

ERNESTO REY CANTOR  
ÁNGELA MARGARITA REY ANAYA

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

*Segunda edición*

Presentación

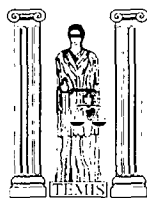
SERGIO GARCÍA RAMÍREZ

Juez y ex Presidente de la Corte Interamericana de Derechos Humanos

Prólogo

ANTONIO AUGUSTO CAÑADO TRINDADE

Juez y ex Presidente de la Corte Interamericana de Derechos Humanos



**IIDH**

Instituto Interamericano  
de Derechos Humanos

Bogotá - Colombia  
2008

## ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Dedicatoria .....	VII
Prefacio a la primera edición .....	IX
Nota preliminar a la primera edición .....	XI
Agradecimientos .....	XIII
Advertencia .....	XV
Prólogo a la primera edición: Reflexiones sobre la evolución y estado actual de las medidas provisionales de protección en el derecho internacional con- temporáneo .....	XVII
Presentación a la primera edición: Reflexión sobre las medidas provisionales en la jurisdicción interamericana .....	XXXI

### INTRODUCCIÓN

#### EL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS Y EL DERECHO PROCESAL INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS

1

### CAPÍTULO I

#### FORMACIÓN DEL SISTEMA INTERAMERICANO DE DERECHOS HUMANOS

1. Consideraciones previas .....	7
2. Organización de los Estados Americanos (OEA) .....	9
3. Origen de la OEA .....	10
4. La Novena Conferencia Internacional de los Estados Americanos .....	12
A) Carta de la OEA .....	12
B) Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre .....	13
C) Carta Internacional Americana de Garantías Sociales .....	16
5. La Quinta Reunión de consulta de Ministros de Relaciones Exteriores ....	16
A) La creación de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos ....	17
B) El primer Estatuto de la Comisión Interamericana de Derechos Hum- nos .....	18
6. La Octava Reunión de Consulta de Ministros de Relaciones Exteriores ....	18
7. Segunda Conferencia Interamericana Extraordinaria .....	19
8. Tercera Conferencia Interamericana Extraordinaria y el Protocolo de Bue- nos Aires .....	20
9. La Conferencia Especializada sobre Derechos Humanos y la Convención Americana sobre Derechos Humanos .....	23

## CAPÍTULO II

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

	PÁG.
1. Jurisdicción internacional .....	30
2. Jurisdicción y competencia .....	31
3. Los órganos de protección en el sistema interamericano .....	32
A) La Comisión Interamericana de Derechos Humanos .....	32
1) Integración y organización .....	33
2) Competencia .....	33
3) Procedimiento .....	34
B) La Corte Interamericana de Derechos Humanos .....	35
1) Integración y organización .....	36
2) Competencia .....	37
3) Función autónoma: medidas provisionales .....	44
4) Procedimiento .....	44
4. La jurisdicción internacional y el principio de subsidiariedad .....	47

## CAPÍTULO III

TRATADOS, OBLIGACIONES  
Y RESPONSABILIDAD INTERNACIONALES

1. Los tratados internacionales .....	51
A) Principios generales de los tratados .....	52
B) Naturaleza jurídica de los tratados de derechos humanos .....	53
2. Las obligaciones internacionales .....	54
A) Obligaciones en el derecho privado .....	54
B) Obligaciones en el derecho público .....	56
C) Obligaciones en el derecho internacional .....	56
D) Sistema universal. Organización de las Naciones Unidas .....	57
E) Sistema regional. Organización de los Estados Americanos .....	59
3. La Convención Americana sobre Derechos Humanos y las obligaciones internacionales .....	60
A) Obligaciones de respetar los derechos humanos .....	65
B) Obligaciones de garantizar el libre y pleno ejercicio de los derechos humanos .....	65
1) El deber de prevenir .....	66
2) El deber de investigar .....	66
3) El deber de sancionar .....	67
C) Obligaciones de cooperación .....	68

	PÁG.
D) Obligaciones internacionales, primarias y secundarias .....	68
1) Obligaciones primarias (o sustantivas) .....	69
2) Obligaciones secundarias (o sustitutivas) .....	69
E) Obligaciones internacionales objetivas .....	70
F) Normas y obligaciones internacionales (self-executing y self-not executing) .....	71
a) Normas y obligaciones internacionales "self-executing" .....	72
b) Normas y obligaciones internacionales "self-not executing" .....	73
4. "Ius cogens", obligaciones internacionales "erga omnes" y derechos humanos .....	75
A) El caso Barcelona Traction .....	78
B) El núcleo duro de los derechos humanos .....	82
5. Responsabilidad del Estado por hechos internacionalmente ilícitos .....	84
A) El hecho internacionalmente ilícito. Elementos .....	86
1) El elemento subjetivo (hecho "atribuible" al Estado) .....	88
a) El hecho del Estado .....	89
b) El hecho de los particulares .....	103
2) El elemento objetivo (la ilicitud) .....	143
a) ¿Cuándo hay violación de una obligación internacional? .....	143
b) La vigencia de la obligación internacional y el momento de la violación .....	147
c) ¿Cuál es el momento en que surge la ilicitud? .....	148
d) Extensión en el tiempo de la violación de una obligación internacional (tempus commissi delictum) .....	150
3) Codificación del hecho del Estado como internacionalmente ilícito .....	155
4) La culpa y el daño no son elementos constitutivos del hecho internacionalmente ilícito .....	157
B) Responsabilidad internacional del Estado por violaciones a los derechos humanos .....	158
1) Origen de la responsabilidad .....	159
2) La responsabilidad de la administración y la responsabilidad internacional del Estado .....	159
3) Consideraciones generales .....	162
4) Fundamentos de la responsabilidad del Estado .....	163
a) Teoría de la falta .....	163
b) Teoría del riesgo .....	164
c) Teoría del hecho internacionalmente ilícito .....	165
5) Conceptos .....	166
6) Elementos esenciales de la responsabilidad internacional .....	169
7) La Convención Americana sobre Derechos Humanos y la responsabilidad internacional .....	169
8) El daño no es elemento constitutivo de la responsabilidad internacional .....	172
9) La resolución 56/83 y la exclusión del derecho interno .....	174

	PÁG.
10) Contenido de la responsabilidad internacional del Estado .....	177
a) Principios generales .....	178
b) Reparación del perjuicio .....	190
11) ¿La responsabilidad internacional del Estado es subjetiva u ob- jetiva? .....	214
12) ¿Cuándo es exigible internacionalmente la responsabilidad del Es- tado? .....	218
13) ¿Debe agotarse la jurisdicción contencioso-administrativa para acudir a la jurisdicción internacional de los derechos humanos? ..	219
a) Caso Las Palmeras .....	220
b) Caso 19 Comerciantes respecto de Colombia .....	221
c) Caso de la Masacre de Mapiripán .....	223
d) Caso de la Masacre de Pueblo Bello .....	227
e) Caso de las Masacres de Ituango respecto de Colombia .....	231
f) Caso de la Masacre de La Rochela .....	235
14) "Lex specialis" (normas supletorias) .....	243
15) Cuestiones de responsabilidad del Estado no reguladas en estos artículos .....	244

#### CAPÍTULO IV.

### DEL INCUMPLIMIENTO DE OBLIGACIONES Y DE LA RESPONSABILIDAD INTERNACIONAL DEL ESTADO POR HECHOS INTERNACIONALMENTE ILÍCITOS

1. Responsabilidad internacional del Estado por hecho internacionalmente ilícito, derivada de actos del legislativo .....	246
A) Primera etapa de la jurisprudencia .....	247
B) Segunda etapa de la jurisprudencia .....	255
2. Responsabilidad internacional del Estado por hecho internacionalmente ilícito derivado de actos del ejecutivo .....	284
3. Responsabilidad internacional del Estado por hecho internacionalmente ilícito derivada de actos judiciales .....	287
A) Las cortes supremas de justicia son tribunales de casación .....	288
B) Las cortes supremas de justicia no dicen "la última palabra" .....	289
C) Denegación de justicia y desafío de justicia en el derecho internacio- nal general .....	290
D) La jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos ..	293
E) ¿Qué es la cosa juzgada fraudulenta? .....	333
F) La efectividad de las sentencias depende de su ejecución .....	335
G) La fórmula de la "cuarta instancia" .....	338
H) ¿Cosa juzgada absoluta? .....	339
I) ¿Se ha erosionado la soberanía absoluta del Estado? .....	342
4. Conclusiones .....	346

CAPÍTULO V

MEDIDAS PROVISIONALES  
Y MEDIDAS CAUTELARES

	PÁG.
1. Origen .....	349
A) Piero Calamandrei y las providencias cautelares .....	350
B) Los aportes de Piero Calamandrei .....	353
2. Convención Interamericana sobre Ejecución de Medidas Preventivas en el Derecho internacional privado .....	354
3. Antecedentes .....	357
4. Concepto .....	361
A) Según la doctrina .....	361
B) Según la jurisprudencia .....	362
5. Objeto .....	363
A) Según la doctrina .....	363
B) Según la jurisprudencia .....	365
C) Las amenazas a los derechos humanos .....	367
6. Clases de medidas .....	369
A) Medidas de urgencia .....	369
B) Medidas provisionales .....	370
C) Medidas cautelares .....	370
7. Criterios para clasificar las medidas .....	370
A) Según el sujeto afectado .....	371
1) Niños .....	371
2) Grupo de personas innominadas .....	372
3) Una comunidad organizada .....	373
a) Caso de la Comunidad de Paz de San José de Apartadó (Colom- bia) .....	373
b) Caso de las comunidades del Jiguamiandó y del Curbaradó (Co- lombia) .....	374
c) Caso comunidad Kankuamo (Colombia) .....	374
4) Comunidad indígena Mayagna-Sumo-Awas Tingni .....	375
5) Familiares .....	375
6) Testigos .....	376
7) Abogados defensores .....	376
8) Cualquier persona ("actio popularis") .....	377
B) Según el derecho por proteger .....	379
1) Derecho a la propiedad .....	379
2) Derecho a garantías judiciales y protección judicial .....	382
3) Derecho a la libertad de expresión .....	383
4) Derechos políticos (caso Jorge Castañeda Gutman respecto de Mé- xico) .....	383
5) Derecho de circulación (caso Pueblo indígena de Sarayaku respec- to de Ecuador) .....	384

	PÁG.
C) Según el contenido de la medida .....	388
1) Medidas genéricas .....	388
2) Medidas específicas .....	388
D) Según los efectos que producen .....	388
1) Medidas conservativas .....	388
2) Medidas innovativas .....	389
E) Según el procedimiento que debe seguirse .....	389
1) "Inauditam alteran parte" .....	389
2) Oír previamente al Estado .....	389
8. Naturaleza jurídica de las medidas .....	389
A) Medidas cautelares .....	389
B) Medidas provisionales .....	390
1) Asuntos no sometidos aún a conocimiento de la Corte .....	390
2) Casos contenciosos que se encuentran en conocimiento de la Corte .....	390
9. La temporalidad y la duración de las medidas .....	391
A) Indefinidas .....	391
B) Prorrogables .....	391
C) Restablecidas .....	392
D) Levantamiento .....	392
10. El seguimiento del cumplimiento de las medidas .....	393
A) Medidas provisionales .....	394
B) Medidas cautelares .....	395
11. Las medidas y las obligaciones internacionales .....	395
12. Efectos vinculantes y obligatoriedad de las medidas .....	397
A) Medidas provisionales (actos jurisdiccionales de la Corte) .....	397
B) Medidas cautelares (actos no jurisdiccionales de la Comisión) .....	398
13. El incumplimiento de las medidas y sus consecuencias .....	400
14. Las medidas y la responsabilidad internacional del Estado .....	400
15. La interpretación de la norma jurídica creadora de las medidas provisionales y cautelares .....	402
16. El principio de subsidiariedad y las medidas .....	403
17. Desnaturalización de las medidas cautelares .....	404
18. Las medidas y el derecho internacional humanitario .....	404
19. Órganos internacionales competentes .....	405

## CAPÍTULO VI

### LAS MEDIDAS PROVISIONALES EN LA CORTE INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS

1. La base convencional .....	407
2. El desarrollo de las medidas en el Reglamento de la Corte .....	409

	PÁG.
3. El Reglamento reformado y las competencias de la Corte .....	410
4. Requisitos de las medidas provisionales .....	412
A) Extrema gravedad y urgencia .....	412
1) Gravedad .....	412
2) Urgencia .....	413
3) Evitar daños irreparables .....	415
B) El adjetivo "extrema" .....	417
5. Avances procesales de la reforma del Reglamento (del "locus standi al ius standi") .....	418
6. Oportunidad y características de las medidas .....	418
A) Corte en sesiones ordinarias .....	418
B) Corte en receso .....	419
7. Presentación de la solicitud .....	419
8. Competencia .....	419
A) Casos que esté conociendo la Corte .....	420
B) Competencia de la Corte en asuntos pendientes ante la Comisión .....	421
9. Procedimientos .....	422
10. Pruebas .....	424
A) El objeto de la prueba .....	426
B) Carga de la prueba .....	427
C) Oportunidades probatorias .....	428
D) Medios probatorios .....	429
a) Recortes de prensa .....	430
b) Declaraciones testimoniales ante notario .....	431
c) Informes policiales .....	432
E) Audiencias públicas y práctica de pruebas .....	432
F) Diligencias probatorias de oficio .....	433
G) Apreciación y valoración de las pruebas .....	433
H) Presunción de veracidad de los hechos .....	435
I) La prueba de imputabilidad: responsabilidad internacional del Estado por acción u omisión de sus agentes, responsabilidad por omisión en la investigación y sanción a los responsables .....	436
J) Prueba sobreviniente .....	437
K) La imposibilidad de probar .....	437
L) Pruebas practicadas por la Comisión .....	437
M) Procedimiento y pruebas .....	438
N) Deber de las partes de facilitar los medios de prueba .....	438
O) La prueba y las medidas provisionales .....	438
11. El procedimiento en la Corte y las dinámicas procesales para ordenar medidas provisionales .....	441
A) El léxico jurídico .....	442
a) Caso y asunto. Distinciones conceptuales .....	442
b) Caso y asunto. Léxico doctrinal .....	443
c) Caso y asunto. Léxico jurisprudencial .....	443
d) Metodología. Caso y asunto en las dinámicas procesales en la Corte .....	443

	PÁG.
B) Hipótesis .....	444
a) Según la legitimación. ¿Quiénes pueden promover una solicitud de medidas provisionales? .....	444
b) Según el funcionamiento de la Corte .....	444
c) Según el medio de iniciativa procesal .....	444
d) Según la actuación procesal que se origine y sus intervinientes .....	444
e) Según la oportunidad en un caso (o proceso) .....	444
C) Las dinámicas procesales en la Corte con un asunto o un caso para adoptar la decisión de medidas provisionales .....	445
1) Según la legitimación .....	445
2) Según el medio de iniciativa procesal .....	446
3) Según el funcionamiento de la Corte .....	446
a) Variantes .....	446
b) Las variantes. Sección I .....	447
c) Las variantes. Sección II .....	449

## CAPÍTULO VII

### MEDIDAS CAUTELARES EN LA COMISIÓN INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS

1. Estructura y funcionamiento de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos .....	455
A) Composición y estructura .....	455
B) Funcionamiento y sesiones .....	456
2. Estructura del reglamento de la Comisión .....	456
3. De la Comisión Interamericana como órgano internacional de protección de derechos humanos .....	457
A) Orgánico .....	457
B) Procesal .....	458
C) Sustantivo .....	458
4. Competencias de la Comisión .....	459
A) Según la Convención Americana sobre Derechos Humanos .....	459
B) Según el Estatuto de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos .....	460
5. Procedimientos .....	461
A) Peticiones relacionadas con la Convención Americana sobre Derechos Humanos y otros instrumentos aplicables .....	461
B) Peticiones sobre estados que no son parte en la Convención Americana sobre Derechos Humanos .....	462
C) Comunicaciones interestatales .....	462
6. Comisión Interamericana. Competencia, procedimiento y naturaleza jurídica de sus decisiones .....	464
A) El órgano .....	464
B) La competencia .....	465

	PÁG.
C) El procedimiento.....	466
D) La actividad cuasi-jurisdiccional de la Comisión y la actividad jurisdiccional de la Corte Interamericana de derechos humanos .....	468
7. La base extraconvencional de las medidas cautelares en el Reglamento....	470
8. Consagración y requisitos de las medidas cautelares .....	470
9. ¿Cómo deben solicitarse las medidas cautelares? .....	471
10. Modalidades de las medidas cautelares .....	472
A) Simple solicitud de medidas cautelares .....	473
1) Comisión en sesiones ordinarias .....	473
2) Comisión en receso .....	473
3) Visitas “in loco” .....	473
B) Petición con solicitud de medidas cautelares .....	477
1) Instrumentos internacionales de derechos humanos que son aplicables .....	479
2) Requisitos procesales de la petición .....	480
3) Formalidades que se deben observar al presentar una petición .....	482
4) El medio para presentar una petición .....	482
5) Presupuestos sustanciales de admisibilidad de la petición .....	483
11. El procedimiento y sus etapas .....	483
A) Etapa inicial .....	483
1) Revisión inicial .....	484
2) Tramitación inicial .....	484
B) Etapa de admisibilidad .....	485
C) Etapa de solución amistosa .....	489
D) Etapa de fondo .....	490
1) Estados que no son Parte en la Convención Americana sobre Derechos Humanos .....	491
2) Estados Parte en la Convención Americana sobre Derechos Humanos .....	492
12. Solicitud de medidas provisionales ante la Corte Interamericana de Derechos Humanos .....	499
A) Caso penales peruanos .....	500
B) Caso Cesti Hurtado respecto de Perú .....	500
C) Caso Cárcel de Urso Branco respecto de Brasil .....	501
D) Caso Blake respecto de Guatemala .....	502
E) Caso Colotenango respecto de Guatemala .....	502
F) Caso “La Nación” respecto de Costa Rica .....	502
G) Caso Pueblo Indígena de Sarayaku respecto de Ecuador .....	503
H) Caso Lusiana Ríos respecto de Venezuela .....	503
I) Caso de la Comunidad de Paz de San José de Apartadó respecto de Colombia .....	504
J) Caso de las Comunidades del Jiguamiandó y del Curbaradó .....	514

	PÁG.
13. Medidas provisionales ordenadas de oficio por la Corte Interamericana de Derechos Humanos. Caso de Wilson Gutiérrez Soler respecto de Colombia	522
14. Caso especial cárcel de Araraquara respecto de Brasil .....	527
15. Medidas provisionales y medidas cautelares. Diferencias .....	528
Anexo: Estadísticas .....	531
Índice de autores .....	561