

341
M69A

CÉSAR MOYANO BONILLA

B. 2742

EL ARCHIPIÉLAGO DE SAN ANDRÉS Y PROVIDENCIA

ESTUDIO HISTÓRICO-JURÍDICO
A LA LUZ DEL DERECHO INTERNACIONAL



Editorial TEMIS Librería
Bogotá-Colombia
1983

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Prólogo	VII
Prólogo del autor	XIX

CAPÍTULO I

PLANTEAMIENTO DE LA POSICIÓN COLOMBIANA

<i>A. Notas de la Cancillería y estudios de la Comisión de Relaciones Exteriores</i>		1
1. Notas de la Cancillería y documentos conexos		2
a) <i>Nota del 13 de febrero de 1826</i>		2
b) <i>Nota del 23 de setiembre de 1836</i>		3
c) <i>Notas del 2 de marzo de 1837 y del 7 de enero de 1839</i>		4
d) <i>Nota del 31 de mayo de 1844</i>		6
e) <i>Nota del 5 de julio de 1844</i>		8
f) <i>Circular del 20 de enero de 1845</i>		9
g) <i>Nota del 14 de marzo de 1846</i>		10
h) <i>Protestas del jefe político del Cantón de San Andrés, 1852</i>		12
i) <i>Circular del 28 de julio de 1880</i>		13
j) <i>Tratado Mallarino-Bidlack de 1846</i>		14
k) <i>Tratados Clayton-Bulwer de 1850 y Webster-Crampton de 1852</i>		16
l) <i>Tratado Zeledón-Wyke de 1860 y laudo de 1881</i>		18
ll) <i>Notas del 24 de abril, del 10 de setiembre y del 5 de noviembre de 1890</i> ..		19
m) <i>Notas del 23 de mayo de 1894 y del 8 de febrero de 1896</i>		21
n) <i>Tratado Chamorro-Weitzel y nota del 9 de agosto de 1913</i>		23
ñ) <i>Tratado Chamorro-Bryan de 1914</i>		25
1) <i>Demanda de Costa Rica</i>		26
2) <i>Demanda de El Salvador</i>		27
3) <i>Nicaragua desconoce sentencias de la Corte Centroamericana de Justicia</i>		27
2. Estudios de la Comisión de Relaciones Exteriores		29
<i>B. Conclusiones</i>		36

CAPÍTULO II

FUNDAMENTACIÓN DE LA TESIS DE COLOMBIA

	PÁG.
A. <i>Reales órdenes del 20 y 30 de noviembre de 1803</i>	39
1. Los actos regios	39
2. Antecedentes	44
3. Reales órdenes del 20 y 30 de noviembre de 1803 y sus efectos jurídicos	68
4. Objeciones a la Real Orden del 20 de noviembre	72
5. Conclusiones	81
B. <i>Uti possidetis juris de 1810</i>	81
1. Antecedentes	82
2. Formulación, reconocimiento y aplicación del principio	85
3. Reconocimiento por Nicaragua	95
C. <i>Ejercicio de la soberanía colombiana</i>	99
D. <i>Conclusiones</i>	111

CAPÍTULO III

TRATADO COLOMBO-NICARAGUENSE DE 1928

A. <i>Negociación y texto</i>	115
B. <i>Aprobación legislativa: Colombia</i>	126
1. Debates en el Senado	126
2. Debates en la Cámara	131
3. Decreto de promulgación	133
4. Conclusiones	134
C. <i>Aprobación legislativa: Nicaragua</i>	135
1. Debate en la Cámara del Senado	138
2. Debate en la Cámara de Diputados	144
3. Publicación del decreto aprobatorio del tratado	148
4. Publicación del instrumento de ratificación	149
5. Plenos poderes para el canje de ratificaciones	151
6. Conclusiones	152

D. *Canje de ratificaciones* 154

CAPÍTULO IV

VIGENCIA DEL TRATADO ESGUERRA-BÁRCENAS: NICARAGUA

A. *Consideraciones generales* 157

B. *Tesis de Nicaragua* 158

1. Tesis del gobierno nicaragüense 158

2. Tesis de autores nicaragüenses 160

 a) *José M. Zelaya* 160

 b) *Luis Pasos Argüello* 161

 c) *Máximo Navas Zepeda* 162

3. Comentarios 163

 a) *Concepto de tratado* 163

 b) *Concepto de tratado en la Convención de Viena* 166

 c) *Tratados solemnes y acuerdos en forma simplificada* 174

 1) *Acuerdo en forma simplificada* 175

 a) *Importancia* 175

 b) *Reconocimiento* 175

 c) *Clasificación* 181

 2) *Ratificación* 183

 a) *Concepto* 183

 b) *Importancia* 187

 c) *Obligatoriedad* 188

 d) *Tratados no ratificados* 189

 e) *Aprobación y ratificación del Tratado Esguerra-Bárcenas* 190

 3) *Declaraciones interpretativas* 190

 a) *Concepto* 190

 b) *Reconocimiento* 191

 c) *Naturaleza* 192

 d) *Declaración interpretativa del Tratado Esguerra-Bárcenas* 195

 d) *Celebración de los tratados* 200

 e) *Interpretación de los tratados* 207

 1) *Importancia* 207

 2) *Concepto* 208

 3) *Reglas de interpretación* 208

 4) *Métodos de interpretación* 210

 5) *Reglas de interpretación en la Convención de Viena sobre derecho de los tratados* 212

	PÁG.
6) Contenido del contexto del tratado	215
a) Preámbulo	215
b) Articulado	221
c) Anexos	221
d) Todo acuerdo que se refiere al tratado	221
e) Todo instrumento formulado por una o más de la partes del tratado	222
f) Título de los tratados	223
g) Acuerdo posterior entre las partes sobre la interpretación del tratado	224
7) Regla general de interpretación	224
a) La interpretación debe hacerse de buena fe	225
b) Principio de la interpretación de los términos del tratado según su sentido ordinario	225
c) Principio del contexto	227
d) Principio de la conformidad con el objeto y el fin del tratado	228
e) Principio de la práctica ulteriormente seguida	228
f) Toda norma pertinente de derecho internacional aplicable en las relaciones entre las partes	231
g) Principio del efecto útil	233
h) El Tratado Esguerra-Bárceñas	235
8) Medios de interpretación complementarios	240
a) Trabajos preparatorios	240
b) Circunstancias que hayan concurrido en la conclusión del tratado	241
c) El Tratado Esguerra-Bárceñas	242
9) El derecho intertemporal	243
a) Aspectos	243
b) El Tratado Esguerra-Bárceñas	248
f) <i>Tratados de límites</i>	249
1) Territorio estatal	249
2) Fronteras	251
3) Determinación de los límites de un Estado	254
4) Tratado Esguerra-Bárceñas	255
g) <i>Entrada en vigencia del Tratado Esguerra-Bárceñas</i>	260
h) <i>Terminación de los tratados</i>	260
1) Causas intrínsecas	261
a) Derecho implícito de denuncia	262
2) Causas extrínsecas	267
a) Violación grave del tratado	267
b) La cláusula "rebus sic stantibus"	272
i) <i>Validez de los actos jurídicos internacionales</i>	290
1) Capacidad de los Estados	292
a) Capacidad de Nicaragua para negociar y suscribir tratados	295

	PÁG.
2) Consentimiento	297
a) Vicios del consentimiento	298
3) Objeto lícito y <i>jus cogens</i>	359
a) Origen	360
b) Reconocimiento	360
c) Concepto	365
d) Contenido	373
e) <i>Jus cogens superveniens</i>	377
f) Consecuencia de la nulidad de un tratado que esté en oposición con una norma de <i>jus cogens</i>	379
g) El Tratado Esguerra-Bárceñas y el <i>jus cogens</i>	381
j) <i>Pérdida del derecho a alegar una causal de nulidad o de terminación de un tratado</i>	390
1) Concepto	390
2) Jurisprudencia	397
3) Convención de Viena	401
4) El Tratado Esguerra-Bárceñas y la doctrina de los propios actos	404

CAPÍTULO V

VIGENCIA DEL TRATADO ESGUERRA-BÁRCEÑAS: COLOMBIA

A. <i>Denuncia del Tratado Esguerra-Bárceñas</i>	411
1. Declaración de la Junta de Gobierno de Reconstrucción Nacional de Ni- ragua	417
2. Declaración de la cancillería colombiana	418
3. Declaración de la Comisión Asesora del Ministerio de Relaciones Exte- riores	421
4. Declaración de la Cámara de Representantes del Congreso colombiano	422
5. Visita del canciller nicaragüense y reafirmación de la soberanía colombiana	423
B. <i>Tesis de Colombia</i>	424
1. Validez y vigencia del Tratado Esguerra-Bárceñas	424
2. El principio <i>pacta sunt servanda</i>	426
a) <i>Importancia</i>	426
b) <i>Orígenes</i>	427
c) <i>Doctrina</i>	428
d) <i>Derecho internacional americano</i>	429
e) <i>Pacto de la SDN y Carta de la ONU</i>	430
f) <i>Comisión de derecho internacional de la ONU</i>	430
g) <i>Conferencia de Viena</i>	433

	PÁG.
1) Enmienda al proyecto de la CDI	433
2) Tratado en vigor: concepto	434
3) <i>Pacta sunt servanda</i> y el principio de la buena fe	436
4) Aprobación de la norma	436
h) <i>Conclusiones</i>	437
3. El principio de la buena fe	437
a) <i>Doctrina</i>	438
b) <i>Jurisprudencia</i>	439
c) <i>Comité Especial de los Principios de las Naciones Unidas</i>	440
d) <i>Convención de Viena sobre derecho de los tratados</i>	443
e) <i>La buena fe y los tratados internacionales sujetos a ratificación o en vigor</i>	444
f) <i>La buena fe y el Tratado Esguerra-Bdrcenas</i>	446
4. Los gobiernos de facto y las obligaciones internacionales	447
a) <i>Práctica estatal europea</i>	447
b) <i>Doctrina europea</i>	448
c) <i>Práctica estatal norteamericana</i>	449
d) <i>Institutos de estudios jurídicos</i>	451
e) <i>IX Conferencia Internacional Americana y Comité Jurídico Interamericano</i>	452
f) <i>Segunda Conferencia Interamericana Extraordinaria</i>	454
g) <i>Doctrina americana</i>	455
h) <i>Jurisprudencia nacional e internacional</i>	456
i) <i>Conclusiones</i>	458

CAPÍTULO VI

EL ARCHIPIÉLAGO DE SAN ANDRÉS Y PROVIDENCIA

A. <i>Historia</i>	459
1. Descubrimiento	459
2. Mapas	460
3. Situación geográfica	462
4. Naufragio de Pedro Serrano	462
5. Primeros habitantes	463
6. Ocupaciones extranjeras	464
7. Tratados de 1763, 1783 y 1786 y sus consecuencias	465
8. Real Orden del 20 de mayo de 1792 y nombramiento de Tomás O'Neyle ..	467
9. Reales Órdenes de 20 y 30 de noviembre de 1803	468
10. Tratado de paz con el "rey" Esteban	471
11. Titulación de tierras	473
12. Disposiciones sobre división territorial, comercio y colonización	474

	PÁG.
13. Reafirmación de soberanía: 1836 y 1837	475
14. Actuaciones del pretendido rey Roberto Carlos Federico	476
15. Intervenciones del gobierno de La Nueva Granada a solicitud de Nicaragua	477
16. Explotación del guano	480
17. Protesta por el reconocimiento de William Walker	481
18. Reconocimiento de la soberanía colombiana por Costa Rica	482
19. Ley e islas del guano	483
20. Ofrecimiento de arbitraje	484
21. Ocupación militar por Nicaragua de las Islas Mangles	485
22. Explotación del guano por J. W. Jennett en Roncador y Quitasueño	487
23. Reconocimiento de la soberanía colombiana	489
24. Faros para Roncador	492
25. Invasión al Archipiélago?	494
26. Nota colombiana del 24 de junio de 1918 a Nicaragua	496
27. Nuevo reconocimiento norteamericano de la soberanía colombiana	498
28. Proclamas del presidente W. Wilson	499
29. Sucesos importantes entre 1919 y 1923	501
30. Preocupación gubernamental por los cayos	502
31. Pesca de nacionales ingleses en el Archipiélago. Reconocimiento de la soberanía colombiana	503
32. Conclusiones	508
B. <i>Tratado Esguerra-Bárcenas</i>	513
C. <i>Notas Olaya-Kellog de 1928</i>	518
1. Antecedentes	518
2. Texto	530
3. Comentarios	531
D. <i>Reclamaciones colombianas sobre Roncador, Quitasueño y Serrana</i>	536
1. Concesiones nicaragüenses	537
2. Nota colombiana del 4 de junio de 1969	539
3. Nota nicaragüense del 12 de junio de 1969	545
4. Nota colombiana de 22 de setiembre de 1969	549
5. Ataque a la embajada colombiana	550
E. <i>Tratado Vázquez-Saccio</i>	552
1. Antecedentes	552
a) <i>Terminación del statu quo</i>	552

	PÁG.
b) <i>Solicitud colombiana a los Estados Unidos para que reconociera su soberanía sobre los cayos</i>	552
c) <i>Contestación norteamericana</i>	553
d) <i>Protesta nicaragüense</i>	555
e) <i>Contestación de los Estados Unidos a Nicaragua</i>	556
f) <i>Discurso del presidente Anastasio Somoza en Jinotega</i>	558
2. <i>Negociación</i>	559
3. <i>Texto del tratado y notas complementarias</i>	581
4. <i>Protestas de Nicaragua</i>	591
a) <i>Comunicación de la embajada nicaragüense</i>	591
b) <i>Declaración de la Asamblea Nacional Constituyente</i>	594
c) <i>Declaración de la cancillería nicaragüense</i>	594
d) <i>Visita de autoridades colombianas a los cayos: declaraciones de las cancillerías</i>	596
e) <i>Incurción de periodistas nicaragüenses a los cayos</i>	597
f) <i>Nota de la cancillería colombiana del 6 de noviembre de 1972</i>	598
5. <i>Aprobación</i>	601
a) <i>Congreso colombiano</i>	601
b) <i>Congreso norteamericano</i>	605
c) <i>Protestas nicaragüenses</i>	622
6. <i>Canje de ratificaciones</i>	623
a) <i>Instrumentos de ratificación de los Estados Unidos</i>	624
b) <i>Enmiendas parlamentarias</i>	625
c) <i>Doctrina y práctica estatal</i>	625
d) <i>Práctica del Senado norteamericano</i>	626
e) <i>"Entendimiento" del Tratado Vázquez-Saccio</i>	635
F. <i>Reclamación de Honduras</i>	636
G. <i>Pretensión panameña</i>	637
H. <i>Archipiélago de San Andrés y Providencia:</i>	
<i>Archipiélago oceánico</i>	644
1. <i>Archipiélagos oceánicos y costeros</i>	645
2. <i>Reconocimiento en la doctrina y en la práctica estatal</i>	646
3. <i>Comisión de Derecho Internacional de las Naciones Unidas</i>	647
4. <i>I Conferencia de las Naciones Unidas sobre el Derecho del Mar</i>	649
5. <i>Comisión sobre la utilización con fines pacíficos de los fondos marinos y oceánicos fuera de los límites de la jurisdicción nacional</i>	651
6. <i>III Conferencia de las Naciones Unidas sobre el Derecho del Mar</i>	654
7. <i>Sentencia de la Corte Internacional de Justicia en el asunto de las pesquerías y el Archipiélago oceánico</i>	657

CAPÍTULO VII

CONCLUSIONES

	PÁG.
<i>A. La Costa de Mosquitos, el Archipiélago de San Andrés y Providencia y las Reales Órdenes de 20 y 30 de noviembre de 1803</i>	661
<i>B. El Tratado Esguerra-Bárcenas de 1928</i>	663
<i>C. Las notas Olaya-Kellog</i>	667
<i>D. El Tratado Vázquez-Saccio</i>	667
<i>E. Declaración nicaragüense de soberanía sobre el Archipiélago de San Andrés y Providencia</i>	668
<i>F. Declaración nicaragüense sobre nulidad e invalidez del Tratado Esguerra-Bárcenas</i>	671
Anexos	673
Bibliografía	729
Índice de nombres y autores citados	743
Índice de disposiciones y documentos citados	751
Índice de nombres geográficos	757
Índice de materias	761

