

## FUENTES DEL DIP

**Fuente bibliográfica:** Manuel Becerra (MB). <http://www.bibliojuridica.org/libros/4/1911/7.pdf>

**Intro.-** Fuente de las fuentes del DIP: a. 38 del Estatuto de la Corte Internacional de Justicia (ECIJ). Este artículo 38-ECIJ surge en realidad en 1921. Este artículo enuncia las fuentes y no las restringe. Considerar lo contrario sería un obstáculo al desarrollo del DIP. Todavía no existe consenso en cuanto a la jerarquía de las fuentes del DIP. Europa ya no es el único centro creador de DIP. Existe una creciente internacionalización de las RR.II.

COSTUMBRE INTERNACIONAL	TRATADOS	PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO (PGD)	DECISIONES JUDICIALES Y DOCTRINAS
<p><b>Definición:</b> 1. La Corte, cuya función es decidir conforme al derecho internacional las controversias que le sean sometidas, deberá aplicar: b. la <b>costumbre internacional</b> como prueba de una práctica generalmente aceptada como derecho (a. 38-ECIJ).</p> <p><b>Crítica:</b> La costumbre no es la prueba de una práctica, sino que es la práctica lo que prueba la costumbre.</p> <p>Fuente más antigua del DIP.</p> <p><b>Elementos:</b> <u>a</u>.- Material y <u>b</u>.- psicológico.</p> <p><b>Elemento material:</b> Repetición de ciertos usos o prácticas entre los Estados. Un mero uso no es costumbre internacional, si no se acompaña de la convicción de que dicha práctica es obligatoria (<b>elemento psicológico</b>).</p> <p>La expresión "generalmente", "significa que el uso o la práctica es generalmente aceptada por los Estados, aunque no por todos los estados sino por la mayoría" (MB, 41). La minoría no necesariamente está obligada, si así lo hace saber en forma inequívoca.</p> <p><b>Nuevos Edos:</b> "La costumbre internacional es obligatoria aun para los estados recién creados, a menos que el nuevo Estado en forma clara e inequívoca se oponga a ella." (MB, 42)</p> <p><b>Comprobación de la Práctica de los Edos:</b> Instrucciones de la chancillería; notas diplomáticas; y "en general todas las expresiones del Estado en las relaciones internacionales realizadas por el personal que tenga la debida representación. Además, también trascienden los actos de los poderes Ejecutivo, Legislativo y Judicial."</p> <p><b>Ejemplo de costumbre</b> internacional: Facultad de los Edos costaneros a fijar la extensión de la Zona Económica Exclusiva (200 millas náuticas). Varios Edos la definieron en sus constituciones antes que dicho principio entrara en la Convención del Mar-1982.</p> <p><b>Relación tratado-costumbre:</b> Hay normas de carácter mixto, es decir, son consuetudinarias para unos Edos y convencionales para otros.</p> <p>Pero "un tratado de alcance universal no puede ser derogado por una costumbre particular, una costumbre del derecho internacional general no puede ser derogada por el derecho convencional particular." (MB, 43).</p> <p>La costumbre puede ser <b>general</b> y <b>regional</b>.</p>	<p><b>Derecho de los Tratados (DDT):</b> Una de las disciplinas más desarrolladas. El DDT se codificó en la Convención de Viena sobre el Derecho de los Tratados de 1969 (CV-69) y de 1986 (CV-86). En la CV-69 se introduce la noción de <b>ius cogens</b>, el cual limita la libertad contractual de los Edos.</p> <p><b>Definición de Tratado Internacional (TI):</b> acuerdo internacional celebrado por escrito entre Estados y regido por el derecho internacional, ya conste en un instrumento único o en dos o más instrumentos conexos y cualquiera que sea su denominación particular (a. 2, CV-69).</p> <p><b>Sinónimos:</b> Convención, acuerdo, pacto, protocolo, estatuto, declaración, etc.</p> <p><b>Clasificación:</b> 1.- Multilaterales (participan más de dos Edos); 2.- Según los sujetos (entre Edos u OIs); 3.- Por su contenido (políticos, militares, comerciales, de neutralidad, etc.); 4.- Por su geografía (regionales, subregionales, generales).</p> <p><b>Etapas de elaboración de un TI:</b> 1.- Negociación; 2.- adopción del texto; y 3.- manifestación del consentimiento en obligarse.</p> <p>La negociación puede ser por la vía diplomática, en una conferencia internacional o por la vía convenida por los representantes de los Edos.</p> <p><b>Plenos Poderes:</b> Documento que emana de la autoridad competente de un Estado y por el que se designa a una o varias personas para representar al Estado.</p> <p>No requieren plenos poderes: <u>a</u>) los <b>Jefes de Estado</b>, Jefes de Gobierno y Ministros de relaciones exteriores, <u>b</u>) los <b>Jefes de misión diplomáticas</b>, para la adopción del texto de un tratado entre el Estado acreditante y el Estado ante el cual se encuentran acreditados; <u>c</u>) los <b>representantes acreditados</b> por los Estados ante una conferencia internacional o ante una organización internacional.</p> <p><b>Estructura de un TI:</b> Preámbulo, clausulado, así como lugar y fecha. Muchas veces se conoce un TI por su fecha de realización.</p> <p><b>Idioma:</b> El de los países participantes. Idiomas oficiales de la ONU: chino, inglés, francés, español y ruso.</p> <p><b>Adopción del Texto:</b> Por consentimiento de todos los Edos participantes y en caso de adoptarse mediante conferencia internacional por mayoría de 2/3 de los Edos presentes y votantes a menos que se decida por igual mayoría otra regla.</p> <p><b>Formas de manifestar el consentimiento:</b> 1.- Firma; 2.- Canje de instrumentos; 3.- Ratificación, aceptación o aprobación.- 4.- Adhesión (permitida por el TI).-</p> <p><b>Ratificación:</b> "se entiende por "ratificación", "aceptación", "aprobación" y "adhesión", según el caso, el acto internacional así denominado por el cual un Estado hace constar en el ámbito internacional su consentimiento en obligarse por un tratado" (CV-69, a. 2). En MX ratifica el Senado.</p> <p>La ratificación hace constar la obligación del Edo al efectuarse: 1.- El canje; 2.- el depósito o 3.- su notificación a los Edos contratantes.</p> <p><b>Figura del Depositario:</b> Se ocupa de la custodia del texto; de extender copia certificada conforme al texto original; recibe las firmas y ratificaciones; informa a los Edos de nuevas ratificaciones, etc. (CV-69, a. 77)</p> <p><b>Reserva:</b> Declaración unilateral, cualquiera que sea su enunciado o denominación, hecha por un Estado al firmar, ratificar, aceptar o aprobar un tratado o al adherirse a él, con <b><u>objeto de excluir o modificar los efectos jurídicos de ciertas disposiciones</u></b> del tratado en su aplicación a ese Estado. Permite a los Edos no obligarse por alguna parte del TI. No aplica en TI-bilaterales.</p> <p>Puede realizarse reserva, <b>a menos que:</b> 1.- esté prohibida, 2.- que sólo se permiten ciertas reservas; y 3.- sea incompatible con el objeto y fin del TI. Pueden retirarse en cualquier momento.</p> <p><b>Nota:</b> Los siguientes temas se verán en otro apartado: Pacta Sunt Servando; Ius Cogens; Nulidad; Terminación; Suspensión; Renuncia o Retiro; Acuerdos Interinstitucionales.</p>	<p><b>Definición:</b> 1. La Corte, cuya función es decidir conforme al derecho internacional las controversias que le sean sometidas, deberá aplicar: c. los principios generales de derecho reconocidos por las naciones civilizadas (a. 38-ECIJ)</p> <p><b>Crítica:</b> ¿Cuáles son las naciones civilizadas?</p> <p><b>Origen:</b> Los principales sistemas jurídicos que se conocen en el mundo. Son principios comunes a todos los sistemas jurídicos.</p> <p><b>Ejemplos:</b> Nadie puede ser juez en su propia causa; la ley especial deroga la general; la ley posterior deroga la anterior; nadie transmitir lo que no posee, etc.</p> <p>"En esencia, los principios generales del derecho son instrumentos que tiene el juzgador para resolver las controversias en caso de lagunas, con esto se conforma un sistema jurídico completo donde no puede existir un caso sin respuesta jurídica. Estos principios generales del derecho se aplican tanto al fondo de los asuntos como al procedimiento." (MB, 56). Los PGD no son los principios de derecho internacional (no agresión, igualdad soberana de los Edos, etc.).</p>	<p><b>Definición:</b> 1. La Corte, cuya función es decidir conforme al derecho internacional las controversias que le sean sometidas, deberá aplicar: d. las <b>decisiones judiciales</b> y las <b>doctrinas</b> de los publicistas de mayor competencia de las distintas naciones, como medio auxiliar para la determinación de las reglas de derecho, sin perjuicio de lo dispuesto en el Artículo 59 [<i>La decisión de la Corte no es obligatoria sino para las partes en litigio y respecto del caso que ha sido decidido.</i>].</p> <p>Las decisiones judiciales y la doctrina, son medios auxiliares, es decir, no son una verdadera fuente de DIP.</p> <p>Las decisiones de la CIJ son válidas para las partes.</p> <p>La doctrina también es un medio auxiliar del juzgador. El especialista opina pero no crea derecho.</p>