

Marco Gerardo Monroy Cabra

**El Diferendo entre
COLOMBIA y NICARAGUA
sobre el Archipiélago de
SAN ANDRÉS y PROVIDENCIA**



**Ediciones Academia
Colombiana de Jurisprudencia**

Colección Portable

Bogotá, D.C., 2006.

ÍNDICE

CAPÍTULO PRIMERO

LA SOBERANÍA COLOMBIANA SOBRE EL ARCHIPIÉLAGO DE SAN ANDRÉS Y PROVIDENCIA.....	1
INTRODUCCIÓN.....	1

PARTE PRIMERA

LOS DERECHOS QUE TIENE COLOMBIA SOBRE EL ARCHIPIÉLAGO DE SAN ANDRÉS Y PROVIDENCIA.....	2
1. Real Orden de 1803.....	2
2. Antecedentes de la Real Orden de 1803.....	3
3. Real Orden de 1805.....	5
4. La Real Orden de 1803 no fue "Comisión Privativa".....	6
5. <i>Uti Possidetis Juris</i> de 1810.....	7
6. Actos de protesta de Colombia.....	8
7. Tratado de 1825 entre la República de la Gran Colombia y la República Federal de Centro América.....	9
8. Laudo arbitral del Presidente Loubet en el proceso arbitral de límites entre Colombia y Costa Rica.....	12
9. Posesión regular de Colombia sobre el archipiélago de San Andrés y providencia.....	13
10. Tratado sobre cuestiones territoriales entre Colombia y Nicaragua de 1928.....	14
11. Soberanía Colombiana en los Cayos de Serrana, Roncador y Quitasueño.....	16

PARTE SEGUNDA

LA DEMANDA DE NICARAGUA CONTRA COLOMBIA EN LA CORTE INTERNACIONAL DE JUSTICIA.....	20
---	----

1. PRETENSIONES DE LA DEMANDA.....	20
2. TRÁMITE SEGUIDO ANTE LA CORTE INTERNACIONAL DE JUSTICIA.....	21
3. OBJECIONES PRELIMINARES PROPUESTAS POR COLOMBIA.....	22

PARTE TERCERA

REFUTACIÓN A LOS ARGUMENTOS DE NICARAGUA.....	24
---	----

CONCLUSIONES.....	32
-------------------	----

CAPÍTULO SEGUNDO

EL RÉGIMEN JURÍDICO APLICABLE EN LA CONTROVERSIA JURÍDICA ENTRE COLOMBIA Y NICARAGUA SOBRE EL ARCHIPIÉLAGO DE SAN ANDRÉS Y PROVIDENCIA Y SANTA CATALINA Y SUS AGUAS MARINAS Y SUBMARINAS.....	35
INTRODUCCIÓN.....	35
1. Antecedentes	36
2. Real Orden de 1803.....	38
3. Títulos de Colombia sobre el Archipiélago de San Andrés y Providencia.....	42
4. Argumentos de Nicaragua en cuanto a la soberanía de Colombia respecto del Archipiélago de San Andrés y providencia.....	56
5. Conclusión sobre los derechos de Colombia sobre el Archipiélago de San Andrés, Providencia y Santa Catalina.....	61
6. Régimen jurídico aplicable a la controversia jurídica entre Colombia y Nicaragua sobre el Archipiélago de San Andrés, Providencia y Santa Catalina y sus aguas marinas y submarinas.....	63
6.1. Se trata de una controversia jurídica.....	63
6.2. Régimen jurídico aplicable a la controversia.....	65
6.3. Objeciones preliminares presentada por Colombia.....	68
7. Conclusiones	69

CAPÍTULO TERCERO

¿TIENE LA CORTE INTERNACIONAL DE JUSTICIA JURISDICCIÓN PARA CONOCER LA DEMANDA INSTAURADA POR NICARAGUA Y COLOMBIA SOBRE EL ARCHIPIÉLAGO DE SAN ANDRÉS Y PROVIDENCIA?.....	71
1. El fundamento de la jurisdicción de la Corte Internacional de Justicia reposa en el consentimiento de los Estados.....	72

2. Naturaleza jurídica de la Declaración de aceptación de la jurisdicción obligatoria de la Corte conforme al artículo 36 p. 2 del Estatuto de la Corte Internacional de Justicia.....	73
3. Fecha desde la cual empieza a producir efectos la declaración unilateral de aceptación de la jurisdicción obligatoria de la Corte.....	74
4. Por tanto, la única formalidad requerida es el depósito de la aceptación ante el Secretario General de Naciones Unidas.....	76
5. El "Pacto de Bogotá" o Tratado Americano de Soluciones Pacíficas como fundamento de la competencia de la Corte Internacional de Justicia.....	81

CAPÍTULO CUARTO

¿ES APLICABLE EL TRATADO AMERICANO DE SOLUCIONES PACÍFICAS "PACTO DE BOGOTÁ" AL LITIGIO ENTRE COLOMBIA Y NICARAGUA SOBRE EL ARCHIPIÉLAGO DE SAN ANDRÉS Y PROVIDENCIA?.....	85
INTRODUCCIÓN.....	85
1. Evolución del Sistema Interamericano de Solución Pacífica de Controversias.....	86
1.1. Desarrollo en las Conferencias Interamericanas.....	86
2. Novena Conferencia Internacional Americana.....	90
2.1. Tratado Americano de Soluciones Pacíficas o "Pacto de Bogotá".....	90
2.2. Reserva de Nicaragua.....	93
3. ¿Es aplicable el "Pacto de Bogotá" al litigio entre Colombia y Nicaragua respecto de San Andrés y Providencia?.....	94
3.1. Consideraciones generales.....	94
3.2. Jurisdicción de la Corte Internacional de Justicia.....	95
4. Conclusiones.....	97

CAPÍTULO QUINTO

EL TRATADO ESGUERRA-BÁRCENAS DE 1928 ENTRE COLOMBIA Y NICARAGUA NO ES NULO SINO PLENAMENTE VÁLIDO.....	99
INTRODUCCIÓN.....	99
1. Declaración de la Junta de Reconstrucción Nacional de Nicaragua sobre el Tratado Esguerra-Bárcenas de 1928.....	100
2. La validez de los tratados es la regla general que sólo se desvirtúa mediante la declaración judicial de nulidad de los mismos. Por tanto, el Tratado Esguerra-Bárcenas conserva la validez hasta tanto sea declarado nulo por sentencia judicial de la Corte Internacional de justicia.....	101

3. La declaratoria de nulidad de un tratado respeta los actos jurídicos y efectos jurídicos realizados de buena fe y no son ilícitos por el solo hecho de la nulidad del tratado.....	104
4. Nicaragua no está legitimada para alegar la nulidad del Tratado Esguerra-Bárceñas en virtud de la teoría del "Estoppel".....	106
5. La nulidad del Tratado Esguerra-Bárceñas de 1928 por coacción o fuerza ejercida por Estado Unidos de América sobre Nicaragua no está probada.....	108
6. No existe nulidad del Tratado Esguerra-Bárceñas de 1928 por presunta violación de la Constitución de Nicaragua de 1911.....	112
7. El artículo VI del Tratado Americano de Soluciones Pacíficas "Pacto de Bogotá" es aplicable respecto del Tratado Esguerra-Bárceñas de 1928 y por tanto la Corte Internacional de Justicia no tiene competencia para conocer la demanda de Nicaragua contra Colombia con fundamento en dicho tratado.....	114
8. Conclusiones	115

CAPÍTULO SEXTO

NATURALEZA JURÍDICA DEL ACTA DE CANJE DE INSTRUMENTOS DE RATIFICACIÓN DEL TRATADO ESGUERRA-BÁRCENAS DE 1928.....	119
INTRODUCCIÓN.....	119
1. Texto del Acta de Canje.....	120
2. Origen de la declaración contenida en el Acta de Canje.....	121
3. Naturaleza jurídica del Acta de Canje.....	121
4. Interpretación del texto del Acta de Canje.....	124

CAPÍTULO SÉPTIMO

CONSIDERACIONES ACERCA DE LOS ARGUMENTOS DE NICARAGUA RESPECTO AL ARCHIPIÉLAGO DE SAN ANDRÉS Y PROVIDENCIA.....	131
INTRODUCCIÓN.....	131
1. Presunta violación de la Constitución de Nicaragua de 1911.....	132
2. En 1913 Nicaragua reclamó por primera vez derechos sobre el Archipiélago de San Andrés y Providencia lo que dio origen a una controversia que fue resuelta definitivamente mediante el Tratado Esguerra-Bárceñas de 1928.....	136
3. Nicaragua tenía capacidad internacional para negociar y obligarse por el Tratado Esguerra-Bárceñas de 1928.....	136
4. Conducta de Nicaragua y Colombia.....	137

5. El Archipiélago de San Andrés comprende los cayos de Serrana, Roncador y Quitasueño y demás islotes y cayos ubicados al oriente del meridiano 82 de Greenwich.....	139
6. Colombia no ha incumplido el Tratado Esguerra-Bárceñas de 1928.....	141
7. Conclusiones.....	144

CAPÍTULO OCTAVO

EL ACTA DE CANJE DE INSTRUMENTOS DE RATIFICACIÓN DEL TRATADO ESGUERRA-BÁRCENAS DE 1928 Y LAS CONSTITUCIONES DE NICARAGUA Y COLOMBIA.....	149
1. El Tratado Esguerra-Bárceñas de 1928 no violó la Constitución de Nicaragua de 1911.....	149
1.1. El artículo 2 de la Constitución de Nicaragua de 10 de noviembre de 1911 dice.....	149
2. Las Constituciones colombianas de 1886 y 1991 y el Archipiélago de San Andrés y Providencia.....	152
3. El Acta de Canje del Tratado Esguerra-Bárceñas relativo al meridiano 82 de Greenwich no fue aprobada por el Congreso colombiano, pero ello no era necesario para su validez constitucional e internacional.....	155
4. El Caso de los Monjes no constituye precedente respecto del Acta de Canje del Tratado Esguerra-Bárceñas de 1928.....	160
5. La declaratoria de inconstitucionalidad de la Ley 27 de 1980 aprobatoria del Tratado de Extradición de 1979 con Estados Unidos no es precedente respecto del Acta de Canje de Instrumentos de Ratificación del Tratado Esguerra-Bárceñas de 1928.....	166

CAPÍTULO NOVENO

ARGUMENTOS A FAVOR Y EN CONTRA DE LA POSICIÓN JURÍDICA ASUMIDA POR COLOMBIA ANTE LA CORTE INTERNACIONAL DE JUSTICIA EN LA DEMANDA QUE LE INSTAURÓ NICARAGUA. NUESTRA POSICIÓN JURÍDICA.....	169
INTRODUCCIÓN.....	169
1. Antecedentes y actuación colombiana ante la Corte de La Haya.....	171
2. Problemas suscitados respecto de la demanda que le instauró Nicaragua en la Corte Internacional de Justicia.....	172
3. Retiro de la Jurisdicción de la Corte Internacional de Justicia por Colombia.....	174
4. Oportunidad de presentar objeciones preliminares.....	183
5. Para acudir a la Corte Internacional de Justicia no se requería aprobación del Congreso.....	184

6. La sentencia de la Corte Internacional de Justicia es ejecutable....	184
7. Si bien hubieran podido proponerse otras excepciones y objeciones preliminares, sin embargo la excepción preliminar de falta de jurisdicción de la Corte Internacional de Justicia formulada por Colombia está bien fundamentada.....	187
8. Ni la intervención de la OEA ni de la ONU eran mecanismos para resolver el diferendo con Nicaragua.....	190
9. La Declaración unilateral de nulidad del Tratado Esguerra-Bárceñas de 1928 realizada por Nicaragua en 1980 no produce ningún efecto jurídico en derecho internacional consuetudinario ni convencional.....	191
10. El Tratado Esguerra-Bárceñas de 1928 no ha terminado sino que sigue siendo válido internacionalmente.....	196
11. La reserva de Nicaragua al ratificar el "Pacto de Bogotá" no es aplicable al diferendo con Nicaragua.....	198
12. No es exacto jurídicamente que la Corte Internacional de Justicia carezca de jurisdicción para conocer de reivindicaciones territoriales y delimitaciones marítimas sin acuerdo previo entre las partes.....	198
13. No es aplicable el numeral 5 del artículo 38 del Reglamento de la Corte Internacional de Justicia y no hay prórroga de jurisdicción.....	203
14. Conclusiones.....	206

CAPÍTULO DÉCIMO

CONCLUSIONES.....	211
-------------------	-----

ANEXOS

ANEXO No. 1 PETICIÓN DE LOS HABITANTES DE SAN ANDRÉS.....	221
ANEXO No. 2 LA TIERRA FIRME DE ACUERXO CON LA REAL CÉDULA DEL 2 DE MARZO DE 1537....	229
ANEXO No. 3 NOTA DEL 29 DE JUNIO DE 1918 DIRIGIDA POR COLOMBIA A NICARAGUA.....	231
ANEXO No. 4 TRATADO SOBRE CUESTIONES TERRITORIALES ENTRE COLOMBIA Y NICARAGUA....	235
ANEXO No. 5 GRÁFICO BASADO EN EL MAPA OFICIAL DE FRONTERAS MARÍTIMAS Y TERRESTRES DEL INSTITUTO GEOGRÁFICO AGUSTÍN CODAZZI, REPÚBLICA DE COLOMBIA (1995).....	239
ANEXO No. 6 TRATADO ENTRE COLOMBIA Y ESTADOS UNIDOS DE AMÉRICA, RELATIVO A LA SITUACIÓN DE QUITASUEÑO, RONCADOR Y SERRANA.....	241