. Ámbitos en los que la Corte IDH asume una posición más garantista que el TEDH | 369 |
| 4.1.1. El reconocimiento del feminicidio | 341 | 3.1. <i>Carácter no penitenciario de la detención y control sobre la necesidad del internamiento</i> | 369 |
| 4.1.2. La violencia contra las mujeres | 345 | 3.2. <i>Asistencia consular y contexto migratorio</i> | 369 |
| 4.2. Brasil | 348 | 3.3. <i>Criminalización de la inmigración irregular</i> | 370 |
| 5. La eficacia interpretativa de las decisiones del TEDH | 350 | 3.4. <i>Garantías asociadas al debido proceso y procedimientos migratorios</i> | 370 |
| 5.1. España | 350 | 3.5. <i>Derecho a no ser discriminado y acceso a la nacionalidad</i> ... | 370 |
| 5.2. Turquía | 351 | 3.6. <i>Derecho a no ser discriminado y derechos laborales</i> | 371 |
| 6. La eficacia interpretativa de las decisiones del Sistema Interamericano | 353 | 3.7. <i>Derechos de los niños en el contexto migratorio</i> | 371 |
| 6.1. México | 353 | 4. Referencias cruzadas entre las dos Cortes | 373 |
| 6.1.1. El reconocimiento del feminicidio | 353 | 4.1. <i>Referencias de la Corte IDH al TEDH</i> | 373 |
| 6.1.2. La violencia contra las mujeres | 354 | 4.2. <i>La referencia al Sistema Interamericano en un voto concurrente</i> | 375 |
| 6.2. Brasil | 354 | 5. El cumplimiento de las decisiones de la Corte IDH: el controvertido caso de la República Dominicana | 375 |
| 7. Conclusiones | 355 | 5.1. <i>Primer acto: el Caso Niñas Yean y Bosico</i> | 376 |
| 8. Bibliografía | 358 | 5.2. <i>Segundo acto: la reforma constitucional y la intervención del Tribunal Constitucional</i> | 376 |
| 9. Jurisprudencia seleccionada | 361 | 5.3. <i>Tercer acto: la nueva condena en el caso Personas haitianas y dominicanas de origen haitiano y la reacción inesperada del Tribunal Constitucional</i> | 377 |
| CAPÍTULO VII | | 5.4. <i>La falta de ejecución en el caso Nadege Dorzema</i> | 378 |
| LOS DERECHOS DE LOS MIGRANTES | 363 | 6. El cumplimiento de las decisiones del TEDH | 378 |
| DÍAZ CREGO, MARÍA | | 6.1. <i>La reacción del TEDH ante el incumplimiento de sus sentencias</i> | 378 |
| GARCÍA VITORIA, IGNACIO | | 6.2. <i>La supervisión por el Comité de Ministros: el procedimiento de supervisión reforzada</i> | 379 |
| 1. Introducción | 364 | 6.3. <i>El incumplimiento de las medidas provisionales acordadas por el TEDH</i> | 383 |
| 2. Coincidencias entre los dos sistemas | 366 | | |
| 2.1. <i>La preocupación por las condiciones materiales de detención de los extranjeros</i> | 367 | | |
| 2.2. <i>Garantías mínimas de los extranjeros detenidos</i> | 367 | | |
| 2.3. <i>El principio de non refoulement y la prohibición absoluta de las expulsiones de nacionales y de las expulsiones colectivas de extranjeros</i> | 367 | | |
| 2.4. <i>El derecho a no ser discriminado de los extranjeros</i> | 368 | | |

| | <u>Página</u> |
|--|---------------|
| 7. La eficacia interpretativa de las decisiones de la Corte IDH: el ejemplo de la Opinión consultiva sobre derechos y garantías de niñas y niños en el contexto de la migración | 383 |
| 7.1. <i>El impacto a nivel de toda la región: la iniciativa Cartagena+30</i> | 384 |
| 7.2. <i>El impacto en el seno de MERCOSUR</i> | 385 |
| 7.3. <i>El impacto en México</i> | 386 |
| 8. La eficacia interpretativa de las sentencias del TEDH | 391 |
| 8.1. <i>La influencia en la política de la Unión Europea sobre control de fronteras, asilo e inmigración</i> | 391 |
| 8.2. <i>El impacto en España</i> | 394 |
| 9. Conclusiones | 398 |
| 10. Bibliografía | 400 |
| 11. Jurisprudencia seleccionada | 403 |

CAPÍTULO VIII

EL CONTROVERTIDO DERECHO AL VOTO DE LOS PRESOS Y LOS SERIOS OBSTÁCULOS A SU DESARROLLO

405

GARCÍA ROCA, JAVIER

DALLA VÍA, ALBERTO

GARCÍA VITORIA, IGNACIO

| | |
|--|-----|
| 1. Introducción | 406 |
| 2. La jurisprudencia europea sobre el derecho al voto de los condenados y su problemática evolución | 409 |
| 2.1. <i>El origen: el Caso Hirst</i> | 409 |
| 2.2. <i>La exigencia de una decisión judicial en Frodl y el repliegue en Scoppola</i> | 416 |
| 2.3. <i>Un nuevo frente en Rusia: la prohibición en una norma constitucional</i> | 419 |
| 3. ¿Hay un estándar en el Sistema Interamericano? | 420 |
| 3.1. <i>La ausencia de un precedente claro en la Corte</i> | 420 |
| 3.2. <i>La ambigüedad de la Comisión</i> | 423 |
| 3.3. <i>Un garantista control de convencionalidad en Argentina</i> ... | 424 |
| 3.4. <i>Los límites impuestos por la Constitución en México</i> | 428 |

| | |
|--|-----|
| 4. Los obstáculos al cumplimiento de las sentencias en ambos sistemas y algunas alternativas | 430 |
| 4.1. <i>Un balance general en Europa</i> | 430 |
| 4.2. <i>Las resistencias a reconocer el voto de los condenados en el Reino Unido nada menos que una década después</i> | 432 |
| 4.3. <i>¿La incorporación del voto de los condenados a través de la proporcionalidad y el Derecho de la Unión Europea?</i> | 436 |
| 4.4. <i>El incumplimiento de Nicaragua en YATAMA y el control difuso de convencionalidad</i> | 439 |
| 4.5. <i>La declaración de inejecutabilidad por parte del Tribunal Constitucional ruso. ¿No cabe una interpretación conforme?</i> | 440 |
| 5. Conclusiones | 440 |
| 6. Bibliografía | 442 |
| 7. Jurisprudencia seleccionada | 447 |

CAPÍTULO IX

EL DERECHO DE LIBERTAD RELIGIOSA

451

ROCA, MARÍA J.

| | |
|--|-----|
| 1. Introducción | 452 |
| 2. Convenio Europeo de Derechos Humanos | 455 |
| 2.1. <i>Estándares mínimos garantizados en la jurisprudencia del TEDH</i> | 455 |
| 2.1.1. <i>Alcance del derecho de libertad religiosa</i> | 455 |
| 2.1.1.1. <i>Alcance de la protección del art. 9 <i>ratione materiae</i></i> | 455 |
| 2.1.1.2. <i>El derecho de libertad religiosa, pilar de la sociedad democrática</i> | 455 |
| 2.1.1.3. <i>Aspectos interno y externo de la libertad religiosa</i> | 455 |
| 2.1.1.4. <i>Aspectos individual y colectivo de la libertad religiosa</i> | 456 |
| 2.1.1.5. <i>Relaciones entre el Estado y las confesiones religiosas</i> | 458 |

| | <u>Página</u> |
|--|---------------|
| 2.1.1.6. Imposición por parte del Estado de ciertas prácticas asociadas con la religión ... | 460 |
| 2.2. <i>Alcance de la protección de la libertad religiosa</i> | 460 |
| 2.2.1. Conflicto entre derechos del art. 9 | 460 |
| 2.2.2. Deber de neutralidad e imparcialidad del Estado | 461 |
| 2.2.3. Protección frente a ofensas gratuitas, incitaciones a la violencia y al odio contra una comunidad religiosa ... | 461 |
| 2.2.4. La religión en las relaciones laborales y el acomodo razonable | 462 |
| 2.3. <i>Tensiones con el legislador nacional con ocasión de sentencias relativas al reconocimiento civil de confesiones: Ucrania, Hungría, Rusia</i> | 465 |
| 2.4. <i>Impacto en los Estados: obligación de prestaciones y deberes de omisión</i> | 467 |
| 2.5. <i>Cauces formales para la recepción interna en algunos Estados de la jurisprudencia del TEDH sobre libertad religiosa</i> | 469 |
| 2.6. <i>Impacto de la Jurisprudencia del TEDH en un Estado que no ha firmado el Convenio (la Santa Sede)</i> | 472 |
| 2.7. <i>Síntesis</i> | 473 |
| 3. Convención Americana sobre Derechos Humanos | 474 |
| 3.1. <i>Estado actual de la protección de la libertad religiosa en el Sistema Interamericano</i> | 474 |
| 3.2. <i>Recomendaciones de la Comisión Interamericana: resoluciones e informes</i> | 474 |
| 3.3. <i>Indicaciones al legislador nacional para no limitar derechos en los estados de excepción</i> | 476 |
| 3.4. <i>La reforma constitucional de Chile</i> | 477 |
| 3.5. <i>Perspectivas de futuro</i> | 478 |
| 4. Consideración final | 479 |
| 5. Bibliografía | 480 |
| 6. Jurisprudencia seleccionada | 487 |

CAPÍTULO X

| | |
|---|-----|
| LOS DERECHOS DE PROPIEDAD | 489 |
| RUSSO, ANNA MARGHERITA | |
| AGUILERA VAQUÉS, MAR | |
| 1. Introducción | 490 |
| 2. Estándares interpretativos: el derecho a la propiedad en el Convenio Europeo de Derechos Humanos y en la Convención Americana | 493 |
| 3. El impacto de las sentencias de la Corte IDH: desde el derecho «privado» de propiedad al derecho de propiedad sobre el «territorio» de los pueblos indígenas y tribales | 498 |
| 3.1. <i>El derecho a la propiedad sobre las tierras, territorios y recursos naturales de los pueblos indígenas y tribales: el papel «creativo» de la Corte IDH</i> | 498 |
| 3.1.1. <i>La «reparación colectiva» y el derecho a la propiedad: las comunidades indígenas como «sujeto colectivo»</i> | 503 |
| 3.2. <i>La dimensión «privada» e «identitaria» (indígena) del derecho de propiedad: el caso de Ecuador</i> | 507 |
| 4. El impacto de las sentencias del Tribunal Europeo de Derechos Humanos: cumplimiento, ejecución de las sentencias y eficacia interpretativa | 514 |
| 4.1. <i>Suecia y el impacto del Caso «Sporrong» sobre otros países: la tensión entre el interés general y el interés individual, la expropiación y el derecho a una indemnización justa y el principio de proporcionalidad</i> | 516 |
| 4.2. <i>El derecho a no ser discriminado en el ámbito familiar y el derecho de propiedad: Bélgica, Austria, Francia e Irlanda</i> | 518 |
| 4.3. <i>Polonia, las propiedades más allá del río Bug y la caída del muro de Berlín (Bosnia y Herzegovina, Bulgaria, Eslovaquia, Rumania, Serbia y Montenegro, Croacia, FRY de Macedonia, Letonia y el fin de la era soviética)</i> | 519 |
| 4.4. <i>Turquía y la guerra contra el terror</i> | 524 |

| | <u>Página</u> |
|--------------------------------------|---------------|
| 5. Conclusiones | 525 |
| 6. Bibliografía | 528 |
| 7. Jurisprudencia seleccionada | 535 |