

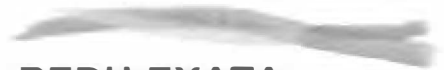
FRANCISCO JAVIER ZAMORA CABOT  
LORENA SALES PALLARÉS  
MARÍA CHIARA MARULLO  
*Directores*

# LA LUCHA EN CLAVE JUDICIAL FRENTE AL CAMBIO CLIMÁTICO



**UNIVERSITAT  
JAUME I**

Facultad de Ciencias Jurídicas  
y Económicas · FCJE



**REDH-EXATA**

RED IBEROAMERICANA DE EMPRESAS Y DERECHOS  
HUMANOS: INCIDENCIA ESPECIAL EN EL EXTRACTIVISMO  
Y LOS ACAPARAMIENTOS DE TIERRA Y AGUA



**GENERALITAT  
VALENCIANA**

Conselleria d'Innovació,  
Universitats, Ciència  
i Societat Digital

**THOMSON REUTERS**

**ARANZADI**

Primera edición, 2021



THOMSON REUTERS PROVIEW eBooks

Incluye versión en digital

El editor no se hace responsable de las opiniones recogidas, comentarios y manifestaciones vertidas por los autores. La presente obra recoge exclusivamente la opinión de su autor como manifestación de su derecho de libertad de expresión.

La Editorial se opone expresamente a que cualquiera de las páginas de esta obra o partes de ella sean utilizadas para la realización de resúmenes de prensa.

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra ([www.conlicencia.com](http://www.conlicencia.com); 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

Por tanto, este libro no podrá ser reproducido total o parcialmente, ni transmitirse por procedimientos electrónicos, mecánicos, magnéticos o por sistemas de almacenamiento y recuperación informáticos o cualquier otro medio, quedando prohibidos su préstamo, alquiler o cualquier otra forma de cesión de uso del ejemplar, sin el permiso previo, por escrito, del titular o titulares del copyright.

Thomson Reuters y el logotipo de Thomson Reuters son marcas de Thomson Reuters

Aranzadi es una marca de Thomson Reuters (Legal) Limited

© 2021 [Thomson Reuters (Legal) Limited / Francisco Javier Zamora Cabot, Lorena Sales Pallarés y María Chiara Marullo (Dirs.)]

© Portada: Thomson Reuters (Legal) Limited

Editorial Aranzadi, S.A.Ú.

Camino de Galar, 15

31190 Cizur Menor (Navarra)

ISBN: 978-84-1345-868-7

DL NA 2040-2021

*Printed in Spain. Impreso en España*

Fotocomposición: Editorial Aranzadi, S.A.Ú.

Impresión: Rodona Industria Gráfica, SL

Polígono Agustinos, Calle A, Nave D-11

31013 – Pamplona

## *Índice General*

Página

PRÓLOGO .....	19
<b>CASOS AMBIENTALES, DAÑOS CLIMÁTICOS Y RESPONSABILIDAD CORPORATIVA .....</b>	
CARMEN MÁRQUEZ CARRASCO	
I. <b>Introducción .....</b>	27
II. <b>Contextualizando los daños climáticos y la responsabilidad corporativa .....</b>	28
III. <b>Identificando las estrategias frente a la responsabilidad corporativa por daños climáticos .....</b>	31
1. <i>Estrategias no vinculantes .....</i>	31
2. <i>Estrategias vinculantes: la litigación climática .....</i>	34
3. <i>La Corte Penal Internacional como opción: (ausencia de) responsabilidad penal internacional corporativa y propuesta de crimen de ecocidio .....</i>	40
IV. <b>Reflexiones finales .....</b>	43
<b>EXPLORANDO EL LITIGIO CLIMÁTICO INTERESTATAL ANTE LA CORTE INTERNACIONAL DE JUSTICIA. PEQUEÑO MAPA DE OBSTÁCULOS Y ALGUNAS PISTAS PARA TRATAR DE SUPERARLOS .....</b>	
ANTONI PIGRAU SOLÉ	
I. <b>Introducción .....</b>	46
II. <b>Sobre la aplicabilidad de las normas generales de la responsabilidad ambiental al cambio climático .....</b>	47

1.	<i>Las normas generales sobre la responsabilidad internacional del estado por hecho ilícito</i> .....	47
2.	<i>Responsabilidad internacional del Estado y cambio climático: dificultades específicas</i> .....	49
<b>III.</b>	<b>Sobre las obligaciones vulneradas en relación con el cambio climático</b> .....	50
1.	<i>De la obligación de reducción de emisiones a la obligación de proteger la atmósfera</i> .....	51
2.	<i>La obligación de no causar daños al medio ambiente fuera de la jurisdicción nacional y la obligación de prevención</i> .....	53
3.	<i>La obligación del Estado de proteger los derechos humanos</i> .....	56
<b>IV.</b>	<b>Ciencia, causalidad y atribución al Estado</b> .....	59
<b>V.</b>	<b>La reparación a la atmósfera y al (a los) Estado(s) lesionado(s)</b> .....	62
<b>VI.</b>	<b>Algunos obstáculos procesales con los que es posible tropezar</b> .....	63
<b>VII.</b>	<b>Siempre nos quedará la Opinión Consultiva...</b> .....	66
<b>VIII.</b>	<b>Epílogo: es preciso actuar</b> .....	68

## **UNA MIRADA HACIA LOS DESARROLLOS NORMATIVOS Y JURISPRUDENCIALES EN MATERIA DE DEBIDA DILIGENCIA EMPRESARIAL Y CAMBIO CLIMÁTICO** 71

CLAIRE BRIGHT

IRENE PIETROPAOLI

LAURA ÍÑIGO ÁLVAREZ

<b>I.</b>	<b>Introducción</b> .....	71
<b>II.</b>	<b>Desarrollos normativos en materia de debida diligencia y cambio climático</b> .....	74
1.	<i>El concepto de debida diligencia</i> .....	75
2.	<i>La relevancia del concepto de debida diligencia en la lucha contra el cambio climático</i> .....	77
3.	<i>Panorama normativo sobre debida diligencia y cambio climático</i> .....	80
<b>III.</b>	<b>Desarrollos jurisprudenciales</b> .....	82

## ÍNDICE GENERAL

	<u>Página</u>
1. <i>Procedimientos judiciales</i> .....	83
2. <i>Procedimientos extrajudiciales: las instancias en los puntos nacionales de contacto de la OCDE</i> .....	87
<b>IV. Consideraciones finales</b> .....	<b>89</b>
 <b>LA UNIÓN EUROPEA Y LA DILIGENCIA DEBIDA: CONTEXTO, PROPUESTAS Y RAZONES PARA EL PASO DEL SOFT AL HARD LAW</b> .....	 <b>93</b>
ADORACIÓN GUAMÁN	
<b>I. Introducción</b> .....	<b>93</b>
<b>II. Desarrollos normativos en materia de debida diligencia en el ámbito estatal: especial referencia a la Ley francesa de 2017</b> .....	<b>98</b>
<b>III. La diligencia debida en el ámbito de la Unión Europea: la construcción progresiva del <i>hard law</i> en la materia</b> .....	<b>101</b>
<b>IV. La propuesta de Directiva sobre diligencia debida aprobada por el Parlamento Europeo</b> .....	<b>105</b>
1. <i>Objetivo y finalidad de la norma</i> .....	106
2. <i>Ámbito de aplicación</i> .....	107
3. <i>El mecanismo de diligencia debida</i> .....	107
4. <i>El mecanismo de reclamación y las soluciones extrajudiciales</i> ....	109
5. <i>El papel del Estado: supervisar, sancionar y asegurar la responsabilidad civil de las empresas</i> .....	110
<b>V. Consideraciones finales</b> .....	<b>112</b>
 <b>LOS SUPUESTOS DE CONTAMINACIÓN TRANSFRONTERIZA A LA LUZ DE LOS REGLAMENTOS BRUSELAS I BIS Y ROMA II ¿ES NECESARIO ACOMETER REFORMAS DE LOS INSTRUMENTOS EUROPEOS?</b> .....	 <b>115</b>
JOSÉ LUIS IRIARTE ÁNGEL	
<b>I. Presupuestos y condicionantes de los Reglamentos</b> .....	<b>115</b>
<b>II. Competencia judicial internacional: las soluciones del Reglamento Bruselas I Bis</b> .....	<b>119</b>

1.	<i>Introducción</i> .....	119
2.	<i>El foro del domicilio del demandado</i> .....	120
3.	<i>El foro del lugar del hecho dañoso</i> .....	123
III.	<b>Ley aplicable: la solución del Reglamento Roma II</b> .....	127
1.	<i>Introducción y precisiones previas</i> .....	127
2.	<i>La alternativa entre la ley del país donde se produce el daño y la ley del país en el que se produjo el hecho generador del daño</i> .....	128
IV.	<b>Conclusiones</b> .....	130

## LA CONFORMACIÓN DE LA CLÁUSULA UMBRAL EN EL DELITO DE ECOCIDIO .....

131

ADÁN NIETO MARTÍN

I.	<b>El genocidio y el Derecho penal internacional “post-Nüremberg”</b> .....	131
II.	<b>La interpretación de la cláusula umbral</b> .....	138
III.	<b>La importancia de la cláusula umbral en la construcción del delito de ecocidio</b> .....	143
IV.	<b>Conclusiones: una evaluación de las distintas propuestas de tipificación del delito de ecocidio</b> .....	149

## EL CRIMEN INTERNACIONAL DEL ECOCIDIO: RESPUESTA NORMATIVA AL PROBLEMA GLOBAL DEL CAMBIO CLIMÁTICO .....

151

LIBIA ARENAL LORA

I.	<b>Introducción</b> .....	151
II.	<b>La protección del medio ambiente a través del Derecho penal internacional. Los trabajos de la Comisión de Derecho Internacional</b> .....	154
III.	<b>La tipificación del ecocidio como un crimen internacional. Aportaciones doctrinales, limitaciones técnicas y propuesta de definición</b> .....	157

<b>IV.</b>	<b>La aplicación del crimen internacional de ecocidio en la lucha contra el cambio climático .....</b>	<b>162</b>
<b>V.</b>	<b>Conclusiones .....</b>	<b>164</b>

	<b>THE INCORPORATION OF THE HUMAN RIGHTS APPROACH IN THE FIGHT AGAINST CLIMATE CHANGE: REMARKS IN THE LIGHT OF THE UN PRACTICE .....</b>	<b>167</b>
--	--	------------

MARCO FASCIGLIONE

<b>I.</b>	<b>Introduction .....</b>	<b>167</b>
<b>II.</b>	<b>The incorporation of the human rights dimension in the international legal framework on climate change: an incomplete path .....</b>	<b>168</b>
<b>III.</b>	<b>The progressive relevance of climate change into UN human rights instruments .....</b>	<b>173</b>
	<i>1. The climate change before human rights charter-based bodies .....</i>	<i>173</i>
	<i>2. The climate change before human rights treaty-based bodies ....</i>	<i>177</i>
<b>IV.</b>	<b>Concluding remarks .....</b>	<b>181</b>

	<b>LITIGACIÓN CLIMÁTICA, DERECHOS HUMANOS Y RESPONSABILIDAD EMPRESARIAL: PRECEDENTES Y TENDENCIAS .....</b>	<b>185</b>
--	---	------------

DANIEL IGLESIAS MÁRQUEZ

<b>I.</b>	<b>Introducción .....</b>	<b>185</b>
<b>II.</b>	<b>El cambio climático: una cuestión de empresas y derechos humanos .....</b>	<b>187</b>
<b>III.</b>	<b>La litigación climática basada en derechos humanos: Estados .....</b>	<b>192</b>
<b>IV.</b>	<b>La litigación climática basada en derechos humanos: Empresas .....</b>	<b>195</b>
	<i>1. Carbon Majors Inquiry .....</i>	<i>197</i>
	<i>2. Milieudefensie et al. v. Royal Dutch Shell plc .....</i>	<i>200</i>
	<i>3. Notre Affaire à Tous y Otros v. Total .....</i>	<i>204</i>

V.	<b>La dimensión climática de la responsabilidad empresarial de respetar los derechos humanos</b> .....	207
VI.	<b>Conclusiones</b> .....	210

	<b>LOS LITIGIOS CLIMÁTICOS COMO LABORATORIO DE COMPARACIÓN CONSTITUCIONAL</b> .....	213
--	---	-----

MICHELE CARDUCCI

I.	<b>Introducción</b> .....	213
II.	<b>Los “momentos” fundacionales del litigio climático</b> .....	216
III.	<b>El carácter “único y especial” del riesgo climático</b> .....	218
IV.	<b>El litigio climático como reacción al “fracaso de la política”</b> .....	221
V.	<b>¿Qué racionalidad en los efectos de la “cosa juzgada climática”?</b> .....	223
VI.	<b>La “Equity” como precedente judicial</b> .....	225
VII.	<b>Conclusión: el litigio climático como solución “amortiguadora”</b> .....	227

	<b>LA ACCIÓN CLIMÁTICA COLECTIVA EN LA UNIÓN EUROPEA: EL ANÁLISIS DEL CASO “PEOPLES CLIMATE”</b>	229
--	--	-----

SUSANA BORRÀS

I.	<b>Introducción: la primera demanda climática colectiva en la Unión Europea</b> .....	229
II.	<b>Contexto de la demanda: la ambición climática de la UE en tela de juicio</b> .....	231
III.	<b>El objeto y los fundamentos de la acción climática colectiva</b> .....	233
IV.	<b>La argumentación y la Decisión del Tribunal General de la UE</b> .....	236
V.	<b>El <i>locus standi</i> y el test de “<i>plaumann</i>” como restricciones a la protección de los derechos</b> .....	239
VI.	<b>Recurso de casación ante el TJUE: otra oportunidad perdida</b> .....	241



<b>VII. Aarhus vs. Plaumann: las limitaciones en el acceso a la justicia en asuntos ambientales en la UE .....</b>	<b>242</b>
<b>VIII. Conclusiones .....</b>	<b>248</b>
<b>MILIEUDEFENSIE V. SHELL: EL EFECTO HORIZONTAL DE LOS DERECHOS HUMANOS Y LAS OBLIGACIONES MEDIOAMBIENTALES DE LAS EMPRESAS .....</b>	<b>249</b>
NICOLÁS ZAMBRANA-TÉVAR	
<b>I. Las partes y su legitimación .....</b>	<b>249</b>
<b>II. Ley aplicable .....</b>	<b>251</b>
<b>III. La aplicación del derecho internacional de los derechos humanos .....</b>	<b>252</b>
<b>IV. El concreto nivel de reducción de emisiones .....</b>	<b>255</b>
<b>V. Argumentos de la defensa .....</b>	<b>257</b>
<b>VI. Comentario y conclusiones .....</b>	<b>258</b>
<b>EL RÉGIMEN PARA EL COMERCIO DE DERECHOS DE EMISIÓN DE GASES DE EFECTO INVERNADERO CONFORME A LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UNIÓN EUROPEA, DE 3 DE DICIEMBRE DE 2020, ASUNTO C-320/19 .....</b>	<b>265</b>
ALFONSO ORTEGA GIMÉNEZ	
<b>I. Planteamiento .....</b>	<b>265</b>
<b>II. Antecedentes de hecho y cuestión prejudicial .....</b>	<b>267</b>
<b>III. El comercio de derechos de emisión de gases de efecto invernadero .....</b>	<b>269</b>
1. <i>El régimen de comercio de derechos de emisión de la UE .....</i>	<b>270</b>
2. <i>Directiva 2003/87 por la que se establece un régimen para el comercio de derechos de emisión de gases de efecto invernadero en la UE .....</i>	<b>272</b>
<b>IV. Conclusiones .....</b>	<b>274</b>

<b>LA PROBLEMÁTICA DEL CASO DIESELGATE A LA LUZ DEL DERECHO CIVIL ESPAÑOL Y EL DERECHO NORTEAMERICANO .....</b>	<b>277</b>
AGUSTÍN VIGURI PEREA	
<b>I. El caso <i>dieselgate</i> en el marco legal del derecho norteamericano .....</b>	<b>277</b>
<b>II. El caso <i>diselgate</i> desde la perspectiva del Tribunal Supremo español .....</b>	<b>284</b>
<b>LOS LITIGIOS CLIMÁTICOS: ¿UNA OPORTUNIDAD PARA LA UE CON IMPACTO GLOBAL? .....</b>	<b>291</b>
SARA ORTIZ-ARCE VIZCARRO	
<b>I. Introducción .....</b>	<b>291</b>
<b>II. Los litigios climáticos .....</b>	<b>294</b>
1. <i>La vía judicial para la prevención, corrección, protección o reparación a las víctimas, a través de determinadas jurisdicciones más favorables .....</i>	<i>296</i>
2. <i>Especial consideración al ámbito de la Unión Europea .....</i>	<i>299</i>
2.1. El asunto Urgenda v. Países Bajos .....	299
2.2. El asunto Lliuya v. RWE AG (“asunto Huaraz”) ...	301
2.3. La importancia de otra regulación europea .....	304
<b>III. Otras vías en el escenario del comercio internacional .....</b>	<b>306</b>
<b>IV. Reflexiones finales .....</b>	<b>309</b>
<b>URGENDA: UN PRECEDENTE MUNDIAL EN EL LITIGIO CLIMÁTICO .....</b>	<b>311</b>
LUDOVICA CHIUSSI CURZI	
ATTILA M. TANZI	
<b>I. Introducción .....</b>	<b>311</b>
<b>II. El caso <i>Urgenda</i> frente de los jueces holandeses .....</b>	<b>313</b>
<b>III. La mitigación del cambio climático como obligación de derechos humanos .....</b>	<b>316</b>
<b>IV. El <i>locus standi</i> .....</b>	<b>320</b>

<b>V.</b>	<b>El papel de los jueces nacionales y la separación de los poderes</b> .....	322
<b>VI.</b>	<b>Conclusión</b> .....	324

## **IL GIUDIZIO UNIVERSALE** 327

LUCASALTALAMACCHIA

MARTA SOSA NAVARRO

<b>I.</b>	<b>Introduzione</b> .....	327
<b>II.</b>	<b>I fondamenti del giudizio universale</b> .....	329
	1. <i>La necessità di ridurre i gas climalteranti e l'emergenza climatica</i> .....	329
	2. <i>La specifica vulnerabilità dell'Italia</i> .....	333
	3. <i>L'obbligazione climatica</i> .....	334
	4. <i>La relazione tra cambiamento climatico e diritti umani</i> .....	337
	5. <i>La consapevolezza dello stato italiano dell'emergenza climatica</i> .....	342
	6. <i>La responsabilità dello Stato italiano</i> .....	343
<b>III.</b>	<b>La two-head strategy: i contenziosi climatici contro i carbon major</b> .....	344
<b>IV.</b>	<b>Considerazioni finali</b> .....	347

## **THE ROLE OF ENVIRONMENTAL AND HUMAN RIGHTS LAW IN WTO DISPUTE SETTLEMENT: HARMONIOUS INTERPRETATION AND CONFLICT OF NORMS** 349

MARIONA CARDONA VALLÈS

<b>I.</b>	<b>Introduction</b> .....	349
<b>II.</b>	<b>Human rights and the environment within WTO law</b> .....	350
<b>III.</b>	<b>Systemic integration and conflict of norms</b> .....	353
	1. <i>Systemic integration: harmonious interpretation</i> .....	354
	2. <i>Conflict of norms: disappling WTO law?</i> .....	356
<b>IV.</b>	<b>Concluding remarks</b> .....	358

<b>LA INNOVACIÓN EN LA LUCHA CONTRA EL CAMBIO CLIMÁTICO: SU CONTROL JUDICIAL A TRAVÉS DEL ACCESO A LA JUSTICIA ADMINISTRATIVA .....</b>	<b>359</b>
MARÍA LIDÓN LARA ORTIZ	
<b>I. Introducción .....</b>	<b>359</b>
<b>II. Efectos de la declaración de emergencia climática en las políticas de innovación .....</b>	<b>361</b>
<b>III. El control judicial de la gestión pública de ayudas para la innovación en la lucha contra el cambio climático .....</b>	<b>362</b>
1. <i>La participación pública como elemento precursor de acciones contencioso administrativas .....</i>	<i>363</i>
2. <i>Las acciones contencioso administrativas medioambientales .....</i>	<i>364</i>
<b>IV. Conclusiones .....</b>	<b>368</b>
<b>SEMEJANZAS APARENTES, DIFERENCIAS SUSTANCIALES. ANÁLISIS COMPARATIVO DE LAS SENTENCIAS DE LOS TRIBUNALES SUPREMOS DE HOLANDA, COLOMBIA E IRLANDA EN LA RECIENTE OLA DE LITIGACIÓN CLIMÁTICA .....</b>	<b>369</b>
PAU DE VÍLCHEZ MORAGUES	
<b>I. Introducción .....</b>	<b>369</b>
<b>II. Diferencias respecto al objeto del litigio .....</b>	<b>371</b>
<b>III. Diferencias respecto de la legitimación activa .....</b>	<b>372</b>
<b>IV. La relevancia de los derechos humanos respecto al cambio climático .....</b>	<b>375</b>
<b>V. El margen de discreción de los gobiernos .....</b>	<b>378</b>
<b>VI. Conclusión .....</b>	<b>379</b>
<b>EL LITIGIO CLIMÁTICO EN ESPAÑA: EL “JUICIO POR EL CLIMA” .....</b>	<b>381</b>
JAIME DORESTE HERNÁNDEZ	
<b>I. ¿De qué hablamos cuando hablamos de litigios climáticos? .....</b>	<b>381</b>

<b>II.</b>	<b>La proliferación de litigios climáticos; la ciudadanía exige responsabilidad a gobiernos y empresas ante los Tribunales de Justicia .....</b>	<b>383</b>
<b>III.</b>	<b>El litigio climático en España .....</b>	<b>385</b>
	1. <i>La ausencia de litigación climática strictu sensu .....</i>	385
	2. <i>El Juicio por el Clima .....</i>	388
	3. <i>El Juicio por el Clima. Vol. II .....</i>	394
<b>IV.</b>	<b>Un juicio por el futuro del planeta .....</b>	<b>395</b>

*Thomson Reuters ProView. Guía de uso*