

Eduardo R. Hualpa

DERECHOS CONSTITUCIONALES DE LOS PUEBLOS INDÍGENAS



ÍNDICE

Prólogo	15
Agradecimientos	21
I. Introducción	23
1. <i>Derechos de nuevo cuño</i>	23
2. <i>Aparición de nuevos actores</i>	25
3. <i>Nuevos problemas procesales. Necesidad de nuevos procesos</i>	26
4. <i>Manos a la obra</i>	27
II. <i>La situación antes de la reforma de 1994</i>	29
1. <i>Los indígenas en la Constitución de 1853</i>	29
2. <i>El tratamiento del tema en la jurisprudencia</i> ...	31
2.1. <i>Fallos de la Corte Suprema de Justicia</i> ...	31
2.2. <i>Fallos de tribunales inferiores</i>	37
3. <i>Los nombres indígenas</i>	40
4. <i>Casos de "identidad enmascarada"</i>	46
5. <i>La ley 23.302 de política indígena</i>	48
III. <i>El nuevo marco de relación de los pueblos indígenas y el estado en la argentina</i>	51
1. <i>El marco internacional de los derechos humanos antes de la reforma constitucional</i>	51

2. <i>Las leyes y constituciones provinciales: la "génesis inversa"</i>	54
3. <i>La reforma de la Constitución Nacional de 1994</i>	55
4. <i>La legislación del Congreso posterior a la reforma de la Constitución</i>	57
4.1. <i>El proyecto de reforma del Código Civil</i>	62
5. <i>El Convenio 169 de la OIT</i>	64
6. <i>La Declaración de la ONU sobre los Derechos de los Pueblos Indígenas</i>	65
7. <i>La jurisprudencia de la Corte IDH en materia de derechos indígenas</i>	66
IV. <i>Pautas de interpretación de los derechos indígenas</i>	69
1. <i>Cuestiones generales sobre interpretación</i>	69
2. <i>Operatividad del art. 75, inc. 17 de la C.N.</i>	72
3. <i>La doctrina judicial sobre operatividad de los derechos indígenas</i>	75
4. <i>La aplicación del Convenio 169 de la OIT</i>	85
V. <i>Reconocimiento a la preexistencia étnica y cultural</i>	93
1. <i>Concepto</i>	93
2. <i>Preexistencia e instituciones del derecho civil</i>	96
3. <i>Derecho a una educación bilingüe e intercultural</i>	98
4. <i>Derecho al ejercicio de sus métodos y prácticas en materia de salud</i>	102
5. <i>Otros derechos económicos, sociales y culturales de los pueblos indígenas</i>	102
6. <i>Prácticas de pesca, caza y recolección. Los territorios protegidos</i>	110
6.1. <i>Parques nacionales. El comanejo</i>	112

7. <i>Derechos laborales y previsionales</i>	114
VI. <i>Respeto a la identidad de los pueblos indígenas</i>	119
1. <i>Concepto</i>	119
2. <i>La aplicación judicial</i>	120
VII. <i>Derecho a la tierra, al territorio y a los recursos naturales</i>	127
1. <i>Concepto de propiedad comunitaria indígena y de territorio</i>	127
2. <i>Compatibilidad entre los institutos del Código Civil y los derechos humanos de los pueblos indígenas</i>	128
2.1. <i>Aplicación judicial</i>	130
3. <i>Modos en que se exterioriza la ocupación tradicional. La prueba de la "posesión indígena"</i>	134
4. <i>Las "tierras tradicionalmente ocupadas"</i>	139
5. <i>Protección de la propiedad indígena: inenajenabilidad, inembargabilidad e irrenunciabilidad</i>	144
5.1. <i>La aplicación judicial</i>	145
6. <i>A quién y desde cuándo se reconoce la ocupación tradicional</i>	150
7. <i>Acciones de desalojo y posesión indígena</i>	152
8. <i>Interdictos y derechos indígenas</i>	157
9. <i>Las leyes de emergencia de la posesión y propiedad comunitaria indígena</i>	160
9.1. <i>Aplicación judicial</i>	164
10. <i>La expropiación de tierras como medio para efectivizar los derechos indígenas</i>	177
10.1. <i>Aplicación judicial</i>	179
11. <i>Tierras, territorios y recursos naturales</i>	181
11.1. <i>Aplicación judicial</i>	184

VIII. Derecho a la participación y a la consulta	191
1. Concepto	191
2. La aplicación judicial.	194
IX. Derecho al reconocimiento de la personería jurídica	217
1. Concepto	217
2. La doctrina de la Corte Suprema en el caso del pueblo mapuche en la provincia del Neuquén.	221
3. La aplicación judicial.	225
X. Derechos con relación al sistema penal	239
1. Introducción	239
2. El impacto de la reforma de 1994. Las pautas del Convento 169	240
3. La aplicación judicial.	244
3.1. Imputación penal en conflictos por la tierra	245
3.1.1. Atipicidad por aplicación de derechos indígenas.	247
3.1.2. Atipicidad sin aplicación de derechos indígenas.	255
3.1.3. Falta de dolo	258
3.1.4. Error de prohibición.	259
3.2. Imputaciones penales en otros casos	261
3.3. Protesta indígena y derecho penal	268
3.4. Los indígenas reclaman la intervención del sistema penal	274
4. Proceso penal y derechos indígenas	279
4.1. Introducción.	279
4.2. Algunos puntos de fricción entre el proceso penal y los derechos indígenas	281
4.2.1. Derecho a intérprete	281

4.2.2. Derecho a producción de pericia antropológica	284
4.2.3. Privación de libertad y derechos indígenas.	288
XI. Proceso judicial y derechos indígenas	295
1. Introducción. Obligaciones de los jueces	295
2. Debido proceso y diferencias culturales	298
3. Derechos indígenas y obstáculos para el acceso a la justicia	307
3.1. Costas, tasas y cauciones	307
3.1.1. La aplicación judicial	307
3.2. Beneficio de litigar sin gastos	312
3.2.1. La aplicación judicial	312
4. Efectos del tiempo en el derecho y reclamos indígenas	314
4.1. Introducción.	314
4.2. Prescripción	315
4.3. Caducidad de instancia	318
5. Algunos problemas en torno a la competencia para resolver los planteos indígenas	319
5.1. Los derechos indígenas como cuestión federal	325
6. Impacto de los derechos indígenas en instituciones procesales existentes	328
6.1. Acción de amparo.	328
6.1.1. La aplicación judicial	329
6.2. Acción autónoma de nulidad	342
6.2.1. La aplicación judicial	342
6.3. La integración de litis e intervención de terceros	348
6.3.1. La aplicación judicial	348
6.4. Medidas cautelares y derechos indígenas	351

6.5. Desalojos como medidas cautelares en procesos judiciales	359
6.5.1. Desalojo de la familia Fermín en la comunidad Vuelta del Río	362
6.6. Medidas cautelares e intervención de organismos de aplicación de los tratados de derechos humanos	363
7. <i>Algunas ideas sobre los principios procesales que rigen las causas en que se debaten derechos indígenas</i>	364
7.1. Amplitud e informalismo	365
7.2. La "relevancia y delicadeza" de los bienes en juego.	366
7.3. Activismo y eficacia de la intervención judicial	368
7.4. Profundización de criterios tuitivos anteriores	369
8. <i>Nuevos procesos como cauce para los reclamos indígenas</i>	370
<i>Breve epílogo</i>	375
<i>Bibliografía y fuentes consultadas</i>	377
1. <i>Libros y artículos</i>	377
2. <i>Informes y documentos</i>	388
3. <i>Materiales inéditos</i>	389