

FRANK SEMPER

LOS DERECHOS DE LOS PUEBLOS INDÍGENAS EN COLOMBIA

Prólogo del profesor Dr. Wolf Paul



EDITORIAL TEMIS S. A.

Bogotá - Colombia

2018

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Prólogo.....	IX
Lista de abreviaturas más usadas en el libro.....	XVII

CAPÍTULO I

INTRODUCCIÓN AL PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA Y AL OBJETIVO DE LA INVESTIGACIÓN

1. La determinación histórica del derecho indígena.....	1
2. Internacionalización y constitucionalización nacional de la cuestión indígena	3
3. Constitucionalización de la “cuestión indígena” según estándares internacionales en Colombia, perfiles de progreso y problemas de implementación .	5
4. Historia de la Constitución, declaración para una constitucionalización progresista de la “cuestión indígena” en Colombia, en especial su compromiso de reforma personal.....	7
5. Indicios de crítica jurídica, insistencia en el modelo político colonial, espíritu anti-emancipatorio del legalismo indígena.....	8
6. Relativización de la crítica, asociada a la esperanza de una jurisprudencia constitucional	11
7. Advertencia sobre la precaria situación general de los pueblos indígenas en la actualidad	11
8. Situación diversa de los indígenas de la región andina y de las zonas bajas, amenazada por colonización (frontera agrícola), política minera estatal (ejemplos particulares). Factores que definen el futuro indígena.....	13
9. División de la investigación.....	16

CAPÍTULO II

CONCEPTOS PRINCIPALES

1. El “indio” o “indígena”	21
2. La “comunidad indígena”	25
3. El “pueblo indígena”	29

CAPÍTULO III

LOS PUEBLOS INDÍGENAS EN COLOMBIA

1. Criterios etno-lingüísticos	36
2. Estructuras socioculturales.....	39

	PÁG.
3. Clasificación de acuerdo con espacios culturales y criterios “neoevolucionistas”	40
A) Cazadores y recolectores	40
B) Grupos tribales	40
C) Cacicazgos.....	41
D) Formas de Estado arcaicas	41
4. Los pueblos indígenas más numerosos en Colombia.....	41
A) Los wayúu	42
B) Los nasa.....	44
C) Los emberá.....	46
5. Algunos pueblos indígenas con menor número de población en Colombia.	48
A) Los barí.....	49
B) Los carijona.....	49
C) Los kogi (kággaba) y arhuaco (ika).....	50
D) Los nukak makú	54
E) Los sikuani	55
F) Los u’wa.....	56
G) Los yukpa	59

CAPÍTULO IV

LA HISTORIA DE LA POLÍTICA INDÍGENA Y LA LEGISLACIÓN DE COLOMBIA DESDE EL DECRETO DE SIMÓN BOLÍVAR DE 1820

1. El estatus especial de los indígenas en la Colonia	61
2. El papel de la Iglesia católica en la administración de los territorios indígenas al comienzo del período republicano	63
3. La legislación indígena entre 1820 y 1890	64
A) El decreto de Simón Bolívar de 20 de mayo de 1820	65
B) La ley de 11 de octubre de 1821.....	67
C) La resolución de 15 de octubre de 1828.....	69
D) La legislación (indígena) y la urbanización	70
E) La distribución de los resguardos.....	75
F) Creencia en el progreso y genocidio a los indígenas	78
G) El Estado unitario recién creado y el estatus de la Iglesia católica a finales del siglo XIX	79
4. El restablecimiento del estatus especial (colonial) mediante la ley 89 de 1890	80
5. La desarticulación de la propiedad del resguardo mediante la ley 55 de 1905 y el levantamiento del indígena Quintín Lame	84
6. Sobre la política de asimilación e integración.....	87
7. La influencia decreciente de la Iglesia católica y el papel de las iglesias misioneras evangélicas	89
8. La prohibición del “Estatuto Indígena” y la creación de formas de organización políticas por medio de los pueblos indígenas	90
9. Las consecuencias de la reforma agraria para los pueblos indígenas	91

	PÁG.
10. Nuevas tendencias: la relación entre política ambiental e indígena y el papel de la lucha antidrogas para el destino de los pueblos indígenas	92
11. Resumen y resultados.....	94

CAPÍTULO V

ANÁLISIS DE LA CONSTITUCIÓN COLOMBIANA DE 1991 EN RELACIÓN CON LAS REGLAMENTACIONES DE LA CUESTIÓN INDÍGENA

1. Las fuentes jurídicas del derecho indígena colombiano	97
2. La posición constitucional de los pueblos indígenas en el concepto de la nación colombiana	99
3. Artículos particulares de la Constitución que conciernen a los derechos de los pueblos indígenas	100
4. El principio constitucional de la “variedad étnica y cultural” (Const. Pol., art. 7°).....	101
A) La interpretación del artículo 7° de la Constitución Política por la jurisprudencia de la Corte Constitucional	102
B) Evaluación.....	104
5. Los derechos de las “comunidades indígenas” en la jurisprudencia de la Corte Constitucional.....	104
A) Los derechos fundamentales individuales del indígena en el marco de la “comunidad indígena”.....	108
B) La protección procesal de los derechos fundamentales de la “comunidad indígena”	110
C) El derecho de la “comunidad indígena” a la propiedad común	111
D) Valoración.....	138
E) La propiedad en relación con los recursos naturales.....	139
F) El derecho de los pueblos indígenas a la autonomía.....	158
G) El derecho de los pueblos indígenas a participar en el Estado y cooperar con sus instituciones.....	224
H) El derecho de los pueblos indígenas a la consulta previa	234
6. El caso U’wa	239
7. El caso de la hidroeléctrica Urrá I.....	240
8. Valoración de ambos casos.....	243
9. El caso Yaigojé - Apaporis (*)......	247

CAPÍTULO VI

REFLEXIÓN CRÍTICA SOBRE EL DERECHO INDÍGENA COLOMBIANO DESDE LA PERSPECTIVA DE LAS CONVENCIONES DE DERECHOS HUMANOS Y DEL ESTADO ACTUAL DE LA DISCUSIÓN SOBRE LOS DERECHOS HUMANOS INTERNACIONALES DE LAS NACIONES UNIDAS

1. La “cuestión indígena”. Una pregunta concerniente a la protección de los derechos humanos	251
--	-----

	PÁG.
2. El estado actual de la discusión sobre los derechos humanos. Especial referencia a la situación de los pueblos indígenas.....	252
3. Las convenciones de los derechos humanos y la protección de los derechos humanos de los indígenas.....	258
A) El Pacto Internacional sobre Derechos Civiles y Políticos (ICCPR) y su supervisión por el Consejo de Derechos Humanos de la ONU	260
B) El Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales (Pacto social) y su supervisión por la Comisión económica y social.....	271
C) La Convención Internacional sobre la Eliminación de todas las Formas de Discriminación y las recomendaciones generales de la Convención CERD sobre los derechos de los pueblos indígenas	272
D) La Convención para la prevención y sanción del genocidio	275
4. La protección de los derechos humanos de los indígenas de América	284
A) La Comisión Interamericana de Derechos Humanos (CIDH) y su significado para la protección de los derechos humanos de los indígenas.....	286
B) La Corte Interamericana de Derechos Humanos y su importancia para la protección de los derechos humanos de los indígenas	293
5. El Convenio de la Organización Internacional del Trabajo (OIT) para la protección de los pueblos indígenas	294
A) El Convenio OIT 107	295
B) El Convenio OIT 169	296
C) El sistema de supervisión y control, así como las funciones operativas de la OIT a favor de los pueblos indígenas	299
6. La UNDRIP y la declaración americana	302
7. La situación general de los derechos humanos en Colombia.....	308
A) La violación de los derechos civiles y políticos de los indígenas en Colombia.....	314
B) La violación de los derechos económicos, sociales y culturales de los indígenas en Colombia	315
C) La impunidad de las violaciones de derechos humanos como forma independiente de este tipo de violación	317
D) El conflicto interno armado y sus repercusiones en la situación de los derechos humanos de los indígenas	319
E) La responsabilidad estatal de garantizar el derecho a la vida y otros intereses legales.....	321
F) La aplicación de las normas del derecho internacional humanitario para la protección de los indígenas en los territorios afectados por el conflicto armado.....	323
G) La protección de los derechos humanos de los indígenas en el contexto del conflicto interno armado.....	326
H) Las instituciones estatales para la protección de los derechos humanos de los indígenas.....	330

CAPÍTULO VII

RESUMEN Y CONCLUSIONES DE LA INVESTIGACIÓN	341
--	-----

	PÁG.
Anexos	357
Bibliografía	379
Índice de autores	403
Índice de disposiciones	407