

DERECHO INTERNACIONAL Y COMPARADO
DEL MEDIO AMBIENTE: TEMAS ACTUALES

ANTONI PIGRAU SOLÉ (Dir.)

SUSANA BORRÀS PENTINAT (Dir.)

RAFAEL CLEMENTE OLIVEIRA DO PRADO (Coord.)

2014



HUYGENS
EDITORIAL

Colección LEX

DERECHO INTERNACIONAL Y COMPARADO
DEL MEDIO AMBIENTE: TEMAS ACTUALES

© 2014, Los autores

© 2014, Huygens Editorial

La Costa, 44-46, át. 1ª

08023 Barcelona

www.huygens.es

ISBN: 978-84-15663-29-4

Depósito Legal: B. 18753-2014

Impreso en España

Reservados todos los derechos. Queda prohibida cualquier forma total o parcial de reproducción, distribución, comunicación pública y/o transformación de esta obra, sin contar con la autorización previa de la editorial.

ACERCA DE LOS AUTORES.....	21
AGRADECIMIENTOS.....	27
SIGLAS Y ACRÓNIMOS	29
PRÓLOGO.....	35
PRESENTACIÓN	
EL SEMILLERO UNIVERSITARIO EN DERECHO AMBIENTAL, UNIVERSIDAD ROVIRA I VIRGILI (Tarragona, España). <i>Profesora Doctora Susana Borràs Pentinat</i> .	37
CAPÍTULO 1	
LA CONFIGURACIÓN DEL DERECHO AL MEDIO AMBIENTE ADECUADO COMO DERECHO PROCEDIMENTAL. <i>Marcos Javier Ríos Angulo</i>	45
1 INTRODUCCIÓN	46
2 LA CLÁUSULA DE ESTADO SOCIAL Y EL DERECHO AL MEDIO AMBIENTE ADECUADO	47
2.1 El tránsito del Estado liberal al Estado social.....	47
2.2 La procura del mínimo vital y el bienestar de la persona en el Estado Social..	51
2.3 Estado social y democrático de Derecho y medio ambiente adecuado para el desarrollo de la persona	55
3 EL DERECHO A UN MEDIO AMBIENTE ADECUADO COMO DERECHO PROCEDIMENTAL	61
3.1 Nociones Preliminares	61
3.2 La noción constitucional de medio ambiente como bien jurídico protegido..	62
3.3 El derecho al medio ambiente adecuado como derecho procedimental	65
4 LOS DERECHOS PROCEDIMENTALES EMANADOS DEL PRINCIPIO DE PARTICIPACIÓN EN MATERIA AMBIENTAL	72
4.1 Importancia de la participación ciudadana como instrumento procedimental necesario para la legitimación democrática en la toma de decisiones que afecten al medio ambiente	72
4.2 Manifestaciones de los derechos procedimentales de participación en la tutela del medio ambiente adecuado.....	76
5 CONCLUSIONES	80

CAPÍTULO 2

LAS AMENAZAS DE LOS CAMBIOS CLIMÁTICOS SOBRE LA SOSTENIBILIDAD SOCIOAMBIENTAL EN LA REGIÓN AMAZÓNICA. *Paola Andrea Díaz Cordero*

1	INTRODUCCIÓN	84
2	EL SIGNIFICADO DE LA AMAZONÍA MÁS ALLÁ DEL MITO	85
3	EL CAMBIO CLIMÁTICO COMO UNA DE LAS PRINCIPALES AMENAZAS A LAS QUE SE ENFRENTA LA REGIÓN AMAZÓNICA	89
3.1	El Proyecto GEF Amazonas	90
3.2	El Mecanismo ENE	91
4	CONCLUSIONES	96

CAPÍTULO 3

EL CAMBIO CLIMÁTICO EN LATINOAMÉRICA Y LAS POLÍTICAS DE ADAPTACIÓN EN MATERIA DE RECURSOS HÍDRICOS: EL CASO DE MÉXICO. *Lorena Martínez Hernández y Stephanie Victoria Ascencio Serrato*

1	INTRODUCCIÓN	100
2	VULNERABILIDADES E IMPACTOS DEL CAMBIO CLIMÁTICO EN LOS RECURSOS HÍDRICOS EN AMÉRICA LATINA	101
3	DIÁLOGOS REGIONALES PARA EL AGUA Y LA ADAPTACIÓN AL CAMBIO CLIMÁTICO	106
4	POLÍTICA DE ADAPTACIÓN AL CAMBIO CLIMÁTICO EN MATERIA DE AGUA EN MÉXICO	110
4.1	Marco Político de Adaptación al Cambio Climático	110
4.2	Marco Jurídico de Adaptación al Cambio Climático	112
4.3	Marco Institucional de Adaptación al Cambio Climático	113
5	ACCIONES CONCRETAS DE ADAPTACIÓN AL CAMBIO CLIMÁTICO EN MATERIA DE RECURSOS HÍDRICOS EN MÉXICO	115
6	CONCLUSIONES	117

CAPÍTULO 4

MARCO JURÍDICO VIGENTE DE PROTECCIÓN DE BOSQUES EN ARGENTINA Y SU ESTRATEGIA REDD+: LA CONCENTRACIÓN DE PODER, FUERZAS DE MERCADO Y SUS VÍCTIMAS. *Mariano Cirone*

1	INTRODUCCIÓN	120
2	EL ESTADO ACTUAL DE LOS BOSQUES Y SU SISTEMA DE PROTECCIÓN EN ARGENTINA	120

2.1	Características de los bosques en Argentina. Condiciones e importancia natural, social y económica.....	120
2.2	La deforestación en Argentina.....	122
3	LOS BOSQUES DESDE LA PERSPECTIVA JURÍDICA. NATURALEZA JURÍDICA Y COMPETENCIA.....	124
3.1	Naturaleza jurídica de los bosques.....	124
3.2	La competencia ambiental en materia de bosques en Argentina.....	125
4	MARCO JURÍDICO NACIONAL DE PROTECCIÓN DE BOSQUES EN ARGENTINA: LA LEY DE BOSQUES NATIVOS.....	126
4.1	Aspectos básicos de la Ley de Bosques.....	126
4.2	Estado actual de cumplimiento de la Ley de Bosques.....	129
5	BREVE REFERENCIA AL DESARROLLO DE LA ESTRATEGIA REDD+ EN ARGENTINA.....	132
5.1	Aspectos básicos de la estrategia REDD+: Importancia y oportunidades que representa.....	132
5.2	Estado de desarrollo actual de REDD+ en Argentina: Principales logros y retos para una implementación efectiva.....	133
5.2.1	Sinergias entre la Ley de Bosques y la estrategia REDD+.....	135
6	CONCLUSIONES.....	136

CAPÍTULO 5

	ALMACENAMIENTO GEOLÓGICO DE CARBONO EN LOS MECANISMOS DE DESARROLLO LIMPIO (MDL): ENTRE LA MITIGACIÓN DEL CAMBIO CLIMÁTICO Y LA CONTRIBUCIÓN AL DESARROLLO SOSTENIBLE. <i>Paola Milenka Villavicencio Calzadilla</i>	139
1	INTRODUCCIÓN: MITIGAR EL CAMBIO CLIMÁTICO A TRAVÉS DE LA CAPTURA Y EL ALMACENAMIENTO DE DIÓXIDO DE CARBONO (CO ₂)......	140
2	LA CAPTURA Y ALMACENAMIENTO DE CARBONO (CAC) EN EL ÁMBITO DEL MECANISMO DE DESARROLLO LIMPIO (MDL).....	143
2.1	A propósito de las modalidades y procedimientos de la CAC.....	150
2.1.1	En relación a los requisitos de participación.....	151
2.1.2	En relación a la actuación de la Entidad Operacional Designada (EOD).....	153
2.1.3	En relación a la no permanencia.....	155
2.1.4	En relación a la responsabilidad a largo plazo.....	156
3	LA CONTRIBUCIÓN A LA SOSTENIBILIDAD: UN RETO FUTURO DE LA CAPTURA Y ALMACENAMIENTO DE CARBONO.....	157
4	CONSIDERACIONES FINALES.....	160

CAPÍTULO 6

UN ANÁLISIS JURÍDICO DE LAS ENTIDADES DE CUSTODIA DEL TERRITORIO EN CATALUÑA. APORTACIÓN INNOVADORA: RESPONSABILIDAD JURÍDICA DE LAS ENTIDADES, Y RELACIÓN DE ESTAS CON LOS SERVICIOS AMBIENTALES. <i>Jordi Recordà Cos y Joan Pons Solé</i>	163
1 INTRODUCCIÓN	164
2 MARCO LEGAL DE LA CUSTODIA DEL TERRITORIO.....	165
3 DEFINICIÓN DE LAS ENTIDADES DE CUSTODIA DEL TERRITORIO	167
3.1 La misión de las EC.....	168
3.1.1 Objeto de actuación de la custodia del territorio	168
3.2 Ámbito geográfico de actuación de les EC	169
3.2.1 Ámbito fluvial.....	169
3.1.2 Ámbito marino	170
3.1.3 Ámbito agrario.....	171
3.1.4 Ámbito urbano	171
4 TIPO DE ACTUACIONES DE LAS EC	172
4.1 Elementos objeto de la custodia del territorio	172
4.1.1 Bienes objeto de la custodia.....	172
4.1.2 Valores objeto de la custodia	173
5 SERVICIOS AMBIENTALES Y CUSTODIA.....	174
6 ARTICULACIÓN DE LA CUSTODIA CON LOS SERVICIOS AMBIENTALES	174
7 FORMA JURÍDICA DE LAS EC	176
7.1 Tipología de formas jurídicas de las EC	176
7.1.1 Asociación privada sin ánimo de lucro	176
7.1.2 Fundación.....	177
7.1.3 Ente público territorial.....	178
8 DECLARACIÓN DE ENTIDAD DE UTILIDAD PÚBLICA.....	178
9 LA RESPONSABILIDAD DE LAS ENTIDADES DE CUSTODIA	180
9.1 Análisis del marco jurídico de la responsabilidad por daños ambientales	180
9.2 Análisis de las vías tradicionales de responsabilidad	181
10 PROPUESTAS	181
11 CONCLUSIONES	182

CAPÍTULO 7

LA PROTECCIÓN DE ÁREAS MARINAS Y EL EJEMPLO DE COSTA RICA. <i>Lindsay Ryan Valerio</i>	185
1 INTRODUCCIÓN	186

2	CONSIDERACIONES GENERALES SOBRE LAS ÁREAS MARINAS PROTEGIDAS EN COSTA RICA	187
2.1	Conceptualización y evolución histórica	188
2.2	Competencias institucionales.....	189
3	EL MARCO JURÍDICO DE LAS ÁREAS MARINAS PROTEGIDAS EN COSTA RICA	191
3.1	Normativa de ámbito internacional	192
3.2	Normativa de ámbito nacional.....	194
4	CONSIDERACIONES FINALES	195

CAPÍTULO 8

	LA NORMATIVA DE RESIDUOS INDUSTRIALES LÍQUIDOS (RILES) COMO MECANISMO DE PROTECCIÓN DE LAS AGUAS SUPERFICIALES CONTINENTALES EN CHILE. <i>Carolina Riquelme Salazar</i>	197
1	INTRODUCCIÓN	198
1.2	NORMATIVA APLICABLE A LOS RILES DESCARGADOS A LAS AGUAS CONTINENTALES	199
2	BREVE CONCEPTUALIZACIÓN Y TIPOLOGÍA.....	200
2.1	Conceptos básicos.....	200
2.2	Tipología de los residuos industriales líquidos.....	201
3	SUJETOS INTERVINIENTES.....	202
3.1	El titular del establecimiento industrial.....	202
3.2	La Administración Pública.....	204
3.2.1	El Ministerio de Medio Ambiente.....	204
3.2.2	El Servicio de Evaluación Ambiental	205
3.2.3	La Superintendencia de Servicios Sanitarios	206
4	LA APLICACIÓN DEL DECRETO SUPREMO (DS) 90/2000	207
4.1	Aplicación del DS 90/2000 respecto de una nueva actividad económica	208
4.2	Aplicación del DS 90/2000 respecto de una actividad económica existente...	209
5	FISCALIZACIÓN Y CONTROL DE RILES.....	211
5.1	Fiscalización del autocontrol.....	212
5.2	Fiscalización del Control Directo.....	214
5.2.1	Inspección en Terreno	215
6	RÉGIMEN SANCIONADOR.....	215
6.1	Multa a beneficio fiscal	216
6.2	Clausura del Establecimiento Industrial.....	216
7	CUMPLIMIENTO DE LA NORMATIVA	217

7.1	Resultados de los autocontroles	217
7.2	Resultados de la Fiscalización de los Controles Directos.....	218
7.2.1	Resultados de la Inspección en Terreno	218
7.2.2	Fiscalización en Terreno de RILES 2011	219
7.3	Resultados respecto a denuncias por Incumplimientos de la norma	219
7.4	Sanciones Impuestas en los Casos de Incumplimiento	220
8	CONCLUSIONES	221

CAPÍTULO 9

LA RELACIÓN ENTRE SOSTENIBILIDAD TERRITORIAL Y ADMINISTRACIÓN LOCAL EN CATALUÑA, UN ESTUDIO DE CASO. <i>Alfons Civit Martínez</i>		223
1	INTRODUCCIÓN	224
2	COMPETENCIAS DE LAS ADMINISTRACIONES LOCALES	225
3	LA COMARCA DE LA CONCA DE BARBERÀ	228
4	EL PROBLEMA.....	230
5	EL DIAGNÓSTICO	235
5.1	Arbitrariedad en la división territorial	235
5.2	Ineficacia de los combinados de las administraciones	236
5.3	Modelo administrativo anclado en el siglo XIX.....	236
5.4	Inadecuación de la asignación de competencias.....	236
6	LA PROPUESTA	237
6.1	Adecuar la división territorial al territorio	237
6.2	Adaptación flexible de las administraciones únicas a la medida del asunto	237
6.3	Administración local flexible.....	238
6.4	Las competencias, donde encajen mejor en cada caso.....	239

CAPÍTULO 10

LA IMPLANTACIÓN DE LOS PARQUES EÓLICOS Y EL RÉGIMEN DEL SUELO Y SU UTILIZACIÓN PARA EL DESARROLLO DE ACTIVIDADES DE GENERACIÓN DE ENERGÍAS RENOVABLES EN CATALUÑA. <i>Antoni Gifreu Font</i>		241
1	INTRODUCCIÓN: ¿HACIA UN NUEVO MODELO ENERGÉTICO?	242
2	LAS ENERGÍAS RENOVABLES	244
2.1	La energía eólica	245
3	EL FOMENTO DE LAS ENERGÍAS RENOVABLES: MEDIDAS PARA INCENTIVAR SU USO EN EL ÁMBITO DE LA UNIÓN EUROPEA Y EN EL DERECHO INTERNO	246
3.1	Antecedentes en el ámbito de la Unión Europea	246

3.2	Medidas para incentivar el uso de las energías renovables en España. El régimen especial	247
3.3	Los Planes para las energías renovables en el Estado español y Cataluña.....	247
3.3.1	El Plan estatal de Energías Renovables 2011-2020	247
3.3.2	El Plan catalán de la Energía y Cambio Climático 2012-2020	248
4	LAS COMPETENCIAS RELACIONADAS CON EL ÁMBITO ENERGÉTICO	248
4	LA ENERGÍA EÓLICA EN CATALUÑA	253
4.1	Las zonas de desarrollo prioritario en Cataluña (ZDP).....	253
5	LA ENERGÍA FOTOVOLTAICA EN CATALUÑA	255
6	ENERGÍA EÓLICA Y LA FOTOVOLTAICA: EL DECRETO 147/2009, DE 22 DE SEPTIEMBRE, POR EL QUE SE REGULAN LOS PROCEDIMIENTOS ADMINISTRATIVOS APLICABLES PARA LA IMPLANTACIÓN DE PARQUES EÓLICOS E INSTALACIONES FOTOVOLTAICAS EN CATALUÑA.....	256
7	EL RÉGIMEN DEL SUELO PARA LA IMPLANTACIÓN DE PARQUES EÓLICOS: LA EXIGENCIA DE PLAN ESPECIAL URBANÍSTICO	258
8	DESARROLLO SOSTENIBLE: ESTUDIOS AMBIENTALES PARA COMPATIBILIZAR LA ACTIVIDAD ECONÓMICA CON EL MEDIO AMBIENTE	259
9	CONFLICTOS CON EL PAISAJE.....	261
10	CONCLUSIONES	262

CAPÍTULO 11

	LA CONSULTA PREVIA, LIBRE E INFORMADA A PUEBLOS INDÍGENAS Y LA CUESTIÓN AMBIENTAL: ¿UN DIÁLOGO INTERCULTURAL, GLOBAL Y JUSTO? <i>Isabel Vilaseca Boixareu</i>	265
1	INTRODUCCIÓN: LA POSICIÓN DE LOS PUEBLOS INDÍGENAS EN EL CONTEXTO DE LA CRISIS AMBIENTAL.....	266
2	MODELO DE RELACIÓN IDEAL ENTRE LOS ESTADOS Y PUEBLOS INDÍGENAS EN EL CONTEXTO DE LA CRISIS AMBIENTAL.....	269
3	LA RELACIÓN ENTRE LOS ESTADOS LATINOAMERICANOS Y LOS PUEBLOS INDÍGENAS.....	271
3.1	Emergencia de un modelo regional multicultural.....	271
3.2	El modelo configurado por el Convenio 169 de la OIT y la Declaración de las Naciones Unidas sobre los Derechos de los Pueblos Indígenas	273
3.3	La consulta previa, libre e informada como piedra angular del sistema internacional de derechos de los pueblos indígenas	274
3.3.1	¿Cuándo se debe consultar a los pueblos indígenas?.....	275

3.3.2	¿Quién debe participar en los procedimientos de consulta?	277
3.3.3	¿Qué procedimiento debe seguirse para la realización de la consulta?	277
3.3.4	¿Cuáles son los efectos de la consulta?	278
4	REFLEXIONES FINALES	280

CAPÍTULO 12

	LA PROPIEDAD INTELECTUAL DE LOS CONOCIMIENTOS TRADICIONALES DE LOS PUEBLOS INDÍGENAS RELACIONADOS A LA DIVERSIDAD BIOLÓGICA? <i>Rafael Clemente Oliveira do Prado</i>	285
1	INTRODUÇÃO	286
2	BENS CULTURAIS E PATRIMONIO INTELECTUAL DOS POVOS INDÍGENAS A PARTIR DE UMA PERSPECTIVA DO DIREITO INTERNACIONAL DOS DIREITOS HUMANOS.....	289
3	A EVOLUÇÃO DA PROTEÇÃO DOS BENS CULTURAIS E DA PROPRIEDADE INTELECTUAL DOS POVOS INDÍGENAS E O SEU FORTALECIMENTO MEDIANTE O DIREITO INTERNACIONAL DOS DIREITOS HUMANOS.....	294
4	A CONEXÃO ENTRE A PROTEÇÃO DO CONHECIMENTO TRADICIONAL INDÍGENA, ESPECIALMENTE AQUELE RELACIONADO À BIODIVERSIDADE, E A PRESERVAÇÃO DO MEIO AMBIENTE	305
5	AS ORGANIZAÇÕES INTERNACIONAIS E A PROTEÇÃO DA PROPRIEDADE INTELECTUAL DOS CONHECIMENTOS TRADICIONAIS DOS POVOS INDÍGENAS RELACIONADOS AOS RECURSOS DA BIODIVERSIDADE.....	310
6	CONCLUSÕES.....	319

CAPÍTULO 13

	LA PROBLEMÁTICA ASOCIADA A LA PRODUCCIÓN DE AGROCOMBUSTIBLES EN COLOMBIA. <i>Natalia Marulanda García</i>	321
1	INTRODUCCIÓN	322
1.1	Consideraciones generales.....	323
2	MARCO JURÍDICO DE LOS AGROCOMBUSTIBLES EN COLOMBIA....	325
3	LA «ORINOQUÍA PARA EL MUNDO»	326
4	AGRONEGOCIOS Y «MINORÍAS ÉTNICAS», EL CASO JIGUAMIANDÓ Y CURVARADÓ.....	328
5	CONSIDERACIONES FINALES	331

CAPÍTULO 14LAS MIGRACIONES INDUCIDAS POR EL CAMBIO CLIMÁTICO EN AMÉRICA LATINA Y EL CARIBE. *Beatriz Felipe Pérez*

333

1	INTRODUCCIÓN	334
2	LAS MIGRACIONES CLIMÁTICAS	336
3	LOS IMPACTOS DEL CAMBIO CLIMÁTICO EN AMÉRICA LATINA Y EL CARIBE	339
4	¿REFUGIADOS CLIMÁTICOS? DENOMINACIÓN POCO ADECUADA .	344
5	CONCLUSIONES	350

CAPÍTULO 15DAÑOS Y RESPONSABILIDAD AMBIENTAL DE LAS EMPRESAS TRANSNACIONALES EN AMÉRICA LATINA. *Daniel Iglesias Márquez*

353

1	INTRODUCCIÓN	354
2	EMPRESAS TRANSNACIONALES. ASPECTOS GENERALES.....	355
3	INVERSIÓN EXTRANJERA DIRECTA DE RECURSOS NATURALES EN AMÉRICA LATINA DE LAS EMPRESAS TRANSNACIONALES.....	357
4	DAÑOS AMBIENTALES DE LAS EMPRESAS TRANSNACIONALES EN AMÉRICA LATINA.....	360
5	CONTROL AMBIENTAL DE LAS EMPRESAS TRANSNACIONALES EN AMÉRICA LATINA.....	364
6	RESPONSABILIDAD AMBIENTAL Y LAS VÍAS LEGALES	367
7	LA VÍA ADMINISTRATIVA DE RESPONSABILIDAD AMBIENTAL.....	369
8	LA VÍA CIVIL DE RESPONSABILIDAD AMBIENTAL	372
9	LA VÍA PENAL DE RESPONSABILIDAD AMBIENTAL.....	374
10	CUESTIONES CONSIDERABLES	376

BIBLIOGRAFÍA.....	379
-------------------	-----