

Fuentes

del derecho internacional

objetivos

- fuentes del Derecho Internacional y su naturaleza dentro de una sociedad internacional descentralizada, horizontal y sin instituciones para hacer cumplir la ley
- relación entre costumbre y tratados

objetivos

- papel protagonista de la costumbre y los precedentes arbitrales en el derecho internacional
- *Ius Cogens*: norma fundamental del derecho internacional
- fuentes subsidiarias en la formación del derecho internacional

Fuentes formales y fuentes materiales

- Fuente: todo lo que contribuye a crear el conjunto de disposiciones jurídicas
- Formales: Lugares donde están recogidas las disposiciones jurídicas
- Materiales (reales): Factores que influyen en la creación de la norma

Artículo 38 Estatuto de la CIJ

1. La Corte, cuya función es decidir conforme al derecho internacional las controversias que le sean sometidas, deberá aplicar:
 - a. las **convenciones internacionales**, sean generales o particulares, que establecen reglas expresamente reconocidas por los Estados litigantes;
 - b. la **costumbre internacional** como prueba de una práctica generalmente aceptada como derecho;
 - c. los **principios generales de derecho reconocidos por las naciones civilizadas**;
 - d. las **decisiones judiciales** y las **doctrinas** 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.
2. La presente disposición no restringe la facultad de la Corte para decidir un litigio ***ex aequo et bono***, si las partes así lo convinieren.

observaciones

- ¿Y la función consultiva de la Corte?
- ¿Es exhaustiva la lista? Decisiones del SC, declaraciones unilaterales
- ¿Naciones civilizadas?
- *Ius Gentium*: disposiciones jurídicas romanas que aplicaban a los *peregrini* que tenían tratos con Roma y sus *cives*. Es una complementación del *ius civile*.
- Jean Bodin señala que el derecho de gentes incluye los derechos esenciales del hombre y los acuerdos de los pueblos en el derecho internacional

Tratados

- Tratado: concebido como el instrumento primario de creación de las disposiciones jurídicas internacionales
 - “Law making” treaties vs. “treaty contracts”
- A multilateral treaty that purports to codify generally applicable, substantive rules of international law, and which is designed to attract as many parties as possible. John Currie
- Treaties concluded for the purpose of laying down general rules of conduct among a considerable number of States. *Encyclopedic dictionary of International Law, Oxford*

Kellogg-Briand Pact 1928

- Aristide Briand & Frank B. Kellogg propusieron un tratado para no usar la guerra como mecanismo para la solución de las controversias internacionales
- Artículo 1: las Altas Partes Contratantes declaran solemnemente en nombre de sus naciones, que condenan la guerra como medio de solución de controversias internacionales y que desisten de su uso como herramienta de la política nacional en sus relaciones mutuas.





Convención para la Prevención y la Sanción del Delito de Genocidio 1948

- El término fue acuñado por el jurista judeo-polaco Raphael Lemkin, que en 1939 había huido de la persecución nazi
- Se entenderá por “genocidio” cualquiera de los actos mencionados a continuación, perpetrados con la intención de destruir total o parcialmente a un grupo nacional, étnico, racial o religioso como tal:
 - A) Matanza de miembros del grupo;
 - B) Lesión grave a la integridad física o mental de los miembros del grupo;
 - C) Sometimiento intencional del grupo a condiciones de existencia que hayan de acarrear su destrucción física, total o parcial;
 - D) Medidas destinadas a impedir nacimientos en el seno del grupo;
 - E) Traslado por la fuerza de niños del grupo a otro grupo.



Genocidio contra musulmanes

costumbre

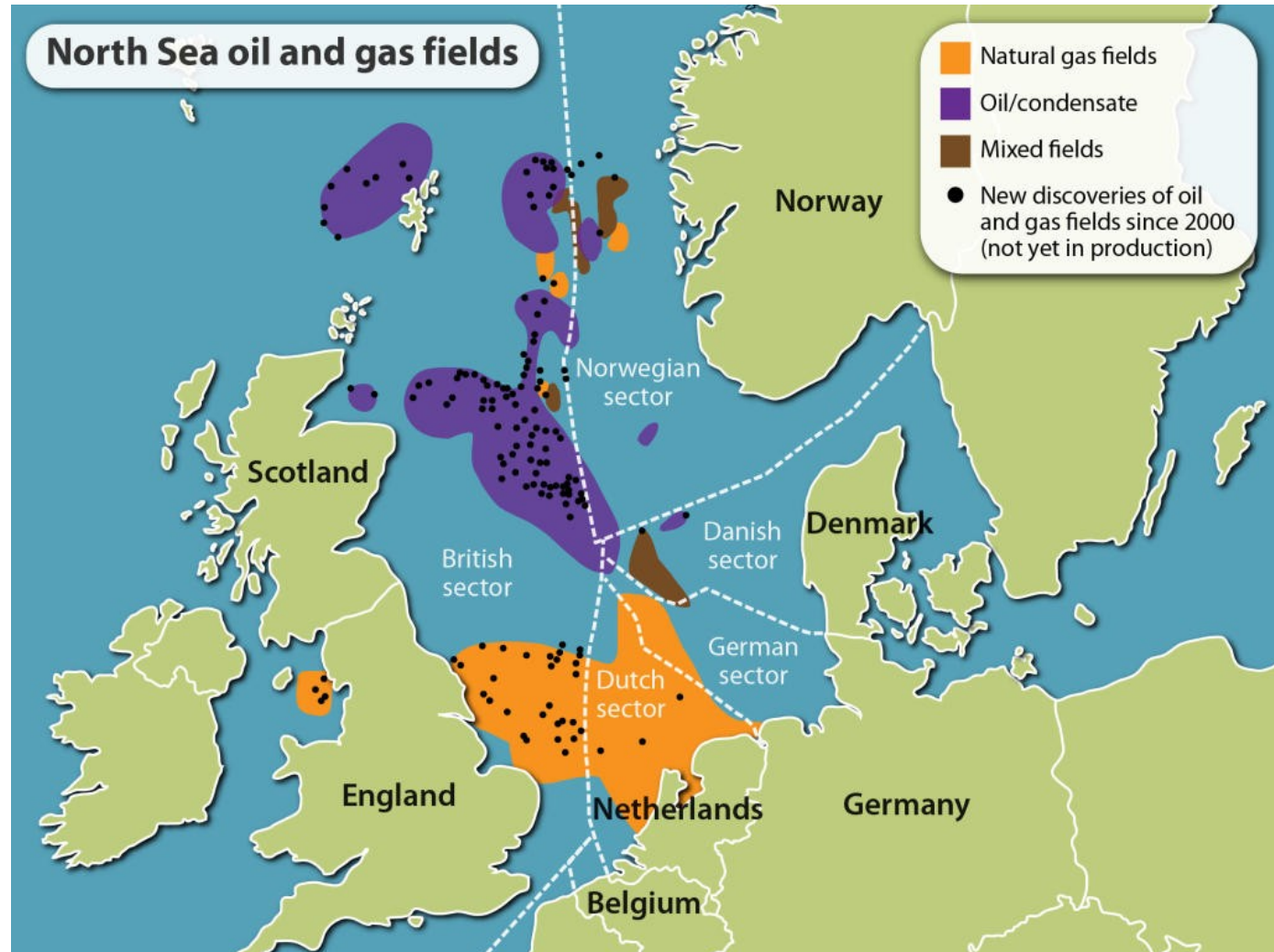
- Usos y costumbres: tradiciones ancestrales. Actitudes
- Costumbrismo: término vinculado a un movimiento artístico
- Consuetudinario: proviene de las costumbres y deviene en ley

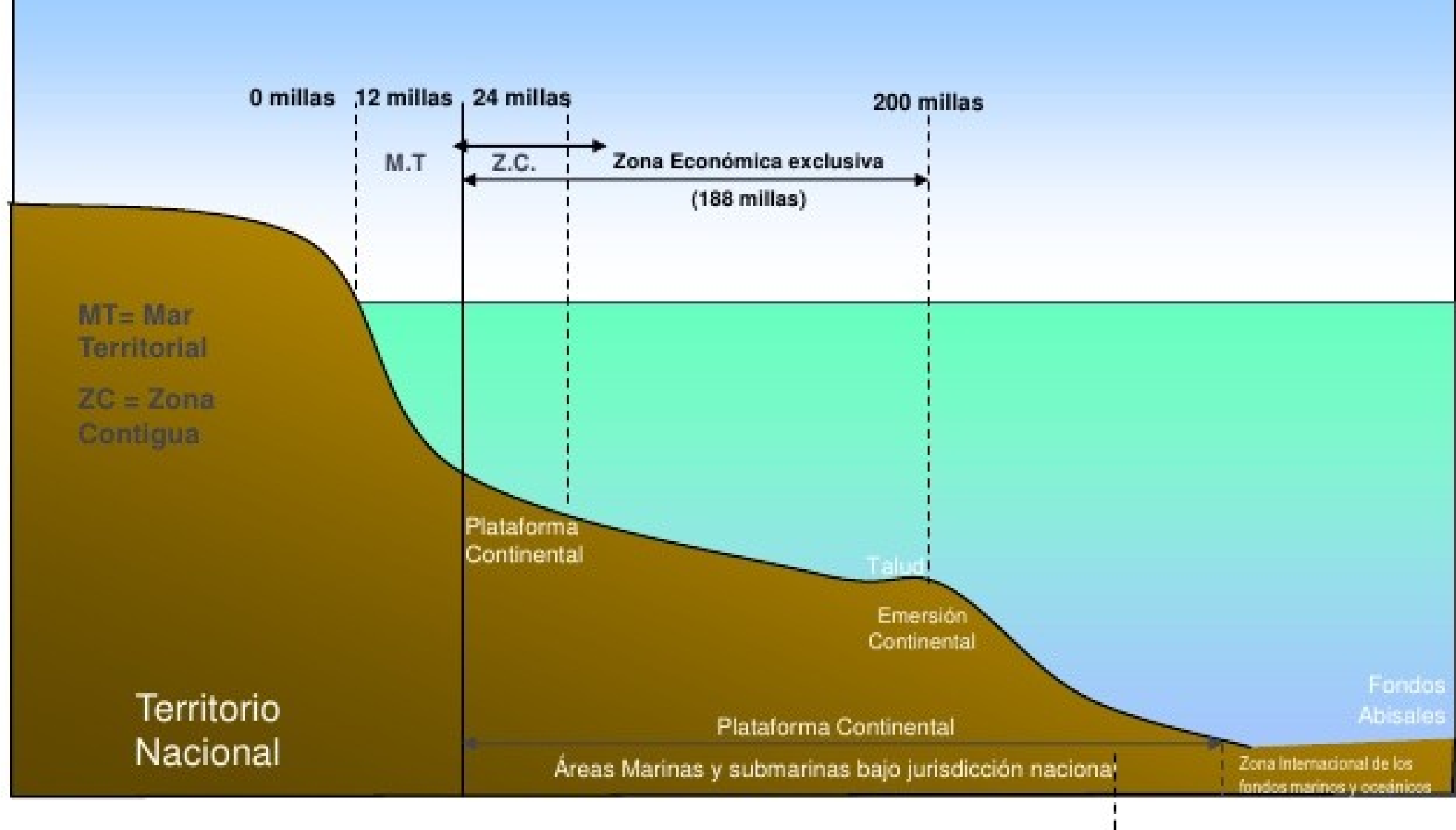


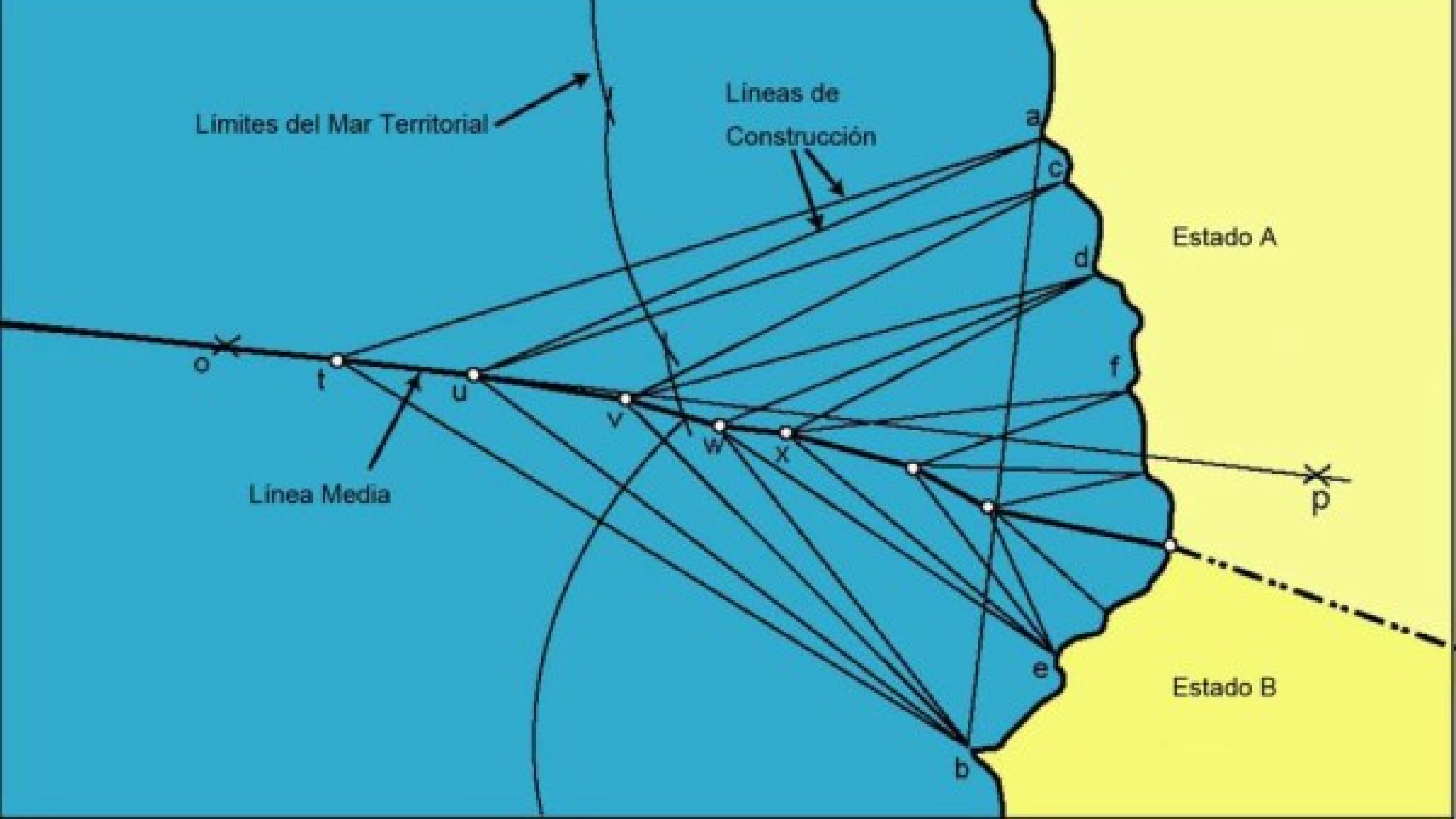
Práctica estatal (inveterata consuetudo)

- Duración
- Consistencia
- Uniformidad
- Generalidad

North Sea
Continental Shelf
Cases 1969 ICJ
Germany vs
Denmark &
Netherlands



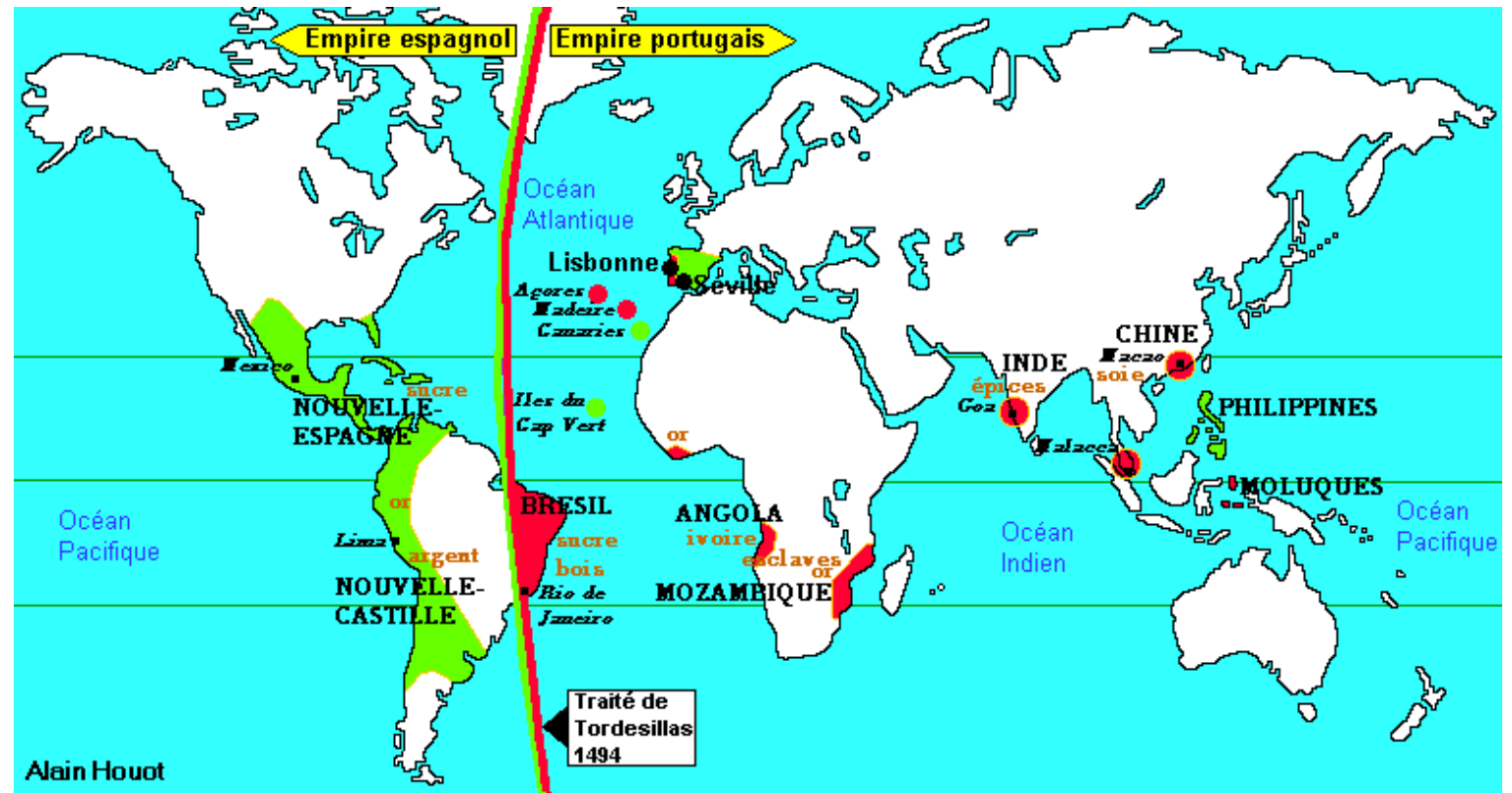




Pretensiones y litis

- Dinamarca y Holanda señalaban que el método de la equidistancia debía ser aplicado y que esa regla ya se encontraba en la Convención de Ginebra de 1958 sobre plataforma continental
- Alemania no había ratificado la Convención de Ginebra y decía que la regla de equidistancia era injusta, en su lugar debía aplicarse el principio de que a cada Estado le correspondía plataforma de acuerdo a la

Mare clausum:
cuerpo de agua
bajo la
jurisdicción de un
Estado



- Portugal et ses possessions
- Espagne et ses possessions



Hugo Grotius

- 1609 Mare Liberum
- los océanos son como el aire
- No pertenecen a ninguna persona o nación, *res nullius*
- El derecho de su uso y disfrute es *res communis*

Truman Proclamation 1945

- ... the Government of the United States regards the natural resources of the subsoil and sea bed of the continental shelf beneath the high seas but contiguous to the coasts of the United States as appertaining to the United States, subject to its jurisdiction and control. In cases where the continental shelf extends to the shores of another State, or is shared with an adjacent State, the **boundary** shall be **determined by** the United States **and** the State concerned in accordance with **equitable principles**. The character as high seas of the waters above the continental shelf and the right to their free and unimpeded navigation are in no way thus affected.

Pretensiones y litis

- ¿La Convención de Ginebra de 1958 puede aplicarse a Alemania que no la había ratificado? ¿una norma de un tratado puede ser oponible a un Estado que no es parte del tratado como norma de derecho consuetudinario?
- ¿Es la regla de la equidistancia parte del derecho internacional consuetudinario?

Resolución

- Los derechos del Estado costero sobre la plataforma continental son prolongación natural de su territorio en virtud de su soberanía
- Estoppel: impedimento legal que precluye a una persona de negar cierto estado de hechos en consecuencia de su conducta anterior.
- En este caso, a Alemania no le aplicaba Estoppel.
- La regla de la equidistancia no cristalizó derecho consuetudinario
- La Convención de Ginebra no generó que la regla de la equidistancia se convirtiera en derecho consuetudinario

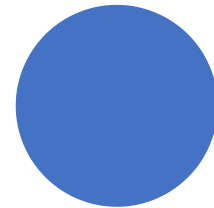


- La declaración Truman establece 2 condiciones:
 - acuerdo mutuo +
 - principios equitativos
- El artículo 6 de la Convención no refleja esos principios ya que era posible hacer reserva al mismo y eso también da señal de su poca capacidad de ser generadora de normas
- Un corto periodo de tiempo no impide que se genere una norma consuetudinaria
- Pero la práctica debe ser extensiva y uniforme además de ocurrir de tal manera que refleje la creencia de que la práctica es obligatoria
- La Convención de Ginebra no es oponible a Alemania

- Victor Raúl Haya de la Torre fue un político peruano de izquierda, líder de la Alianza Popular Revolucionaria Americana
- Después del infructuoso golpe de estado en Perú del general Manuel Odría en octubre de 1948 le giran una orden de arresto.
- Colombia le otorga asilo diplomático y pide un salvoconducto a Perú para poder sacarlo del país



Asylum Case 1950 ICJ



Asilo

- Asilo: figura establecida en México en 1824, cuando nuestro **país** firmó un tratado de amistad con Colombia por medio del cual se **intercambiaron** perseguidos políticos. Hoy día esta figura se decanta en nuestra constitución en la prohibición de celebrar tratados para extraditar reos políticos.
- El asilo puede ser “territorial” o “diplomático”. El primero es concedido por las autoridades migratorias del Estado en su propio territorio cuando el extranjero arriba huyendo por motivos políticos de su país; un caso famoso de asilo territorial en México es el de León Trotsky.
- El asilo diplomático es concedido por el Estado en su sede **diplomática** o en un barco detenido en las costas del Estado a cuya jurisdicción intenta sustraerse el individuo. En el asilo diplomático se requiere de la calificación del delito en la sede diplomática del país asilante, no se concede asilo por delitos comunes ni por terrorismo, el delito tiene que ser político.

Asylum Case 1950 ICJ

- Colombia alega que tiene competencia para calificar si el delito es político o no para propósitos del asilo.
- Colombia también sostuvo que el asilo era una costumbre peculiar a América Latina y que era vinculante para Colombia.
- La Corte Internacional de Justicia sostuvo que la carga de la prueba de uso constante y uniforme como expresión del derecho de un Estado a otorgar asilo y la obligación de respetarlo del Estado territorial, debería ser probada por Colombia.
- En este caso, la Corte señaló que no existía una práctica constante de calificación de la ofensa, y si existía en la región, Perú siempre la había repudiado por lo que no le vinculaba.

Military and Paramilitary Activities in and Against Nicaragua (Merits) 1986 ICJ

- Nicaragua: EEUU, en violación al derecho internacional, utilizó la fuerza y puso minas en sus aguas territoriales; además dio asistencia a “los contras”
- Nicaragua: EEUU violó el Tratado de amistad y 4 tratados multilaterales
- EEUU había hecho una reserva en el sentido de que no aceptaría la jurisdicción de la ICJ si la disputa refería a tratados multilaterales
- ‘the court has reached the conclusion that it **must refrain** from applying the multilateral treaties invoked by Nicaragua in support of its claims, **without prejudice** either to other treaties or to the other sources of law enumerated in article 38 of the Statute’

Military and Paramilitary Activities in and Against Nicaragua (Merits) 1986 ICJ

- ¿El Derecho internacional consuetudinario es aplicable entre dos Estados cuando las reglas que cubre existen también en tratados de los cuales dichos Estados son parte?
- Estados Unidos señalaba que el ICL había sido incluido '**subsumed**' y sustituido '**supervened**' por el derecho de tratados



Military and Paramilitary Activities in and Against Nicaragua (Merits) 1986 ICJ

- 'Even if a treaty norm and a customary norm were to have exactly the same content, this would not be a reason for the court to take the view that the operation of a treaty process must necessarily deprive the customary norm of its separate applicability'
- UN Charter by no means covers the whole area of regulation of use of force. UN Charter does not 'subsumes and supervenes (***resume et supplante***)' CIL. CIL continues to exist alongside treaty law, the norms retain a separate existence. The existence of identical rules in international treaty law and CIL has been clearly recognized by the Court in North Sea Continental Shelf Cases

Military and Paramilitary Activities in and Against Nicaragua (Merits) 1986 ICJ

- (North Continental Shelf) cases turned to the question whether a rule enshrined in a treaty also existed as CIL, either because the treaty had merely **codified** the custom, or caused it to '**crystallize**', or because it had influenced its **subsequent adoption**.
- Rules which are identical in treaty law and CIL are also distinguishable by reference to the methods of interpretation and application.
- What are the rules of CIL applicable to the present dispute? it is axiomatic that the material of CIL is to be looked for primarily in the **actual practice and opinio iuris** (Continental Shelf Libya/Malta 1985)

Practice / Nicaragua

- In the field of customary law, contrary to treaty, the shared view of the parties is not enough to create law.
- The Court does not consider that, for a **rule** to be established as **customary**, the corresponding **practice** must be in absolutely **rigorous conformity** with the rule.

Opinio iuris / Nicaragua

- The opinio iuris may be deduced from, inter alia, the **attitude** of the parties and the attitude of States towards certain GA resolutions, in particular resolution 2625 (XXV) 1970.
- ... *El principio de que los Estados, en sus relaciones internacionales, se abstendrán de recurrir a la amenaza o al uso de la fuerza contra la integridad territorial o la independencia política de cualquier Estado, o en cualquier otra forma incompatible con los propósitos de las Naciones Unidas*
- *El principio de la igualdad de derechos y de la libre determinación de los pueblos*

Opinio Iuris / Nicaragua

- The opinio iuris, subjective element, has to be confirmed by the practice. The practice has not to be **perfect, in complete consistency**; it is sufficient that the conduct of the States in **general be consistent** with such rules.
- In order to deduce the existence of customary rules, the Court deems it sufficient that the conduct of States should, **in general, be consistent** with such rules, and that instances of States conduct inconsistent with a given rule should generally be treated as breached of that rule, not as indications of the recognition of a new rule.

Opinio Iuris / Nicaragua

- If a State acts in a way prima facie incompatible with a recognized rule, but **defends its conduct** by appealing to exceptions or justifications contained within the rule itself, the whether or not the State's conduct is in fact justifiable on that basis, the significance of that attitude is to confirm rather than to weaken the rule

Silencio, aquiescencia (consentimiento): Lotus Case 1923 PCIJ

- Rarity of criminal decisions shows that States had often abstained from instituting criminal proceedings but not that they recognised themselves as being obliged to do so; only if such abstention were based on their **being conscious of having a duty to abstain** would it be possible to speak of International Custom. In cases where it happened, **States concerned** have **not objected** criminal proceedings

Anglo Norwegian Fisheries Case 1951 ICJ

- Desde siempre, los ingleses iban a Noruega a pescar. Después de varias quejas dejaron de hacerlo por 3 siglos, pero en 1906 reiniciaron volvieron a hacer
- El decreto Real Noruego de 1935 especificó las partes donde los extranjeros (ingleses) no podían pescar.
- Utilizó el método de las líneas base de las cuales algunas eran mayores a 10 millas



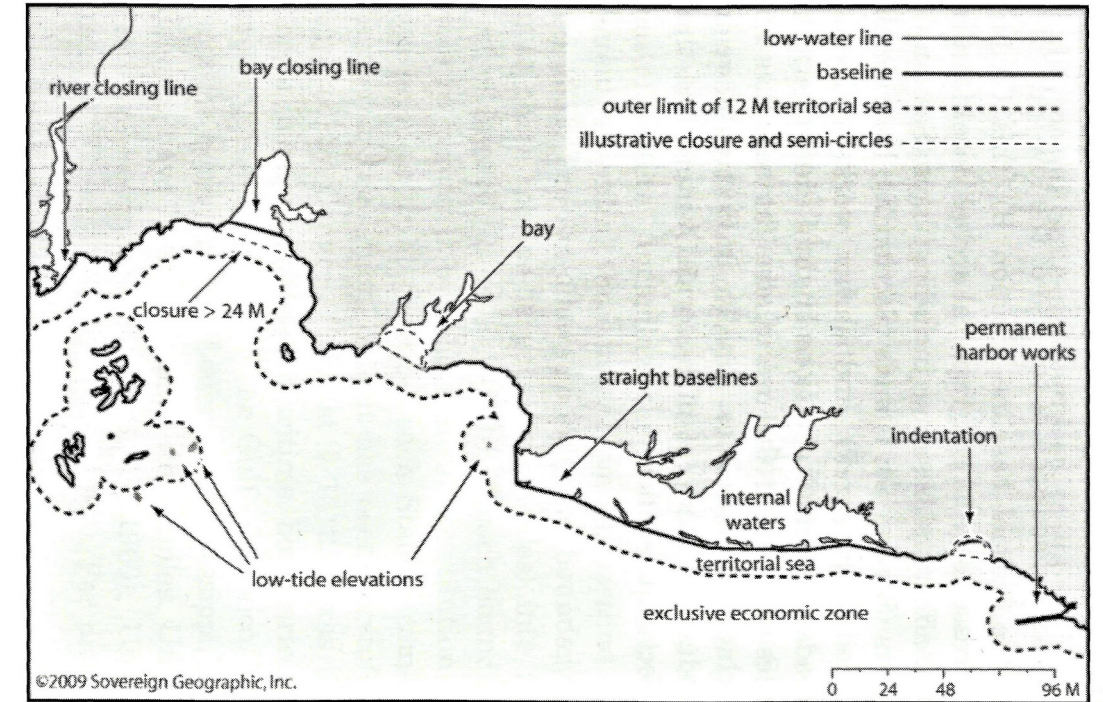


Illustration 2: Baseline Map

Anglo Norwegian Fisheries Case 1951 ICJ

Protesta, práctica en contrario

- (19) Although the 10-mile rule [as limit on straight lines] has been adopted by certain states in their national law and in their treaties and conventions, and although certain arbitral decisions have applied it as between these states, other states have adopted a different limit. Consequently the 10-mile rule has not acquired the authority of a general rule of IL.
- (19) In any event, the ten-mile rule would appear to be inapplicable as against Norway inasmuch as she has always opposed any attempt to apply it to Norway coast.

Protesta, práctica en contrario

- (27) The notoriety of the facts, the general toleration of the international community, Great Britain's position in the North Sea, her own interest in the question, and her **prolonged abstention** would in any case warrant Norway's enforcement of her system against the United Kingdom.
- (27) The Court is thus led to conclude that the method of straight lines, established in the Norwegian system, was imposed by the peculiar geography of the Norwegian coast; [rugged] that even before the dispute arose, this method had been consolidated by a **constant and sufficiently** long practice, in the face of which the attitude of governments bears witness to the fact that they did **not consider** it to be contrary to international law.

Costumbre regional, Right of Passage Case 1960

- Portugal mantenía dos territorios enclavados en la India y sostenía tener el derecho a pasar libremente hacía ellos y entre ellos sin que la India se lo impidiera; lo cual no sucedió en 1954
- ¿Portugal tiene un derecho consuetudinario de paso con la India?
- India sostuvo que la práctica entre solamente dos estados no era razón suficiente para crear una costumbre regional

Costumbre regional, Right of Passage Case 1960

- With regard private persons there had been a constant and uniform practice allowing free passage and such practice had been accepted as law by the parties and had given rise to a right and a correlative obligation.
- As regards armed force such passage only had taken place with previous authorization, and although the permission was always granted, it was not given as an obligation

Ius Cogens.

VCLT Artículo 53

- Es nulo todo tratado que, en el momento de su celebración, esté en oposición con una **norma imperativa** de derecho internacional general. Para los efectos de la presente Convención, una norma imperativa de derecho internacional general es una **norma aceptada y reconocida** por la **comunidad internacional de Estados** en **su conjunto** como norma que **no admite acuerdo en contrario** y que solo puede ser **modificada por una norma** ulterior de derecho internacional general que tenga el **mismo carácter**.

Al-adsani v Kuwait 1995

- Sulaiman Al-Adsani, ciudadano británico y kuwaití, piloto en la guerra del Golfo por parte de Kuwait en 1991.
- Fue culpado por el Sheik, de haber divulgado unos penosos videos sexuales
- Fue aprisionado y llevado a una cárcel en Kuwait
- El 7 de mayo de 1991 fue llevado al palacio, lo encerraron en una pieza con colchones empapados en petróleo y les prendieron fuego.
- El actor se fue a Inglaterra para curación. En Inglaterra siguieron las amenazas contra su persona,



Al-adsani v Kuwait 1995

- Al - adsani presentó en las cortes del Reino Unido, una acción civil en contra de Kuwait y el Sheik, reclamando indemnización por daño extracontractual, causado por la tortura.
- El caso llegó a apelación debido a que Kuwait alego inmunidad. La State Immunity Act de 1978 no incluía a la tortura como excepción a la inmunidad, pero el demandante alegó que no era necesario porque la prohibición de tortura constituía *ius cogens*.
- Ante la ECHR el demandante alegó que UK había fallado en su obligación de asegurar que no fuera torturado
- UK dijo que la tortura no sucedió en su jurisdicción

The Court, while noting the growing recognition of the overriding importance of the prohibition of torture, **does not accordingly find it established that there is yet acceptance in international law of the proposition that States are not entitled to immunity in respect of civil claims for damages for alleged torture committed outside the forum State.** The 1978 Act, which grants immunity to States in respect of personal injury claims unless the damage was caused within the United Kingdom, is not inconsistent with these limitations generally accepted by the



Tadic Case (Jurisdiction) 1995 ICTFY

- Dusko Tadić oficial serbio declarado culpable por violaciones a las leyes o costumbres de guerra y por crímenes contra la humanidad en contra de población musulmana
- 42. ... crimes which the International Tribunal has been called upon to try are not crimes of a purely domestic nature. They are really **crimes** which are **universal in nature**, well recognised in international law as serious breaches of international humanitarian law, and transcending the interest of any one State ... there can therefore be no objection to an international tribunal properly constituted trying these crimes **on behalf** of the international community
- 44. ... The crimes with which the accused is charged form part of **customary**

Eichmann Case 1961

- Otto Adolf Eichmann fue un teniente coronel de las SS, responsable directo de la solución final en Polonia, y de los transportes de deportados a los campos de concentración
- En 1960 el mismo jefe del Mossad, Isser Harel, con la colaboración de 8 vengadores secuestró a Eichmann en Buenos Aires y en un avión comercial israelí lo llevó a Jerusalem
- Argentina reclamó a Israel sus violaciones al derecho internacional

Eichmann

- (12) The abhorrent crimes defined in this Law are not crimes under Israel law alone. These crimes, which struck at the whole of mankind and shocked the conscience of nations, are grave offences against the law of nations itself (**delicta juris gentium**). Therefore, so far from international law negating or limiting the jurisdiction of countries with respect to such crimes, international law is, in the absence of an International Court, in need of the judicial and legislative organs of every country to give effects to its criminal interdictions and to bring the criminal to trial. The jurisdiction to try crimes under international law is universal.

Eichmann

- This universal authority, namely authority of the forum deprehensionis (court of the country in which the accused is actually held in custody) was already mentioned in Corpus Iuris Civilis, and towns of north of Italy in middle ages applied it to dangerous criminals (vagabundi, assassini) who happen to be within their jurisdiction.
- The features which identify crimes that have been recognised by customary international law... constitute acts which damage vital international interest ... they impair the foundations and security of the international community; they violate universal moral values and humanitarian principles which are at the root of the systems of criminal law adopted by civilised nations.

Trumman proclamation on continental shelf 28/XI/1945

Que hizo la comunidad internacional?

*... Whereas **recognized jurisdiction** over these resources **is required** in the interest of their conservation and prudent utilization*

... I, Harry S. Truman, President of the United States of America, do hereby proclaim the following policy...

- ... the Government of the United States **regards** the natural resources of the subsoil and sea bed of the continental shelf ... contiguous to the coasts of the United States as appertaining to the United States, **subject to its jurisdiction** and control.

Relación entre costumbre y tratados

Convención de Ginebra sobre plataforma continental 1958

- Artículo 6. 2. Cuando una misma plataforma continental sea adyacente al territorio de dos Estados limítrofes, su delimitación se efectuará **por acuerdo** entre ellos. A falta de acuerdo, y salvo que **circunstancias especiales** justifiquen otra delimitación, ésta se efectuará aplicando el principio de la **equidistancia** de los puntos más próximos de las líneas de base desde donde se mide la extensión del mar territorial de cada Estado.

Relación entre costumbre y tratados

12. 1. En el momento de la firma, de la ratificación o de la adhesión, un Estado podrá formular reservas respecto de los artículos de la Convención, con excepción de los artículos 1 a 3 inclusive

- 1. definición de plataforma continental
- 2. soberanía sobre la plataforma continental por el estado ribereño
- 3. derechos de altamar intocados

Convención Ginebra 1958

- El principio de equidistancia no tiene el carácter de generador de norma, como si lo tiene el principio de soberanía costera y la misma definición de la plataforma
- La convención está dividida en 2 partes, una que se puede generar reserva y otra que no. (intención manifiesta del tratado en relación con costumbre)

Relación entre costumbre y tratados

North Sea Continental Shelf Cases 1959 ICJ

- Una regla incorporada en un tratado también puede existir como derecho internacional consuetudinario, ya sea porque el tratado simplemente **codificó** la costumbre, hizo que se “**cristalizara**” o porque influyó su **adopción subsecuente**
- La regla de la equidistancia no cristalizó derecho consuetudinario

Richard Reeve Baxter

- El hecho de que un Estado cumpla con sus obligaciones porque es parte de un tratado no indica que considere dichas reglas como derecho internacional consuetudinario
- “conforme se incrementa el número de partes de un tratado, se torna mas difícil demostrar cuál es el estado del derecho internacional consuetudinario



Relación entre costumbre y tratados

Nicaragua Case (merits) 1986 ICJ Extracts

- Existencia separada (not subsumes and supervenes / resume et supplante / subsume y suplanta)
- Doble fuente de obligaciones (dualidad de obligación)
- Diferente interpretación
- Diferente aplicación

Convención de Viena sobre derecho de los Tratados

38. Normas de un tratado que lleguen a ser obligatorias para terceros Estados en virtud de una costumbre internacional.

Lo dispuesto en los artículos 34 a 37 no impedirá que una norma **enunciada** en un tratado llegue a ser **obligatoria** para un tercer Estado **como norma consuetudinaria** de derecho internacional reconocida como tal.

Fuentes subsidiarias (otras fuentes)

Principios Generales del Derecho

- circumstantial evidence:
se contrapone a “direct evidence”, en penal son los indicios.

Elementos de los que se infieren (de manera lógica y concatenada) ciertas conclusiones



Corfu Channel Case, UK v Albania, ICJ, 1948

Principios Generales del Derecho

Corfu Channel Case, ICJ, UK v Albania, 1948

- En 1946 hubo **tres** incidentes que involucraron la armada real británica en el Canal de Corfú. Es el inicio de la Guerra fría.
- En el primer incidente los barcos británicos fueron atacados desde territorio Albano. En el segundo incidente 2 destroyer fueron alcanzados por minas y en el tercero los barcos ingleses limpiaron las minas incluso en aguas territoriales albanas.
- Se sospechaba que las minas las puso Yugoslavia y Albania alegó no saber de su existencia



Corfu Channel Case 1948

- By reason of this exclusive control to the other state, the victim of a breach of international law; is often unable to furnish direct proof to facts given rise to responsibility. Such a State should be allowed a more liberal recourse to inferences of fact and **circumstantial evidence**.
- The court must examine therefore whether it has been established by means of indirect evidence that Albania has knowledge of mine lying in her territorial waters, the court draws the conclusion that the laying could not have been accomplished without the knowledge of the Albanian government.



Principios Generales del Derecho, estoppel, declaración unilateral

Eastern Greenland Case 1933 PCIJ

Estoppel, declaración unilateral

Eastern Greenland Case 1933 PCIJ

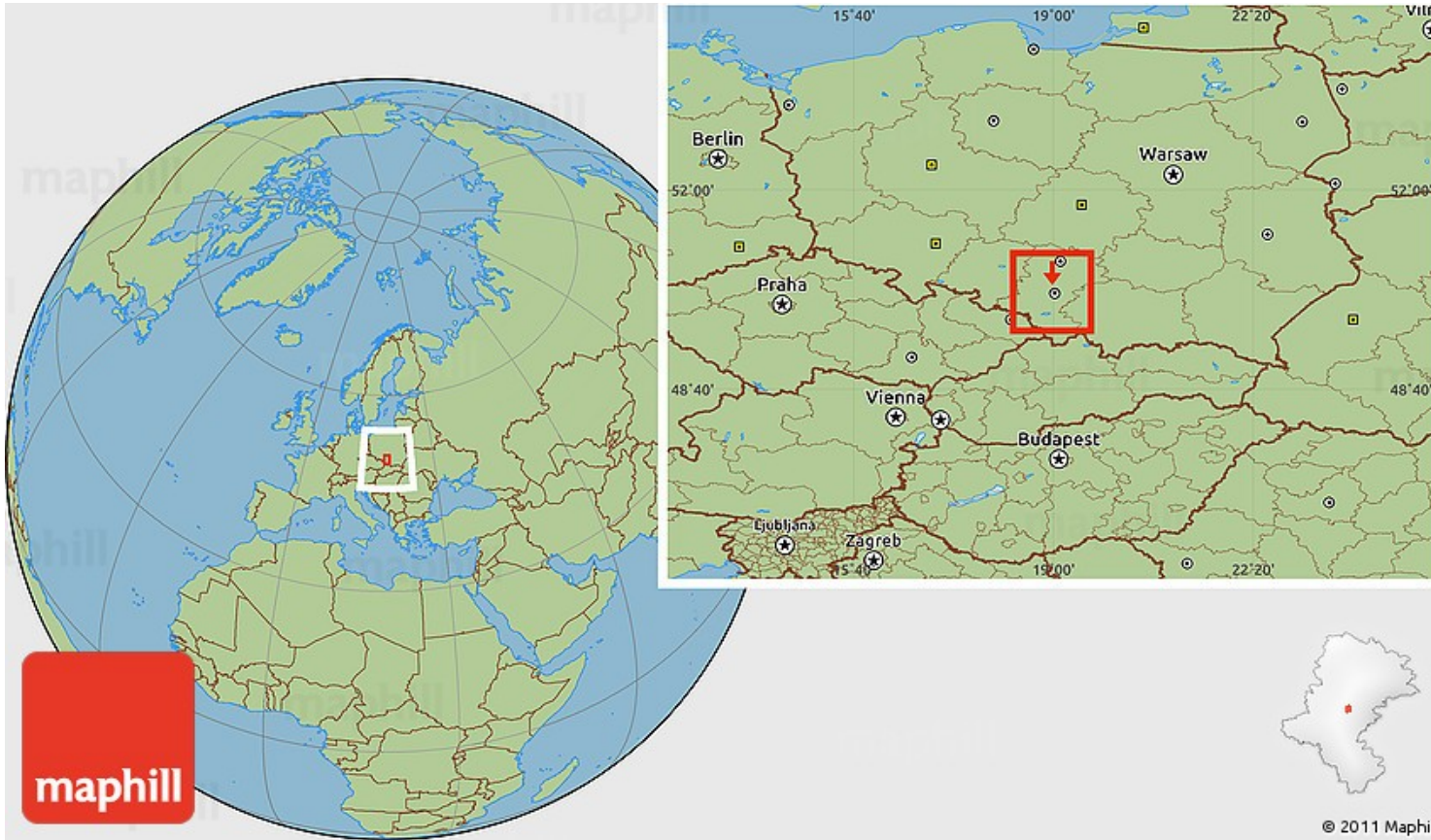
- En 1931 Noruega declaró tomar posesión de Groenlandia del Este
- “Una **declaración unilateral** en forma de promesa hecha (1919) oralmente por el Ministro de Relaciones Exteriores (Nils Claus Ihlen) de un país (Noruega) al ministro de otro (Dinamarca), en nombre de su Gobierno y en respuesta (a cambio de la Isla Spitsbergen) a un pedido del representante diplomático de un gobierno extranjero, cuando ha sido registrada en una minuta de la conversación, con las iniciales del autor de la misma y su autenticidad y exactitud ha sido admitida por el Gobierno cuyo ministro la ha hecho, es internacionalmente **obligatoria**”.

Principio Generales
del Derecho
Chorzow Factory
Case, Germany v
Poland, 1928, PCIJ

SILESI

A





Chorzow Factory Case, Germany v. Poland, PCIJ, 1928

- Mediante un tratado de 1922, Alemania cede el control del Este de Silesia a Polonia, bajo la **condición de no expropiar** propiedad de alemanes
- La fábrica de nitrógeno *Oberschlesische Stickstoffwerke* fue expropiada por Polonia en violación al tratado (incautada)

Principios Generales del Derecho

Chorzow Factory Case 1928 PCIJ

- “Poland **may expropriate** in Polish Upper Silesia, in conformity with the provisions of Articles 7 to 23, undertakings belonging to the category of major industries including mineral deposits and rural estates. **Except** as provided in these clauses, the property, rights and interest of German nationals or of companies controlled by German nationals **may not be liquidated** in Polish Upper Silesia”
- Artículo 6, Convención de Ginebra, 1922. Alemania y

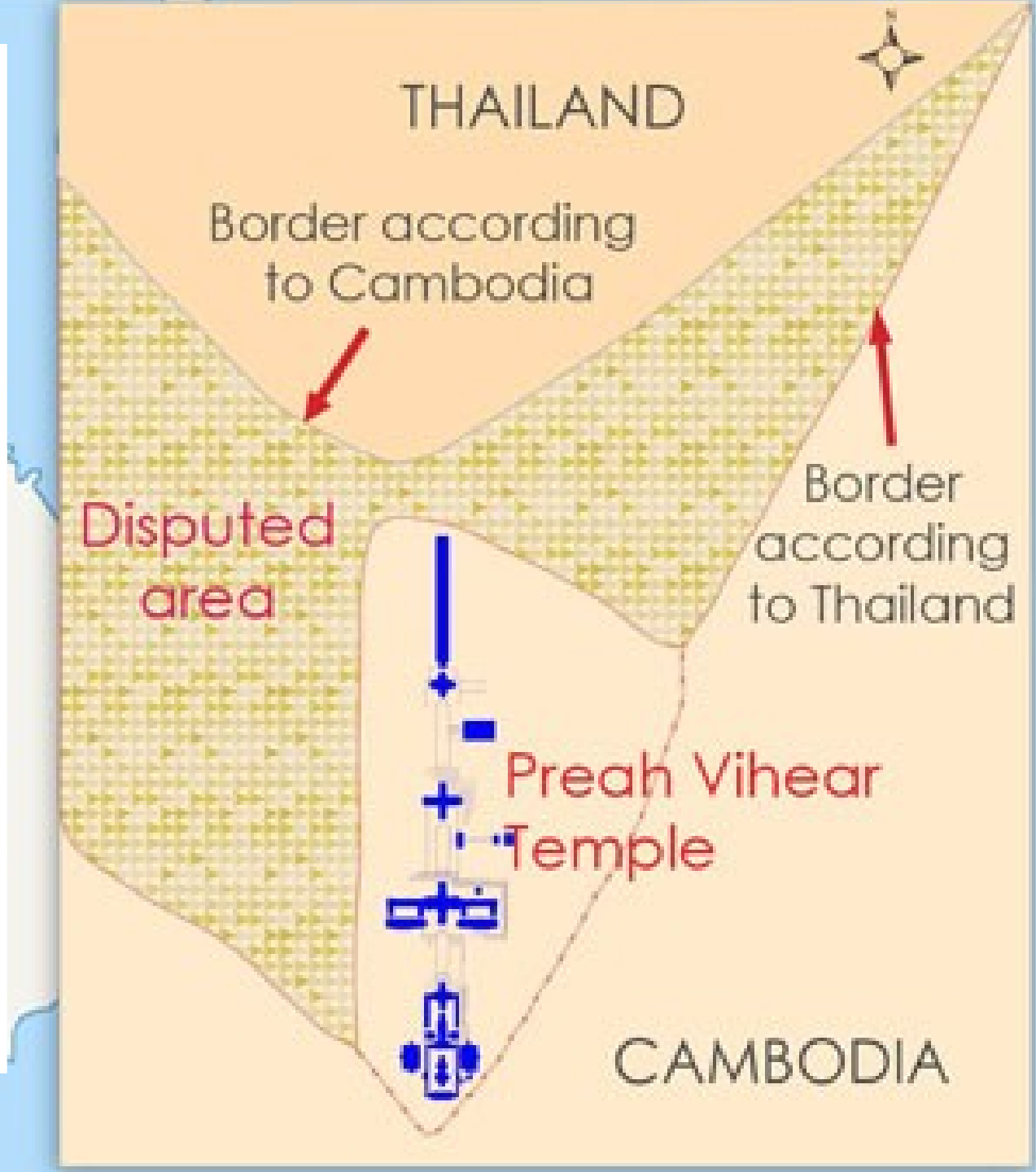


Chorzow Factory Case 1928 PCIJ

The essential principle contained in the actual notion of an **illegal act** – a principle which seem to be established by international practice and in particular by the decisions of arbitral tribunals – is that **reparation** must, as far as possible, **wipe out all the consequences** of the illegal act and re-establish the situation which would, in all probability, have existed if that act had not been committed. **Restitution in kind**, or, if this is not possible, payment of a sum corresponding to the value which a restitution in kind would bear; the award, if need be, of damages for loss sustained which would not be covered by restitution in kind or payment in place of it – such are the principles which should serve to determine the amount of compensation due for an act contrary to international law.

Principios Generales del Derecho Temple of Preah Vihear Case 1961 ICJ

- En 1904, la frontera entre Cambodia (protectorado de Francia) y Siam (Tailandia) fue fijada por tratado en relación con Preah Vihear. El tratado señalaba que seguiría la corriente de agua. El gobierno de Siam pidió a Francia que hiciera los mapas y en ellos el Templo se encontraba del lado de Cambodia.
- Tailandia sostuvo respecto al mapa que lo había aceptado por error creyendo que la frontera seguía a la corriente de agua.



Principios Generales del Derecho

Temple of Preah Vihear Case 1961 ICJ

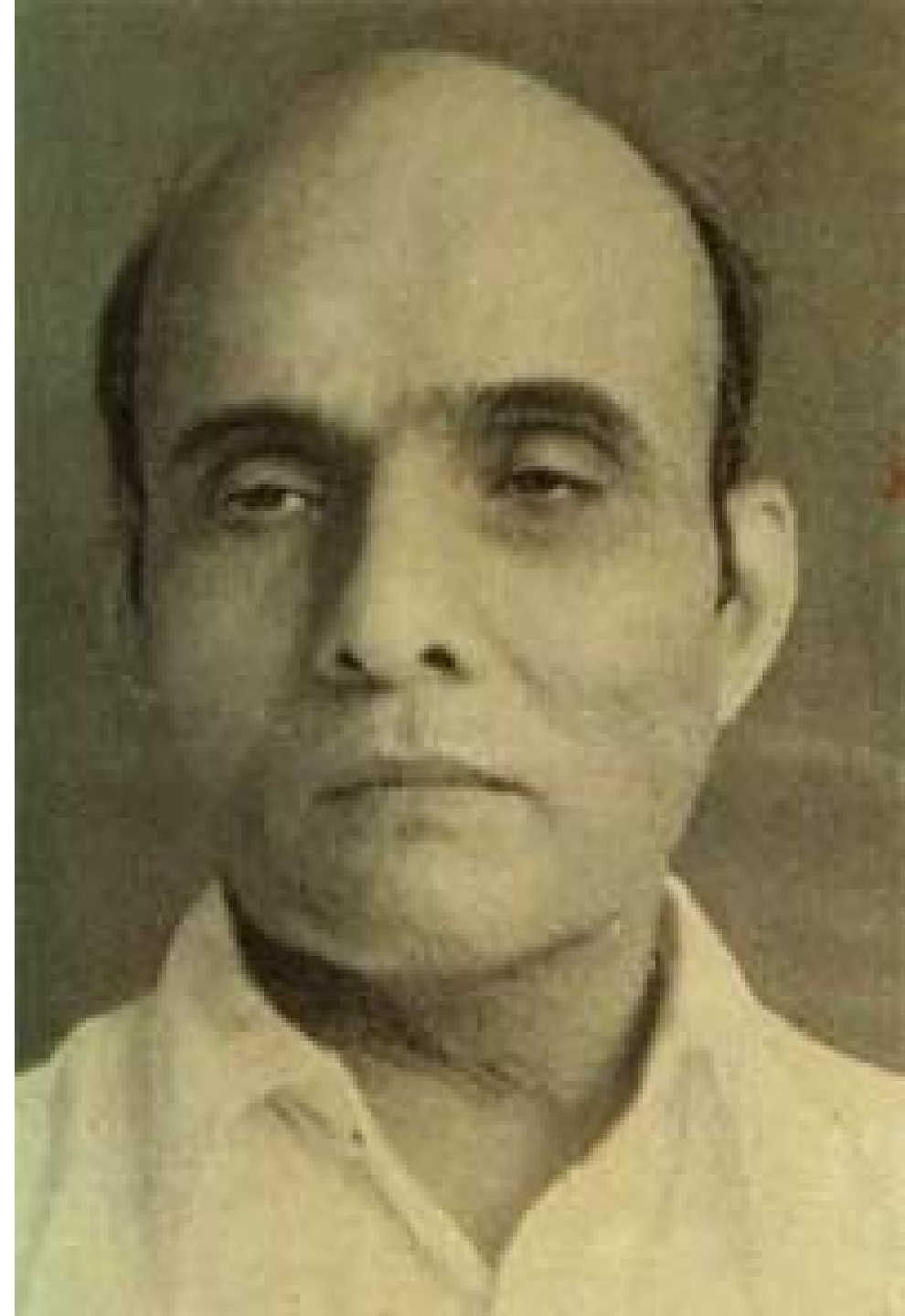
- Es un principio general del derecho que el alegato de error no puede permitirse como un elemento que vicie el consentimiento si la parte que lo alega contribuyó con su propia conducta a dicho error, o pudo haberlo evitado, o si las circunstancias fueran tales que permitieron a esa parte notar el posible error.
- Los mapas fueron comunicados al gobierno de Siam (Tailandia) y dado que no hubo ninguna reacción, debe sostenerse que hubo aquiescencia

Principios generales del derecho

Buena fe

Savakar case, 1911, PCA

- Un prisionero indio (activista político pro - independentista) era llevado a Inglaterra cuando escapó en el puerto de Marsella.
- Un policía francés lo arrestó y lo entregó en tierra a un policía británico que lo perseguía pensando que se trataba de un marino que había cometido un crimen en el barco.
- Francia alegó violación a su soberanía.

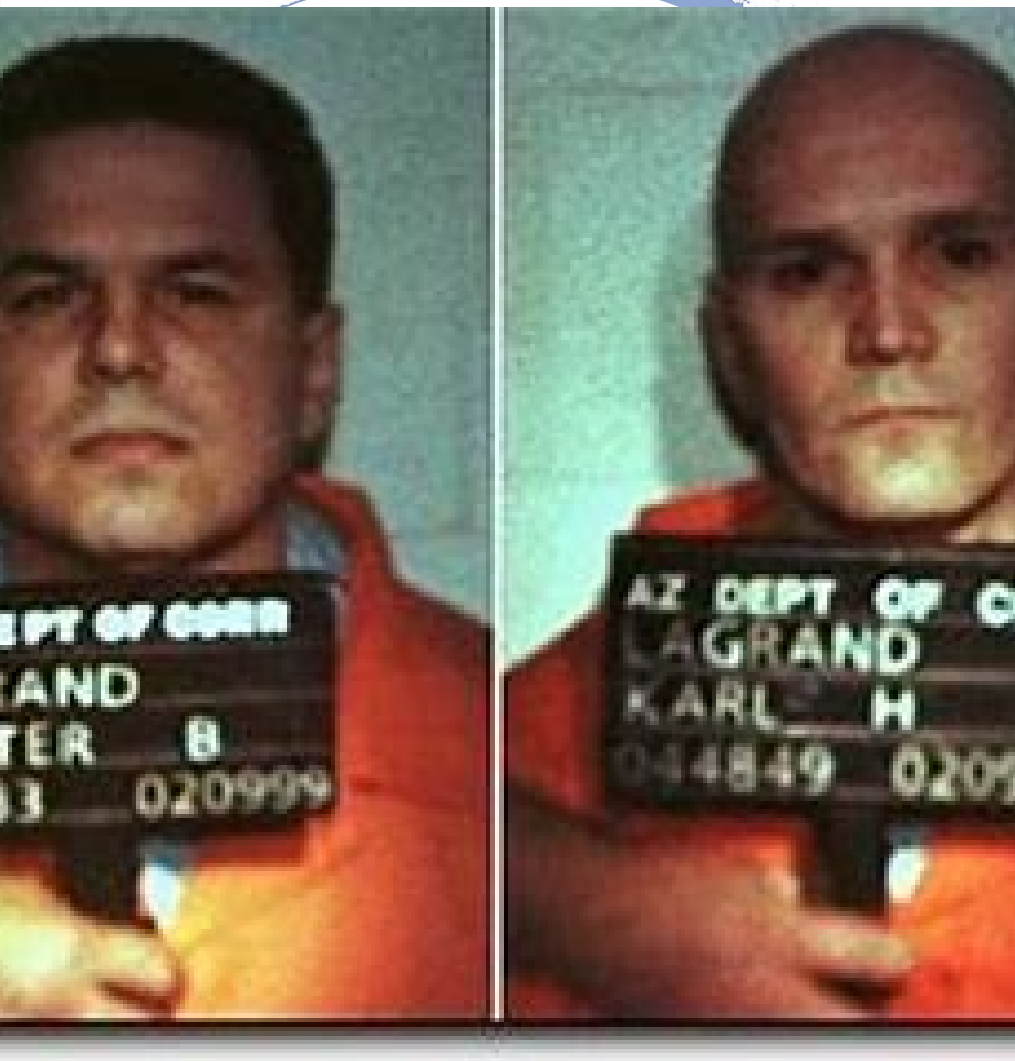


Principios generales del derecho

Buena fe

Savakar case, 1911, PCA

- It is manifest that the case is no one of recourse to fraud or force in order to obtain possession of a person who had taken refuge in foreign territory, and there was not, in the circumstances of the arrest and delivery of Savakar to the British authorities and of his removal to India, anything in the nature of a violation of the sovereignty of France and that all those who took part in the matter certainly acted in **good faith** and had no thought of doing anything unlawful...



Decisiones judiciales, Le Grand Case, ICJ, Germany vs USA, 1999

En 1982 los hermanos Karl y Walter LeGrand robaron un banco en Arizona y mataron a una persona. Ambos fueron sentenciados a muerte uno por inyección y otro por gas. Ambos habían nacido en Alemania y su madre era Alemana. No eran estadounidenses

Decisiones judiciales, Le Grand Case, ICJ, Germany vs USA, 1999

- Alemania alegaba que se había violado la Convención de Viena sobre relaciones Consulares porque Estados Unidos no les permitió asistencia consular
- Alemania pidió a la ICJ dictara como “medida provisional” una orden a Estados Unidos detener la ejecución de los hermanos mientras no se resolviera el fondo del asunto

Artículo 41 del Estatuto de la ICJ

- 1. The Court shall have the power to **indicate**, if it considers that circumstances so require, any provisional measures which ought to be taken to preserve the respective rights of either party.
- 2. Pending the final decision, notice of the measures suggested shall forthwith be given to the parties and to the Security Council.
- 1. La Cour a le pouvoir **d'indiquer**, si elle estime que les circonstances l'exigent, quelles mesures conservatoires du droit de chacun doivent être prises à titre provisoire.
- 2. En attendant l'arrêt définitif, l'indication de ces

- Indicate: to demonstrate or suggest the necessity or advisability of
- Indiquer: recommander

Le Grand Case

“the principle universally accepted by international tribunals and likewise laid down in many conventions ... to the effect that the parties to a case must abstain from any measure capable of exercising a prejudicial effect in regard to the execution of the decision to be given, and, in general, not allow any step of any kind to be taken which might aggravate or extend the dispute”

(Electricity Company of Sofia and Bulgaria, Order 5 December 1939, PCIJ, Series A/B, No. 79, p, 199)

Publicistas

- ***Paquete Habana.*** 175 U. S. 677 (1900) El caso revisa una resolución de un tribunal de circuito que permite la captura de barcos pesqueros como presas de Guerra.
- (700) **...International law is part of our law** and must be ascertained and administered by the courts of justice of appropriate jurisdiction ... for this purpose, where there is no treaty and no controlling executive or legislative Act or judicial decision, resort must be had to the customs and usages of civilized nations and as evidence of these, to the works of the **jurists and commentators** who by years of labour, research and experience have made themselves peculiarly well acquainted with the subject of which they treat. Such works are resorted to by judicial tribunals nor for the speculations of their authors concerning with the law ought to be, but for trustworthy evidence of what the law really is

Equidad

Diversion of Water from the Meuse 1937 PCIJ

- Holanda reclamaba que Bélgica había infringido un tratado al construir canales que alteraron el flujo del agua del río Meuse.
- Bélgica respondió que Holanda había perdido su derecho a reclamar por



Equidad

Diversion of Water from the Meuse 1937 PCIJ

- The court recognition of equity as part of IL is in no way restricted by a special power conferred upon it 'to decide a case ex aequo et bono'. Under art 38, if not independently of it, the court has some freedom to consider principles of equity as part of IL which it must apply. An important principle of equity is '**he who seeks equity must do equity**' where two parties have assumed an identical or reciprocal obligation, one party which is engaged in a continuing non performance of that obligation should not be permitted to take advantage of a similar non performance of that obligation by the other party.